

Порядок одобрения крупной сделки

Федеральный закон от 08.02.1998 N 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью»

Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 13.03.2001 N 62 «Обзор практики разрешения споров, связанных с заключением хозяйственными обществами крупных сделок и сделок, в совершении которых имеется заинтересованность»

Постановления Пленума ВАС РФ от 16.05.2014 N 28 «О некоторых вопросах, связанных с оспариванием крупных сделок и сделок с заинтересованностью»

Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 26.06.2018 N 27 «Об оспаривании крупных сделок и сделок, в совершении которых имеется заинтересованность»

ЭТАП 1. КВАЛИФИКАЦИЯ ЗАКЛЮЧАЕМОЙ ООО СДЕЛКИ В КАЧЕСТВЕ КРУПНОЙ

Признаки крупной сделки

1. Связана с приобретением, отчуждением или возможностью отчуждения имущества ООО.
2. Стоимость имущества, являющегося предметом сделки, составляет 25 и более процентов балансовой стоимости имущества ООО.
3. Не относится к категории сделок, не признаваемых крупными в соответствии с законодательством.

Крупной может быть признана не только одна сделка, но и несколько сделок, если они взаимосвязаны.

Закон об ООО не содержит положений, в соответствии с которыми можно было бы определить, какие сделки и по каким критериям признаются взаимосвязанными.

Согласно разъяснениям Пленума ВАС РФ о взаимосвязанности сделок общества помимо прочего могут свидетельствовать такие признаки, как преследование единой хозяйственной цели при заключении сделок, общее хозяйственное назначение проданного имущества, консолидация всего отчужденного по сделкам имущества в собственности одного лица, непродолжительный промежуток времени между совершением нескольких сделок (абз. 1 пп. 4 п. 8 Постановления N 28).

Согласно судебной практике взаимосвязанными могут быть признаны сделки, сторонами которых являются одни и те же лица, а сами сделки имеют однородный предмет, совершены за непродолжительный период, влекут отчуждение основных активов ООО (либо прекращение деятельности общества или его подразделений)

Таким образом, прежде всего необходимо определить, связана ли совершаемая обществом сделка с приобретением, отчуждением или возможностью отчуждения имущества ООО.

Перечень сделок, имеющих признак приобретения, отчуждения или возможного отчуждения имущества ООО

Закон об ООО не устанавливает критериев, в соответствии с которыми сделка может быть квалифицирована как связанная с приобретением, отчуждением, возможностью отчуждения имущества ООО, равно как и полного перечня таких сделок.

В Законе об ООО указаны четыре вида сделок, которые отвечают признакам приобретения, отчуждения или возможного отчуждения имущества ООО (п. 1 ст. 46 данного Закона). Данный перечень не является исчерпывающим (пп. 1 п. 8 Постановления N 28).

Судебная практика выделяет более широкий круг сделок, которые могут быть квалифицированы как связанные с приобретением, отчуждением или возможностью отчуждения имущества ООО.

1. Договор аренды

Сделкой, связанной с приобретением, отчуждением или возможным отчуждением имущества, также признается соглашение о переводе прав и обязанностей арендатора

2. Договор возмездного оказания услуг

3. Договор займа (кредита):

а) кредитный договор. При определении размера сделки учитывается не только сумма кредита, но и проценты за пользование им (п. 1 информационного письма N 62).

б) договор займа

4. Договор залога (ипотеки)

5. Договор поручительства

6. Договор уступки права требования (цессии)

Сделками, связанными с приобретением, отчуждением или возможным отчуждением имущества ООО, суды также признают:

1. Дополнительное соглашение

2. Мирное соглашение

3. Оплата уставного капитала другого хозяйственного общества

4. Соглашение о переводе долга

5. Вексельная сделка (выдача векселя)

6. Предварительный договор купли-продажи

7. Соглашение об отступном

Сделка, совершенная с нарушением предусмотренных Законом об ООО требований, может быть признана недействительной по иску общества или его участника (п. 5 ст. 46 Закона об ООО).

Такой иск подлежит рассмотрению по правилам п. 5 ст. 46 Закона об ООО, поскольку указанная норма является специальной по отношению к положениям ст. 173.1 и п. 3 ст. 182 ГК РФ (абз. 1 п. 1 Постановления N 28).

Иски о признании крупных сделок недействительными и применении последствий их недействительности могут предъявляться в течение срока, установленного п. 2 ст. 181 ГК РФ для оспоримых сделок (абз. 1 п. 5 Постановления N 28).

Сделка признается крупной, если ее предметом является имущество, стоимость которого составляет 25 и более процентов стоимости имущества ООО (п. 1 ст. 46 Закона об ООО).

Следовательно, прежде необходимо определить стоимость имущества, являющегося предметом сделки, и стоимость всего имущества ООО.

Обратите внимание!

В уставе может быть предусмотрен размер крупной сделки, превышающий установленный законом (п. 1 ст. 46 Закона об ООО, абз. 3 п. 20 Постановления N 90/14).

Кроме того, в уставе могут быть поименованы другие виды сделок, на которые распространяется порядок одобрения крупных сделок (п. 7 ст. 46 Закона об ООО, пп. 1 п. 8 Постановления N 28).

Документы, на основании которых необходимо определять стоимость имущества, являющегося предметом сделки, а также стоимость всего имущества

Бухгалтерская отчетность за последний календарный месяц, предшествующий месяцу совершения сделки.

Закон об ООО предусматривает, что стоимость имущества для применения положений о крупных сделках определяется на основании данных бухгалтерской отчетности за последний отчетный период, предшествующий дню принятия решения о совершении таких сделок. Вместе с тем Закон об ООО не конкретизирует, какая именно отчетность должна быть использована.

Законодательством о бухгалтерском учете устанавливается два вида бухгалтерской (финансовой) отчетности: годовая и промежуточная (ч. 2, 4 ст. 13 Закона о бухгалтерском учете, п. 29 Положения по ведению бухгалтерского учета и отчетности).

Согласно ч. 4 ст. 13 Закона о бухгалтерском учете промежуточная бухгалтерская (финансовая) отчетность составляется экономическим субъектом в случаях, когда законодательством РФ, нормативными правовыми актами органов государственного регулирования бухгалтерского учета, договорами, учредительными документами экономического субъекта, решениями собственника экономического субъекта установлена обязанность ее представления.

В соответствии с п. 4 ст. 50 Закона об ООО общество по требованию участника обязано обеспечить ему доступ к документам, предусмотренным п. п. 1 и 3 ст. 50 указанного Закона.

Пунктом 1 названной статьи установлено, что помимо перечисленных в ней документов общество обязано хранить также иные документы, определенные федеральными законами и иными правовыми актами РФ, уставом общества, внутренними документами общества, решениями общего собрания участников общества, совета директоров (наблюдательного совета) общества и исполнительных органов общества.

В силу ч. 1 ст. 29 Закона о бухгалтерском учете общество в числе прочих документов обязано хранить, а значит, и представлять его участникам бухгалтерскую (финансовую) отчетность.

Таким образом, ООО обязано составлять промежуточную бухгалтерскую (финансовую) отчетность.

В соответствии с п. 48 ПБУ 4/99 организации составляют промежуточную бухгалтерскую отчетность за месяц, квартал нарастающим итогом с начала отчетного года, если иное не установлено законодательством РФ. Требование составлять указанную отчетность содержится также в п. 29 Положения по ведению бухгалтерского учета и отчетности.

Согласно судебной практике в большинстве случаев суды для определения стоимости имущества указывают на необходимость использования бухгалтерской отчетности за последний календарный месяц, предшествующий месяцу совершения сделки.

При этом существует судебная практика, в соответствии с которой при решении вопроса об отнесении сделки к крупной балансовая стоимость активов ООО определяется по данным бухгалтерской отчетности за последний отчетный период (квартал или год), предшествовавший дню совершения сделки.

Порядок определения стоимости имущества, являющегося предметом сделки

1. Если заключается сделка по отчуждению или возможному отчуждению имущества, стоимость имущества определяется **на основании данных бухгалтерского учета** (п. 2 ст. 46 Закона об ООО).

Обратите внимание!

Закон об ООО императивно устанавливает, что стоимость имущества определяется по данным бухгалтерской отчетности. Поэтому суды, рассматривая споры о признании сделок недействительными на основании того, что сделка является крупной и заключена с нарушением требований закона, отказывают в признании сделки крупной, если цена имущества определена на основании рыночной стоимости.

2. Если заключается сделка по приобретению имущества, стоимость имущества определяется на основании цены предложения (т.е. цены, указанной в договоре).

Обратите внимание!

Сумму (величину сделки) следует определять без учета дополнительных начислений (например, неустоек, штрафов и пеней), требования об уплате которых могут быть предъявлены в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательств. Исключение составляют случаи, когда установлено, что сделка изначально заключалась с целью ее неисполнения (ненадлежащего исполнения) обществом (пп. 2 п. 8 Постановления N 28).

Порядок определения стоимости всего имущества (балансовой стоимости активов) ООО

Стоимость всего имущества ООО определяется по данным бухгалтерского учета. Под имуществом следует понимать оборотные и внеоборотные активы общества.

Следовательно, чтобы определить стоимость всего имущества ООО, необходимо суммировать стоимость всех оборотных и внеоборотных активов общества.

Согласно Закону об ООО, чтобы квалифицировать сделку как крупную, стоимость имущества, являющегося предметом сделки, следует сопоставить со стоимостью всего имущества ООО, определенной по данным бухгалтерского учета. Однако необходимо установить, стоимость какого имущества должна быть определена, поскольку в документах бухгалтерского учета не используется понятие «имущество», а применяется понятие «активы». При этом Закон об АО как раз использует понятие «активы общества».

Президиум ВАС РФ, разрешая вопросы, связанные с заключением хозяйственными обществами крупных сделок и сделок, в совершении которых имеется заинтересованность, указал: при определении балансовой стоимости активов общества на дату принятия решения о совершении крупной сделки учитывается сумма активов по последнему утвержденному балансу **без уменьшения на сумму долгов (обязательств)** (информационное письмо N 62).

Согласно судебной практике суды в данном случае понимают под понятием «имущество» общества его активы.

1.3. Сделки ООО, которые имеют признаки крупных сделок, но не являются таковыми

Сделки, которые имеют признаки крупных сделок, но не являются таковыми

1. Сделки, совершаемые в процессе обычной хозяйственной деятельности.

2. Сделки, совершение которых обязательно для ООО в соответствии с федеральными законами и (или) иными правовыми актами РФ и расчеты по которым производятся по ценам, определенным в порядке, установленном Правительством РФ, или по ценам и тарифам, утвержденным уполномоченным Правительством РФ федеральным органом исполнительной власти.

Перечисленные сделки, даже если они имеют признаки крупной сделки, не будут признаваться таковыми и, как следствие, не требуют одобрения уполномоченным органом ООО.

Виды деятельности, признаваемые обычной хозяйственной деятельностью

Закон об ООО не разъясняет, что такое обычная хозяйственная деятельность и какая деятельность может признаваться таковой.

Однако в абз. 3 п. 6 Постановления N 28 ВАС РФ пояснил, что под обычной хозяйственной деятельностью следует понимать любые операции, которые характерны для текущей деятельности общества либо иных хозяйствующих субъектов, занимающихся аналогичным видом деятельности и сходных по размеру активов и объему оборота, независимо от того, совершало ли общество такие сделки ранее.

Согласно судебной практике признается судами в качестве обычной хозяйственной деятельности:

- деятельность по реализации продукции, приобретению сырья, выполнению работ и пр.
- деятельность, которая осуществляется на свой риск и направлена на получение прибыли от реализации товаров или продукции, пользования имуществом, выполнения работ, оказания услуг, связанных с приобретением сырья и материалов
- деятельность, связанная с приобретением сырья и материалов, необходимых для осуществления производственно-хозяйственной деятельности, реализацией готовой продукции, получением кредитов, оплатой текущих операций

**ЭТАП 2. ПОДГОТОВКА К ПРОВЕДЕНИЮ
ВНЕОЧЕРЕДНОГО ОБЩЕГО СОБРАНИЯ УЧАСТНИКОВ
ООО ПО ВОПРОСУ ОБ ОДОБРЕНИИ КРУПНОЙ СДЕЛКИ**

Решение об одобрении крупной сделки принимается общим собранием участников ООО (п. 3 ст. 46 Закона об ООО). При этом оно может приниматься как на очередном, так и на внеочередном общем собрании. Однако на практике вопрос об одобрении крупной сделки в большинстве случаев выносится на рассмотрение внеочередного общего собрания.

В случае образования в обществе наблюдательного совета принятие решений об одобрении крупных сделок, связанных с приобретением, отчуждением или возможностью отчуждения обществом прямо либо косвенно имущества, стоимость которого составляет от 25 до 50 процентов стоимости имущества общества, может быть отнесено уставом к компетенции наблюдательного совета (п. 4 ст. 46 Закона об ООО).

По единогласному решению участников (учредителей) общества в его устав могут быть включены положения, по которым отдельные вопросы, в силу закона отнесенные к компетенции общего собрания, передаются на рассмотрение коллегиального органа управления общества или его коллегиального исполнительного органа (пп. 1 п. 3 ст. 66.3 ГК РФ).

Таким образом, по решению участников (учредителей), принятому единогласно, в устав может быть включено положение о передаче вопроса об одобрении крупных сделок (вне зависимости от стоимости имущества по такой сделке) на рассмотрение наблюдательного совета или коллегиального исполнительного органа (пп. 1 п. 3 ст. 66.3 ГК РФ).

Президиум ВАС РФ указал: в силу п. 6 ст. 46 Закона об ООО уставом может быть предусмотрено, что для совершения крупных сделок не требуется решения общего собрания участников и совета директоров (наблюдательного совета) ООО (абз. 3 п. 20 Постановления N 90/14).

Содержание решения о проведении внеочередного общего собрания участников ООО по вопросу об одобрении крупной сделки

1. Дата, время и место проведения собрания (если собрание проводится в форме заочного голосования, указывается только дата).

Обществу следует создать максимально благоприятные условия для участия в общем собрании (п. 1.1.1 гл. I ч. "Б" Кодекса корпоративного управления).

Дата внеочередного общего собрания должна быть выбрана таким образом, чтобы был соблюден 30-дневный срок для направления уведомления о проведении этого собрания (п. 1 ст. 36 Закона об ООО).

Дата очередного общего собрания должна соответствовать дате, установленной уставом (ст. 34 Закона об ООО). Если уставом определен только период, в течение которого должно быть проведено собрание, уполномоченный орган может определить точную дату самостоятельно.

Необходимо учитывать, что и в этом случае дата общего собрания назначается таким образом, чтобы был соблюден 30-дневный срок для направления соответствующего уведомления (п. 1 ст. 36 Закона об ООО).

Время проведения собрания необходимо определять с учетом интересов участников.

Общее собрание должно проводиться в поселении (городе, поселке, селе), являющемся местом нахождения общества, если иное место его проведения не установлено уставом. Общее собрание рекомендуется проводить в месте, доступном для всех участников общества (п. 2.9 Положения N 12-6/пз-н). Подробнее см.: Путеводитель по корпоративным спорам. Вопросы судебной практики: Общее собрание участников общества с ограниченной ответственностью

При определении в уставе места проведения общего собрания, отличного от места нахождения общества, рекомендуется учитывать интересы участников ООО и их возможность лично принять участие в собрании (абз. 2 п. 21 гл. I ч. "Б" Кодекса корпоративного управления).

2. Форма собрания (совместное присутствие или заочное голосование (опросный путь)).

Обратите внимание!

В соответствии с абз. 4 п. 2 ст. 12 Закона об ООО устав общества должен содержать в том числе сведения о порядке принятия решений органами общества. В связи с этим возможность проведения внеочередного собрания участников ООО в форме заочного голосования должна быть предусмотрена в уставе общества.

Кроме того, согласно п. 3 ст. 38 Закона об ООО внутренним документом общества должен регулироваться порядок проведения заочного голосования. Этот порядок должен предусматривать обязательность сообщения всем участникам общества предлагаемой повестки дня, возможность ознакомления всех участников общества до начала голосования с необходимой информацией и материалами, возможность внесения предложения о включении в повестку дня дополнительных вопросов, обязательность сообщения всем участникам общества до начала голосования измененной повестки дня, а также срок окончания процедуры голосования.

3. Повестка дня общего собрания.

Вопрос 1. Об одобрении крупной сделки.

Если вопрос об одобрении крупной сделки планируется рассмотреть на заседании совета директоров (наблюдательного совета), то формулировка вопроса повестки дня будет аналогична представленной формулировке.

При подготовке повестки дня общего собрания рекомендуется указывать, кем был предложен соответствующий вопрос (п. 8 гл. I ч. "Б" Кодекса корпоративного управления).

4. Порядок уведомления участников ООО о созываемом внеочередном собрании.

Порядок уведомления о проведении общего собрания должен обеспечивать участникам возможность надлежащим образом подготовиться к нему (п. 1.1.2 гл. I Кодекса корпоративного управления).

Согласно требованиям законодательства об обществах с ограниченной ответственностью уведомление о созыве общего собрания осуществляется (п. 1 ст. 36 Закона об ООО):

а) в порядке, установленном уставом общества;

б) если уставом общества порядок уведомления не определен - уведомление о созыве общего собрания направляется заказным письмом по адресам, указанным в списке участников общества.

Нарушение порядка извещения участника о проведении общего собрания может быть признано существенным нарушением, влекущим признание недействительным решения такого собрания.

Кроме того, могут быть предусмотрены следующие дополнительные способы уведомления участников:

- по электронной почте;
- в печатном издании.

Если устав не конкретизирует СМИ, в котором может быть размещено сообщение о проведении общего собрания участников ООО, а целевая аудитория СМИ, в котором размещено сообщение, не обеспечивает реального уведомления участников, последние не считаются уведомленными о проведении собрания надлежащим образом.

5. Почтовый адрес, по которому должны направляться заполненные бюллетени, и дата окончания их приема (если собрание проводится в форме заочного голосования).

**ЭТАП 3. УВЕДОМЛЕНИЕ УЧАСТНИКОВ ООО О
ПРОВЕДЕНИИ ВНЕОЧЕРЕДНОГО ОБЩЕГО СОБРАНИЯ
УЧАСТНИКОВ ПО ВОПРОСУ ОБ ОДОБРЕНИИ КРУПНОЙ
СДЕЛКИ**

ЭТАП 4. НАПРАВЛЕНИЕ УЧАСТНИКАМИ ООО ПРЕДЛОЖЕНИЙ ПРИ ПОДГОТОВКЕ К ВНЕОЧЕРЕДНОМУ ОБЩЕМУ СОБРАНИЮ УЧАСТНИКОВ ПО ВОПРОСУ ОБ ОДОБРЕНИИ КРУПНОЙ СДЕЛКИ

**ЭТАП 5. РАССМОТРЕНИЕ ПРЕДЛОЖЕНИЙ УЧАСТНИКОВ ОБЩЕСТВА И
ПРИНЯТИЕ РЕШЕНИЙ ПО РЕЗУЛЬТАТАМ РАССМОТРЕНИЯ ПРИ
ПОДГОТОВКЕ К ВНЕОЧЕРЕДНОМУ ОБЩЕМУ СОБРАНИЮ УЧАСТНИКОВ
ООО ПО ВОПРОСУ ОБ ОДОБРЕНИИ КРУПНОЙ СДЕЛКИ**

**ЭТАП 6. ПРОВЕДЕНИЕ ВНЕОЧЕРЕДНОГО ОБЩЕГО СОБРАНИЯ
УЧАСТНИКОВ ООО ПО ВОПРОСУ ОБ ОДОБРЕНИИ КРУПНОЙ СДЕЛКИ**

6.1. Регистрация участников ООО, прибывших на внеочередное общее собрание по вопросу об одобрении крупной сделки

6.2. Открытие внеочередного общего собрания участников ООО по вопросу об одобрении крупной сделки, выборы председательствующего и организация ведения протокола

6.3. Внесение участниками ООО дополнительных вопросов в повестку дня общего собрания по вопросу об одобрении крупной сделки

6.4. Утверждение повестки дня общего собрания участников ООО по вопросу об одобрении крупной сделки

6.5. Проведение в форме заочного голосования (опросным путем) внеочередного общего собрания участников ООО по вопросу об одобрении крупной сделки

6.6. Принятие общим собранием участников ООО решений по вопросу об одобрении крупной сделки

После утверждения повестки дня председательствующий на внеочередном общем собрании участников ООО выносит на обсуждение вопрос повестки дня "Об одобрении крупной сделки" и другие вопросы (при наличии).

Решение принимается путем открытого (по общему правилу) либо закрытого (если предусмотрено уставом) голосования. Перед голосованием возможно проведение обсуждения по вопросу об одобрении крупной сделки. В протоколе должна быть отражена информация о лицах, выступавших в рамках обсуждения, и о содержании их выступлений.

Общее собрание необходимо проводить таким образом, чтобы участники могли принять обоснованные решения по всем вопросам повестки дня (п. 25 гл. I ч. "Б" Кодекса корпоративного управления). Участникам должна быть предоставлена возможность беспрепятственно общаться и консультироваться друг с другом по вопросам голосования, не нарушая порядок ведения собрания (п. 28 гл. I ч. "Б" Кодекса корпоративного управления).

Решение принимается общим собранием путем голосования "за" или "против". Решение считается принятым, если за него отдано число голосов, необходимое в соответствии с Законом об ООО.

Решение принимается большинством от общего числа голосов, если необходимость большего числа голосов не предусмотрена уставом ООО (абз. 3 п. 8 ст. 37 Закона об ООО).

В решении должны быть указаны лица, являющиеся сторонами, выгодоприобретателями в сделке, цена, предмет сделки и иные ее существенные условия (п. 3 ст. 46 Закона об ООО).

Согласно абз. 2 пп. 1 п. 9 Постановления N 28 лицо, не являющееся стороной сделки, признается выгодоприобретателем в сделке, если ее результатом является:

- освобождение данного лица от обязанностей перед обществом или третьим лицом;
- получение лицом, не являющимся стороной сделки, прав по данной сделке. В частности, их может получать выгодоприобретатель по договорам страхования, доверительного управления имуществом, бенефициар по банковской гарантии, третье лицо, в пользу которого заключен договор в соответствии со ст. 430 ГК РФ;

Случаи, в которых не применяются положения ст. 46 Закона об ООО, касающиеся порядка одобрения крупных сделок (п. 9 ст. 46 Закона об ООО):

- ООО состоит из одного участника, который одновременно осуществляет функции единоличного исполнительного органа ООО;
- отношения возникают при переходе к ООО доли или части доли в его уставном капитале в случаях, предусмотренных Законом об ООО;
- отношения возникают при переходе прав на имущество в процессе реорганизации ООО (в том числе при заключении договоров о слиянии и присоединении).

Последствия принятия решения об одобрении крупной сделки

Общество обязано приобрести доли у участников общества, голосовавших против принятия такого решения или не участвующих в голосовании, в случае если они предъявят соответствующее требование.

Порядок предъявления требования о приобретении доли

Данное требование может быть предъявлено участником общества в течение 45 дней со дня, когда участник общества узнал или должен был узнать о принятом решении. В случае если участник общества принимал участие в общем собрании участников общества, принявшем такое решение, подобное требование может быть предъявлено в течение сорока пяти дней со дня его принятия (абз. 2 п. 2 ст. 23 Закона об ООО).

В течение трех месяцев со дня возникновения соответствующей обязанности, если иной срок не предусмотрен уставом общества, общество обязано выплатить участнику действительную стоимость его доли в уставном капитале (абз. 3 п. 2 ст. 23 Закона об ООО).

Следует отметить, что положения, устанавливающие иной срок исполнения обязанности по выкупу доли, могут быть предусмотрены уставом общества при его учреждении, либо внесены в устав общества по решению общего собрания участников общества, принятому всеми участниками общества единогласно. Исключение из устава общества указанных положений осуществляется по решению общего собрания участников общества, принятому двумя третями голосов от общего числа голосов участников общества.

Обратите внимание!

Общее собрание участников должно сообщить об одобрении крупной сделки или об отказе в нем лицу, запросившему согласие, либо иному заинтересованному лицу в разумный срок после получения соответствующего обращения (п. 2 ст. 157.1 ГК РФ).

**ЭТАП 7. НАПРАВЛЕНИЕ КОПИЙ ПРОТОКОЛА
ВНЕОЧЕРЕДНОГО ОБЩЕГО СОБРАНИЯ УЧАСТНИКОВ,
ПРОВЕДЕННОГО ПО ВОПРОСУ ОБ ОДОБРЕНИИ КРУПНОЙ
СДЕЛКИ, ВСЕМ УЧАСТНИКАМ ООО**

