

11 мар, 14:12 | 👁 9 304 | Поделиться ➦

Сергей Елин

План-перезагрузка: как правильно ликвидировать и обанкротить компанию

Право

Ликвидация и банкротство компании уже давно стали не только инструментом для прекращения деятельности, но и чаще способом убрать старые риски, начав жизнь с новой страницы. О том, как правильно пройти эту процедуру, рассказал Сергей Елин (АИП)



Фото: Андрей Гордеев / Ведомости / ТАСС

Чего боятся при проведении ликвидации и банкротства? Определим основные страхи предпринимателей в этом вопросе:

1. Налоговые проверки, которые может вызвать ликвидация.

2. Риск привлечения к субсидиарной ответственности директора и лиц, контролирующих бизнес.
3. Сложности перевода бизнеса с одного лица на другое.
4. Прочие гипотетические проблемы, которые могут всплыть уже после ликвидации.

Условно все виды процедур по ликвидации, предлагаемые рынком юридических услуг, можно разделить на добровольную ликвидацию, которая предусмотрена законом как вариант прекращения деятельности компании, и так называемые альтернативные варианты. К примеру, это может быть продажа доли в компании или смена директора либо реорганизация, когда компания ликвидируется, но возникает правопреемник.

Добровольная ликвидация

Такая процедура проводится по решению ее участников или органа юридического лица, уполномоченного учредительными документами.

На практике это самый простой способ, предусмотренный напрямую законом, в частности ст. 61 ГК РФ и ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей». Длится достаточно долго, не менее 3–6 месяцев, а ликвидация компании согласно п. 11 ст. 89 НК РФ может являться основанием для внеплановой выездной проверки (хотя далеко не всегда).

Налоговые органы принимают решение о целесообразности проверки компании. Анализируются ее налоговые риски, учитываются объем выручки за последние три года и наличие сомнительных контрагентов. План выездных налоговых проверок согласовывается территориальными налоговыми инспекциями поквартально с вышестоящим органом, ресурсы проверяющих распределяются по риск-ориентированному подходу. Поэтому, если объем доначислений не очевиден, велика вероятность, что будет принято решение о нецелесообразности проведения выездной проверки. Помочь адекватно оценить ее риски может консультант, хорошо знающий налоговую практику.

Этапы процедуры

1. Вынесение решения (протокола) участниками о начале процедуры добровольной ликвидации. Часто возникает вопрос: нужно ли пояснять причины такого решения? Нет, можно не пояснять, это право участников (акционеров) компании. Назначается ликвидатор (как правило, им становится директор). В течение семи рабочих дней регистрирующий орган вводит компанию в процедуру ликвидации, появляется запись в Едином государственном реестре юридических лиц (ЕГРЮЛ).
2. Создается публикация в вестнике регистрации, тем самым становится публичным факт начала процедуры. Это заменяет процедуру индивидуального уведомления кредиторов.
3. Наступает 60-дневной срок, в течение которого кредиторы могут заявить свои

требования, налоговые органы в том числе на этом этапе принимают решение о проверке. Иногда вызывают ликвидатора для пояснений.

4. Подается промежуточный ликвидационный баланс, заверяется регистрационная форма. Через семь рабочих дней получается лист записи в регистрирующем органе.

5. Подается ликвидационный баланс, заверяется регистрационная форма. Через семь рабочих дней получается лист записи о ликвидации компании.

Важные моменты, на которые нужно обратить внимание:

1. У компании должен быть достоверный адрес на всем этапе ликвидации, изменение адреса в процессе процедуры вернет ее в начальную фазу подачи публикации в «Вестнике регистрации».

2. Действует норма, что уведомление о составлении промежуточного ликвидационного баланса не может быть представлено в регистрирующий орган ранее срока вступления в законную силу решения суда или арбитражного суда по делу (иного судебного акта, которым завершается производство по делу), по которому судом или арбитражным судом было принято к производству исковое заявление, содержащее требования, предъявленные к юридическому лицу, находящемуся в процессе ликвидации. Говоря проще, пока не закончится судебное дело, добровольную ликвидацию завершить не удастся.

3. Если до или в течении проведения процедуры либо в процессе добровольной ликвидации имеются или возникают задолженности, которые невозможно погасить, или судебные споры с другими контрагентами, то добровольную ликвидацию провести не удастся. Остается единственный вариант – заявлять о собственной несостоятельности (банкротстве). Ликвидатор обязан это сделать, в противном случае такое нарушение будет основанием для его привлечения к административной и субсидиарной ответственности.

4. Срок проведения процедуры ограничен годом, максимум может быть продлен на полгода судом, если организация не успела вернуться в статус действующей.

5. Имущество, которое остается по окончании ликвидации и после того как все требования погашены, распределяется между участниками. Не стоит забывать о 13% НДФЛ, подлежащих оплате с этого распределения.

6. непогашенная кредиторская задолженность. К примеру, если ваш должник ликвидировался, он подлежит включению в налогооблагаемую базу по налогу на прибыль в 20% или единому налогу, если компания на УСН.

Альтернативные варианты ликвидации

К альтернативным вариантам ликвидации можно отнести, во-первых, смену владельцев и органов управления организации (учредителей и директора) и, во-вторых, реорганизацию компании (присоединение/слияние/разделение и т.д.).

Первый вариант довольно активно использовался раньше, а в последнее время

используется все реже и с опаской. Компания в этом случае фактически не ликвидируется, а продолжает существовать под руководством нового директора и собственника. Новый собственник, как правило, труднодоступен, номинально выполняет свои функции, и налоговым органам непросто с ним связаться для запроса каких-либо документов. Ставка делается на то, что при отсутствии долговых обязательств данную организацию разыскивать не станут и она будет числиться в ЕГРЮЛ как не сдающая отчетность, с переоформленным учредителем и директором.

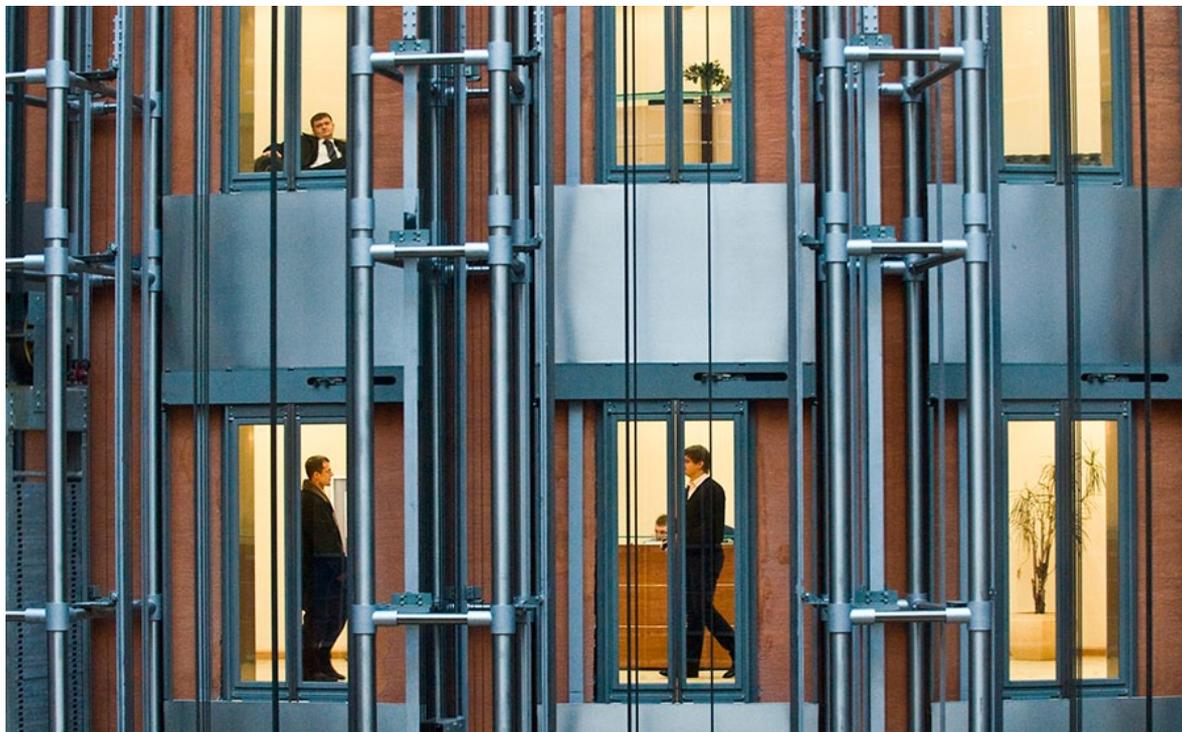


Фото: Максим Шеметов / ТАСС

Я бы не советовал проводить такую процедуру, так как по сути такая сделка может быть расценена как мнимая, поскольку новый учредитель, хотя и подает документы, подписывает договоры купли-продажи самолично, не имеет действительной цели купить данную компанию для ведения бизнеса. При большом желании факт притворности сделки можно доказать. Более того, с 2012 года в Уголовный кодекс введены ст. 173.1 (незаконное образование юридического лица) и 173.2 (незаконное использование документов для образования (создания, реорганизации) юридического лица). Они могут применяться, если будет доказано, что новый директор или учредитель провел сделку в качестве подставного лица.

Еще один нюанс, который часто забывается, — при купле-продаже долей или входе-выходе участников необходимо по окончании календарного года подать декларацию 3-НДФЛ, в которой будет отражено, возник или нет налог на доходы физических лиц от отчуждения долей.

Реорганизация компании в настоящее время практически не применяется как альтернативный способ прекращения деятельности в связи с крайне жестким подходом налоговых органов, выражающимся в отказе в регистрационных действиях.

Для кредитора это не очень подходит, но зато оспорить договор о слиянии или присоединении может любое заинтересованное лицо, в том числе кредитор реорганизованного общества, а договор о слиянии/присоединении служит неотъемлемой частью решения о реорганизации.

Возможна ликвидация по инициативе налогового органа. Такое право у него есть согласно федеральному закону от 08.08.2001 №129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей», если выполняются одновременно два условия:

1. Если в течение последних 12 месяцев, предшествующих моменту принятия регистрирующим органом соответствующего решения, организация не предоставляла документов отчетности.
2. Если организация не осуществляла операций хотя бы по одному банковскому счету более года.

Обратите внимание: это право, а не обязанность налогового органа. Возможны случаи, когда компании не исключаются из реестра юридических лиц и по прошествии пяти лет (при этом отвечая признакам указанным выше), а в других случаях, не сдав отчетность всего один год, исключаются из реестра по инициативе налогового органа.

В нашей практике имел место случай исключения по инициативе налогового органа организации, у которой на балансе имелись активы, в частности недвижимое имущество. При этом надо отметить, что признание исключения организации из ЕГРЮЛ по инициативе налогового органа очень непростая процедура.

Кроме того, если компания была исключена из реестра с долгами перед бюджетом, у налоговых органов есть право предъявить субсидиарную ответственность к лицам, контролирующим бизнес в течение трех лет даже после исключения из реестра, а директора и учредители исключенных компаний при этом могут попасть под мораторий на регистрационные действия (то есть не смогут занимать управляющие должности).

Налоговые органы применяют норму, согласно которой при наличии неисправленных, недостоверных сведений в ЕГРЮЛ налоговый орган имеет право через шесть месяцев исключить компанию из реестра, но опять же, не обязан. Бывали случаи, когда такие исключения становились сюрпризом для собственников компании, поскольку на них находились активы, недвижимость. Отменить такую процедуру очень не просто. И обратная ситуация: кто-то годами ждет, чтобы его исключили из реестра.

Банкротство

Банкротство — это единственный законный способ ликвидации компании, если она не может удовлетворить требования кредиторов. Данная процедура регулируется федеральным законом «О несостоятельности (банкротстве)» и возможна по закону тогда, когда компания уже является неплатежеспособной, при наличии

задолженности на сумму свыше 300 тыс. руб. для юридических лиц и 500 тыс. руб. для физических (п. 2 ст. 33 федерального закона от 26.10.2002 №127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве) »).

Дела о банкротстве рассматриваются арбитражным судом, сопровождает процедуру арбитражный управляющий, утвержденный судом, при этом его статус меняется сообразно соответствующей стадии банкротства: временный, внешний или конкурсный. Подавать заявление о признании должника банкротом могут сами должники, кредиторы, налоговый орган или иной уполномоченный орган, прокурор, а также бывший работник должника, имеющий требования о выплате выходных пособий и (или) об оплате труда (п. 1 ст. 7 федерального закона от 26.10.2002 №127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве) »).

При рассмотрении дела о банкротстве должника – юридического лица могут применяться следующие процедуры:

- наблюдение,
- финансовое оздоровление,
- внешнее управление,
- конкурсное производство,
- мировое соглашение.

На практике в большинстве случаев реализуется два сценария – это банкротство по упрощенной процедуре, включающей только конкурсное производство, и по общей процедуре, включающей наблюдение и конкурсное производство.

Подводя итоги, можно сказать, что вопрос ликвидации компании содержит много нюансов и страхи не так уж беспочвенны. Для ликвидации компании без последствий надо попытаться спрогнозировать возможные последствия и обстоятельства, провести предбанкротный анализ для объективной оценки рисков. Налоговую претензию ликвидированной по закону компании через процедуру добровольной ликвидации или банкротства предъявить нельзя, и это должно успокоить ее учредителей и руководителей. Главное – своевременно сделать все необходимое.

Автор: Сергей Елин, руководитель аудиторско-консалтинговой компании «АИП»