КРУПНЫЕ СДЕЛКИ И СДЕЛКИ С ЗАИНТЕРЕСОВАННОСТЬЮ. КАК ЗАКЛЮЧАТЬ?

Практическое руководство

Если вы держите в руках эту книгу, то, смеем предположить, на практике вам приходится сталкиваться с вопросами о том, является ли сделка крупной или есть ли заинтересованность в ее совершении, требует ли она одобрения, велики ли риски оспаривания уже совершённой сделки и тому подобные вопросы по российскому праву. А от ваших ответов зависят принимаемые в обществе бизнес-решения.

Мы обобщили и систематизировали требования законодательства к крупным сделкам и сделкам с заинтересованностью, при этом мы постарались максимально кратко отразить ключевые аспекты, не отнимая у вас время на чтение витиеватых фраз. Надеемся, что изложенная информация будет вам полезна, а если у вас возникнут вопросы или комментарии, мы всегда готовы обсудить их с вами.

Подготовлено юристами Nektorov, Saveliev & Partners (NSP)
при поддержке Клуба независимых директоров СКОЛКОВО
и при участии регистраторов Р.О.С.Т. и НРК.

nektorov, saveliev & partners

СКОЛКОВО | КЛУБ НЕЗАВИСИМЫХ ДИРЕКТОРОВ СКОЛКОВО

НРК

РЕГИСТРАТОР Р·О·С·Т·

If you are holding this book, then we would venture to suggest that in practice you are often faced with such questions as whether a transaction is a major transaction or a related party transaction, whether it requires approval or the risk of it being challenged is high, and other such questions concerning Russian law. And your answers ultimately dictate business decisions.

We have summarized and put in order all the legal requirements applicable to major transactions and related party transactions. In doing so, we endeavored to cover all key aspects as concisely as possible, so as not to take up your time with convoluted phraseology. We hope that the information will be useful for you, and should you have any questions or comments, we are always open to discuss them with you.

Prepared by Nektorov, Saveliev & Partners (NSP)
with the support of the SKOLKOVO Independent Directors Club
and with the participation of the registrars R.O.S.T. and NRK (Independent Registrar Company).

nektorov, saveliev & partners

SKOLKOVO Moscow School of Management | SKOLKOVO INDEPENDENT DIRECTORS CLUB

НРК

РЕГИСТРАТОР РОСТ

ОГЛАВЛЕНИЕ

I. КРУПНЫЕ СДЕЛКИ. 8

1. Какая сделка является крупной? 8

1.1. Критерии крупной сделки 9

1.2. Какие сделки являются взаимосвязанными?

1.3. Какие сделки совершаются в рамках ОХД? 9

1.4. Каким образом рассчитывается крупность сделки? 10

1.5. Когда не требуется одобрение крупной сделки? 10

2. Согласие на совершение и последующее одобрение крупных сделок. 14

2.1. Каков порядок получения согласия / одобрения крупной сделки в ООО? 14

2.2. Каков порядок получения согласия / одобрения крупной сделки в АО? 16

2.3. Как одобряется крупная сделка, одновременно являющаяся сделкой с заинтересованностью? 18

2.4. Что указывается в решении о согласии на совершение крупной сделки? 21

2.5. Когда можно не указывать сторону / выгодоприобретателя сделки? 21

2.6. Какая информация, помимо обязательной, может содержаться в решении о согласии на совершение крупной сделки? 22

2.7. В течение какого срока действительно решение о согласии на совершение крупной сделки? 22

2.8. Что делать, если на совершение крупной сделки не было получено согласие? 22

3. Как оспорить крупную сделку? 23

3.1. Кто может оспорить крупную сделку? 23

3.2. В течение какого срока может быть оспорена крупная сделка? 23

3.3. В каких случаях сделка не будет признана недействительной? 23

II. СДЕЛКИ, В СОВЕРШЕНИИ КОТОРЫХ ИМЕЕТСЯ ЗАИНТЕРЕСОВАННОСТЬ. 24

4. Какая сделка является сделкой, в совершении которой имеется заинтересованность? 24

4.1. Кто может быть заинтересован в совершении сделки? 24

4.2. В каких случаях лицо признаётся заинтересованным? 24

4.3. Какое лицо признаётся контролирующим? 25

4.4. Какое лицо признаётся подконтрольным? 25

4.5. Какие обязанности возложены на лиц, которые могут быть заинтересованы в совершении сделки ООО? 26

4.6. Какие обязанности возложены на лиц, которые могут быть заинтересованы в совершении сделки АО? 26
4.7. В каком порядке направляются уведомления? 27
4.8. Когда не применяется особый порядок сделок, в совершении которых имеется заинтересованность? 28

5. Порядок совершения сделок, в совершении которых имеется заинтересованность. 31
5.1. В каком порядке совершаются сделки, в которых имеется заинтересованность? 31
5.2. Каким образом до участников/акционеров доводятся сведения о совершённых сделках с заинтересованностью? 32
5.3. В каких случаях может быть получено предварительное согласие на совершение сделки с заинтересованностью? 32
5.4. В каком порядке предоставляется предварительное согласие на совершение сделки с заинтересованностью? 33
5.5. Что указывается в решении о согласии на совершение сделки с заинтересованностью? 35
5.6. Какая информация, помимо обязательной, может содержаться в решении о согласии на совершение сделки с заинтересованностью? 36
5.7. В течение какого срока действительно решение о согласии на совершение сделки с заинтересованностью? 36
5.8. Нужно ли получать согласие на совершение сделки, если все акционеры признаются заинтересованными? 39
5.9. Как определяется цена сделки, в совершении которой имеется заинтересованность? 39
5.10. Можно ли изменить предусмотренный законом порядок одобрения сделок, в совершении которых имеется заинтересованность? 40

6. Как оспорить сделку, в совершении которой имеется заинтересованность? 41
6.1. В каких случаях сделка, в совершении которой имеется заинтересованность, может быть признана недействительной? 41
6.2. В каких случаях сделка считается совершённой в ущерб интересам общества? 41
6.3. Кто может оспорить сделку, в совершении которой имеется заинтересованность? 42
6.4. В течение какого срока может быть оспорена сделка, в совершении которой имеется заинтересованность? 42

III. КАК ДЕЙСТВУЮТ НОВЫЕ ПРАВИЛА ВО ВРЕМЕНИ? СООТНОШЕНИЕ НОВЫХ ПРАВИЛ С ПОЛОЖЕНИЯМИ УСТАВОВ ХОЗЯЙСТВЕННЫХ ОБЩЕСТВ. 43

СПИСОК СОКРАЩЕНИЙ

АО	Акционерное общество
ЕГРЮЛ	Единый государственный реестр юридических лиц
ЕИО	Единоличный исполнительный орган
Закон об АО	Федеральный закон от 26.12.1995 №208-ФЗ “Об акционерных обществах”
Закон об ООО	Федеральный закон от 08.02.1998 №14-ФЗ “Об обществах с ограниченной ответственностью”
КИО	Коллегиальный исполнительный орган
ООО	Общество с ограниченной ответственностью
ОСА	Общее собрание акционеров
ОСУ	Общее собрание участников
ОХД	Обычная хозяйственная деятельность
ПАО	Публичное акционерное общество
РИД	Результаты интеллектуальной деятельности
СД	Совет директоров
ЮЛ	Юридическое лицо

I. КРУПНЫЕ СДЕЛКИ

1. КАКАЯ СДЕЛКА ЯВЛЯЕТСЯ КРУПНОЙ?

1.1. КРИТЕРИИ КРУПНОЙ СДЕЛКИ

Крупной признаётся сделка (несколько взаимосвязанных сделок), которая:

			или	*или*
выходит за пределы ОХД	*и*	связана с приобретением, отчуждением или возможностью отчуждения прямо либо косвенно имущества, цена или балансовая стоимость которого составляет ≥25% балансовой стоимости активов общества	предусматривает обязанность общества передать во временное владение/пользование имущество, балансовая стоимость которого составляет ≥25% балансовой стоимости активов общества	предусматривает обязанность общества предоставить третьему лицу на условиях лицензии права использования результата интеллектуальной деятельности/средства индивидуализации, балансовая стоимость которого составляет ≥25% балансовой стоимости активов общества

Балансовая стоимость активов общества определяется по данным его бухгалтерской (финансовой) отчётности на последнюю отчётную дату.

1.2. КАКИЕ СДЕЛКИ ЯВЛЯЮТСЯ ВЗАИМОСВЯЗАННЫМИ?[1]

- Преследование единой хозяйственной цели при заключении сделок;
- Общее хозяйственное назначение проданного имущества;
- Консолидация всего отчужденного по сделкам имущества в собственности одного лица;
- Непродолжительный период времени между совершением нескольких сделок.

1.3. КАКИЕ СДЕЛКИ СОВЕРШАЮТСЯ В РАМКАХ ОХД?

Чтобы сделка считалась совершённой в рамках ОХД, она должна соответствовать следующим критериям:

такие сделки приняты в деятельности общества либо иных организаций, осуществляющих аналогичные виды деятельности;	***и***	сделка не приводит к прекращению деятельности общества, изменению её вида или существенному изменению её масштабов.

Для признания сделки совершаемой в рамках ОХД не имеет значения, совершались ли ранее аналогичные сделки самим обществом. При этом совершение сделки в рамках вида деятельности, указанного в ЕГРЮЛ и/или в уставе общества, а также наличие лицензии на право осуществления определённого вида деятельности сами по себе не означают, что сделка совершается обществом в процессе его ОХД.

1 — Вывод на основании судебной практики (пп. 4 п. 8 Постановления Пленума ВАС РФ от 16.05.2014 N28).

1.4. КАКИМ ОБРАЗОМ РАССЧИТЫВАЕТСЯ КРУПНОСТЬ СДЕЛКИ?

	Отчуждение	Приобретение	Передача во временное владение/ пользование	Получение во временное владение/ пользование
Балансовая стоимость	+		+	
Цена	+	+		+[2]

Если общество приобретает акции ПАО (или АО, которое на 01.09.2014 являлось ОАО и в установленном порядке не внесло в свой устав изменения, содержащие указание на то, что приобретение акций и ценных бумаг, конвертируемых в акции такого АО, осуществляется без соблюдения положений Главы XI.1 Закона об АО), и такая сделка влечёт возникновение у общества обязанности приобрести акции ПАО в рамках обязательного предложения, с балансовой стоимостью активов общества сопоставляется цена всех акций, которые могут быть приобретены обществом с учётом главы XI.1 Закона об АО (Приобретение более 30 процентов акций публичного общества). Аналогичное правило распространяется на сделки с иными эмиссионными ценными бумагами, конвертируемыми в акции.

1.5. КОГДА НЕ ТРЕБУЕТСЯ ОДОБРЕНИЕ КРУПНОЙ СДЕЛКИ?

Положения о крупных сделках хозяйственных обществ не применяются в следующих случаях:

- единственный участник/акционер одновременно является единственным лицом, обладающим полномочиями ЕИО;
- права на имущество переходят в процессе реорганизации общества, в том числе по договорам о слиянии и договорам о присоединении;
- сделка обязательна для общества в соответствии с законодательством РФ и расчёты производятся по регулируемым ценам/тарифам;

2 — Не урегулировано Законом об ООО и Законом об АО. Вывод на основании судебной практики.

- заключается публичный договор, условия которого не отличаются от условий иных заключаемых обществом публичных договоров;

- обществом приобретаются акции или иные эмиссионные ценные бумаги, конвертируемые в акции ПАО, в соответствии с обязательным предложением об их приобретении;

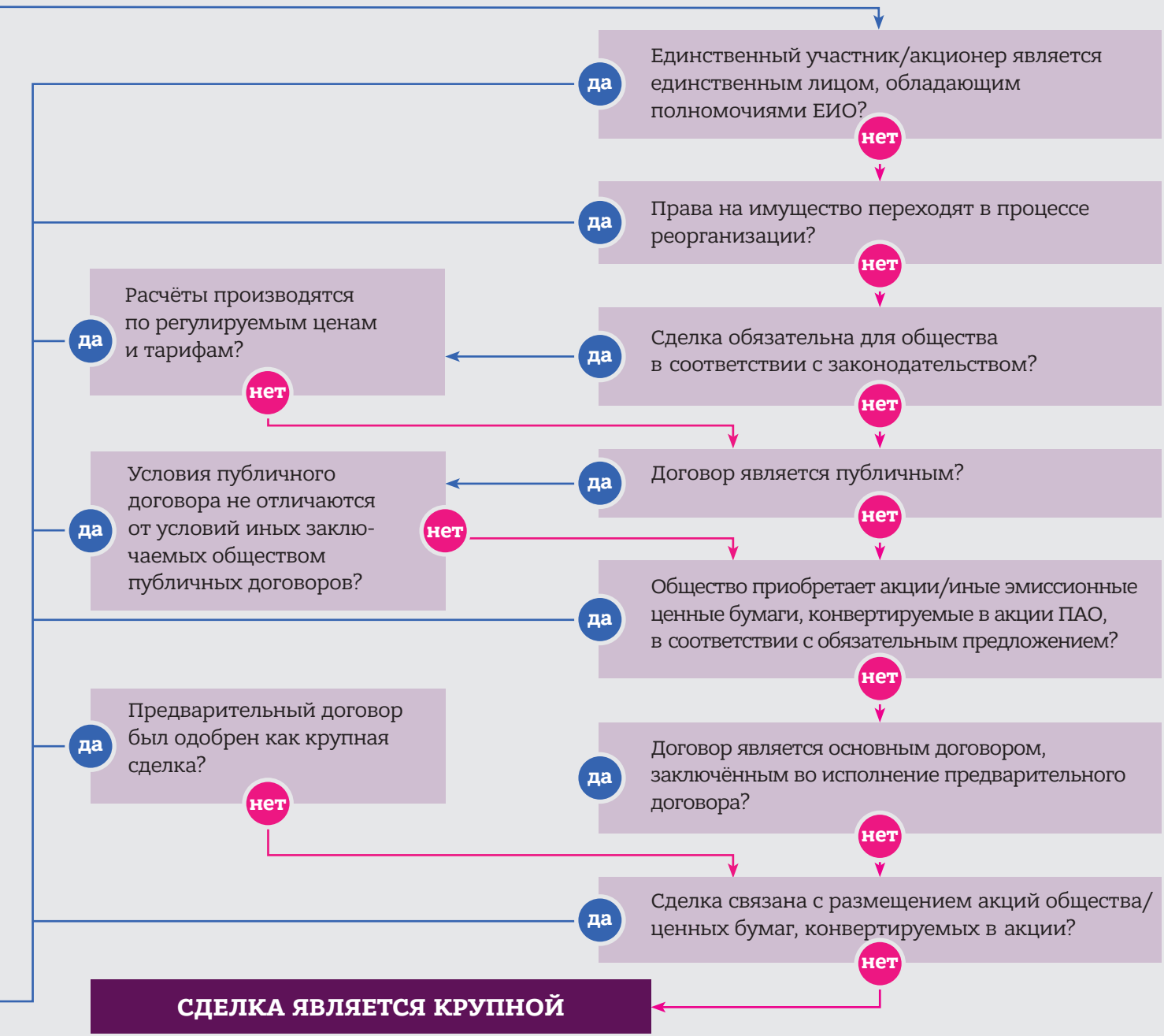
- заключается основной договор на условиях, предусмотренных предварительным договором, ранее одобренным как крупная сделка.

В отношении ООО положения о крупных сделках также не применяются в случае перехода к обществу доли или части доли в его уставном капитале.

Кроме того, из-под действия норм о крупных сделках выведены сделки АО, связанные с размещением, оказанием услуг по размещению / публичному предложению, организации размещения / публичного предложения акций общества и эмиссионных ценных бумаг, конвертируемых в акции общества. При этом данное исключение не распространяется на условия об определении и выплате вознаграждения лицу, оказывающему такие услуги.

РИС. 1

ЯВЛЯЕТСЯ ЛИ СДЕЛКА КРУПНОЙ?


Единственный участник/акционер является единственным лицом, обладающим полномочиями ЕИО?
да
нет
Права на имущество переходят в процессе реорганизации?
да
нет
Сделка обязательна для общества в соответствии с законодательством?
да
нет
Расчёты производятся по регулируемым ценам и тарифам?
да
нет
Договор является публичным?
да
нет
Условия публичного договора не отличаются от условий иных заключаемых обществом публичных договоров?
да
нет
Общество приобретает акции/иные эмиссионные ценные бумаги, конвертируемые в акции ПАО, в соответствии с обязательным предложением?
да
нет
Договор является основным договором, заключённым во исполнение предварительного договора?
да
нет
Предварительный договор был одобрен как крупная сделка?
да
нет
Сделка связана с размещением акций общества/ценных бумаг, конвертируемых в акции?
да
нет
СДЕЛКА ЯВЛЯЕТСЯ КРУПНОЙ

2. СОГЛАСИЕ НА СОВЕРШЕНИЕ И ПОСЛЕДУЮЩЕЕ ОДОБРЕНИЕ КРУПНЫХ СДЕЛОК.

2.1. КАКОВ ПОРЯДОК ПОЛУЧЕНИЯ СОГЛАСИЯ/ ОДОБРЕНИЯ КРУПНОЙ СДЕЛКИ В ООО?

Уполномо-ченный орган	Сделка	Количество голосов
В обществе не образован СД		
ОСУ	Любая крупная сделка	Большинство голосов от общего числа голосов участников общества, если иное не предусмотрено уставом
В обществе образован СД		
СД	До 50% балансовой стоимости активов, если такие полномочия предусмотрены уставом	Предусматривается уставом
ОСУ	Более 50% балансовой стоимости активов, если уставом одобрение иных крупных сделок отнесено к компетенции Совета директоров. Любая крупная сделка, если уставом не отнесено к компетенции Совета директоров одобрение сделок, стоимость которых составляет менее 50% балансовой стоимости активов	Большинство голосов от общего числа голосов участников общества, если иное не предусмотрено уставом

РИС. 2

КАК ОДОБРЯЕТСЯ* КРУПНАЯ СДЕЛКА В ООО?

Сделка является крупной? (см. рис. 1)

- нет → **СДЕЛКА *НЕ* ТРЕБУЕТ ОДОБРЕНИЯ**
- да ↓

В ООО создан СД?

- нет → **СДЕЛКА ОДОБРЯЕТСЯ ОСУ**
- да ↓

Уставом ООО одобрение крупной сделки отнесено к компетенции СД?

- нет → **СДЕЛКА ОДОБРЯЕТСЯ ОСУ**
- да ↓

Цена/балансовая стоимость имущества меньше 50% балансовой стоимости активов?

- нет → **СДЕЛКА ОДОБРЯЕТСЯ ОСУ**
- да ↓

СДЕЛКА ОДОБРЯЕТСЯ СД

НЕОБХОДИМОЕ БОЛЬШИНСТВО ПРЕДУСМАТРИВАЕТСЯ УСТАВОМ

СДЕЛКА ОДОБРЯЕТСЯ ОСУ

½ УЧАСТНИКОВ, ЕСЛИ УСТАВОМ НЕ ПРЕДУСМОТРЕНО ИНОЕ

*Термин используется как для последующего одобрения, так и для предварительного согласия.

2.2. КАКОВ ПОРЯДОК ПОЛУЧЕНИЯ СОГЛАСИЯ/ ОДОБРЕНИЯ КРУПНОЙ СДЕЛКИ В АО?

Уполномоченный орган	Сделка	Количество голосов
СД	До 50% балансовой стоимости активов	Единогласно[3]
ОСА	До 50% балансовой стоимости активов, если решение не принято СД Если СД не сформирован и функции СД выполняет ОСА	Большинство голосов акционеров, принимающих участие в собрании
	Более 50% балансовой стоимости активов	Три четверти голосов акционеров, принимающих участие в собрании

Для принятия общим собранием акционеров решения о согласии на совершение крупной сделки стоимость имущества, являющегося предметом крупной сделки, определяется СД.

СД также утверждает заключение о крупной сделке, в которое обязательно включается:

→ информация о предполагаемых последствиях совершения сделки для деятельности общества; и

→ оценка целесообразности совершения сделки.

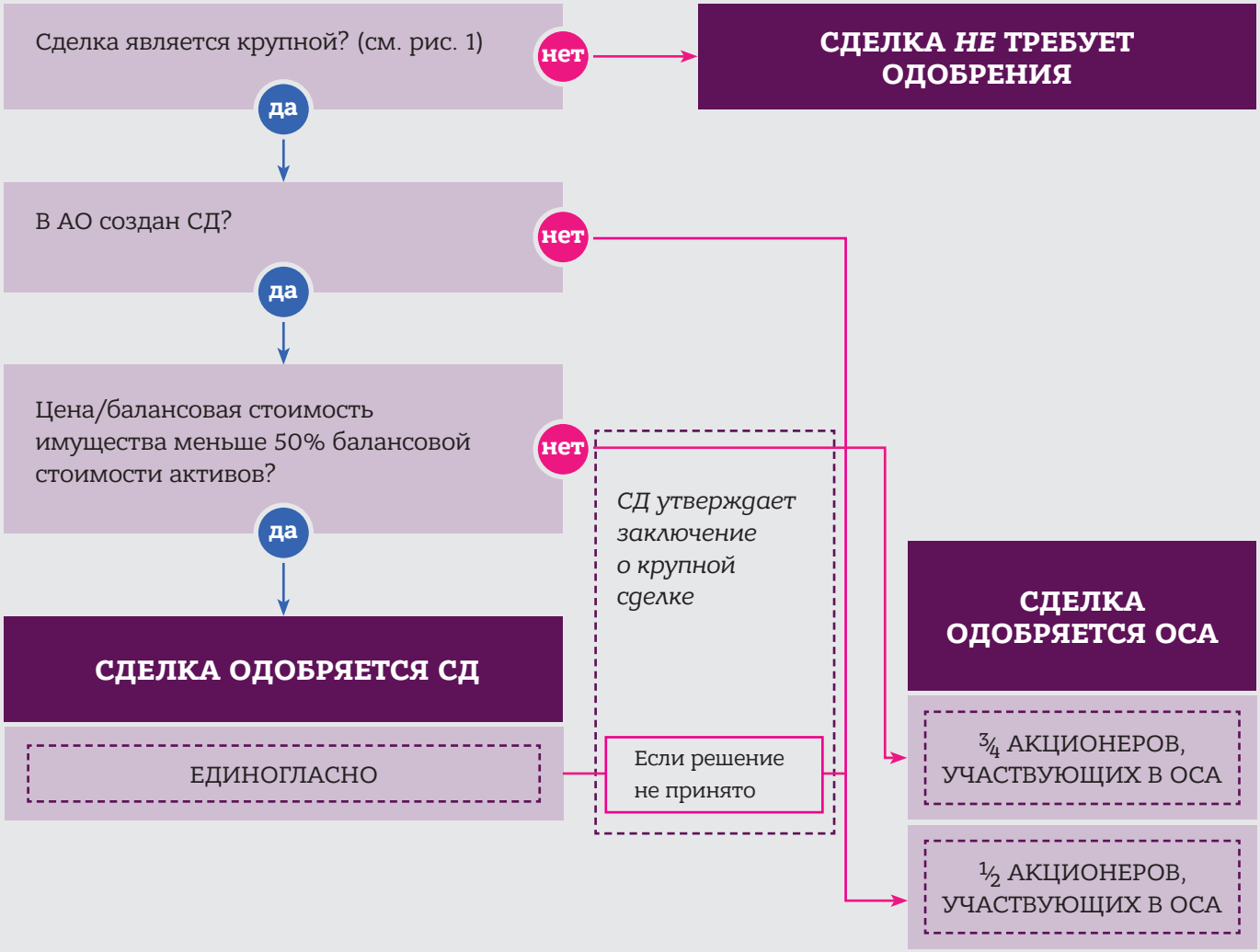
При отсутствии СД заключение о крупной сделке утверждается ЕИО.

Заключение о крупной сделке включается в информацию (материалы), предоставляемую акционерам при подготовке к проведению ОСА, на котором рассматривается вопрос о согласии на совершение или о последующем одобрении крупной сделки. Если решение о согласии на совершение крупной сделки принимается СД, заключение о крупной сделке не требуется.

3 — Голоса выбывших членов совета директоров не учитываются

РИС. 3

КАК ОДОБРЯЕТСЯ* КРУПНАЯ СДЕЛКА В АО?



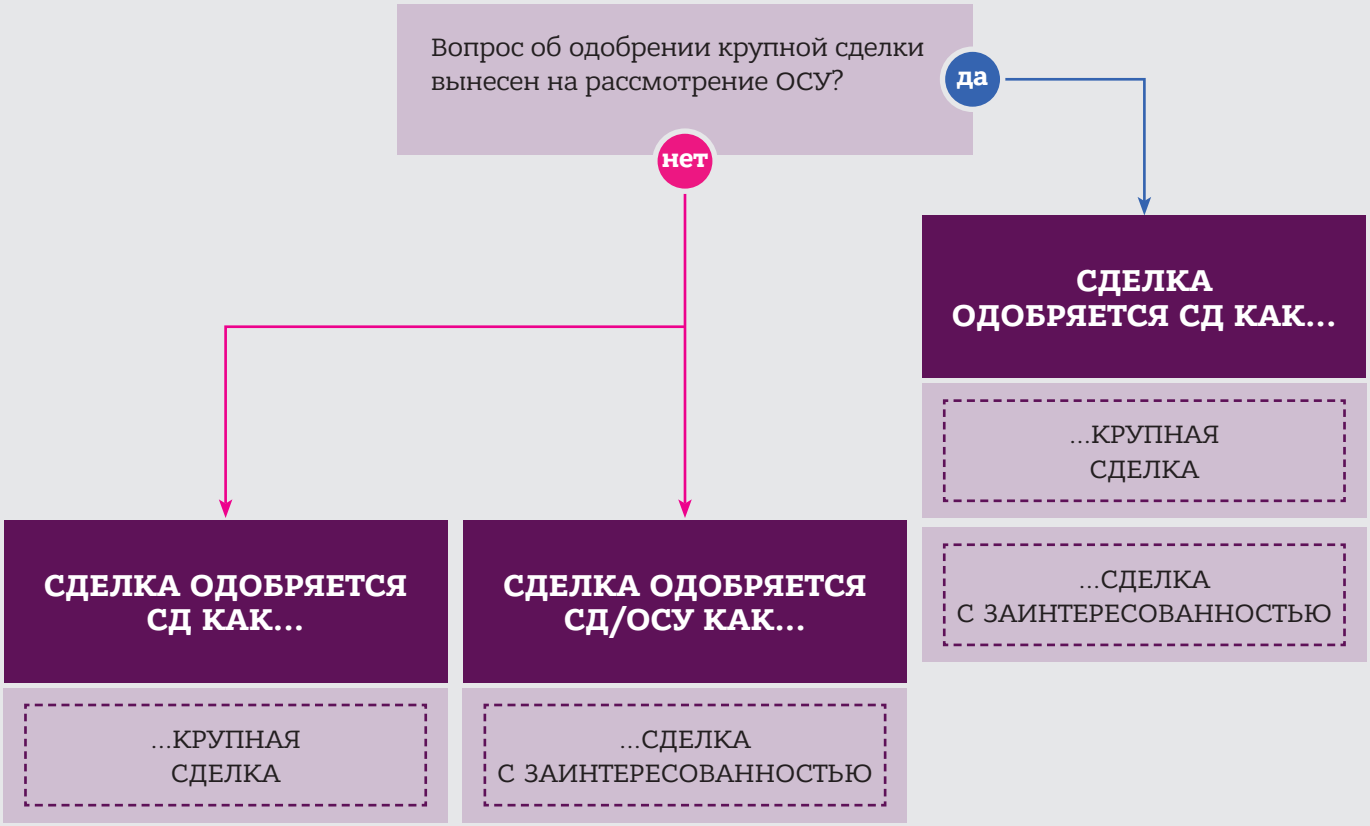
*Термин используется как для последующего одобрения, так и для предварительного согласия.

2.3. КАК ОДОБРЯЕТСЯ КРУПНАЯ СДЕЛКА, ОДНОВРЕМЕННО ЯВЛЯЮЩАЯСЯ СДЕЛКОЙ С ЗАИНТЕРЕСОВАННОСТЬЮ?

Условия одобрения	Порядок одобрения
ООО	
Вопрос о согласии на совершение сделки вынесен на рассмотрение ОСУ	→ Большинство голосов, необходимое для дачи согласия на совершение крупной сделки ***и*** → Большинство голосов всех не заинтересованных в сделке участников
Вопрос о согласии на совершение крупной сделки находится в компетенции СД	Сделка одобряется как крупная (см. п. 2.2) и как сделка, в совершении которой имеется заинтересованность (см. п. 5)
АО	
→ Вопрос о согласии на совершение сделки **вынесен** на рассмотрение ОСА в порядке, предусмотренном главой XI Закона об АО, ***и*** → Предмет сделки **более 50%** балансовой стоимости активов	→ Три четверти голосов акционеров, принимающих участие в ОСА ***и*** → Большинство голосов всех не заинтересованных в сделке акционеров, принимающих участие в ОСА
→ Вопрос о согласии на совершение сделки **не вынесен** на рассмотрение ОСА в порядке, предусмотренном главой XI Закона об АО, ***и*** → Предмет сделки **более 50%** балансовой стоимости активов	Три четверти голосов акционеров, принимающих участие в ОСА
→ Вопрос о согласии на совершение сделки **вынесен** на рассмотрение ОСА ***и*** → Предмет сделки **менее 50%** балансовой стоимости активов	Большинство голосов всех не заинтересованных в сделке акционеров, принимающих участие в ОСА
→ Вопрос о согласии на совершение сделки **не вынесен** на рассмотрение ОСА ***и*** → Предмет сделки **менее 50%** балансовой стоимости активов	Сделка одобряется СД как крупная

РИС. 4

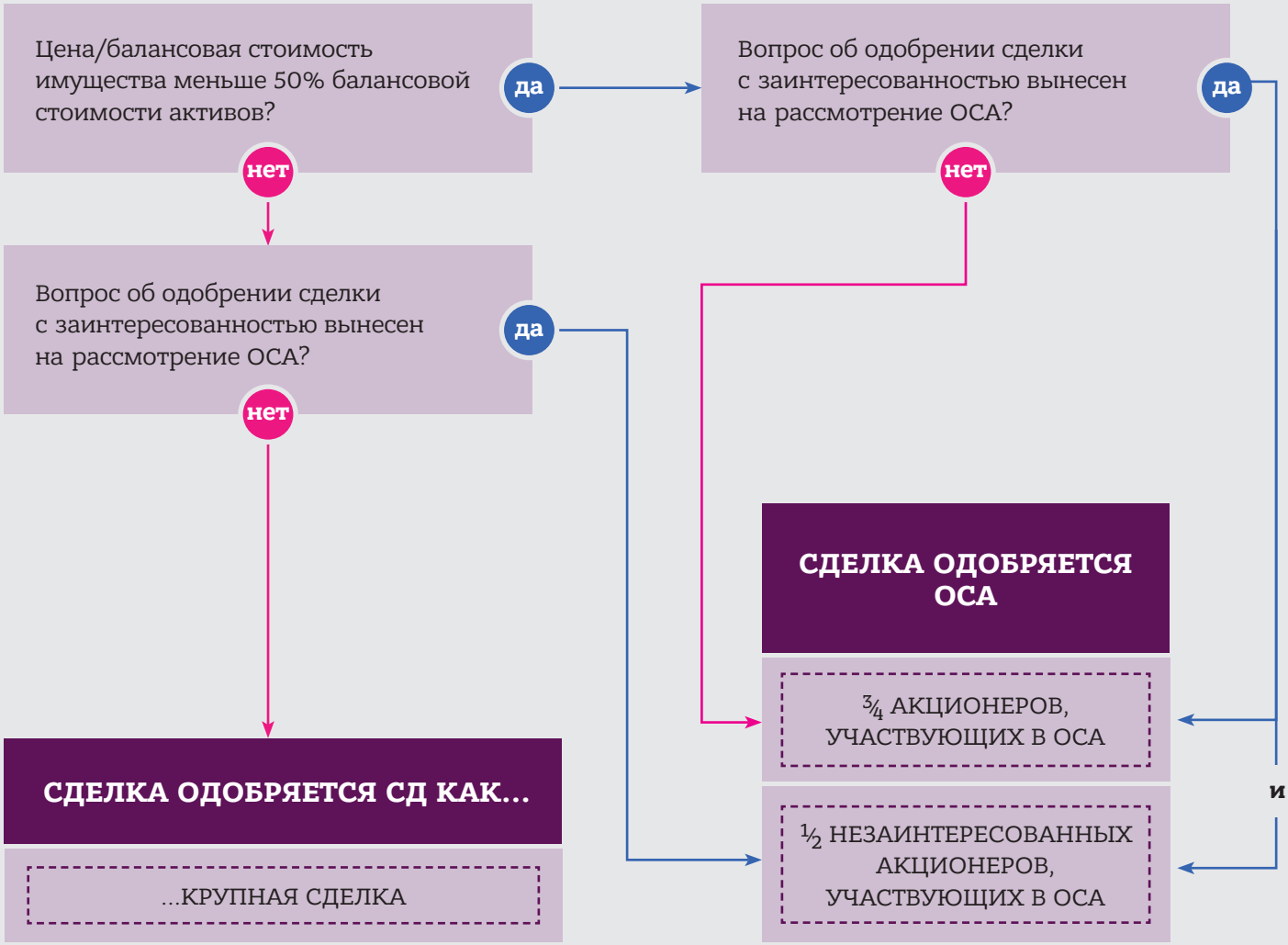
КАК ОДОБРЯЕТСЯ* КРУПНАЯ СДЕЛКА, ОДНОВРЕМЕННО ЯВЛЯЮЩАЯСЯ СДЕЛКОЙ С ЗАИНТЕРЕСОВАННОСТЬЮ, В ООО?



*Термин используется как для последующего одобрения, так и для предварительного согласия.

РИС. 5

КАК ОДОБРЯЕТСЯ* КРУПНАЯ СДЕЛКА, ОДНОВРЕМЕННО ЯВЛЯЮЩАЯСЯ СДЕЛКОЙ С ЗАИНТЕРЕСОВАННОСТЬЮ, В АО?



*Термин используется как для последующего одобрения, так и для предварительного согласия.

2.4. ЧТО УКАЗЫВАЕТСЯ В РЕШЕНИИ О СОГЛАСИИ НА СОВЕРШЕНИЕ КРУПНОЙ СДЕЛКИ?

В решении о согласии на совершение крупной сделки должны быть указаны:

- стороны и выгодоприобретатели;
- цена;
- предмет сделки;
- иные существенные условия или порядок их определения.

2.5. КОГДА МОЖНО НЕ УКАЗЫВАТЬ СТОРОНУ/ ВЫГОДОПРИОБРЕТАТЕЛЯ СДЕЛКИ?

Сторона / выгодоприобретатель могут не указываться в решении о согласии на совершение крупной сделки, если[4]:

- сделка заключается на торгах;
- в иных случаях, если сторона сделки и выгодоприобретатель не могут быть определены к моменту получения согласия на совершение такой сделки.

4 — Указанное положение не применяется к сделкам акционерных обществ, включённых в перечень стратегических предприятий и стратегических акционерных обществ, а также акционерных обществ, 50 и более процентов акций которых находятся в собственности Российской Федерации и/или в отношении которых используется специальное право на участие Российской Федерации в управлении этим обществом («золотая акция»).

2.6. КАКАЯ ИНФОРМАЦИЯ, ПОМИМО ОБЯЗАТЕЛЬНОЙ, МОЖЕТ СОДЕРЖАТЬСЯ В РЕШЕНИИ О СОГЛАСИИ НА СОВЕРШЕНИЕ КРУПНОЙ СДЕЛКИ?

Решение о согласии на совершение крупной сделки может содержать следующие сведения:

- минимальные и максимальные параметры условий сделки или порядок их определения (например, максимальная стоимость покупки / минимальная стоимость продажи имущества);
- согласие на совершение ряда аналогичных сделок;
- альтернативные варианты условий сделки;
- согласие на совершение сделки при условии совершения нескольких сделок одновременно;
- срок, в течение которого действительно решение.

2.7. В ТЕЧЕНИЕ КАКОГО СРОКА ДЕЙСТВИТЕЛЬНО РЕШЕНИЕ О СОГЛАСИИ НА СОВЕРШЕНИЕ КРУПНОЙ СДЕЛКИ?

Срок, в течение которого действительно решение о согласии на совершение крупной сделки, может быть указан непосредственно в решении.
Если решение не содержит указание на срок его действия, согласие действует в течение одного года с даты принятия решения или в течение иного срока, исходя из существа и условий сделки либо обстоятельств, в которых давалось согласие.

2.8. ЧТО ДЕЛАТЬ, ЕСЛИ НА СОВЕРШЕНИЕ КРУПНОЙ СДЕЛКИ НЕ БЫЛО ПОЛУЧЕНО СОГЛАСИЕ?

Уполномоченным органом может быть принято решение о последующем одобрении крупной сделки. К последующему одобрению предъявляются те же требования, что и к получению предварительного согласия.
Также допускается заключение крупной сделки под отлагательным условием получить надлежащее согласие на её совершение.

3. КАК ОСПОРИТЬ КРУПНУЮ СДЕЛКУ?

3.1. КТО МОЖЕТ ОСПОРИТЬ КРУПНУЮ СДЕЛКУ?

Иск об оспаривании крупной сделки, совершённой с нарушением порядка получения согласия на её совершение, может быть подан:

- обществом
- членом СД
- участником/акционером, владеющим не менее чем 1% общего числа голосов участников / голосующих акций общества

3.2. В ТЕЧЕНИЕ КАКОГО СРОКА МОЖЕТ БЫТЬ ОСПОРЕНА КРУПНАЯ СДЕЛКА?

Срок исковой давности по требованию о признании крупной сделки недействительной составляет один год и не подлежит восстановлению в случае его пропуска.

3.3. В КАКИХ СЛУЧАЯХ СДЕЛКА НЕ БУДЕТ ПРИЗНАНА НЕДЕЙСТВИТЕЛЬНОЙ?

Суд отказывает в удовлетворении требований о признании крупной сделки, совершенной с нарушением порядка получения согласия на её совершение, недействительной при наличии любого из следующих обстоятельств:

- представлены доказательства последующего одобрения такой сделки;
- не доказано, что другая сторона по сделке знала или заведомо должна была знать, что сделка являлась для общества крупной сделкой, и/или об отсутствии надлежащего согласия на её совершение.

II. СДЕЛКИ, В СОВЕРШЕНИИ КОТОРЫХ ИМЕЕТСЯ ЗАИНТЕРЕСОВАННОСТЬ

4. КАКАЯ СДЕЛКА ЯВЛЯЕТСЯ СДЕЛКОЙ, В СОВЕРШЕНИИ КОТОРОЙ ИМЕЕТСЯ ЗАИНТЕРЕСОВАННОСТЬ?

4.1. КТО МОЖЕТ БЫТЬ ЗАИНТЕРЕСОВАН В СОВЕРШЕНИИ СДЕЛКИ?

В совершении сделки могут быть заинтересованы следующие лица:

- член СД
- ЕИО
- член КИО
- контролирующее лицо
- лицо, имеющее право давать обществу обязательные для него указания

4.2. В КАКИХ СЛУЧАЯХ ЛИЦО ПРИЗНАЁТСЯ ЗАИНТЕРЕСОВАННЫМ?

Указанные в п. 4.1 лица признаются заинтересованными в совершении обществом сделки в случаях, если они сами, их супруги, родители, дети, полнородные и неполнородные братья и сёстры, усыновители и усыновлённые, подконтрольные им лица:

- являются стороной/выгодоприобретателем/посредником или представителем в сделке;
- являются контролирующим лицом юридического лица – стороны/выгодоприобретателя/посредника/представителя в сделке;
- занимают должности в органах управления юридического лица – стороны/выгодоприобретателя/посредника/представителя в сделке, а также должности в органах управления управляющей организации такого юридического лица.

4.3. КАКОЕ ЛИЦО ПРИЗНАЁТСЯ КОНТРОЛИРУЮЩИМ?

Контролирующее лицо — лицо, которое вправе прямо или косвенно (через подконтрольных лиц):

- распоряжаться более 50% голосов в высшем органе управления подконтрольной организации;
- назначать/избирать ЕИО подконтрольной организации;
- назначать/избирать более 50% состава коллегиального органа управления подконтрольной организации.

Прямой или косвенный контроль может устанавливаться:

- в силу участия в подконтрольной организации ***и/или***
- на основании договоров (доверительного управления имуществом, простого товарищества, поручения, акционерного соглашения, иного соглашения, предметом которого является осуществление прав, удостоверенных акциями/долями подконтрольной организации).

РФ, субъекты РФ, а также муниципальные образования не признаются контролирующими лицами.

В акционерных обществах, включённых в Перечень стратегических предприятий и стратегических акционерных обществ, а также акционерных обществах, 50 и более процентов акций которых находятся в обственности РФ и/или в отношении которых используется специальное право на участие РФ в управлении ("золотая акция"), также заинтересованным признаётся лицо, имеющее право прямо или косвенно распоряжаться более 20% голосов в высшем органе управления подконтрольной организации либо право назначать/избирать ЕИО и/или более 20% состава коллегиального органа управления подконтрольной организации.

4.4. КАКОЕ ЛИЦО ПРИЗНАЁТСЯ ПОДКОНТРОЛЬНЫМ?

Подконтрольное лицо — юридическое лицо, находящееся под прямым или косвенным контролем контролирующего лица.

4.5. КАКИЕ ОБЯЗАННОСТИ ВОЗЛОЖЕНЫ НА ЛИЦ, КОТОРЫЕ МОГУТ БЫТЬ ЗАИНТЕРЕСОВАНЫ В СОВЕРШЕНИИ СДЕЛКИ ООО?

Указанные в п. 4.1 лица должны доводить до сведения ОСУ и СД (при его наличии) следующую информацию:

- о подконтрольных им юридических лицах;
- о юридических лицах, в которых они занимают должности в органах управления;
- о наличии у них родственников (супруги, родители, дети, полнородные и неполнородные братья и сёстры, усыновители и усыновлённые) и о подконтрольных указанным родственникам лицах (при наличии таких сведений);
- об известных им совершаемых или предполагаемых сделках, в совершении которых они могут быть признаны заинтересованными.

Для ООО законодательно не установлены форма, порядок и сроки направления таких уведомлений, в связи с чем уведомление может быть направлено в общество способом, подтверждающим факт вручения уведомления (например, заказным письмом с уведомлением о вручении; через курьерскую службу; путём вручения под роспись уполномоченному обществом лицу; путём направления электронного документа, подписанного электронной подписью).

4.6. КАКИЕ ОБЯЗАННОСТИ ВОЗЛОЖЕНЫ НА ЛИЦ, КОТОРЫЕ МОГУТ БЫТЬ ЗАИНТЕРЕСОВАНЫ В СОВЕРШЕНИИ СДЕЛКИ АО?

Указанные в п. 4.1 лица обязаны уведомлять общество:

- о юридических лицах, в отношении которых они, их супруги, родители, дети, полнородные и неполнородные братья и сёстры, усыновители и усыновлённые и/или их подконтрольные организации являются контролирующими лицами или имеют право давать обязательные указания;

- о юридических лицах, в органах управления которых они, их супруги, родители, дети, полнородные и неполнородные братья и сёстры, усыновители и усыновлённые и/или их подконтрольные лица занимают должности;

- об известных им совершаемых или предполагаемых сделках, в которых они могут быть признаны заинтересованными лицами.

Уведомление должно быть сделано в течение двух месяцев со дня, когда лицо узнало или должно было узнать о наступлении обстоятельств, в силу которых оно может быть признано заинтересованным в совершении обществом сделок. Уведомление об изменении сведений должно быть сделано в течение 14 дней со дня, когда лицо узнало или должно было узнать об их изменении.

Информация, содержащаяся в уведомлениях, доводится обществом до сведения:

- СД
- ревизионной комиссии
- аудитора общества (по его требованию)

4.7. В КАКОМ ПОРЯДКЕ НАПРАВЛЯЮТСЯ УВЕДОМЛЕНИЯ?

Для АО порядок направления и форма уведомлений устанавливаются Банком России. Проектом “Указания о требованиях к порядку направления и форме уведомлений лиц, которые могут быть признаны заинтересованными в совершении акционерным обществом сделок” предусматривается, что срок для направления уведомлений отсчитывается от наиболее раннего из следующих обстоятельств:

- избрание лица членом СД;
- избрание/назначение лица ЕИО или членом КИО;
- получение лицом права прямо или косвенно распоряжаться более 50% голосов в высшем органе управления общества;
- получение лицом права прямо или косвенно назначать/избирать ЕИО и/или более 50% состава коллегиального органа управления общества;
- получение лицом права давать обществу обязательные для него указания в соответствии с уставом или заключённым с обществом договором.

Уведомления могут быть направлены в общество:

- заказным письмом с уведомлением о вручении;
- через курьерскую службу;
- путём вручения под роспись уполномоченному обществом лицу (ЕИО, председателю СД, корпоративному секретарю, или иному лицу, уполномоченному принимать адресованную обществу письменную корреспонденцию);
- путём направления электронного документа, подписанного электронной подписью;
- направления иным способом (в том числе электронной связью, включая средства факсимильной и телеграфной связи, электронной почтой) в случае, если это предусмотрено уставом общества или внутренним документом общества, утверждённым ОСА.

Уведомления, исходящие от членов СД и/или членов КИО, могут быть направлены в общество одним из способов, установленных для направления требования о проведении заседания СД / КИО либо письменного мнения члена СД / члена КИО, отсутствующего на заседании.

4.8. КОГДА НЕ ПРИМЕНЯЕТСЯ ОСОБЫЙ ПОРЯДОК СДЕЛОК, В СОВЕРШЕНИИ КОТОРЫХ ИМЕЕТСЯ ЗАИНТЕРЕСОВАННОСТЬ?

Положения о сделках, в совершении которых имеется заинтересованность, не применяются в следующих случаях:

- сделка совершается в процессе обычной хозяйственной деятельности общества, и при этом обществом неоднократно в течение длительного периода времени на схожих условиях совершаются аналогичные сделки, в совершении которых не имеется заинтересованности;
- общество состоит из одного участника/акционера, который одновременно является единственным лицом, обладающим полномочиями ЕИО (если полномочия ЕИО переданы двум лицам, действующим совместно, к сделкам, в совершении которых имеется заинтересованность, должен применяться порядок их совершения, предусмотренный законом);
- в совершении сделки заинтересованы все участники/акционеры общества, и отсутствует заинтересованность иных лиц (при этом уставом ООО или непубличного АО может быть предусмотрено право участника/акционера потребовать получения согласия на совершение такой сделки до её совершения);

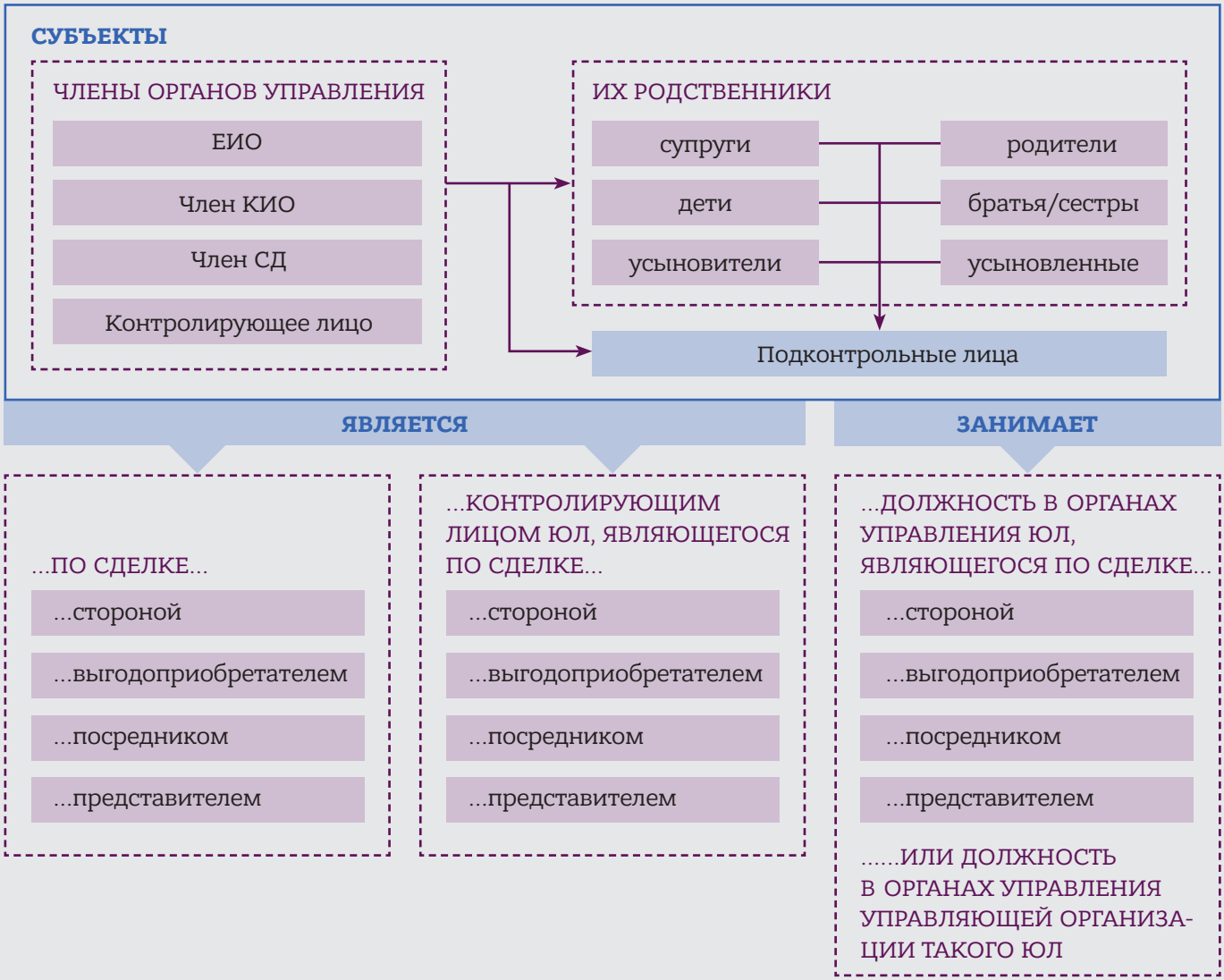
- при переходе к ООО доли или части доли в его уставном капитале / при приобретении или выкупе АО размещённых им акций;
- при размещении путём открытой подписки облигаций или приобретении обществом размещённых им облигаций;
- при переходе прав на имущество в процессе реорганизации общества, в том числе по договорам о слиянии и договорам о присоединении;
- сделка обязательна для общества в соответствии с законодательством РФ и расчёты производятся по регулируемым ценам/тарифам;
- заключается публичный договор, условия которого не отличаются от условий иных заключаемых обществом публичных договоров;
- заключается основной договор на условиях, предусмотренных предварительным договором, на заключение которого было получено согласие;
- сделка заключается на открытых торгах или по результатам открытых торгов, если условия их проведения или участия в них предварительно утверждены СД или ОСА/ОСУ;
- цена или балансовая стоимость имущества, являющегося предметом сделки, составляет не более 0,1% балансовой стоимости активов общества и размер таких сделок не превышает предельных значений, установленных Банком России.

В АО положения о сделках, в совершении которых имеется заинтересованность, не применяются также в следующих случаях:

- сделка связана с размещением, в том числе посредством подписки, акций общества и эмиссионных ценных бумаг, конвертируемых в акции общества;
- сделка совершается в соответствии с пунктами 6-8 статьи 8 Федерального закона от 26.03.2003 №35-ФЗ “Об электроэнергетике”.

РИС. 6

СДЕЛКА С ЗАИНТЕРЕСОВАННОСТЬЮ



5. СОВЕРШЕНИЕ СДЕЛОК, В СОВЕРШЕНИИ КОТОРЫХ ИМЕЕТСЯ ЗАИНТЕРЕСОВАННОСТЬ.

5.1. В КАКОМ ПОРЯДКЕ СОВЕРШАЮТСЯ СДЕЛКИ, В КОТОРЫХ ИМЕЕТСЯ ЗАИНТЕРЕСОВАННОСТЬ?

Получение предварительного согласия на совершение сделки не требуется.

Не позднее чем за 15 дней до даты совершения сделки с заинтересованностью (иной срок может быть предусмотрен уставом) обществу необходимо направить извещение о совершении такой сделки следующим лицам:

в ООО	в АО
→ незаинтересованным участникам общества; → незаинтересованным членам СД (при наличии)	→ членам СД; → членам КИО; → акционерам, если: > в совершении сделки заинтересованы все члены СД; или > формирование СД не предусмотрено

Извещение направляется указанным лицам общества в порядке, предусмотренном для извещения о проведении ОСУ/ОСА.

В извещении указываются:

- → стороны, выгодоприобретатели;
- → цена сделки;
- → предмет сделки;
- → иные существенные условия сделки или порядок их определения;
- → лица, имеющие заинтересованность в совершении сделки;
- → основания заинтересованности.

5.2. КАКИМ ОБРАЗОМ ДО УЧАСТНИКОВ/ АКЦИОНЕРОВ ДОВОДЯТСЯ СВЕДЕНИЯ О СОВЕРШЁННЫХ СДЕЛКАХ С ЗАИНТЕРЕСОВАННОСТЬЮ?

При подготовке к проведению годового ОСА в ПАО, а также годового ОСУ лицам, имеющим право на участие в собрании, предоставляется отчёт о заключённых обществом в отчётном году сделках, в совершении которых имеется заинтересованность.

Предварительно отчёт утверждается ЕИО, а также СД и ревизионной комиссией/ревизором (для ООО — если их создание предусмотрено уставом).

Кроме того, если сделка с заинтересованностью совершена в отсутствие согласия на её совершение, член СД, а также участники/акционеры, обладающие не менее чем 1% голосующих акций/долей, вправе обратиться к обществу с требованием предоставить информацию о сделке. Общество в течение 20 дней с даты получения требования должно представить такую информацию, в том числе документы или иные сведения, подтверждающие, что сделка не нарушает интересов общества и совершена на условиях, существенно не отличающихся от рыночных.

5.3. В КАКИХ СЛУЧАЯХ МОЖЕТ БЫТЬ ПОЛУЧЕНО ПРЕДВАРИТЕЛЬНОЕ СОГЛАСИЕ НА СОВЕРШЕНИЕ СДЕЛКИ С ЗАИНТЕРЕСОВАННОСТЬЮ?

Предварительное согласие на совершение сделки, в совершении которой имеется заинтересованность, может быть получено по требованию:

- ЕИО
- члена КИО
- члена СД
- участников/акционеров, обладающих в совокупности не менее чем 1% общего числа голосов участников/голосующих акций общества

В законе отсутствует чёткая процедура направления требований в ООО, поэтому целесообразно закрепить такой порядок в уставе. В АО такие требования направляются в порядке, предусмотренном для требований о проведении внеочередного ОСА.

5.4. В КАКОМ ПОРЯДКЕ ПРЕДОСТАВЛЯЕТСЯ ПРЕДВАРИТЕЛЬНОЕ СОГЛАСИЕ НА СОВЕРШЕНИЕ СДЕЛКИ С ЗАИНТЕРЕСОВАННОСТЬЮ?

Уполномоченный орган	Количество голосов
ООО	
СД	Большинство голосов директоров, не заинтересованных в совершении сделки. Уставом может быть предусмотрено большее число голосов.
ОСУ	Большинство голосов от общего числа голосов участников общества, не заинтересованных в совершении сделки (если СД не создан или количество незаинтересованных директоров составляет менее определённого уставом кворума для проведения заседания СД). Уставом может быть предусмотрено большее число голосов.
Непубличное АО	
СД	Большинство голосов директоров, не заинтересованных в совершении сделки. Уставом может быть предусмотрено большее число голосов.
ОСА	Большинство голосов всех не заинтересованных в совершении сделки акционеров — владельцев голосующих акций общества, принимающих участие в голосовании, в следующих случаях: → предмет сделки — имущество, стоимость которого по данным бухгалтерского учёта/цена приобретения которого составляет 10 и более процентов балансовой стоимости активов общества по данным его бухгалтерской (финансовой) отчётности на последнюю отчётную дату; → если сделка является реализацией более двух процентов обыкновенных акций, ранее размещённых обществом, и обыкновенных акций, в которые могут быть конвертированы ранее размещённые эмиссионные ценные бумаги, конвертируемые в акции (уставом общества может быть предусмотрено меньшее количество акций);

Уполномоченный орган	Количество голосов
	→ если сделка является реализацией привилегированных акций, составляющих более двух процентов акций, ранее размещённых обществом, и акций, в которые могут быть конвертированы ранее размещённые эмиссионные ценные бумаги, конвертируемые в акции, если уставом общества не предусмотрено меньшее количество акций; → принятие решения о согласии относится к компетенции совета директоров, но количество незаинтересованных директоров менее предусмотренного уставом кворума для проведения заседания совета директоров.
ПАО	
СД	Большинство голосов директоров, не заинтересованных в совершении сделки, и → не являющихся и не являвшихся в течение одного года, предшествовавшего принятию решения: → лицом, осуществляющим функции ЕИО, его управляющим, членом КИО, лицом, занимающим должности в органах управления управляющей организации общества; › лицом, супруг, родители, дети, полнородные и неполнородные братья и сёстры, усыновители и усыновлённые которого являются лицами, занимающими должности в органах управления управляющей организации общества, либо лицом, являющимся управляющим общества; › лицом, контролирующим общество или управляющую организацию/управляющего, а также лицом, имеющим право давать обществу обязательные указания. Уставом могут быть предусмотрены: → большее число голосов; → дополнительные критерии к голосующим членам СД.
ОСА	Большинство голосов всех не заинтересованных в совершении сделки акционеров — владельцев голосующих акций общества, принимающих участие в голосовании, в следующих случаях: → предмет сделки - имущество, стоимость которого по данным бухгалтерского учёта/цена приобретения которого составляет 10 и более процентов балансовой стоимости активов общества по данным его бухгалтерской (финансовой) отчётности на последнюю отчётную дату;

Уполномоченный орган	Количество голосов
	→ если сделка является реализацией более двух процентов обыкновенных акций, ранее размещённых обществом, и обыкновенных акций, в которые могут быть конвертированы ранее размещённые эмиссионные ценные бумаги, конвертируемые в акции (уставом общества может быть предусмотрено меньшее количество акций); → если сделка является реализацией привилегированных акций, составляющих более двух процентов акций, ранее размещённых обществом, и акций, в которые могут быть конвертированы ранее размещённые эмиссионные ценные бумаги, конвертируемые в акции, если уставом общества не предусмотрено меньшее количество акций; → принятие решения о согласии относится к компетенции совета директоров, но количество незаинтересованных и соответствующих иным критериям директоров становится менее двух или менее предусмотренного уставом кворума для проведения заседания совета директоров.

5.5. ЧТО УКАЗЫВАЕТСЯ В РЕШЕНИИ О СОГЛАСИИ НА СОВЕРШЕНИЕ СДЕЛКИ С ЗАИНТЕРЕСОВАННОСТЬЮ?

В решении о согласии на совершение сделки с заинтересованностью должны быть указаны:

→ стороны и выгодоприобретатели;

→ цена;

→ предмет сделки;

→ иные существенные условия или порядок их определения;

→ лица, имеющие заинтересованность в совершении сделки;

→ основания заинтересованности каждого лица.

5.6. КАКАЯ ИНФОРМАЦИЯ, ПОМИМО ОБЯЗАТЕЛЬНОЙ, МОЖЕТ СОДЕРЖАТЬСЯ В РЕШЕНИИ О СОГЛАСИИ НА СОВЕРШЕНИЕ СДЕЛКИ С ЗАИНТЕРЕСОВАННОСТЬЮ?

Решение о согласии на совершение сделки, в совершении которой имеется заинтересованность, может содержать следующие сведения:

- минимальные и максимальные параметры условий сделки или порядок их определения;
- согласие на совершение ряда аналогичных сделок;
- альтернативные варианты условий сделки;
- согласие на совершение сделки при условии совершения нескольких сделок одновременно;
- срок, в течение которого действительно решение.

5.7. В ТЕЧЕНИЕ КАКОГО СРОКА ДЕЙСТВИТЕЛЬНО РЕШЕНИЕ О СОГЛАСИИ НА СОВЕРШЕНИЕ СДЕЛКИ С ЗАИНТЕРЕСОВАННОСТЬЮ?

Срок, в течение которого действительно решение о согласии на совершение сделки с заинтересованностью, может быть указан непосредственно в решении.

Если решение не содержит указание на срок его действия, согласие действует в течение одного года с даты его принятия. Иной срок может вытекать из существа и условий сделки либо обстоятельств, в которых давалось согласие.

РИС. 7

КАК ОДОБРЯЕТСЯ* СДЕЛКА С ЗАИНТЕРЕСОВАННОСТЬЮ В ООО?

Уведомление обществом
> незаинтересованных участников
> незаинтересованных членов СД
о планируемой сделке

↓

Обществом получено требование от ЕИО/члена КИО/члена СД/акционера (>1%) о необходимости одобрения сделки (до или после её совершения)?

- **нет** → **СДЕЛКА НЕ ТРЕБУЕТ ОДОБРЕНИЯ**
- **да** ↓

В обществе создан СД?

- **нет** → **СДЕЛКА ОДОБРЯЕТСЯ ОСУ**
- **да** ↓

Принятие решений об одобрении сделки отнесено к компетенции СД?

- **нет** → ½ ВСЕХ НЕЗАИНТЕРЕСОВАННЫХ УЧАСТНИКОВ (ЕСЛИ В УСТАВЕ НЕ ПРЕДУСМОТРЕНО ИНОЕ)
- **да** ↓

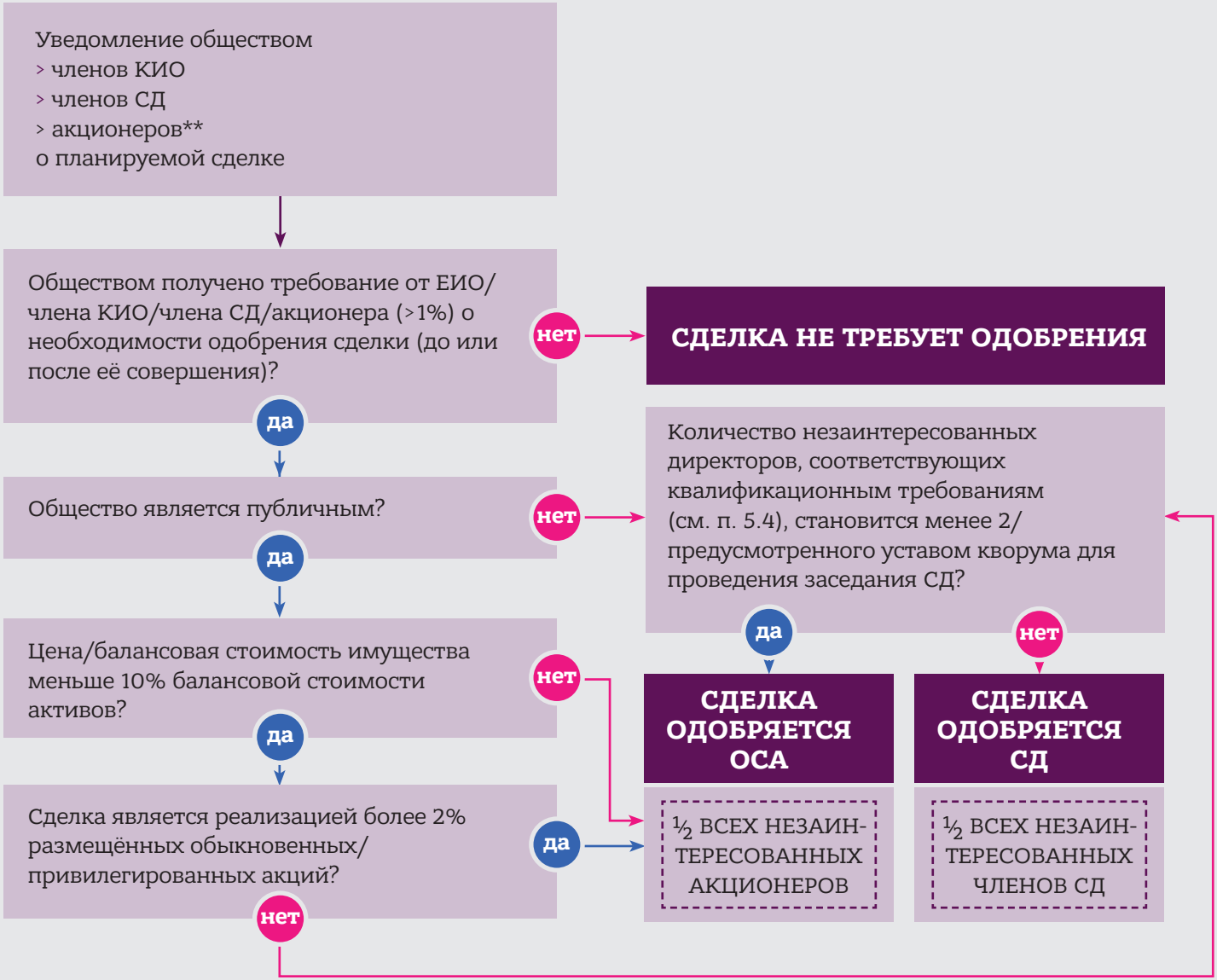
СДЕЛКА ОДОБРЯЕТСЯ СД

½ ВСЕХ НЕЗАИНТЕРЕСОВАННЫХ ЧЛЕНОВ СД (ЕСЛИ В УСТАВЕ НЕ ПРЕДУСМОТРЕНО ИНОЕ)

*Термин используется как для последующего одобрения, так и для предварительного согласия.

РИС. 8

КАК ОДОБРЯЕТСЯ* СДЕЛКА С ЗАИНТЕРЕСОВАННОСТЬЮ В АО?



*Термин используется как для последующего одобрения, так и для предварительного согласия.

**В случае, если в сделке заинтересованы все члены СД или формирование СД не предусмотрено.

5.8. НУЖНО ЛИ ПОЛУЧАТЬ СОГЛАСИЕ НА СОВЕРШЕНИЕ СДЕЛКИ, ЕСЛИ ВСЕ АКЦИОНЕРЫ ПРИЗНАЮТСЯ ЗАИНТЕРЕСОВАННЫМИ?

В непубличном АО, все акционеры которого признаются заинтересованными, согласие на совершение сделки требуется в следующих случаях:

Кто-либо из акционеров требует получения согласия на совершение сделки (такое право предоставляется уставом общества)	Согласие даётся большинством голосов всех акционеров — владельцев голосующих акций общества, принимающих участие в голосовании
В совершении сделки имеется заинтересованность иного лица	

5.9. КАК ОПРЕДЕЛЯЕТСЯ ЦЕНА СДЕЛКИ, В СОВЕРШЕНИИ КОТОРОЙ ИМЕЕТСЯ ЗАИНТЕРЕСОВАННОСТЬ?

Цена отчуждаемых либо приобретаемых имущества или услуг определяется СД исходя из рыночной стоимости.

При этом если лицо, заинтересованное в совершении одной сделки, является членом СД, цена/денежная оценка имущества определяется решением членов СД, не заинтересованных в совершении сделки.

В публичном обществе цена/денежная оценка имущества определяется большинством голосов директоров, не заинтересованных в совершении сделки и соответствующих требованиям, установленным для членов СД, принимающих решение о согласии на совершение сделки с заинтересованностью (см. п. 5.4).

Если количество директоров, не заинтересованных в совершении сделки, а в публичном обществе - количество директоров, не заинтересованных в совершении сделки и отвечающих дополнительным требованиям, составляет менее определённого уставом кворума для проведения заседания СД, цена/денежная оценка имущества определяется решением СД единогласно всеми членами СД. Голоса выбывших членов СД не учитываются. Уставом может быть предусмотрено, что цена/денежная оценка имущества в таком случае подлежит определению решением ОСА.

5.10. МОЖНО ЛИ ИЗМЕНИТЬ ПРЕДУСМОТРЕННЫЙ ЗАКОНОМ ПОРЯДОК ОДОБРЕНИЯ СДЕЛОК, В СОВЕРШЕНИИ КОТОРЫХ ИМЕЕТСЯ ЗАИНТЕРЕСОВАННОСТЬ?

Уставом ООО, а также непубличного АО может быть установлен иной порядок одобрения сделок с заинтересованностью, в том числе полностью исключена необходимость их одобрения. Включение/исключение таких положений из устава осуществляется по решению ОСУ/ОСА, принятому всеми участниками/акционерами единогласно.

6. КАК ОСПОРИТЬ СДЕЛКУ, В СОВЕРШЕНИИ КОТОРОЙ ИМЕЕТСЯ ЗАИНТЕРЕСОВАННОСТЬ?

6.1. В КАКИХ СЛУЧАЯХ СДЕЛКА, В СОВЕРШЕНИИ КОТОРОЙ ИМЕЕТСЯ ЗАИНТЕРЕСОВАННОСТЬ, МОЖЕТ БЫТЬ ПРИЗНАНА НЕДЕЙСТВИТЕЛЬНОЙ?

Сделка, в совершении которой имеется заинтересованность, может быть признана недействительной, если:

- сделка совершена в ущерб интересам общества; ***и***
- доказано, что другая сторона сделки знала или заведомо должна была знать о том, что сделка являлась для общества сделкой, в совершении которой имеется заинтересованность, и/или об отсутствии согласия на её совершение.

6.2. В КАКИХ СЛУЧАЯХ СДЕЛКА СЧИТАЕТСЯ СОВЕРШЁННОЙ В УЩЕРБ ИНТЕРЕСАМ ОБЩЕСТВА?

Ущерб интересам общества в результате совершения сделки предполагается при наличии следующих условий:

- отсутствует согласие на совершение сделки, а также её последующее одобрение; ***и***
- лицу, обратившемуся с иском о признании сделки недействительной, не была по его требованию предоставлена информация в отношении оспариваемой сделки (см. п. 5.2).

Само по себе отсутствие согласия на совершение сделки не является основанием для признания сделки недействительной.

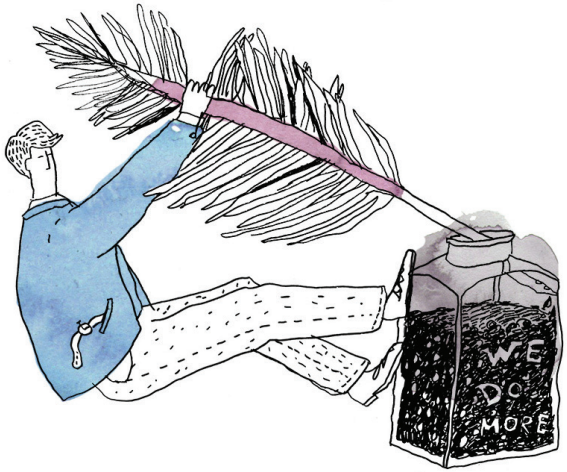
6.3. КТО МОЖЕТ ОСПОРИТЬ СДЕЛКУ, В СОВЕРШЕНИИ КОТОРОЙ ИМЕЕТСЯ ЗАИНТЕРЕСОВАННОСТЬ?

Иск может быть подан:

- обществом
- членом СД
- участниками/акционерами, обладающими в совокупности не менее чем 1% общего числа голосов участников/голосующих акций общества

6.4. В ТЕЧЕНИЕ КАКОГО СРОКА МОЖЕТ БЫТЬ ОСПОРЕНА СДЕЛКА, В СОВЕРШЕНИИ КОТОРОЙ ИМЕЕТСЯ ЗАИНТЕРЕСОВАННОСТЬ?

Срок исковой давности по требованию о признании сделки, в совершении которой имеется заинтересованность, недействительной составляет один год и не подлежит восстановлению в случае его пропуска.



III. КАК ДЕЙСТВУЮТ НОВЫЕ ПРАВИЛА ВО ВРЕМЕНИ? СООТНОШЕНИЕ НОВЫХ ПРАВИЛ С ПОЛОЖЕНИЯМИ УСТАВОВ ХОЗЯЙСТВЕННЫХ ОБЩЕСТВ

Правила получения согласия/одобрения сделок, указанные в разделах I-II, действуют с 01.01.2017 в связи с вступлением в силу Федерального закона от 03.07.2016 №343-ФЗ "О внесении изменений в Федеральный закон "Об акционерных обществах" и Федеральный закон "Об обществах с ограниченной ответственностью" в части регулирования крупных сделок и сделок, в совершении которых имеется заинтересованность" (далее – **"Закон о внесении изменений"**) и не применяются к сделкам, совершённым до 01.01.2017.

Закон о внесении изменений не содержит переходных положений, в том числе не регулирует порядок применения в отношении одобрения крупных сделок и сделок, в совершении которых имеется заинтересованность, противоречащих друг другу положений Закона об АО / Закона об ООО и уставов, не обязывает общества приводить свои уставы в соответствие с изменёнными положениями.

Уставы, содержащие не просто отсылку к соответствующим положениям Закона об АО или Закона об ООО, а непосредственно устанавливающие порядок одобрения крупных сделок и сделок, в совершении которых имеется заинтересованность, с 01.01.2017 содержат более жёсткие требования к порядку совершения таких сделок, чем текущее законодательство.

В то же время в соответствии с Законом о внесении изменений уставом общества может быть предусмотрена необходимость получения согласия СД или ОСА/ОСУ на совершение определённых уставом сделок, т.е. уставом может быть расширен перечень сделок, требующих одобрения со стороны СД или ОСА/ОСУ. Если на совершение соответствующей сделки отсутствует согласие / последующее одобрение, такая сделка может быть оспорена членом СД и/или участниками/акционерами, обладающими в совокупности более чем 1% акций/долей как сделка, совершённая с нарушением органом юридического лица условий осуществления полномочий.

Таким образом, если в уставе общества предусмотрен порядок совершения крупной сделки и/или сделки с заинтересованностью, и такой порядок содержит более жёсткие требования к одобрению, чем предусмотренные текущим законодательством:

- крупные сделки и сделки, в совершении которых имеется заинтересованность, должны совершаться в порядке, предусмотренном соответственно Законом об АО или Законом об ООО, вне зависимости от порядка, предусмотренного в уставе (сделки, совершённые с нарушением указанного порядка, могут быть оспорены в порядке, предусмотренном гл. 3 и гл. 6);

→ сделки, соответствующие критериям, предусмотренным в уставе для крупных сделок и сделок с заинтересованностью, подлежат одобрению в порядке, предусмотренном для них уставом (сделка, совершённая с нарушением указанного порядка, может быть оспорена на основании ч.1 ст.174 ГК РФ как сделка, совершённая с нарушением органом юридического лица условий осуществления полномочий), при этом с точки зрения Закона об АО и Закона об ООО такая сделка может не являться крупной сделкой или сделкой, в совершении которой имеется заинтересованность.

ПРИМЕР:

Уставом ООО предусмотрено одобрение крупной сделки в соответствии с нормами Закона об ООО, действовавшими до 01.01.2017. Изменения в устав не вносились. Основным видом деятельности ООО является производство кондитерских изделий. В январе 2017 года ООО планирует заключить долгосрочный договор поставки кондитерских изделий. Цена сделки составляет 27% балансовой стоимости активов общества. Поскольку, хотя стоимость сделки превышает 25% балансовой стоимости активов общества, сделка не ведёт к прекращению, изменению вида или существенному изменению масштабов деятельности общества, с точки зрения действующих с 01.01.2017 положений Закона об ООО такая сделка не будет являться для общества крупной и, соответственно, не потребует получения согласия на её совершение в порядке, предусмотренном Законом об ООО. В то же время, поскольку в уставе общества содержатся положения об одобрении такой сделки как крупной в соответствии с ранее действовавшим законодательством, на основании п.3.1 ст.40 Закона об ООО сделка потребует одобрения как сделка, необходимость получения согласия на совершение которой предусмотрена уставом общества; одобрение должно быть получено в соответствии с требованиями, предусмотренными уставом.

nektorov, saveliev
& partners

Александр Некторов
+7 495 646 81 76
alexander.nektorov@nsplaw.com

Надежда Минина
+7 495 646 81 76
nadezhda.minina@nsplaw.com

Nektorov, Saveliev & Partners (NSP) — юридический консультант, специализирующийся на комплексных сделках и судебных процессах по российскому и английскому праву.

Юристы и адвокаты NSP могут быть вам полезны, ***если:***

- вы покупаете или продаёте бизнес, крупный объект недвижимости, хотите привлечь инвестиции или финансирование;
- вы чувствуете, что ваш бизнес работает неэффективно или наоборот излишне агрессивно с точки зрения корпоративного управления, налоговой нагрузки, безопасности;
- вы хотите создать совместное предприятие с новым партнёром или установить юридические правила игры с текущим;
- вам знакома аббревиатура ГЧП и вы планируете делать бизнес с государством;
- вы думаете об IPO, знаете, что такое секьюритизация (наша любимая сделка!), или вам просто надо зарегистрировать выпуск акций или облигаций;
- вы крупный акционер и думаете, как полностью консолидировать бизнес;
- вы думаете об обращении в суд для защиты своих интересов.

Просто напишите нам по адресу welcome@nsplaw.com или позвоните по телефону +7 (495) 646 81 76.

Наши юристы всегда рады прийти на помощь при решении сложных кейсов.

СКОЛКОВО
Московская школа управления

КЛУБ НЕЗАВИСИМЫХ
ДИРЕКТОРОВ СКОЛКОВО

Клуб независимых директоров СКОЛКОВО создан в 2012 году и является экспертным сообществом, объединяющим выпускников программ EMBA и MBA Московской школы управления СКОЛКОВО. Члены клуба применяют лучшие стандарты и практики корпоративного управления для повышения эффективности деятельности компаний, улучшения финансовых показателей, роста стоимости компаний, защиты прав и интересов акционеров.

www.skolkovocid.com
E-mail: info@skolkovocid.com
Адрес: Московская область, Одинцовский район, Сколково, ул. Новая, 100

НРК

РЕГИСТРАТОР
РОСТ

Группа компаний НРК-РОСТ является крупнейшим и единственным независимым игроком рынка регистраторских услуг, предоставляющим российским акционерным обществам широчайший спектр услуг по ведению реестра акционеров и сопровождению корпоративных действий. НРК-РОСТ принадлежит группе независимых российских инвесторов, владеющих равными долями в капитале компаний. Структура собственности и компетенции инвесторов обеспечивают клиентам дополнительные гарантии сохранности обслуживаемых активов и увеличивает потенциал развития Группы.

www.rrost.ru
E-mail: rost@rrost.ru
Адрес: г. Москва, ул. Стромынка, 18, корп. 13