**Ассоциация Антикризисных Управляющих**

Юридический адрес: 220006 г.Минск, ул.Берута, 15-7н

***Адрес для корреспонденции: 220007 г.Минск, ул.Володько д.18, к.205***

Исх.№1-1/2020 от 22.01.2020

Национальное собрание

Республики Беларусь

Предложение

Ассоциации Антикризисных Управляющих

по Кодексу Республики Беларусь об административных правонарушениях.

Ассоциация Антикризисных Управляющих просит при рассмотрении предложений по внесению изменений в Кодекс Республики Беларусь об административных правонарушениях и процессуально-исполнительный кодекс об административных правонарушениях учесть мнение Ассоциации и изложить ч.8 ст.12.13 КоАП в следующей редакции:

- ***«неисполнение или ненадлежащее исполнение временным (антикризисным) управляющим своих обязанностей, повлекшее за собой причинение ущерба или нарушение законных прав и интересов лиц, участвующих в деле о банкротстве, либо третьих лиц, если в этих действиях нет состава преступления***

***- влекут за собой предупреждение или наложение штрафа в размере до пятидесяти базовых величин***».

Кроме этого, просим принять во внимание следующее.

Ст.23.89 КоАП РБ предусмотрено:

«Непринятие руководителем юридического лица или иным лицом, занимающим руководящую должность, необходимых мер по надлежащей организации деятельности этого юридического лица в соответствии с установленными законодательством требованиями, повлекшее причинение вреда государственным или общественным интересам, окружающей среде, жизни, здоровью, правам и законным интересам граждан, если в этом деянии нет состава иного административного правонарушения или состава преступления, –

влечет наложение штрафа в размере от десяти до двухсот базовых величин.

Примечание. 1. Под руководителем юридического лица, иным лицом, занимающим руководящую должность, в настоящей статье понимается физическое лицо:

занимающее должность руководителя или заместителя руководителя юридического лица, а равно иную должность, предусматривающую осуществление организационно-распорядительных (руководящих, организующих, направляющих, координирующих и контролирующих) функций в отношении юридического лица, его структурных (обособленных) подразделений, работников и направлений деятельности;

занимающее должность руководителя управляющей организации, иное уполномоченное лицо этой организации, а равно индивидуальный предприниматель – управляющий в случае, если полномочия по управлению юридическим лицом в соответствии с договором переданы управляющей организации или индивидуальному предпринимателю – управляющему;

председатель ликвидационной комиссии, ликвидатор, управляющий по делу об экономической несостоятельности (банкротстве).

2. Под надлежащей организацией деятельности юридического лица в настоящей статье понимается выполнение руководителем этого лица или иным лицом, занимающим руководящую должность, возложенных на них законодательством обязанностей и (или) их должностных обязанностей»

Следует отметить, что в пункте 6 Декрета Президента Республики Беларусь от 23.11.2017 №7 «О развитии предпринимательства» (далее – Декрет №7) субъектом административного правонарушения является руководитель юридического лица.

Руководитель юридического лица возглавляет организацию и при поддержке заместителей (других руководителей структурных подразделений) разрабатывает и пересматривает стратегию развития, планирует, управляет, координирует и оценивает общую деятельность организации, несет ответственность за результаты деятельности и предпринятые действия (общегосударственный классификатор Республики Беларусь, утвержденный Постановлением Министерства труда и социальной защиты Республики Беларусь от 24.07.2017 №33)

Понятие юридического лица дано в статье 44 Гражданского кодекса Республики Беларусь.

Отнесение к руководителям юридического лица заместителя руководителя, а также иных лиц, занимающих должности, предусматривающие осуществление организационно-распорядительных функций, противоречит смыслу и духу положений ст.44 ГК РБ и ст.252 Трудового кодекса Республики Беларусь, согласно которой «Руководитель юридического лица – физическое лицо, которое в силу закона или учредительных документов организации осуществляет руководство организацией, в том числе выполняет функции ее единоличного исполнительного органа.

Положения же ст.23.89 КоАП, по мнению Ассоциации, выходят за рамки положений п.6 Декрета №7.

Нельзя признать обоснованным включение в перечень руководителей председателей ликвидационных комиссий (ликвидаторов).

Исходя из смысла п.6 Декрета №7, административная ответственность наступает за непринятие мер по надлежащей организации деятельности юридического лица.

В тоже время, с момента принятия решения о ликвидации юридическое лицо не может осуществлять производственно-хозяйственную деятельность.

Согласно п.10 Положения о ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования, утвержденному Декретом Президента Республики Беларусь №1 от 16.01.2009, осуществление операций по банковским счетам юридического лица, совершение им сделок, не связанных с ликвидацией, запрещается.

Обязанности председателя ликвидационной комиссии (ликвидатора) определены статьей 59 Гражданского кодекса Республики Беларусь.

В круг обязанностей председателя ликвидационной комиссии (ликвидатора), не входит принятие мер по надлежащей организации деятельности юридического лица.

Аналогично нельзя признать обоснованным включение в перечень руководителей, управляющих по делу об экономической несостоятельности (банкротстве).

Управляющий по делу об экономической несостоятельности (банкротстве) действует на основании специального законодательства. Круг прав и обязанностей управляющих по делу об экономической несостоятельности (банкротстве) определен в Законе Республики Беларусь «ОБ экономической несостоятельности (банкротстве)».

Вхождение организации в процедуру банкротства само по себе указывает на то, что в отношении организации не принимались или принимались недостаточные меры по надлежащей организации деятельности предыдущим руководством должника. Именно вследствие плохого экономического положения организации и стоящих в процедурах экономической несостоятельности и банкротства задач зачастую невозможно выполнить необходимые меры по надлежащей организации деятельности организации. Помимо требований законодательства о банкротстве, управляющий руководствуется в своей деятельности такими специфическими формами, как выполнение Плана санации или Плана ликвидации, которые не относятся к законодательным актам и должностным инструкциям.

За ненадлежащее исполнение (неисполнение) возложенных на управляющих по делу об экономической несостоятельности (банкротстве) обязанностей уже предусмотрена административная ответственность в соответствии с ч.8 ст.12.13 КоАП РБ.

Следует отметить, что круг обязанностей управляющих по делу об экономической несостоятельности (банкротстве) определен и в п.п.35-74 Руководства Комиссии Организации Объединённых Наций по праву международной торговли для законодательных органов по вопросам законодательства о банкротстве (Резолюция принята Генеральной Ассамблеей ООН 02 декабря 2004года и была поддержана представителем Республики Беларусь).

С учетом особой направленности деятельности управляющих по делу об экономической несостоятельности (банкротстве), считаем необоснованным распространение на управляющих по делу об экономической несостоятельности (банкротстве) положений ст.23.89 КоАП РБ.

Это непременно приведет к ошибкам и злоупотреблениям при применении предлагаемой нормы.

Практика применения данной нормы непонятна из-за нечеткой конструкции диспозиции статьи, что, в свою очередь, является почвой для коррупции.

Предлагаем, во избежание наступление негативных финансово-экономических, социальных и экологических последствия, в законопроекте изложить статью 23.89 в следующей редакции:

***«Умышленное неисполнение руководителем юридического лица норм законодательства, определяющих требования к организации деятельности этого юридического лица, повлекшее причинение вреда государственным или общественным интересам, окружающей среде, жизни, здоровью, правам и законным интересам граждан, если в этом деянии нет состава иного административного правонарушения или состава преступления, –***

***влечет наложение штрафа в размере от десяти до двухсот базовых величин»***

В целом, предлагаемая норма не развивает Декрет №7, а противоречит ему, так как имеет в корне противоположный подход к регулированию предпринимательства.

Впоследствии инвесторы (и не только) могут столкнуться с проблемой найма руководителей, а работа госорганов (в первую очередь, контролирующих) будет оцениваться по количеству привлеченных руководителей, а не по экономическим показателям. При этом, низкоквалифицированные кадры, занимающие руководящие должности, могут совершать ошибки, которые могут быть источниками угроз экономической безопасности Республики Беларусь.

Считаем, что ответственность должна наступать лишь за умышленные действия руководителя, направленные на неисполнение конкретных нормативно-правовых предписаний в сфере регулирования хозяйственной деятельности.

С уважением,

Председатель

Ассоциации Антикризисных Управляющих

О.А.Дребезова

+375 29 8205756