

ЭКСТРАОРДИНАРНЫЕ СДЕЛКИ

Источники правового регулирования:

- ❖ ст. 78 - 84 Закона об АО
- ❖ ст. 45, 46 Закона об ООО
- ❖ Постановление Конституционного суда Российской Федерации от 10.04.2003 г. «По делу о проверке конституционности пункта 1 ст. 84 Федерального закона «Об акционерных обществах в связи с жалобой открытого акционерного общества «Приаргунское»
- ❖ Постановление Пленума ВАС РФ от 16.05.2014 года № 28 «О некоторых вопросах, связанных с оспариванием крупных сделок и сделок с заинтересованностью»
- ❖ Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 13.03.2001 № 62 «Обзор практики разрешения споров, связанных с заключением хозяйственными обществами крупных сделок и сделок, в совершении которых имеется заинтересованность»

Обычная хозяйственная деятельность

Обычная хозяйственная деятельность – систематически осуществляемая хозяйствующим субъектом деятельность, приносящая ему основной доход

Производственно-хозяйственная деятельность - это деятельность по реализации продукции собственного производства, которая включает в себя:

1. производственную деятельность - внутреннюю деятельность по производству продукции;
2. хозяйственную деятельность - внешнюю деятельность по:
 - закупке необходимых сырья и материалов (снабжение);
 - продаже готовой продукции (сбыт).

Осуществляемые в процессе обычной хозяйственной деятельности сделки

Непосредственно заключаемые в процессе производственно-хозяйственной деятельности:
приобретение материалов, сырья, оптовых партий товара, реализация и поставка готовой продукции

Сопутствующие сделкам, заключаемым в процессе производственно-хозяйственной деятельности: получение займов, кредитов для приобретения сырья, банковской гарантии для заключения государственного контракта

Обычная хозяйственная деятельность (продолжение)

Об осуществлении сделки в процессе обычной хозяйственной деятельности может свидетельствовать наличие соответствующей лицензии (Постановление ФАС Западно-Сибирского округа от 06.12.2007 по делу N А45-2882/2007-1/7)

Для организации не является обычной хозяйственной деятельностью :

- приобретение основных средств (Определение ВАС РФ от 14.10.2009 по делу № А19-9633/08-10, Постановление ФАС Уральского округа от 14.05.2007 по делу № А50-17954/2006-Г21);
- сделка новации, даже если новируемое обязательство совершено в процессе обычной хозяйственной деятельности (Постановление ФАС Западно-Сибирского округа от 17.12.2010 по делу № А27-16779/2009)

Для кредитной организации обычной хозяйственной деятельностью является:

- выдача кредитов, купля-продажа векселей (Постановление ФАС Московского округа от 31.07.2007, 01.08.2007 по делу N А40-15776/06-132-115);
- авалирование векселей (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 29.05.2007 по делу N А66-14365/2004);
- заключение договоров финансирования под уступку денежного требования, займа, поручительства, доверительного управления имуществом и т.п. (Постановление ФАС Дальневосточного округа от 27.05.2008 N Ф03-А04/08-2/1682 по делу N А04-411/2008-5/1)

Обычная хозяйственная деятельность (продолжение)

- ❖ **Пункт 6 Постановления № 28** - Не требуется соблюдения предусмотренного законом порядка одобрения крупных сделок в случаях, **когда сделка совершена в процессе обычной хозяйственной деятельности общества** (пункт 1 статьи 46 Закона об обществах с ограниченной ответственностью и пункт 1 статьи 78 Закона об акционерных обществах).
- ❖ Бремя доказывания совершения оспариваемой сделки в процессе такой деятельности лежит **на ответчике**.
- ❖ Под обычной хозяйственной деятельностью следует понимать **любые операции**, которые (i) приняты в текущей деятельности соответствующего общества **либо** (ii) иных хозяйствующих субъектов, занимающихся аналогичным видом деятельности, сходных по размеру активов и объему оборота, **независимо от того, совершались ли такие сделки данным обществом ранее**.

Обычная хозяйственная деятельность (продолжение)

- ❖ К сделкам, совершаемым в процессе обычной хозяйственной деятельности, могут относиться сделки по приобретению обществом сырья и материалов, необходимых для осуществления производственно-хозяйственной деятельности, реализации готовой продукции, получению кредитов для оплаты текущих операций (например, на приобретение оптовых партий товаров для последующей реализации их путем розничной продажи).
- ❖ При этом **не является основанием для квалификации сделки как совершенной в процессе обычной хозяйственной деятельности один только факт ее совершения в рамках вида деятельности,** упомянутого в едином государственном реестре юридических лиц или уставе общества как основного для данного юридического лица, либо то, что общество имеет лицензию на право осуществления такого вида деятельности. **Тест, предложенный ВАС РФ, - анализ деятельности общества, предшествующий дате совершения сделки**

Понятие, цель правового регулирования экстраординарных сделок

Экстраординарная сделка - сделка, которая по каким либо основаниям выходит за пределы обычной хозяйственной деятельности общества (АО или ООО).

Специфика правового регулирования экстраординарных сделок - в установлении особого порядка их заключения в виде одобрения компетентным органом хозяйственного общества (общим собранием, советом директоров).

Цель особого правового регулирования - создание для участников корпоративных отношений дополнительных гарантий обеспечения их прав и законных интересов.

Виды экстраординарных сделок: крупные сделки и сделки с заинтересованностью.

Понятие, цель правового регулирования крупных сделок

Крупная сделка – одна или несколько взаимосвязанных сделок, связанных с приобретением, отчуждением или возможностью отчуждения обществом прямо либо косвенно имущества, стоимость которого составляет 25 и более процентов балансовой стоимости активов общества (для ООО - стоимости имущества общества), определенной по данным его бухгалтерской отчетности на последнюю отчетную дату (для ООО - за последний отчетный период, предшествующий дню принятия решения о совершении таких сделок) (п. 1 ст. 78 Закона об АО, п. 1 ст. 46 Закона об ООО).

Цель института крупных сделок- защитить хозяйственное общество и его участников от продажи крупных активов общества по заниженной цене или предотвратить их приобретение по завышенной.

Виды сделок, к которым применяются положения о крупных сделках

Положения о крупных сделках применяются к договорам:

Связанным с приобретением или отчуждением имущества, в том числе

- Купля-продажа, мена, дарение;
- Заем, кредит;
- Возмездное оказание услуг;
- Уступка требования и перевод долга;
- Внесение вклада в уставный капитал другого хозяйственного общества в счет оплаты акций (долей);

Создающим возможность отчуждения имущества, в том числе:

- Залог, поручительство, банковская гарантия;
- Предварительный договор;
- Другие сделки, если в результате их заключения возникает возможность отчуждения имущества общества

Виды сделок, к которым применяются положения о крупных сделках

Пункт 8 Постановления № 28 –

- ❖ Содержащийся в пункте 1 статьи 46 Закона об обществах с ограниченной ответственностью и пункте 1 статьи 78 Закона об акционерных обществах **перечень видов сделок** (заем, кредит, залог, поручительство), на которые наряду с договорами купли-продажи, дарения, мены распространяется порядок заключения крупных сделок, **не является исчерпывающим** (принцип свободы договора)
- ❖ Уставом общества могут быть предусмотрены иные случаи, когда на совершаемые обществом сделки распространяется порядок одобрения крупных сделок (пункт 7 статьи 46 Закона об обществах с ограниченной ответственностью и пункт 1 статьи 78 Закона об акционерных обществах).

Одобрение сделки

Пункт 7 Постановления № 28 - при оценке соблюдения правил о надлежащем одобрении крупной сделки или сделки с заинтересованностью следует исходить из следующего.

- ❖ В решении об одобрении сделки должны быть указаны лицо (лица), являющееся ее стороной (сторонами), выгодоприобретателем (выгодоприобретателями), а также ее основные условия (цена, предмет и т.п.); в решении об одобрении крупной сделки могут не указываться лица, являющиеся сторонами, выгодоприобретателями в сделке, если сделка подлежит заключению на торгах, а также в иных случаях, если стороны, выгодоприобретатели не могут быть определены к моменту одобрения сделки.

Совершенная сделка считается одобренной, если ее основные условия соответствовали сведениям об этой сделке, нашедшим отражение в решении о ее одобрении либо в приложенном к этому решению об одобрении проекте сделки.

Одобрение сделки

- ❖ Последующее изменение условий одобренной сделки является самостоятельной сделкой и нуждается в новом одобрении, если оно влечет изменение основных условий ранее одобренной сделки, например, изменение цены сделки, увеличение срока действия поручительства или соглашение о внесудебном порядке обращения на предмет залога. Не требует одобрения сделка, изменяющая условия ранее одобренной сделки, если соответствующее изменение было очевидно выгодным для общества (снижение размера неустойки для должника, снижение размера арендной платы для арендатора и т.п.).
- ❖ В решении об одобрении может содержаться указание на общие параметры основных условий одобряемой сделки, например, установлен верхний предел стоимости покупки имущества или нижний предел стоимости продажи, а также одобрено совершение ряда однотипных сделок.

Одобрение сделки

- ❖ В решении об одобрении сделки могут быть указаны альтернативные варианты основных условий соответствующей сделки. В решении об одобрении сделки может быть указано на то, что оно разрешает совершение только нескольких сделок одновременно, например, выдачу кредита только при одновременном заключении договора залога или поручительства.
- ❖ Допускается также установление в решении об одобрении срока действия такого одобрения; в этом случае надлежащим образом одобренной считается только сделка, совершенная в пределах этого срока. Если данный срок в решении не указан, то одобрение считается действующим в течение одного года с даты его принятия, если иной срок не вытекает из существа и условий одобренной сделки.

Основания для признания сделки крупной

Основанием для признания сделки крупной является превышение порогового значения стоимости имущества, являющегося предметом сделки. Сделка признается крупной, если стоимость имущества составляет 25 и более процентов балансовой стоимости активов общества (имущества общества для ООО).

Понятие имущество используется в широком смысле и включает, в том числе, имущественные права (ст. 128 ГК РФ).

Балансовая стоимость активов АО - **валюта баланса** - сумма внеоборотных и оборотных активов общества (стоимость имущества, дебиторской задолженности, отгруженные товары, предоставленные займы и пр.) - Информационное письмо ФКЦБ от 16.10.2001 г. №ИП – 07/7003 «О балансовой стоимости активов хозяйственного общества».

Несколько взаимосвязанных сделок рассматриваются в качестве одной.

Установление взаимосвязанных сделок

- ✓ Установление взаимосвязанности с крупной сделкой означает необходимость применения режима крупной сделки к ординарной.
- ✓ Для признания сделки крупной учитывается совокупная стоимость всех взаимосвязанных сделок.
- ✓ Установление связанности приводит к возможности признания недействительной ординарной сделки по основанию нарушения порядка совершения крупной.
- ✓ Определение взаимосвязанности является предметом судебного усмотрения.

- ✓ Объективная взаимосвязанность:
 - Сделки являются основным и акцессорным обязательством (кредит и поручительство (залог, банковская гарантия));
 - Сделки приобретения более 30% акций ПАО в соответствии с гл. XI.1 Закона об АО.
- ✓ Субъективная взаимосвязанность (наличие одной общей цели, которая достигается в результате совершения нескольких сделок):
 - совершение в отношении однородного или технологически связанного имущества (используемого по единому назначению);
 - однотипные по характеру;
 - заключаемые с одним лицом или его аффилированными лицами.

Порядок одобрения крупной сделки

1. Установление факта, что сделка совершается не в процессе обычной хозяйственной деятельности



2. Установление взаимосвязанных сделок



3. Квалификация сделки как крупной



4. Установление обстоятельств, исключающих применение к сделке режима крупной сделки



5. Определение цены сделки



6. Определение компетентного органа, уполномоченного одобрять сделку



7. Принятие решения об одобрении сделки числом голосов, необходимым для принятия решения об одобрении данной сделки

Квалификация сделки как крупной

Направленность сделки	АО	ООО
отчуждение (возможность отчуждения)	балансовая стоимость отчуждаемого имущества сопоставляется с балансовой стоимостью активов общества	балансовая стоимость отчуждаемого имущества сопоставляется с балансовой стоимостью имущества общества
приобретение	цена приобретения имущества сопоставляется с балансовой стоимостью активов общества	цена предложения имущества сопоставляется с балансовой стоимостью имущества общества

Стоимость приобретаемого или отчуждаемого акционерным обществом имущества определяется без учета дополнительных начислений (неустоек, штрафов, пеней), требования об уплате которых могут быть предъявлены в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательств. Применительно к кредиту – стоимость определяется как сумма основного долга и процентов за пользование (п.1 Обзора практики ВАС РФ от 13.03.2001 года №62).

Обстоятельства, исключающие применение режима, установленного для крупных сделок

АО

- ✓ Если сделка совершается в процессе обычной хозяйственной деятельности;
- ✓ Если она связана с размещением путем подписки (реализации) обыкновенных акций или эмиссионных ценных бумаг, конвертируемых в обыкновенные акции.

Перечень сделок, для которых Законом об АО предусмотрены исключения из установленных правил заключения крупных сделок, является исчерпывающим.

ООО

- ✓ Если сделка совершается в процессе обычной хозяйственной деятельности;
- ✓ При переходе к обществу доли или части доли в его уставном капитале в случаях, предусмотренных законом;
- ✓ При переходе прав на имущество в процессе реорганизации общества, в том числе по договорам о слиянии и о присоединении;
- ✓ Если в уставе общества содержатся положения, исключающие необходимость одобрения.

Определение цены сделки

Определение стоимости имущества, являющегося предметом предлагаемой сделки (с учетом связанных сделок) осуществляется:

в **АО – советом директоров (СД);** в **ООО – общим собранием участников (ОСУ).**

Полномочия по определению цены сделки переходят ОСА в случаях, если:

- если количества незаинтересованных директоров не достаточно для образования определенного уставом кворума для проведения заседания СД (для АО с числом акционеров – владельцев голосующих акций 1000 и менее);
- если все члены совета директоров не являются независимыми незаинтересованными директорами (для АО с числом акционеров – владельцев голосующих акций более 1000).

Для определения цены сделки может привлекаться независимый оценщик.

При наличии у государства более 2% акций привлекается государственный финансовый контрольный орган (п.3 ст.77 Закона об АО).

Цель определения стоимости имущества -установление цены, которая будет установлена в договоре в случае одобрения его компетентным органом.

Определение компетентного органа, уполномоченного одобрять сделку

Условия, при которых сделка подлежит одобрению СД

АО

Если стоимость имущества, являющегося предметом сделки составляет от 25 до 50 % балансовой стоимости активов общества.

Объем полномочий СД снижается до 10 % в случае получения ПАО добровольного или обязательного предложения о приобретении более 30% акций (за исключением сделок, которые совершаются в процессе обычной хозяйственной деятельности ОАО или не были совершены до получения ПАО добровольного или обязательного предложения).

ООО

Если в ООО создан СД и уставом установлено, что одобрение сделок стоимостью от 25 до 50 % балансовой стоимости имущества общества относится к его компетенции.

Определение компетентного органа, уполномоченного одобрять сделку

Условия, при которых сделка подлежит одобрению общим собранием (ОС)

АО

- ✓ Если стоимость имущества, являющегося предметом сделки, превышает 50 % балансовой стоимости активов общества.
- ✓ Если стоимость имущества, являющегося предметом сделки составляет от 25 до 50 % балансовой стоимости активов общества, но СД не достигнуто единогласие (в случае, если последующее одобрение ОС предусмотрено уставом- смешанная компетенция).

ООО

- ✓ Если стоимость имущества, являющегося предметом сделки, превышает 50 % балансовой стоимости имущества общества.
- ✓ Если не создан СД, либо уставом общества к его компетенции не отнесено одобрение крупных сделок от 25 до 50% стоимости имущества общества.

Порядок принятия решения об одобрении сделки

До или *после* заключения

Процедура одобрения

Для АО:

При стоимости предмета сделки от 25 до 50% балансовой стоимости активов осуществляется советом директоров единогласно, без учета выбывших членов (полномочия в отношении которых прекращены – умершие, признанные умершими, безвестно отсутствующими, недееспособными, ограниченно дееспособными, дисквалифицированные).

При стоимости предмета сделки более 50% балансовой стоимости активов – общим собранием $\frac{3}{4}$ голосов акционеров – владельцев голосующих акций, принимающих участие в ОС.

Если единогласие не достигнуто:

Решение общего собрания, принимаемое большинством голосов – владельцев голосующих акций, принимающих участие в ОС.

Содержание решения об одобрении: стороны, выгодоприобретатель, цена, предмет и др. существенные условия.

Для ООО:

Решение об одобрении крупной сделки принимается общим собранием участников. При образовании совета директоров – к его компетенции может быть отнесено одобрение крупных сделок на сумму от 25 до 50% стоимости имущества общества.

Понятие, цель правового регулирования

Сделка, в совершении которой имеется заинтересованность (сделка с заинтересованностью) – сделка, в совершении которой имеется заинтересованность члена совета директоров, лица, осуществляющего функции единоличного исполнительного органа, в том числе управляющей организации или управляющего, члена коллегиального исполнительного органа или акционера (участника) общества, имеющего совместно с его аффилированными лицами 20 и более процентов голосующих акций общества (голосов участников общества), а также лица, имеющего право давать обществу обязательные для него указания, совершаемая с соблюдением особых процедур, предусмотренных федеральными законами.

Цель института сделок с заинтересованностью - защитить общество и его участников от продажи или приобретения обществом имущества на невыгодных условиях в ситуации, определяемой как конфликт интересов.

Конфликт интересов

Интерес- внимание, возбуждаемое по отношению к кому-нибудь (чему-нибудь) значительному, важному, полезному или кажущемуся таким. Интерес является устойчивым явлением объективного характера, присущим неограниченному кругу лиц независимо от их индивидуальных предпочтений.

Правовым интересом будет не любой интерес, а только защищаемый нормами права.

Конфликт интересов в праве – противоречие между интересами, которые защищены правом и должны быть удовлетворены действиями другого уполномоченного принципалом лица (поверенного, агента, директора, доверительного управляющего и др.) и личными интересами этого уполномоченного.

Законодательство о хозяйственных обществах не оперирует понятием «конфликт интересов». Тем не менее оно активно используется в судебной практике. (Постановление Конституционного суда РФ № 5-П от 10.04.2003 года)

Кодекс корпоративного поведения определяет конфликт интересов как конфликт между органом общества и его акционером, который возник в связи с участием акционера в обществе, либо разногласие или спор между акционерами, если он затрагивает или может затронуть отношения внутри общества.

Конфликт интересов (продолжение)

В хозяйственном обществе пересекаются интересы различных групп лиц:

Группа	Сущность интереса	
Участники (акционеры)	Управление, дивиденды, ликвидационная квота, сохранение объема прав	Сохранение и развитие общества, получение прибыли, укрепление деловой репутации и другие интересы общества, приводящие к удовлетворению интересов всех групп
Менеджмент	Собственная капитализация, управление	
Кредиторы	Получение исполнения по обязательству	
Работники	Заработная плата, трудовые и социальные гарантии	
Государство	Выполнение обществом государственных задач, соблюдение требований законодательства	

Интерес перечисленных лиц заключается в принятии «нужного» управленческого решения, являющегося основанием для совершения сделки.

Основной защищаемый законом интерес- интерес самого общества, удовлетворение которого создает возможность для удовлетворения интересов всех остальных лиц.

Задача законодателя- исключение возникновения конфликта интересов, или, если это невозможно, ограничение влияния конфликта интересов и минимизация негативных последствий.

Основания для признания лица заинтересованным в совершении сделки

Лицо признается заинтересованным в совершении сделки, если оно:

может оказывать влияние на принятие решения обществом. Возможность оказывать влияние на принятие решения обществом презюмируется, если лицо относится к лицам, потенциально признаваемых заинтересованными.

может оказывать влияние на принятие решения другой стороной сделки, а также выгодоприобретателем, посредником или представителем. Возможность оказывать влияние на принятие решения другой стороной презюмируется, если лицо (или хотя бы одно из связанных с ним лиц) попадает в круг лиц, связанных с другой стороной (контрагентом).



• Влияние на принятие решения означает потенциальную возможность заключения сделки в интересах лица, имеющего влияние, и возможность включения невыгодных для общества условий, следствием которых может быть причинение убытков обществу и иные злоупотребления.

Особенности процедуры заключения сделок с заинтересованностью

- ✓ Установление **обязанности** для потенциально признаваемых заинтересованными лиц **сообщать обществу о**:
 - о юридических лицах, в которых они владеют самостоятельно или совместно со своим аффилированными лицами ≥ 20 % голосующих акций (долей, паев);
 - о юридических лицах, в органах управления которых они занимают должности;
 - об известных им совершаемых или предполагаемых сделках, в которых они могут быть признаны заинтересованными лицами.

- ✓ Отстранение заинтересованных лиц от принятия решения по предлагаемой сделке.

- ✓ Определение числа голосов, необходимых для одобрения сделки, исходя из количества незаинтересованных в сделке лиц.

- ✓ Установление правовых последствий за нарушение порядка.

Порядок совершения сделок с заинтересованностью

1. Выявление связанных с предлагаемой сделкой сделок.



2. Установление признаков заинтересованности



3. Квалификация сделки как сделки с заинтересованностью



4. Установление обстоятельств, исключающих применение режима, определенного для сделок с заинтересованностью



5. Определение цены сделки



6. Одобрение сделки с заинтересованностью компетентным органом

Установление взаимосвязанных сделок

- ✓ Установление взаимосвязанности сделки имеет значение для:
 - определения цены сделки и, соответственно, выбора компетентного органа, уполномоченного одобрять сделку;
 - применения режима сделки с заинтересованностью к ординарной сделке.

- ✓ Для определения цены сделки применяются критерии взаимосвязанности крупных сделок.

- ✓ Установление взаимосвязанности для распространение режима сделки с заинтересованностью на ординарную сделку:
 - является предметом судебного усмотрения;
 - возможно при наличии одной общей цели, которая достигается в результате совершения нескольких сделок (напр., переход имущества к заинтересованному лицу в результате последовательности сделок с незаинтересованными лицами);
 - означает возможность признания недействительной ординарной сделки по основанию нарушения порядка совершения сделки с заинтересованностью;

- ✓ Несколько взаимосвязанных сделок, **направленных на достижение единого результата и совершенных совместно несколькими лицами, у части из которых имеется заинтересованность в их совершении, являются сделками с заинтересованностью, а лицо, заинтересованное в совершении хотя бы одной из входящих в круг взаимосвязанных сделок, должно рассматриваться как лицо, заинтересованное в совершении всех взаимосвязанных сделок**
 - (Постановление Президиума ВАС РФ от 12.04.2011 года № 15749/10).

Установление признаков заинтересованности

Критерии определения сделок с заинтересованностью

Перечень лиц, которые могут быть признаны заинтересованными в совершении сделки

+

Обстоятельства, при которых лица из указанного перечня могут влиять на формирование условий сделки

Сделка с заинтересованностью

Квалификация сделки как сделки с заинтересованностью

Круг лиц



- члены Совета директоров;
- лицо, осуществляющее функции единоличного исполнительного органа, в т.ч. управляющая компания или управляющий;
- члены коллегиального исполнительного органа;
- акционер(участник), имеющий совместно с аффилированными лицами не менее 20% голосующих акций (долей) Общества;
- лица, имеющие право давать Обществу обязательные указания.



Обстоятельства



- Эти лица, их супруги, родители, дети, полнородные и неполнородные братья и сестры, усыновители, усыновленные и (или) их аффилированные лица:
- являются стороной, выгодоприобретателем, посредником или представителем в сделке;
 - владеют (каждый в отдельности или в совокупности) не менее 20% акций (долей) юридического лица, являющегося стороной, выгодоприобретателем, посредником или представителем в сделке;
 - занимают должность в органах управления такого юридического лица, а также должности в управляющей компании таким юридическим лицом;
 - в иных случаях, установленных Уставом общества.

Обстоятельства, исключающие применение режима, определенного для сделок с заинтересованностью

АО	ООО
<ul style="list-style-type: none">✓ Если сделка, совершается в процессе обычной хозяйственной деятельности и ее условия существенно не отличаются от условий аналогичных сделок, совершавшихся между обществом и заинтересованным лицом в процессе осуществления обычной хозяйственной деятельности до момента, когда заинтересованное лицо стало таковым (только до следующего ОСА).✓ Если единственный акционер выполняет функции единоличного исполнительного органа.✓ Если в совершении сделки заинтересованы все акционеры.✓ Если сделка является обязательной в соответствии с требованиями законодательства.✓ Если сделка совершается при осуществлении преимущественного права приобретения акций (ценных бумаг, конвертируемых в акции) в случаях:<ul style="list-style-type: none">▪ приобретения и выкупа обществом размещенных акций;▪ реорганизации в форме слияния, присоединения, при том, что обществу, участвующему в реорганизации, принадлежит $> \frac{3}{4}$ голосующих акций реорганизуемого общества.	<ul style="list-style-type: none">✓ Если сделка, совершается в процессе обычной хозяйственной деятельности, и ее условия существенно не отличаются от условий аналогичных сделок, совершавшихся между обществом и заинтересованным лицом в процессе осуществления обычной хозяйственной деятельности до момента, когда заинтересованное лицо стало таковым (только до следующего ОСУ).✓ Если единственный участник выполняет функции единоличного исполнительного органа.✓ Если в сделке заинтересованы все участники.✓ Если сделка, является обязательной в соответствии с требованиями законодательства.✓ Если сделка совершается при переходе к обществу доли в уставном капитале в случаях, предусмотренных законом об ООО:<ul style="list-style-type: none">▪ при переходе прав на имущество в процессе реорганизации общества, в том числе по договорам о слиянии и о присоединении.

Определение цены сделки

Определение стоимости имущества, являющегося предметом предлагаемой сделки (с учетом связанных сделок) осуществляется:

в **АО – советом директоров (СД);** в **ООО – общим собранием участников (ОСУ).**

Полномочия по определению цены сделки переходят ОСА в случаях, если:

- количество незаинтересованных директоров не достаточно для образования определенного уставом кворума для проведения заседания СД (для АО с числом акционеров – владельцев голосующих акций 1000 и менее);
- все члены совета директоров не являются независимыми незаинтересованными директорами (для АО с числом акционеров – владельцев голосующих акций более 1000).

Для определения цены сделки может привлекаться независимый оценщик.

При наличии у государства более 2% акций привлекается государственный финансовый контрольный орган (п.3 ст.77 Закона об АО).

Цель определения стоимости имущества -установление цены, которая будет установлена в договоре в случае одобрения его компетентным органом.

Одобрение сделки с заинтересованностью компетентным органом

СД	АО	ООО
Компетенция	Если стоимость имущества, являющегося предметом сделки (связанных сделок), составляет < 2% балансовой стоимости активов общества	Если в ООО создан СД и уставом установлено, что одобрение сделок с заинтересованностью стоимостью ≤ 2% относится к его компетенции
Порядок одобрения	Если ≤ 1000 акционеров – большинством голосов членов СД, не заинтересованных в совершении сделки (при наличии кворума). Если > 1000 – большинством голосов независимых директоров, не заинтересованных в совершении сделки.	Количество необходимых для принятия голосов должно устанавливаться уставом
ОС Компетенция	<ul style="list-style-type: none"> -Если стоимость имущества ≥ 2% балансовой стоимости активов общества. -Если сделка является размещением посредством подписки или реализацией акций, составляющих > 2 процентов обыкновенных акций, ранее размещенных обществом, и обыкновенных акций, в которые могут быть конвертированы ранее размещенные эмиссионные ценные бумаги, конвертируемые в акции. -Если сделка является размещением посредством подписки > 2% эмиссионных ценных бумаг, конвертируемых в акции. -В обществе с числом акционеров – владельцев голосующих акций ≤ 1000, если на заседании СД отсутствует кворум; -В обществе с числом акционеров – владельцев голосующих акций > 1000, если все члены СД признаются заинтересованными и/или не являются независимыми. 	<ul style="list-style-type: none"> - Если стоимость имущества > 2%, в обществе создан СД и к его компетенции отнесено одобрение сделок стоимостью ≤ 2 %. - Если не создан СД, либо уставом общества к его компетенции не отнесено одобрение сделок с заинтересованностью
Порядок одобрения	Большинством голосов всех не заинтересованных в сделке акционеров (а не только присутствующих на собрании).	Большинством голосов всех, незаинтересованных в сделке участников.

Предмет доказывания

Лицо, предъявившее иск о признании сделки недействительной на основании того, что она совершена с нарушением порядка одобрения крупных сделок или сделок с заинтересованностью, обязано доказать следующее:

- ❖ наличие признаков, по которым сделка признается соответственно крупной сделкой или сделкой с заинтересованностью, а равно нарушение порядка одобрения соответствующей сделки;

Предмет доказывания

- ❖ Нарушение сделкой прав или охраняемых законом интересов общества или его участников (акционеров), т.е. факт того, что совершение данной сделки повлекло или может повлечь за собой причинение убытков обществу или его участнику, обратившемуся с соответствующим иском, либо возникновение иных неблагоприятных последствий для них. **В отношении убытков истцу достаточно обосновать факт их причинения, доказывания точного размера убытков не требуется.**

Предмет доказывания

- ❖ Об отсутствии нарушения интересов общества и его участников (акционеров) может свидетельствовать, в частности, следующее:
 - ✓ предоставление, полученное обществом по сделке, было равноценным отчужденному имуществу;
 - ✓ совершение сделки было способом предотвращения еще больших убытков для общества;
 - ✓ сделка общества, хотя и была сама по себе убыточной, но являлась частью взаимосвязанных сделок, объединенных общей хозяйственной целью, в результате которых общество должно было получить выгоду.
- ❖ Судам также следует учитывать, что если невыгодность сделки для общества не была очевидной на момент ее совершения, а обнаружилась или возникла впоследствии, например, по причине нарушения контрагентом или самим обществом возникших из нее обязательств, то она может быть признана недействительной, только **если истцом будет доказано, что сделка изначально заключалась с целью ее неисполнения либо ненадлежащего исполнения.**

Предмет доказывания

- ❖ Оценивая наличие негативных последствий совершения крупной сделки основным обществом в отношении дочернего общества при рассмотрении требования о признании такой сделки недействительной по иску участников (акционеров) основного общества, следует учитывать, что **отчуждение имущества в пользу дочернего общества**, в том числе такого, акции (доли) которого полностью принадлежали основному обществу, **может свидетельствовать о нарушении прав и законных интересов миноритарных участников (акционеров) основного общества**, если оно направлено на лишение их на будущее возможности принимать управленческие решения в отношении данного имущества и получать выгоды от его использования в своих интересах.

Предмет доказывания

- ❖ Если суд установит совокупность вышеуказанных обстоятельств, сделка признается недействительной. Суд отказывает в удовлетворении иска о признании недействительной крупной сделки или сделки с заинтересованностью, если будет доказано наличие **хотя бы одного из следующих обстоятельств**:
 - ✓ голосование участника общества, обратившегося с иском о признании сделки, решение об одобрении которой принимается общим собранием участников (акционеров), недействительной, хотя бы он и принимал участие в голосовании по этому вопросу, не могло повлиять на результаты голосования
 - ✓ к моменту рассмотрения дела в суде сделка одобрена в предусмотренном законом порядке
 - ✓ ответчик (другая сторона оспариваемой сделки или выгодоприобретатель по оспариваемой односторонней сделке) не знал и не должен был знать о ее совершении с нарушением предусмотренных законом требований к ней

Предмет доказывания

- ❖ При решении вопроса о том, должна ли была другая сторона сделки знать о ее совершении с нарушением порядка одобрения крупных сделок, судам следует учитывать то, насколько это лицо могло, **действуя разумно и проявляя требующуюся от него по условиям оборота осмотрительность**, установить наличие у сделки признаков крупной сделки и несоблюдение порядка ее одобрения. В частности, контрагент должен был знать о том, что сделка являлась крупной и требовала одобрения, если это было **очевидно любому разумному участнику оборота из характера сделки**, например, при отчуждении одного из основных активов общества (недвижимости, дорогостоящего оборудования и т.п.). В остальных случаях презюмируется, что сторона сделки не знала и не должна была знать о том, что сделка являлась крупной.

Предмет доказывания

- ❖ Применительно к сделкам с заинтересованностью судам надлежит исходить из того, что **другая сторона сделки (ответчик) знала или должна была знать о наличии элемента заинтересованности**, если в качестве заинтересованного лица выступает сама эта сторона или ее представитель, изъявляющий волю в данной сделке, либо их супруги или родственники, названные [в законодательстве]. **Если в ходе рассмотрения дела будет установлено, что заинтересованность была неявной для обычного участника оборота, то ответчик считается добросовестным.**
- ❖ При этом истец может представить доказательства того, что по обстоятельствам конкретного дела сторона сделки - физическое лицо или представитель стороны сделки - юридического лица тем не менее знали или должны были знать об указанной неявной аффилированности.

Предмет доказывания

- ❖ Так, заключение договора поручительства или договора залога с обществом в обеспечение исполнения обязательств супруга или близкого родственника генерального директора общества, имеющего с ними одинаковую фамилию, может свидетельствовать о неосмотрительности контрагента. Совершение аналогичной сделки в обеспечение исполнения обязательств юридического лица (должника), в котором непосредственно владеет долями участия (акциями) физическое лицо, являющееся единоличным исполнительным органом или членом совета директоров общества - поручителя (залогодателя), также может быть признано неосмотрительным, если в обычных условиях оборота контрагент, совершая сделку с должником, проверяет, кто является его участником (акционером).
- ❖ Указание в соответствующей сделке на то, что заключившее ее от имени общества лицо гарантирует, что при совершении сделки соблюдены все необходимые корпоративные процедуры и т.п., само по себе не является достаточным для признания контрагента добросовестным.