



НОВЫЙ РЕГИСТРАТОР

АО «НОВЫЙ РЕГИСТРАТОР»

**НОВОЕ В ПРАКТИКЕ ПРИМЕНЕНИЯ ПОЛОЖЕНИЙ
О КРУПНЫХ СДЕЛКАХ И СДЕЛКАХ С
ЗАИНТЕРЕСОВАННОСТЬЮ: ОБЗОР
ПОСТАНОВЛЕНИЯ ПЛЕНУМА
ВЕРХОВНОГО СУДА РФ**



Москва, 2018

Материалы представляет:

*Жуков Андрей
Александрович*

*Амурский филиал
Юрист*

С 2017 года вступили новые правила совершения крупных сделок и сделок с заинтересованностью. Поправки были внесены Федеральным законом от 03.07.2016 N 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». И по прошествии времени для разъяснения акционерным обществам, судам в процессе применения норм права при рассмотрении споров о признании сделок недействительными Верховный суд РФ опубликовал Постановление Пленума ВС РФ № 27 «Об оспаривании крупных сделок и сделок в совершении которых имеется заинтересованность»

Считаю необходимым обратить внимание на некоторые моменты, которые, как я полагаю, наиболее интересные.

СОГЛАСИЕ НА СОВЕРШЕНИЕ СДЕЛКИ С ЗАИНТЕРЕСОВАННОСТЬЮ НЕ ОБЯЗАТЕЛЬНО

До 2017 года требовалось
обязательное
предварительное согласие на
осуществление сделки с
заинтересованностью.

С 2017 года при осуществлении
сделок с заинтересованностью
не требуется получать
предварительное согласие.



Не позднее чем за 15 дней до даты совершения сделки необходимо известить:

- членов совета директоров,
 - коллегиальный орган общества,
 - а в некоторых случаях акционеров,
- о совершении подобной сделки.

Порядок извещения целесообразно прописать в Уставе компании. Если было получено извещение, то уполномоченные лица могут направить требование и провести собрание, на котором принять решение о согласовании сделки с заинтересованностью.

РАСКРЫТО ПОНЯТИЕ ВЫГОДОПРИБРЕТАТЕЛЯ ПО СДЕЛКЕ

В соответствии с пунктом 1 статьи 81 Закона об акционерных обществах и пунктом 1 статьи 45 Закона об обществах с ограниченной ответственностью лица, указанные в данных положениях закона, признаются заинтересованными в совершении обществом сделки

в том числе если они, их супруги, родители, дети, полнородные и неполнородные братья и сестры, усыновители и усыновленные являются выгодоприобретателем в сделке

и (или) подконтрольные им организации являются выгодоприобретателем в сделке либо контролирующими лицами юридического лица, являющегося выгодоприобретателем в сделке

либо занимают должности в органах управления юридического лица, являющегося выгодоприобретателем в сделке, а также должности в органах управления управляющей организации такого юридического лица.

ВС более подробно раскрывает понятие выгодоприобретателя, выделяя не только стандартную схему продавец покупатель, но и всех лиц участвующих в сделке по каким либо основаниям.



Применяя указанные нормы, необходимо исходить из того, что выгодоприобретателем в сделке признается не являющееся стороной в сделке лицо, которое в результате ее совершения может быть освобождено от обязанностей перед обществом или третьим лицом, либо получает права по данной сделке, либо иным образом извлекает имущественную выгоду, например, получив статус участника опционной программы общества, либо является должником по обязательству, в обеспечение исполнения которого общество предоставляет поручительство либо имущество в залог (за исключением случаев, когда будет установлено, что договор поручительства или договор залога совершен обществом не в интересах должника или без его согласия).

ЗАИНТЕРЕСОВАННОСТЬ ЮРИДИЧЕСКОГО ЛИЦА КАК АКЦИОНЕРА

Новые нормы законодательства определяют в качестве заинтересованных лиц акционеров (юридических лиц), которые непосредственно не участвуют в сделке, но в которых контролируемыми лицами являются лица заинтересованные в сделке.

В соответствии с п. 23. Постановления в голосовании по вопросу об одобрении сделки, в совершении которой имеется заинтересованность, не вправе принимать участие также участники - юридические лица, хотя и не являющиеся заинтересованными лицами, но находящиеся под контролем заинтересованных лиц (подконтрольные организации).

ТРЕБОВАНИЕ ОБ ОДОБРЕНИИ СДЕЛКИ С ЗАИНТЕРЕСОВАННОСТЬЮ

Требование о проведении общего собрания участников (акционеров) или заседания совета директоров общества для решения вопроса об одобрении сделки с заинтересованностью может быть направлено в любой момент, в том числе до направления извещения о совершении такой сделки

(пункт 1 статьи 83 Закона об акционерных обществах, пункт 4 статьи 45 Закона об акционерных обществах)

Требование может быть направлено также, и после совершения сделки. В этом случае соответствующий орган общества рассматривает вопрос о последующем одобрении такой сделки.

Соответственно предусматривается возможность для лиц которые не успели направить требования до момента совершения сделки направить их после её совершения и провести собрание с решением вопроса об её одобрении.



Член совета директоров или участник хоз. общества вправе предъявлять иск о признании недействительной сделки с заинтересованностью, как в случаях,

- когда такая сделка была совершена с нарушением правил совершения сделок с заинтересованностью (уведомление о ее совершении не направлялось),
- когда уведомления были направлены, но требования о проведении общего собрания участников (акционеров) или заседания совета директоров общества для решения вопроса об одобрении сделки не заявлялись.

При этом указанные лица не обязаны предварительно перед предъявлением иска о признании сделки с заинтересованностью недействительной обращаться с требованием о проведении общего собрания участников (акционеров) или заседания совета директоров общества для решения вопроса о последующем одобрении сделки.

Наличие решения об одобрении сделки с заинтересованностью не является основанием для отказа в удовлетворении требования о признании ее недействительной. При его наличии бремя доказывания того, что сделка причинила ущерб интересам общества, возлагается на истца (пункт 1 статьи 84 Закона об акционерных обществах, пункт 6 статьи 45 Закона об обществах с ограниченной ответственностью).

ОСТОРОЖНО!!! ЗАИНТЕРЕСОВАНЫ ВСЕ АКЦИОНЕРЫ ОДОБРЕНИЕ НЕ ТРЕБУЕТСЯ.



все акционеры - владельцы голосующих акций общества признаются заинтересованными

Относительно заинтересованности всех акционеров, выделяется конкретный случай, при котором сделка все таки подлежит одобрению даже в случае, когда все акционеры в ней заинтересованы, основным условием является заинтересованность иного лица (иных лиц).

П 26. Согласно абзацу второму пункта 4.1 статьи 83 Закона об акционерных обществах,

ВОЗМЕЩЕНИЕ УБЫТКОВ ПРИЧИНЕННЫХ ОБЩЕСТВУ

По смыслу подпункта 1 пункта 6.1 статьи 79 Закона об акционерных обществах в случае принятия общим собранием акционеров решения об одобрении сделки в отсутствие заключения такая сделка не может быть оспорена как совершенная с нарушением порядка получения согласия, что не исключает возможности предъявления к лицам, не исполнившим обязанность подготовить заключение, требования о взыскании убытков, причиненных сделкой (статья 71 Закона об акционерных обществах).

Если вопрос об одобрении сделки был включен в повестку без подготовки соответствующего заключения по сделке

в котором должны были быть отражены все существенные условия сделки

акционеры её одобрили

дальнейшем данная сделка своими последствиями нанесла убытки обществу

иски о возмещении данных убытков имеет место предъявить именно к лицам ответственным за подготовку заключения о сделке

ВОЗМЕЩЕНИЕ УБЫТКОВ ПРИЧИНЕННЫХ ОБЩЕСТВУ

Отказ в иске о признании недействительной крупной сделки, сделки с заинтересованностью или то обстоятельство, что сделка не оспаривалась, сами по себе не препятствуют удовлетворению требования о возмещении убытков, причиненных обществу лицами, названными в *статье 53.1 ГК РФ, пункте 5 статьи 71 Закона об акционерных обществах и пункте 5 статьи 44 Закона об обществах с ограниченной ответственностью*, а также не препятствуют удовлетворению иска об исключении из общества участника (акционера) (*пункт 1 статьи 67 ГК РФ, статья 10 Закона об обществах с ограниченной ответственностью*), заключившего данную сделку в ущерб интересам общества (в том числе в качестве единоличного исполнительного органа) либо давшего указание ее заключить или голосовавшего за ее одобрение на общем собрании участников (акционеров).

Соответственно даже если сделка была одобрена по всем нормам и правилам действующего законодательства, но последствия этой сделки для общества убыточные, ответственность и возмещение всех убытков будет ложиться на лиц, которые совершили эту сделку в ущерб интересам общества. А так же имеется возможность обратиться с иском об исключении из общества акционера голосовавшего за принятие данной сделки.

ИСКОВАЯ ДАВНОСТЬ ПО ТРЕБОВАНИЯМ О ПРИЗНАНИИ СДЕЛОК С ЗАИНТЕРЕСОВАННОСТЬЮ НЕДЕЙСТВИТЕЛЬНЫМИ

28.05.2018 президиумом Арбитражного суда Северо-Кавказского округа был утвержден обзор судебной практики по рассмотрению дел, связанных с оспариванием крупных сделок и сделок с заинтересованностью.

Согласно вышеуказанного документа при применении срока исковой давности по требованиям акционера о признании недействительными сделок акционерного общества, в совершении которых имеется заинтересованность, необходимо учитывать наличие у истца возможности быть информированным о совершении сделки и знать основания ее недействительности.

В силу пункта 2 статьи 181 Гражданского кодекса срок исковой давности по требованию о признании оспоримой сделки недействительной и о применении последствий ее недействительности составляет один год.

Течение срока исковой давности по этому требованию начинается со дня, когда истец узнал или должен был узнать об обстоятельствах, являющихся основанием для признания сделки недействительной. Как указано в постановлении Конституционного Суда Российской Федерации от 10.04.2003 № 5-П, течение этого срока должно начинаться с того момента, когда правомочное лицо узнало или реально имело возможность узнать не только о факте совершения сделки, но и о том, что она совершена лицами, заинтересованными в ее совершении. Таким образом, в целях применения срока исковой давности необходимо оценивать не только фактическую информированность истца, но и наличие возможности быть информированным о совершении оспариваемой сделки и наличии оснований для признания ее недействительной. Иное понимание указанной нормы не отвечало бы принципам стабильности гражданского оборота и добросовестного осуществления гражданских прав.

ПРИЗНАНИЕ СДЕЛКИ С ЗАИНТЕРЕСОВАННОСТЬЮ НИЧТОЖНОЙ

- *Пунктом 7 статьи 83 Закона об акционерных обществах* установлено, что для принятия советом директоров (наблюдательным советом) общества и общим собранием акционеров решения об одобрении сделки, в совершении которой имеется заинтересованность, цена отчуждаемых либо приобретаемых имущества или услуг определяется советом директоров (наблюдательным советом) общества исходя из их рыночной стоимости.
- *Согласно пункту 1 статьи 168 Гражданского кодекса* сделка, нарушающая требования закона или иного правового акта, является оспоримой, если из закона не следует, что должны применяться другие последствия нарушения, не связанные с недействительностью сделки. В силу пункта 2 статьи 168 Гражданского кодекса, если из закона не следует иное, сделка, нарушающая требования закона или иного правового акта и при этом посягающая на публичные интересы либо права и охраняемые законом интересы третьих лиц, ничтожна.
- Для квалификации спорной сделки как ничтожной на основании статей 10 и 168 Гражданского кодекса по мотиву недобросовестности действий сторон необходимо установить наличие либо сговора между руководством общества и покупателем, либо осведомленности последнего о подобных действиях руководства общества (*постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 13.09.2011 по делу № А56-6656/2010*).
- В пункте 9 информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 25.11.2008 № 127 разъяснено, что недействительной на основании пункта 2 статьи 10, статьи 168 Гражданского кодекса сделка признается в том случае, если при ее заключении допущено злоупотребление правом со стороны контрагента по сделке. О наличии факта злоупотребления правом со стороны этого лица могут свидетельствовать обстоятельства, когда оно воспользовалось тем, что единоличный исполнительный орган общества (другой стороны сделки) при заключении договора действовал явно в ущерб последнему.

СДЕЛКИ КОТОРЫЕ ОДНОВРЕМЕННО ЯВЛЯЮТСЯ КРУПНЫМИ И ЗАИНТЕРЕСОВАННЫМИ.

В соответствии с пунктом 5 статьи 79 Закона об акционерных обществах и пунктом 6 статьи 46 Закона об обществах с ограниченной ответственностью в случае, если сделка является одновременно:

Крупной сделкой, предметом которой является имущество, стоимость 50 % и менее, так и более 50 % балансовой стоимости активов общества

Сделкой, в совершении которой имеется заинтересованность

Подлежат совершению с соблюдением как правил о крупных сделках, так и правил о сделках с заинтересованностью.

При этом по правилам о сделках с заинтересованностью указанная сделка подлежит одобрению, только если было заявлено соответствующее требование

Вопрос может быть рассмотрен как одним вопросом повестки дня, так и двумя отдельными вопросами одобрение сделки как крупной и одобрение сделки как сделки с заинтересованностью (данное разъяснение следует учитывать при подготовке повестки дня собрания акционеров по вопросу об одобрении сделок).

ВАЖНО

Следует обратить внимание на позицию ВС относительно необходимости принятия решения об одобрении сделки с заинтересованностью, одобрять необходимо только ту сделку, на которую обществом было получено соответствующее требование, если требование в общество не поступало соответственно и сделку одобрять нет необходимости, даже если она в действительности является заинтересованной.

Материалы представляет:
Усватов Иван Сергеевич

*Нижегородский филиал
Руководитель отдела
корпоративного и юридического
сопровождения*

В дополнение по сделкам с заинтересованностью: изменения в Закон об АО с 19.07.2018г.

несколько расширен круг сделок, подпадающих под определение сделок с заинтересованностью, на которые не распространяются требования главы XI Закона в связи с их невысокими финансовыми значениями, а именно:

к ним относятся «сделки, сумма которых либо цена или балансовая стоимость имущества, с приобретением, отчуждением или возможностью отчуждения которого связаны такие сделки, составляет не более 0,1 процента балансовой стоимости активов общества»

решение о согласии на совершение сделки с заинтересованностью, в случаях, относящихся к компетенции общего собрания акционеров, принимается большинством голосов всех не заинтересованных в совершении сделки акционеров - владельцев голосующих акций, принимающих участие в собрании (а не в голосовании, как раньше), при этом такое общее собрание считается правомочным независимо от числа не заинтересованных в совершении соответствующей сделки акционеров, принимающих в нем участие.

Крупные сделки. Судебная практика применения новых требований Закона об АО.

Верховный суд акцентирует внимание, прежде всего, на признаки для квалификации сделки как крупной, а именно: необходимо одновременное наличие у сделки на момент ее совершения двух признаков

количественного
(стоимостного)

Качественного
(не является обычной
хозяйственной
деятельностью)

При этом вопрос о стоимостном критерии решается без учета требований, которые могут быть предъявлены в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательств (неустоек, штрафов).

В отношении предварительного заключения Совета директоров о крупной сделке Верховный суд уточняет, что в таком заключении может содержаться как положительная рекомендация в отношении данной сделки, так и **отрицательная рекомендация.**

- Балансовая стоимость активов общества определяется в соответствии с данными **годовой** бухгалтерской отчетности на 31 декабря, либо по данным **промежуточной** бухгалтерской отчетности, если таковая составляется в обществе в силу требований закона или устава.

- При выявлении взаимосвязанных сделок учитывают балансовую стоимость активов по бухгалтерскому балансу, предшествующему заключению первой из таких сделок.

- При определении «крупности» договоров, предусматривающих обязанность производить периодические платежи
 - учитывается сумма платежей за период действия договора
 - либо за 1 год в отношении договора, заключенного на неопределенный срок
 - либо учитывается наибольшая сумма платежей за один год в случае если размер платежа варьируется на протяжении действия договора.

Критериями взаимосвязанности сделок Верховный суд признал

- преследование единой хозяйственной цели при их заключении (общее хозяйственное назначение имущества)
- консолидация всего имущества у одного лица
- непродолжительный период между совершением нескольких сделок.

Определены критерии выбытия члена Совета директоров:

- смерть члена совета директоров;
- ограничение в дееспособности, признание недееспособным или дисквалификация решением суда
- наличие в обществе уведомления об отказе члена СД от своих полномочий (до соответствующего заседания и в письменной форме).

Отражено изменение баланса интересов корпорации и ее участника (акционера) в сторону интересов корпорации: бремя доказывания лежит на истце, т.е. чаще всего на акционере.

- любая сделка общества считается совершенной в пределах обычной хозяйственной деятельности, пока <истцом> не доказано иное

заведомая осведомленность истца о том, что сделка является крупной, предполагается, пока не доказано иное

истец обязан доказать, что другая сторона по сделке знала или должна была знать о том, что сделка являлась для общества крупной

Преимуществом истца, которое дает Верховный суд, является предписание арбитражным судам не отказывать в удовлетворении исковых требований только на том основании, что акционер (участник) не владел акциями (долями) на дату совершения сделки либо, напротив, прекратил владение ими впоследствии.

Верховный суд «призывает» акционера (участника) к **активному участию в управлении обществом**, говоря о применении срока исковой давности:

- срок исковой давности может считаться пропущенным в случае, если акционер (участник) не знал о заключении оспариваемой сделки, однако, имел возможность распознать ее совершение по данным бухгалтерского баланса, утверждаемого на общем собрании,
- либо если он 2 или более лет подряд не участвовал в общих собраниях и не запрашивал информацию о деятельности общества.

Суд особо отмечает, что в устав общества не могут быть включены иные правила совершения крупных сделок или установлено, что такие сделки не подлежат одобрению

- (в отличие от сделок с заинтересованностью).

Из практики Арбитражного суда Северо-Кавказского округа (утв. президиумом 28.05.2018)

Одобрение **предварительного договора** как крупной сделки не освобождает от соблюдения такой же процедуры при совершении основного договора, если он сохраняет признаки крупной сделки, но имеет иные существенные условия;
а **дополнительное соглашение** требует одобрения как крупной сделки, если оно направлено на изменение одного или нескольких существенных условий основного договора.

БЛАГОДАРИМ ЗА ВНИМАНИЕ



Адрес в сети internet: www.newreg.ru

Адрес электронной почты: clients@newreg.ru

Адрес почтовый: 107996, Москва, ул. Буженинова, д. 30

Телефоны: +7 (495) 980 1100, доб. 3056, 3047
