А С С О Ц И А Ц И Я
ГАРАНТИРУЮЩИХ ПОСТАВЩИКОВ
И ЭНЕРГОСБЫТОВЫХ КОМПАНИЙ

119435, г. Москва, ул. Малая Пироговская, д.13, стр. 1
тел. и факс: (495) 777-25-16
E-mail: office@npgp.ru, http://www.npgp.ru

07.10.2019 № 1368

на № _____ от _____

Заместителю
министра энергетики

Ю. В. Маневичу

О внесении изменений в Федеральный закон «О несостоятельности (банкротстве)»

Уважаемый Юрий Владиславович!

Во исполнение поручения Заместителя Председателя Правительства Российской Федерации Д. Н. Козака от 30.08.2019 г. № ДК-П9-7407 о разработке дополнительных мер, направленных на укрепление платежной дисциплины за потребленные энергоресурсы, направляем Вам предложения Ассоциации ГП и ЭСК по внесению изменений в Федеральный закон от 26.10.2002 г. № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)».

Обоснование необходимости соответствующих изменений и таблица поправок в Федеральный закон от 26.10.2002 г. № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» прилагаются к настоящему письму.

Просим Вас учесть указанные предложения Ассоциации и включить их в проект доклада Президенту Российской Федерации о мерах по укреплению платежной дисциплины в энергетические сферы для представления в Правительство Российской Федерации.

Приложение:

1. Обоснование необходимости изменений в Федеральный закон от 26.10.2002 г. № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» на 3 л.;
2. Таблица поправок в Федеральный закон от 26.10.2002 г. № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» на 2 л.

С уважением,
Председатель Правления Н.В. Невмержицкая

Исполнитель: Бахмутский И. Н.
+7(495) 777-25-16 (доб. 214)

Обоснование
необходимости изменений в Федеральный закон от 26.10.2002 г. № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» в целях укрепления платежной дисциплины потребителей энергетических ресурсов.

Одной из причин непрекращающегося роста задолженности на рынках электрической и тепловой энергии является проблема «ухода в банкротство» неотключаемых неплательщиков, после чего истребование задолженности с них становится практически невозможным из-за существующих законодательных ограничений в части очередности удовлетворения требований кредиторов.

Так, в соответствии с ч. 2 ст. 134 Федерального закона от 26.10.2002 г. № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (далее – Закон о банкротстве), устанавливающей очередность удовлетворения требований кредиторов по текущим платежам, требования по эксплуатационным платежам (коммунальным платежам, платежам по договорам энергоснабжения и иным аналогичным платежам) удовлетворяются в четвертую очередь.

При этом в соответствии с правовой позицией Верховного Суда РФ[1] эксплуатационные платежи по договорам энергоснабжения могут быть отнесены к четвертой очереди только при условии, что они были направлены на сохранение имущества должника и поддержание его в надлежащем состоянии до момента продажи. Иные затраты, в том числе формирующие цепочку технологического процесса по производству и реализации продукции должника, подлежат включению в состав пятой очереди текущих платежей.

Большая часть требований энергетических компаний по текущим платежам банкрота по договорам электро-и теплоснабжения как раз связана с цепочкой технологического процесса по производству и реализации продукции должника, в связи с чем относится к последней (пятой) очереди удовлетворения требований кредиторов.

В отношении задолженности, которая возникла до начала процедуры банкротства (далее – реестровая задолженность), требования энергокомпаний также находятся в последней очереди кредиторов, поскольку ст. 134 Закона о банкротстве установлена следующая очерёдность погашения такой задолженности:

в первую очередь производятся расчеты по требованиям граждан, перед которыми должник несет ответственность за причинение вреда жизни или здоровью, путем капитализации соответствующих повременных платежей, а также расчеты по иным установленным Законом о банкротстве требованиям;

во вторую очередь производятся расчеты по выплате выходных пособий и (или) оплате труда лиц, работающих или работавших по трудовому договору, и по выплате вознаграждений авторам результатов интеллектуальной деятельности;

в третью очередь производятся расчеты с другими кредиторами, в том числе кредиторами по нетто-обязательствам.

Находясь в последней очереди кредиторов, энергетические компании получают удовлетворение своих требований в крайне редких случаях и наравне с теми организациями, которые по своей воле выбрали в качестве контрагента лицо, оказавшееся неплатёжеспособным, реализовав свои предпринимательские риски.

При этом договоры электро-и теплоснабжения по своей правовой природе являются публичными, и энергоснабжающие организации, в отличие от иных кредиторов, не вправе ни отказать в заключении такого договора, ни расторгнуть договор с неплательщиком, так как энергоснабжение обеспечивает жизнедеятельность граждан и функционирование организаций.

---

[1] Пункт 18 Обзора судебной практики, утвержденного Президиумом Верховного Суда РФ от 20.12.2016 г.

Организации электроэнергетики находятся в неравном положении с другими участниками гражданского оборота, которые могут выбирать своих контрагентов исходя из критериев платежеспособности и добросовестности, прекращать договорные отношения с ними в случае нарушения обязательств. В связи с этим считаем, что энергоснабжающие организации не должны находиться с указанными участниками гражданского оборота в одной и той же очереди кредиторов, поскольку, в отличие от последних, фактически лишены возможности прекратить увеличение своих убытков от поставки энергоресурсов неотключаемому должнику, находящемуся в процедуре банкротства. Примером может послужить ситуация с ОАО «Химпром», реестровые долги которого перед энергокомпаниями составляли несколько десятков миллионов рублей, а задолженность по текущим платежам достигла 6 млрд рублей.

Кроме того, в настоящее время сложилась негативная практика применения статьи 61.3 Закона о банкротстве, на основании которой внешними управляющими оспариваются сделки должника, связанные с оплатой им в период, предшествующий введению процедуры банкротства, коммунальных платежей, платежей по договорам энергоснабжения с просрочкой.

В соответствии с п. 14 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 23.12.2010 года № 63 «О некоторых вопросах, связанных с применением главы III.1 Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)» платежи по длящимся обязательствам, в том числе оплата коммунальных услуг, относятся к сделкам должника, совершаемым в процессе обычной хозяйственной деятельности, за исключением платежей, совершенных со значительной просрочкой.

Соответственно, платежи, полученные от должников с низкой платежной дисциплиной (в том числе на стадии рассмотрения обоснованности заявлений о признании их банкротами), и совершенные должником со значительной просрочкой, попадают в разряд оспоримых сделок по основаниям, предусмотренным Законом о банкротстве.

В результате энергоснабжающие организации несут убытки, связанные с необходимостью возврата в конкурсную массу денежных средств, полученных от должника.

На основании вышеизложенного предлагаем внести следующие изменения в Закон о банкротстве, которые позволят соблюсти баланс прав и обязанностей энергоснабжающих организаций, а также улучшить уровень собираемости платежей.

1. В отношении текущих платежей предлагаем дополнить п. 1 ст. 134 закона положением, предусматривающим, что наравне с расходами на проведение мероприятий по недопущению возникновения техногенных и (или) экологических катастроф, гибели людей преимущественно перед любыми другими требованиями кредиторов по текущим платежам погашаются требования кредиторов по эксплуатационным платежам (коммунальным платежам, платежам по договорам энергоснабжения и иным аналогичным платежам), при условии, что должник в установленном законодательством Российской Федерации порядке отнесен к потребителю энергетического ресурса, ограничения режима потребления энергетического ресурса которому может привести к негативным экономическим, экологическим, социальным последствиям.

2. В отношении реестровой задолженности предлагаем повысить очередность удовлетворения требований всех кредиторов, требования которых возникли в результате неоплаты должника по публичным договорам, в заключении которых кредитор не имел права отказать.

Для этого в ст. ст. 134, 137 Закона о банкротстве необходимо предусмотреть, что требования кредиторов, возникающие из вышеуказанных договоров, от заключения которых кредитор не имел права отказаться, удовлетворяются в более приоритетном порядке, чем требования прочих кредиторов, а именно: требования по текущим платежам, за исключением задолженности, указанной в п. 1 ст. 134, – в третью очередь, прочие требования – в четвертую очередь.

3. В отношении проблемы оспаривания сделок предлагаем предусмотреть, что сделки должника, связанные с исполнением денежных обязательств, возникших из договоров, заключение которых являлось обязательным для контрагента должника в соответствии с законом, вне зависимости от наличия просрочки совершения платежа и ее продолжительности, сделками, не подлежащими оспариванию по основаниям статьи 61.3. Закона о банкротстве.

Обращаем внимание, что ранее Ассоциация ГП и ЭСК уже направляла в Минэнерго России аналогичные предложения по изменению Закона о банкротстве, которые были поддержаны министерством и включены в перечень предложений Минэнерго России по укреплению платежной дисциплины потребителей энергетических и коммунальных ресурсов, направленный Заместителю председателя Правительства Российской Федерации В. Л. Мутко (письма от 05.07.2018 г. №АН-6463/09, от 15.10.2010 г. №АН-10672/09).

В свою очередь предложения Минэнерго России в части совершенствования Закона о банкротстве были поддержаны Минэкономразвития России (письмо от 18.09.2018 г. №26596-МР/Д07).

Однако до настоящего времени данная инициатива Минэнерго России не получила должного развития.

Ввиду высокой актуальности проблемы банкротства неотключаемых должников убедительно просим Вас внести на рассмотрение Правительства РФ предлагаемые поправки в Закон о банкротстве.

Предложения по внесению изменений в Федеральный закон от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)»

№ п.п.	Действующая редакция	Предлагаемая редакция
п. 2. ст. 61.4	Сделки по передаче имущества и принятию обязательств или обязанностей, совершаемые в обычной хозяйственной деятельности, осуществляемой должником, не могут быть оспорены на основании пункта 1 статьи 61.2 и статьи 61.3 настоящего Федерального закона, если цена имущества, передаваемого по одной или нескольким взаимосвязанным сделкам, или размер принятых обязательств или обязанностей не превышает один процент стоимости активов должника, определяемой на основании бухгалтерской отчетности должника за последний отчетный период.	2. Сделки по передаче имущества и принятию обязательств или обязанностей, совершаемые в обычной хозяйственной деятельности, осуществляемой должником, не могут быть оспорены на основании пункта 1 статьи 61.2 и статьи 61.3 настоящего Федерального закона, если цена имущества, передаваемого по одной или нескольким взаимосвязанным сделкам, или размер принятых обязательств или обязанностей не превышает один процент стоимости активов должника, определяемой на основании бухгалтерской отчетности должника за последний отчетный период. **2.1. Сделки должника, связанные с исполнением денежных обязательств, возникших из договоров, заключение которых являлось обязательным для контрагента должника в соответствии с законом, совершаемые в обычной хозяйственной деятельности, не могут быть оспорены на основании статьи 61.3 настоящего Федерального закона независимо от наличия просрочки совершения платежа и ее продолжительности.**
п. 5 ст. 61.4	**отсутствует**	**5. Сделки должника, направленные на удовлетворение требований кредиторов по эксплуатационным платежам, указанным в абзаце 4 пункта 1, абзаце 4 пункта 4 статьи 134, настоящего Федерального закона, не могут быть оспорены на основании статьи 61.3 настоящего Федерального закона.**
п. 1 ст. 134	1. Вне очереди за счет конкурсной массы погашаются требования кредиторов по текущим платежам преимущественно перед кредиторами, требования которых возникли до принятия заявления о признании должника банкротом. В случае, если прекращение деятельности организации должника или ее структурных подразделений может повлечь за собой техногенные и (или) экологические катастрофы либо гибель людей, вне очереди преимущественно перед любыми другими требованиями кредиторов по текущим платежам также погашаются расходы на проведение мероприятий по недопущению возникновения указанных последствий.	1. Вне очереди за счет конкурсной массы погашаются требования кредиторов по текущим платежам преимущественно перед кредиторами, требования которых возникли до принятия заявления о признании должника банкротом. В случае, если прекращение деятельности должника может повлечь за собой **негативные экономические, экологические, социальные последствия (в том числе, техногенные и (или) экологические катастрофы, гибель людей) вне очереди преимущественно перед любыми другими требованиями кредиторов по текущим платежам также погашаются:** **расходы на проведение мероприятий по недопущению возникновения указанных последствий;**

		требования кредиторов по эксплуатационным платежам (коммунальным платежам, платежам по договорам энергоснабжения и иным аналогичным платежам) при условии, что должник или конечный потребитель должника в установленном законодательством Российской Федерации порядке отнесен к потребителю энергетического ресурса, ограничения режима потребления энергетического ресурса которому может привести к негативным экономическим, экологическим, социальным последствиям.
п. 2, 4 ст.134	**Статья 134. Очередность удовлетворения требований кредиторов** 2. Требования кредиторов по текущим платежам удовлетворяются в следующей очередности: <…> в четвертую очередь удовлетворяются требования по эксплуатационным платежам (коммунальным платежам и иным аналогичным платежам); 4. Требования кредиторов удовлетворяются в следующей очередности: в первую очередь производятся расчеты по требованиям граждан, перед которыми должник несет ответственность за причинение вреда жизни или здоровью, путем капитализации соответствующих повременных платежей, а также расчеты по иным установленным настоящим Федеральным законом требованиям; во вторую очередь производятся расчеты по выплате выходных пособий и (или) оплате труда лиц, работающих или работавших по трудовому договору, и по выплате вознаграждений авторам результатов интеллектуальной деятельности; в третью очередь производятся расчеты с другими кредиторами, в том числе кредиторами по нетто-обязательствам.	**Статья 134. Очередность удовлетворения требований кредиторов** 2. Требования кредиторов по текущим платежам удовлетворяются в следующей очередности: <…> в четвертую очередь удовлетворяются требования по эксплуатационным платежам (коммунальным платежам и иным аналогичным платежам, **за исключением требований по эксплуатационным платежам, указанных в абзаце 4 пункта 1 настоящей статьи**); 4. Требования кредиторов удовлетворяются в следующей очередности: в первую очередь производятся расчеты по требованиям граждан, перед которыми должник несет ответственность за причинение вреда жизни или здоровью, путем капитализации соответствующих повременных платежей, а также расчеты по иным установленным настоящим Федеральным законом требованиям; во вторую очередь производятся расчеты по выплате выходных пособий и (или) оплате труда лиц, работающих или работавших по трудовому договору, и по выплате вознаграждений авторам результатов интеллектуальной деятельности; **в третью очередь производятся расчеты с кредиторами по публичным для кредиторов договорам;** **в четвертую очередь производятся расчеты с другими кредиторами, в том числе кредиторами по нетто-обязательствам.**