САМОРЕГУЛИРУЕМАЯ ОРГАНИЗАЦИЯ АРБИТРАЖНЫХ УПРАВЛЯЮЩИХ

Центральное место среди нормативных правовых актов, регулирующих конкурсные отношения в России, занимает Федеральный закон от 26 октября 2002 г. "О несостоятельности (банкротстве)", вступивший в силу 2 декабря того же года (далее - Закон 2002 г.). Он в соответствии с Гражданским кодексом РФ устанавливает основания для признания должника несостоятельным (банкротом) либо для объявления должником о своей несостоятельности (банкротстве), регулирует порядок и условия осуществления мер по предупреждению несостоятельности (банкротства), порядок и условия проведения процедур банкротства и иные отношения, возникающие при неспособности должника удовлетворить в полном объеме требования кредиторов.

Одним из существенных новшеств Закона является введение нового субъекта конкурсных отношений - саморегулируемой организации арбитражных управляющих (ст. 2, 21 и 22), которая создается в форме некоммерческой организации, основывается на членстве и должна быть включена в единый государственный реестр саморегулируемых организаций арбитражных управляющих. Предполагается, что создание саморегулируемых организаций арбитражных управляющих (далее - СОАУ) как инструмента контроля позволит значительно повысить качество деятельности арбитражных управляющих.

Организационно-правовые формы некоммерческих организаций определены п. 3 ст. 50 ГК РФ, Федеральным законом от 12 января 1996 г. "О некоммерческих организациях" (с последующими изменениями), некоторыми иными специализированными законами, в которые законодателю необходимо будет внести изменения с целью окончательного оформления статуса нового вида некоммерческой организации. СОАУ подлежат государственной регистрации в соответствии с Федеральным законом от 8 августа 2001 г. "О государственной регистрации юридических лиц" (с последующими изменениями).

Некоммерческая организация может быть включена в единый государственный реестр СОАУ при совокупности следующих условий:

1) соответствие не менее чем ста ее членов - арбитражных управляющих - требованиям, установленным п. 1 ст. 20 Закона 2002 г., а именно:

- регистрация в качестве индивидуального предпринимателя;

- наличие высшего образования;

- наличие стажа руководящей работы не менее двух лет в совокупности (в соответствии с п. 4 ст. 231 в течение года со дня вступления Закона в силу в качестве стажа руководящей работы, достаточного для назначения арбитражным управляющим, учитывается также стаж по исполнению обязанностей арбитражного управляющего сроком не менее года, за исключением стажа по исполнению таких обязанностей в отношении отсутствующего должника);

- сдача теоретического экзамена по программе подготовки арбитражных управляющих (см. Постановление Правительства РФ от 28 мая 2003 г. N 308 "Об утверждении Правил проведения и сдачи теоретического экзамена по единой программе подготовки арбитражных управляющих" );

- прохождение стажировки сроком не менее шести месяцев в качестве помощника арбитражного управляющего;

- отсутствие судимости за преступления в сфере экономики, а равно за преступления средней тяжести, тяжкие и особо тяжкие преступления;

2) участие членов саморегулируемой организации не менее чем в ста (в совокупности) процедурах банкротства, в том числе не завершенных на дату включения в единый государственный реестр СОАУ, за исключением процедур банкротства по отношению к отсутствующим должникам;

3) наличие компенсационного фонда или имущества у общества взаимного страхования, которые формируются исключительно в денежной форме за счет взносов членов, в размере не менее 50 тыс. руб. на каждого члена СОАУ.

Некоммерческая организация, соответствующая перечисленным условиям, подлежит включению в единый государственный реестр СОАУ в течение семи дней с даты представления в регулирующий орган, определяемый Правительством РФ, следующих документов:

- заявления о включении в единый государственный реестр СОАУ;

- надлежащим образом заверенных копий учредительных документов;

- надлежащим образом заверенной копии свидетельства о государственной регистрации;

- заверенных некоммерческой организацией копий свидетельств о государственной регистрации всех ее членов в качестве индивидуальных предпринимателей;

- заверенных некоммерческой организацией копий дипломов о высшем образовании всех ее членов;

- заверенных некоммерческой организацией копий документов, подтверждающих сдачу теоретического экзамена по программе подготовки арбитражных управляющих;

- заверенных некоммерческой организацией копий трудовых книжек или иных документов, подтверждающих наличие установленного стажа руководящей работы всех ее членов;

- заверенных некоммерческой организацией копий свидетельств или иных документов, подтверждающих прохождение каждым ее членом стажировки в качестве помощника арбитражного управляющего;

- заверенных некоммерческой организацией копий справок об отсутствии судимости у всех ее членов.

Регулирующий орган обязан в течение трех дней с даты включения некоммерческой организации в единый государственный реестр СОАУ уведомить ее об этом в письменной форме или представить мотивированный отказ по следующим основаниям:

некоммерческая организация не соответствует хотя бы одному из условий, предусмотренных п. 2 ст. 21 Закона 2002 г.;

представлены не все документы, указанные в п. 5 ст. 21 Закона 2002 г. (в соответствии с п. 4 ст. 231 в течение года со дня вступления Закона в силу документы, перечисленные в абз. 7 и 9 п. 5 ст. 21, могут не предъявляться).

На основании заявления регулирующего органа в случае нарушения требований, установленных п. 2 ст. 21 Закона 2002 г., или неоднократного нарушения других положений этого Закона СОАУ исключается арбитражным судом из единого государственного реестра СОАУ.

Если СОАУ самостоятельно и добровольно объявляет о возникшем ее несоответствии какому-либо из перечисленных требований (например, уменьшение численности членов), такая организация не может быть исключена из единого государственного реестра СОАУ в течение двух месяцев с момента возникновения такого несоответствия. За этот срок она должна привести свою деятельность в соответствие с требованиями Закона.

Распоряжением Федеральной службы России по финансовому оздоровлению и банкротству (ФСФО России) от 21 ноября 2002 г. N 150-р было утверждено Временное положение о порядке ведения единого государственного реестра СОАУ. В связи с принятием Постановления Правительства РФ от 14 февраля 2003 г. N 100 "Об уполномоченном органе в делах о банкротстве и в процедурах банкротства и регулирующем органе, осуществляющем контроль за саморегулируемыми организациями арбитражных управляющих" названное Временное положение признано утратившим силу на основании распоряжения ФСФО России от 12 мая 2003 г. N 7-р.

В СОАУ кроме исполнительных органов (юридического отдела, бухгалтерии и т.д.) образуется постоянно действующий коллегиальный орган управления в составе не менее семи человек. В его компетенцию входит утверждение правил деятельности и деловой этики членов СОАУ в качестве арбитражных управляющих.

Не более 25% членов постоянно действующего коллегиального органа управления СОАУ должны составлять лица, не являющиеся ее членами. В состав органов управления СОАУ не могут входить государственные и муниципальные служащие.

Для обеспечения своей деятельности СОАУ формирует структурное подразделение, осуществляющее контроль деятельности своих членов в качестве арбитражных управляющих, а также органы по:

рассмотрению дел о наложении на членов СОАУ мер ответственности;

отбору кандидатур для их представления арбитражным судам для утверждения в качестве арбитражных управляющих в деле о банкротстве.

СОАУ осуществляет следующие функции:

- обеспечение соблюдения членами организации законодательства Российской Федерации и правил профессиональной деятельности арбитражного управляющего;

- защита прав и законных интересов членов организации;

- обеспечение информационной открытости деятельности арбитражных управляющих, процедур банкротства;

- содействие повышению уровня профессиональной подготовки членов организации;

- иные предусмотренные ее уставом и не противоречащие законодательству функции.

В соответствии с п. 1 ст. 22 Закона СОАУ вправе:

- представлять законные интересы своих членов в их отношениях с федеральными органами государственной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления;

- уведомлять арбитражные суды Российской Федерации о приобретении статуса СОАУ;

- обжаловать в судебном порядке акты и действия федеральных органов государственной власти, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, нарушающие права и законные интересы любого из членов или группы членов организации;

- подавать иски о защите прав и законных интересов лиц, участвующих в деле о банкротстве;

- применять в отношении своих членов предусмотренные учредительными и иными документами меры дисциплинарной ответственности, в том числе исключение из членов СОАУ;

- заявлять в арбитражный суд ходатайства об отстранении от участия в деле о банкротстве своих членов, в действиях (бездействии) которых установлены нарушения законодательства о несостоятельности (банкротстве);

- осуществлять иные установленные Законом о несостоятельности (банкротстве) полномочия.

В соответствии с п. 2 ст. 22 Закона СОАУ обязана:

- разрабатывать и устанавливать обязательные для выполнения всеми своими членами правила профессиональной деятельности арбитражного управляющего;

- контролировать профессиональную деятельность своих членов в части соблюдения требований Закона о несостоятельности (банкротстве) и установленных СОАУ правил профессиональной деятельности арбитражного управляющего. Эта обязанность СОАУ особенно актуальна с учетом того, что на сегодняшний день в соответствии с п. 4 ст. 18 Федерального закона от 8 августа 2001 г. "О лицензировании отдельных видов деятельности" (в ред. от 9 декабря 2002 г.) деятельность арбитражных управляющих не подлежит лицензированию и, таким образом, выходит из-под контроля государства;

- рассматривать жалобы на действия членов организации, исполняющих обязанности арбитражного управляющего в деле о банкротстве;

- разрабатывать и устанавливать требования, предъявляемые к гражданам Российской Федерации, желающим вступить в СОАУ;

- уведомлять арбитражный суд, рассматривающий дело о банкротстве, об исключении члена организации, исполняющего обязанности арбитражного управляющего в этом деле, не позднее трех дней с даты его исключения;

- осуществлять сбор, обработку и хранение информации о деятельности членов организации, раскрываемой ими для СОАУ в форме отчетов в порядке и с периодичностью, которые установлены ее уставом и иными документами организации (см. Постановление Правительства РФ от 22 мая 2003 г. N 299 "Об утверждении общих правил подготовки отчетов (заключений) арбитражного управляющего") ;

- организовывать и проводить стажировки граждан Российской Федерации в качестве помощников арбитражных управляющих;

- вести реестр арбитражных управляющих, являющихся ее членами, и обеспечивать свободный доступ к включаемым в такой реестр сведениям заинтересованным в их получении лицам;

- обеспечивать формирование компенсационного фонда или имущества общества взаимного страхования для финансового обеспечения ответственности по возмещению убытков, причиненных членами организации при исполнении обязанностей арбитражного управляющего.

В соответствии с п. 3 ст. 22 Закона СОАУ обязана представлять в регулирующий орган в целях последующего опубликования изменения, внесенные в учредительные документы, правила и стандарты деятельности и деловой этики арбитражных управляющих, а также сведения:

- о внесении изменений в реестр арбитражных управляющих, являющихся членами организации;

- о состоявшихся утверждениях арбитражных управляющих - членов СОАУ по делам о банкротстве;

- о применении мер ответственности к членам организации в форме исключения;

- об отстранении арбитражных управляющих - членов СОАУ от исполнения обязанностей;

- о правилах приема арбитражных управляющих в состав членов СОАУ;

- о правилах прохождения стажировки в качестве помощника арбитражного управляющего;

- о размере компенсационного фонда или имущества общества взаимного страхования;

- о поступивших жалобах на действия членов СОАУ и об итогах рассмотрения таких жалоб;

- о перечне страховых организаций, осуществляющих страхование гражданской ответственности арбитражных управляющих и аккредитованных СОАУ;

- о перечне профессиональных участников рынка ценных бумаг, осуществляющих деятельность по ведению реестра владельцев ценных бумаг и аккредитованных СОАУ.

СОАУ также обязана по запросу регулирующего органа предоставлять отчеты о процедурах банкротства, проведенных арбитражными управляющими, являющимися ее членами.

В целях реализации положений Закона о несостоятельности на Федеральную службу России по финансовому оздоровлению и банкротству в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 30 ноября 2002 г. N 855 "Об уполномоченном и регулирующем органе в делах о банкротстве и процедурах банкротства" временно, сроком на три месяца со дня вступления Закона в силу, возложено исполнение функций уполномоченного органа, представляющего в делах о банкротстве и процедурах банкротства требования об уплате обязательных платежей и требования Российской Федерации по денежным обязательствам, а также функции регулирующего органа, осуществляющего контроль за деятельностью арбитражных управляющих. Совместно с указанными в п. 2 названного Постановления органами на ФСФО России также возлагалась обязанность разработать и согласовать с Министерством юстиции РФ предложения об уполномоченных органах и регулирующем органе.

В соответствии с Постановлением Правительства РФ от 14 февраля 2003 г. N 100 "Об уполномоченном органе в делах о банкротстве и в процедурах банкротства и регулирующем органе, осуществляющем контроль за саморегулируемыми организациями арбитражных управляющих" уполномоченным органом, представляющим в делах о банкротстве и в процедурах банкротства требования об уплате обязательных платежей и требования Российской Федерации по денежным обязательствам, является ФСФО России. Регулирующим органом, осуществляющего контроль за деятельностью саморегулируемых организаций арбитражных управляющих, с 3 марта 2003 г. является Министерство юстиции РФ.

Важным моментом действующего законодательства в области несостоятельности (банкротства) является то, что финансирование деятельности СОАУ осуществляется за счет имущества управляемого должника (арбитражный управляющий платит взносы из суммы своего вознаграждения, получаемого от должника).

Однако данная существенная новация Закона о несостоятельности ставит ряд вопросов, не урегулированных в его положениях. Создание организаций арбитражных управляющих в форме некоммерческой организации подразумевает, что такая организация осуществляет свою деятельность за счет членских взносов, причем в организации не может быть менее 100 арбитражных управляющих (п. 2 ст. 21). Введение норматива финансового обеспечения для арбитражного управляющего в размере не менее 50 тыс. руб. на каждого члена организации (в проекте закона предполагалось 5% от балансовой стоимости управляемого должника) подразумевает достаточно серьезную финансовую базу как организации, так и самого арбитражного управляющего. Таким образом, для осуществления функций арбитражного управляющего СОАУ и ее члены должны иметь некоторый стартовый капитал. Как представляется, при определенных условиях может сложиться такая ситуация, когда ни сам арбитражный управляющий, ни одна из организаций не смогут предоставить финансового обеспечения для участия в процедуре банкротства. Может возникнуть своеобразный правовой пат - управлением процедурой банкротства должен заниматься арбитражный управляющий, но он в силу отсутствия средств не может предоставить финансового обеспечения своей деятельности.

Необходимо учитывать еще один момент. В связи с финансированием деятельности СОАУ, которое в соответствии с Законом о несостоятельности фактически должно осуществляться за счет имущества управляемого должника, может оказаться, что большая часть конкурсной массы будет уходить на оплату услуг арбитражного управляющего, а не на погашение задолженности перед кредитором.

Вызывает сомнения и независимость профессиональной деятельности арбитражного управляющего. СОАУ, скорее всего, будут создаваться при негласной поддержке заинтересованных коммерческих структур, располагающих необходимыми финансовыми ресурсами. Если учесть, что СОАУ наделены правом применять в отношении своих членов меры дисциплинарной ответственности вплоть до исключения (что автоматически лишает арбитражного управляющего права заниматься профессиональной деятельностью), а арбитражный управляющий, утвержденный арбитражным судом по делу о банкротстве, должен в течение десяти дней обеспечить страхование своей ответственности на сумму не менее 3 млн руб. в год и что каждый арбитражный управляющий - член СОАУ должен внести взнос в компенсационный фонд соответствующей организации не менее 50 тыс. руб., то арбитражные управляющие вполне могут попасть в полную экономическую и внеэкономическую зависимость от СОАУ и стоящих за ними организаций.

Нельзя не согласиться с В.В. Витрянским, который отмечает, что, к сожалению, в ходе принятия нового Закона о несостоятельности были отвергнуты поправки, согласно которым предлагалось наряду с новой системой саморегулируемых организаций сохранить и существовавшую систему, закрепленную в Федеральном законе от 8 января 1998 г. "О несостоятельности (банкротстве)" , в соответствии с которой независимый арбитражный управляющий был зарегистрирован при арбитражном суде и в таких условиях конкуренции. Если бы были сохранены независимые арбитражные управляющие, можно было надеяться (в условиях их естественной конкуренции с членами СОАУ) на появление действительно самостоятельных в профессиональном отношении саморегулируемых организаций. Тогда право выбора той или иной системы антикризисного управления должником принадлежало бы его кредиторам, которые решали бы этот вопрос сообразно своим интересам. В этом случае у кредиторов мог быть вполне реальный выбор:

- привлекать к управлению должником саморегулируемую организацию (с аккредитованными при ней страховыми организациями и профессиональными реестродержателями), что влечет за собой утрату значительной части имущества должника, но обеспечивает страхование ответственности арбитражного управляющего;

- доверить управление должника конкретному независимому арбитражному управляющему, имеющему репутацию компетентного и порядочного профессионала.

Таким образом, предлагаемая Законом о несостоятельности новая организация деятельности арбитражных управляющих исключительно через специализированные саморегулируемые организации расходится с общепринятыми тенденциями развития конкурсных отношений, для которых, напротив, характерно стремление к независимости арбитражных управляющих. Однако применения нового Закона так или иначе позволит реально оценить эффективность применения положений, регулирующих правовой статус, место и роль саморегулируемых организаций арбитражных управляющих в конкурсном процессе.

**Литература**

"ГРАЖДАНСКИЙ КОДЕКС РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ (ЧАСТЬ ПЕРВАЯ)" от 30.11.1994 N 51-ФЗ (принят ГД ФС РФ 21.10.1994)

ФЕДЕРАЛЬНЫЙ ЗАКОН от 12.01.1996 N 7-ФЗ "О НЕКОММЕРЧЕСКИХ ОРГАНИЗАЦИЯХ" (принят ГД ФС РФ 08.12.1995)

ФЕДЕРАЛЬНЫЙ ЗАКОН от 08.01.1998 N 6-ФЗ "О НЕСОСТОЯТЕЛЬНОСТИ (БАНКРОТСТВЕ)" (принят ГД ФС РФ 10.12.1997)

ФЕДЕРАЛЬНЫЙ ЗАКОН от 08.08.2001 N 128-ФЗ "О ЛИЦЕНЗИРОВАНИИ ОТДЕЛЬНЫХ ВИДОВ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ" (принят ГД ФС РФ 13.07.2001)

ФЕДЕРАЛЬНЫЙ ЗАКОН от 08.08.2001 N 129-ФЗ "О ГОСУДАРСТВЕННОЙ РЕГИСТРАЦИИ ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ" (принят ГД ФС РФ 13.07.2001)

ФЕДЕРАЛЬНЫЙ ЗАКОН от 26.10.2002 N 127-ФЗ "О НЕСОСТОЯТЕЛЬНОСТИ (БАНКРОТСТВЕ)" (принят ГД ФС РФ 27.09.2002)

ПОСТАНОВЛЕНИЕ Правительства РФ от 30.11.2002 N 855 "ОБ УПОЛНОМОЧЕННОМ И РЕГУЛИРУЮЩЕМ ОРГАНЕ В ДЕЛАХ О БАНКРОТСТВЕ И ПРОЦЕДУРАХ БАНКРОТСТВА"

ПОСТАНОВЛЕНИЕ Правительства РФ от 14.02.2003 N 100 "ОБ УПОЛНОМОЧЕННОМ ОРГАНЕ В ДЕЛАХ О БАНКРОТСТВЕ И В ПРОЦЕДУРАХ БАНКРОТСТВА И РЕГУЛИРУЮЩЕМ ОРГАНЕ, ОСУЩЕСТВЛЯЮЩЕМ КОНТРОЛЬ ЗА САМОРЕГУЛИРУЕМЫМИ ОРГАНИЗАЦИЯМИ АРБИТРАЖНЫХ УПРАВЛЯЮЩИХ"

ПОСТАНОВЛЕНИЕ Правительства РФ от 22.05.2003 N 299 "ОБ УТВЕРЖДЕНИИ ОБЩИХ ПРАВИЛ ПОДГОТОВКИ ОТЧЕТОВ (ЗАКЛЮЧЕНИЙ) АРБИТРАЖНОГО УПРАВЛЯЮЩЕГО"

ПОСТАНОВЛЕНИЕ Правительства РФ от 28.05.2003 N 308 "ОБ УТВЕРЖДЕНИИ ПРАВИЛ ПРОВЕДЕНИЯ И СДАЧИ ТЕОРЕТИЧЕСКОГО ЭКЗАМЕНА ПО ЕДИНОЙ ПРОГРАММЕ ПОДГОТОВКИ АРБИТРАЖНЫХ УПРАВЛЯЮЩИХ"

РАСПОРЯЖЕНИЕ ФСФО РФ от 21.11.2002 N 150-р "ОБ УТВЕРЖДЕНИИ ВРЕМЕННОГО ПОЛОЖЕНИЯ О ПОРЯДКЕ ВЕДЕНИЯ ЕДИНОГО ГОСУДАРСТВЕННОГО РЕЕСТРА САМОРЕГУЛИРУЕМЫХ ОРГАНИЗАЦИЙ"

РАСПОРЯЖЕНИЕ ФСФО РФ от 12.05.2003 N 7-р "О ПРИЗНАНИИ УТРАТИВШИМ СИЛУ РАСПОРЯЖЕНИЯ ФСФО РОССИИ ОТ 21.11.2002 N 150-Р"

"О ПРАВОВОМ СТАТУСЕ САМОРЕГУЛИРУЕМЫХ ОРГАНИЗАЦИЙ АРБИТРАЖНЫХ УПРАВЛЯЮЩИХ" (Н.В. Осадчая) ("Законодательство и экономика", N 11, 2004)

"САМОРЕГУЛИРУЕМАЯ ОРГАНИЗАЦИЯ АРБИТРАЖНЫХ УПРАВЛЯЮЩИХ КАК НОВЫЙ СУБЪЕКТ КОНКУРСНОГО ПРАВА РОССИИ" (В.Н. Ткачев) "Адвокат", N 7, 2003)