

Крупные сделки и сделки с заинтересованностью

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

Сушковой Ольгой Викторовной

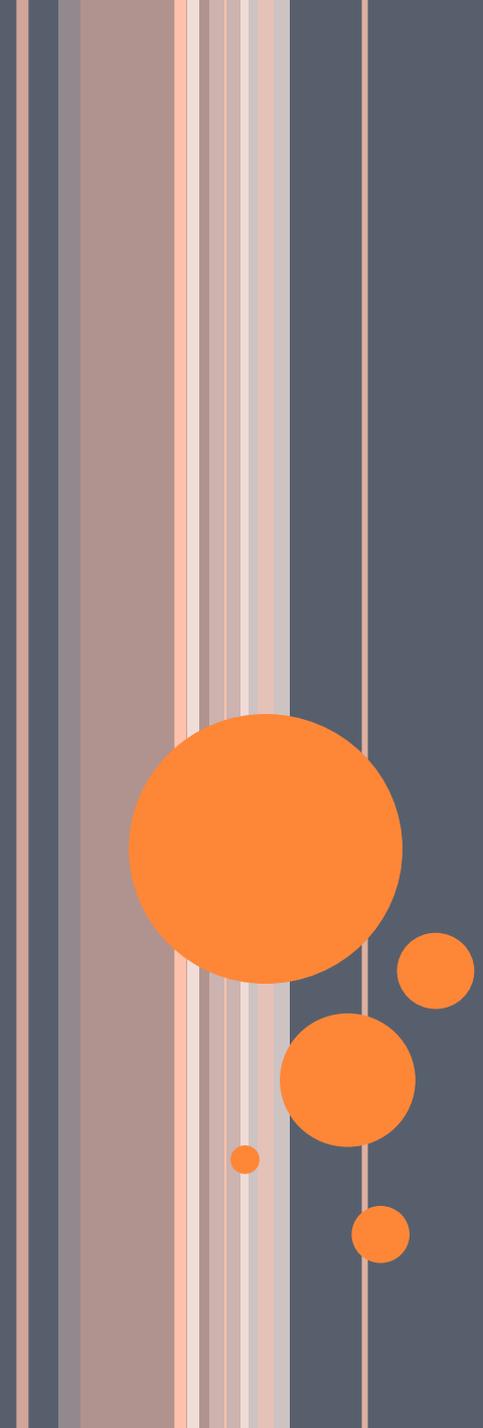
ПЛАН

□ 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:*
- • предусматривает, 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

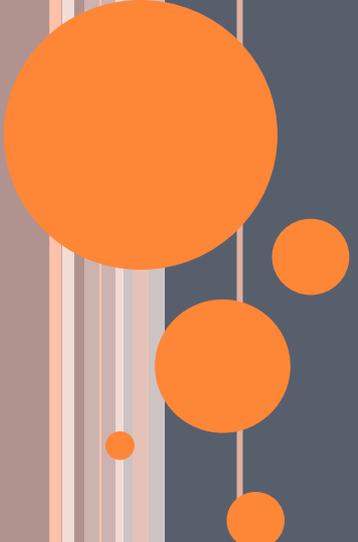
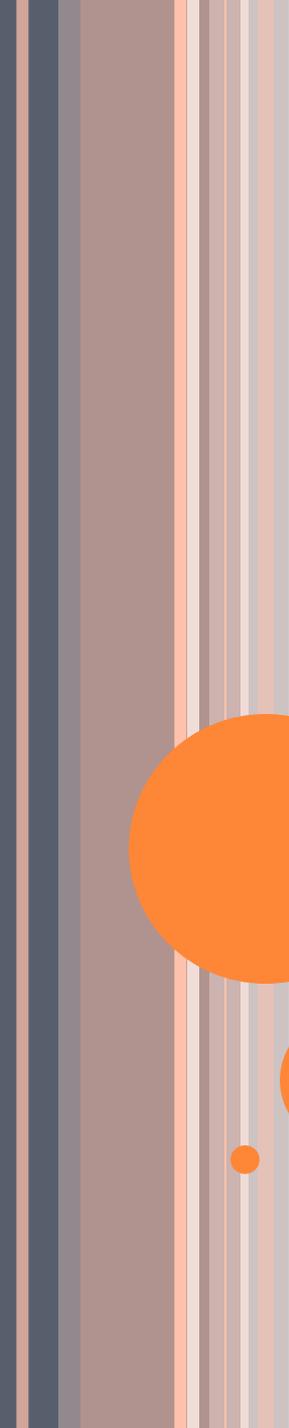
- Перечень сведений, которые необходимо предусмотреть в решении об одобрении крупной сделки, не изменится.
- ***Вместе с тем, поменяется формулировка самого решения (п. 3 ст. 46 Закона об ООО, п. 4 ст. 79 Закона об АО):***
 - • если общество намерено заключить сделку в будущем, то нужно использовать 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 освободит 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....

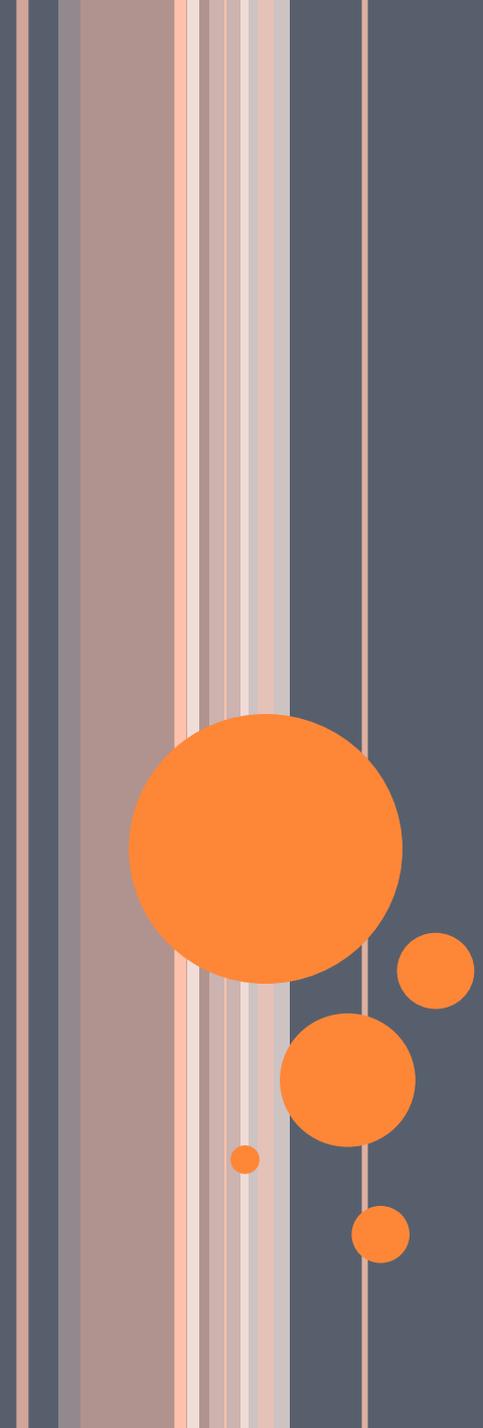
- ▣ *(т. е. если сделку не одобрить) риск спора так или иначе возникнет в каждой из трех ситуаций:*
- ▣ • общество не известило участников о сделке с заинтересованностью, и поэтому они ее не одобрили (максимальный риск);
- ▣ • извещенные участники потребовали одобрить сделку, но общество проигнорировало 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. Below these stripes, there are several orange circles of different sizes, arranged in a cluster. The text "СПАСИБО ЗА ВНИМАНИЕ!!" is written in a bold, yellow, serif font, positioned to the right of the circles.

СПАСИБО ЗА ВНИМАНИЕ!!