МИНИСТЕТСТВО ОБРАЗОВАНИЯ ПЕРМСКОГО КРАЯ

**ПЕРМСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ ТЕХНИЧЕСКИЙ УНИВЕРСИТЕТ**

Контрольная работа

по

**правоведению**

На тему «Несостоятельность/банкротство»

Выполнил студент группы БЭнг-07-01

Куракин Илья Иванович

г. Пермь 2008

Содержание

Введение 2

Общие положения 3

Развитие Банкротства в России 9

Введение

Изчально в мировой практике законодательство о несостоятельности (банкротстве) развивалось по двум принципиально разным направлениям: британская модель строилась на том, что банкротство есть способ возврата долгов кредиторам, который сопровождается ликвидацией предприятия-банкрота. По американской модели у банкротства противоположная цель - восстановить платежеспособность предприятия путем проведения реорганизационных процедур. В настоящее время в развитых странах с рыночной экономикой прослеживается тенденция сближения, соединения двух этих начал. То есть перед законодательством о банкротстве стоят две цели одновременно: удовлетворить требования кредиторов по возможности восстанавливая платежеспособность должника.  
С переходом Российской Федерации к рыночной экономике и частной собственности появилась необходимость в институте несостоятельности (банкротства) для того чтобы уменьшить риск кредиторов, и если уж их потери неизбежны, то они должны быть распределены наиболее справедливым образом. С этой целью 19 ноября 1992 года был принят Закон "О несостоятельности (банкротстве) предприятий". Помимо этого закона институт банкротства представлен ст.65 ГК РФ, а также иными нормативными актами Правительства и Президента.

Общие положения

Несостоятельность (банкротство)

(англ. bankruptcy, от итал. banka - скамья, стол менялы и rotta - сломанный; «банкрот» в русск. яз. - со вр. Петра I из нем. Bankrott) - институт гражданского права, связанный с признанием в судебном порядке или объявлением непосредственно самим должником его неспособности в полном объеме удовлетворять требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) обеспечивать проведение обязательных платежей

Статья 65. Несостоятельность (банкротство) юридического лица

1. Юридическое лицо, за исключением казенного предприятия, учреждения, политической партии и религиозной организации, по решению суда может быть признано несостоятельным (банкротом).  
Признание юридического лица банкротом судом влечет его ликвидацию.  
2. Утратил силу.  
3. Основания признания судом юридического лица несостоятельным (банкротом), порядок ликвидации такого юридического лица, а также очередность удовлетворения требований кредиторов устанавливается законом о несостоятельности (банкротстве).

Комментарии к статье 65 ГК

1. Существование института несостоятельности (банкротства) обусловлено несколькими причинами. Необходимо оградить экономический оборот и его участников от последствий неэффективной работы тех из них, кто проявил неспособность надлежащим образом исполнять принятые на себя обязательства, если эта неспособность приобретает стойкий характер. С одной стороны, возникает необходимость устранения из оборота такого его участника. С другой стороны, желательно попытаться сохранить его как производителя товаров, работ или услуг и работодателя. При этом в обоих случаях, поскольку юридические лица отвечают всем своим имуществом, следует предотвратить обращение всего или большей части этого имущества на удовлетворение требований одного или нескольких наиболее расторопных кредиторов и лишение остальных кредиторов возможности получить хотя бы частичное удовлетворение. Наряду с этим нужно защитить интересы самого несостоятельного должника, и решение вопроса о его сохранении или ликвидации подчинить установленным законом процедурам.

Объявление предприятия банкротом - институт, завершающий систему мер, организующих и обеспечивающих конкурентную борьбу субъектов рыночного хозяйства, ведущих хозяйственную деятельность на свой риск и под свою ответственность, т.е. на началах предпринимательства. Вынужденное прекращение ведущего такую деятельность субъекта и есть реализация, с одной стороны, максимально возможного риска, а с другой - наивысшей степени его ответственности, поскольку он рискует и отвечает самим своим существованием. Поэтому согласно п.1 ст.65 и п.4 ст.61 институт несостоятельности (банкротства) и применяется к перечисленным в них организациям, ведущим предпринимательскую деятельность. В связи с последующим изданием Закона о некоммерческих организациях указанный перечень следовало бы дополнить двумя новыми, предусмотренными этим Законом организационно-правовыми формами, предназначенными, по всей видимости, для некоммерческих организаций, активно участвующих в предпринимательской деятельности - некоммерческим партнерством и автономной некоммерческой организацией.

2. Хотя Закон о банкротстве говорит о несостоятельности (банкротстве) предприятий, его действие распространяется на все юридические лица, к которым этот институт должен применяться в силу правил ГК. В случае расхождения правил этого Закона с нормами ГК действуют нормы ГК.

3. Вопрос о несостоятельности (банкротстве) как правило рассматривается арбитражным судом. О внесудебном банкротстве см. п.5 коммент. к данной статье.

Основанием для обращения в суд является, согласно Закону о банкротстве, неспособность юридического лица уплатить свои долги, включая налоговые и иные платежи государству и местным органам, вследствие превышения обязательств должника над его активом или неудовлетворительной структуры его баланса. Внешним признаком такой неспособности является приостановление должником текущих платежей - неоплата требований в течение трех месяцев с момента наступления срока. При наличии указанных признаков в суд вправе обратиться любой из кредиторов или прокурор. Это может сделать и сам должник, причем и при отсутствии указанных признаков - в предвидении грозящей ему опасности.

Постановление Правительства РФ от 20 мая 1994 г. N 498 "О некоторых мерах по реализации законодательства о несостоятельности (банкротстве) предприятий" в качестве приложения N 1 утвердило Систему критериев для определения неудовлетворительной структуры баланса неплатежеспособных предприятий. Эта система содержит три коэффициента: 1) коэффициент текущей ликвидности, 2) коэффициент обеспеченности собственными средствами и 3) коэффициент восстановления (утраты) платежеспособности, а также способы определения этих коэффициентов и, соответственно, решения вопроса о структуре баланса. Коэффициент текущей ликвидности характеризует общую обеспеченность юридического лица оборотными средствами для ведения хозяйственной деятельности и своевременного погашения срочных обязательств, в частности краткосрочных кредитов и другой подобной задолженности. Коэффициент обеспеченности собственными средствами, необходимыми для финансовой устойчивости данной организации, учитывает и фактическую стоимость основных средств и прочих активов. Коэффициент восстановления или утраты платежеспособности характеризует наличие у организации реальной возможности восстановить свою платежеспособность в течение определенного периода либо отсутствие такой возможности. См. также Методические положения по оценке финансового состояния предприятий и установления неудовлетворительной структуры баланса, утв. Федеральным управлением по делам о несостоятельности (банкротстве) 12 августа 1994 г. - ЭЖ, 1994, N 44.

По результатам рассмотрения представленных материалов арбитражный суд в соответствии со ст.10 Закона о банкротстве либо принимает решение о признании юридического лица-должника несостоятельным (банкротом) и открытии конкурсного производства, либо в случае выявившейся платежеспособности должника отклоняет соответствующее требование истцов (заявителей) и отказывает в иске, либо - если угроза банкротства может быть устранена проведением так называемых реорганизационных процедур и поступили соответствующие ходатайства об их проведении - выносит определение о приостановлении производства по делу и назначении одной из двух предусмотренных Законом о банкротстве реорганизационных процедур: внешнего управления имуществом должника или санации. Соединения двух этих процедур закон не предусматривает (хотя в некоторых случаях это могло бы оказаться целесообразным).\*

4. Для внешнего управления суд по согласованию с должником и кредиторами назначает арбитражного управляющего, который руководит организацией, распоряжается ее имуществом, разрабатывает утверждаемый собранием кредиторов план внешнего управления и осуществляет его под контролем кредиторов и суда и т.д. Арбитражным управляющим не может быть должностное лицо данного юридического лица. На период внешнего управления вводится мораторий по всем требованиям, адресованным должнику.

Санация, согласно Закону о банкротстве, состоит в восстановлении платежеспособности должника путем оказания ему финансовой помощи. Закон устанавливает условия и порядок отбора ее участников. Правительство установило порядок и условия оказания помощи таким предприятиям путем предоставления им государственных дотаций, субсидий, льготных кредитов и другими мерами (см. Положение о порядке предоставления государственной поддержки неплатежеспособным предприятиям и использования средств федерального бюджета, отраслевых и межотраслевых внебюджетных фондов в целях реорганизации или ликвидации неплатежеспособных предприятий - приложение 2 к упомянутому выше постановлению Правительства РФ от 20 мая 1994 г. N 498). Санация не может быть назначена, если в отношении данного лица ранее возбуждалось дело о несостоятельности и с момента его окончания прошло менее 36 месяцев. Для выбора лиц, желающих участвовать в санации, может быть объявлен конкурс. Участники санации заключают соглашение о ее проведении и продолжительности и своей ответственности перед кредиторами должника. В течение первых 12 месяцев должно быть удовлетворено не менее 40% обшей суммы требований кредиторов в установленной ст.64 ГК очередности.

Срок каждой из реорганизационных процедур не должен превышать 18 месяцев. По достижении цели они прекращаются решением суда, и вопрос о банкротстве отпадает. В случае выявившейся неэффективности, недостижения цели в установленный срок суд выносит решение о признании должника несостоятельным (банкротом) и открытии конкурсного производства.

Решение арбитражного суда о признании должника банкротом и открытии конкурсного производства подлежит опубликованию в Вестнике ВАС РФ. Открытие конкурсного производства влечет запрещение отчуждения имущества должника вне распродажи конкурсной массы и формирования суммы, предназначенной для удовлетворения требований кредиторов в порядке конкурса и установленной ст.64 ГК очередности погашения долгов. Вне конкурса производятся лишь текущие расходы ликвидируемого юридического лица - расходы по конкурсному производству, выплата вознаграждения арбитражному или конкурсному управляющему, судебные издержки (п.1 ст.30 Закона о банкротстве и п.25 совместного Постановления Пленумов ВС РФ и ВАС РФ N 6/8). Назначенный судом конкурсный управляющий созывает собрание кредиторов и действует под его контролем и контролем суда. Он вправе требовать признания недействительными действий должника, совершенных им до объявления его банкротом и ущемляющих интересы кредиторов (ст.28 Закона о банкротстве).

5. Ст.51 Закона о банкротстве предусматривает проведение конкурсного производства и при добровольном объявлении должником о своем банкротстве, причем не только при обнаружившейся недостаточности его имущества для полного удовлетворения кредиторов; она предусматривает также порядок назначения и полномочия конкурсного управляющего при добровольном внесудебном банкротстве (см. также коммент. к ст.61 и 63).

На всех стадиях процесса о несостоятельности (банкротстве) допускается заключение мировых соглашений между должником и его кредиторами, если эти соглашения не нарушают законодательство и интересы других кредиторов данного должника.

6. Законом о банкротстве (ст.28) предусмотрены особенности реорганизационных процедур в отношении предприятий, в имуществе которых имеется вклад государства или местных органов власти, а также получающих дотации из бюджетов.

Особенности несостоятельности (банкротства) государственных унитарных предприятий и предприятий (юридических лиц), в капитале которых доля государства составляет более 25%, предусмотрены указанным приложением 2 и приложением 3 "Положение о порядке принятия решения о добровольной ликвидации предприятия-должника" к уже упомянутому постановлению Правительства РФ от 20 мая 1994 г. N 498, а также Указом Президента РФ от 2 июня 1994 г. N 1114 "О продаже государственных предприятий-должников" и утвержденным им Положением о продаже предприятий-должников. См. также Положение о федеральном управлении по делам о несостоятельности (банкротстве) при Государственном комитете РФ по управлению государственным имуществом, утв. постановлением Совета Министров - Правительства РФ от 20 сентября 1993 г. N 926 (СА РФ, 1993, N 39, ст.3615).

7. Согласно ст.11 Закона о банкротстве дело о несостоятельности банка и иного кредитного учреждения может быть возбуждено только после отзыва Центральным банком его лицензии. ЦБР письмом от 22 мая 1996 г. (Вестник ВАС РФ, 1996, N 8, с. 106) установил порядок обращения Банка России с иском о ликвидации банков и иных кредитных учреждений (см. также п.5 коммент. к ст.61).

8. Перечень законодательных и иных правовых актов, подзаконных актов органов исполнительной власти и материалов судебно-арбитражной практики, касающихся вопроса несостоятельности (банкротства), с указанием места их опубликования см. в журнале "Право и экономика", 1997, N 5-6. Большинство этих актов опубликовано в книге "Банкротство предприятий. Сборник нормативных документов. Агентство Бизнес-информ". М., 1996.

Развитие Банкротства в России

В России истоки зарождения института несостоятельности можно найти в  
“Русской Правде”. Так, например, статья 69 регулирует тот случай, когда у должника несколько кредиторов, и он не в состоянии им заплатить. Способом получения денег служила продажа должника на “торгу”, но при условии, что несостоятельность должника возникла вследствие несчастного стечения обстоятельств. Полученные денежные средства распределялись между кредиторами в соответствии с установленными правилами.

Дальнейшее упоминание об институте несостоятельности содержится только в Соборном уложении 1649 года, хотя и оно практически повторяет то, что было заложено в «Русской правде».

Переломным моментом в регулировании отношений несостоятельности стал  
ХVIII век. Именно в этот период создается большое количество законодательных актов, кодификация которых была завершена в 1800 году изданием Устава о банкротах.

Устав, состоящий из двух частей: «Для купцов и другого звания торговых людей, имеющих право обязываться векселями» и «Для дворян и чиновников», выделял три вида несостоятельности: несчастную, неосторожную и злостную, содержал новые нормы о порядке признания недействительными некоторых сделок, совершенных банкротом, регламентировал последствия несостоятельности, состоящие в лишении банкрота большинства прав. Устав о банкротах широко применялся на практике, но в процессе его применения были выявлены «разные неудобства и недостатки, в отвращение коих было принято решение создать новый Устав».

Устав о банкротах 1832 года четко определивший в качестве критерия несостоятельности неоплатность, просуществовал вплоть до 1917 года.

В Российском дореволюционном праве под банкротством понималось  
«неосторожное или умышленное причинение несостоятельным должником ущерба кредиторам посредством уменьшения или сокрытия имущества». В законодательстве дореволюционной России выделялись «тяжкое (корыстное) банкротство» и «простое банкротство», которое по-иному называлось  
«расточительная несостоятельность». При этом указывалось, что банкротство –  
«деликт своеобразный: он слагается из двух элементов, из которых один  
(несостоятельность) – понятие гражданского права, другой (банкротское деяние) – понятие уголовного права». Различались также «несчастная несостоятельность», «неосторожная несостоятельность» и «злостная  
(злонамеренная) несостоятельность».

Зарубежное право придерживается подобной точки зрения и рассматривает банкротство как уголовно наказуемое деяние, в то время как несостоятельность считается институтом частного права. Здесь банкротом является тот должник, который, уже будучи не в состоянии погасить свои долговые обязательства, действует во вред своим кредиторам.

Приведенная точка зрения находит отклик у некоторых современных авторов, которые указывают, что банкротство представляет собой несостоятельность, сопряженную с виновным поведением должника, направленным на причинение вреда кредиторам. Согласно этим взглядам, необходимо различать понятия «несостоятельность» и «банкротство», что полезно российскому праву, так как это могло бы способствовать большей терминологической ясности.

После революции понятие несостоятельности в российском праве отсутствовало, однако в период НЭПа судам приходилось рассматривать иски, связанные с несостоятельностью должников, пользуясь при этом нормами Устава 1832 г. Во избежание таких недоразумений в ряд статей Гражданского Кодекса 1922 г. «о залоге, поручительстве, займе», было введено понятие несостоятельности, но отсутствие механизма применения данных норм не дало никакого положительного результата.

28 ноября 1927 года Декретом ВЦИК и СНК РСФСР Гражданский процессуальный кодекс был дополнен главой 37 «О несостоятельности частных лиц физических и юридических». Согласно этому Декрету дела рассматривались в исковом порядке. Устанавливался срок один год с момента принятия иска к рассмотрению судом. Отстранив кредиторов как от участия в конкурсе, так и от назначения управляющего, государственные учреждения взяли на себя исполнение этих функций. Законодательство периода НЭПа представляло собой аномалию конкурсного права, поскольку защищало не законные интересы отдельных кредиторов, а общий хозяйственный результат. Со свертыванием НЭПа постепенно перестали применяться и конкурсные законы, поскольку существование института несостоятельности несовместимо с монополией государственной собственности и развитием плановых начал в экономике.

Заключение

Сегодня финансовое оздоровление, направленное на восстановление платежеспособности кредитной организации, очень редко практикуется. Решение об отсрочке по долгам может быть принято только коммерческими кредиторами в отношении данных ими займов, а государство не может давать отсрочку по своим долгам, поскольку это запрещено налоговым законодательством.

Эту «фору» коммерческие кредиторы используют сполна – долги государству в случае банкротства выплачиваются после удовлетворения коммерческих кредиторов.

Если поправки будут внесены в Налоговый кодекс, то государство уравняется с коммерческими кредиторами в праве давать отсрочку по долгам.

Стремление государства защитить путем предоставления отсрочки по налоговым платежам кредитные организации от банкротства имеет и негативную сторону – эта норма фактически ставит государство в одну очередь с коммерческими кредиторами в случае банкротства кредитной организации.

Эта норма хороша для государства. Если оно вдруг захочет предъявить банку чрезмерные налоговые претензии, коммерческие кредиторы могут вообще не увидеть своих денег в случае банкротства банка, такая ситуация едва ли не усилит желание потенциальных инвесторов вложиться в то или иное предприятие.

Таким образом, кредитным организациям и их кредиторам остается надеяться на объективность и независимость судебных властей.

Список литературы:

ГК РФ (Москва 2007)

Комментарии к ГК РФ (Москва 2008)

Экономическая энциклопедия (СПб 2005)