

Goldenstein & Partner  
Rechtsanwalt Claus J. Goldenstein

**Юридическая ответственность управляющего GmbH  
Стратегии её предотвращения**

*Haftung eines GmbH-Geschäftsführers  
Strategien zur Vermeidung von Haftungsfällen*

**Seminar am 11. November 2010**

## **А. Юридическая ответственность управляющего GmbH**

*Haftung eines GmbH-Geschäftsführers*

# I. Обзор рисков ответственности

## *Übersicht Haftungsrisiken*

Управляющий общества с ограниченной ответственностью подлежит риску ответственности в следующих областях:

*Der Geschäftsführer einer GmbH unterliegt Haftungskriterien in folgenden Bereichen:*

- Гражданско-правовой - *Zivilrechtlich*
- Права несостоятельности - *Insolvenzrechtlich*
- Налогово-правовой - *Steuerrechtlich*
- Уголовно-правовой - *Strafrechtlich*

## II. Персональная ответственность управляющего ООО *Persönliche Haftung des GmbH-Geschäftsführers*

- При определенных условиях **управляющий несёт ответственность без ограничений в объеме всего своего частного имущества** перед

*Unter bestimmten Voraussetzungen haftet der Geschäftsführer ohne eine Begrenzung der Höhe mit seinem gesamten Privatvermögen gegenüber*

1. **обществом** - *der Gesellschaft*
2. **учредителями** - *den Gesellschaftern*
3. **третьими лицами** - (кредиторами, государством, арбитражными управляющими)

*Dritten – (Gesellschaftsgläubiger, Staat, Insolvenzverwalter )*

## 2.1 Ответственность как орган общества

### *Organschaftliche Haftung*

§43 GmbHG:

- Поясняет обязанности управляющего по отношению к обществу  
*Ansprüche der Gesellschaft gegenüber dem Geschäftsführer*
- Масштаб тщательности управляющего в целом  
*Sorgfaltsmaßstab des Geschäftsführers im Allgemeinen*

Тщательность добросовестного предпринимателя:

*Sorgfalt eines ordentlichen Geschäftsmannes:*

- проведение работы при учете профессионально безупречных экономических выводов об обществе  
*Pflicht fachlich einwandfreien, d. h. gesicherte betriebswirtschaftliche Erkenntnisse berücksichtigenden Leistung des Unternehmers der Gesellschaft*
- управляющий отвечает не конкретным результатом, а усилиями соответствующими потребностям отрасли, размеру и ситуации предприятия  
*GF schuldet nicht bestimmten Erfolg, sondern branchen-, größen und situationsadäquate Bemühungen*
- обеспечение законности действий общества в рамках обозначенного в учредительном договоре предмета деятельности  
*GF hat für rechtmäßiges Verhalten der Gesellschaft innerhalb gesellschaftsvertraglich bestimmten Unternehmensgegenstandes zu sorgen*

## 2.2 Рискованные сделки

### *Risikogeschäfte*

- Если как правило вероятно, что сделка окажется выгодной, то риск допустим, но если неудача несёт серьёзную угрозу для компании, то необходимо избегать такое рискованное предприятие

*Im Regelfall wahrscheinlich, daß sich Geschäft als vorteilhaft erweist [ dann zulässig; aber Risikogeschäft muss unterbleiben, wenn bei Misslingen erhebliche Gefährdung des Unternehmens]*

- Исключение: небольшой риск + особенно высокий шанс получения прибыли  
*Ausnahme: geringfügiges Risiko + besonders hohe Gewinnchance*

## 2.2 Рискованные сделки *Risikogeschäfte*

- Прецедентное решение суда:

*Rspr: OLG Düsseldorf, Urteil vom 27.05.2005*

- Риск <> неудачи, ошибки

*Risiko <> Fehlschläge, Irrtümer*

- Обширная предпринимательская свобода незаменима

*unverzichtbarer großer unternehmerischer Spielraum*

- возможны кадровые последствия, но не юридическая ответственность

*ggf. personalpolitische Konsequenzen, aber nicht haftungsrechtliche*

- ответственность, только если явно превзойдена граница ответственного поведения

*SE erst, wenn Grenze verantwortlichen Verhaltens deutlich überschritten*

### III. Откуда происходят обязательства управляющего *Woraus ergeben sich die Pflichten des Geschäftsführers?*

- Законы - *Gesetze*
- Учредительный договор - *Gesellschaftsvertrag*
- Регламент управления - *Geschäftsordnung der Geschäftsführung*
- Трудовой договор управляющего - *Anstellungsvertrag*
- Распоряжение Общего собрания компаньонов - *Weisungen der Gesellschafterversammlung*
- Общие правила (например, общепринятые принципы бухгалтерского учета) - *Ungeschriebene Regeln (z.B. Grundsätze ordnungsgemäßer Buchführung)*
- Судебная практика - *Rechtsprechung*

### 3.1 Особые обязанности управляющего

#### *Spezielle Geschäftsführerpflichten*

- Обязательство соблюдения общепринятых **принципов бухгалтерского учета**  
*Verpflichtung zur ordnungsgemäßen Buchführung (§ 41 GmbHG)*

- Обязательство **организовать компанию** так, чтобы в перспективе возможно было оптимальное осуществление целей общества (например использование персонала, патентные заявки)

*Verpflichtung, das Unternehmen so zu Organisieren, dass optimale Realisierung des Gesellschaftszwecks möglich (z.B. Personaleinsatz, Patentanmeldung)*

- Обязательство постоянно **быть в курсе важных экономических данных общества** (например с помощью экономического отчета о деятельности)

*Verpflichtung, sich stets über betriebswirtschaftlich relevante Daten des Unternehmens Gewißheit zu verschaffen (z.B. über BWA)*

- За неправомерные действия сотрудников управляющий в принципе ответственности не несёт, но такая ответственность может возникнуть в результате плохой **организации** или отсутствия **контроля персонала**  
*für Fehlverhalten Personals haftet der Geschäftsführer nicht aber: GF Haftung, wenn mangelhafte Organisation oder unzureichende Überwachung*

## 3.2 Ответственность за затягивание объявления о банкротстве

### *Haftung bei Insolvenzverschleppung*

- управляющий обязан **компенсировать** обществу **платежи**, сделанные **после наступления неплатёжеспособности** компании или после «констатации» несостоятельности.

*§ 64 Abs. 2 S. 1 - GF ist der Gesellschaft gegenüber zu Ersatz von Zahlungen verpflichtet, die nach Eintritt der Zahlungsunfähigkeit der Gesellschaft oder nach „Feststellung“ der Überschuldung geleistet werden*

- **Исключение:** платежи, которые и после этого момента совместимы с добросовестностью порядочного предпринимателя :  
например платежи, которые **необходимы для предотвращения немедленного крушения компании** (аренда и заработная плата)

*Ausgenommen: Zahlungen, die auch nach diesem Zeitpunkt mit der Sorgfalt eines ordentlichen Geschäftsmannes vereinbar sind:*

*z.B. Zahlungen, die erforderlich sind, um den sofortigen Zusammenbruch der Gesellschaft zu verhindern (Miet- und Lohnzahlungen)*

### 3.3 Ответственность за ложную информацию *Haftung für Falschangaben §§ 9a, 57 Abs. 3 GmbHG*

- **Управляющий несёт ответственность за ложные сведения при регистрации общества или увеличении уставного капитала**

*GF haftet für falsche Versicherungen bei Anmeldung der GmbH oder einer Kapitalerhöhung*

Пример: При регистрации общества и увеличении уставного капитала, управляющий должен по § 8 пункту 2 GmbHG гарантировать, что первоначальный **вклад в уставный капитал осуществлён** и находится в полном распоряжении управляющего.

*Beispiel: Bei Anmeldung der GmbH sowie bei einer Kapitalerhöhung haben die GF nach § 8 Abs. 2 GmbHG die Versicherung abzugeben, dass die Leistungen auf die Stammeinlagen bewirkt sind und zur freien Verfügung der GF stehen.*

- **Наказуемость: в соответствии с § 82 пункт 1 № 1 и № 3 GmbHG**  
*Strafbarkeit: Nach § 82 Abs. 1 Nr. 1 und Nr. 3 GmbHG*

### 3.4 «Расхищение» GmbH “Ausplündern” der GmbH

- Особенно высокая ответственности управляющего, § 64 пункт 3 GmbHG  
*Verschärfte Haftung des GF, § 64 Satz 3 GmbHG,*
- Новое: Ответственность за платежи до зрелости банкротства!  
*Neue: Haftung für Zahlungen vor Insolvenzreife*
- **Выплаты учредителям, если это должно было привести к неплатежеспособности, за исключением непредвиденности несостоятельности**  
*Zahlung an Gesellschafter durch GF, soweit diese zur Zahlungsunfähigkeit führen müsste, es sei denn dies war nicht erkennbar*

### 3.4 «Расхищение» GmbH “Ausplündern” der GmbH

- **Пример 1: Погашение займов** предоставленных обществу его **участниками** может привести к банкротству, независимо от разрешения § 30 I GmbHG  
*Rückzahlung von Gesellschafterdarlehen können Insolvenz auslösend sein, unabhängig ob durch § 30 I GmbHG erlaubt*
- **Пример 2: Также предоставление займов** участникам, может привести к неплатежеспособности и, следовательно, быть запрещено в конкретном случае, независимо от разрешения § 30 GmbHG  
*Auch Darlehensgewährung an Gesellschafter kann ggf. zur Zahlungsunfähigkeit führen und daher im Einzelfall untersagt sein, unabhängig ob durch § 30 GmbHG die Auszahlung erlaubt ist.*

### 3.5 Исключение и ограничение ответственности

#### *Haftungsausschluss und - beschränkungen*

- Не несёт ответственности, если действия **в рамках законодательства и учредительного договора** по решению общества

*Ausgeschlossen ist die Haftung des GF, wenn die schädigende Maßnahme in Übereinstimmung mit dem Gesetz und der Satzung auf einem Beschluss der Gesellschaft beruht.*

- Но: выполнять **ложные указания** управляющий не имеет права

*Aber: fehlerhafte Weisungen darf ein GF hingegen nicht ausführen*

- Ответственность также исключена, если участники своим решением **освободили управляющего от ответственности** в соответствии § 46 № 5 GmbHG

*Haftung wird auch ausgeschlossen, soweit die Gesellschafter den GF mit Beschluss gem. § 46 Nr. 5 GmbHG entlastet haben*

### 3.6 Исковая давность

#### *Verjährung*

- Требования возмещения убытков по § 43 GmbHG (ошибочное руководство) теряют силу за давностью по истечении **5 лет** после возникновения  
*Schadenersatzanspruch aus § 43 GmbHG (fehlerhafte Geschäftsführung) verjährt innerhalb von 5 Jahren ab Entstehung des Anspruchs*
- Знание фактов, ведущих к возникновению требования участниками не принципиально (ВФС, 2005 DStrR, 659)  
*auf Kenntnis der Gesellschafter von anspruchsbegründenden Tatsachen kommt es nicht an (BGH, DStrR 2005, 659)*

**IV. Ответственность перед третьими лицами**  
*Haftung gegenüber Dritten*

## 4.1 Общие правила *Allgemeine Regeln*

- Ответственность в соответствии с общими правилами, особенно при преступном поведении (§ 823 пункт 1, 2 BGB, § 826 BGB)  
*Haftung nach allgemeinen Regeln, insbesondere deliktisches Verhalten (§ 823 Abs. 1, 2 BGB, § 826 BGB)*
- Примеры из уголовного кодекса:  
*Beispiele aus dem Strafgesetzbuch:*
  - Хищение  
*Unterschlagung*
  - Обман  
*Betrug*

## 4.2 Затягивание объявления о банкротстве

### § 823 Abs.2 BGB i.V.m. § 64 Abs.2 GmbHG

#### *Insolvenzverschleppung*

- Управляющий несёт ответственность **перед кредиторами**, если он не подал заявление о банкротстве своевременно в соотв. § 15a InsO, в последствии чего они **понесли потери**, например, потому что они заключают договора с несостоятельным GmbH, которые более не исполнимы со стороны GmbH

*GF haftet gegenüber Gläubigern , wenn er nicht rechtzeitig Insolvenzantrag gem. § 15a InsO stellt und diese daraufhin einen Schaden erleiden, z.B. weil sie mit insolventer GmbH Vertrag schließen, den GmbH nicht mehr erfüllen kann.*

- Например арендный договор: GmbH не может платить => помещения кредитора пустые  
*Zum Beispiel Mietvertrag: GmbH kann nicht zahlen => Räume des Gläubigers stehen leer*

- § 64 I GmbHG Закон о защите, как это определено в § 823 II BGB  
*§ 64 I GmbHG = Schutzgesetz iSd § 823 II BGB*
- В случае необходимости также наказуемо в соответствии с § 84 пункт 1 № 2 GmbHG  
*Ggf. auch strafbar nach § 84 Abs.1 Nr. 2 GmbHG*

## 4.2 Затягивание объявления о банкротстве

### *Insolvenzverschleppung*

- **Заявление о банкротстве должно быть подано не позднее 3 недель после возникновения неплатежеспособности или несостоятельности**  
*Insolvenzantrag spätestens 3 Wochen nach Eintritt Zahlungsunfähigkeit bzw. Überschuldung zu stellen*
- **Цель: защита кредиторов от потерь в виде уменьшения арбитражного имущества в последствии запоздалого заявления о банкротстве**  
*Zweck: Schutz der Gläubiger vor Masseschmälerung durch rechtzeitigen Insolvenzantrag*
- **Подача заявления кредиторами: кредиторы должны лишь представить факты, которые математически свидетельствуют о несостоятельности и нанесённом в результате ущербе**  
*Antragsstellung durch Gläubiger: Gläubiger muß nur Tatsachen vortragen, aus denen sich rechnerische Überschuldung und der daraus entstandene Schaden ergibt*

### 4.3 Отступление: Неплатёжеспособность

#### *Exkurs: Zahlungsunfähigkeit*

- **«Вероятная длительная неспособность общества выполнять подлежащие оплате обязательства из-за отсутствия денежных ресурсов»**  
*„wahrscheinlich andauerndes Unvermögen einer Gesellschaft, wegen Mangels an Zahlungsmitteln ihre fälligen Geldschulden zu begleichen“*
- (+) Общество не может выполнить свои обязательства  
Gesellschaft kann ihre Verpflichtungen im wesentlichen nicht begleichen
- (-) Задержка оплаты на протяжении **2 месяцев**  
*bloße Zahlungsstockung von bis zu 2 Monaten*
- (+) Общество, в течение 3 месяцев неспособно погасить задолженности которые уже подлежат оплате и которые будут подлежать оплате в будущем  
*wenn Gesellschaft innerhalb von 3 Monaten seine wesentlich fälligen u. noch fällig werdende Verbindlichkeiten nicht bedienen kann*
- Решение суда: **5%** от обязательств в течение 2 недель  
*Urteil: 5 % der Verbindlichkeiten innerhalb von 2 Wochen*

## 4.3 Отступление: Неплатёжеспособность

### *Exkurs: Zahlungsunfähigkeit*

- **Земельные участки:** не могут быть быстро преобразованы в денежные средства  
→ **не принимаются в расчет!**  
*Grundstücke: nicht schnell in Liquidität zu verwandelnde Vermögenswerte*  
→ *bleiben unberücksichtigt!*
- BGH 24.05.2005:
  - **Не является** неплатёжеспособностью: **дефицит менее 10%**  
*keine Zahlungsunfähigkeit: Unterdeckung von weniger als 10 %*
  - то есть **ликвидных активов** достаточно для погашения **90% задолженностей**  
*d.h. liquide Mittel genügen, um 90 % der fälligen Verbindlichkeiten zu bedienen*
  - **Опровержимая презумпция:** при составлении **прогноза** необходимо учитывать **объем заказов и уровень доходов**  
*Widerlegliche Vermutung: bei Prognose ist Auftrags- und Ertragslage zu berücksichtigen*

## 4.4 Отступление: Несостоятельность

### Exkurs: Überschuldung

- **Несостоятельность – Überschuldung**
  - Активы при ликвидационной оценке не покрывают задолженности/пассивы общества - **математическая несостоятельность**  
**и**  
*Vermögen der Gesellschaft deckt bei Ansatz von Liquidationswerten nicht die bestehenden Verbindlichkeiten (rechn. Überschuldung) und*
  - Жизнеспособность недостаточно обеспечена - **отрицательный прогноз по продолжению деятельности компании**  
*Lebensfähigkeit nicht hinreichend gesichert (negative Fortbestehensprognose)*
- При наличии признаков кризиса: подготовка баланса задолженностей, соблюдая принципы ликвидационной оценки  
*Bei Krisenzeichen: eigenständig Überschuldungsbilanz erstellen, mit Bewertungsgrundsätzen, die auf Insolvenz zugeschnitten sind, also Ansatz von Liquidationswerten*
- Несостоятельность → составление прогноза по продолжению деятельности  
*Überschuldung → Fortbestehensprognose erstellen*

## 4.4 Отступление: Несостоятельность

### *Exkurs: Überschuldung*

- **План развития** на основе финансового плана и плана доходности  
*Fortschreibung der Entwicklung anhand von Finanz- und Ertragsplan*
- **Положительный прогноз** по продолжению деятельности, если в среднесрочной перспективе на ближайшие 2 года, финансовая устойчивость может быть восстановлена  
*Fortführungsprognose positiv, wenn für nächsten 2 Jahre, also mittelfristig, festgestellt wird, daß Finanzkraft wieder hergestellt werden kann*
- Дальнейший статус несостоятельности по долгосрочным оценкам возможен  
*weiterer Überschuldungsstatus mit Fortführungswerten möglich*
- **При отрицательном прогнозе:**
  - **подача заявления о банкротстве в течении 3 недель**  
*wenn negativ: Antrag spätestens nach 3 Wochen*

#### 4.4 В настоящее время (до 31.12.2010) действует:

*Zur Zeit (bis zum 31.12.2010) gilt: § 19 II InsO:*

«Несостоятельность - активы должника не покрывают существующую задолженность, при исключении, что продолжения работы общества при данных обстоятельствах преимущественно-вероятно»

*„Überschuldung liegt vor, wenn das Vermögen des Schuldners die bestehenden Verbindlichkeiten nicht mehr deckt, es sei denn, die Fortführung des Unternehmens ist nach den Umständen überwiegend wahrscheinlich“*

→ возврат к измененному двухступенчатому понятию несостоятельности  
*Rückkehr zum modifizierten zweistufigen Überschuldungsbegriff*

→ дополнение к § 39 II InsO: займы предоставленные обществу его участниками не являются задолженностью → их не надо пассивировать для определения несостоятельности

*Ergänzung in § 39 II InsO: Gesellschafterdarlehen ist keine Verbindlichkeit muss nicht passiviert werden*

## 4.5 Ответственность за удержание взносов на социальное страхование

### Haftung für vorenthaltene Sozialversicherungsbeiträge

- Работодатель обязан удержать и отчислить взносы за социальное страхование  
*AG muss AN-Anteile einbehalten und an Einzugsstelle (gesetzliche Krankenkasse) abzuführen*
- Опасность: социальные фонды заявляют о несостоятельности, если в течении 3 месяцев не были оплачены взносы на социальное страхование  
*Gefahr: Sozialkassen stellen von sich aus Insolvenzantrag, regelmäßig wenn 3 Monatsbeiträge nicht abgeführt werden*

## 4.5 Ответственность за удержание взносов на социальное страхование

### Haftung für vorenthaltene Sozialversicherungsbeiträge

- Управляющий несет личную ответственность за уплату взносов на социальное страхование (доли работника). Доля работника по взносам на социальное страхование удерживается компанией и перечисляется в фонды  
*Gegenüber dem Sozialversicherungsträger haftet der Geschäftsführer persönlich für vorsätzlich nicht abgeführte fällige Arbeitnehmeranteile zur Sozialversicherung. → Arbeitnehmeranteil wird von der Gesellschaft treuhändisch gehalten*
- Личную ответственность за уплату взносов в фонды социального страхования (доля работодателя) управляющий не несет  
*Für die von der GmbH geschuldeten Arbeitgeberanteile hat der Geschäftsführer hingegen nicht persönlich einzustehen.*
- Взносы в фонды социального страхования подлежат уплате, даже если заработная плата не выплачена  
*Die Sozialversicherungsbeiträge sind auch abzuführen, wenn die Löhne und Gehälter nicht ausbezahlt werden.*

## 4.5 Ответственность за удержание взносов на социальное страхование

### Haftung für vorenthaltene Sozialversicherungsbeiträge

- Отказ от перечисления в соответствующие фонды доли работника по взносам на социальное страхование, независимо от выплаты заработной платы, наказывается лишением свободы сроком до 5 лет или денежным штрафом

*Wer als Arbeitgeber der Einzugsstelle Beiträge des Arbeitnehmers zur Sozialversicherung einschließlich der Arbeitsförderung, unabhängig davon, ob Arbeitsentgelt gezahlt wird, vorenthält, wird mit Freiheitsstrafe bis zu fünf Jahren oder mit Geldstrafe bestraft.*

## 4.6 Ответственность перед налогово-финансовым ведомством

### *Haftung gegenüber dem Finanzamt*

- Ответственность по §§ 69, 34 AO

*Haftung aus §§ 69, 34 AO*

- налоговые обязательства компании налагаются на управляющего (§ 34 пункт 1 AO) – он несет ответственность за нарушение своих обязанностей в связи с требованиями, вытекающими из налоговых отношений

*steuerliche Pflichten der GmbH sind GF auferlegt (§ 34 Abs. 1 AO) – GF haftet bei Pflichtverletzungen für Ansprüche aus Steuerverhältnis*

- Управляющий директор не несет ответственность вместе с GmbH за невыполнение налоговых обязательств автоматически. Управляющий отвечает только в случае небрежного нарушения обязанностей.

*Geschäftsführer haftet nicht automatisch neben der GmbH für die Erfüllung des Anspruchs aus dem Steuerschuldverhältnis. GF haftet nur, wenn schuldhaftes Pflichtverletzung vorliegt*

## 4.6 Ответственность перед налогово-финансовым ведомством

### *Haftung gegenüber dem Finanzamt*

- § 34 AO: должник не имеет права считать сумму налога второстепенным долгом по сравнению с другими обязательствами (принцип пропорционального погашения)

*§ 34 AO: Verpflichteter darf Steuerschulden nicht schlechter behandeln als übrige Verbindlichkeiten (Grundsatz der anteiligen Tilgung)*

- но не обязан удовлетворять налоговые обязательства в первую очередь *keine Verpflichtung zur vorrangigen Befriedigung der Finanzbehörde*
- Ответственность отпадает, если принцип пропорционального погашения соблюдается, даже если налогово-финансовое ведомство несёт налоговые потери

*Haftung entfällt, wenn Grundsatz der anteiligen Tilgung beachtet wird, auch wenn Finanzbehörde Steuerausfälle erleidet*

## 4.6 Ответственность перед налогово-финансовым ведомством

### *Haftung gegenüber dem Finanzamt*

- § 69 AO: Ответственность должника в соответствии с § 34 AO при наличии **умысла** или **грубой неосторожности**

*Haftung der Verpflichteten nach § 34 AO bei Vorsatz oder grober Fahrlässigkeit*

- Предпосылки:  
*Voraussetzungen:*

– **Долг известен и нарушение намеренно**

*Pflicht gekannt und Verletzung gewollt*

– **грубая неосторожность**: осмотрительность несоблюдена в особо значительной степени -  
*grobe Fahrlässigkeit: Sorgfalt in außergewöhnlich großem Maße verletzt*

- приём на работу неквалифицированных сотрудников  
*auch Einstellung unfähiger Mitarbeiter*

- перенос ответственности на консультанта по налогам допустим  
*Auslagerung auf Steuerberater zulässig*

## 4.6 Ответственность перед налогово-финансовым ведомством

### *Haftung gegenüber dem Finanzamt*

- Неосторожность должна быть доказана налоговым органом  
*SV von Amts wegen zu ermitteln,*
- ложно приписывать виновность нельзя, необходимо её доказать  
*Verschulden darf nicht unterstellt werden, es muß nachweisbar feststehen*
- Неуплата не может считаться виновностью автоматически  
*Nichtzahlung kann nicht ohne weiteres als Verschulden gewertet werden, BFH BStBl 1982, 714*
- Не может служить оправданием:  
*Keine Entschuldigung:*
  - Помеха со стороны учредителей: должна быть устранена  
*Behinderung durch Gesellschafter: muß abgestellt werden*
  - Отсутствие знаний  
*keine Kenntnisse*

## 4.6 Ответственность перед налогово-финансовым ведомством

### *Haftung gegenüber dem Finanzamt*

- 91 AO: Уведомление об ответственности за несвоевременную уплату налогов

*Erllass eines Haftungsbescheids:*

– Исполнительный лист - *Titel*

– Исполнение в **частное имущество** (наложение ареста на личный банковский счёт)

*Vollstreckung in privates Vermögen möglich (Kontopfändung)*

– Отрицание ответчиком предъявленного ему иска недостаточно, необходима петиция для приостановления исполнения

*allein Widerspruch genügt nicht, Antrag auf Aussetzung der Vollziehung*

– Внимание! Возможность приведения в исполнение исполнительного листа общества **за счёт управляющего**, так как налоговый орган может в любое время выдать распоряжение на исполнительный лист лично управляющему

*Vorsicht! sogar Vollstreckung aus Titel gg Gesellschaft gg GF, da sich Finanzbehörde jederzeit Titel gg GF verschaffen könne, LG Düsseldorf*

## 4.6 Ответственность перед налогово-финансовым ведомством

### *Haftung gegenüber dem Finanzamt*

- При частичной выплате зарплаты, необходимо удержать и перечислить соответствующую долю подоходного налога

*wird anteilig Lohn ausgezahlt, so ist anteilmäßig Lohnsteuer zurückzubehalten und abzuführen*

- Меры при финансовых трудностях

*Maßnahmen bei Zahlungsschwierigkeiten:*

– Составить финансовый план, который предусматривает оплату подоходного налога

*Finanzplan erstellen der Lohnsteuerabführung vorsieht*

## 4.6 Ответственность перед налогово-финансовым ведомством

### *Haftung gegenüber dem Finanzamt*

- Ограничение ответственности при **нескольких управляющих:**

*Haftungsbegrenzung bei mehreren GF:*

– в отличие от § 64 II GmbHG возможно ограничение налоговой  
ответственности

*anders als bei § 64 II GmbHG kommt Begrenzung der steuerrechtlichen Haftung  
in betracht*

– Распределение ответственностей должно быть **однозначно  
регламентировано заранее и в письменном виде**

*Geschäftsverteilung muß von vornherein eindeutig und schriftlich geregelt sein,  
BFH/NV 1989, 4*

- Письменное объяснение

*Schriftliche Klarstellung*

## 4.6 Ответственность перед налогово-финансовым ведомством

### *Haftung gegenüber dem Finanzamt*

- **Определение суммы поручительства:**

*Ermittlung der Höhe der Haftungssumme:*

– Возможно по оценке финансовых органов

*durch Schätzung seitens der Finanzbehörde möglich*

– Отрицание достоверности и объёма возможно подобной оценки, но

*Einwendung gegen Richtigkeit und Höhe möglich aber*

- Результат оценки должен быть экономически правдоподобным

*Schätzergebnisse wirtschaftlich möglich und vernünftig*

- Принятие во внимание признанных методов оценки (внутренний и внешний сопоставительный анализ деятельности однотипных предприятий)

*Berücksichtigung anerkannter Schätzmethoden (innerer und äußerer Betriebsvergleich)*

**V. Уголовные обстоятельства**  
*Strafbestände*

## 5.1 Затягивание объявления о банкротстве *Insolvenzverschleppung §§ 64, 84 GmbHG*

- **Управляющий действует наказуемо, если заявление о банкротстве не подано** после возникновения неплатежеспособности или несостоятельности  
*GF macht sich strafbar, wenn bei Zahlungsunfähigkeit oder Überschuldung Eröffnung des Insolvenzverfahrens nicht beantragt wird*
- **Необходимое условие: виновность (намерение / халатность)**  
*Voraussetzung: Verschulden (Vorsatz/ Fahrlässigkeit)*
- **Управляющий обязан подать заявление о банкротстве без излишнего промедления в течении трёх недель** после возникновения неплатежеспособности или несостоятельности  
*Nach § 64 Abs. 1 GmbHG hat GF, wenn Gesellschaft zahlungsunfähig ist, ohne schuldhaftes Zögern, spätestens aber drei Wochen nach Eintritt der Zahlungsunfähigkeit, die Eröffnung des Insolvenzverfahrens zu beantragen – gleiches bei Überschuldung*

## 5.1 Затягивание объявления о банкротстве *Insolvenzverschleppung §§ 64, 84 GmbHGa*

- Проверка несостоятельности это первостепенное, не делегируемое обязательство управляющего GmbH

*Prüfung der Überschuldung ist originäre, nicht delegierbare Verpflichtung des Geschäftsführers einer GmbH*

- Также так называемый «де-факто управляющий» может быть привлечен к уголовной ответственности

*auch sog. „faktischer Geschäftsführer“ kann sich strafbar machen*

## 5.2 Банкротство

### *Bankrott, §283 StGB*

- Преступное действие: Нарушение обязанности составления баланса  
*Tathandlung: z.B: Verletzung der Bilanzierungspflicht, § 283 Abs. 1 Nr. 7 b StGB*
- Наказуемость отсутствует только, если управляющий был не в состоянии выполнить свои обязанности - отсутствие профессиональной подготовки не прощительно – помощь третьего лица допустима  
*Strafbarkeit entfällt nur, wenn GF nicht in der Lage war, seine Verpflichtung zu erfüllen - mangelnde berufliche Ausbildung nicht entschuldbar – Hilfe Dritter möglich*
- Объективное условие уголовной ответственности:  
*Objektive Bedingung der Strafbarkeit:*
  - Общество прекратило платежи  
*Gesellschaft hat Zahlungen eingestellt*
  - Процедура банкротства открыта или заявление отклонено из-за отсутствия имущества несостоятельного должника  
*Insolvenzverfahren eröffnet oder Eröffnungsantrag mangels Masse abgewiesen*

### 5.3 Нарушение обязанности ведения бухгалтерского учета *Verletzung der Buchführungspflicht, § 283 b StGB*

- Объективное условие уголовной ответственности:  
*objektive Bedingung der Strafbarkeit (vgl. § 283 Abs. 6 StGB):*
  - Прекращение платежей  
*Zahlungseinstellung*
  - Процедура банкротства открыта или заявление отклонено из-за отсутствия имущества несостоятельного должника  
*Eröffnung des Insolvenzverfahrens oder Abweisung des Eröffnungsantrages mangels Masse*

## 5.4 Предоставление преимуществ одному из кредиторов *Gläubigerbegünstigung, § 283 c StGB*

- **Объективное условие уголовной ответственности**  
*Objektive Bedingung der Strafbarkeit nach § 283 Abs. 6 StGB*
- **Преступное деяние: предоставление во время неплатёжеспособности **одному из кредиторов гарантий или платежей**, на которые он не может предъявить претензии в данной форме или в это определённое время, что ведёт к преднамеренному или сознательному преимуществу перед остальными кредиторами**  
*Tathandlung: Wer in Kenntnis seiner Zahlungsunfähigkeit einem Gläubiger eine Sicherheit oder eine Befriedigung gewährt, die dieser nicht oder nicht in der Art oder nicht zu der Zeit zu beanspruchen hat, und ihn dadurch absichtlich oder wissentlich vor den übrigen Gläubigern begünstigt.*
- **Особые проблемы в связи с налогами: управляющий обязан проверять, платит ли он НДС налогово-финансовому органу в полном объёме и таким образом подвергает себя опасности обвинения в предоставлении преимуществ одному из кредиторов**  
*Besondere Problematik bei steuerrechtlichen Aspekten: Geschäftsführer muss genau prüfen, ob er etwa die Umsatzsteuer in voller Höhe an das Finanzamt abführt und sich damit möglicherweise dem Vorwurf der Gläubigerbegünstigung aussetzt*

**В. Стратегии предотвращения прецедентов  
ответственности**

*Strategien zu Vermeidung von Haftungsfällen*

## I. Стратегии предотвращения ответственности

### *Strategien zur Haftungsvermeidung*

- **Руководство предприятия - *Geschäftsführung***
  - Регулярная информация о финансовом положении (например банковские выписки, экономический отчет о деятельности, консультант по налогам)  
*Regelmäßige Information über finanzielle Situation (z.B. Bankauszüge, BWA, Steuerberater)*
  - Защита при рискованных сделках решением совета учредителей  
*Absicherung riskanter Geschäfte durch Gesellschafterbeschluss*
  - Договорённости о платежах в рассрочку, также с социальным страхованием  
*Stundungs- und Ratenzahlungsvereinbarungen, auch mit Sozialversicherungen*
- **Учредители - *Gesellschafter***
  - Увеличение уставного капитала  
*Eigenkapitalerhöhung*
  - Субординирование/Отказ от очередности прав при платежах общества, предоставление отсрочки, соглашение о моратории  
*Rangrücktritt, Stundung, Stillhalteabkommen*

## II. Признаки кризиса *Krisenzeichen*

- Превышение сроков платежа - *Überschreitung von Zahlungszielen*
- Напоминания кредиторов об уплате долга - *Mahnungen der Gläubiger*
- Предупредительное извещение об уплате долга - *Mahnbescheide*
- Частое обращение к новым займам - *Häufige Inanspruchnahme neuer Kredite*
- Ухудшение кредитного рейтинга - *Verschlechterte Bewertung bei Bonitätsauskunft*
- Использование резервов - *Auflösung von Reserven*
- Убытки - *Verluste*
- Слишком низкая степень загрузки - *zu niedrige Auslastung*
- Отзыв кредита банком - *Kreditkündigung durch Bank*
- Уклонение от уплаты взносов на социальное обеспечение - *Nichtabführung Sozialversicherungsbeiträge*

### III. Стратегии предотвращения кризисов

#### *Vermeidungsstrategien*

- Активно принимать меры!  
*Aktiv Maßnahmen treffen !*
- Установить лимит кредитования у обслуживающего фирму банка  
*Festschreiben von Kreditrahmen bei Hausbank*
- Договорённости о платежах в рассрочку с поставщиками → проблема: чековый обман  
*Stundungsvereinbarung mit Lieferanten → Problem: Scheckfalle*
- Продажа имущества предприятия за «наличный расчёт»  
*Veräußerung von Betriebsvermögen als „Bargeschäft“*
- Востребование дополнительных вкладов и кредитов участников  
*Abfordern von Gesellschaftereinlagen bzw. -krediten*
- Оптимизация взыскания долгов  
*Optimierung des Forderungseinzugs*
- Использование субсидий наёмных рабочих, отказ от зарплаты  
*Kurzarbeit, Gehaltsverzicht*

### III. Стратегии предотвращения кризисов *Vermeidungsstrategien*

- Устранение угрозы несостоятельности:  
*Beseitigung Überschuldungsgefahr:*
  - Подтверждение рыночной стоимости активов  
*Testat über Verkehrswert der Aktiva*
  - Действительное соглашение об отказе от очередности (субординирование)  
*Wirksame Vereinbarung über Rangrücktritt*
    - Требование кредитора в балансе задолженности не надо пассивировать  
*Forderung des Gläubigers ist dann in Überschuldungsbilanz nicht zu passivieren*
    - Внесудебная мировая сделка с кредиторами  
*Außergerichtlicher Vergleich mit Gläubigern*
- Правило: квартальная проверка финансового положения  
*Regel: einmal im Quartal Prüfung Finanzsituation Fall BGH WuB II C. § 43 GmbHG*
- Задержка подачи заявления о несостоятельности приводит к росту налоговой задолженности и социальных отчислений (ответственность управляющего)  
*Verzögerung der Antragstellung erhöht Rückstände im Steuer- und Sozialabgabenbereich (Haftungsrisiko für GF)*

## IV. Примеры *Beispiele*

- **Распределение прибыли несмотря на задолженность по налоговым обязательствам:** Управляющий действует **грубо неосторожно**, если он, несмотря на существующую налоговую задолженность, распределяет прибыль между участникам общества.  
*Ausschüttung trotz Steuerschulden: GF handelt grob fahrlässig, wenn er trotz bestehender Steuerschulden Gewinne an die Gesellschafter ausschüttet.*
- **Налог на заработную плату:** при возникновении неплатёжеспособности управляющий обязан производить выплату заработной платы в сокращенном размере или частично, что бы из оставшихся средств оплатить подоходный налог.  
*Lohnsteuer: Bei Liquiditätsproblemen darf GF die Löhne nur gekürzt oder als Teilbetrag auszahlen, um aus den verbleibenden Mitteln die Lohnsteuer an das Finanzamt abzuführen.*
- **Нарушение основного принципа пропорционального погашения:** отдавая предпочтение погашению задолженности перед поставщиками – управляющий несет ответственность перед налогово - финансовым ведомством.  
*Verstoß gegen Grundsatz der anteiligen Tilgung: In der Krise bevorzugt der GF den Lieferanten gegenüber dem Finanzamt – der GF haftet dem Finanzamt.*

**Благодарим Вас за внимание !**

*Vielen Dank für Ihre Aufmerksamkeit !*

Goldenstein & Partner  
Rechtsanwalt Claus J. Goldenstein  
Tel. 0331-298 200  
Fax. 0331-298 20 24  
[info@ra-goldenstein.de](mailto:info@ra-goldenstein.de)

Презентация составлена на основе действующего законодательства (2010 г.).  
Представленная информация является кратким обзором освещённых тем.  
В рамках краткой презентации невозможно охватить все вопросы. Она не может заменить профессиональную консультацию. Несмотря на добросовестную обработку материала, автор не несет ответственности.