



Крупные сделки и сделки с заинтересованностью

Подготовлено: к.ю.н., доцентом кафедры гражданского права ВГУЮ

Сушковой Ольгой Викторовной

ПЛАН

□ 1. Как изменятся положения о крупных сделках с 1 января 2017 года

- Такие изменения предусматривает Федеральный закон от 3 июля 2016 г. № 343-ФЗ. Он вносит их:
- • в статью 46 Федерального закона от 8 февраля 1998 г. № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» (далее – Закон об ООО);
- • в главу X Федерального закона от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ «Об акционерных обществах» (далее – Закон об АО).

□ 2. Как изменятся положения о сделках с заинтересованностью с 1 января 2017 года

- Такие изменения предусматривает Федеральный закон от 3 июля 2016 г. № 343-ФЗ. Он вносит их:
- • в статью 45 Федерального закона от 8 февраля 1998 г. № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» (далее – Закон об ООО);
- • в главу XI Федерального закона от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ «Об акционерных обществах» (далее – Закон об АО).



**КАК ИЗМЕНЯТСЯ ПОЛОЖЕНИЯ О
КРУПНЫХ СДЕЛКАХ С 1 ЯНВАРЯ 2017
ГОДА**

С НОВОГО ГОДА ДЛЯ ООО И АО ИЗМЕНЯТСЯ:

- понятие крупной сделки и
- случаи, когда не нужно применять правила о крупных сделках.



ТАКЖЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬ КОНКРЕТИЗИРУЕТ:

- информацию, которую можно включить в решение об одобрении крупной сделки, и

- порядок одобрения крупной сделки в АО.



ПОНЯТИЕ КРУПНОЙ СДЕЛКИ

- *Закон внесет в понятие крупной сделки ряд важных изменений:*
- • предусмотрит, что для собственника имущества в ее качестве может выступать договор аренды (сейчас на это указывает не норма права, а подп. 5 п. 8 постановления Пленума ВАС РФ от 16 мая 2014 г. № 28 «О некоторых вопросах, связанных с оспариванием крупных сделок и сделок с заинтересованностью»);
- • конкретизирует, как определить размер сделки;
- • уточнит, когда сделка выходит за пределы обычной хозяйственной деятельности.



ПРИЗНАКИ КРУПНОЙ СДЕЛКИ

- ▣ *Признак 1 – особый характер сделки (п. 1 ст. 46 Закона об ООО, п. 1 ст. 78 Закона об АО).*
- ▣ Говорить о крупности сделки можно в случае, если общество совершает хотя бы одно из действий:
 - ▣ • прямо или косвенно приобретает имущество (в т. ч. более 30% акций публичного АО);
 - ▣ • отчуждает имущество или хотя бы просто сталкивается с возможностью его отчуждения;
 - ▣ • передает имущество во временное владение и (или) пользование (в частности, выступает в роли арендодателя по договору аренды);
 - ▣ • предоставляет право использовать объект интеллектуальной собственности (действует в качестве лицензиара по лицензионному договору).



НА ПРАКТИКЕ ВСЕ СЛОЖНЕЕ.

- ▣ ***Во-первых***, понятие «сделка» (ст. 153 ГК РФ) шире понятия гражданско-правового договора (ст. 420 ГК РФ). ***Поэтому в качестве крупной сделки могут, в частности, выступать:***
- ▣ • дополнительное соглашение к гражданско-правовому договору (абз. 2 подп. 1 п. 7 постановления Пленума ВАС РФ от 16 мая 2014 г. № 28 «О некоторых вопросах, связанных с оспариванием крупных сделок и сделок с заинтересованностью»; далее – постановление № 28);
- ▣ • трудовой договор с работником общества (подп. 1 п. 10 постановления № 28);
- ▣ • мировое соглашение (подп. 3 п. 10 постановления № 28);
- ▣ • прощение долга (подп. 4 п. 10 постановления № 28).



НА ПРАКТИКЕ ВСЕ СЛОЖНЕЕ.

- ▣ **Во-вторых**, крупной сделкой может выступать не одна сделка как таковая (например, не один договор купли-продажи), а несколько взаимосвязанных сделок (п. 1 ст. 78 Закона об АО).
- ▣ **В-третьих**, крупную сделку может сопровождать не только переход права собственности на имущество, но и передача его во временное владение и пользование. Проще говоря, крупная сделка – это не только купля-продажа (прямая или косвенная), но и аренда. Такой вывод из закона прямо не следует, однако вытекает из разъяснений Пленума ВАС РФ (подп. 5 п. 8 постановления № 28).



КАКИЕ СДЕЛКИ СУД МОЖЕТ ПРИЗНАТЬ ВЗАИМОСВЯЗАННЫМИ И РАСЦЕНИТЬ ИХ КАК ОДНУ КРУПНУЮ СДЕЛКУ АО

- Закон это прямо не устанавливает.
- Вместе с тем, Пленум ВАС РФ указал несколько признаков взаимосвязанности сделок (подп. 4 п. 8 постановления № 28):
 - • единая хозяйственная цель при заключении;
 - • общее хозяйственное назначение проданного имущества;
 - • консолидация отчужденного имущества в собственности одного лица;
 - • непродолжительный период времени между совершением сделок.



КАКИЕ СДЕЛКИ СУД МОЖЕТ ПРИЗНАТЬ ВЗАИМОСВЯЗАННЫМИ И РАСЦЕНИТЬ ИХ КАК ОДНУ КРУПНУЮ СДЕЛКУ АО

- *Однако еще до того, как Пленум ВАС РФ дал эти разъяснения, из судебной практики следовало, что риск признания сделок взаимосвязанными существенно возрастает, если:*
 - • одни и те же лица совершили однородные сделки за короткий промежуток времени;
 - • отчуждаемое или приобретаемое имущество связано единым технологическим процессом или целевым назначением;
 - • сделки направлены на достижение единых правовых последствий или единой цели.



КАКИЕ СДЕЛКИ СУД МОЖЕТ ПРИЗНАТЬ ВЗАИМОСВЯЗАННЫМИ И РАСЦЕНИТЬ ИХ КАК ОДНУ КРУПНУЮ СДЕЛКУ АО

- Обычно суды признавали сделки взаимосвязанными, если одновременно имели место несколько из указанных признаков (постановление Президиума ВАС РФ от 22 сентября 2009 г. № 6172/09, определение ВАС РФ от 16 марта 2010 г. № ВАС-2440/10).
- ***На количество признаков суды должны обращать внимание и сейчас.*** Кроме того, теперь судам нужно сопоставлять стоимость имущества, отчужденного по всем взаимосвязанным сделкам, с балансовой стоимостью активов на последнюю отчетную дату. Такой датой считается дата бухгалтерского баланса, предшествующая заключению первой из сделок (абз. 2 подп. 4 п. 8 постановления № 28).



ПРИЗНАКИ КРУПНОЙ СДЕЛКИ

- ❑ **Признак 2 – высокая цена или стоимость имущества по сделке (п. 2 ст. 46 Закона об ООО, п. 1.1 ст. 78 Закона об АО).**
- ❑ При приобретении имущества его цена должна составлять не менее 25 процентов балансовой стоимости активов общества на последнюю отчетную дату (далее – стоимость активов).
- ❑ Если общество отчуждает имущество, то 25 и более процентов стоимости активов должна составлять хотя бы одна из величин:
 - ❑ • балансовая стоимость имущества;
 - ❑ • цена отчуждения.
- ❑ Если общество выступает в роли арендодателя, то не менее 25 процентов стоимости активов должна составлять балансовая стоимость объекта аренды.
- ❑ **Особый случай** – когда общество приобретает более 30 процентов акций публичного АО. В такой ситуации как минимум 25 процентов стоимости активов должна составлять цена не только приобретаемых акций, но и всех акций ПАО, которые может потребоваться купить в будущем по правилам главы XI.1 Закона об АО.



ПРИЗНАКИ КРУПНОЙ СДЕЛКИ

- ***Признак 3 – выход сделки за пределы обычной хозяйственной деятельности общества.***
- В качестве крупной сделки не может выступать сделка, если:
 - • ее принято совершать в обществе либо в иных организациях с аналогичными видами деятельности (независимо от того, заключало ли общество такую сделку раньше) и при этом
 - • она не прекращает деятельность общества, не изменяет ее вид или масштабы.
- На это указывают пункт 8 статьи 46 Закона об ООО, пункт 4 статьи 78 Закона об АО.



СЛУЧАИ, КОГДА НЕ НУЖНО ПРИМЕНЯТЬ ПРАВИЛА О КРУПНЫХ СДЕЛКАХ

- *Для всех хозяйственных обществ предусмотрены пять таких случаев (п. 7 ст. 46 Закона об ООО, п. 3 ст. 78 Закона об АО).*
- 1. Общество состоит из одного участника (акционера с правом голоса), который одновременно выполняет функции единственного генерального директора.
- 2. Права на имущество переходят при реорганизации общества, в том числе по договору о слиянии или о присоединении.
- 3. Общество обязано совершить сделку в силу закона и по заранее определенной цене. В частности, оно заключает публичный договор на тех же условиях, что и по другим заключенным публичным договорам.



СЛУЧАИ, КОГДА НЕ НУЖНО ПРИМЕНЯТЬ ПРАВИЛА О КРУПНЫХ СДЕЛКАХ

- *Для всех хозяйственных обществ предусмотрены пять таких случаев (п. 7 ст. 46 Закона об ООО, п. 3 ст. 78 Закона об АО).*
- 4. Общество приобретает акции (эмиссионные ценные бумаги, конвертируемые в акции) публичного АО на условиях обязательного предложения.
- 5. Общество совершает сделку на условиях предварительного договора и при этом:
 - • *он предусматривает все сведения, которые должно содержать решение об одобрении сделки, и*
 - • *ранее общество одобрило его заключение.*



Что будет в отношении АО?

- ▣ *В отношении АО установят два дополнительных случая, когда можно не одобрять сделку (подп. 2 п. 3 ст. 78 Закона об АО).*
- ▣ 1. АО размещает акции и (или) эмиссионные ценные бумаги, конвертируемые в них (сейчас этот случай по сути указан в п. 1 ст. 78).
- ▣ **2. Предмет сделки – услуги:**
- ▣ • по размещению (публичному предложению) акций и эмиссионных ценных бумаг, конвертируемых в них, и (или)
- ▣ • по организации такого размещения.
- ▣ При этом сделка не должна содержать условий о вознаграждении исполнителя.



СЛУЧАИ, КОГДА НЕ НУЖНО ПРИМЕНЯТЬ ПРАВИЛА О КРУПНЫХ СДЕЛКАХ

- ▣ *Для ООО по-прежнему будет действовать дополнительное исключение: если к обществу переходит доля (часть доли) в его уставном капитале, то правила о крупных сделках не применяются (абз. 3 п. 7 ст. 46 Закона об ООО).*
- ▣ В то же время из закона исключат положение о том, что устав ООО может освобождать общество от обязанности одобрять крупные сделки (сейчас это п. 6 ст. 46 Закона об ООО). В связи с этим пока не совсем ясно:
- ▣ • разрешено ли будет предусматривать в уставе такое освобождение после 1 января и
- ▣ • будут ли действовать соответствующие пункты уставов, принятые до этой даты.



Порядок одобрения крупной сделки

- Важное нововведение для АО – перед тем как одобрить сделку на общем собрании акционеров, необходимо утвердить заключение о ней (п. 2 ст. 78 Закона об АО).
- По умолчанию заключение утверждает совет директоров. Если он не сформирован, это делает генеральный директор.
- В документе необходимо указать целесообразность сделки и последствия ее совершения.
- Заключение нужно приложить к материалам, с которыми желающие акционеры могут ознакомиться до собрания.



СОДЕРЖАНИЕ РЕШЕНИЯ ОБ ОДОБРЕНИИ КРУПНОЙ СДЕЛКИ

- Перечень сведений, которые необходимо предусмотреть в решении об одобрении крупной сделки, не изменится.
- ***Вместе с тем, поменяется формулировка самого решения (п. 3 ст. 46 Закона об ООО, п. 4 ст. 79 Закона об АО):***
 - • если общество намерено заключить сделку в будущем, то нужно использовать слова «решение о согласии на совершение крупной сделки»;
 - • если сделку уже совершили, то решение надо озаглавить словами «о последующем одобрении крупной сделки».



СОДЕРЖАНИЕ РЕШЕНИЯ ОБ ОДОБРЕНИИ КРУПНОЙ СДЕЛКИ

- ***Кроме того, закон укажет на возможность включить в текст решения дополнительные сведения:***
- • срок, на который распространяется одобрение (в противном случае оно будет действовать лишь в течение года);
- • минимальные и максимальные границы условий сделки (например, верхний предел стоимости приобретаемого имущества);
- • альтернативные варианты условий сделки;
- • согласие совершить ряд аналогичных сделок.





**КАК ИЗМЕНЯТСЯ ПОЛОЖЕНИЯ О
СДЕЛКАХ С ЗАИНТЕРЕСОВАННОСТЬЮ С
1 ЯНВАРЯ 2017 ГОДА**

С 1 января для ООО и АО изменятся:

- перечень лиц, которые могут быть заинтересованы в сделке, и

- случаи, когда не нужно применять правила о сделках с заинтересованностью.



ВАЖНОЕ НОВОВВЕДЕНИЕ

- одобрять сделку с заинтересованностью не обязательно.



ПЕРЕЧЕНЬ ЗАИНТЕРЕСОВАННЫХ ЛИЦ

- Закон изменит список субъектов, которые могут выступать в роли заинтересованных лиц (п. 1 ст. 45 Закона об ООО, п. 1 ст. 81 Закона об АО).
- *Сейчас один из них* – это участник (акционер) общества, который вместе с его аффилированными лицами имеет 20 и более процентов голосов (голосующих акций).
- *С 1 января* указание на такого участника и аффилированность заменят новым понятием – контролирующее лицо.



ПЕРЕЧЕНЬ ЗАИНТЕРЕСОВАННЫХ ЛИЦ

- ▣ ***Контролирующее лицо общества*** – это лицо, которое вправе совершать хотя бы одно из действий:
 - ▣ • прямо или косвенно распоряжаться более 50 процентами голосов на общем собрании участников (акционеров);
 - ▣ • назначать (избирать) генерального директора;
 - ▣ • назначать (избирать) более 50 процентов состава совета директоров или правления.



ПЕРЕЧЕНЬ ЗАИНТЕРЕСОВАННЫХ ЛИЦ

- ▣ *Такое право принадлежит контролирующему лицу как участнику (акционеру) общества или на основании хотя бы одной из сделок:*
- ▣ • договор доверительного управления имуществом;
- ▣ • договор простого товарищества;
- ▣ • договор поручения;
- ▣ • акционерное соглашение;
- ▣ • соглашение об осуществлении прав, удостоверенных долями (акциями) общества.



ПРИ ЭТОМ В РОЛИ КОНТРОЛИРУЮЩИХ ЛИЦ НЕ ВЫСТУПАЮТ:

- Российская Федерация;

- субъект РФ;

- муниципальное образование.



СЛУЧАИ, КОГДА НЕ НУЖНО ПРИМЕНЯТЬ ПРАВИЛА О СДЕЛКАХ С ЗАИНТЕРЕСОВАННОСТЬЮ

- Законодатель конкретизирует ситуации, когда на сделку не распространяются правила статьи 45 Закона об ООО, главы XI Закона об АО.
- Для всех хозяйственных обществ предусмотрены 10 таких случаев (п. 7 ст. 45 Закона об ООО, п. 2 ст. 81 Закона об АО).
- **1. Общество совершает сделку:**
 - • в процессе своей обычной хозяйственной деятельности и
 - • при условии, что оно неоднократно в течение длительного времени заключает аналогичные сделки без заинтересованности (например, банковские операции).



СЛУЧАИ, КОГДА НЕ НУЖНО ПРИМЕНЯТЬ ПРАВИЛА О СДЕЛКАХ С ЗАИНТЕРЕСОВАННОСТЬЮ

- 2. Общество состоит из одного участника (акционера с правом голоса), который одновременно выполняет функции единственного генерального директора.
- 3. В сделке заинтересованы все участники (владельцы голосующих акций) общества и больше никто. Исключение – когда устав наделяет участника (акционера) правом потребовать предварительно одобрить сделку. В такой ситуации правила о сделках с заинтересованностью нужно соблюсти.
- 4. Общество размещает облигации путем открытой подписки.
- 5. Общество приобретает облигации, которые оно ранее разместило.



СЛУЧАИ, КОГДА НЕ НУЖНО ПРИМЕНЯТЬ ПРАВИЛА О СДЕЛКАХ С ЗАИНТЕРЕСОВАННОСТЬЮ

- 6. Права на имущество переходят при реорганизации общества, в том числе по договору о слиянии или о присоединении.
- 7. Общество обязано совершить сделку в силу закона и по заранее определенной цене. В частности, оно заключает публичный договор на тех же условиях, что и по другим заключенным публичным договорам.



СЛУЧАИ, КОГДА НЕ НУЖНО ПРИМЕНЯТЬ ПРАВИЛА О СДЕЛКАХ С ЗАИНТЕРЕСОВАННОСТЬЮ

- 8. Общество совершает сделку на условиях предварительного договора, и при этом:
 - • он предусматривает все сведения, которые должно содержать решение об одобрении сделки, и
 - • ранее общество одобрило его заключение.
- 9. Общество совершает сделку на открытых торгах (по результатам торгов), и при этом совет директоров (общее собрание участников) предварительно утвердил условия их проведения или участия в них.



СЛУЧАИ, КОГДА НЕ НУЖНО ПРИМЕНЯТЬ ПРАВИЛА О СДЕЛКАХ С ЗАИНТЕРЕСОВАННОСТЬЮ

- 10. Общество совершает сделку, когда одновременно выполняются два условия:
 - • цена или балансовая стоимость предмета сделки составляет не более 0,1 процента балансовой стоимости активов общества на последнюю отчетную дату;
 - • размер сделки не превышает предельного значения, установленного Банком России.



СЛУЧАИ, КОГДА НЕ НУЖНО ПРИМЕНЯТЬ ПРАВИЛА О СДЕЛКАХ С ЗАИНТЕРЕСОВАННОСТЬЮ

- ▣ **Для непубличных обществ** (т. е. для ООО и непубличного АО) предусмотрят еще один случай. Так, в устав можно будет включить положение о том, что правила о сделках с заинтересованностью к обществу не применяются (п. 9 ст. 45 Закона об ООО, п. 8 ст. 83 Закона об АО).
- ▣ **На ООО по-прежнему** будет распространяться дополнительное исключение: если к обществу переходит доля (часть доли) в его уставном капитале, то правила о сделках с заинтересованностью не действуют (абз. 5 п. 7 ст. 45 Закона об ООО).



В отношении АО БУДЕТ ЦЕЛЫХ ПЯТЬ ДОПОЛНИТЕЛЬНЫХ СЛУЧАЕВ.

- 1. Общество размещает акции (эмиссионные ценные бумаги, конвертируемые в акции) в том числе путем подписки.
- 2. АО приобретает или выкупает размещенные им акции.
- 3. Организация по управлению единой национальной электрической сетью передает в аренду объекты электросетевого хозяйства по правилам пунктов 6–8 статьи 8 Федерального закона от 26 марта 2003 г. № 35-ФЗ «Об электроэнергетике».



В ОТНОШЕНИИ АО БУДЕТ ЦЕЛЫХ ПЯТЬ ДОПОЛНИТЕЛЬНЫХ СЛУЧАЕВ.

- 4. Акционер вносит вклад в имущество общества.
- 5. Банк России совершает с кредитной организацией сделку в рамках государственной денежно-кредитной политики.
- ***Последние два случая редакция закона от 1 января 2017 года не предусматривает.***
- Однако их установила недавняя редакция от 15 июля (п. 2 Федерального закона от 3 июля 2016 г. № 339-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон "Об акционерных обществах"», ст. 1 Федерального закона от 3 июля 2016 г. № 340-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации»). Скорее всего, эти случаи будут распространяться на АО и после 1 января.



НЕОБЯЗАТЕЛЬНОСТЬ ОДОБРЕНИЯ СДЕЛОК С ЗАИНТЕРЕСОВАННОСТЬЮ

- **Закон освобождает общество от обязанности одобрять сделку с заинтересованностью. Вместо этого оно должно будет лишь извещать о готовящейся сделке членов совета директоров, а также:**
 - • в ООО – незаинтересованных участников (п. 3 ст. 45 Закона об ООО);
 - • в АО – членов правления. Исключения – когда в сделке заинтересованы все члены совета директоров или когда он не создан. В таких ситуациях уведомлять нужно членов правления и акционеров (п. 1.1 ст. 81 Закона об АО).



НЕОБЯЗАТЕЛЬНОСТЬ ОДОБРЕНИЯ СДЕЛОК С ЗАИНТЕРЕСОВАННОСТЬЮ

- Правда, одобрить сделку (получить согласие на ее совершение) все же придется, если этого потребует хотя бы одно из лиц:
 - • генеральный директор;
 - • член правления;
 - • член совета директоров;
 - • участник (участники) ООО с долей не менее чем 1 процент уставного капитала общества либо акционер (акционеры) как минимум с 1 процентом голосующих акций.



В ОСТАЛЬНЫХ СЛУЧАЯХ....

- В остальных случаях одобрение сделки (как предварительное, так и последующее) – не обязанность, а право общества (п. 4 ст. 45 Закона об ООО, п. 1 ст. 83 Закона об АО).
- Однако наиболее важные сделки имеет смысл в любом случае представлять на одобрение. Только это позволит в максимальной степени защитить сделку от последующего оспаривания (по крайней мере до того, как Верховный суд РФ прямо разъяснит новые положения закона). В частности, это максимально обезопасит общество от недопонимания и споров с участниками или иными лицами, которые вправе оспорить сделку (далее – участники).



В ПРОТИВНОМ СЛУЧАЕ....

- ▣ *(т. е. если сделку не одобрить) риск спора так или иначе возникнет в каждой из трех ситуаций:*
- ▣ • общество не известило участников о сделке с заинтересованностью, и поэтому они ее не одобрили (максимальный риск);
- ▣ • извещенные участники потребовали одобрить сделку, но общество проигнорировало требование (существенный риск);
- ▣ • общество известило участников о сделке, но те не потребовали ее одобрить (минимальный риск).



Вывод

- Если в каждой из приведенных ситуаций участник захочет оспорить сделку, то перед тем как обратиться в суд, он будет должен направить специальный запрос в общество. Цель запроса – получить информацию о том, что сделка не нарушает интересы компании (например, соответствует рыночным условиям).
- Если общество предоставит такие сведения, то участнику обращаться в суд, скорее всего, будет бессмысленно. Суд не признает недействительной сделку, которая не причинила ущерб обществу.
- Если же общество не ответит на запрос либо предоставит неполную (противоречивую) информацию, то у участника будут все шансы оспорить сделку в суде.



The slide features a dark blue background. On the left side, there are several vertical stripes of varying widths and colors, including shades of brown, orange, and white. A series of orange circles of different sizes are arranged vertically, with the largest one at the top and smaller ones below it. The text "СПАСИБО ЗА ВНИМАНИЕ!!" is written in a bold, yellow, serif font, positioned to the right of the circles.

СПАСИБО ЗА ВНИМАНИЕ!!