

**НАПИСАНИЕ на
ЗАКАЗ:**

1. Дипломы, курсовые,
рефераты...

2. Диссертации и научные
работы.

Тематика любая:

ХОЗЯЙСТВЕННОЕ ПРАВО,
экономика,

техника, право,
менеджмент, финансы,
биология...

Уникализация текстов,
переводы с языков,
презентации...

**УЧЕБНИКИ,
ДИПЛОМЫ,
ДИССЕРТАЦИИ:**

полные тексты в
электронной библиотеке

[www.учебники.информ2000.
рф.](http://www.учебники.информ2000.рф)

Найдите стоимость написания на заказ студенческой работы
<http://учебники.информ2000.рф/napisat-diplom.shtml>

**МГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ ИМЕНИ М.В. ЛОМОНОСОВА
ЮРИДИЧЕСКИЙ ФАКУЛЬТЕТ**

КОРПОРАТИВНОЕ ПРАВО В ТАБЛИЦАХ И СХЕМАХ

УЧЕБНО-МЕТОДИЧЕСКОЕ ПОСОБИЕ

Третье издание, переработанное и дополненное

И.С. ШИТКИНА

Рекомендовано УМО по юридическому образованию высших учебных
заведений в качестве учебного пособия для студентов высших
учебных заведений, обучающихся по направлению
"Юриспруденция" и специальности "Юриспруденция"

Автор

Сергеевна, доктор юридических наук, руководитель программы магистратуры
предпринимательского права юридического факультета МГУ
имени М.В. Ломоносова.

Рецензент

Филиппова Софья Юрьевна, кандидат юридических наук, доцент кафедры коммерческого права и
основ правоведения юридического факультета МГУ имени М.В. Ломоносова.

ПРЕДИСЛОВИЕ

Уважаемые читатели!

Представляю вашему вниманию третье издание (переработанное и дополненное)
учебно-методического пособия, подготовленного на кафедре предпринимательского права юридического
факультета МГУ имени М.В. Ломоносова на базе более чем пятнадцатилетнего опыта преподавания этого
направления юриспруденции. В книге сделана попытка удовлетворить мечту каждого студента и
практикующего работника и в самом доходчивом (но не упрощенном!) виде изложить сложный правовой
материал.

Представленное пособие содержит таблицы и схемы по основным темам учебной дисциплины
"Корпоративное право", преподаваемой в высших учебных заведениях юридического профиля. Оно
основано на выверенных теоретических понятиях, содержит ссылки на нормативные акты, материалы
судебной практики, что делает его полезным в использовании практикующими специалистами.

В учебно-методическом пособии в форме структурно-логических схем исследуются корпоративные
организации, и прежде всего самые распространенные из них - хозяйственные общества (АО, ООО).
Рассматриваются проблемы учреждения, реорганизации, ликвидации хозяйственных обществ;
имущественной основы их деятельности; корпоративного управления и контроля; прав и обязанностей
участников корпораций; правового режима крупных сделок, а также сделок, в совершении которых
имеется заинтересованность; приобретения крупных пакетов акций; юридической ответственности в
корпоративных правоотношениях; защиты прав их участников.

Наглядность, краткость и доходчивость схематичного изложения позволят читателю понять и
усвоить сложный, объемный правовой материал. Преподаватели могут воспользоваться пособием как
опорным материалом, студенты - в краткие сроки повторить пройденные темы при подготовке к экзамену
или зачету, а практикующие специалисты - быстро и правильно решить рабочую задачу.

Доктор юридических наук, профессор кафедры
предпринимательского права юридического факультета

УКАЗАТЕЛЬ СОКРАЩЕНИЙ

1. АО - акционерное общество.
2. ВОСА - внеочередное общее собрание акционеров.
3. ГОСА - годовое общее собрание акционеров.
4. ЗАО - закрытое акционерное общество.
5. КИО - коллегиальный исполнительный орган.
6. НС - наблюдательный совет.
7. ОАО - открытое акционерное общество.
8. ООО - общество с ограниченной ответственностью.
9. ОСА - общее собрание акционеров.
10. ОСУ - общее собрание участников общества.
11. ПАО - публичное акционерное общество.
12. СД - совет директоров.
1. ГК РФ - Гражданский кодекс Российской Федерации (части первая, вторая, третья, четвертая).
2. АПК РФ - Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации.
3. ТК РФ - Трудовой кодекс Российской Федерации.
4. НК РФ - Налоговый кодекс Российской Федерации (части первая, вторая).
5. КоАП РФ - Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях.
6. ГПК РФ - Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации.
7. Закон об АО - Федеральный закон от 26 декабря 1995 г. N 208-ФЗ "Об акционерных обществах" (с изм. и доп.) // СЗ РФ. 1996. N 1. Ст. 1.
8. Закон об ООО - Федеральный закон от 8 февраля 1998 г. N 14-ФЗ "Об обществах с ограниченной ответственностью" (с изм. и доп.) // СЗ РФ. 1998. N 7. Ст. 785.
9. Закон о рынке ценных бумаг - Федеральный закон от 22 апреля 1996 г. N 39-ФЗ "О рынке ценных бумаг" (с изм. и доп.) // СЗ РФ. 1996. N 17. Ст. 1918.
10. Закон о защите прав инвесторов - Федеральный закон от 5 марта 1999 г. N 46-ФЗ "О защите прав и законных интересов инвесторов на рынке ценных бумаг" (с изм. и доп.) // СЗ РФ. 1999. N 10. Ст. 1163.
11. Закон об организации страхового дела в Российской Федерации - Закон РФ от 27 ноября 1992 г. N 4015-1 "Об организации страхового дела в Российской Федерации".
12. Закон о регистрации юридических лиц - Федеральный закон от 8 августа 2001 г. N 129-ФЗ "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей" (с изм. и доп.) // СЗ РФ. 2001. N 33 (ч. 1). Ст. 3431.
13. Закон о банках и банковской деятельности - Федеральный закон от 2 декабря 1990 г. N 395-1 "О

банках и банковской деятельности" (с изм. и доп.) // ВСНД РСФСР. 1990. N 27. Ст. 357.

14. Закон о защите конкуренции - Федеральный закон от 26 июля 2006 г. N 135-ФЗ "О защите конкуренции" // СЗ РФ. 2006. N 31 (ч. 1). Ст. 3434.

15. Закон о коммерческой тайне - Федеральный закон от 29 июля 2004 г. N 98-ФЗ "О коммерческой тайне" (с изм. и доп.) // СЗ РФ. 2004. N 32. Ст. 3283.

16. Закон о банкротстве - Федеральный закон от 26 октября 2002 г. N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)" (с изм. и доп.) // СЗ РФ. 2002. N 43. Ст. 4190.

17. Закон об иностранных инвестициях - Федеральный закон от 9 июля 1999 г. N 160-ФЗ "Об иностранных инвестициях в Российской Федерации" (с изм. и доп.) // СЗ РФ. 1999. N 28. Ст. 3493.

18. Закон о конкуренции - Закон РСФСР от 22 марта 1991 г. N 948-1 "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках" (с изм. и доп.) // Ведомости РСФСР. 1991. N 16. Ст. 499 (частично утратил силу в связи с принятием Закона о защите конкуренции).

19. Закон о лицензировании - Федеральный закон от 8 августа 2001 г. N 128-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности" (с изм. и доп.) // СЗ РФ. 2001. N 33 (ч. 1). Ст. 3430.

20. Закон о производственных кооперативах - Федеральный закон от 8 мая 1996 г. N 41-ФЗ "О производственных кооперативах" (с изм. и доп.) // СЗ РФ. 1996. N 20. Ст. 2321.

21. Закон о некоммерческих организациях - Федеральный закон от 12 января 1996 г. N 7-ФЗ "О некоммерческих организациях" (с изм. и доп.) // СЗ РФ. 1996. N 3. Ст. 145.

22. Закон о хозяйственных партнерствах - Федеральный закон от 3 декабря 2011 г. N 380-ФЗ "О хозяйственных партнерствах" // СЗ РФ. 2011. N 49 (ч. 5). Ст. 7058.

23. Закон от 03.07.2016 N 343-ФЗ - Федеральный закон 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".

24. Закон об инвестиционных товариществах - Федеральный закон от 28 ноября 2011 г. N 335-ФЗ "Об инвестиционном товариществе" (с изм. и доп.) // СЗ РФ. 2011. N 49 (ч. 1). Ст. 7013.

25. Закон РФ от 29 июня 2015 г. N 210-ФЗ - Федеральный закон от 29 июня 2015 г. N 210-ФЗ "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации и признании утратившими силу отдельных положений законодательных актов Российской Федерации" // СЗ РФ. 2015. N 27. Ст. 4001.

26. Закон от 5 мая 2014 г. N 99-ФЗ - Федеральный закон от 5 мая 2014 г. N 99-ФЗ "О внесении изменений в главу 4 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации и о признании утратившими силу отдельных положений законодательных актов Российской Федерации" // СЗ РФ. 2014. N 19. Ст. 2304.

27. Постановление Правительства РФ от 3 декабря 2004 г. N 738 - Постановление Правительства РФ от 3 декабря 2004 г. N 738 "Об управлении находящимися в федеральной собственности акциями акционерных обществ и использовании специального права на участие Российской Федерации в управлении акционерными обществами ("Золотой акции")" // СЗ РФ. 2004. N 50. Ст. 5073.

28. Стандарты эмиссии - Положение Банка России от 11 августа 2014 г. N 428-П "О стандартах эмиссии ценных бумаг, порядке государственной регистрации выпуска (дополнительного выпуска) эмиссионных ценных бумаг, государственной регистрации отчетов об итогах выпуска (дополнительного выпуска) эмиссионных ценных бумаг и регистрации проспектов ценных бумаг" // Вестник Банка России. 2014. N 89 - 90.

29. Инструкция Банка России N 135-И - Инструкция Банка России N 135-И "О порядке принятия Банком России решения о государственной регистрации кредитных организаций и выдаче лицензий на осуществление банковских операций" (с изменениями и дополнениями) // Вестник Банка России. 2010. N 23.

30. Положение Банка России N 242-П от 16 декабря 2003 г. - Положение Банка России от 16 декабря 2003 г. N 242-П "Об организации внутреннего контроля в кредитных организациях и банковских группах" // Вестник Банка России. 2004. N 7.

31. Положение Банка России N 477-П от 5 июля 2015 г. - Положение Банка России от 5 июля 2015 г. N 477-П "О требованиях к порядку совершения отдельных действий в связи с приобретением более 30 процентов акций акционерного общества и об осуществлении государственного контроля за приобретением акций акционерного общества" // Вестник Банка России. 2010. N 23.

32. Положение о раскрытии информации - Положение Банка России от 30 декабря 2014 г. N 454-П "О раскрытии информации эмитентами эмиссионных ценных бумаг" // Вестник Банка России. 2015. N 18 - 19.

33. Постановление Пленума ВС РФ от 2 июня 2015 г. N 21 - Постановление Пленума ВС от 2 июня 2015 г. N 21 "О некоторых вопросах, возникших у судов при применении законодательства, регулирующего труд руководителя организации и членов коллегиального исполнительного органа организации" // Бюллетень ВС РФ. 2015. N 7.

34. Постановление Пленума ВАС РФ от 16 мая 2014 г. N 28 - Постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда от 16 мая 2014 г. N 28 "О некоторых вопросах, связанных с оспариванием крупных сделок и сделок с заинтересованностью" // Вестник ВАС РФ. 2014. N 6.

35. Постановление Пленума ВС РФ от 23 июня 2015 г. N 25 - Постановление Пленума ВС РФ от 23 июня 2015 г. N 25 "О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации" // Бюллетень ВС РФ. 2015. N 8.

36. Постановление Пленума ВАС РФ N 61 - Постановление Пленума ВАС РФ от 30 июля 2013 г. N 61 "О некоторых вопросах практики рассмотрения споров, связанных с достоверностью адреса юридического лица" // Вестник ВАС РФ. 2013. N 9.

37. Постановление Пленума ВАС РФ от 30 июля 2013 г. N 62 - Постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 30 июля 2013 г. N 62 "О некоторых вопросах возмещения убытков лицами, входящими в состав органов юридического лица" // Вестник ВАС РФ. 2013. N 10.

Глава 1. ОСНОВЫ КОРПОРАТИВНОГО ПРАВА

Города бессмертны... потому что ведь [их] народ
являет собой такого рода целое, которое состоит
из отдельных членов, объединяемых одним названием.

Гуго Гроций

§ 1. Корпоративное право и корпорации

Корпоративное право возможно рассматривать:

- как сферу правового регулирования.

КОРПОРАТИВНОЕ ПРАВО - предметно и структурно обособившаяся часть российского права, аккумулирующая нормы права, регулирующие как внутренние отношения корпорации, так и внешние отношения, связанные с созданием, деятельностью и прекращением корпораций как отдельной группы юридических лиц, устроенных на началах участия (членства);

- как отрасль законодательства.

КОРПОРАТИВНОЕ ПРАВО - совокупность федеральных законов и иных нормативных правовых актов, регулирующих как внутренние отношения в корпорации, так и внешние отношения, связанные с созданием, деятельностью и прекращением деятельности корпораций, как отдельной группы юридических лиц, устроенных на началах участия (членства);

- как область науки.

КОРПОРАТИВНОЕ ПРАВО - система знаний о корпоративном праве, включая основные понятия, принципы, доктринальные концепции, исследования действующего законодательства, практики его применения, истории развития, а также опыта зарубежных право порядков в сфере корпоративного права.

Понятие корпорации

КОРПОРАЦИЯ - юридическое лицо, учредители (участники) которого обладают правом участия (членства) и формируют его высший орган (общее собрание участников, съезд, конференцию или иной представительный (коллегиальный) орган, определяемый уставом корпорации в соответствии с законом (ст. ст. 65.1, 65.3 ГК РФ).

Корпорациям противопоставляются унитарные юридические лица, учредители которых не становятся их участниками и не приобретают в них прав членства.

Право участия (членства)

УЧАСТИЕ (ЧЛЕНСТВО) В КОРПОРАЦИИ - это правовая связь между лицом, являющимся участником корпорации, и корпорацией, выражающаяся в корреспондирующих правах и обязанностях участника и корпорации.

ПРАВО УЧАСТИЯ (ЧЛЕНСТВА) - это комплекс корпоративных прав, которыми наделяется участник (член) корпорации в зависимости от ее организационно-правовой формы.

Возникновение права участия (членства) в коммерческой корпорации обусловлено соблюдением установленной законом процедуры, которая связана с внесением новым членом корпорации вклада в имущество корпорации.

Право участия (членства) влечет за собой возникновение у участника (члена) совокупности корпоративных прав (ст. 65.2 ГК РФ):

- неимущественных (организационно-управленческих);
- имущественных - в зависимости от целей деятельности (может не быть в некоммерческих корпорациях);
- преимущественных прав - в зависимости от организационно-правовой формы и учредительных документов корпорации.

§ 2. Корпоративное правоотношение

Правовая природа и характеристика корпоративных правоотношений

Корпоративные правоотношения связаны с участием в корпоративных организациях или с управлением ими (**п. 1 ст. 2 ГК РФ**).

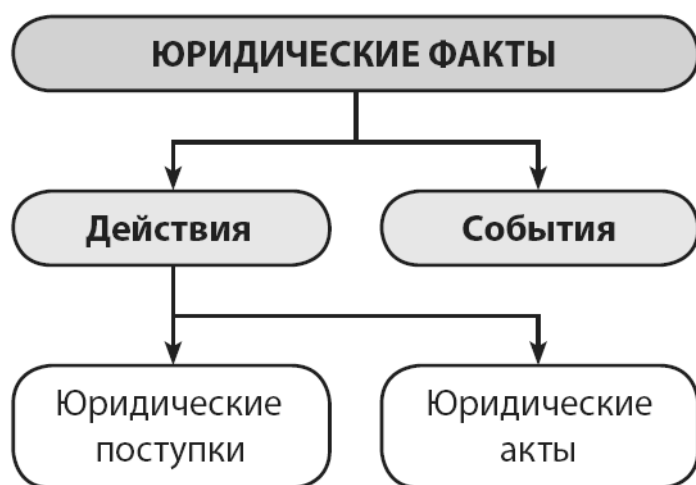
Корпоративные правоотношения складываются между физическими и юридическими лицами, государственными и муниципальными образованиями - участниками корпорации, членами органов управления, самой корпорацией, а также третьими лицами в случаях, предусмотренных законом.

Корпоративное правоотношение раскрывается через характеристику:

- основания возникновения;
- субъектов правоотношения;
- объекта правоотношения;
- прав и обязанностей участников корпоративного правоотношения, составляющих содержание конкретного правоотношения.

Основания возникновения корпоративного правоотношения

Основанием возникновения корпоративного правоотношения является юридический факт либо юридический состав (совокупность юридических фактов).



ЮРИДИЧЕСКИЕ ФАКТЫ - обстоятельства, с которыми закон связывает возникновение, изменение и прекращение правоотношений.

СОБЫТИЯ - юридические факты, не зависящие от воли субъектов (напр., смерть участника, истечение срока).

ДЕЙСТВИЯ - юридические факты, зависящие от воли субъектов права.

ЮРИДИЧЕСКИЕ ПОСТУПКИ - действия, с которыми закон связывает наступление определенных последствий вне зависимости от воли субъекта правоотношения.

ЮРИДИЧЕСКИЕ АКТЫ - волевые действия, направленные на возникновение, изменение или прекращение правоотношений, например:

- сделки (приобретение акций, уступка доли);
- решения собраний в случаях, предусмотренных законом (**п. 1.1 ст. 8 ГК РФ**);
- решения судебных органов (напр., о признании решения общего собрания недействительным);
- решения административных органов (напр., о государственной регистрации юридического лица или выпуска акций).

Субъекты корпоративного правоотношения

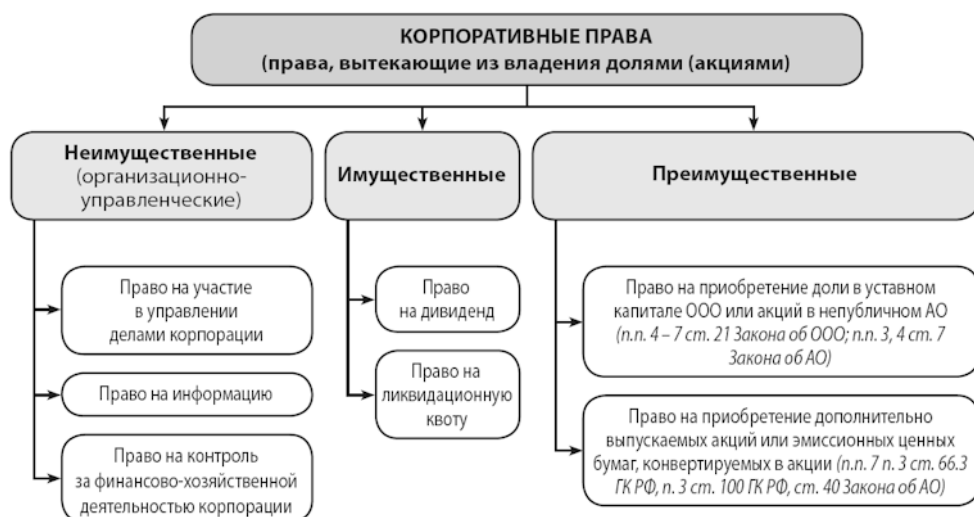
Доктриной осуществляется последовательное разделение субъектов корпоративных правоотношений и субъектов корпоративного управления.

СУБЪЕКТЫ КОРПОРАТИВНЫХ ПРАВООТНОШЕНИЙ - это субъекты права (юридические и физические лица, государственные и муниципальные образования).

СУБЪЕКТЫ КОРПОРАТИВНОГО УПРАВЛЕНИЯ - участвующие в управлении корпорации субъекты, а также лица, которые могут не быть субъектами права, например, органы управления корпорации.

Субъекты корпоративных правоотношений	Субъекты корпоративного управления
<ul style="list-style-type: none"> • корпорация • акционеры (участники) • члены органов управления корпорации • третьи лица, если их право на управление предусмотрено законом (третье лицо в «квазикорпоративном» договоре, в соглашении об управлении хозяйственным партнерством) 	<ul style="list-style-type: none"> • органы управления и/или должностные лица корпорации, которые в силу возложенных на них полномочий, являясь стороной управленческих отношений, осуществляют целенаправленное воздействие на объект корпоративного управления • субъекты корпоративных правоотношений • третьи лица, если их права на управление предусмотрено законом (третьи лица в «квазикорпоративном» договоре, в соглашении об управлении хозяйственным партнерством)

Классификация корпоративных прав



§ 3. Источники корпоративного права и другие средства регламентации корпоративных отношений

Понятие и виды источников корпоративного права

Под **ИСТОЧНИКОМ КОРПОРАТИВНОГО ПРАВА (В УЗКОМ СМЫСЛЕ)** следует понимать внешнюю форму выражения права, то есть то, где содержатся нормы корпоративного права.

Под **ИСТОЧНИКОМ КОРПОРАТИВНОГО ПРАВА (В ШИРОКОМ СМЫСЛЕ)** следует понимать истоки корпоративного права, включая не только нормативно-правовые акты, но и другие средства регламентации корпоративных отношений.

Источники корпоративного права в широком смысле:

- законодательство - Конституция, федеральные законы;
- подзаконные акты - указы Президента, постановления Правительства, ведомственные нормативно-правовые акты;

- правовые позиции судов;
- устав корпорации;
- внутренний регламент и иные внутренние документы корпораций;
- обычаи;
- рекомендательные акты.

Понятие и значение внутренних документов корпорации в регулировании корпоративных отношений

ВНУТРЕННИЕ ДОКУМЕНТЫ (РЕГЛАМЕНТЫ) КОРПОРАЦИИ - это регулирующие корпоративные отношения акты, не отнесенные законом к учредительным документам, принимаемые компетентными органами управления корпорации в соответствии с законодательством, которые содержат общие правила поведения, рассчитаны на неоднократное применение и обязательны для всех участников корпоративных отношений.

Внутренние документы обязательны для всех участников, членов органов корпорации не в силу публичного принуждения, а исходя из самой сущности корпоративной формы организации предпринимательской деятельности, заключающейся в том, что участники корпорации при вступлении в нее добровольно приняли на себя бремя подчинения воле большинства, которая, в частности, выражается в принятии внутренних документов и их исполнении.

"Нормативность" внутренних документов носит локальный, ограниченный рамками корпорации характер.

Основные черты внутренних документов корпорации

Основаны на законодательстве и иных правовых актах и не могут им противоречить, т.е. принимаются в рамках диспозитивного законодательного дозволения.

Устанавливая внутренние процедуры (регламенты), обеспечивают реализацию норм законодательства и иных нормативных правовых актов.

Утверждаются компетентными органами управления хозяйственного общества в установленном порядке.

В отличие от организационно-распорядительных документов (приказов, распоряжений руководителя, решений коллегиальных органов управления), имеющих индивидуальный характер, содержат общие предписания и рассчитаны на многократное применение.

Распространяются на всех субъектов, участвующих в соответствующих отношениях: членов органов управления и контроля, акционеров (участников корпорации), саму корпорацию.

Учитываются судебными и правоохранительными органами при рассмотрении споров, вытекающих из внутренней деятельности корпорации.

Внутренние документы в сфере корпоративных отношений

Обязательные к принятию
(регулирующие деятельность органов
управления и контроля
хозяйственного общества)

Иницируемые организацией
(все иные документы,
напр., Положение
о дивидендной политике)

Ссылки на внутренние документы содержатся в:

- пп. 8 п. 2 ст. 33; п. 3 ст. 36; п. 1 ст. 37; п. 3 ст. 38; п. 4 ст. 40; п. 2 ст. 41; п. 4 ст. 47; п. 1 ст. 50 Закона об ООО;

- пп. 19 п. 1 ст. 48; п. 5 ст. 49; п. 3 ст. 52; п. 4 ст. 53; п. п. 13 п. 1 ст. 65; пп. 1, 3 ст. 68; п. п. 1, 2 ст. 70; п. 2 ст. 83 Закона об АО.

Согласно п. 5 ст. 52 ГК РФ учредители (участники) юридического лица вправе утвердить регулирующие корпоративные отношения внутренний регламент и иные внутренние документы юридического лица.

Компетенция органов управления акционерного общества в сфере принятия внутренних документов

Общее собрание акционеров	Совет директоров	Исполнительные органы
Внутренние документы, регулирующие деятельность органов общества <i>(пп. 19 п. 1 ст. 48 Закона об АО)</i>	Внутренние документы, за исключением отнесенных к компетенции общего собрания и исполнительных органов общества <i>(пп. 13 п. 1 ст. 65 Закона об АО)</i>	Внутренние документы, регулирующие текущую деятельность общества <i>(п. 2 ст. 69 Закона об АО)</i>

О соотношении устава и внутренних документов корпорации
(на примере акционерного общества)

УСТАВ - это учредительный документ организации (ст. 52 ГК РФ).

Устав должен содержать определенные сведения, установленные законом (ст. 11 Закона об АО); содержание внутренних документов закон не определяет.

Устав утверждается учредителями единогласно (п. 2 ст. 9 Закона об АО), для утверждения внутренних документов не требует единогласия.

Внесение в устав изменений и дополнений принимается только общим собранием квалифицированным большинством голосов - 3/4 голосующих акций (ст. 12, п. 4 ст. 49 Закона об АО). Сведения об изменениях устава заносятся в ЕГРЮЛ (ст. 14 Закона об АО).

Акционеры, голосовавшие против или не принимавшие участие в голосовании по вопросам утверждения устава в новой редакции или внесения изменений и дополнений в устав общества, могут потребовать выкупа акций (ст. 75 Закона об АО).

Положения устава имеют значение для третьих лиц (в частности, они влияют на признание сделок недействительными), а внутренние документы регулируют внутренние отношения в корпорации и, как правило, не имеют значения для третьих лиц.

Правовые позиции судов как источник российского корпоративного права

Реалии отечественной правовой системы свидетельствуют о фактическом признании правовых позиций, выработанных высшими судебными инстанциями, в широком смысле источником российского права вообще, а корпоративного права - в частности:

- Конституционный Суд РФ вырабатывает правовые позиции по важнейшим вопросам российского законодательства путем общеобязательного толкования Конституции РФ и признания неконституционными норм законов. Его решения носят обязательный характер (ст. 125 Конституции РФ);

- Верховный Суд РФ является высшим судебным органом, в т.ч. по разрешению экономических споров, осуществляет в предусмотренных федеральным законом процессуальных формах судебный надзор за деятельностью судов и дает разъяснения по вопросам судебной практики (**ст. 126 Конституции РФ**).

Постановление Конституционного Суда РФ от 21 января 2010 г. N 1-П:

Конституционный Суд, признав принцип верховенства права в Российской Федерации как неотъемлемый элемент правового государства, установил, что "ВАС РФ <*> может осуществлять толкование норм права как в связи с рассмотрением конкретного дела (**ad hoc**), так и в целях обеспечения единообразного их понимания и применения арбитражными судами в отношении всех дел со схожими фактическими обстоятельствами на основе обобщенной практики их разрешения".

<*> В настоящее время ВАС РФ упразднен, функции по пересмотру судебных актов в порядке надзора осуществляет Верховный Суд РФ.

Согласно ст. 311 АПК РФ основаниями пересмотра судебных актов являются:

- вновь открывшиеся обстоятельства - существовавшие на момент принятия судебного акта обстоятельства по делу, в т.ч. существенные для дела обстоятельства, которые не были и не могли быть известны заявителю;

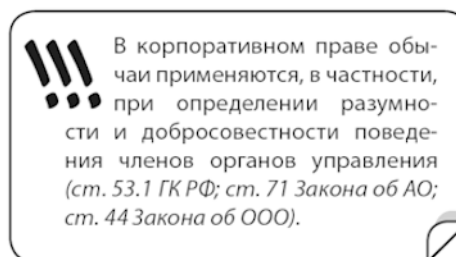
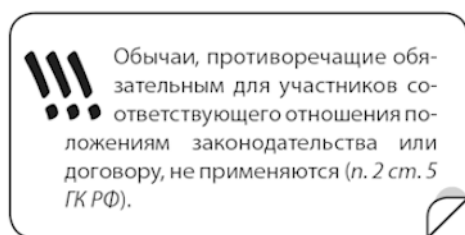
- новые обстоятельства - возникшие после принятия судебного акта, но имеющие существенное значение для правильного разрешения дела обстоятельства, в т.ч. определение или применение в Постановлении Пленума Верховного Суда РФ или в Постановлении Президиума Верховного Суда РФ практики применения соответствующей нормы.

Постановление Пленума ВАС РФ от 30 июня 2011 г. N 52 "О применении положений Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации при пересмотре судебных актов по новым или вновь открывшимся обстоятельствам".

Обычай

ОБЫЧАЙ - сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской или иной деятельности, не предусмотренное законодательством правило поведения, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе (**п. 1 ст. 5 ГК РФ**).

О применении обычая - п. 2 Постановления Пленума ВС РФ от 23 июня 2015 г. N 25.



Кодекс корпоративного управления

Кодекс корпоративного управления является рекомендательным актом.

Рекомендован для применения акционерным обществам, ценные бумаги которых допущены к организованным торгам, письмом Банка России от 10 апреля 2014 г. N 06-52/2463 "О Кодексе корпоративного управления".

Принятие Кодекса корпоративного управления имеет целью повысить инвестиционную привлекательность компаний в глазах долгосрочных инвесторов, учесть накопленную практику применения Кодекса корпоративного поведения 2002 г., предоставить рекомендации по надлежащей практике справедливого отношения к акционерам с учетом имевших место негативных примеров нарушений их прав и т.д.

Является сводом лучших практик корпоративного управления.

Основные нормативные, иные акты и судебная практика

- ГК РФ;
- Закон об ООО;
- Закон об АО;
- Закон о производственных кооперативах;
- Закон о некоммерческих организациях;
- Закон о регистрации юридических лиц;
- Закон о хозяйственных партнерствах;
- Закон об инвестиционных товариществах;
- письмо Банка России от 10 апреля 2014 г. N 06-52/2463 "О кодексе корпоративного управления";
- Постановление Конституционного Суда РФ от 21 января 2010 г. N 1-П;
- Постановление Пленума ВС РФ от 23 июня 2015 г. N 25;
- Постановление Пленума ВАС РФ от 30 июня 2011 г. N 52 "О применении положений Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации при пересмотре судебных актов по новым или вновь открывшимся обстоятельствам".

Глава 2. ВИДЫ КОРПОРАЦИЙ

Чем длительнее цель союза, чем неопределеннее его возможный состав, тем более желательным делается придать этому соединению характер некоего нового юридического центра, обособленного от отдельных физических лиц, входящих в его состав, и располагающего своим имуществом. После долгих поисков римское право впервые разрешило эту задачу созданием так называемого юридического лица.

И.А. Покровский

§ 1. Классификации юридических лиц

Статьи 50, 65.1 ГК РФ

По основной цели деятельности	По форме внутреннего устройства	
	Корпорации	Унитарные организации
Коммерческие	<ul style="list-style-type: none"> хозяйственные общества, хозяйственные товарищества, производственные кооперативы, хозяйственные партнерства, крестьянские (фермерские) хозяйства (являющиеся юридическими лицами) 	<ul style="list-style-type: none"> унитарные предприятия (государственные, муниципальные)
Некоммерческие	<ul style="list-style-type: none"> потребительские кооперативы, общественные организации, общественные движения, ассоциации (союзы), товарищества собственников недвижимости, казачьи общества, общины коренных малочисленных народов РФ, адвокатские палаты, коллегии адвокатов 	<ul style="list-style-type: none"> фонды, учреждения, религиозные организации, автономные некоммерческие организации, публично-правовые компании

§ 2. Коммерческие корпорации

Виды коммерческих корпораций



2.1. Хозяйственное товарищество

ПОЛНОЕ ТОВАРИЩЕСТВО - коммерческая организация, участники которой в соответствии с заключенным между ними договором занимаются предпринимательской деятельностью от имени товарищества и несут ответственность по его обязательствам принадлежащим им личным имуществом (ст. 69 ГК РФ).

ТОВАРИЩЕСТВО НА ВЕРЕ (КОММАНДИТНОЕ ТОВАРИЩЕСТВО) - коммерческая организация, в которой наряду с участниками, осуществляющими от имени товарищества предпринимательскую деятельность и отвечающими по обязательствам товарищества своим имуществом (полными товарищами), имеется один или несколько участников-вкладчиков (коммандитистов), которые несут риск убытков, связанных с деятельностью товарищества, в пределах сумм внесенных ими вкладов и не принимают участия в осуществлении товариществом предпринимательской деятельности (ст. 82 ГК РФ).

Права, обязанности, ответственность участников хозяйственных товариществ

Критерии сравнения	Полный товарищ	Вкладчик (командитист)
Участники	<ul style="list-style-type: none"> • коммерческая организация/индивидуальный предприниматель (п. 5 ст. 66 ГК РФ) 	<ul style="list-style-type: none"> • граждане, юридические лица, публично-правовые образования (п. 5 ст. 66 ГК РФ)
Ограничение на участие	<ul style="list-style-type: none"> • только в одном товариществе полном или на вере (п. 2 ст. 69, п. 3 ст. 82 ГК РФ) 	<ul style="list-style-type: none"> • ограничений нет
Право на управление	<ul style="list-style-type: none"> • совместно с другими полными товарищами управлять делами товарищества • представлять интересы товарищества перед третьими лицами. Получать всю информацию о деятельности товарищества и знакомиться со всей документацией по ведению дел (ст. 71 ГК РФ) 	<ul style="list-style-type: none"> • не участвует в управлении. Не вправе оспаривать действия полных товарищей (ст. 84 ГК РФ). • имеет право знакомиться с годовыми отчетами и балансами товарищества (ст. 85 ГК РФ)
Критерии сравнения	Полный товарищ	Вкладчик (командитист)
Иные права	<ul style="list-style-type: none"> • право на получение части дохода пропорционально вкладу (ст. 74 ГК РФ) • право выйти из товарищества (ст.ст. 77, 78 ГК РФ) • право требовать исключения кого-либо из участников в судебном порядке на основе единогласного решения (п. 2 ст. 76 ГК РФ) 	<ul style="list-style-type: none"> • право на получение части дохода пропорционально вкладу • право выйти из товарищества • преимущественное перед полными товариществами право на получение своей части доли при ликвидации товарищества (ст. 85 ГК РФ)
Обязанности	<ul style="list-style-type: none"> • участвовать в деятельности в соответствии с учредительными договором • вносить вклады в складочный капитал в соответствии с учредительным договором (ст. 73 ГК РФ) 	<ul style="list-style-type: none"> • вносить вклады в складочный капитал товарищества (ст. 85 ГК РФ)
Критерии сравнения	Полный товарищ	Вкладчик (командитист)
Ответственность	<ul style="list-style-type: none"> • солидарно с другими участниками несет субсидиарную ответственность своим имуществом по долгам товарищества (ст. 75 ГК РФ) 	<ul style="list-style-type: none"> • несет риск убытков в пределах сумм внесенного вклада (ст. 82 ГК РФ)
Изменение состава участников полного товарищества	<ul style="list-style-type: none"> • влечет прекращение товарищества, если иное не предусмотрено учредительным договором или соглашением остающихся участников (ст. 76 ГК РФ) 	<ul style="list-style-type: none"> • не влечет прекращение товарищества

2.2. Хозяйственное общество

ХОЗЯЙСТВЕННОЕ ОБЩЕСТВО - корпоративная коммерческая организация, создаваемая несколькими (или одним) физическими и/или юридическими лицами и/или публично-правовыми образованиями путем обособления их имущества в результате внесения вкладов в уставный капитал общества для осуществления коллективной предпринимательской деятельности с использованием общего имени.

Участники общества не несут ответственности по его обязательствам, кроме случаев, установленных законом или учредительными документами общества.

Участники общества имеют риск убытков в размере стоимости долей в уставном капитале (акций).

КОМПАНИЯ ОДНОГО ЛИЦА - хозяйственное общество, состоящее из одного участника. Признается корпорацией, так как обладает всеми признаками корпорации и в такое общество в любой момент могут войти другие участники.

Характеристика хозяйственного общества

<p>ОБЩИЕ ПРИЗНАКИ ЮРИДИЧЕСКОГО ЛИЦА</p> <ul style="list-style-type: none">✓ Экономический признак:<ul style="list-style-type: none">• наличие обособленного имущества✓ Функциональный признак:<ul style="list-style-type: none">• организационное единство: объединение участников общей целью• наличие системы органов управления (ст. 53 ГК РФ)✓ Материально-правовой признак:<ul style="list-style-type: none">• приобретение и осуществление от своего имени гражданских прав• исполнение обязанностей• наличие обособленной от участников ответственности по своим обязательствам✓ Процессуальный признак:<ul style="list-style-type: none">• право выступать истцом и ответчиком в суде (п. 3 ст. 2 Закона об АО; п. 1 ст. 2 Закона об ООО)	<p>ПРИЗНАКИ КОММЕРЧЕСКОЙ ОРГАНИЗАЦИИ</p> <ul style="list-style-type: none">✓ Общая правоспособность, за исключением случаев, прямо предусмотренных законом (п. 1 ст. 49 ГК РФ; п. 4 ст. 2 Закона об АО; п. 2 ст. 2 Закона об ООО)✓ Основная цель деятельности — извлечение прибыли
	<p>ПРИЗНАКИ КОММЕРЧЕСКОЙ КОРПОРАЦИИ</p> <ul style="list-style-type: none">✓ Основано на отношениях участия (членства)✓ Наличие разделенного на доли (акции/паи) уставного (складочного) капитала✓ Управление осуществляется участниками посредством участия в формировании и деятельности органов управления и контроля

Особенности правового положения хозяйственных обществ

Общая правоспособность, в том числе право заниматься предпринимательской деятельностью.

Наличие членства в хозяйственном обществе.

Наличие уставного капитала, разделенного на определенное число акций (долей).

Принадлежность хозяйственному обществу имущества на праве собственности (в том числе внесенного участниками в качестве вкладов в уставный капитал).

Наличие у участников хозяйственного общества корпоративных прав по отношению к обществу.

Организация управления хозяйственным обществом посредством привлечения к управлению самих акционеров (участников) путем:

- голосования на общих собраниях;

- формирования органов управления и контроля хозяйственного общества.

Возможность изменения персонального состава участников общества.

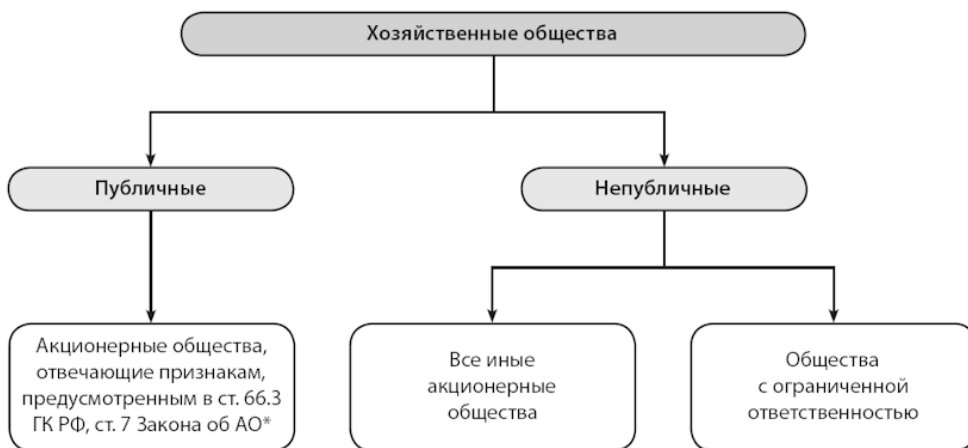
Сравнительно-правовой анализ хозяйственного общества и унитарного предприятия

Критерии сравнения	Хозяйственное общество	Унитарное предприятие
Наличие отношений участия (членства)	<ul style="list-style-type: none"> да 	<ul style="list-style-type: none"> нет
Право на имущество юридического лица	<ul style="list-style-type: none"> собственность 	<ul style="list-style-type: none"> хозяйственное ведение оперативное управление
Организация управления	<ul style="list-style-type: none"> путем участия всех членов в общем собрании, формирования органов управления и контроля 	<ul style="list-style-type: none"> путем назначения собственником единоличного исполнительного органа
Правоспособность	<ul style="list-style-type: none"> общая 	<ul style="list-style-type: none"> специальная

Сравнение различных форм коммерческих корпораций

Основания сравнения	Хозяйственное товарищество	Хозяйственное общество	Хозяйственное партнерство
Правоспособность	<ul style="list-style-type: none"> общая 	<ul style="list-style-type: none"> общая 	<ul style="list-style-type: none"> общая, если уставом или соглашением об управлении партнерством предмет и цель определены не ограничены партнерство не может быть учредителем (участником) других юридических лиц, за исключением союзов и ассоциаций
Ответственность участников по обязательствам юридического лица	<ul style="list-style-type: none"> солидарная ответственность полных товарищей применяется субсидиарно к ответственности товарищества (в случае недостаточности его имущества) 	<ul style="list-style-type: none"> отсутствие ответственности предпринимательский риск убытков участников (акционеров) в пределах стоимости внесенных ими вкладов 	<ul style="list-style-type: none"> отсутствие ответственности предпринимательский риск убытков участников партнерства в пределах сумм внесенных ими вкладов
Основания сравнения	Хозяйственное товарищество	Хозяйственное общество	Хозяйственное партнерство
Состав участников	<ul style="list-style-type: none"> полные товарищи: только индивидуальные предприниматели и коммерческие организации 	<ul style="list-style-type: none"> юридические и физические лица, за исключением тех, кому это запрещено законом, а также государственные и муниципальные образования 	<ul style="list-style-type: none"> юридические и физические лица, за исключением тех, кому это запрещено законом
Возможность и последствия изменения состава участников	<ul style="list-style-type: none"> «выход» участника влечет за собой прекращение товарищества, если иное не предусмотрено соглашением участников 	<ul style="list-style-type: none"> возможно свободное прекращение участия в обществе, в непубличных обществах с применением преимущественного права приобретения акций (долей) другими акционерами (участниками) и/или обществом 	<ul style="list-style-type: none"> возможно свободное прекращение участия в партнерстве с применением преимущественного права приобретения доли другими участниками и (или) партнерством
Основания сравнения	Хозяйственное товарищество	Хозяйственное общество	Хозяйственное партнерство
Организация деятельности	<ul style="list-style-type: none"> дела товарищества ведутся самими участниками непосредственно 	<ul style="list-style-type: none"> общество осуществляет свою деятельность через органы управления 	<ul style="list-style-type: none"> партнерство осуществляет свою деятельность через органы управления; обязательным является единоличный исполнительный орган
Характер правового регулирования	<ul style="list-style-type: none"> диспозитивный — по соглашению самих участников, если иное не установлено в законодательстве 	<ul style="list-style-type: none"> в значительной степени императивный (особенно для ПАО) — в соответствии с нормами законодательства; свобода усмотрения в уставе — только в рамках, установленных законом 	<ul style="list-style-type: none"> диспозитивный — в соответствии с соглашением об управлении партнерством

Классификация хозяйственных обществ



2.2.1. Акционерное общество

Понятие публичного акционерного общества

ПУБЛИЧНОЕ АКЦИОНЕРНОЕ ОБЩЕСТВО - акционерное общество, чьи акции и ценные бумаги, конвертируемые в его акции, публично размещаются (путем открытой подписки) или публично обращаются на условиях, установленных законами о ценных бумагах <*> (**п. 1 ст. 66.3 ГК РФ, ст. 7 Закона об АО**).

<*> Часть 11 ст. 3 Закона N 99-ФЗ в момент принятия этого Закона устанавливала, что акционерные общества, созданные до дня его вступления в силу (1 сентября 2014 г.) и отвечающие признакам публичных акционерных обществ (**п. 1 ст. 66.3 ГК РФ**), признаются публичными акционерными обществами вне зависимости от указания в их фирменном наименовании на то, что общество является публичным.

Банк России в письме от 18 августа 2014 г. N 06-52/6680 выразил позицию, что акционерные общества признаются публичными и в том случае, если они когда-либо до вступления в силу Закона N 99-ФЗ (1 сентября 2014 г.) размещали акции путем открытой подписки и (или) их акции находились в свободном обращении, независимо от указания в их фирменном наименовании на то, что общество является публичным.

Правила о публичных обществах применяются также к акционерным обществам, устав и фирменное наименование которых содержат указание на то, что общество является публичным.

Понятие публичного акционерного общества

Акционерные общества не признаются публичными, если:

- на день вступления в силу Закона от 5 мая 2014 г. N 99-ФЗ (1 сентября 2014 г.) они являлись закрытыми обществами или открытыми, но получившими в установленном порядке освобождение от обязанности раскрывать информацию, предусмотренную законодательством РФ о ценных бумагах;

- погасили все акции или ценные бумаги, конвертируемые в акции, которые публично размещались (путем открытой подписки) или публично обращались на условиях, установленных законами о ценных бумагах (**ч. 11 ст. 3 Закона от 5 мая 2014 г. N 99-ФЗ с изм., внесенными Законом от 29 июня 2015 г. N 210-ФЗ**).

Отказ от статуса публичного общества <*>

<*> Отказ от публичного статуса осуществляется путем внесения в устав АО соответствующих изменений и обращения в Банк России с заявлением об освобождении от обязанности раскрывать информацию, предусмотренную законодательством РФ о ценных бумагах. Решения по этому вопросу принимаются общим собранием акционеров большинством в 3/4 голосов акционеров - владельцев всех голосующих акций, принимающих участие в собрании. Голосующими по данным вопросам являются и акционеры - владельцы привилегированных акций. **(ч. 11.1 ст. 3 Закона от 5 мая 2014 г. N 99-ФЗ, с изм., внесенными Законом от 29 июня 2015 г. N 210-ФЗ).**

Акционерные общества, созданные до дня вступления в силу Закона от 5 мая 2014 г. N 99-ФЗ (1 сентября 2014 г.), которые отвечают признакам публичного АО, предусмотренным п. 1 ст. 66.3 ГК РФ, **вправе отказаться от публичного статуса** при наличии следующих условий:

- если на день вступления в силу Закона от 5 мая 2014 г. N 99-ФЗ акции такого общества или ценные бумаги, конвертируемые в акции, не были включены в список ценных бумаг, допущенных к организованному торгам;

- число акционеров не превышает 500.

Обязанность акционерного общества о приведении правового статуса в соответствие с фактическими обстоятельствами

Акционерное общество, созданное до 1 сентября 2014 г., устав и фирменное наименование которого на день вступления в силу Закона от 29 июня 2015 г. N 210-ФЗ содержат указание на то, что оно является публичным, и к которому не применяются положения п. 1 ст. 66.3 ГК РФ, определяющие признаки публичного акционерного общества, в течение пяти лет со дня вступления Закона от 29 июня 2015 г. N 210-ФЗ обязано:

- обратиться в Банк России с заявлением о регистрации проспекта акций такого общества либо

- внести в устав изменения, предусматривающие исключение из фирменного наименования такого общества указания на статус публичного (указанное решение принимается общим собранием акционеров большинством в 3/4 голосов акционеров - владельцев голосующих акций, принимающих участие в собрании).

Условием государственной регистрации изменений в устав АО является представление документа, подтверждающего принятие Банком России решения об освобождении акционерного общества от обязанности раскрывать информацию, предусмотренную законодательством Российской Федерации о ценных бумагах или об отсутствии у АО указанной обязанности **(п. 7 ст. 27 Закона от 29 июня 2015 г. N 210-ФЗ).**

Особенности правового регулирования публичных обществ

- фирменное наименование общества должно содержать указание на то, что оно является публичным;

- компетенция общего собрания акционеров должна быть предусмотрена законом и не может быть расширена положениями устава;

- в публичном обществе должен обязательно образовываться наблюдательный совет, число членов которого не может быть менее пяти **(п. 4 ст. 65.3 ГК РФ);**

- количество акций, принадлежащих одному акционеру, их суммарная номинальная стоимость, а также максимальное число голосов, предоставляемых одному акционеру, не могут быть ограничены;

- не может быть отнесено к исключительной компетенции общего собрания акционеров решение вопросов, не относящихся к ней в соответствии с ГК РФ и Законом об АО.

Понятие и особенности правового регулирования непубличных обществ

НЕПУБЛИЧНОЕ АКЦИОНЕРНОЕ ОБЩЕСТВО - акционерное общество, чьи акции и эмиссионные ценные бумаги, конвертируемые в его акции, не могут обращаться путем открытой подписки или иным образом предлагаться для приобретений неограниченному кругу лиц.

В соответствии со ст. 66.3 ГК РФ в отношении непубличных обществ:

- компетенция общего собрания может быть расширена положениями устава общества;
- возможно передать ряд полномочий от общего собрания акционеров (участников), кроме перечисленных в самом ГК РФ, совету директоров или правлению <*>;

<*> В соответствии с Законом об АО возможно передать компетенцию общего собрания только совету директоров (**п. 2.1 ст. 48 Закона об АО**).

- функции правления общества полностью или в части могут быть переданы совету директоров или ЕИО;

- ревизионная комиссия может не создаваться, при этом непубличное акционерное общество должно привлекать аудитора;

- в уставе общества может быть предусмотрен иной, отличный от установленного законами, порядок созыва, подготовки и проведения общих собраний акционеров (участников), принятия ими решений, при условии, что такие изменения не лишают его участников права на участие в общем собрании и на получение информации о нем;

- в уставе могут быть предусмотрены иные, чем в Законе, требования к количественному составу, порядку формирования и проведения заседаний совета директоров и правления.

Понятие и особенности правового регулирования
непубличных обществ

Уставом непубличного акционерного общества в соответствии со ст. 7 Закона об АО может быть предусмотрено:

- преимущественное право приобретения акционерами и обществом (если акционеры не воспользовались своим правом) акций, отчуждаемых по возмездным сделкам по цене предложения третьему лицу или по цене, определенной уставом;

- необходимость получения согласия акционеров на отчуждение акций третьим лицам (действует в течение срока, предусмотренного уставом, но не более 5 лет со дня регистрации общества или соответствующих изменений в устав общества);

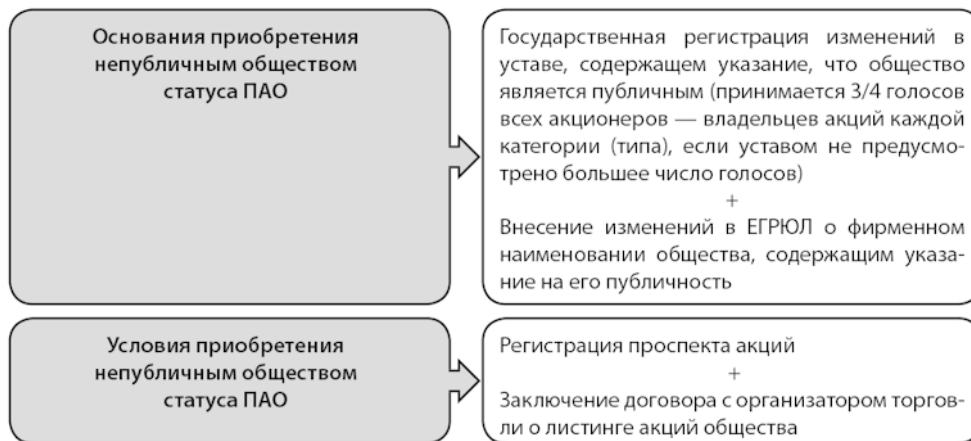
- отказ от преимущественного права размещаемых дополнительных акций или эмиссионных ценных бумаг, конвертируемых в акции;

- дополнительные обязанности акционеров;

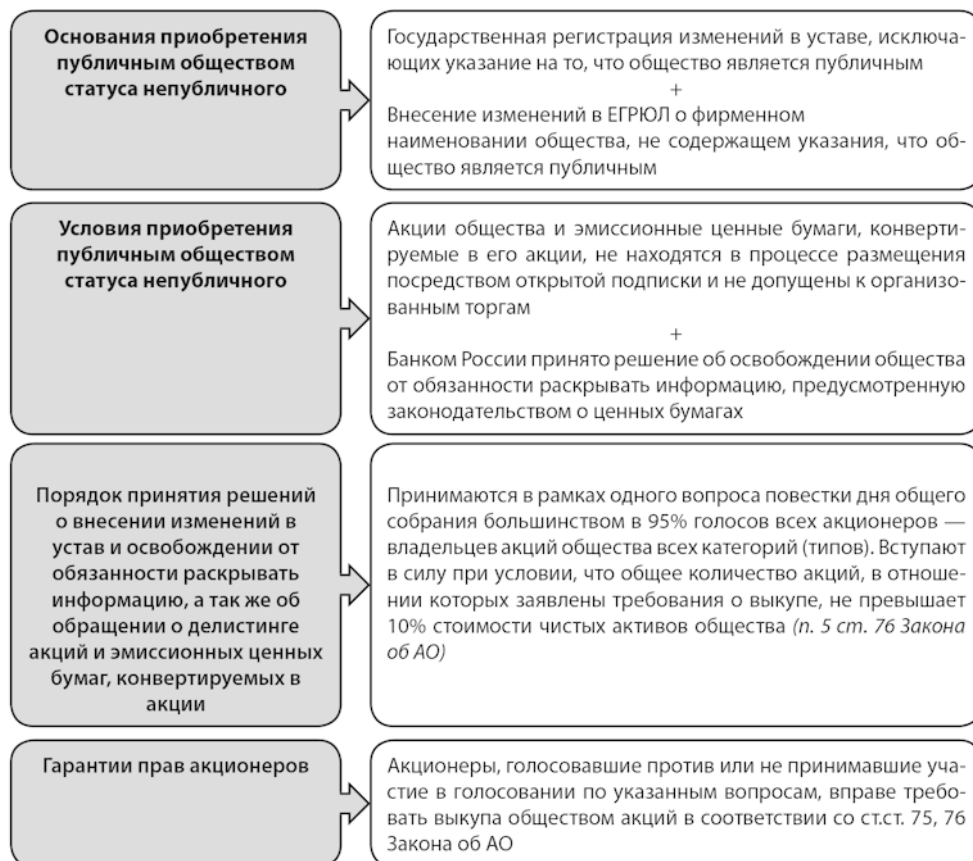
- уставом непубличного общества может быть предусмотрена возможность передачи вопросов из компетенции общего собрания в компетенцию совета директоров, за исключением указанных в Законе (**п. 4 ст. 48 Закона об АО**).

Все указанные положения могут быть предусмотрены уставом при учреждении общества или приняты единогласно (ст. 66.3 ГК РФ; ст. 7, п. 4 ст. 48 Закона об АО).

Приобретение непубличным обществом публичного статуса.
Статья 7.1 Закона об АО



**Прекращение публичного статуса общества.
Статья 7.2 Закона об АО**



**Сравнительно-правовой анализ публичного
и непубличного акционерных обществ.
Статья 66.3 ГК РФ; статья 7 Закона об АО**

Критерии сравнения	Публичное	Непубличное
Компетенция общего собрания	<ul style="list-style-type: none"> предусмотрена законом и не может быть расширена положениями устава 	<ul style="list-style-type: none"> может быть расширена положениями устава
Порядок созыва, подготовки и проведения общих собраний акционеров	<ul style="list-style-type: none"> императивное регулирование 	<ul style="list-style-type: none"> в уставе общества может быть предусмотрен иной, отличный от установленного законами, порядок
Порядок принятия решений	<ul style="list-style-type: none"> в соответствии с Законом 	<ul style="list-style-type: none"> уставом непубличного общества может быть предусмотрено иное число голосов акционеров, необходимое для принятия решения, но оно не может быть менее, чем это установлено Законом об АО

Критерии сравнения	Публичное	Непубличное
Обязательность образования наблюдательного совета (или иного совета)	<ul style="list-style-type: none"> обязательно должен образовываться в составе не менее 5 членов 	<ul style="list-style-type: none"> образуется факультативно с целью передачи ему ряда полномочий от общего собрания акционеров, кроме перечисленных в ГК РФ
Исполнительные органы	<ul style="list-style-type: none"> обязателен единоличный исполнительный орган; коллегиальный исполнительный орган может быть образован по усмотрению общества 	
		<ul style="list-style-type: none"> функции коллегиального исполнительного органа могут быть переданы наблюдательному совету (п.п. 2 п. 3 ст. 66.3 ГК РФ)

Критерии сравнения	Публичное	Непубличное
Ревизионная комиссия	<ul style="list-style-type: none"> обязательно создается 	<ul style="list-style-type: none"> может не создаваться
Обязанность ведения реестра акционеров	<ul style="list-style-type: none"> в отношении АО (публичного и непубличного) — организация, имеющая предусмотренную законом лицензию (п. 4 ст. 97, п. 2 ст. 149 ГК РФ); см. так же Письмо Банка России от 31 июля 2014 г. № 015-55/6227 	
Обязанность публично раскрывать информацию, предусмотренную законом	<ul style="list-style-type: none"> обязано 	<ul style="list-style-type: none"> не обязано, за исключением случаев, определенных законом

Критерии сравнения	Публичное	Непубличное
Особенности отчуждения и приобретения акций	<ul style="list-style-type: none"> не может быть предусмотрена необходимость получения чье-либо согласия на отчуждение акций публичного общества никому не может быть предоставлено право преимущественного приобретения акций публичного акционерного общества, кроме случаев, предусмотренных п. 3 ст. 100 ГК РФ 	<ul style="list-style-type: none"> может быть предусмотрено согласие акционеров на отчуждение акций третьим лицам возможно право преимущественного приобретения акций (ст. 7 Закона об АО) уставом общества или акционерным соглашением, сторонами которого являются все акционеры, может быть определен отличный от установленного ст. 41 Закона об АО порядок осуществления преимущественного права приобретения размещаемых непубличным обществом акций уставом могут быть установлены ограничения количества акций, принадлежащих одному акционеру и их суммарной номинальной стоимости (п. 3 ст. 11 Закона об АО)

Критерии сравнения	Публичное	Непубличное
Возможность установления дополнительных обязанностей акционеров	<ul style="list-style-type: none"> отсутствует 	<ul style="list-style-type: none"> возможно предусмотреть в уставе общества (п. 7 ст. 7 Закона об АО)
Возможность выпуска различных типов привилегированных акций	<ul style="list-style-type: none"> отсутствует 	<ul style="list-style-type: none"> уставом непубличного АО могут быть предусмотрены один или несколько типов привилегированных акций, имеющих различные права, в том числе право голоса по всем или некоторым вопросам компетенции общего собрания акционеров (п. 6 ст. 32 Закона об АО)

2.2.2. Общество с ограниченной ответственностью

ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ (ООО) - хозяйственное общество, уставный капитал которого разделен на доли (**п. 1 ст. 2, ст. ст. 65.1, 87 ГК РФ; ст. 2 Закона об ООО**).

ДОЛЯ в уставном капитале удостоверяет совокупность корпоративных прав и обязанностей участников общества, объем которых определяется размером вклада участника.

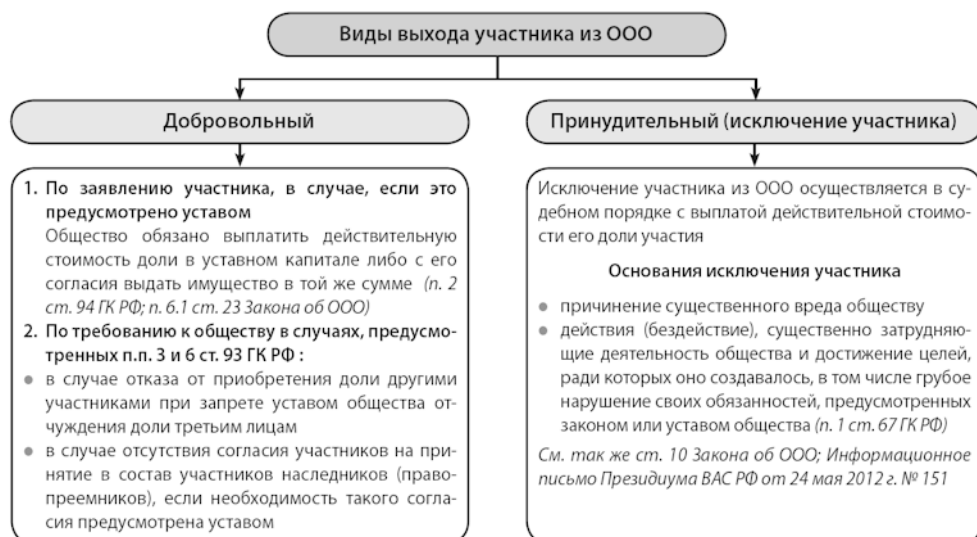
Закрепляется уставом общества посредством процента или дроби.

НОМИНАЛЬНАЯ СТОИМОСТЬ ДОЛИ - часть уставного капитала общества, обеспечивающая права участников на участие в управлении делами общества, на получение прибыли от деятельности общества пропорционально размеру доли.

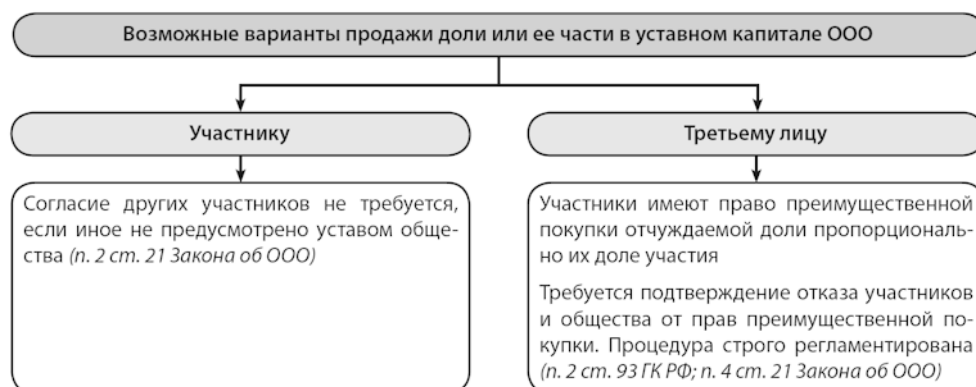
ДЕЙСТВИТЕЛЬНАЯ СТОИМОСТЬ ДОЛИ - часть стоимости чистых активов общества, пропорциональная размеру доли участника в уставном капитале.

Является гарантией возврата вложенных инвестиций, в том числе необходима для расчетов с выходящим или исключенным из общества участником, а также при обязательном выкупе доли обществом (**ст. 23 Закона об ООО**).

Выход участника из ООО



Продажа доли (части доли) в уставном капитале ООО



Сравнительно-правовой анализ АО и ООО

Основания сравнения	Публичное АО	Непубличное АО	ООО
Возможность публичного размещения (обращения) ценных бумаг	<ul style="list-style-type: none"> имеет право публично размещать (путем открытой подписки) акции и ценные бумаги, конвертируемые в акции, которые могут публично обращаться на условиях, установленных законами о ценных бумагах 	<ul style="list-style-type: none"> не имеет права публично размещать акции и ценные бумаги, конвертируемые в акции 	<ul style="list-style-type: none"> не имеет права размещать акции и ценные бумаги, конвертируемые в акции
	<ul style="list-style-type: none"> вправе размещать облигации и иные эмиссионные ценные бумаги в порядке, установленном законодательством о ценных бумагах 		
Основания сравнения	Публичное АО	Непубличное АО	ООО
Обязательные органы управления	<ul style="list-style-type: none"> общее собрание акционеров коллегиальный орган управления (наблюдательный или иной совет) единоличный исполнительный орган (директор, генеральный директор, председатель и т.п.) 	<ul style="list-style-type: none"> общее собрание акционеров (участников) единоличный исполнительный орган (директор, генеральный директор, председатель и т.п.) 	
	<ul style="list-style-type: none"> уставом может быть предусмотрено предоставление полномочий ЕИО нескольким лицам, действующим совместно, или образование нескольких ЕИО, действующих независимо друг от друга; в качестве ЕИО может выступать как физическое лицо, так и юридическое лицо уставом может быть предусмотрено создание коллегиального исполнительного органа 		
Основания сравнения	Публичное АО	Непубличное АО	ООО
Возможность ограничения количества акций (долей участия) на одного акционера (участника), их суммарной стоимости и максимального числа голосов	<ul style="list-style-type: none"> нет 	<ul style="list-style-type: none"> уставом общества могут быть установлены ограничения числа, суммарной номинальной стоимости акций, а также максимального числа голосов, принадлежащих одному акционеру (п. 3 ст. 11 Закона об АО) 	<ul style="list-style-type: none"> уставом общества может быть ограничен максимальный размер доли участника общества, а также возможность изменения соотношения долей участников общества (п. 3 ст. 14 Закона об ООО)
Основания сравнения	Публичное АО	Непубличное АО	ООО
Права и обязанности участников	<ul style="list-style-type: none"> не могут иметь дополнительных прав и обязанностей 	<ul style="list-style-type: none"> могут иметь дополнительные обязанности (п. 7 ст. 7 Закона об АО) 	<ul style="list-style-type: none"> могут иметь дополнительные права и нести дополнительные обязанности (п. 2 ст. 8, п. 2 ст. 9 Закона об ООО)
	<ul style="list-style-type: none"> акционеры могут заключить корпоративный договор 		<ul style="list-style-type: none"> участники могут заключить корпоративный договор
Возможность исключения (акционера) участника	<ul style="list-style-type: none"> нет 	<ul style="list-style-type: none"> да, по решению суда (п. 1 ст. 67 ГК РФ в толковании п. 35 Постановления Пленума ВС РФ от 23 июня 2015 г. № 25) 	

Основания сравнения	Публичное АО	Непубличное АО	ООО
Порядок отчуждения акций (долей)	<ul style="list-style-type: none"> свободная продажа акций третьим лицам без чье-либо согласия (ст. 7 Закона об АО) 	<ul style="list-style-type: none"> преимущественное право приобретения дополнительно выпускаемых акций акционерами, если это предусмотрено уставом (п. 3 ст. 100 ГК РФ) 	<ul style="list-style-type: none"> уставом общества может быть предусмотрена необходимость согласия участников на продажу долей третьим лицам, на принятие в состав участников наследников (правопреемников) — п.п. 3, 6 ст. 93 ГК РФ
Распределение прибыли	<ul style="list-style-type: none"> пропорционально доле в уставном капитале общества 	<ul style="list-style-type: none"> уставом общества или корпоративным договором может быть предусмотрен иной порядок распределения прибыли — не пропорционально доле участия в уставном капитале (п. 1 ст. 66 ГК РФ; ст. 28 Закона об ООО) 	

Основания сравнения	Публичное АО	Непубличное АО	ООО
Возможность «выхода» акционера (участника)	<ul style="list-style-type: none"> членство в акционерном обществе прекращается в результате отчуждения акций акционеры вправе требовать выкупа акций в соответствии со ст. 75 Закона об АО 		<ul style="list-style-type: none"> участники вправе выйти из ООО независимо от согласия других его участников или общества путем: <ul style="list-style-type: none"> — подачи заявления о выходе из общества, если такая возможность предусмотрена уставом общества — предъявления к обществу требования о приобретении обществом доли в случаях, предусмотренных п.п. 3, 6 ст. 93 ГК РФ и Законом об ООО

Основания сравнения	Публичное АО	Непубличное АО	ООО
Способы фиксации владения долями (акциями)	<ul style="list-style-type: none"> права акционеров удостоверяются в системе ведения реестра записями на лицевых счетах у держателя реестра или записями по счетам депо в депозитариях (ст. 28 Закона о рынке ценных бумаг) 		<ul style="list-style-type: none"> сведения о правах участников ООО содержатся в ЕГРЮЛ (пп. «д» п. 1 ст. 5 Закона о регистрации юридических лиц). Кроме того, ООО обязано вести список участников, где указывается размер доли. При противоречии приоритетны сведения, содержащиеся в ЕГРЮЛ

2.3. Производственный кооператив

ПРОИЗВОДСТВЕННЫЙ КООПЕРАТИВ (АРТЕЛЬ) - корпоративная коммерческая организация, представляющая собой добровольное объединение граждан на основе членства для совместной

производственной или иной хозяйственной деятельности (производство, переработка, сбыт промышленной, сельскохозяйственной и иной продукции, выполнение работ, торговля, бытовое обслуживание, оказание других услуг), основанной на их личном трудовом и ином участии и объединении его членами (участниками) имущественных паевых взносов (**ст. 106.1 ГК РФ**).

Члены кооператива - физические лица, достигшие 16 лет (не менее пяти). Законом и уставом может быть предусмотрено участие юридических лиц (**ст. 1 Закона о производственных кооперативах**).

Участие в кооперативе лиц, не принимающих личного трудового участия, не может превышать 25% его членов (**п. 2 ст. 7 Закона о производственных кооперативах**).

Члены кооператива несут ответственность по его обязательствам в порядке, предусмотренном законом и уставом (**п. 1 ст. 13 Закона о производственных кооперативах**).

Производственный кооператив

Цель создания кооператива - удовлетворение личных потребностей членов кооператива на базе совместного ведения дел.

Управление

- осуществляется общим собранием участников;
- исполнительный орган - председатель;

- в кооперативе с количеством участников более 10 создается правление (**ст. 17 Закона о производственных кооперативах**).

Паевой фонд кооператива - это совокупность паевых взносов членов кооператива. Размер паевого взноса устанавливается уставом кооператива. Порядок формирования паевого фонда определен законом (**ст. 10 Закона о производственных кооперативах**).

2.4. Хозяйственное партнерство

ХОЗЯЙСТВЕННОЕ ПАРТНЕРСТВО - созданная двумя или более лицами коммерческая организация, в управлении деятельностью которой принимают участие участники партнерства, а также иные лица в пределах и в объеме, которые предусмотрены соглашением об управлении партнерством.

Хозяйственное партнерство имеет следующие ограничения в правоспособности:

- предмет и цели деятельности могут быть определенно ограничены уставом и соглашением об управлении партнерством;
- не вправе осуществлять эмиссию облигаций и иных эмиссионных ценных бумаг;
- не вправе размещать рекламу своей деятельности;
- не может быть учредителем (участником) других юридических лиц, за исключением ассоциаций.

Основные особенности хозяйственного партнерства:

- возможность наличия участников с различным объемом прав и обязанностей, непропорционально их долям в складочном капитале;
- возможность участия в управлении партнерством третьих лиц;
- наличие соглашения об управлении партнерством как источника регламентации прав участников, партнерства и других лиц;
- возможность в соглашении свободно определять структуру и полномочия органов, "закрытую"

(конфиденциальную) для третьих лиц;

- "сохранение" за участниками исключительных прав на результаты интеллектуальной собственности (п. 4 ст. 3 Закона о хозяйственных партнерствах).

Характеристика партнерства как объединения лиц:

- изменения в устав партнерства вносятся по единогласному решению участников (п. 4 ст. 9 Закона о хозяйственных партнерствах);

- преимущественное право приобретения доли (части доли) другими участниками (ст. 15 Закона о хозяйственных партнерствах);

- отсутствие требований к размеру складочного капитала;

- свободно конструируемая структура управления;

- возможность возложения обязанности воздерживаться от конкуренции.

Участники хозяйственного партнерства

Участники хозяйственного партнерства:

- физические и юридические лица;

- количество участников - от 2 до 50;

- если в партнерстве остался только один участник, то партнерство подлежит реорганизации или ликвидации (ст. 4 Закона о хозяйственных партнерствах);

- реализация прав участников осуществляется пропорционально принадлежащим долям в складочном капитале, если ФЗ и (или) соглашением об управлении не установлено иное;

- способ фиксации участия в партнерстве - реестр участников (ст. 23 Закона о хозяйственных партнерствах);

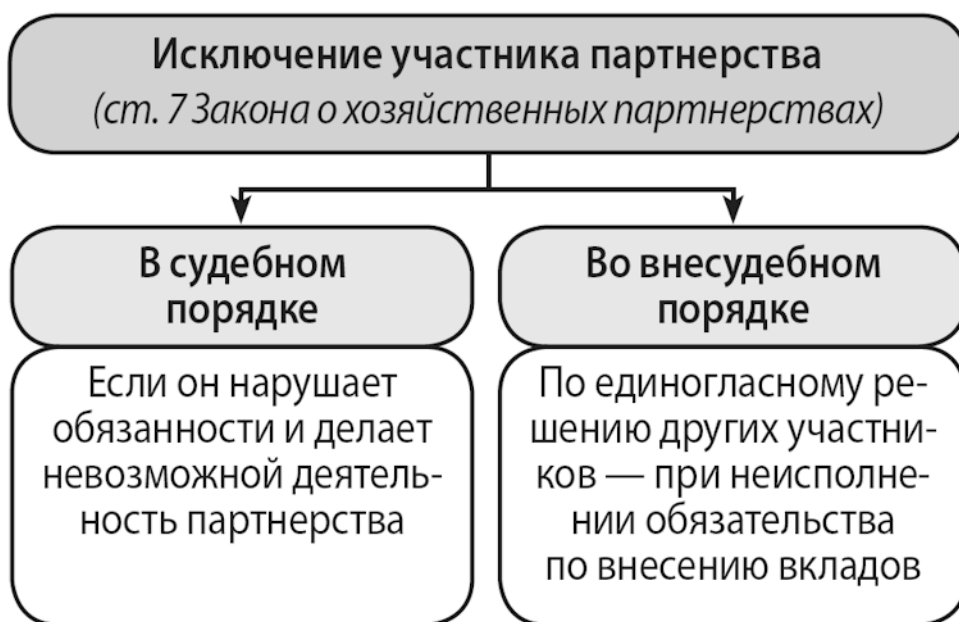
- сведения об участниках партнерства содержатся в ЕГРЮЛ без указания принадлежащих им долей;

- сведения в ЕГРЮЛ при наличии противоречий с реестром являются приоритетными.

Выход участника из партнерства:

- возможен, если право на выход предусмотрено соглашением об управлении партнерством;

- участник вправе потребовать приобретения партнерством, участниками, иными лицами принадлежащей им доли в случаях, предусмотренных соглашением о партнерстве (пп. 5 п. 1 ст. 5 Закона о хозяйственных партнерствах).



Управление в хозяйственном партнерстве

Управление в хозяйственном партнерстве регулируется уставом и соглашением об управлении партнерством.

Соглашение об управлении партнерством:

- заключается между участниками партнерства, а также лицами, не являющимися участниками партнерства;
- регулирует права, обязанности, порядок и сроки их реализации;
- права и обязанности по соглашению о партнерстве переходят к приобретателю доли в порядке и объеме, предусмотренными соглашением;
- содержание соглашения о партнерстве определено п. 7 ст. 6 Закона о хозяйственных партнерствах;
- о наличии соглашения об управлении должно быть указано в уставе партнерства (**пп. 6 п. 2 ст. 9 Закона о хозяйственных партнерствах**);
- соглашение должно быть нотариально удостоверено и храниться у нотариуса;
- партнерство может быть участником соглашения, если это предусмотрено уставом партнерства.



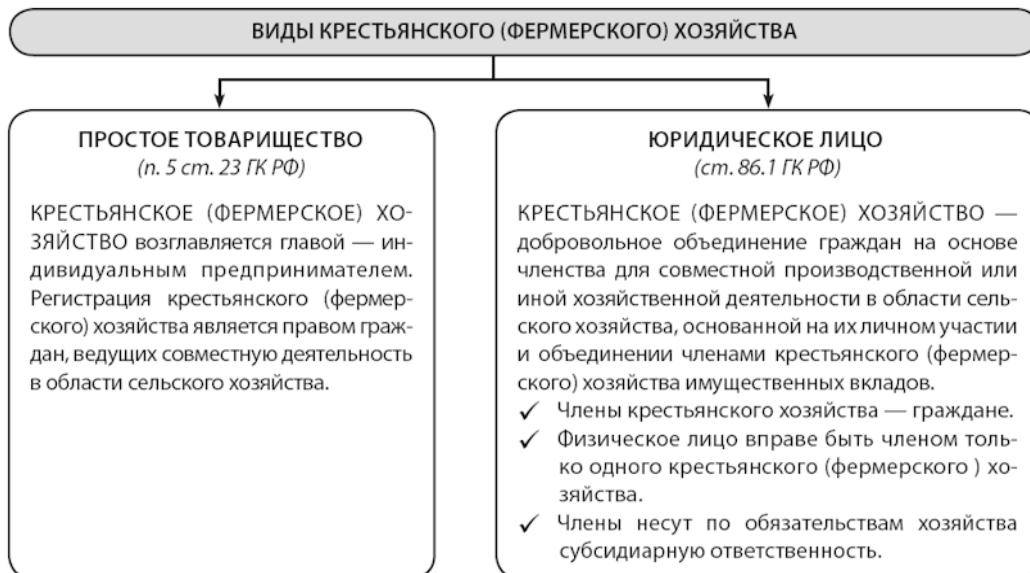
Особенности ответственности хозяйственного партнерства

При обращении взыскания на принадлежащие партнерству **исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности**, обязательства партнерства перед кредиторами (с согласия всех участников партнерства или в соответствии с соглашением об управлении - иных лиц) могут быть полностью или частично исполнены **одним, несколькими или всеми участниками партнерства**.

Взыскание на принадлежащие партнерству исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности может быть обращено **только по решению суда**.

При ликвидации партнерства его участники, исполнившие обязательства партнерства перед кредиторами, имеют **преимущественное право на результаты интеллектуальной деятельности**, оставшиеся в имуществе партнерства после удовлетворения требований кредиторов.

2.5. Крестьянское (фермерское) хозяйство



§ 3. Некоммерческие корпорации

3.1. Общие положения о некоммерческих организациях

НЕКОММЕРЧЕСКАЯ КОРПОРАТИВНАЯ ОРГАНИЗАЦИЯ - юридическое лицо, которое не преследует извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности и не распределяет полученную прибыль между участниками, учредители (участники) которой приобретают право участия (членства) в ней и формируют их высший орган (**п. 1 ст. 123.1 ГК РФ**).

Некоммерческая организация в соответствии с п. 4 ст. 50 ГК РФ вправе осуществлять **приносящую доход деятельность**:

- если это предусмотрено уставом;
- поскольку это служит достижению целей, ради которых она создана;
- если эта деятельность соответствует этим целям.

Деятельность некоммерческих организаций, приносящая доход

На некоммерческую организацию, осуществляющую приносящую доход деятельность, распространяются положения законодательства, применимые к лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность (п. 1 ст. 2, п. 1 ст. 6 ГК РФ) - (п. 21 Постановления Пленума ВС РФ от 23 июня 2015 г. N 25). При осуществлении деятельности, приносящей доход, некоммерческие организации несут ответственность как предприниматели - независимо от вины (п. 3 ст. 401 ГК РФ).

Некоммерческая организация, уставом которой предусмотрено осуществление приносящей доход деятельности, за исключением казенного и частного учреждений, должна иметь достаточное для осуществления указанной деятельности имущество рыночной стоимостью не менее минимального размера уставного капитала, предусмотренного для обществ с ограниченной ответственностью (п. 5 ст. 50 ГК РФ).

Виды деятельности, приносящей доход:

- производство товаров и услуг, отвечающих целям создания некоммерческой организации;
- приобретение и реализация ценных бумаг;
- приобретение и реализация имущественных и неимущественных прав;
- участие в хозяйственных обществах;
- участие в товариществах на вере в качестве вкладчика (п. 2 ст. 24 Закона о некоммерческих организациях).

Некоммерческая организация не вправе быть:

- финансовым агентом по договору финансирования под уступку денежного требования (ст. 825 ГК РФ);
- стороной по договору коммерческой концессии (п. 3 ст. 1027 ГК РФ);
- доверительным управляющим (п. 1 ст. 1015 ГК РФ);
- управляющей организацией (п. 1 ст. 69 Закона об АО, пп. 2 п. 2.1 ст. 32 Закона об ООО).

Возможность заниматься определенным видом деятельности, приносящей доход, определяется организационно-правовой формой некоммерческой организации.

3.2. Виды некоммерческих корпораций

Статьи 50, 65.1, 123.8 ГК РФ



Особенности отдельных видов некоммерческих корпораций

Виды некоммерческих корпораций	Общественная организация ст. 6 Закона о некоммерческих организациях; ст. 123.4 ГК РФ	Ассоциация (союз) ст. 11 Закона о некоммерческих организациях; ст. 123.8 ГК РФ	Потребительский кооператив ст. 123.2 ГК РФ
Участники	• не менее 3 граждан	• юридические лица и (или) граждане	• граждане/граждане и юридические лица
Цель создания	• удовлетворение духовных или иных нематериальных потребностей, представление и защита общих интересов, достижение иных не противоречащих закону целей	• представление и защита общих интересов, достижение общественно полезных и иных некоммерческих целей	• удовлетворение материальных и иных потребностей участников
Права участников на имущество организации	• нет	• нет	• право на пай при ликвидации, при выходе

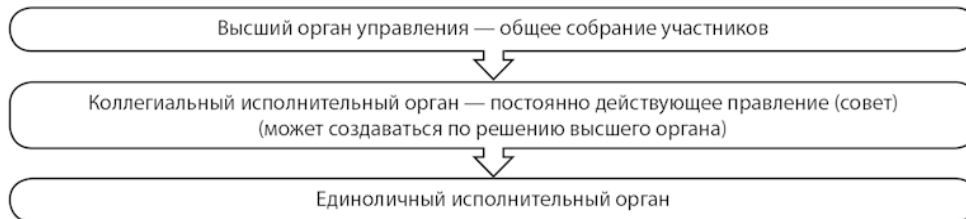
3.2.1. Ассоциация (союз)

АССОЦИАЦИЯ (СОЮЗ) - объединение юридических лиц и (или) граждан, основанное на добровольном или на обязательном членстве и созданное для представления и защиты общих, в том числе профессиональных, интересов, для достижения общественно полезных и иных не противоречащих закону и имеющих некоммерческий характер целей (**п. 1 ст. 123.8 ГК РФ**).

Особенности ассоциации (союза):

- количество участников - не менее 2 (**п. 1 ст. 123.9 ГК РФ**);
- ассоциация не отвечает по обязательствам своих членов, если иное не предусмотрено законом (**п. 3 ст. 123.8 ГК РФ**);
- члены ассоциации несут субсидиарную ответственность по обязательствам ассоциации в случаях, предусмотренных законом и/или уставом (**п. 3 ст. 123.8 ГК РФ**);
- ассоциация (союз) по решению своих членов может быть преобразована в общественную организацию, автономную некоммерческую организацию или фонд.

Структура органов управления



Члены ассоциации (союза)

Осуществляют корпоративные права, предусмотренные п. 1 ст. 65.2 ГК РФ, в порядке, установленном законом и уставом ассоциации (союза).

На равных началах с другими членами ассоциации (союза) безвозмездно, если иное не предусмотрено законом, пользуются оказываемыми ассоциацией услугами.

Вправе выйти из ассоциации (союза) по своему усмотрению в любое время.

Обязаны уплачивать предусмотренные уставом членские взносы и по решению высшего органа ассоциации (союза) вносить дополнительные имущественные взносы в имущество ассоциации (союза).

Особенности вступления и выхода:

- член ассоциации (союза) может быть исключен из нее в случаях и в порядке, которые установлены в соответствии с законом уставом ассоциации (союза);

- членство в ассоциации (союзе) неотчуждаемо; последствия прекращения членства в ассоциации (союзе) устанавливаются законом и (или) ее уставом (**ст. 123.11 ГК РФ**).

Основные нормативные акты и судебная практика

- ГК РФ;
- Закон об АО;
- Закон об ООО;
- Закон о некоммерческих организациях;
- Закон о лицензировании;
- Закон о банках и банковской деятельности;
- Закон о банкротстве;
- Закон о хозяйственных партнерствах;
- Федеральный закон от 29 июня 2015 г. N 210-ФЗ;
- Федеральный закон от 13 июля 2015 г. N 268-ФЗ "О внесении изменений в часть первую Гражданского кодекса РФ и статью 24 ФЗ "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации";
- Федеральный закон от 29 ноября 2001 г. N 156-ФЗ "Об инвестиционных фондах";
- Федеральный закон от 29 апреля 2008 г. N 57-ФЗ "О порядке осуществления иностранных

инвестиций в хозяйственные общества, имеющие стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства";

- Закон от 7 июля 1993 г. N 5340-1 "О торгово-промышленных палатах в Российской Федерации";
- Федеральный закон от 19 мая 1995 г. N 82-ФЗ "Об общественных объединениях";
- Федеральный закон от 1 декабря 2007 г. N 315-ФЗ "О саморегулируемых организациях";
- Постановление Пленума ВС РФ от 23 июня 2015 г. N 25.

Глава 3. СОЗДАНИЕ И ПРЕКРАЩЕНИЕ ХОЗЯЙСТВЕННЫХ ОБЩЕСТВ

Изучая историю предпринимательства, мы обнаружим, что бракосочетание фирм - слияние с предварительным сговором и смотринами стало узаконенным и поистине повальным явлением в те двадцать лет, которые прошли между двумя мировыми войнами...
...Конечно, и в те времена не все союзы были одинаково вынужденными, но, как правило, фирмы буквально падали друг другу в объятия, подталкиваемые ударами кризисного урагана. И надо сказать, что многие заключенные тогда союзы оказывались на диво удачными.

Сирил Паркинсон

§ 1. Создание хозяйственных обществ

Способы создания хозяйственного общества



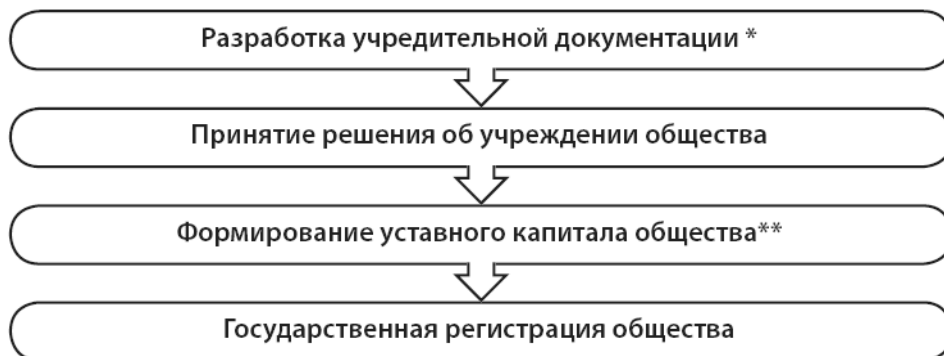
Общие положения об учреждении хозяйственного общества

УЧРЕЖДЕНИЕ ХОЗЯЙСТВЕННОГО ОБЩЕСТВА - создание одним или более субъектами права (учредителями) нового субъекта, который не является правопреемником другого юридического лица.

Учредители общества - граждане, юридические лица, публично-правовые образования, принявшие в соответствии с законодательством решение о создании хозяйственного общества путем его учреждения.

Решение об учреждении общества - результат соглашения между учредителями по вопросам учреждения хозяйственного общества, утверждения его устава, избрания органов управления общества, ревизионной комиссии (ревизора) общества и утверждения регистратора общества.

Этапы учреждения хозяйственного общества



<*> Корпорации могут использовать типовые уставы (п. 2 ст. 52 ГК РФ). См. Федеральный закон от 29 июня 2015 г. N 209-ФЗ "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в части введения возможности использования юридическими лицами типовых уставов".

<*> Уставный капитал формируется до и/или после государственной регистрации общества - в зависимости от организационно-правовой формы общества.

Учредители хозяйственного общества



<*> Имеются ограничения по видам деятельности (напр., в Законе об иностранных инвестициях).

<*> Могут быть учредителями исключительно в интересах достижения целей, предусмотренных в уставе.

Ответственность учредителей хозяйственного общества

Учредители несут солидарную ответственность по обязательствам общества, связанным с его созданием и возникшим до его государственной регистрации.

Общество не несет ответственность по долгам учредителей, кроме случаев, когда такие долги возникли в целях создания общества и одобрены общим собранием (п. 2 ст. 89, п. 2 ст. 98 ГК РФ; п. 6 ст. 11 Закона об ООО; п. 3 ст. 10 Закона об АО).

"Компания одного лица"

"КОМПАНИЯ ОДНОГО ЛИЦА" - хозяйственное общество, имеющее единственного участника.

"Компания одного лица" создается решением единственного учредителя. Этим решением формируются органы управления общества и утверждается его устав. Договор об учреждении отсутствует.

"Компания одного лица" может возникнуть в результате выхода других участников из общества и в иных случаях выкупа долей у участников общества, в результате реорганизации, выкупа акций одним из акционеров (п. 2 ст. 88, п. 6 ст. 98 ГК РФ).



Хозяйственному обществу запрещено иметь в качестве единственного учредителя другое хозяйственное общество, состоящее из одного лица, если иное не установлено ГК РФ или иным законом (п. 2 ст. 66 ГК РФ).

Так, например, запрет не распространяется на акционерные общества атомного энергопромышленного комплекса, акции которого находятся в собственности государства (п. 22 ст. 4 Закона от 5 февраля 2007 г. № 13-ФЗ «Об особенностях управления и распоряжения имуществом и акциями организаций, осуществляющих деятельность в области использования атомной энергии, и о внесении изменений в отдельные законодательные акты РФ»).

Решение об учреждении юридического лица

Решение об учреждении принимается всеми учредителями единогласно. В случае учреждения юридического лица одним лицом решение о его учреждении принимается учредителем единолично (п. п. 1, 2 ст. 50.1 ГК РФ).

В решении об учреждении юридического лица указываются сведения об учреждении юридического лица, утверждении его устава, о порядке, размере, способах и сроках образования имущества юридического лица, об избрании (назначении) органов юридического лица (п. 3 ст. 50.1 ГК РФ).

Договор об учреждении общества

ДОГОВОР ОБ УЧРЕЖДЕНИИ ОБЩЕСТВА - соглашение, определяющее порядок совместной деятельности по созданию общества и условия наделения его имуществом.

Цель договора: регламентировать деятельность учредителей, направленную на создание общества.

Квалификация договора: договор о совместной деятельности.

Содержание договора: обязательства учредителей по совершению определенных действий, направленных на создание общества как до, так и после его регистрации.

Ответственность сторон: учредители общества несут солидарную ответственность по обязательствам, связанным с его созданием и возникающим до государственной регистрации данного общества.

К соглашению о создании хозяйственного общества применяются правила о корпоративном договоре, если иное не предусмотрено законом или не вытекает из существа отношений сторон (п. 10 ст. 67.2 ГК РФ).

Содержание устава

Положения	Для АО	Для ООО
Обязательные (императивно закрепленные)	<ul style="list-style-type: none"> сведения о фирменном наименовании место нахождения размер уставного капитала состав и компетенция органов, порядок принятия ими решений другие сведения, предусмотренные законами 	
	<ul style="list-style-type: none"> условия о категориях выпускаемых акций, их номинальной стоимости и количестве, права акционеров каждой категории акций (ст. 98 ГК РФ; п. 3 ст. 11 Закона об АО) <p>✓ Устав публичного общества должен содержать указание на то, что общество является публичным (ст. 66.3 ГК РФ), а также указание на наличие в структуре органов управления общества коллегиального органа (наблюдательного или иного совета), его компетенцию и порядок принятия им решений (п.3.1 ст. 11 Закона об АО)</p>	<ul style="list-style-type: none"> порядок и последствия выхода из общества порядок перехода доли другому лицу порядок ведения и хранения документов общества права и обязанности участников общества порядок предоставления информации участникам и иным лицам (п. 3 ст. 89 ГК РФ; п. 2 ст. 12 Закона об ООО)

Положения	Для АО	Для ООО
Возможные (по усмотрению учредителей)	<p>В уставе АО могут быть предусмотрены:</p> <ul style="list-style-type: none"> определение количественного состава коллегиального органа управления общества определение количества, номинальной стоимости, категории) объявленных акций и прав, предоставляемых этими акциями <p>В устав непубличного АО могут быть включены положения:</p> <ul style="list-style-type: none"> о передаче на рассмотрение СД или КИО общества вопросов, отнесенных законом к компетенции ОСА об отсутствии в обществе ревизионной комиссии в отношении определенных категорий (типов) акций может быть предусмотрен непропорциональный порядок их конвертации в акции, вклады, доли, паи — при реорганизации общества (п. 8 ст. 15 Закона об АО) об ограничении количества акций, суммарной номинальной стоимости акций, максимального числа голосов, принадлежащих одному акционеру (абз. 12 п. 3 ст. 11 Закона об АО) другое (п. 3 ст. 66.3 ГК РФ) 	<p>В уставе ООО могут быть предусмотрены:</p> <ul style="list-style-type: none"> дополнительные права и обязанности участников (п. 2 ст. 8, п. 2 ст. 9 Закона об ООО) ограничения максимального размера доли ограничение возможности изменения соотношения долей (п. 3 ст. 14 Закона об ООО) другое

Место нахождения и адрес юридического лица

Пункты 2, 3 ст. 54 ГК РФ

В ГК РФ разделены понятия "место нахождения" и "адрес" юридического лица.

Место нахождения юридического лица определяется местом его регистрации на территории РФ путем указания наименования населенного пункта.

Государственная регистрация юридического лица осуществляется по месту нахождения его постоянно действующего исполнительного органа, а в случае отсутствия такового - иного органа или лица, уполномоченных выступать от имени юридического лица.

Адрес юридического лица содержится только в ЕГРЮЛ и предназначен для связи с компанией.

Юридическое лицо несет риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, поступивших по его адресу, указанному в ЕГРЮЛ, а также риск отсутствия по этому адресу своего представителя, и такое юридическое лицо не вправе в отношениях с лицами, добросовестно полагавшимися на данные ЕГРЮЛ об адресе юридического лица, ссылаться на данные, не внесенные в указанный реестр, а также на недостоверность данных, содержащихся в нем (п. 1 Постановления Пленума ВАС РФ от 30 июля 2013 г. N 61 "О некоторых вопросах практики рассмотрения споров, связанных с достоверностью адреса юридического лица").

Формирование уставного капитала

Параметры сравнения	АО	ООО
Срок формирования уставного капитала	<ul style="list-style-type: none"> если иное не предусмотрено законами о хозяйственных обществах, учредители хозяйственного общества обязаны оплатить не менее трех четвертей его уставного капитала до государственной регистрации общества, а остальную часть уставного капитала хозяйственного общества — в течение первого года деятельности общества (п. 4 ст. 66.2 ГК РФ) 	<ul style="list-style-type: none"> срок оплаты доли в уставном капитале не может превышать четыре месяца с момента государственной регистрации общества (п. 1 ст. 16 Закона об ООО)
	<ul style="list-style-type: none"> не менее 50% акций общества, распределенных при его учреждении, должно быть оплачено в течение трех месяцев с момента государственной регистрации общества. Полная оплата акций общества, распределенных при его учреждении, должна быть завершена в течение года с момента государственной регистрации общества. (п. 1 ст. 34 Закона об АО) 	
Параметры сравнения	АО	ООО
Вклады в уставный капитал	<ul style="list-style-type: none"> денежные средства вещи доли, акции в уставном капитале других хозяйственных обществ государственные/муниципальные облигации исключительные права, имеющие денежную оценку (п. 1 ст. 66 ГК РФ) ✓ Минимальный размер уставного капитала должен быть внесен денежными средствами. 	
Порядок оценки неденежных вкладов	<ul style="list-style-type: none"> денежная оценка неденежного вклада в уставном капитале хозяйственного общества определяется единогласным решением учредителей или общим собранием, с обязательным привлечением независимого оценщика (п. 2 ст. 66.2 ГК РФ) 	
Ответственность за несправедливую оценку	<ul style="list-style-type: none"> участники общества и независимый оценщик солидарно несут ответственность по обязательствам общества в пределах суммы, на которую завышена оценка имущества в течение 5 лет с момента государственной регистрации (п. 3 ст. 66.2 ГК РФ) 	

Государственная регистрация хозяйственного общества (общие положения)

Общество считается созданным с момента его государственной регистрации.

ГОСУДАРСТВЕННАЯ РЕГИСТРАЦИЯ - акт уполномоченного федерального органа исполнительной власти, осуществляемый посредством внесения в Единый государственный реестр юридических лиц сведений о создании, реорганизации и ликвидации юридических лиц, а также иных сведений о юридических лицах в соответствии с указанным законом.

Срок осуществления государственной регистрации: 5 рабочих дней со дня представления документов (п. 1 ст. 8 Закона о регистрации юридических лиц).

ПРИНЦИП ПУБЛИЧНОЙ ДОСТОВЕРНОСТИ РЕЕСТРА: лицо, добросовестно полагающееся на данные Единого государственного реестра юридических лиц, вправе исходить из того, что они соответствуют действительным обстоятельствам (п. 2 ст. 51 ГК РФ).

Правоспособность юридического лица прекращается только в случае завершения его ликвидации -> признание регистрации юридического лица недействительной само по себе не является основанием для того, чтобы считать ничтожными сделки, совершенные до признания регистрации недействительной (информационное письмо Президиума ВАС РФ от 9 июня 2000 г. N 54).

Документы, предоставляемые для государственной регистрации

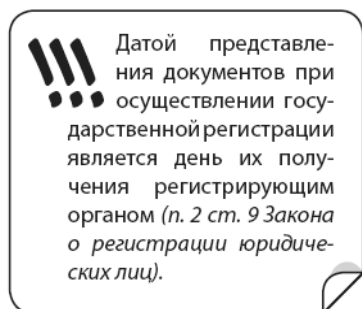
- заявление о государственной регистрации;
- документ о создании общества, например протокол собрания учредителей, решение единственного участника о создании общества;
- устав хозяйственного общества в двух экземплярах;
- документ об уплате государственной пошлины;
- для учредителей-нерезидентов - выписка из реестра юридических лиц страны происхождения (с апостилом) (**ст. 12 Закона о регистрации юридических лиц**).

Заявление подписывается с согласия всех учредителей:

- одним из учредителей;
- директором;
- иным лицом, уполномоченным учредителями на подписание.

Подпись заверяется нотариально

(пп. 1.2 п. 1 ст. 9 Закона о регистрации юридических лиц)



Соблюдение требования законности при государственной регистрации

Юридическое лицо обязано возместить убытки, причиненные другим участникам гражданского оборота, вследствие непредставления, несвоевременного представления или представления недостоверных данных о нем в Единый государственный реестр юридических лиц (п. 2 ст. 51 ГК РФ).

Уполномоченный государственный орган обязан:

- до государственной регистрации провести проверку достоверности включаемых в реестр данных (п. 3 ст. 51 ГК РФ).

При этом государственный орган по общему правилу не осуществляет проверку представленных документов на их соответствие федеральным законам и иным правовым актам (п. 23 Постановления Пленума ВС РФ от 23 июня 2015 г. N 25);

- заблаговременно сообщить заинтересованным лицам о предстоящей регистрации либо о внесении изменений в устав (п. 4 ст. 52 ГК РФ);

- при подаче документов разместить сведения на своем официальном сайте (п. 3 ст. 9 Закона о регистрации юридических лиц);

- убытки, возникшие по вине уполномоченного государственного органа, причиненные незаконным отказом в регистрации/незаконной регистрацией юридического лица, подлежат компенсации за счет казны РФ (п. 7 ст. 51 ГК РФ).

Основания для отказа в государственной регистрации юридического лица

- непредставление заявителем необходимых для государственной регистрации документов;
- представление документов в ненадлежащий регистрирующий орган;
- несоблюдение нотариальной формы представляемых документов в случаях, если такая форма обязательна в соответствии с федеральными законами;
- подписание заявления неуполномоченным лицом;
- несоответствие наименования юридического лица требованиям федерального закона;
- если физическое лицо - учредитель (участник) лишено права заниматься предпринимательской деятельностью на определенный срок и такой срок не истек;
- при наличии информации о недостоверности содержащихся в представленных в регистрирующий орган документах сведений;
- представление недостоверных сведений о месте нахождения юридического лица

(п. 1 ст. 23 Закона о регистрации юридических лиц, Постановление Пленума ВАС РФ от 30 июля 2013 г. N 61 "О некоторых вопросах практики рассмотрения споров, связанных с достоверностью адреса юридического лица").

§ 2. Реорганизация хозяйственных обществ

2.1. Понятие и формы реорганизации

РЕОРГАНИЗАЦИЯ - особая процедура, в ходе которой происходит прекращение и (или) создание юридического лица, сопровождающаяся переходом прав и обязанностей реорганизованного юридического лица (правопреемника) в порядке правопреемства к другому юридическому лицу (правопреемнику).



Согласно п. 1 ст. 57 ГК РФ допускается:

- реорганизация с одновременным сочетанием различных ее форм - "совмещенная реорганизация";
- реорганизация с участием двух и более юридических лиц, в том числе созданных в разных

организационно-правовых формах, если законом разрешается преобразование юридического лица одной из таких форм в юридическое лицо другой из таких форм - "смешанная реорганизация".

Виды реорганизации юридического лица

Виды реорганизации

Добровольная реорганизация ✓ Может быть осуществлена по решению учредителей (участников) или органа юридического лица, уполномоченного на то учредительным документом (п. 1 ст. 57 ГК РФ).	Принудительная реорганизация ✓ Осуществляется по решению уполномоченных государственных органов или по решению суда и может быть только в форме выделения или разделения (п. 3 ст. 57 ГК РФ).
Цели добровольной реорганизации: <ul style="list-style-type: none">● повышение эффективности управления компаниями● приобретение новых активов● объединение активов для достижения лучших результатов● секьюритизация активов● разделение бизнеса	Причины принудительной реорганизации: <ul style="list-style-type: none">● нарушение порядка получения предварительного согласия антимонопольного органа на слияние, присоединение (ч. 1 ст. 34 Закона о защите конкуренции)● систематическое осуществление монополистической деятельности хозяйственным обществом, занимающим доминирующее положение (ч. 1 ст. 38 Закона о защите конкуренции)

Принудительная реорганизация

Принудительная реорганизация проводится на основании решения суда по иску антимонопольных органов в случае систематического осуществления монополистической деятельности занимающей доминирующее положение коммерческой организацией, а также некоммерческой организацией, осуществляющей приносящую доход деятельность (ч. 1 ст. 34 Закона о защите конкуренции).

Условия принятия судом решения:

- существует возможность обособления структурных подразделений коммерческой организации;
- отсутствует технологически обусловленная взаимосвязь структурных подразделений коммерческой организации (в частности, 30 и менее % общего объема производимой структурным подразделением продукции, выполняемых работ, оказываемых услуг потребляется иными структурными подразделениями этой коммерческой организации);
- существует возможность самостоятельной деятельности на соответствующем товарном рынке для юридических лиц, созданных в результате реорганизации (**ч. 1 ст. 38 Закона о защите конкуренции**).

Последствия принятия судом решения.

Общество обязано в срок, определенный судом, но который не может быть менее чем 6 месяцев, провести реорганизацию (**ч. 3 ст. 38 Закона о защите конкуренции**).

Гарантии защиты прав кредиторов, обеспечиваемые информированием о реорганизации <*>.
Статья 60 ГК РФ

<*> При реорганизации в форме преобразования правила, установленные ст. 60 ГК РФ и обеспечивающие гарантии прав кредиторов, не применяются (**п. 5 ст. 58 ГК РФ**). Исключением является обязанность уведомить уполномоченный государственный орган о начале процедуры реорганизации (**п. 27 Постановления Пленума ВС РФ от 23 июня 2015 г. N 25**).



Передаточный акт. Статья 59 ГК РФ

ПЕРЕДАТОЧНЫЙ АКТ должен содержать положения о правопреемстве по всем обязательствам реорганизованного юридического лица в отношении всех его кредиторов и должников (**п. 1 ст. 59 ГК РФ**).

Передаточный акт утверждается участниками юридического лица или органом, принявшим решение о реорганизации в форме выделения или разделения, и представляется вместе с учредительными документами для государственной регистрации юридических лиц.

Непредставление передаточного акта, отсутствие в нем положений о правопреемстве по всем обязательствам реорганизованного юридического лица влекут отказ в государственной регистрации юридических лиц, создаваемых в результате реорганизации (**п. 2 ст. 59 ГК РФ**).

Содержание передаточного акта определяется на основании:

- бухгалтерской отчетности, определяющей состав имущества и обязательств;
- актов (описей) инвентаризации имущества и обязательств;
- первичных учетных документов по материальным ценностям;
- расшифровок (описей) кредиторской и дебиторской задолженностей с информацией о письменном уведомлении кредиторов и дебиторов, а также о расчетах с бюджетом и внебюджетными фондами (**Приказ Минфина России от 20 мая 2003 г. N 44н**).

2.2. Слияние и присоединение

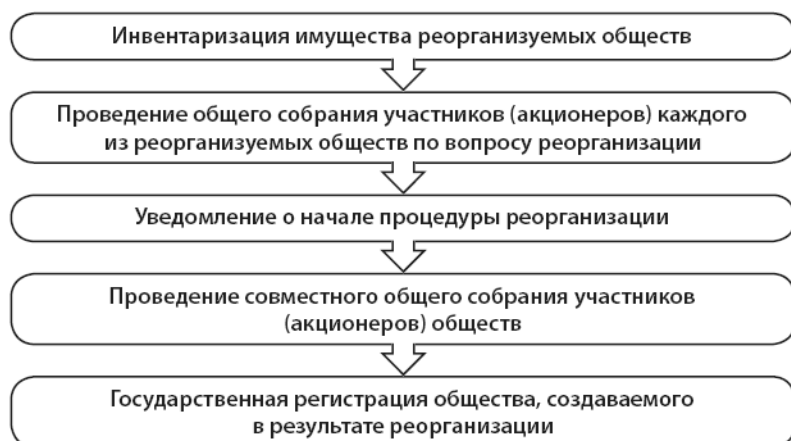
СЛИЯНИЕ - возникновение нового общества путем передачи ему всех прав и обязанностей двух или нескольких обществ с прекращением последних (**п. 1 ст. 58 ГК РФ**).

ПРИСОЕДИНЕНИЕ - прекращение одного или нескольких хозяйственных обществ с передачей всех их прав и обязанностей другому обществу (**п. 2 ст. 58 ГК РФ**).

Согласно изменениям, внесенным в ГК РФ ФЗ N 99-ФЗ от 5 мая 2014 г., при реорганизации юридических лиц в формах слияния или присоединения передаточный акт не требуется. Такое регулирование обусловлено универсальным правопреемством при реорганизации в этих формах <*>.

<*> См. об этом п. 26 Постановления Пленума ВС РФ от 23 июня 2015 г. N 25.

Процедура слияния/присоединения



Договор о слиянии/присоединении

Правовая природа договора.

Договор о совместной деятельности:

- регламентирует процедуру реорганизации;
- не является учредительным документом;
- утверждается общим собранием участников (акционеров) каждого из обществ;
- подписывается лицом, осуществляющим полномочия единоличного исполнительного органа.

Содержание договора в АО <*>:

<*> Для ООО - строго не регламентировано.

- сведения о реорганизуемых обществах;
- сведения об образуемом обществе;
- порядок и условия слияния;
- порядок конвертации акций каждого общества;
- количество членов совета директоров создаваемого общества, избираемых каждым реорганизуемым обществом (если необходимо);
- список членов ревизионной комиссии или указание о ревизоре создаваемого общества (если это необходимо);
- список членов коллегиального исполнительного органа создаваемого общества (если это необходимо);
- указание о лице, осуществляющем функции единоличного исполнительного органа создаваемого общества;
- сведения о регистраторе (п. 3 ст. 16, п. 3 ст. 17 Закона об АО).

Содержание решения о слиянии/присоединении

При слиянии (ст. 16 Закона об АО, ст. 52 Закона об ООО)	При присоединении (ст. 17 Закона об АО, ст. 53 Закона об ООО)
<p>Общее собрание акционеров (участников) каждого из реорганизуемых обществ:</p> <ul style="list-style-type: none">• принимает решение о слиянии• утверждает договор о слиянии• утверждает устав общества <p>✓ В АО на собрании акционеров каждого из реорганизуемых обществ принимается решение об избрании членов совета директоров пропорционально количеству акций, размещаемых среди акционеров соответствующего реорганизуемого общества, если иное не установлено договором о слиянии (п. 2 ст. 16 Закона об АО).</p>	<p>Общее собрание акционеров (участников) в обществе, к которому осуществляется присоединение:</p> <ul style="list-style-type: none">• принимает решение о присоединении• утверждает договор о присоединении• вносит изменения и дополнения в устав <p>Общее собрания акционеров (участников) в присоединяемом обществе:</p> <ul style="list-style-type: none">• принимает решение о присоединении• утверждает договор о присоединении

2.3. Разделение и выделение

РАЗДЕЛЕНИЕ - прекращение общества с передачей всех его прав и обязанностей вновь создаваемым обществам.

При разделении юридического лица его права и обязанности переходят к вновь возникшим юридическим лицам в соответствии с передаточным актом (**п. 3 ст. 58 ГК РФ**).

ВЫДЕЛЕНИЕ - создание одного или нескольких обществ с передачей ему (им) части прав и обязанностей реорганизуемого общества без прекращения последнего.

При выделении из состава юридического лица одного или нескольких юридических лиц к каждому из них переходят права и обязанности реорганизованного юридического лица в соответствии с передаточным актом (**п. 4 ст. 58 ГК РФ**).

Процедура разделения/выделения



Содержание решения о разделении/выделении

- наименование, сведения о месте нахождения каждого создаваемого общества;
- порядок и условия разделения (выделения);

- особенности размещения акций;
- список членов ревизионной комиссии или указание о ревизоре каждого создаваемого общества;
- список членов коллегиального исполнительного органа каждого создаваемого общества;
- указание о лице, осуществляющем функции единоличного исполнительного органа каждого создаваемого общества;
- указание об утверждении передаточного акта;
- указание об утверждении устава каждого создаваемого общества с приложением устава каждого создаваемого общества;
- наименование, сведения о месте нахождения регистратора создаваемого общества.

2.4. Преобразование хозяйственных обществ

ПРЕОБРАЗОВАНИЕ - изменение организационно-правовой формы хозяйственного общества.

При преобразовании юридического лица одной организационно-правовой формы в юридическое лицо другой организационно-правовой формы права и обязанности реорганизованного юридического лица в отношении других лиц не изменяются, за исключением прав и обязанностей в отношении учредителей (участников), изменение которых вызвано реорганизацией (п. 5 ст. 58 ГК РФ).



Формы преобразования

АО вправе преобразоваться в ООО, хозяйственное товарищество или производственный

кооператив (ст. 104 ГК РФ).

ООО вправе преобразоваться в акционерное общество, хозяйственное товарищество или производственный кооператив <*> (ст. 92 ГК РФ).

<*> Число членов производственного кооператива - физических лиц не может быть менее пяти (ст. 4 Закона о производственных кооперативах).

Хозяйственное партнерство может быть преобразовано в АО (по единогласному решению всех участников, если иное не предусмотрено соглашением об управлении партнерством) (ст. 24 Закона о хозяйственных партнерствах).

Гарантии прав кредиторов при проведении реорганизации хозяйственных обществ

Условия предъявления требований	Права кредиторов возникли до начала процедуры реорганизации
Содержание прав требования	<div style="display: flex; align-items: center;"> <div style="border: 1px solid black; border-radius: 15px; padding: 5px; margin-bottom: 5px; width: 80%;">Требовать досрочного исполнения обязательства</div> <div style="margin: 0 10px;">→</div> <div style="border: 1px solid black; border-radius: 15px; padding: 5px; margin-bottom: 5px; width: 80%;">При невозможности досрочного исполнения</div> <div style="margin: 0 10px;">→</div> <div style="border: 1px solid black; border-radius: 15px; padding: 5px; margin-bottom: 5px; width: 80%;">Требовать прекращения обязательства и возмещения убытков</div> <div style="margin-left: 20px;"> <p>Данные права не предоставляются кредитору, уже имеющему достаточное обеспечение (п.п. 2, 4 ст. 60 ГК РФ)</p> </div> </div>
Последствия неисполнения требований кредиторов	Лица, имеющие фактическую возможность определять действия реорганизованных юридических лиц, члены их коллегиальных органов и лицо, уполномоченное выступать от имени реорганизованного юридического лица наряду с юридическими лицами, созданными в результате реорганизации, несут перед кредиторами солидарную ответственность (п. 3 ст. 60 ГК РФ).

Гарантии прав акционеров при реорганизации

Права акционеров при реорганизации	В форме слияния/присоединения	В форме выделения/разделения
Условия возникновения прав (п.1 ст.75 Закона об АО)	<ul style="list-style-type: none"> если голосовали против если не принимали участия в голосовании 	
Содержание прав	<ul style="list-style-type: none"> требовать от общества выкупа всех или части принадлежащих им акций. Стоимость выкупленных акций определяется оценщиком и утверждается советом директоров. Стоимость не может быть ниже рыночной без учета влияния на реорганизацию (п. 3 ст. 75 Закона об АО) Каждый акционер реорганизуемого общества должен получить акции каждого создаваемого путем реорганизации общества, предоставляющие те же права, что и принадлежащие ему акции реорганизуемого общества, пропорционально их числу (п. 3.3 ст. 18, ст. 19 Закона об АО) 	

Уставом непубличного общества в отношении определенных категорий (типов) акций могут быть предусмотрены порядок (в том числе непропорциональность) их конвертации в акции другого общества, создаваемого в результате реорганизации общества, и (или) порядок (в том числе непропорциональность) их обмена на доли участников в уставном капитале ООО, доли или вклады в складочном капитале хозяйственного товарищества либо паи членов производственного кооператива, создаваемых в результате реорганизации общества.

Закон устанавливает усложненный порядок принятия и изменения соответствующих положений - п. 8 ст. 15 Закона об АО.

Признание реорганизации недействительной или несостоявшейся

Признание решения о реорганизации недействительным	Признание реорганизации несостоявшейся
<ul style="list-style-type: none">✓ Решение о реорганизации юридического лица может быть признано недействительным по требованию участников реорганизуемого юридического лица, а также иных лиц, не являющихся участниками юридического лица, если такое право им предоставлено законом.✓ Признание судом недействительным решения о реорганизации юридического лица не влечет ликвидации образовавшегося в результате реорганизации юридического лица, а также не является основанием для признания недействительными сделок, совершенных таким юридическим лицом (п.п. 1, 2 ст. 60.1 ГК РФ).	<ul style="list-style-type: none">✓ Суд по требованию участника корпорации, голосовавшего против принятия решения о реорганизации этой корпорации или не принимавшего участия в голосовании, может признать реорганизацию несостоявшейся.✓ Реорганизация признается несостоявшейся лишь в особых случаях: например, когда на регистрацию были представлены подложные документы и на самом деле решение о реорганизации компании вообще не принималось (п. 1 ст. 60.2 ГК РФ).

§ 3. Ликвидация хозяйственных обществ

Понятие ликвидации

ЛИКВИДАЦИЯ - прекращение деятельности хозяйственного общества без перехода прав и обязанностей в порядке универсального правопреемства к другим лицам (**ст. 61 ГК РФ**).



Наличие решения о добровольной ликвидации хозяйственного общества не исключает возможности его принудительной ликвидации (**п. 7 информационного письма ВАС от 13 января 2000 г. N 50**).

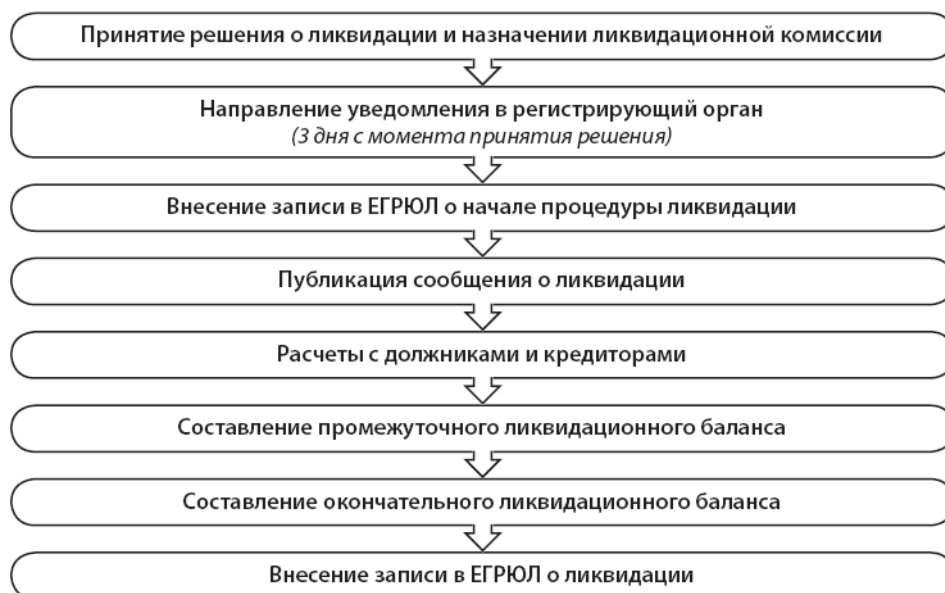
Невыполнение решения участников юридического лица о его ликвидации не является основанием для принудительной ликвидации (**п. 8 информационного письма ВАС от 13 января 2000 г. N 50**).

Формы и основания ликвидации

ОСНОВАНИЯ ЛИКВИДАЦИИ - юридические факты, с которыми законодательство связывает начало процедуры ликвидации хозяйственного общества.

Формы	Добровольная	Принудительная	
	По решению участников	По решению суда	В административном порядке
Основания	<p>В том числе в связи:</p> <ul style="list-style-type: none"> с истечением срока, на который создавалось общество с достижением цели деятельности общества иные основания (абз. 1 п. 2 ст. 61 ГК РФ) 	<ul style="list-style-type: none"> признание юридического лица банкротом (п. 1 ст. 65 ГК РФ) осуществление незаконной деятельности осуществление деятельности без лицензии грубые нарушения закона, если они носят неустранимый характер по иску учредителя (участника) юридического лица в случае невозможности достижения целей, ради которых оно создано иные случаи, предусмотренные законом (п. 3 ст. 61 ГК РФ) <p>✓ Принудительная ликвидация — исключительная мера. Она должна быть соразмерна нарушениям и последствиям (п. 28 Постановления Пленума ВС РФ от 23 июня 2015 г. № 25).</p>	<ul style="list-style-type: none"> по решению регистрирующего органа исключение из ЕГРЮЛ фактически не действующего юридического лица (ст. 64.2 ГК РФ; ст. 21.1 Закона о регистрации)

Процедура добровольной ликвидации



Добровольная ликвидация. Статья 61 ГК РФ

Вид общества	АО	ООО
Содержание решения	<ul style="list-style-type: none"> ликвидировать хозяйственное общество назначить ликвидационную комиссию 	
Уполномоченный на принятие решения орган	Общее собрание (пп. 3 п. 1 ст. 48 Закона об АО)	Общее собрание (пп. 11 п. 2 ст. 33 Закона об ООО)
Необходимое число голосов	Не менее 3/4 голосов акционеров — владельцев голосующих акций, принимающих участие в ОСА (п. 4 ст. 49 Закона об АО)	Единогласно всеми участниками общества (п. 8 ст. 37 Закона об ООО)

Ликвидационная комиссия

ЛИКВИДАЦИОННАЯ КОМИССИЯ (ЛИКВИДАТОР) - орган общества, образуемый по решению общего собрания на время ликвидации, осуществляющий мероприятия по ликвидации юридического лица, а также управление текущей деятельностью общества в указанный период.

Ликвидационная комиссия (ликвидатор) обязана:

- уведомить регистрирующий орган о начале ликвидации;
- разработать и утвердить план ликвидации;
- провести инвентаризацию имущества и обязательств;
- принять меры по взысканию дебиторской задолженности;
- принять меры по погашению кредиторской задолженности;
- составить ликвидационный баланс.

1-й этап.

Публикация сообщения о ликвидации

Ликвидационная комиссия:

- публикует в СМИ сообщение о ликвидации общества и о порядке и сроке заявления требований его кредиторами;

- уведомляет профсоюз о массовом высвобождении работников, если таковое имеется;
- уведомляет кредиторов о начале процедуры ликвидации;
- определяет должников и взыскивает дебиторскую задолженность.

Срок заявления требований кредиторами:

- не может быть менее 2 месяцев с момента опубликования сообщения о ликвидации (**п. 1 ст. 63 ГК РФ**).

Сообщение должно содержать:

- полное наименование юридического лица;
- местонахождение юридического лица;
- наименование органа, принявшего решение о ликвидации;
- ИНН/КПП, ОГРН ликвидируемого юридического лица;
- порядок и сроки заявления требований кредиторов;
- способ связи с ликвидационной комиссией.

2-й этап.

Составление промежуточного ликвидационного баланса



Промежуточный ликвидационный баланс отражает общее имущественное состояние общества на данный момент, а также выявленную кредиторскую и дебиторскую задолженности.

Расчеты с кредиторами

Расчеты с кредиторами:

- осуществляются денежными средствами;
- при недостаточности денежных средств - за счет имущества общества. Имущество реализуется с публичных торгов в порядке, установленном для исполнения судебных решений.

ОСНОВАНИЕ ДЛЯ НАЧАЛА ПРОЦЕДУРЫ БАНКРОТСТВА - невозможность рассчитаться с кредиторами. При наличии признаков несостоятельности юридического лица (банкротства) ликвидационная комиссия обязана обратиться в арбитражный суд (**п. 3 ст. 63 ГК РФ**).

Требования, не признанные ликвидационной комиссией, если кредиторы по таким требованиям не обращались с иском в суд, считаются погашенными (**пп. 2 п. 5.1 ст. 64 ГК РФ**).

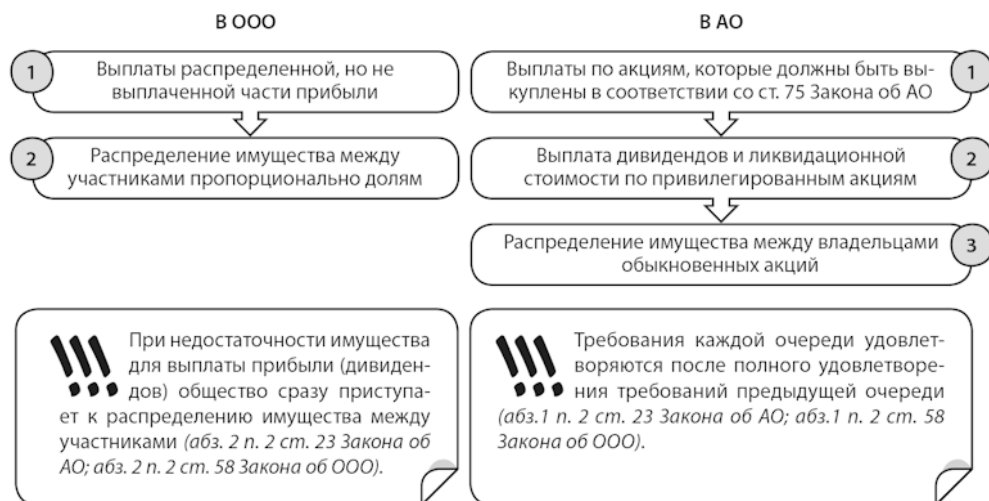
При обнаружения имущества ликвидированного юридического лица заинтересованное лицо в течение 5 лет с момента внесения в ЕГРЮЛ сведений о прекращении юридического лица вправе обратиться в суд с заявлением о назначении процедуры распределения обнаруженного имущества среди лиц, имеющих на это право (**п. 5.2 ст. 64 ГК РФ**).

Очередность расчетов с кредиторами



Расчеты с участниками (акционерами)

Расчеты с участниками (акционерами) производятся после завершения расчетов с кредиторами:



3-й этап. Окончание процедуры ликвидации

После завершения расчетов с кредиторами ликвидационная комиссия составляет ликвидационный баланс, который утверждается учредителями (участниками) юридического лица или органом, принявшими (принявшим) решение о ликвидации юридического лица (**п. 6 ст. 63 ГК РФ**).

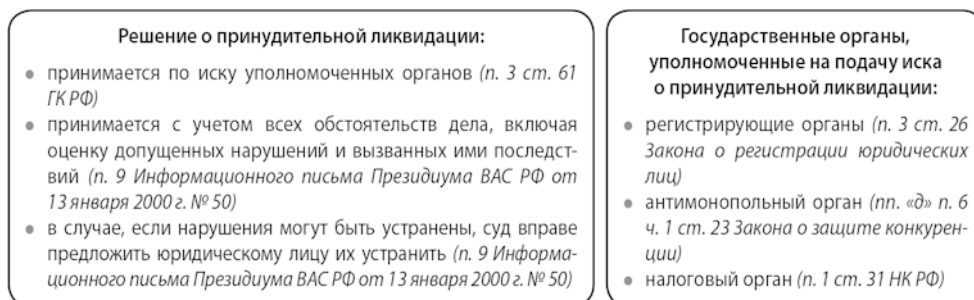
Для регистрации ликвидации юридического лица в регистрирующий орган подается:

- заявление о государственной регистрации;
- ликвидационный баланс;

- документ об уплате государственной пошлины;

- документ, подтверждающий сдачу отчетности в пенсионный фонд (ст. 21 Закона о регистрации юридических лиц).

Решение о принудительной ликвидации

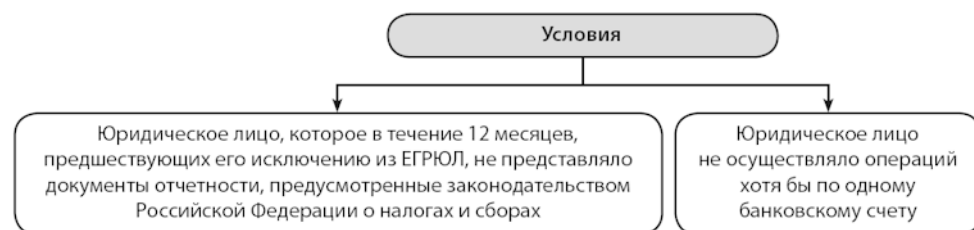


Судом может быть удовлетворено требование о принудительной ликвидации юридического лица по иску учредителя (участника), если иные учредители (участники) уклоняются от участия в ней, делая невозможным принятие решений в связи с отсутствием кворума, в результате чего становится невозможным достижение целей, ради которых было создано юридическое лицо, в том числе если осуществление деятельности юридического лица становится невозможным или существенно затрудняется, в частности ввиду невозможности сформировать органы юридического лица (п. 29 Постановления Пленума ВС РФ от 23 июня 2015 г. N 25).

Обязанности по проведению ликвидации юридического лица не могут возлагаться арбитражным судом на государственный или муниципальный орган, по иску которого судом принято соответствующее решение (п. 9 информационного письма Президиума ВАС РФ от 13 января 2000 г. N 50).

Прекращение недействующего юридического лица

ГК РФ предусматривает особый порядок прекращения недействующих юридических лиц (ст. 64.2 ГК РФ).



При наличии указанных условий юридическое лицо считается фактически прекратившим свою деятельность.



Такое юридическое лицо подлежит исключению из ЕГРЮЛ в порядке, установленном законом о государственной регистрации юридических лиц.

§ 4. Банкротство хозяйственных обществ

Понятие несостоятельности (банкротства)

НЕСОСТОЯТЕЛЬНОСТЬ (БАНКРОТСТВО) - признанная арбитражным судом неспособность должника в полном объеме удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей.

Денежное обязательство - обязанность должника уплатить кредитору определенную денежную сумму по гражданско-правовой сделке и (или) иному предусмотренному Гражданским кодексом, Бюджетным кодексом основанию.

Недостаточность имущества - превышение размера денежных обязательств и обязанностей по уплате обязательных платежей должника над стоимостью имущества (активов) должника.

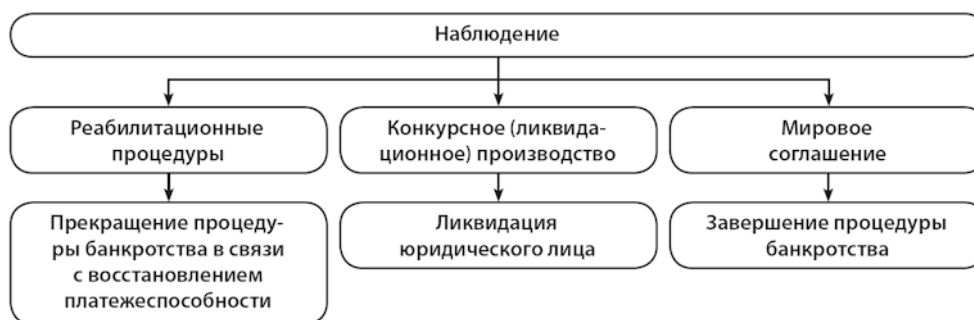
Неплатежеспособность - прекращение исполнения должником части денежных обязательств или обязанностей по уплате обязательных платежей, вызванное недостаточностью денежных средств. При этом недостаточность денежных средств предполагается, если не доказано иное.

Основание и процедуры банкротства

Основание для начала процедуры банкротства:

Факт неплатежеспособности должника (**для юр. лиц**)/неоплатности долга (**для граждан**).

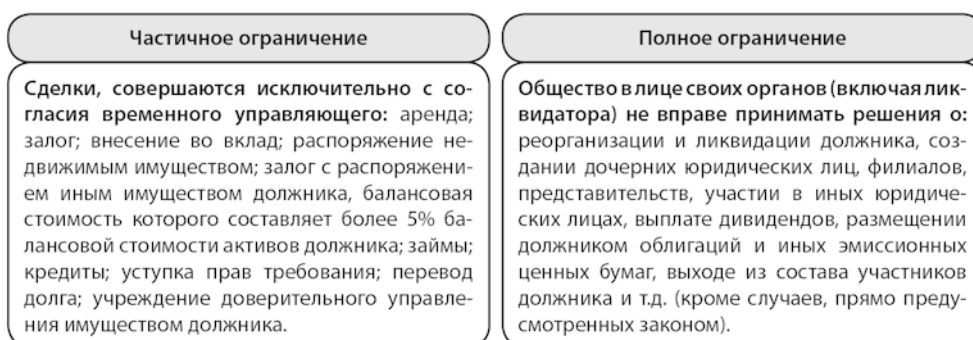
Процедура банкротства:



Правовой статус должника

При осуществлении процедур банкротства происходит ограничение право- и дееспособности юридического лица - должника.

В разных сферах деятельности должника предусмотрен различный объем ограничений.



Инициирование процедуры банкротства

Лица, имеющие право подавать заявления о признании общества банкротом	Основания
Кредитор, уполномоченные органы	<ul style="list-style-type: none">● требования к должнику — юридическому лицу в совокупности составляют 300 тыс. руб.● соответствующие обязательства и (или) обязанность не исполнены должником в течение трех месяцев с даты, когда они должны были быть исполнены (п. 2 ст. 3 Закона о банкротстве)
Должник	<ul style="list-style-type: none">● при наличии обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что он не в состоянии будет исполнить денежные обязательства и (или) обязанность по уплате обязательных платежей в установленный срок (ст. 8 Закона о банкротстве)

Лица, имеющие право подавать заявления о признании общества банкротом	Основания
Руководитель должника*	<ul style="list-style-type: none">● удовлетворение требований одного кредитора или нескольких кредиторов приводит к невозможности исполнения должником обязательств перед другими кредиторами● уполномоченным органом должника принято решение об обращении в арбитражный суд с заявлением должника● обращение взыскания на имущество должника существенно осложнит или сделает невозможной хозяйственную деятельность должника● должник отвечает признакам неплатежеспособности и (или) признакам недостаточности имущества● иные случаи
Ликвидационная комиссия	<ul style="list-style-type: none">● при проведении ликвидации юридическое лицо стало отвечать признакам неплатежеспособности и (или) признакам недостаточности имущества (ст. 9 Закона о банкротстве)

<*> Невыполнение указанной обязанности влечет наложение на руководителя организации субсидиарной ответственности по долгам общества (п. 2 ст. 10 Закона о банкротстве).

Наблюдение

НАБЛЮДЕНИЕ - процедура, применяемая в деле о банкротстве к должнику в целях обеспечения сохранности его имущества, проведения анализа финансового состояния должника, составления реестра требований кредиторов и проведения первого собрания кредиторов (ст. 2 Закона о банкротстве).

- вводится судом на основании рассмотрения арбитражным судом обоснованности заявления о признании должника банкротом (п. 1 ст. 62 Закона о банкротстве) на срок не более семи месяцев (п. 3 ст. 62 Закона о банкротстве);

- определение о введении наблюдения направляется в банки, обслуживающие счета должника (п. 2 ст. 63 Закона о банкротстве).

Последствия введения наблюдения:

- утверждается временный управляющий (ст. 65 Закона о банкротстве);
- ограничивается право- и дееспособность должника (ст. 64 Закона о банкротстве);
- органы управления должника не отстраняются от исполнения своих полномочий;
- происходит уведомление участников, работников, кредиторов должника (ст. 68 Закона о банкротстве);
- вводится специальный порядок предъявления требований кредиторов (п. 1 ст. 63 Закона о банкротстве);

- по заявлению кредиторов приостанавливаются дела о взыскании денежных средств с должника;
- приостанавливается исполнительное производство в отношении должника;
- устанавливаются запреты:

на выход участников, приобретение ранее размещенных акций;

на размещение облигаций и иных эмиссионных ценных бумаг, кроме акций;

на выплату дивидендов (на распределение прибыли между участниками);

на принятие решений о реорганизации и ликвидации должника, о создании и участии в юридических лицах, о создании филиалов и представительств, об участии в ассоциациях и иных объединениях юридических лиц, о заключении договоров простого товарищества.

Реабилитационные процедуры

ФИНАНСОВОЕ ОЗДОРОВЛЕНИЕ - процедура, применяемая в деле о банкротстве к должнику в целях восстановления его платежеспособности и погашения задолженности в соответствии с графиком погашения задолженности.

- вводится первым собранием кредиторов или арбитражным судом на основании ходатайства заинтересованных лиц;

- совокупный срок финансового оздоровления и внешнего управления не может превышать 2 года (**п. 2 ст. 92 Закона о банкротстве**);

- управление осуществляется органами управления обществом;

- для контроля над деятельностью общества утверждается административный управляющий;

- составляется план финансового оздоровления;

- временно приостанавливается взыскание задолженностей;

- принимаются иные меры по восстановлению платежеспособности (**гл. 5 Закона о банкротстве**).

ВНЕШНЕЕ УПРАВЛЕНИЕ - процедура, применяемая в деле о банкротстве к должнику в целях восстановления его платежеспособности.

- вводится арбитражным судом на основании решения собрания кредиторов;

- срок - не более 18 месяцев (может быть продлен не более чем на 6 месяцев, если иное не установлено законом);

- прекращаются полномочия исполнительных органов должника;

- органы управления должника вправе принимать решения:

об определении количества, номинальной стоимости объявленных акций;

об увеличении уставного капитала АО путем размещения дополнительных акций и т.д.;

- для управления обществом утверждается внешний управляющий, который в пределах своих полномочий исполняет функции ЕИО;

- утверждается план внешнего управления;

- вводится мораторий на удовлетворение требований кредиторов;

- принимаются иные меры по восстановлению платежеспособности.

Меры по восстановлению платежеспособности

Возможные меры по восстановлению платежеспособности должника:

- репрофилирование производства;
- закрытие нерентабельных производств;
- взыскание дебиторской задолженности;
- продажа части имущества должника;
- уступка прав требования должника;
- исполнение обязательств должника собственником имущества должника - унитарного предприятия, учредителями (участниками) должника либо третьим лицом или третьими лицами;
- увеличение уставного капитала должника за счет взносов участников и третьих лиц (для ООО)/размещение дополнительных обыкновенных акций должника (для АО);
- оспаривание сделок должника;
- продажа предприятия должника;
- замещение активов должника;
- иные меры по восстановлению платежеспособности должника.

Увеличение уставного капитала должника

Общим собранием участников (акционеров) до начала процедуры банкротства либо в ходе реабилитационных процедур может быть принято решение об увеличении уставного капитала <*>.

<*> См., напр., п. 5 ст. 64, ст. 109 Закона о банкротстве.



Увеличение уставного капитала в акционерном обществе (ст. 114 Закона о банкротстве):

- производится исключительно за счет дополнительной эмиссии обыкновенных акций, распределяемых по закрытой подписке;
- срок эмиссии - не более 3 месяцев;
- государственная регистрация отчета об итогах размещения должна быть осуществлена не позднее чем за месяц до даты окончания внешнего управления;
- акционерам должника на осуществление преимущественного права покупки предоставляется 45

дней с даты начала размещения акций;

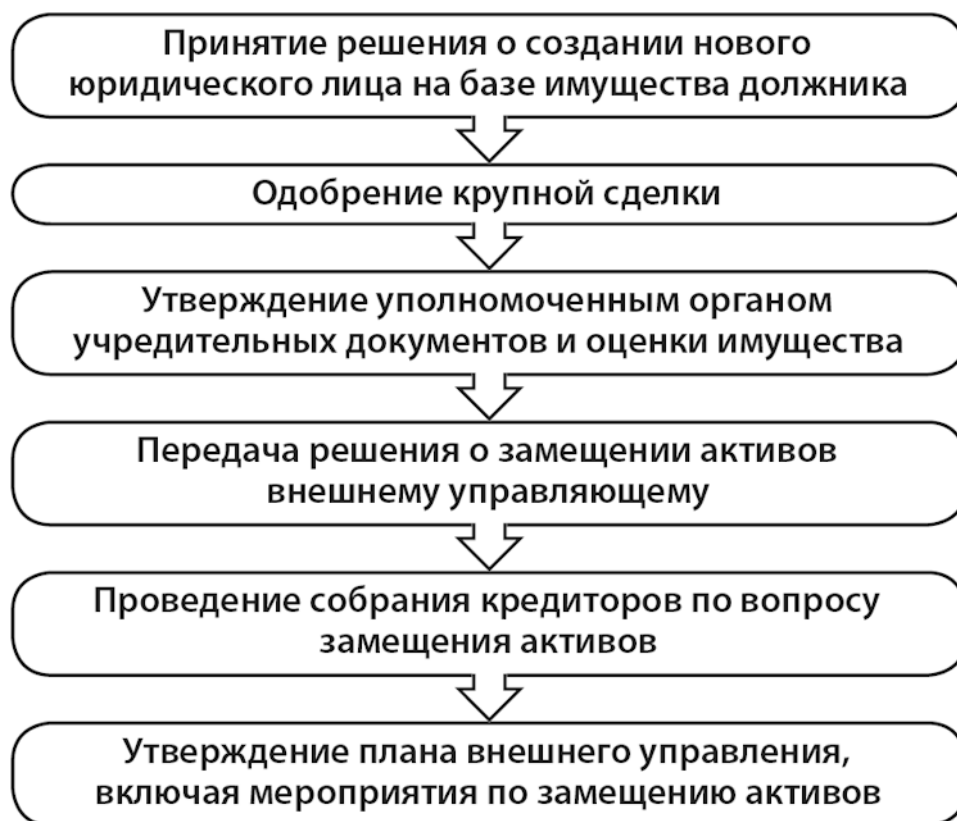
- оплата дополнительных акций должника осуществляется только денежными средствами;
- в случае признания эмиссии несостоявшейся лица, которые приобрели такие акции, получают право требовать возврата им средств, уплаченных за акции, вне очереди.

Замещение активов.
Статья 115 Закона о банкротстве

Замещение активов должника проводится путем создания на базе имущества должника одного или нескольких открытых акционерных обществ.

- состав имущества должника, вносимого в оплату уставных капиталов создаваемых акционерных обществ, определяется планом внешнего управления;
- величина уставного капитала определяется рыночной стоимостью вносимого имущества;
- наряду с активами вновь создаваемым обществам передаются обязательства.

Этапы замещения активов



Конкурсное производство

КОНКУРСНОЕ ПРОИЗВОДСТВО - процедура, применяемая в деле о банкротстве к должнику, признанному банкротом, в целях пропорционального удовлетворения требований кредиторов.

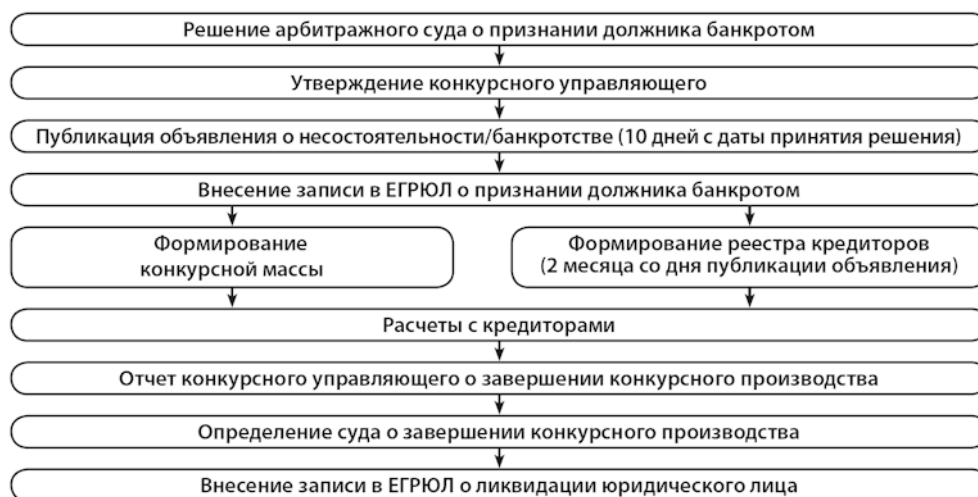
Цели введения конкурсного производства:

- поиск и аккумуляция имущества должника;
- ликвидация организации;
- соразмерное удовлетворение требований кредиторов.

Последствия открытия конкурсного производства (ст. 126 Закона о банкротстве):

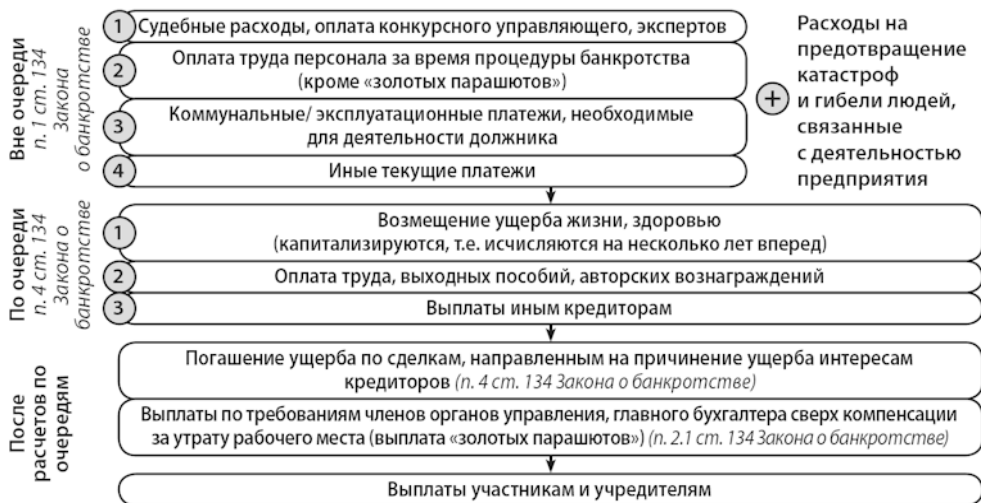
- наступает срок исполнения всех обязательств должника;
- прекращается начисление процентов, неустоек и иных санкций за неисполнение или ненадлежащее исполнение денежных обязательств и обязательных платежей;
- сведения о финансовом состоянии должника более не относятся к сведениям, составляющим коммерческую тайну;
- прекращается совершение сделок, связанных с отчуждением имущества и передачей его в пользование;
- прекращается исполнение по исполнительным документам;
- исполнительные документы передаются конкурсному управляющему;
- снимаются ранее наложенные аресты на имущество должника и иные ограничения распоряжения имуществом;
- прекращаются полномочия руководителя;
- все требования кредиторов могут быть предъявлены только в ходе конкурсного производства.

Процедура конкурсного производства



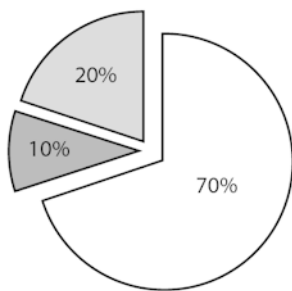
Срок процедуры - до 6 месяцев; срок может быть продлен не более чем на 6 месяцев, количество продлений не ограничено (п. 2 ст. 124 Закона о банкротстве).

Порядок расчетов с кредиторами



После погашения реестровых требований погашаются требования, заявленные в дело о банкротстве после закрытия реестра.

По обязательству, обеспеченному залогом



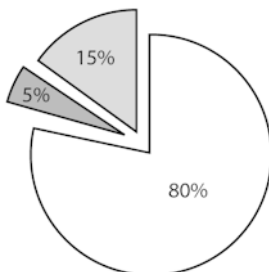
Из средств, вырученных от реализации предмета залога:

- 70% направляется на погашение требований кредитора по обязательству, обеспеченному залогом, но не более чем основная сумма задолженности + проценты

Денежные средства, оставшиеся от суммы, вырученной от реализации предмета залога после погашения долга залогового кредитора, носят на специальный банковский счет должника:

- 20% — для погашения требований кредиторов первой и второй очереди в случае недостаточности для этих целей имущества должника
- оставшиеся средства — для погашения судебных расходов, расходов по выплате вознаграждения арбитражным управляющим и оплаты услуг лиц, привлеченных арбитражным управляющим

Особенности по банковскому кредиту



Из средств, вырученных от реализации предмета залога:

- 80% на погашение требований конкурсного кредитора по кредитному договору, обеспеченного залогом, но не более чем основная сумма + проценты

Оставшиеся средства от суммы, вырученной от реализации предмета залога, вносятся на специальный банковский счет должника:

- 15% — для погашения требований кредиторов первой и второй очереди в случае недостаточности для этих целей иного имущества
- оставшиеся средства — для погашения судебных расходов по выплате вознаграждения арбитражным управляющим и оплаты услуг лиц, привлеченных арбитражным управляющим

Денежные средства, оставшиеся после погашения указанных выше требований, обеспеченных

залогом реализованного имущества, включаются в конкурсную массу.

Требования кредиторов, не удовлетворенные за счет стоимости залога, удовлетворяются в составе требований кредиторов третьей очереди.

Основные нормативные акты и судебная практика

- ГК РФ;
- Закон об АО;
- Закон об ООО;
- Закон о регистрации юридических лиц;
- Закон о банкротстве;
- Закон о лицензировании;
- Закон о защите конкуренции;
- Закон об иностранных инвестициях;
- Закон о производственных кооперативах;
- Закон о некоммерческих организациях;
- Федеральный закон от 29 июня 2015 г. N 210-ФЗ;
- Федеральный закон от 19 июля 1998 г. N 115-ФЗ "Об особенностях правового положения акционерных обществ работников (народных предприятий)";
- Федеральный закон от 28 июня 2013 г. N 134-ФЗ "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в части противодействия незаконным финансовым операциям";
- Федеральный закон от 5 февраля 2007 г. N 13-ФЗ "Об особенностях управления и распоряжения имуществом и акциями организаций, осуществляющих деятельность в области использования атомной энергии, и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации";
- Федеральный закон от 6 октября 2003 г. N 131-ФЗ "Об общих принципах организации местного самоуправления в РФ";
- Приказ ФНС России от 25 января 2012 г. ММВ-7-6/25 "Об утверждении форм и требований к оформлению документов, представляемых в регистрирующий орган при государственной регистрации юридических лиц, индивидуальных предпринимателей и крестьянских (фермерских) хозяйств";
- Методические указания по формированию бухгалтерской отчетности при осуществлении реорганизации организаций, утвержденные Приказом Министерства финансов Российской Федерации от 20 мая 2003 г. N 44н;
- Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 13 января 2000 г. N 50 "Обзор практики разрешения споров, связанных с ликвидацией юридических лиц (коммерческих организаций)";
- Постановление Пленума ВАС РФ от 30 июля 2013 г. N 61;
- Постановление Пленума ВС РФ от 23 июня 2015 г. N 25.

Глава 4. ВИДЫ КОРПОРАТИВНЫХ ОБЪЕДИНЕНИЙ

Концентрация и централизация капитала и производства приводят не только к образованию монополий, но и к появлению в хозяйственной жизни иных структур, образно говоря, молекулярного уровня. Это различного рода объединения юридически самостоятельных субъектов (обычно юридических лиц), связанных отношениями экономической зависимости.

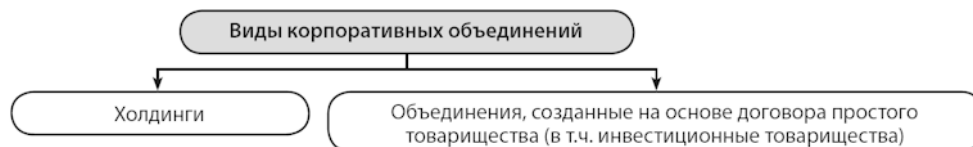
М.И. Кулагин

§ 1. Общие положения о корпоративных объединениях

Понятие "корпоративное объединение"

ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЕ ОБЪЕДИНЕНИЕ - устойчивая форма интеграции, участники которой, оставаясь формально независимыми субъектами, осуществляют согласованную предпринимательскую деятельность.

КОРПОРАТИВНОЕ ОБЪЕДИНЕНИЕ - разновидность предпринимательского объединения, представляющая собой совокупность экономически взаимосвязанных юридических лиц, осуществляющих согласованную предпринимательскую деятельность.



Классификация корпоративных объединений



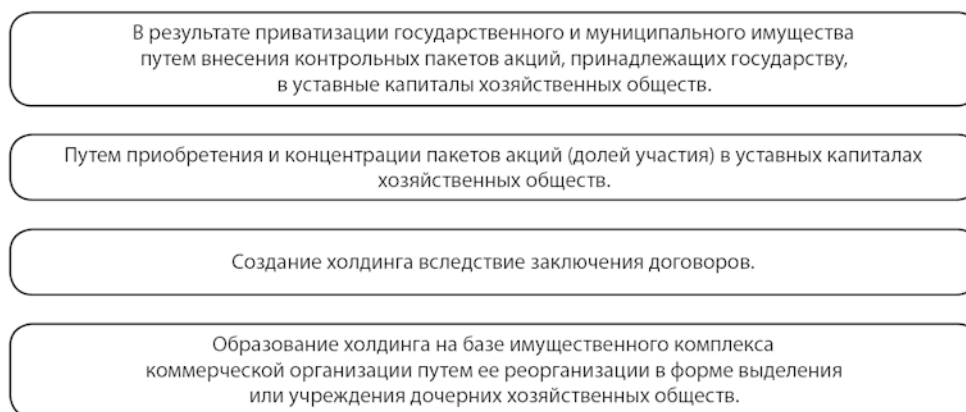
§ 2. Холдинг

Понятие и структура холдинга

ХОЛДИНГ - форма предпринимательского объединения, представляющая собой группу организаций (участников), основанную на отношениях экономической зависимости, участники которой, сохраняя формальную юридическую самостоятельность, в своей предпринимательской деятельности подчиняются одному из участников группы - холдинговой компании (головной организации).



Способы создания холдингов в России



Основания возникновения холдинговых отношений (отношений экономического контроля)

ЭКОНОМИЧЕСКИЙ КОНТРОЛЬ - способность одного лица (контролирующее лицо) определять решения другого лица (подконтрольная организация).

Основания:

- преобладающее участие одного общества в уставном капитале другого;
- наличие договора;
- "иным образом определять решения", в том числе:
 - косвенный контроль (через третьих лиц);
 - право определять персональный состав органов управления через аффилированных лиц;
 - предоставление участникам (акционерам) прав по корпоративному договору;
 - другие обстоятельства, перечень которых является открытым (ст. 67.3 ГК РФ), в том числе **фактический контроль**.

Основные особенности холдинга как корпоративного объединения

Совокупность формально независимых юридических лиц, волю которых формирует холдинговая компания (основное общество) как центр интегрированной системы.

Наличие экономического контроля одного участника над другими.

Организационное единство (корпоративное управление осуществляется через органы юридических лиц, входящих в состав объединения).

Осуществление согласованной политики в сфере деятельности участников холдинга, консолидированная позиция на рынке.

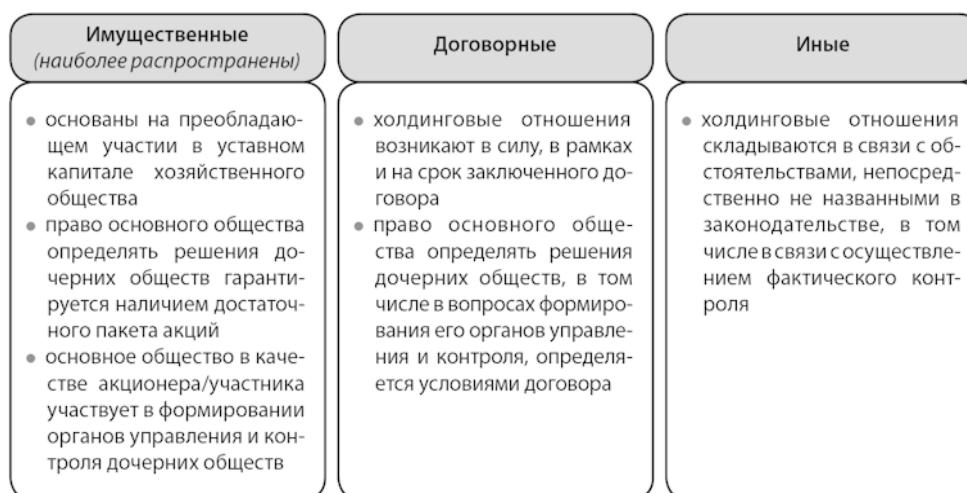
Создание холдинга не влечет за собой его регистрацию.

Холдинг как объединение юридических лиц может выступать субъектом отдельных правоотношений (в налоговой сфере, в сфере защиты конкуренции).

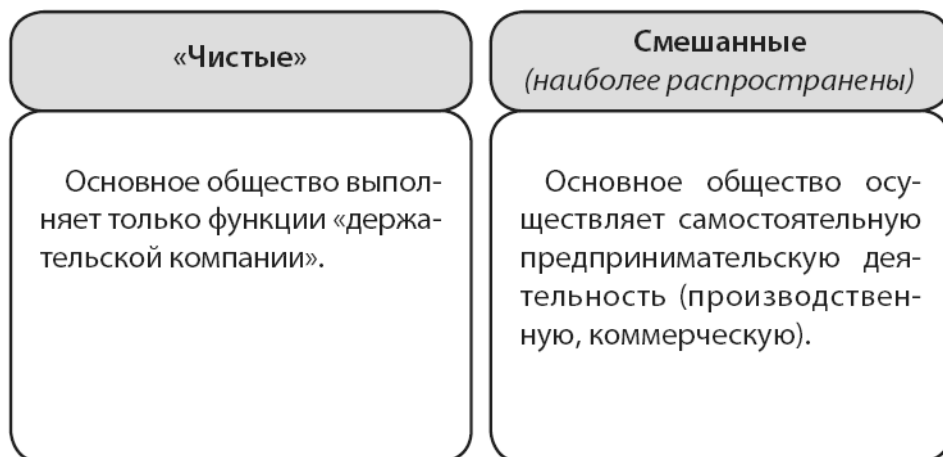
Классификация холдингов



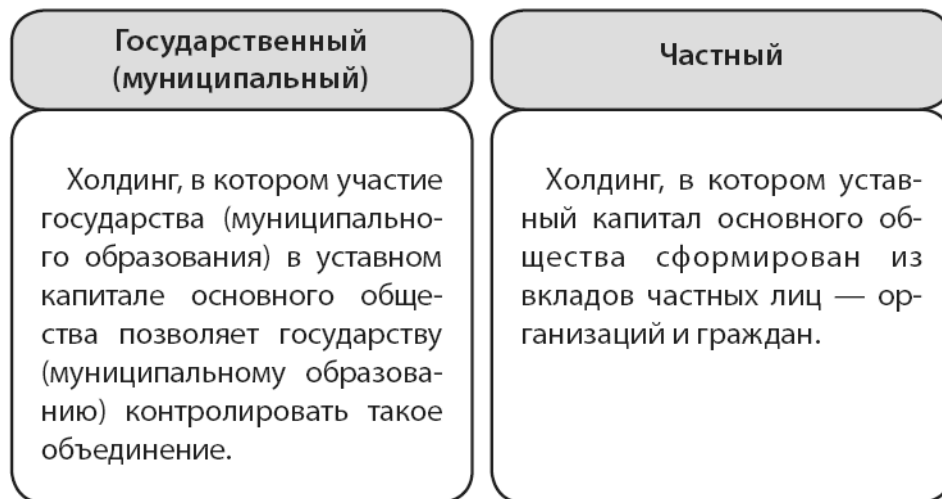
Виды холдингов по типу зависимости



Виды холдингов в зависимости от функций основного общества



Виды холдингов в зависимости от формы собственности



Виды холдингов в зависимости от формы производственной интеграции

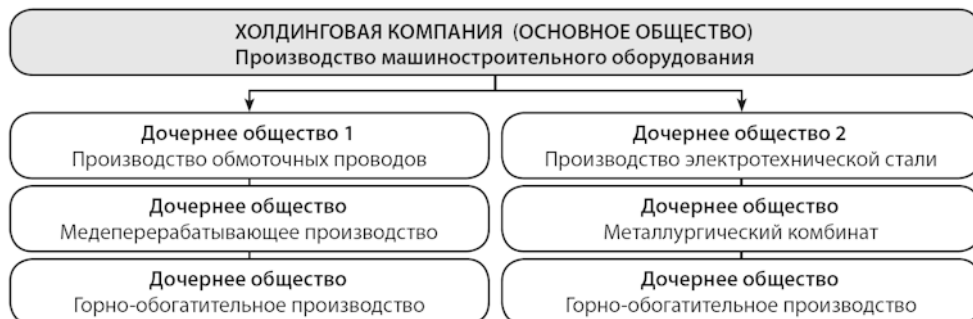
ГОРИЗОНТАЛЬНЫЙ ХОЛДИНГ - образуется участниками одной сферы деятельности, одного сектора рынка. Субъекты находятся на одном уровне производства и распределения.

Горизонтальный тип холдинга может быть признан в соответствии с Законом о конкуренции картелем.



Виды холдингов в зависимости от формы производственной интеграции

ВЕРТИКАЛЬНЫЙ ХОЛДИНГ - объединение участников, осуществляющих разнопрофильную деятельность в единой технологической цепочке производства продукта. В состав вертикального холдинга входят поставщики сырья, материалов, комплектующих, производители готового продукта, сервисные центры, т.е. субъекты хозяйствования, находящиеся на разных уровнях производства и распределения.

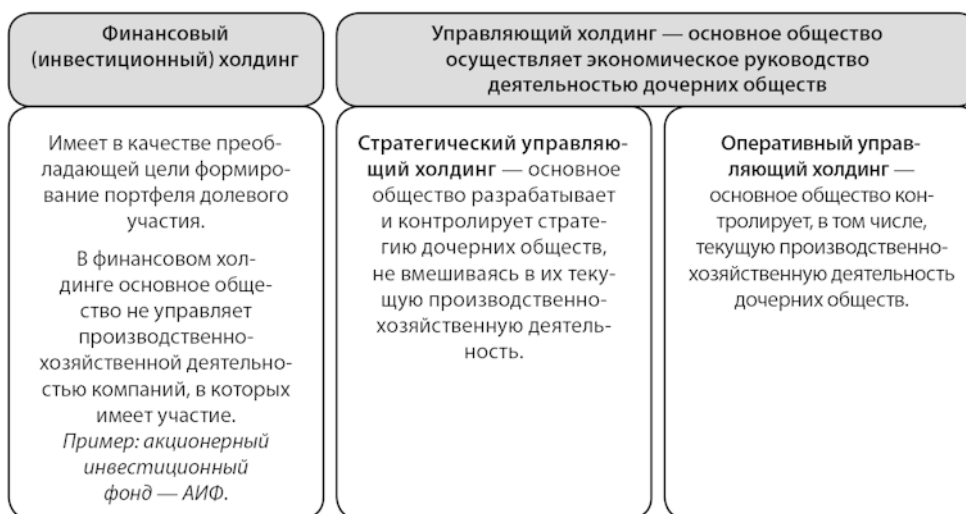


Виды холдингов в зависимости от формы производственной интеграции

ДИВЕРСИФИЦИРОВАННЫЕ ХОЛДИНГИ (КОНГЛОМЕРАТЫ) - образуют участники, принадлежащие к различным отраслям производства и сферам деятельности, технологически между собой не связанным. Диверсификация осуществляется путем распределения производства между различными отраслями, расширения ассортимента выпускаемой продукции, производимых услуг в целях обеспечения финансово-хозяйственной устойчивости компании и снижения предпринимательских рисков.



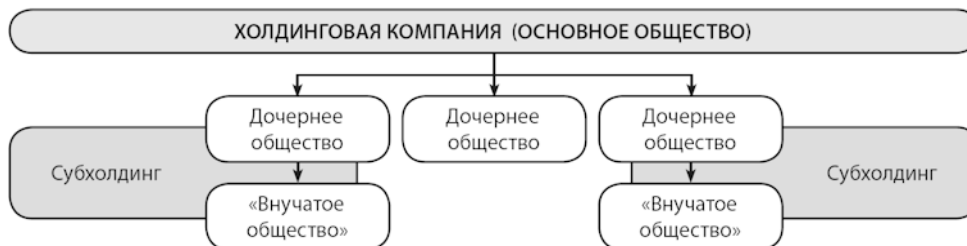
Виды холдингов в зависимости от цели образования



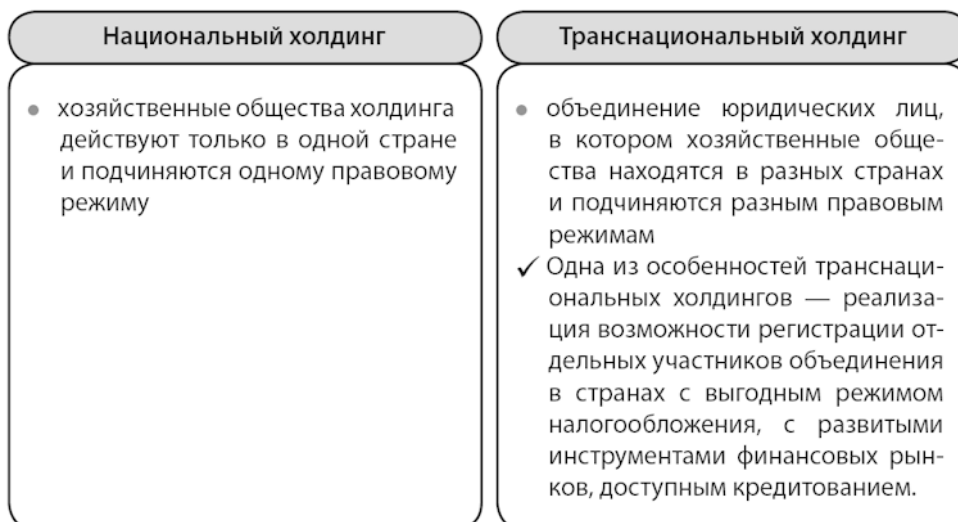
Виды холдингов по системе участия

ОСНОВНОЙ ХОЛДИНГ - представляет собой отношения по типу "основное общество - дочерние компании".

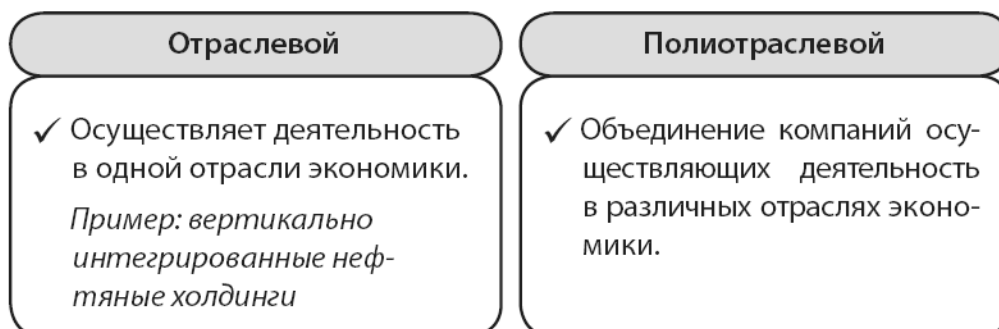
СУБХОЛДИНГ - существует во многоуровневом холдинговом объединении, когда дочерние общества основного холдинга составляют субхолдинг (промежуточный холдинг), являясь материнскими обществами в отношении своих дочерних обществ, выступающих по отношению к основному обществу холдинга как "внучатые".



Виды холдингов в зависимости от территории деятельности



Виды холдингов с позиции отраслевой принадлежности



Банковский холдинг, банковская группа — ст. 4 Закона о банках и банковской деятельности



БАНКОВСКИЙ ХОЛДИНГ — не являющееся юридическим лицом объединение юридических лиц (участники банковского холдинга), включающее хотя бы одну кредитную организацию, находящуюся под контролем юридического лица, не являющегося кредитной организацией (головная организация банковского холдинга), а также (при их наличии) иные (не являющиеся кредитными организациями) юридические лица, находящиеся под контролем либо значительным влиянием головной организации банковского холдинга или входящие в банковские группы кредитных организаций — участников банковского холдинга, при условии, что доля банковской деятельности, определенная на основе методики Банка России, в деятельности банковского холдинга составляет не менее 40%.



БАНКОВСКАЯ ГРУППА — не являющееся юридическим лицом объединение юридических лиц, в котором одно юридическое лицо или несколько юридических лиц (участники банковской группы) находятся под контролем либо значительным влиянием одной кредитной организации.

Преимущества холдинговой модели организации бизнеса

- возможность привлечения инвестиций при сохранении стратегического контроля;
- устойчивость и стабильность (нельзя добровольно "выйти" из состава холдинга);
- ограниченный риск ответственности контролирующего лица; распределение коммерческих рисков между несколькими юридическими лицами;
- гибкость и мобильность в распределении функций и степени автономности дочерних обществ;
- возможность централизации в основном обществе ряда управленческих функций и экономия расходов на их реализацию;
- рационализация размещения производственных единиц (использование для производства регионов с дешевой рабочей силой или льготными условиями осуществления предпринимательской деятельности);
- облегченность процедур создания и реструктуризации холдинга (отсутствие регистрационных процедур при создании, возможность приобретения бизнеса через покупку контрольного пакета акций).

Недостатки холдинговой модели организации бизнеса

- отсутствие внутри холдинга конкуренции, что создает условия сохранения нерентабельного бизнеса;
- бюрократизация управления, сложность иерархической структуры;
- неоптимальное налогообложение участников холдинга, отсутствие "налогового единства" холдинга (за исключением возможности создания консолидированной группы налогоплательщиков);
- сложность управления холдинговым объединением:
большое количество субъектов корпоративных отношений со свойственными им интересами;
высокие транзакционные издержки (в том числе усложненный документооборот);
- отсутствие адекватного правового регулирования холдингов;
- отсутствие особенностей правового регулирования совершения сделок, в совершении которых имеется заинтересованность между участниками холдинга;
- антимонопольные ограничения, устанавливаемые для группы лиц.

Правовые последствия образования холдинга

В корпоративном законодательстве:

- **дочерность** -> ответственность основного по долгам дочернего ("снятие корпоративной вуали");
- **аффилированность** -> одобрение сделок, в совершении которых имеется заинтересованность, раскрытие информации.

В налоговом законодательстве:

- **взаимозависимость** -> контроль налоговых органов за трансфертным ценообразованием и возможность доначисления налогов исходя из рыночной цены сделки между взаимозависимыми лицами;
- **взаимозависимость** -> контроль налоговых органов за наличием деловой цели сделок, совершаемых между взаимозависимыми лицами.

В законодательстве о защите конкуренции:

- **группа лиц** -> рассматривается как единый субъект рынка, что влечет за собой определенные особенности, устанавливаемые законодательством для группы лиц.

Способы управления дочерними обществами

Правовые:

- принятие решений общим собранием акционеров (участников) дочернего общества через представительство в них основного общества;
- формирование состава совета директоров, правления, назначение ЕИО дочернего общества;
- распределение компетенции между органами управления дочернего общества путем ограничения компетенции исполнительных органов и расширения полномочий совета директоров;
- создание внутри холдингового объединения единого правового пространства;
- закрепление в уставе дочернего общества или в договоре между основным и дочерними права основного общества давать указания дочернему;
- использование договорной модели:
 - предоставление управленческих услуг дочернему обществу;
 - выполнение основным обществом функций единоличного исполнительного органа дочерних обществ в качестве управляющей организации;
 - создание подконтрольной основному обществу управляющей организации для выполнения функций единоличного исполнительного органа дочерних обществ.

Организационные:

- построение организационной структуры холдингового объединения;
- распределение управленческих и хозяйственных функций между участниками холдингового объединения;
- организационно-должностная интеграция ("перекрестный директорат");
- управление персоналом и системой мотивации.

§ 3. Простое товарищество

Понятие и признаки простого товарищества

ПРОСТОЕ ТОВАРИЩЕСТВО - корпоративное объединение, не имеющее статуса юридического лица, но представляющее собой организационное единство, основанное на созданной участниками имущественной базе.

По договору простого товарищества (договору о совместной деятельности) двое или несколько лиц (товарищей) обязуются соединить свои вклады и совместно действовать без образования юридического лица для извлечения прибыли или достижения иной не противоречащей закону цели (ст. 1041 ГК РФ).

Основные признаки договора простого товарищества:

- наличие у сторон по договору общего экономического интереса и согласованной цели;
- соединение участниками своих вкладов;
- организационный характер договора, направленность на создание организационного единства - объединения, которое позволит участникам товарищества выступать в имущественном обороте консолидированно;
- образование общей собственности является не целью договора, а способом достижения цели - создание объединения, реализующего согласованные цели участников.

Основные характеристики простого товарищества как корпоративного объединения

Основные права участников:

- право на участие в управлении общими делами товарищества - реализуется посредством участия товарища в определении решений, принимаемых товариществом;
- право на ведение общих дел товарищей - предоставляется каждому товарищу, если договором простого товарищества не установлено, что ведение общих дел осуществляется отдельными участниками;
- право на получение информации - право знакомиться со всей документацией по ведению дел.

Распределение прибыли и убытков простого товарищества:

- пропорционально стоимости вкладов товарищей в общее дело, если иное не предусмотрено договором простого товарищества или иным соглашением товарищей.

Отдельные виды корпоративных объединений, образованных на основе договора простого товарищества

КОНСОРЦИУМ - форма организации совместной предпринимательской деятельности нескольких юридических лиц, добровольно объединившихся на долевых началах на определенный срок для выполнения определенного бизнес-проекта, требующего значительных материальных и организационных затрат.

ПУЛ - добровольная договорная форма объединения предпринимателей, основанная на договоре простого товарищества и распространенная в сфере услуг (торговых, биржевых, страховых, транспортных и пр.).

3.1. Инвестиционное товарищество

Общие положения

Источники правового регулирования инвестиционного товарищества:

- ГК РФ;
- Закон об инвестиционных товариществах.

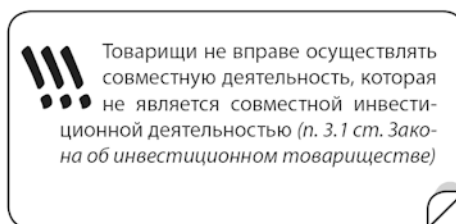
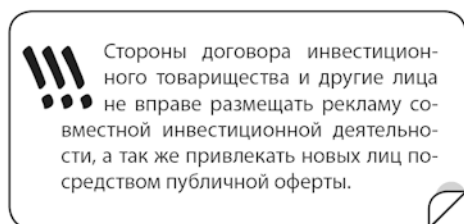
ИНВЕСТИЦИОННОЕ ТОВАРИЩЕСТВО - разновидность простого товарищества, участники которого на основе соединения своих вкладов осуществляют совместную инвестиционную деятельность без образования юридического лица для извлечения прибыли.

ДОГОВОР ИНВЕСТИЦИОННОГО ТОВАРИЩЕСТВА - договор простого товарищества, заключенный для совместной деятельности по инвестированию общего имущества товарищей в допускаемые федеральным законом и данным договором объекты инвестирования в целях реализации инвестиционных, в том числе инновационных, проектов (п. 1 ст. 2, ст. 3 Закона об инвестиционных товариществах).

Особенности инвестиционного товарищества

- договор инвестиционного товарищества не прекращается в случае изменения состава его участников, если иное не предусмотрено самим договором (ст. 19 Закона об инвестиционном товариществе);
- нет ограничений на участие в нескольких инвестиционных товариществах (п. 5 ст. 3 Закона об инвестиционном товариществе).

Конструкция инвестиционного товарищества введена в законодательство с целью предусмотреть особенности договора простого товарищества для его использования в сфере совместного инвестирования.



Особенности договора инвестиционного товарищества

Форма договора инвестиционного товарищества - нотариальная (п. 1 ст. 8 Закона об инвестиционном товариществе).

Доступ к договору третьих лиц: договор носит непубличный характер; ознакомление возможно с разрешения уполномоченного управляющего товарища (п. 2 ст. 8 Закона об инвестиционном товариществе).

Договором не может быть предусмотрена конфиденциальность для третьих лиц (негласное инвестиционное товарищество) (п. 2 ст. 12 Закона об инвестиционном товариществе).

Срок: договор инвестиционного товарищества должен быть заключен с указанием срока или с указанием цели в качестве отменительного условия, но не может быть заключен на срок более 15 лет (п. 1 ст. 13 Закона об инвестиционном товариществе).

Содержание договора:

- размер, состав вкладов;
- сроки и порядок внесения вкладов;

- размер долей каждого из товарищей и порядок изменения этих долей;
- ответственность товарищей за нарушение обязанностей по внесению вкладов;
- ответственность товарищей за неисполнение принятых на себя обязательств;
- иные условия в соответствии с Законом об инвестиционном товариществе.

Участники договора инвестиционного товарищества (товарищи)

Товарищами могут быть:

- **юридические лица** (резиденты и нерезиденты РФ), в том числе некоммерческие организации постольку, поскольку осуществление инвестиционной деятельности служит достижению целей, ради которых они созданы, и соответствует этим целям.

Количество участников договора товарищества - от 2 до 50 лиц (п. 6 ст. 3 Закона об инвестиционном товариществе). Управляющий товарищ не вправе участвовать одновременно в двух и более договорах инвестиционного товарищества, если хотя бы один из них содержит запрет на такое участие (п. 5 ст. 3 Закона об инвестиционном товариществе).

Физические лица не могут являться сторонами договора инвестиционного товарищества.

Участники инвестиционного товарищества



Имущество товарищей

Общее имущество товарищей:

- формируется из вкладов, а также в результате совместной деятельности товарищей;
- вкладом управляющего товарища могут быть деньги, иное имущество, имущественные права и иные права, имеющие денежную оценку, профессиональные знания, навыки, умения, деловая репутация. Оценка вклада производится в соответствии с договором, а если договором не установлено, то оценщиком - в соответствии с законодательством (п. 1 ст. 6 Закона об инвестиционном товариществе);
- вклад товарища, не являющегося управляющим товарищем, может быть сделан только в денежной форме, если иное не предусмотрено договором (п. 4 ст. 6 Закона об инвестиционном товариществе);
- размер доли каждого из товарищей определяется пропорционально стоимости внесенных ими вкладов в общее дело (п. 1 ст. 7 Закона об инвестиционном товариществе);

- раздел общего имущества или выдел из него доли не допускается, если иное не предусмотрено самим договором (**п. 2 ст. 7 Закона об инвестиционном товариществе**).

Распределение прибыли:

- применяются общие правила для простого товарищества - пропорционально стоимости вклада в общее дело, если иное не предусмотрено договором (**пп. 1 п. 2 ст. 4 Закона об инвестиционном товариществе; ст. 1048 ГК РФ**).

Имущественная ответственность товарищей

Основания	Товарищ-вкладчик	Управляющий товарищ
По общим обязательствам, возникшим не из договора (<i>п. 1 ст. 14 Закона об инвестиционном товариществе</i>)	Отвечают солидарно в случае установления судом вины в нарушении обязательств	Отвечают солидарно
По общим договорным обязательствам, связанным с осуществлением совместной инвестиционной деятельности (<i>п. 3 ст. 14 Закона об инвестиционном товариществе</i>)	Пропорционально и в пределах стоимости доли в праве собственности на общее имущество	При недостаточности стоимости общего имущества товарищей — солидарно несут субсидированную ответственность всем своим имуществом

Товарищи не вправе осуществлять совместную деятельность, которая не является совместной инвестиционной деятельностью. По договорным обязательствам, связанным с осуществлением товарищами совместной инвестиционной деятельности, ответственность несет товарищ, который принял на себя указанные обязательства в нарушение запрета (п. 3.1 ст. 14 Закона об инвестиционном товариществе).



В случае, если договор инвестиционного товарищества расторгнут в отношениях между управляющим товарищем и другими товарищами и договор вследствие этого не был прекращен, такой управляющий товарищ или его правопреемник в течении трех лет с момента расторжения договора инвестиционного товарищества в отношениях между управляющим товарищем и другими товарищами отвечает перед третьими лицами по общим обязательствам, возникшим в период его участия в договоре инвестиционного товарищества, так, как если бы он остался участником договора инвестиционного товарищества (*п. 1 ст. 18 Закона об инвестиционном товариществе*).

Управление инвестиционным товариществом

Ведение общих дел осуществляется только управляющими товарищами. Товарищи-вкладчики и товарищи - иностранные организации, не имеющие постоянного представительства в РФ, не могут участвовать в ведении общих дел товарищей (**п. 1 ст. 9 Закона об инвестиционном товариществе**). В случае если ведение общих дел товарищей возложено на нескольких управляющих товарищей, договор инвестиционного товарищества должен содержать условие совместного ведения дел (**п. 13 ст. 9 Закона об инвестиционном товариществе**).

Полномочия управляющего товарища на совершение сделок и ведение иных общих дел товарищей основаны на договоре инвестиционного товарищества; для осуществления этих полномочий доверенность не требуется (**п. 8 ст. 9 Закона об инвестиционном товариществе**).

Выполнение некоторых полномочий для ведения общих дел управляющий товарищ может поручить другим лицам на основании нотариальной доверенности или договора, если договор инвестиционного

товарищества не установил соответствующий запрет.

Решения, касающиеся общих дел, могут быть:

- согласованы всеми товарищами;

- приняты:

управляющим товарищем;

инвестиционным комитетом, формирование которого, созыв и проведение заседаний, голосование по вопросам повестки дня и принцип распределения голосов определяются договором инвестиционного товарищества (п. п. 4, 4.1 ст. 9 Закона об инвестиционном товариществе).

Компетенция инвестиционного комитета определена в п. 6 ст. 9 Закона об инвестиционном товариществе

Способы прекращения участия в инвестиционном товариществе

ОТКАЗ ОТ УЧАСТИЯ (п. п. 2, 3 ст. 13 Закона об инвестиционных товариществах).

Отказ управляющего товарища от участия в договоре инвестиционного товарищества в течение срока его действия или до достижения указанной в договоре цели допускается только в случае письменного согласия на такой отказ всех участников договора инвестиционного товарищества, если иной порядок не определен договором.

Отказ товарищей-вкладчиков от участия в договоре инвестиционного товарищества в течение срока его действия или до достижения указанной в договоре цели не допускается, если иное не определено договором.

ПЕРЕДАЧА ПРАВ ПО ДОГОВОРУ (ст. 15 Закона об инвестиционных товариществах).

Товарищ-вкладчик вправе передать свои права и обязанности по договору инвестиционного товарищества полностью или частично другому товарищу либо третьему лицу, если иное не установлено договором инвестиционного товарищества. При этом согласие контрагентов по договорам, заключенным от имени всех участников договора инвестиционного товарищества, на перевод долга по общим договорным обязательствам не требуется. Передача прав и обязанностей управляющего товарища не допускается, если иное не установлено договором инвестиционного товарищества.

РАСТОРЖЕНИЕ ДОГОВОРА (ст. 17 Закона об инвестиционных товариществах).

Товарищи вправе требовать расторжения или изменения договора инвестиционного товарищества, заключенного с указанием срока или с указанием цели в качестве отменительного условия, в отношениях между ними и остальными товарищами в порядке и по основаниям, которые предусмотрены п. 2 ст. 450 ГК РФ.

Основные нормативные акты

- ГК РФ;
- Закон об АО;
- Закон об ООО;
- Закон о банках и банковской деятельности;
- Закон о защите конкуренции;
- Закон об инвестиционном товариществе;

- Федеральный закон от 29 июня 2015 г. N 210-ФЗ;

- Федеральный закон от 21 декабря 2001 г. N 178-ФЗ "О приватизации государственного и муниципального имущества";

- Временное положение о холдинговых компаниях, создаваемых при преобразовании государственных предприятий в акционерные общества, утв. Указом Президента РФ от 16 ноября 1992 г. N 1392, и др.

Глава 5. ПРАВОВОЙ РЕЖИМ УСТАВНОГО КАПИТАЛА ХОЗЯЙСТВЕННЫХ ОБЩЕСТВ

Обладающие здравым смыслом кредиторы, которым обеспечение не предоставлено, вряд ли будут полагаться на такую бухгалтерскую категорию, как уставный капитал.

Бернард Блэк, Рейнир Крекман, Анна Тарасова

§ 1. Понятие, функции, структура уставного капитала хозяйственных обществ

Понятие уставного капитала

УСТАВНЫЙ КАПИТАЛ - отраженная в уставе хозяйственного общества сумма номинальных стоимостей всех акций (долей), приобретенных акционерами (участниками).

Вклад в уставный капитал является только одним из источников образования имущества хозяйственного общества.

Уставный капитал не отражает реальной стоимости имущества в собственности общества, которое может быть как больше, так и меньше уставного капитала (в этом случае в установленном законом порядке уставный капитал подлежит уменьшению).

В законодательстве уставный капитал определяется как минимальный размер имущества общества, гарантирующий интересы его кредиторов (ст. 25 Закона об АО; ст. 14 Закона об ООО). Однако это не означает ограничения ответственности общества размером уставного капитала. Удовлетворение требований кредиторов хозяйственного общества обеспечивается всем принадлежащим обществу имуществом, независимо от того, было ли это имущество внесено в уставный капитал или приобретено в результате деятельности общества.

Функции уставного капитала

Распределительная функция - через уставный капитал определяется доля участия в обществе и его прибылях.

Базовая (стартовая) функция - уставный капитал является имущественной базой для начала деятельности общества.

Гарантийная (обеспечительная) функция - уставный капитал общества определяет минимальный размер имущества общества, гарантирующего интересы его кредиторов.

Имиджевая (репутационная) функция - по размеру уставного капитала контрагенты и потребители составляют представление о корпорации.


Уставный капитал и чистые активы общества (на примере АО)

ЧИСТЫЕ АКТИВЫ АКЦИОНЕРНОГО ОБЩЕСТВА - это величина, определяемая путем вычитания из

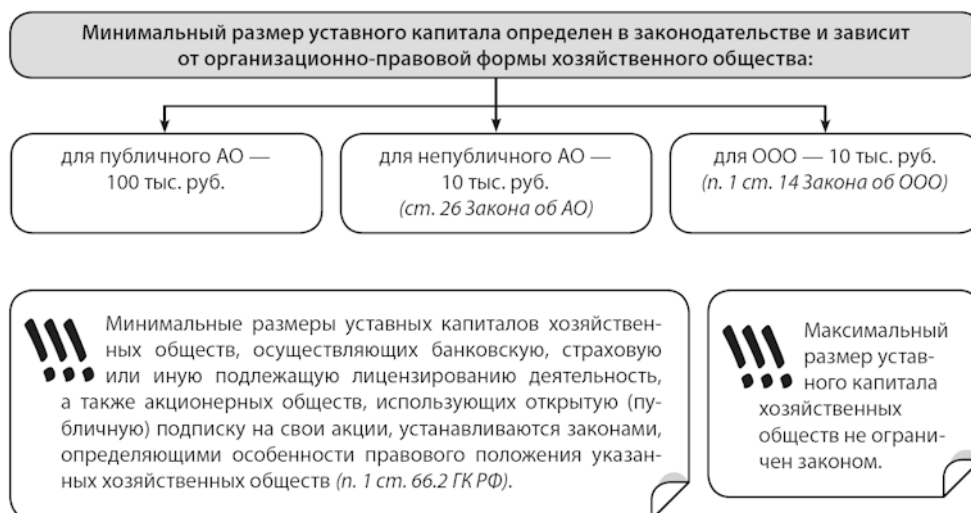
суммы активов общества, принимаемых к расчету, суммы его пассивов, принимаемых к расчету (Порядок определения стоимости чистых активов, **утв. Приказом Минфина России от 28 августа 2014 г. N 84н**).

Активы общества составляют денежные средства и имущество общества, а пассивы - обязательства общества перед третьими лицами.

Стоимость чистых активов общества определяется по данным бухгалтерского учета в порядке, установленном уполномоченным Правительством РФ федеральным органом исполнительной власти, а в случаях, предусмотренных федеральным законом, Центральным банком РФ (**абз. 1 п. 3 ст. 35 Закона об АО**).

 Если стоимость чистых активов общества останется меньше его уставного капитала по окончании отчетного года, следующего за вторым отчетным годом или каждым последующим отчетным годом, по окончании которых стоимость чистых активов общества оказалась меньше его уставного капитала, общество не позднее чем через шесть месяцев после окончания соответствующего отчетного года обязано принять решение об уменьшении уставного капитала общества до величины, не превышающей стоимости его чистых активов, или о ликвидации общества (*п. 6 ст. 35 Закона об АО*).

Минимальный размер уставного капитала



§ 2. Формирование уставного капитала при учреждении хозяйственных обществ

Порядок и сроки оплаты уставного капитала при учреждении хозяйственных обществ

Порядок формирования уставного капитала хозяйственного общества устанавливается его учредительными документами.

При учреждении общества учредители должны урегулировать следующие вопросы:

- определить, чем будут оплачиваться приобретаемые акции (доли);
- оценить вклад учредителей, вносимый в уставный капитал неденежными средствами в порядке, установленном законодательством (**п. 2 ст. 66.2 ГК РФ**);
- определить, в какие сроки должен быть сформирован уставный капитал.

Сроки оплаты:

- если иное не предусмотрено законами о хозяйственных обществах, учредители хозяйственного общества обязаны оплатить не менее трех четвертей его уставного капитала до государственной регистрации общества, а остальную часть уставного капитала хозяйственного общества - в течение первого года деятельности общества;

- в случаях, если в соответствии с законом допускается государственная регистрация хозяйственного общества без предварительной оплаты трех четвертей уставного капитала, участники общества несут субсидиарную ответственность по его обязательствам, возникшим до момента полной оплаты уставного капитала (**п. 4 ст. 66.2 ГК РФ**).

Вклад в уставный капитал

Вкладом участника хозяйственного общества в его имущество могут быть денежные средства, вещи, доли (акции) в уставных (складочных) капиталах других хозяйственных товариществ и обществ, государственные и муниципальные облигации. Таким вкладом также могут быть подлежащие денежной оценке исключительные, иные интеллектуальные права и права по лицензионным договорам, если иное не установлено законом (п. 1 ст. 66.1 ГК РФ).

При оплате уставного капитала хозяйственного общества должны быть внесены денежные средства в сумме не ниже минимального размера уставного капитала (п. 2 ст. 66.2 ГК РФ).

Законом или уставом хозяйственного общества могут быть установлены виды имущества, которое не может быть внесено для оплаты долей в уставном капитале (п. 2 ст. 66.1 ГК РФ).

Денежная оценка неденежного вклада в уставный капитал хозяйственного общества должна быть проведена независимым оценщиком. Участники хозяйственного общества не вправе определять денежную оценку неденежного вклада в размере, превышающем сумму оценки, определенную независимым оценщиком (абз. 2 п. 2 ст. 66.2 ГК РФ).

§ 3. Правовой режим акции

АКЦИЯ - эмиссионная ценная бумага, закрепляющая права ее владельца (акционера) на получение части прибыли акционерного общества в виде дивидендов, на участие в управлении акционерным обществом и на часть имущества, остающегося после его ликвидации (**ст. 2 Закона о рынке ценных бумаг**).

- акции могут выпускаться только акционерными обществами;
- акции могут выпускаться только в бездокументарной форме;
- уставный капитал акционерного общества складывается из номинальной стоимости акций, приобретенных акционерами (**ст. 25 Закона об АО, п. 1 ст. 99 ГК РФ**);
- объем прав акционера зависит от количества и вида (категорий, типов) принадлежащих ему акций;
- при учреждении акционерного общества все его акции должны быть распределены среди учредителей. Открытая подписка на акции акционерного общества не допускается до полной оплаты уставного капитала (**п. 3 ст. 99 ГК РФ**);
- законом или уставом общества, не являющегося публичным, могут быть установлены ограничения числа, суммарной номинальной стоимости акций или максимального числа голосов, принадлежащих одному акционеру (**пп. 7 п. 3 ст. 66.3 ГК РФ; ст. 11 Закона об АО**).

Виды акций в зависимости от объема предоставляемых прав

По объему предоставляемых прав акции классифицируют на обыкновенные и привилегированные (ст. ст. 31, 32 Закона об АО).

Сравнение прав, предоставляемых обыкновенными и привилегированными акциями

Обыкновенные акции	Привилегированные акции
<p>предоставляют акционеру:</p> <ul style="list-style-type: none">• право голоса на общем собрании• право на получение дивидендов (если соответствующее решение было принято общим собранием) и ликвидационной стоимости (в случае достаточности имущества общества)	<ul style="list-style-type: none">• не предоставляют права голоса по большинству вопросов, обсуждаемых общим собранием• дают право на получение фиксированных дивидендов и (или) ликвидационной стоимости
<p> Все обыкновенные акции предоставляют обладателям одинаковые права.</p>	<p> Уставом непубличного общества могут быть предусмотрены типы привилегированных акций, предоставляющих право голоса по всем или некоторым вопросам компетенции общего собрания акционеров, преимущественное право приобретения размещаемых обществом акций определенных категорий (типов) и иные дополнительные права (п. 6 ст. 32 Закона об АО)</p>

Голосующие и неголосующие акции

Голосующие акции	Неголосующие акции
<p>По общему правилу, голосующими являются обыкновенные акции.</p> <p>Обыкновенные акции не голосуют, если они:</p> <ul style="list-style-type: none">• не полностью оплачены (п. 1 ст. 34 Закона об АО)• принадлежат самому обществу (ст. 72 Закона об АО)• в иных случаях, предусмотренных законом	<p>По общему правилу, неголосующими являются привилегированные акции, за исключением случаев, когда они приобретают право голоса.</p> <p>Привилегированные акции приобретают право голоса:</p> <ul style="list-style-type: none">• по вопросам реорганизации или ликвидации общества• по вопросам, связанным с внесением изменений и дополнений в устав общества, ограничивающих права акционеров — владельцев привилегированных акций этого типа (п. 4 ст. 32 Закона об АО)• начиная с собрания, следующего за годовым общим собранием акционеров, на котором не было принято решение о выплате дивидендов или было принято решение о неполной выплате дивидендов по привилегированным акциям. Данное право прекращается с момента первой выплаты по указанным акциям дивидендов в полном размере (п. 5 ст. 32 Закона об АО)• в случаях, предусмотренных п. 6 ст. 32 Закона об АО

Объявленные и размещенные акции

Уставом общества могут быть определены количество, номинальная стоимость, категории (типы) акций, которые общество вправе размещать дополнительно к размещенным акциям (объявленные акции), и права, предоставляемые этими акциями (п. 1 ст. 27 Закона об АО).

Размещенные акции	Объявленные акции
<ul style="list-style-type: none">• приобретенные акционерами (п. 1 ст. 27 Закона об АО)	<ul style="list-style-type: none">• предусмотренные в уставе сведения о максимальном количестве акций, размещение которых возможно в будущем дополнительно к уже размещенным (п. 1 ст. 27 Закона об АО)

При отсутствии в уставе общества положения об объявленных акциях общество не вправе размещать дополнительные акции.

Целые и дробные акции

В большинстве случаев акции размещаются и обращаются в форме целой акции, однако в

определенных законом случаях, если приобретение целого числа акций невозможно, образуются части акций - **дробные акции**.

ДРОБНАЯ АКЦИЯ - часть акции, образуемая в предусмотренных законом случаях и предоставляющая их обладателю права в объеме, соответствующем части целой акции, которую она составляет.

Основания возникновения дробных акций:

- при осуществлении преимущественного права на приобретение акций, продаваемых акционером непубличного общества;

- при осуществлении преимущественного права на приобретение дополнительных акций;

- при консолидации акций.

Перечень оснований возникновения дробных акций является закрытым (**п. 3 ст. 25 Закона об АО**).

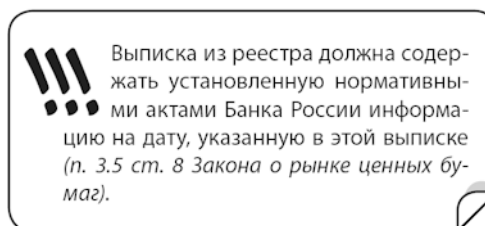
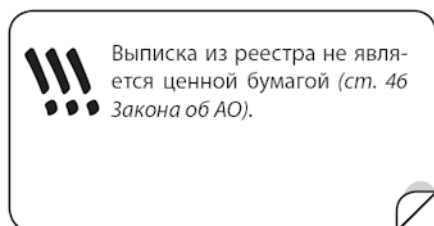
Законодатель не делает различий между правовым режимом дробных и целых акций:

- дробная акция предоставляет объем прав, равный объему, соответствующему части акции;

- дробные акции обращаются наравне с целыми акциями.

Порядок удостоверения прав на акции

Права владельцев акций фиксируются в специальных списках (реестрах) и подтверждаются выпиской из реестра.



§ 4. Правовой режим доли участия в уставном капитале ООО

Уставный капитал ООО составляется из номинальной стоимости долей его участников. Доля в уставном капитале определяется в процентах или в виде дроби.

ДОЛЯ В УСТАВНОМ КАПИТАЛЕ - часть уставного капитала ООО, наделяющая его владельца комплексом корпоративных прав в отношении общества.

Каждый из участников ООО владеет одной долей в уставном капитале, размер и стоимость которой зависит от внесенного участником вклада.

Различают номинальную стоимость и действительную стоимость доли.

Размер доли участника общества должен соответствовать соотношению номинальной стоимости его доли и уставного капитала общества.

НОМИНАЛЬНАЯ СТОИМОСТЬ ДОЛИ УЧАСТНИКА - условная абстрактная величина в денежном выражении, определяемая оценочной стоимостью внесенного участником вклада.

Применяется для определения объема корпоративных прав участника.

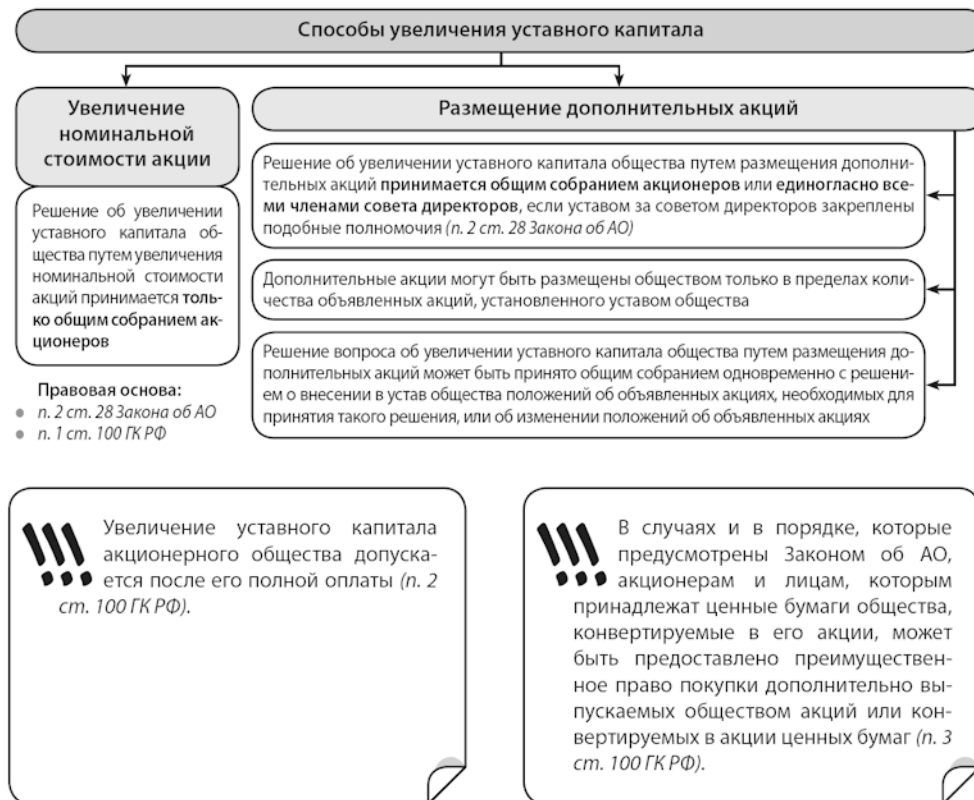
ДЕЙСТВИТЕЛЬНАЯ СТОИМОСТЬ ДОЛИ УЧАСТНИКА - часть стоимости чистых активов общества,

пропорциональная размеру номинальной доли участника.

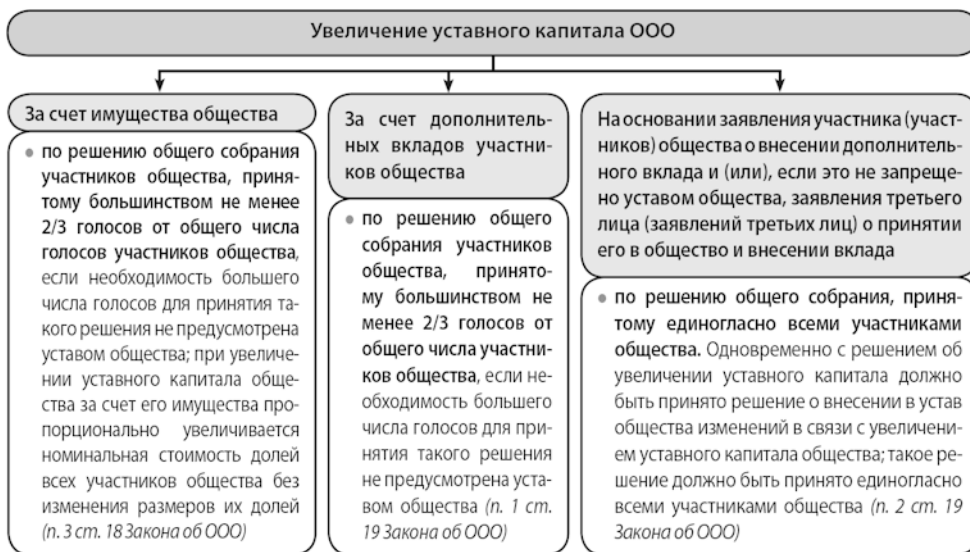
Применяется для расчетов с участником, например, при его выходе, исключении, выкупе обществом доли у участника и пр.

§ 5. Изменение уставного капитала хозяйственных обществ

Увеличение уставного капитала акционерного общества



Увеличение уставного капитала ООО



Уменьшение уставного капитала хозяйственных обществ

Хозяйственное общество вправе, а в предусмотренных законом случаях обязано уменьшить свой уставный капитал.



Обязанность уменьшить уставный капитал хозяйственного общества возникает, если стоимость чистых активов общества окажется меньше его уставного капитала по окончании отчетного года, следующего за вторым отчетным годом или каждым последующим отчетным годом. В таком случае общество обязано принять решение об уменьшении уставного капитала общества до величины, не превышающей стоимости его чистых активов, или о ликвидации общества (ст. 35 Закона об АО, ст. 20 Закона об ООО).

Обязательным условием уменьшения уставного капитала общества является уведомление кредиторов общества с предоставлением им права требовать исполнения обязательств (п. 1 ст. 101 ГК РФ).

!!! Общество не вправе уменьшать размер уставного капитала, если в результате такого уменьшения его размер станет меньше минимального размера уставного капитала, определенного на дату представления документов для государственной регистрации соответствующих изменений в уставе общества.

!!! Уменьшение уставного капитала АО путем покупки и погашения части акций допускается, если такая возможность предусмотрена в уставе общества (п. 2 ст. 101 ГК РФ).

§ 6. Особенности формирования и изменения уставного капитала в акционерных обществах. Эмиссия акций

Понятие эмиссии

ЭМИССИЯ - установленная Законом о рынке ценных бумаг последовательность действий эмитента

по размещению эмиссионных ценных бумаг (**ст. 2 Закона о рынке ценных бумаг**).

ЭМИССИОННАЯ ЦЕННАЯ БУМАГА - любая ценная бумага, в том числе бездокументарная, которая характеризуется одновременно следующими признаками:

- закрепляет совокупность имущественных и неимущественных прав, подлежащих удостоверению, уступке и безусловному осуществлению с соблюдением установленных Законом о рынке ценных бумаг формы и порядка;

- размещается выпусками;

- имеет равные объем и сроки осуществления прав внутри одного выпуска вне зависимости от времени приобретения ценной бумаги (**ст. 2 Закона о рынке ценных бумаг**).

Участники эмиссии:

- эмитент;

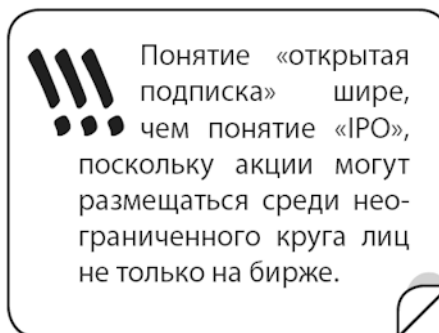
- инвестор (корпоративный, индивидуальный);

- профессиональные участники рынка ценных бумаг;

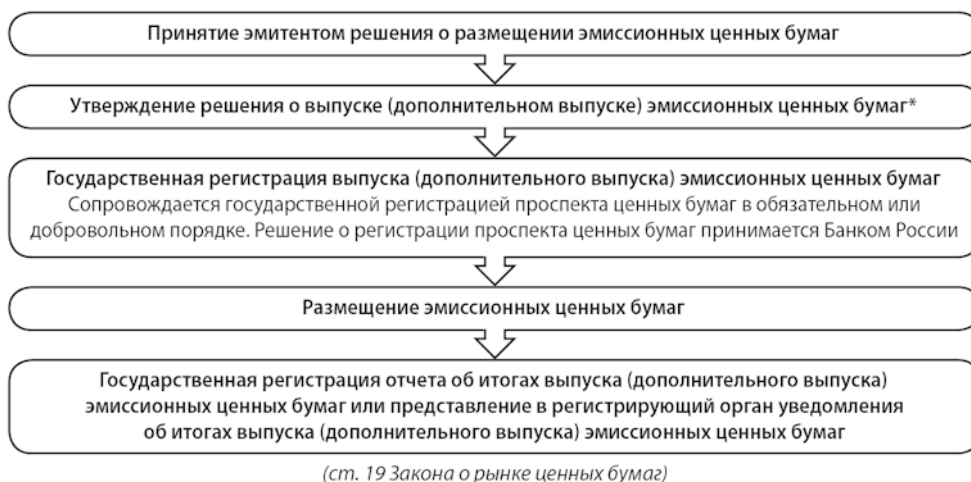
- консультанты, аудиторы, оценщики;

- государственный орган - регулятор процесса эмиссии - Банк России.

IPO (INITIAL PUBLIC OFFERING - первоначальное публичное размещение) - публичное размещение акций компании на бирже.



Процедура эмиссии



<*> Выпуск ценных бумаг - совокупность всех ценных бумаг одного эмитента, предоставляющих одинаковый объем прав их владельцам и имеющих одинаковую номинальную стоимость (ст. 2 Закона о рынке ценных бумаг).

Принятие решения о размещении

Решением об увеличении уставного капитала общества путем размещения дополнительных акций должны быть определены:

- количество размещаемых дополнительных обыкновенных акций и привилегированных акций каждого типа в пределах количества объявленных акций этой категории (типа), способ размещения;
- цена размещения дополнительных акций, размещаемых посредством подписки, или порядок ее определения, в том числе цена размещения или порядок определения цены размещения дополнительных акций лицам, имеющим преимущественное право приобретения размещаемых акций;
- форма оплаты дополнительных акций, размещаемых посредством подписки;
- иные условия размещения - по усмотрению общества.

В большинстве случаев решение о размещении акций принимается общим собранием акционеров.

Утверждение решения о выпуске. Государственная регистрация выпуска ценных бумаг

РЕШЕНИЕ О ВЫПУСКЕ ЦЕННЫХ БУМАГ - документ, содержащий данные, достаточные для установления объема прав, закрепленных ценной бумагой, который утверждается на основании и в соответствии с решением о размещении.

Решение о выпуске утверждается советом директоров или органом, осуществляющим в соответствии с федеральными законами его функции. Решение о выпуске (дополнительном выпуске) эмиссионных ценных бумаг юридических лиц иных организационно-правовых форм утверждается высшим органом управления, если иное не установлено федеральными законами.

Государственная регистрация выпусков эмиссионных ценных бумаг осуществляется Банком России (ст. 20 Закона о рынке ценных бумаг).

Регистрация осуществляется в течение 30 дней, и в случае предоставления всех документов и соответствия выпуска всем условиям выпуск получает государственный регистрационный номер. В случае

необходимости предоставления дополнительных документов и сведений срок регистрации увеличивается до 30 дней.

Документы для регистрации выпуска акций, размещаемых путем открытой подписки при приобретении акционерным обществом публичного статуса, представляются в Банк России до внесения в ЕГРЮЛ сведений о фирменном наименовании общества, содержащем указание на то, что общество является публичным.



По общему правилу, сделки с акциями можно заключать в отношении зарегистрированных ценных бумаг. Сделки, заключенные при отсутствующей государственной регистрации выпуска ценных бумаг, являются недействительными.

Проспект ценных бумаг

ПРОСПЕКТ ЦЕННЫХ БУМАГ - официальный документ, который готовится компанией-эмитентом в случаях, установленных Законом о рынке ценных бумаг, и содержит существенную информацию об эмитенте и его ценных бумагах.

Проспект ценных бумаг утверждается советом директоров и подписывается единоличным исполнительным органом и главным бухгалтером общества.

Требования к форме и содержанию проспекта ценных бумаг устанавливаются Банком России.

Государственная регистрация выпуска (дополнительного выпуска) эмиссионных ценных бумаг, размещаемых путем подписки, должна сопровождаться регистрацией проспекта ценных бумаг.

Регистрация проспекта ценных бумаг не производится <*>:

<*> Регистрация проспекта ценных бумаг производится всегда, если количество лиц, среди которых размещаются ценные бумаги, превышает 500 человек.

- если ценные бумаги размещаются лицам, являющимся квалифицированными инвесторами;
- ценные бумаги размещаются среди лиц, которые на определенную дату являлись или являются акционерами акционерного общества - эмитента;
- ценные бумаги предлагаются лицам, число которых не превышает 150 человек;
- ценные бумаги размещаются путем закрытой подписки;
- сумма привлекаемых эмитентом денежных средств в течение одного года не превышает 200 млн руб.;
- сумма привлекаемых эмитентом, являющимся кредитной организацией, денежных средств в течение одного года не превышает 4 млрд руб.;
- сумма денежных средств, вносимая в оплату ценных бумаг каждым из потенциальных приобретателей, составляет не менее 4 млн руб.;
- в случае государственной регистрации отдельного выпуска облигаций, если проспект облигаций зарегистрирован одновременно с государственной регистрацией программы облигаций.

Размещение эмиссионных ценных бумаг

РАЗМЕЩЕНИЕ - отчуждение эмиссионных ценных бумаг первым владельцам путем заключения

гражданско-правовых сделок (ст. 2 Закона о рынке ценных бумаг).

Размещение осуществляется путем:

- совершения сделок, направленных на отчуждение ценных бумаг их первым владельцам;
- внесения приходных записей по лицевым счетам или по счетам депо первых владельцев (в случае размещения именных ценных бумаг).



Публичное общество вправе проводить размещение акций и эмиссионных ценных бумаг, конвертируемых в его акции, посредством как открытой, так и закрытой подписки. Уставом публичного общества и правовыми актами РФ может быть ограничена возможность проведения закрытой подписки публичными обществами.

Непубличное общество не вправе проводить размещение акций и эмиссионных ценных бумаг, конвертируемых в его акции, посредством открытой подписки или иным образом предлагать их для приобретения неограниченному кругу лиц (п. 2 ст. 39 Закона об АО).

АНДЕРРАЙТИНГ - организация выпуска и распределения ценных бумаг на рынке.

АНДЕРРАЙТЕР - профессиональный участник рынка ценных бумаг, который на основании эмиссионного соглашения осуществляет покупку эмиссионных ценных бумаг у эмитента при их размещении и последующую перепродажу их инвесторам.

Подготовка отчета (уведомления) и регистрация итогов размещения ценных бумаг

Эмитент представляет в регистрирующий орган отчет об итогах выпуска ценных бумаг, а при соблюдении условий, предусмотренных п. 2 ст. 25 Закона о рынке ценных бумаг, вправе вместо отчета представить уведомление об итогах выпуска ценных бумаг (п. 8.1 Стандартов эмиссии).

Не позднее 30 дней с момента размещения последней ценной бумаги эмитент обязан представить отчет о размещении, подготовленный в соответствии с требованиями законодательства (ст. 25 Закона о рынке ценных бумаг).

Отчет (уведомление) об итогах выпуска ценных бумаг хозяйственного общества утверждается единоличным исполнительным органом этого общества, если уставом принятие решения по указанному вопросу не отнесено к компетенции коллегиального исполнительного органа или совета директоров (п. 8.7 Стандартов эмиссии).

Регистрирующий орган обязан осуществить государственную регистрацию отчета об итогах выпуска (дополнительного выпуска) ценных бумаг или принять мотивированное решение об отказе в его государственной регистрации в течение 14 дней с даты получения им документов (п. 8.12 Стандартов эмиссии).

Основные нормативные акты

- ГК РФ;
- Закон о рынке ценных бумаг;

- Закон об АО;
- Закон об ООО;
- Федеральный закон от 29 июня 2015 г. N 210-ФЗ;
- Стандарты эмиссии;
- Положение о раскрытии информации;
- Порядок определения стоимости чистых активов, утв. Приказом Минфина России от 28 августа 2014 г. N 84н;
- Указание Банка России от 13 октября 2014 г. N 3417-У "О порядке присвоения и аннулирования государственных регистрационных номеров или идентификационных номеров выпускам (дополнительным выпускам) эмиссионных ценных бумаг".

Глава 6. КОРПОРАТИВНЫЕ ПРАВА И ОБЯЗАННОСТИ УЧАСТНИКОВ ХОЗЯЙСТВЕННЫХ ОБЩЕСТВ

Правовой порядок тогда только будет крепок, когда будут в точности определены в конкретных случаях те интересы, которые защищены законом, иначе говоря, когда будет в точности определен объем и объект субъективного права.

Е.А. Нефедьев

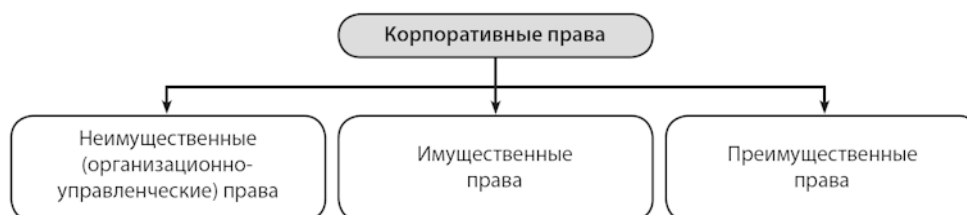
§ 1. Понятие и виды корпоративных прав участников хозяйственных обществ

Понятие корпоративных прав участников хозяйственных обществ

СУБЪЕКТИВНОЕ ПРАВО - основанная на нормах объективного права мера возможного поведения управомоченного лица, в том числе требовать определенного поведения от обязанных лиц.

КОРПОРАТИВНЫЕ ПРАВА - это субъективные права особого характера, отличающиеся от вещных и обязательственных прав, представляющие совокупность неимущественных (организационно-управленческих), имущественных и преимущественных прав участника, вытекающих из участия в корпоративной организации.

Виды корпоративных прав участников хозяйственных обществ



Перечень корпоративных прав

Перечень корпоративных прав содержится в ст. 65.2 ГК РФ применительно ко всем видам корпораций и конкретизируется применительно к хозяйственным товариществам и обществам в ст. 67 ГК РФ.

Права участников корпорации:

- участвовать в управлении делами корпорации;
- получать информацию о деятельности корпорации и знакомиться с ее бухгалтерской и иной документацией;
- принимать участие в распределении прибыли корпорации;
- получать в случае ликвидации корпорации часть имущества, оставшегося после расчетов с кредиторами, или его стоимость;
- требовать исключения другого участника из корпорации (кроме публичных акционерных обществ);
- другие права, предусмотренные законом или учредительным документом корпорации.

§ 2. Неимущественные (организационно-управленческие) права



Правомочия на участие в управлении делами обществом.
Абзац 1 п. 1 ст. 65.2 ГК РФ

Законодательством предусмотрены следующие правомочия на участие в управлении делами общества:

- **участие в подготовке к проведению общего собрания акционеров (участников)**, в том числе внесение вопросов в повестку дня собрания, выдвижение кандидатов в органы управления и иные органы хозяйственного общества (ст. 53 Закона об АО; ст. 36 Закона об ООО);
- **участие в общем собрании акционеров (участников) хозяйственного общества** - лично или через своего представителя (ст. ст. 51, 57 Закона об АО; ст. 37 Закона об ООО);
- **голосование по вопросам повестки дня общего собрания акционеров (участников)** (ст. ст. 31, 32, 49, 59 - 61 Закона об АО; ст. 32 Закона об ООО);
- **требование проведения внеочередного общего собрания акционеров (участников)** (п. 1 ст. 55 Закона об АО; п. 2 ст. 35 Закона об ООО);
- **созыв внеочередного общего собрания участников ООО** при наличии оснований, предусмотренных законом (п. 4 ст. 35 Закона об ООО);
- **обращение в суд с требованием о понуждении АО провести внеочередное общее собрание** в случаях, предусмотренных в законе (п. 8 ст. 55 Закона об АО).

Права на участие в управлении могут быть ограничены только законом или уставом общества в предусмотренных законом случаях.

Лица, имеющие право на участие в общем собрании

Право на участие в общем собрании

АО:	ООО:
правом принять участие в общем собрании акционеров обладают лица, включенные в список лиц, который составляется на основании данных реестра акционеров общества (ст. 51 Закона об АО)	правом принять участие в общем собрании участников обладают все участники общества (ст. 32 Закона об ООО)

Права, связанные с осуществлением контроля за деятельностью органов управления и финансово-хозяйственным состоянием общества

Формы осуществления контроля:

- рассмотрение и утверждение годового отчета, годовой бухгалтерской (финансовой) отчетности, в том числе отчетов о прибыли и убытках, на годовом общем собрании акционеров (участников) общества (пп. 6 п. 2 ст. 33 Закона об ООО; пп. 11 п. 1 ст. 48 Закона об АО);

- избрание на общем собрании ревизионной комиссии (ревизора) общества для проверки (ревизии) финансово-хозяйственной деятельности общества (п. 6 ст. 32, ст. 47 Закона об ООО; ст. 85 Закона об АО);

- утверждение на общем собрании аудитора для проведения аудиторской проверки финансово-хозяйственной деятельности общества (пп. 10 п. 2 ст. 33 Закона об ООО; ст. 86 Закона об АО);

- требование о проведении аудиторской проверки финансово-хозяйственной деятельности общества (ст. 48 Закона об ООО).

Права, связанные с осуществлением контроля за деятельностью органов управления и финансово-хозяйственным состоянием общества

РЕВИЗИОННАЯ КОМИССИЯ - орган внутреннего контроля за финансово-хозяйственной деятельностью общества.

Цель ревизионной проверки - контроль за финансово-хозяйственной деятельностью общества.

АУДИТ - независимая проверка бухгалтерской (финансовой) отчетности аудируемого лица в целях выражения мнения о достоверности такой отчетности (п. 3 ст. 1 Федерального закона "Об аудиторской деятельности").

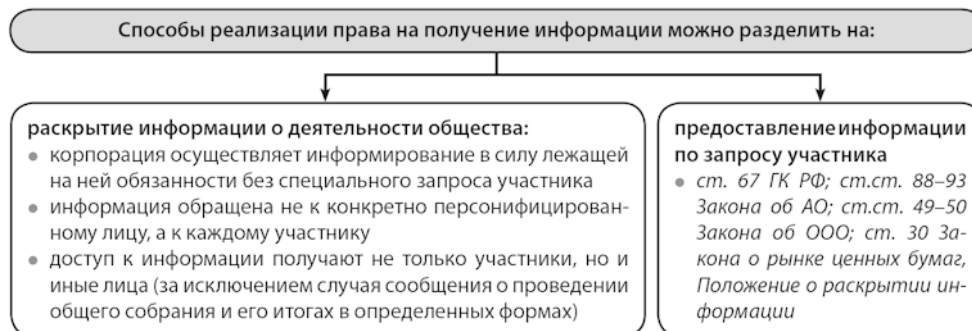
Цель аудита - оценка соответствия ведения учета требованиям законодательства и достоверности отражения результатов хозяйственной деятельности в бухгалтерской отчетности.

Право на получение информации о деятельности общества

Право на получение информации о деятельности общества реализуется посредством:


- доступа участника к бухгалтерской (финансовой) и иной документации общества (абз. 3 п. 1 ст. 65.2 ГК РФ, ст. 91 Закона об АО; ст. 50 Закона об ООО);

- доведения до участников сведений, связанных с созывом и проведением общих собраний акционеров и общих собраний участников (ст. ст. 52, 92 Закона об АО; ст. 36 Закона об ООО).



Раскрытие информации о деятельности общества

РАСКРЫТИЕ ИНФОРМАЦИИ - это обеспечение ее доступности всем заинтересованным в этом лицам независимо от целей получения данной информации в соответствии с процедурой, гарантирующей ее нахождение и получение (ст. 30 Закона о рынке ценных бумаг).

 Объем раскрытия информации зависит от организационно-правовой формы хозяйственного общества и от иных обстоятельств, определенных законодательством (выпуск эмиссионных ценных бумаг, регистрация проспекта ценных бумаг и др.).

Непубличные АО и ООО

- Не должны публично раскрывать информацию о своей деятельности.
Исключение: публичное размещение указанными обществами облигаций или иных эмиссионных ценных бумаг (п. 2 ст. 92 Закона об АО; п. 2 ст. 49 Закона об ООО)
- Непубличное общество с числом акционеров более 50 обязано раскрывать годовой отчет общества, годовую бухгалтерскую (финансовую) отчетность в порядке, предусмотренном законодательством РФ о ценных бумагах для раскрытия информации на рынке ценных бумаг (пп.1 п. 1 ст. 92 Закона об АО).

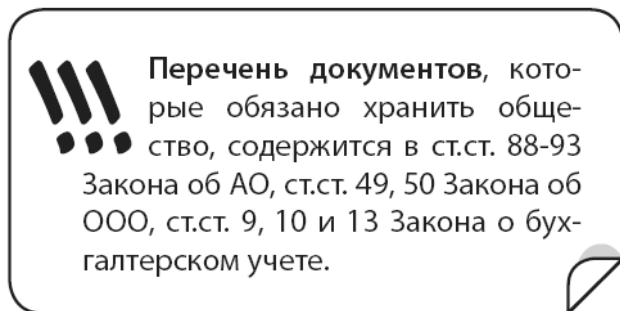
Публичные АО

- Обязаны публично раскрывать информацию о своей деятельности (п. 1 ст. 92 Закона об АО; п. 6 ст. 97 ГК РФ), а именно:
 - годовой отчет общества, годовую бухгалтерскую (финансовую) отчетность
 - проспект ценных бумаг общества в случаях, предусмотренных правовыми актами РФ
 - сообщение о проведении общего собрания акционеров в порядке, предусмотренном Законом об АО
 - иные сведения, определяемые Банком России

Предоставление информации по запросу участника

Общество обязано обеспечить **доступ** участников к документам общества, а также по требованию участника - предоставить копии данных документов (**абз. 3 п. 1 ст. 65.2 ГК РФ; ст. 50 Закона об ООО; ст. 91 Закона об АО**).

Документы должны быть предоставлены обществом в течение семи рабочих дней со дня предъявления соответствующего требования (**п. 2 ст. 91 Закона об АО**).



Участники общества не обязаны раскрывать цели и мотивы, а также иным образом обосновывать свое требование о предоставлении обществом информации (**п. 1 информационного письма Президиума ВАС РФ от 18 января 2011 г. N 144 "О некоторых вопросах практики рассмотрения арбитражными судами споров о предоставлении информации участникам хозяйственных обществ"**).

Зависимость права акционера на информацию от количества принадлежащих ему акций (примеры)

Владение **не менее чем 1%** голосующих акций дает право требовать для ознакомления список лиц, имеющих право на участие в общем собрании акционеров, при этом данные документов и почтовый адрес физических лиц, включенных в этот список, предоставляются только с согласия этих лиц (**п. 4 ст. 51 Закона об АО**).

Владение **более 1%** голосующих акций открывает доступ к реестру акционеров и обязывает держателя реестра по запросу такого акционера предоставить данные из реестра об имени (наименовании) зарегистрированных в реестре владельцев и о количестве, категории и номинальной стоимости принадлежащих им ценных бумаг (**п. 3 ст. 8 Закона о рынке ценных бумаг**).

Владение **не менее 25%** голосующих акций общества, в т.ч. в совокупности с другими акционерами, предоставляет право на доступ к документам бухгалтерского учета и протоколам заседаний коллегиального исполнительного органа общества (**п. 1 ст. 91 Закона об АО**).

§ 3. Имущественные права



Право на участие в распределении прибыли

Содержание права на участие в распределении прибыли (абз. 2 п. 1 ст. 67 ГК РФ):

- участие в принятии общим собранием акционеров (участников) решения о распределении прибыли, полученной обществом по итогам деятельности за определенный период;

- получение части чистой прибыли общества, приходящейся на принадлежащую акционеру (участнику) акцию (долю участия).

В АО распределяемая между акционерами прибыль именуется дивидендом.

ДИВИДЕНД - часть чистой прибыли акционерного общества, подлежащая распределению между акционерами, приходящаяся на одну обыкновенную или привилегированную акцию.

Условия возникновения права участника на получение дивидендов

- владение акциями на определенную дату:
 - дата, на которую определяются лица, имеющие право на получение дивиденда, не может быть установлена ранее 10 и позднее 20 дней с даты принятия такого решения (п. 5 ст. 42 Закона об АО)
 - для акций, обращающихся на организованных торгах — не ранее 10 дней, но не позднее 20 дней с даты принятия решения (п. 5, п. 7 ст. 42 Закона об АО)
- наличие чистой прибыли (прибыль после налогообложения) на конец отчетного бухгалтерского периода (квартал, полугодие, год) (п. 2 ст. 42 Закона об АО)
- решение общего собрания общества о распределении прибыли (п. 3 ст. 42 Закона об АО)

Наличие
всех
условий
обязательно!



Общество не вправе принимать решение (объявлять) о выплате дивидендов по обыкновенным акциям и привилегированным акциям, размер дивидендов по которым не определен, если не принято решение о выплате в полном размере дивидендов (в том числе накопленных дивидендов по кумулятивным привилегированным акциям) по всем типам привилегированных акций, размер дивидендов по которым определен уставом общества (п. 2 ст. 43 Закона об АО)

Порядок выплаты дивидендов в АО

Содержание решения о выплате дивидендов:

- размер дивидендов по акциям каждой категории (типа);
- форма их выплаты;
- порядок выплаты дивидендов в неденежной форме;
- дата, на которую определяются лица, имеющие право на получение дивидендов.

Размер дивидендов:

- пропорционально количеству принадлежащих акционерам акций определенной категории (типа) (ст. ст. 31, 32 Закона об АО);

- выплата дивидендов осуществляется в денежной форме в безналичном порядке, если иное не предусмотрено уставом общества (п. п. 1, 8 ст. 42 Закона об АО);

- не может быть больше размера, рекомендованного советом директоров (п. 4 ст. 42 Закона об АО).

Срок выплаты дивидендов:

- определяется общим собранием, но не позднее чем:

номинальному держателю - участнику рынка ценных бумаг - 10 рабочих дней;

другим акционерам - 25 рабочих дней с даты, на которую определяются лица, имеющие право на

получение дивидендов.

Распределение прибыли в ООО.
Статья 28 Закона об ООО

Условия возникновения права участника на получение части прибыли:

наличие по результатам финансового периода (квартал, полугодие, год) чистой прибыли

И

наличие положения в уставе о порядке распределения прибыли

ИЛИ

решение участников о распределении прибыли

Размер выплачиваемой части прибыли:

- определяется уставом либо решением или соглашением участников и может быть не пропорционален долям участия;



Положения устава о непропорциональном распределении прибыли должны быть приняты участниками общества единогласно.

- если уставом, решением или соглашением участников не определено иное, прибыль распределяется пропорционально долям, принадлежащим участникам.

Срок и порядок выплаты части прибыли определяются уставом, при этом:

- если срок выплаты уставом или решением не установлен, он равен 60 дням со дня принятия решения

Ограничения на распределение и выплату части чистой прибыли

	АО	ООО
Общество не вправе принимать решение о распределении прибыли <i>(п.п. 1–3 ст. 43 Закона об АО, п.1 ст. 29 Закона об ООО)</i>	<ul style="list-style-type: none"> до полной оплаты всего уставного капитала общества 	
	<ul style="list-style-type: none"> до выкупа всех акций, которые должны быть выкуплены в соответствии со ст.ст. 75, 76 Закона об АО 	<ul style="list-style-type: none"> до выплаты действительной стоимости доли или части доли участника общества в случаях, предусмотренных Законом об ООО
	<ul style="list-style-type: none"> если на момент принятия такого решения общество отвечает признакам несостоятельности (банкротства) в соответствии с федеральным законом о несостоятельности (банкротстве) или если указанные признаки появятся у общества в результате принятия такого решения 	
	<ul style="list-style-type: none"> если на момент принятия такого решения стоимость чистых активов общества меньше его уставного капитала и резервного фонда или станет меньше их размера в результате принятия такого решения 	
	АО	ООО
Общество не вправе выплачивать прибыль <i>(п. 4 ст. 43 Закона об АО, п. 2 ст. 29 Закона об ООО)</i>	<ul style="list-style-type: none"> если на момент выплаты общество отвечает признакам несостоятельности (банкротства) в соответствии с федеральным законом о несостоятельности (банкротстве) или если указанные признаки появятся у общества в результате выплаты 	
	<ul style="list-style-type: none"> если на момент выплаты стоимость чистых активов общества меньше его уставного капитала и резервного фонда или станет меньше их размера в результате выплаты 	

Права, связанные с получением части имущества общества в случае его ликвидации

- участник хозяйственного общества имеет право на получение части имущества общества в случае его ликвидации - право на ликвидационную квоту; имущество распределяется после произведенных расчетов с кредиторами (**ст. 67 ГК РФ**);

- размер ликвидационной квоты определяется на основании данных ликвидационного баланса, составленного ликвидационной комиссией и утвержденного общим собранием участников хозяйственного общества (**п. п. 6, 8 ст. 63 ГК РФ**);

- право на получение части имущества ликвидируемого общества имеют все владельцы акций (участники ООО);

- требования акционеров (участников) удовлетворяются в строго определенной законом очередности (**ст. 23 Закона об АО; ст. 58 Закона об ООО**).



Акционеры — владельцы привилегированных акций могут иметь преимущественное право на получение ликвидационной квоты, если уставом общества определена ликвидационная стоимость по привилегированным акциям (*п. 1 ст. 23 Закона об АО*).

§ 4. Преимущественные права

Преимущественные права.

Статьи 7, 40 и 41 Закона об АО; ст. 21 Закона об ООО

Реализация преимущественных прав позволяет акционеру (участнику) сохранить свою долю

в уставном капитале, обеспечивая как имущественные права акционера (участника), так и управленческий контроль над обществом.

Виды преимущественных прав:

- преимущественное право приобретения долей участия в обществах с ограниченной ответственностью, отчуждаемых участниками в пользу третьих лиц (**ст. 21 Закона об ООО**);

- преимущественное право приобретения акций непубличного акционерного общества, отчуждаемых в пользу третьих лиц (**п. п. 3, 4 ст. 7 Закона об АО**) <*>;

<*> Согласно ч. 11 ст. 27 Федерального закона от 29 июня 2015 г. N 210-ФЗ акционеры общества, которое на 1 сентября 2014 г. являлось ЗАО и устав которого не предусматривал преимущественного права его акционеров на приобретение акций, продаваемых другими акционерами этого общества, до приведения устава такого общества в соответствие с положениями ГК РФ пользуются преимущественным правом приобретения акций, продаваемых другими акционерами этого общества, по цене предложения третьему лицу пропорционально количеству акций, принадлежащих каждому из них.

- преимущественное право покупки дополнительно выпускаемых акций (эмиссионных ценных бумаг, конвертируемых в акции) - в акционерных обществах (**пп. 7 п. 3 ст. 66.3, п. 3 ст. 100 ГК РФ; ст. 40 Закона об АО**).

Реализация преимущественного права приобретения долей
в уставном капитале ООО, отчуждаемых участниками
в пользу третьих лиц.
Статья 21 Закона об ООО

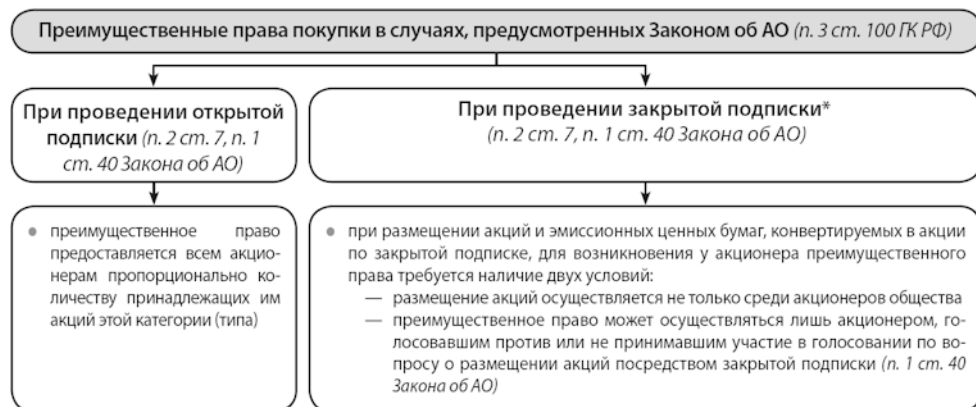
Условия осуществления	Только по договорам продажи доли (части доли). Пропорционально долям участников в уставном капитале, если уставом общества не предусмотрен иной порядок
Преимущественное право приобретения долей обществом	В случае, если это право предусмотрено уставом общества и участники не использовали своего преимущественного права (п. 5 ст. 21 Закона об ООО)
Порядок извещения	Направление через общество извещения, которое признается офертой (п. 5 ст. 21 Закона об ООО)
Цена реализации участникам/ обществу	Цена предложения третьему лицу либо определенная уставом цена (п. 7 ст. 21 Закона об ООО)
Цена и условия реализации третьему лицу	Не ниже установленной в оферте для общества и его участников цены и на условиях, которые были сообщены обществу и его участникам, или по цене, которая не ниже заранее определенной уставом цены (п. 7 ст. 21 Закона об ООО)
Возможность отказа	<ul style="list-style-type: none">• если в срок не позднее дня получения оферты поступило извещение о ее отзыве (неполученная)• от полученной оферты — с согласия всех участников общества, если иное не предусмотрено уставом общества (п. 5 ст. 21 Закона об ООО)
Сроки реализации преимущественного права	определены законом с возможностью предусмотреть в уставе более длительные сроки (п.п. 5, 7 ст. 21 Закона об ООО)
Возможность реализации преимущественного права на часть предлагаемой к продаже доли	имеется (п.п. 5–7 ст. 21 Закона об ООО)

Реализация преимущественного права приобретения акций
в уставном капитале непубличного общества
Пункты 3, 4 ст. 7 Закона об АО

Условия возникновения	Отчуждение акций по возмездным договорам Пропорционально количеству акций, принадлежащих каждому из акционеров, если иное не предусмотрено уставом
Преимущественное право приобретения акций обществом	Если это право предусмотрено уставом общества в случае, если акционеры не использовали свое преимущественное право (п. 3 ст. 7 Закона об АО)
Порядок извещения	Направление через общество извещения (п. 4 ст. 7 Закона об АО)
Цена реализации акционерам/обществу	При отчуждении акций по договорам купли-продажи — цена предложения третьему лицу либо цена, определенная уставом общества. По иным возмездным договорам — только по цене, определенной уставом общества (п. 3 ст. 7 Закона об АО)
Сроки реализации преимущественного права	Срок определен уставом общества, но не может быть менее чем 10 дней со дня получения извещения обществом (абз. 2 п. 4 ст. 7 Закона об АО)
Возможность реализации преимущественного права на часть предлагаемых к продаже акций	Законом не предусмотрена*

<*> Применительно к ЗАО имелаась правовая позиция, что должны быть приобретены все предлагаемые к продаже акции (пп. 5 п. 14 Постановления Пленума ВАС РФ от 18 ноября 2003 г. N 19).

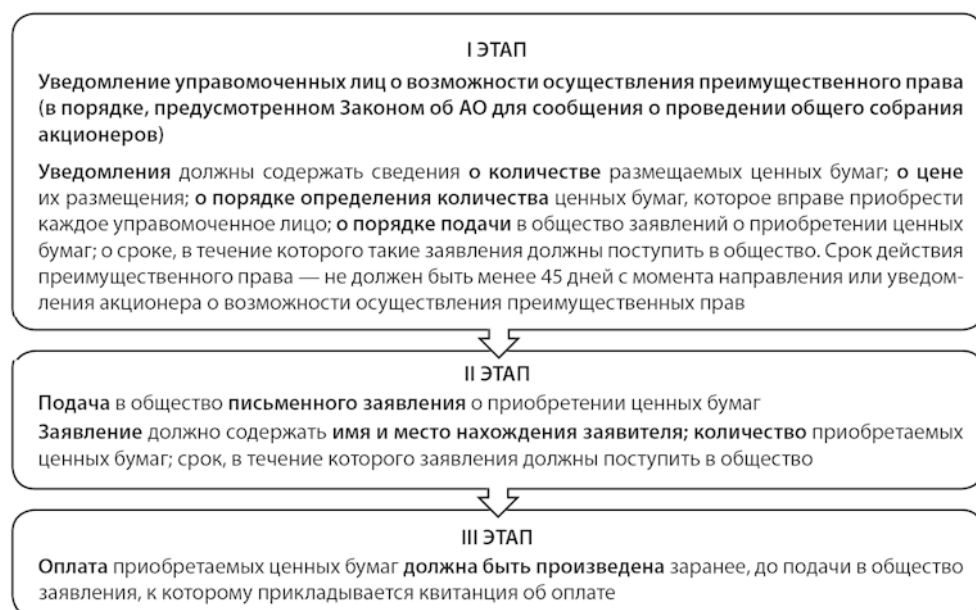
Преимущественные права покупки дополнительно выпускаемых акций (эмиссионных ценных бумаг, конвертируемых в акции)



<*> Акционерное общество может размещать эмиссионные ценные бумаги по закрытой подписке, если это не запрещено уставом самого общества или правовыми актами РФ (ст. 39 Закона об АО).

Процедура осуществления преимущественных прав покупки дополнительно выпускаемых акций (эмиссионных ценных бумаг, конвертируемых в акции)

Порядок осуществления преимущественных прав акционеров при дополнительном выпуске акций (эмиссионных ценных бумаг, конвертируемых в акции) регулируется ст. 41 Закона об АО.



До окончания срока действия преимущественного права общество не вправе размещать ценные бумаги лицам, не имеющим преимущественного права.

Уставом непубличного общества или акционерным соглашением, сторонами которого являются все акционеры, может быть определен иной порядок осуществления преимущественного права приобретения размещаемых непубличным обществом акций либо эмиссионных ценных бумаг, конвертируемых в его акции (п. 5 ст. 41 Закона об АО).

§ 5. Дополнительные права участников ООО

Дополнительные права участников ООО

Участники ООО могут наделяться дополнительными правами как имущественного, так и неимущественного характера (п. 2 ст. 8 Закона об ООО).

Особенности дополнительных прав:

- дополнительные права носят персонифицированный характер: при отчуждении доли участником предоставленные ему дополнительные права новому участнику не передаются;

- дополнительные права должны быть закреплены в уставе общества.

Процедура предоставления и прекращения дополнительных прав:

- предоставление дополнительных прав производится единогласным решением участников общества;

- прекращение дополнительных прав, предоставленных всем участникам общества, осуществляется по решению общего собрания участников общества, принятому всеми участниками единогласно;

- прекращение или ограничение дополнительных прав, предоставленных определенному участнику, осуществляется по решению общего собрания большинством не менее 2/3 голосов общего числа голосов участников общества, если участник, которому принадлежат дополнительные права, голосовал за принятие такого решения или дал письменное согласие;

- участник общества, которому предоставлены дополнительные права, может сам отказаться от осуществления принадлежащих ему прав, направив письменное уведомление об этом обществу.

Характеристика дополнительных прав

Дополнительные права не могут:

- вступать в противоречие с нормами действующего законодательства;

- нарушать или ограничивать права других участников общества;

- выходить за пределы осуществления гражданских прав (т.е. не должны являться злоупотреблением правом);

- освобождать участника общества от выполнения обязанностей, определенных законом.

Процедура предоставления и прекращения дополнительных прав:

- предоставление участнику возможности приобретать продукцию (работы, услуги) общества в приоритетном порядке или по льготной цене;

- право на получение информации о деятельности общества в большем объеме, чем это предусмотрено в Законе об ООО;

- право быть представителем общества и участвовать в работе общих собраний хозяйственных

обществ (с оформлением ему необходимых доверенностей), участником или акционером которых выступает общество.

§ 6. Корпоративный договор

Понятие и правовая природа корпоративного договора

КОРПОРАТИВНЫЙ ДОГОВОР (договор об осуществлении прав участников ООО, акционерное соглашение) - договор, в соответствии с которым акционеры (участники) обязуются осуществлять корпоративные права определенным образом или воздерживаться (отказаться) от их осуществления, в том числе голосовать определенным образом на общем собрании участников общества, согласованно осуществлять иные действия по управлению обществом, приобретать или отчуждать доли в его уставном капитале (акции) по определенной цене или при наступлении определенных обстоятельств либо воздерживаться от отчуждения долей (акций) до наступления определенных обстоятельств (**ст. 67.2 ГК РФ; ст. 32.1 Закона об АО; п. 3 ст. 8 Закона об ООО**).

Правовая природа корпоративного договора:

- относится к договорному способу регламентации отношений между участниками;
- не является источником права;
- обладает в сравнении с гражданско-правовыми сделками значительными особенностями, которые обусловлены целями и сферой применения корпоративного договора;
- регулирует отношения только между заключившими его лицами;
- не распространяется на будущего акционера (участника) при отчуждении акций (долей) участником договора;
- не может выходить за рамки законодательного императивного регулирования и положений устава общества.

Стороны и содержание корпоративного договора

Стороны корпоративного договора: акционеры (участники ООО) - все или некоторые из них.



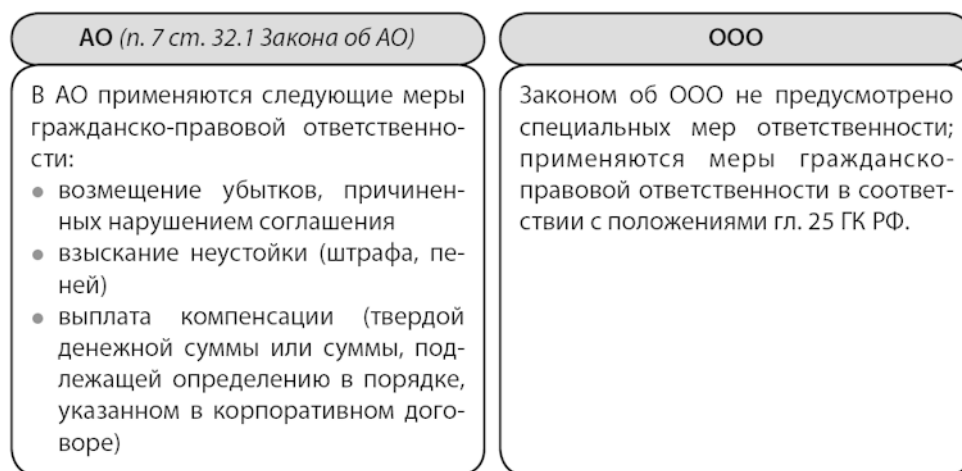
Предметом корпоративного договора не могут быть обязательства его сторон голосовать в соответствии с указаниями органов общества, определять структуру органов общества и их компетенцию. Условия корпоративного договора, противоречащие этим правилам, ничтожны (*п. 2 ст. 67.2 ГК РФ*).



Корпоративным договором может быть установлена обязанность его сторон проголосовать на общем собрании за включение в устав общества положений, определяющих структуру органов общества и их компетенцию, если в соответствии с ГК РФ и законами о хозяйственных обществах допускается изменение структуры органов общества и их компетенции уставом общества (*п. 2 ст. 67.2 ГК РФ*).

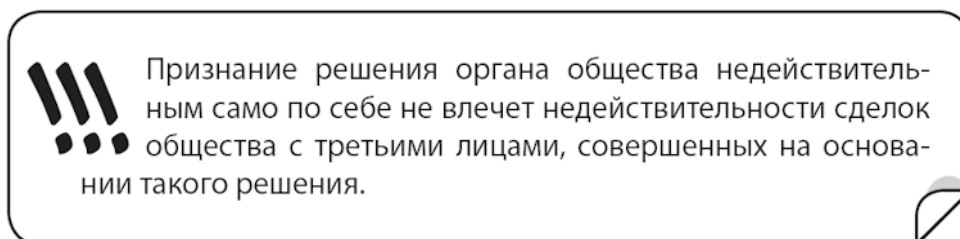


Ответственность за нарушение корпоративного договора



Последствия нарушения корпоративного договора

Нарушение корпоративного договора может являться основанием для признания недействительным решения органа хозяйственного общества по иску стороны этого договора, при условии что на момент принятия органом общества указанного решения сторонами корпоративного договора являлись все участники общества.



Сделка, заключенная стороной корпоративного договора в нарушение этого договора, может быть признана судом недействительной по иску участника корпоративного договора только в случае, если другая сторона сделки знала или должна была знать об ограничениях, предусмотренных корпоративным договором (**п. 6 ст. 67.2 ГК РФ**).

Уведомление о заключении корпоративного договора.
Раскрытие информации о корпоративном договоре.

Пункт 4 ст. 67.2 ГК РФ

Участники корпоративного договора обязаны уведомить общество о факте заключения корпоративного договора, при этом его содержание раскрывать не требуется.

Информация о корпоративном договоре, заключенном акционерами **публичного общества**, должна быть раскрыта в соответствии с Законом об АО.

Информация о содержании корпоративного договора, заключенного акционерами **непубличного общества**, не подлежит раскрытию и является конфиденциальной, если иное не установлено законом.

Уведомление акционерного общества о заключении
акционерного соглашения.

Пункты 4.1, 5 ст. 32.1 ФЗ об АО

Акционеры, заключившие акционерное соглашение, обязаны уведомить общество о факте его заключения:

- уведомление осуществляется не позднее 15 дней со дня его заключения;
- по соглашению сторон акционерного соглашения уведомление может быть направлено одной из его сторон.

В случае **неисполнения обязанности** уведомить общество о заключении акционерного соглашения акционеры, не являющиеся сторонами акционерного соглашения, **вправе требовать возмещения причиненных им убытков**.

Лицо, приобретшее в соответствии с акционерным соглашением право определять порядок голосования на общем собрании по акциям **публичного общества**, обязано уведомить общество о таком приобретении в случае, если в результате такого приобретения это лицо самостоятельно или совместно со своими аффилированным лицом или лицами прямо либо косвенно получает возможность распоряжаться более чем 5, 10, 15, 20, 25, 30, 50 или 75% голосов по размещенным обыкновенным акциям публичного общества.

Особенности извещения о заключении акционерного соглашения
в публичном акционерном обществе.

Пункты 4.1, 5, 5.1 ст. 32.1 Закона об АО

Публичное общество раскрывает информацию, содержащуюся в уведомлениях акционеров, заключивших акционерное соглашение:

- о заключении акционерного соглашения;
- о получении прямо либо косвенно возможности распоряжаться более чем 5, 10, 15, 20, 25, 30, 50 или 75% голосов по размещенным обыкновенным акциям в порядке, предусмотренном законодательством Российской Федерации о ценных бумагах.

Публичное общество раскрывает информацию о корпоративном договоре в порядке, предусмотренном законодательством РФ о ценных бумагах.

"Квазикорпоративный" договор.

Пункт 9 ст. 67.2 ГК РФ

Кредиторы общества и иные третьи лица могут заключить договор с участниками хозяйственного общества, по которому последние **в целях обеспечения охраняемого законом интереса таких третьих лиц** обязуются осуществлять свои корпоративные права определенным образом или воздерживаться (отказаться) от их осуществления, в том числе голосовать определенным образом на общем собрании участников общества, согласованно осуществлять иные действия по управлению обществом, приобретать или отчуждать доли в его уставном капитале (акции) по определенной цене или при наступлении

определенных обстоятельств либо воздерживаться от отчуждения долей (акций) до наступления определенных обстоятельств.

Указанный договор получил в литературе наименование "квазикорпоративный", поскольку к нему применяются правила о корпоративном договоре.

"Квазикорпоративный договор" предусматривает возможности:

- отказа акционеров (участников) от корпоративных прав либо осуществления корпоративных прав определенным образом в интересах третьих лиц;
- участия третьих лиц в управлении хозяйственным обществом.



Цель введения конструкции «квазикорпоративного договора» — расширение возможностей привлечения инвестиций, решения иных важных для общества задач путем использования гибких корпоративных механизмов.

§ 7. Корпоративные обязанности

Корпоративные обязанности: общие положения

ЮРИДИЧЕСКАЯ ОБЯЗАННОСТЬ - предусмотренная законом необходимость должного поведения одного лица - субъекта правоотношения в интересах другого, управомоченного лица.

Обязанности участников хозяйственных обществ (п. 4 ст. 65.2, п. 2 ст. 67 ГК РФ):

- участвовать в образовании имущества корпорации, в т.ч. вносить вклады в уставный капитал;
- не разглашать конфиденциальную информацию о деятельности корпорации;
- участвовать в принятии корпоративных решений, без которых корпорация не может продолжать свою деятельность в соответствии с законом, если его участие необходимо для принятия таких решений;
- не совершать действия, заведомо направленные на причинение вреда корпорации;
- не совершать действия (бездействие), которые существенно затрудняют или делают невозможным достижение целей, ради которых создана корпорация;
- другие обязанности, предусмотренные законом или учредительным документом корпорации.

Специфические обязанности участников хозяйственных обществ:

- обязанность по внесению вклада в имущество общества (ст. 66.1 ГК РФ; ст. 27 Закона об ООО);
- дополнительные обязанности участников ООО (п. 2 ст. 9 Закона об ООО);
- дополнительные обязанности акционеров непубличного общества (п. 7 ст. 7 Закона об АО).

Обязанность по оплате акций (долей)

Обязанность оплаты акций (долей) возникает при учреждении

Акции (доли) должны быть оплачены в течение срока, определенного договором о создании, но не позднее чем в течение 1 года с момента государственной регистрации общества (ст. 16 Закона об ООО; п. 1 ст. 34 Закона об АО).

Последствия неполной оплаты акций (долей) при учреждении

- **АО:** в случае неполной оплаты акций при учреждении право собственности на акции, цена размещения которых соответствует неоплаченной сумме, переходит к обществу
- **ООО:** в случае неполной оплаты доли в течение установленного срока, неоплаченная часть доли переходит к обществу
- ✓ Договором о создании общества может быть предусмотрено взыскание неустойки (штрафа, пени) за неисполнение обязанности по оплате акций (долей).

Обязанность оплаты акций (долей) не возникает:

- при размещении дополнительных акций путем подписки (п. 3 ст. 39 Закона об АО);
- увеличении уставного капитала за счет дополнительных вкладов (п. 1 ст. 19 Закона об ООО).



Участие в приобретении дополнительных акций, увеличении уставного капитала ООО за счет дополнительных вкладов — это право, а не обязанность акционера (участника).

Обязанность не разглашать конфиденциальную информацию о деятельности общества

КОНФИДЕНЦИАЛЬНОСТЬ ИНФОРМАЦИИ - обязательное для выполнения лицом, получившим доступ к определенной информации, требование не передавать такую информацию третьим лицам без согласия ее обладателя (ст. 2 ФЗ "Об информации, информационных технологиях и о защите информации").

Для обеспечения исполнения обязанности не разглашать конфиденциальную информацию о деятельности хозяйственного общества:

- должны быть приняты соответствующие внутренние документы, регулирующие правовой режим конфиденциальности;
- внутренние документы должны содержать перечень сведений, составляющих информацию, не подлежащую разглашению.



Информация, подлежащая раскрытию на рынке ценных бумаг для инвесторов в силу публичности выпуска эмиссионных ценных бумаг, не может быть отнесена к конфиденциальной.

Коммерческая тайна

КОММЕРЧЕСКАЯ ТАЙНА - это режим конфиденциальности информации.

РАЗГЛАШЕНИЕ ИНФОРМАЦИИ, СОСТАВЛЯЮЩЕЙ КОММЕРЧЕСКУЮ ТАЙНУ, - действие или бездействие, в результате которых информация, составляющая коммерческую тайну, в любой возможной форме (устной, письменной, иной форме, в том числе с использованием технических средств) становится известной третьим лицам без согласия обладателя такой информации либо вопреки трудовому или гражданско-правовому договору (**ст. 3 Закона о коммерческой тайне**).

Конфиденциальная информация имеет коммерческую ценность в силу:

- неизвестности ее третьим лицам;
- отсутствия свободного доступа к ней на законном основании;
- отнесения информации к конфиденциальной федеральными законами (**п. 2 ст. 9 ФЗ "Об информации, информационных технологиях и о защите информации"**).

Применительно к информации, составляющей коммерческую тайну, федеральными законами устанавливаются:

- условия отнесения информации к сведениям, составляющим коммерческую тайну;
- обязательность соблюдения конфиденциальности такой информации;
- ответственность за ее разглашение (**п. п. 2, 4 ст. 9 ФЗ "Об информации, информационных технологиях и о защите информации"**).

Обязанность акционера (участника) информировать общество

Основания	АО	ООО
Изменение данных акционера (участника)	<ul style="list-style-type: none"> лицо, зарегистрированное в реестре акционеров, обязано своевременно информировать держателя реестра об изменении данных о нем. Общество и регистратор не несут ответственности за причиненные в связи с этим убытки (п. 5 ст. 44 Закона об АО) 	<ul style="list-style-type: none"> каждый участник обязан информировать общество об изменении сведений о своем имени или наименовании, месте жительства или месте нахождения, сведений о принадлежащих ему долях в уставном капитале общества. в случае непредставления участником общества информации об изменении сведений о себе общество не несет ответственность за причиненные в связи с этим убытки (п. 3 ст. 31.1 Закона об ООО)
Намерение произвести отчуждение акций (долей)	<ul style="list-style-type: none"> акционер непубличного общества, намеренный продать свои акции третьему лицу, обязан письменно известить об этом остальных акционеров общества и само общество с указанием цены и других условий продажи акций; извещение акционеров общества осуществляется через общество (п. 3 ст. 7 Закона об АО) 	<ul style="list-style-type: none"> участник общества, намеренный продать свою долю или часть доли в уставном капитале общества третьему лицу, обязан известить в письменной форме об этом остальных участников общества и само общество путем направления через общество за свой счет оферты, адресованной этим лицам и содержащей указание цены и других условий продажи (п. 5 ст. 21 Закона об ООО)
Заинтересованность в совершении сделки	<ul style="list-style-type: none"> акционер (участник) хозяйственного общества обязан сообщить обществу о своей заинтересованности в совершении сделки (ст. 82 Закона об АО, п. 2 ст. 45 Закона об ООО) 	
Наличие аффилированности	<ul style="list-style-type: none"> аффилированные лица общества обязаны в письменной форме уведомить общество о принадлежащих им акциях общества с указанием их количества и категорий (типов) не позднее 10 дней с даты приобретения акций (п. 2 ст. 93 Закона об АО) 	<ul style="list-style-type: none"> аффилированные лица общества обязаны уведомить в письменной форме общество о принадлежащих им долях или частях долей не позднее чем в течение 10 дней с даты приобретения доли или части доли, которые с учетом принадлежащих указанным лицам долей в уставном капитале общества предоставляют право распоряжаться более чем 20% голосов от общего количества голосов участников общества (п. 6.1 ст. 45 Закона об ООО)

**Обязанность участника ООО по внесению вклада в имущество общества.
Статья 27 Закона об ООО**

Основания возникновения обязанности:

- обязанность по внесению вкладов в имущество общества должна быть предусмотрена уставом общества при его учреждении либо путем внесения изменений в устав, принятых участниками общества единогласно;

- участники должны принять решение на общем собрании участников общества внести вклад в имущество общества; данное решение принимается большинством не менее 2/3 голосов от общего числа голосов участников общества, если необходимость большего числа голосов не предусмотрена уставом.



Уставом общества может быть предусмотрена максимальная стоимость вкладов в имущество общества, вносимых всеми или определенными участниками общества, а также могут быть предусмотрены иные ограничения.



Вклады в имущество общества не изменяют размера и номинальной стоимости долей участников общества в его уставном капитале.

**Обязанность акционера непубличного АО по внесению вклада в имущество общества.
(ст. 32.2 Закона об АО)**

Уставом непубличного акционерного общества могут быть предусмотрены:

- возможность возложения обязанности вносить вклады в имущество общества;
- максимальная стоимость вкладов в имущество общества;
- порядок, основания и условия внесения вкладов в имущество общества.



Решение о возложении обязанности внесения вкладов в имущество общества принимается решением ОСА единогласно всеми акционерами — при возложении обязанности на всех акционеров или же большинством в $\frac{3}{4}$ голосов от принимающих участие в собрании и при этом единогласно всеми владельцами акций, на которых возлагается обязанность – при возложении обязанности на владельца акций определенной категории (типа).



Вклады в имущество непубличного общества вносятся пропорционально принадлежащей акционеру доле акций в уставном капитале непубличного общества, если иной порядок определения размеров вкладов в имущество непубличного общества не предусмотрен его уставом.

Особенности внесения вкладов в имущество непубличных обществ

Признаются законом безвозмездными и подлежат внесению на основании договора.



Вклады в имущество непубличного общества на основании положений настоящего пункта вносятся пропорционально принадлежащей акционеру доле акций в уставном капитале непубличного общества, если иной порядок определения размеров вкладов в имущество непубличного общества не предусмотрен уставом непубличного общества.

Дополнительные обязанности участников общества с ограниченной ответственностью

Дополнительные обязанности могут устанавливаться уставом общества при его создании

или возлагаться на участников общества по решению общего собрания участников, принятому всеми участниками единогласно.

Дополнительные обязанности носят персональный характер и не подлежат отчуждению новому участнику при продаже доли.

Возложение дополнительных обязанностей на определенного участника общества осуществляется по решению общего собрания участников общества, принятому большинством не менее 2/3 голосов от общего числа голосов участников общества, при условии, если участник общества, на которого возлагаются такие дополнительные обязанности, голосовал за принятие такого решения или дал письменное согласие.

Наиболее распространенные в практике дополнительные обязанности:

- оказывать обществу какие-либо услуги;
- лично участвовать в деятельности общества;
- осуществлять в интересах общества определенные действия (участвовать в формировании дополнительных имущественных фондов организации);
- воздерживаться от осуществления каких-либо действий (например, от ведения аналогичной предпринимательской деятельности) (п. 2 ст. 9 Закона об ООО).

Основные нормативные акты и судебная практика

- ГК РФ;
- Закон об АО;
- Закон об ООО;
- Закон о коммерческой тайне;
- Закон о рынке ценных бумаг;
- Федеральный закон от 29 июня 2015 г. N 210-ФЗ;
- Федеральный закон от 30 декабря 2008 г. N 307-ФЗ "Об аудиторской деятельности";
- Федеральный закон от 6 декабря 2011 г. N 402-ФЗ "О бухгалтерском учете";
- Федеральный закон от 27 июля 2006 г. N 149-ФЗ "Об информации, информационных технологиях и о защите информации";
- Положение о раскрытии информации;
- Постановление Пленума ВАС РФ от 18 ноября 2003 г. N 19 "О некоторых вопросах применения Федерального закона "Об акционерных обществах";
- Постановление Пленума ВС РФ и Пленума ВАС РФ от 9 декабря 1999 г. N 90/14 "О некоторых вопросах применения Федерального закона "Об обществах с ограниченной ответственностью";
- Постановление Пленума ВС РФ от 23 июня 2015 г. N 25.

Глава 7. ВОЗНИКНОВЕНИЕ И ПРЕКРАЩЕНИЕ КОРПОРАТИВНЫХ ПРАВ

Где нет общности интересов, там не может быть единства целей, не говоря уже о единстве действий.

§ 1. Удостоверение корпоративных прав

Удостоверение прав акционеров

АКЦИЯ - **эмиссионная ценная бумага**, закрепляющая права ее владельца (акционера) на получение части прибыли акционерного общества в виде дивидендов, на участие в управлении акционерным обществом и на часть имущества, остающегося после его ликвидации.

Акция является **именной** ценной бумагой (ст. 2 Закона о рынке ценных бумаг).

Акции могут быть только бездокументарными (ст. 16 Закона о рынке ценных бумаг, п. 1 ст. 25 Закона об АО).

Корпоративные права акционеров **удостоверяются в системе ведения реестра** - записями на лицевых счетах у держателя реестра или в случае учета прав на акции в депозитарии - записями по счетам депо в депозитариях (ст. 28 Закона о рынке ценных бумаг).

Понятие бездокументарных ценных бумаг

Бездокументарными ценными бумагами признаются обязательственные и иные права, которые закреплены в решении о выпуске или ином акте лица, выпустившего ценные бумаги в соответствии с требованиями закона, осуществление и передача которых возможны только с соблюдением правил учета этих прав в соответствии со ст. 149 ГК РФ (п. 1 ст. 142 ГК РФ).

В соответствии со ст. 128 ГК РФ к объектам гражданских прав относится, в частности, "иное имущество", включая безналичные денежные средства, бездокументарные ценные бумаги.

Реестр акционеров

РЕЕСТР АКЦИОНЕРОВ - формируемая на определенный момент времени система записей о лицах, которым открыты лицевые счета, записей о ценных бумагах, учитываемых на указанных счетах, записей об обременении ценных бумаг и иных записей в соответствии с законодательством РФ.

Деятельностью по ведению реестра владельцев ценных бумаг имеют право заниматься только юридические лица.

Держатель реестра проводит операции, связанные с размещением, выдачей или конвертацией ценных бумаг, на основании распоряжения эмитента ценных бумаг.



Права на акции подтверждаются путем выдачи выписки из реестра акционеров общества. Выписка не является ценной бумагой (ст. 46 Закона об АО).

Ведение реестра акционеров

Общество обязано обеспечить ведение и хранение реестра акционеров.

Учет прав на бездокументарные ценные бумаги осуществляется путем внесения записей по счетам лицом, действующим по поручению лица, обязанного по ценной бумаге, либо лицом, действующим на основании договора с правообладателем или с иным лицом, которое в соответствии с законом осуществляет права по ценной бумаге.

Ведение записей по учету таких прав осуществляется лицом, **имеющим предусмотренную законом лицензию (п. 2 ст. 149 ГК РФ)**. Такими лицами могут быть держатель реестра или депозитарий.

ДЕРЖАТЕЛЬ РЕЕСТРА (РЕГИСТРАТОР) - профессиональный участник рынка ценных бумаг, осуществляющий деятельность по ведению реестра владельцев ценных бумаг - сбор, фиксация, обработка, хранение данных, составляющих реестр, и предоставление информации из реестра (**ст. 8 Закона о рынке ценных бумаг**).



ДЕПОЗИТАРИЙ - профессиональный участник рынка ценных бумаг, осуществляющий деятельность по хранению сертификатов ценных бумаг и (или) учету и переходу прав на ценные бумаги (депозитарная деятельность) (**ст. 7 Закона о рынке ценных бумаг**).

Цели и порядок ведения реестра акционеров

Цели ведения реестра	Порядок внесения записей в реестр акционеров
<ul style="list-style-type: none">• идентификация владельцев именных акций, номинальных держателей и залогодержателей акций• фиксация прав на акции зарегистрированных лиц• сбор данных о владельцах ценных бумаг, предоставляемых номинальными держателями• получение зарегистрированными лицами информации об эмитенте и выпускаемых им ценных бумагах• начисление доходов (дивидендов) и иных выплат обществом по ценным бумагам	<ul style="list-style-type: none">• держатель реестра в течение трех рабочих дней исполняет распоряжение зарегистрированного лица о проведении операции в реестре либо в течение трех рабочих дней с даты представления такого распоряжения отказывает в проведении операции в реестре• отказ или уклонение от проведения операции в реестре не допускаются, за исключением случаев, предусмотренных федеральными законами и нормативными актами Банка России (<i>п. 3.4 ст. 8 Закона о рынке ценных бумаг</i>)

Ответственность за ведение реестра

Общество и регистратор солидарно несут ответственность за убытки, причиненные акционеру в результате нарушения порядка учета прав, порядка совершения операций по счетам, утраты учетных данных, предоставления недостоверной информации об учетных данных, если не докажут, что нарушение имело место вследствие непреодолимой силы (**п. 4 ст. 149 ГК РФ, п. 3.10 ст. 8 Закона о рынке ценных бумаг**).

 <p>Должник, исполнивший солидарную обязанность, имеет право обратного требования (регресса) к другому должнику</p>	 <p>При наличии вины обоих солидарных должников размер регресса определяется в зависимости от степени вины каждого солидарного должника, а в случае невозможности определить степень вины каждого из них размер регресса составляет половину суммы возмещенных убытков.</p>
--	--

Удостоверение прав участников ООО

Доля участия в уставном капитале ООО удостоверяет комплекс имущественных и неимущественных прав участника (корпоративных прав).

Сведения о составе участников ООО и о принадлежащих им долях содержатся в:

ЕГРЮЛ (пп. «д» п.1 ст. 5 Закона
о регистрации юридических лиц)

И

Списке участников
(ст. 31.1 Закона об ООО)

Список участников:

- не имеет правоустанавливающего характера;
- ведется и хранится ЕИО общества;
- общее собрание участников вправе передать ведение и хранение списка участников общества Федеральной нотариальной палате;
- содержит сведения:
 - о каждом участнике общества;
 - размере доли каждого участника в уставном капитале;
 - оплате долей участниками;
 - размере долей, принадлежащих обществу, датах их перехода к обществу или приобретения обществом (п. 1 ст. 31.1 Закона об ООО);
- должен соответствовать ЕГРЮЛ и нотариально удостоверенным сделкам по переходу долей в уставном капитале.

Подтверждение прав участника на долю

Право на долю или часть доли в уставном капитале подтверждается:

- выпиской из Единого государственного реестра юридических лиц

ИЛИ

- нотариально удостоверенным договором (если доля приобретена по сделке, требующей нотариального удостоверения)



В случае возникновения споров по поводу недостоверности сведений о принадлежности права на долю, содержащихся в ЕГРЮЛ, право на долю устанавливается на основании договора или иного документа, подтверждающего возникновение у участника права на долю.



В случае возникновения споров по поводу несоответствия сведений, указанных в списке участников общества, сведениям, содержащимся в ЕГРЮЛ, право на долю устанавливается на основании сведений, содержащихся в ЕГРЮЛ (п. 5 ст. 31.1 Закона об ООО).

Установлена приоритетность сведений, содержащихся в ЕГРЮЛ.

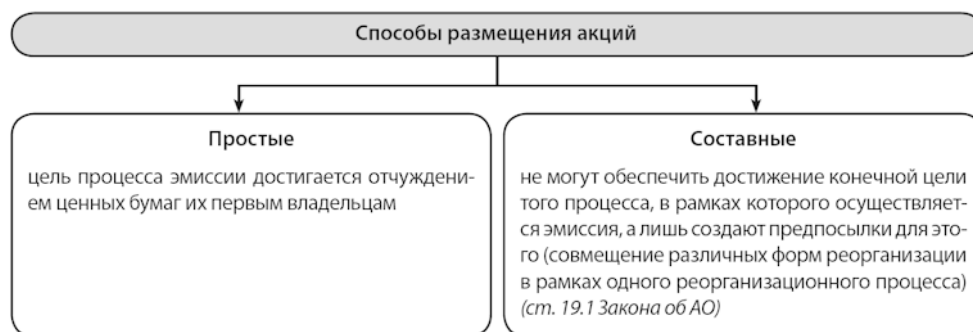
§ 2. Возникновение корпоративных прав

Возникновение корпоративных прав при создании хозяйственного общества

	АО	ООО
Учреждение	<p>Общество считается созданным с момента его государственной регистрации (<i>ст. 8 Закона об АО</i>)</p> <p>При учреждении общества все его акции должны быть размещены среди учредителей (<i>п. 1 ст. 25 Закона об АО</i>)</p> <p>Эмиссионные ценные бумаги возникают как объекты гражданских прав с момента государственной регистрации выпуска ценных бумаг</p> <p>Исключения, при которых эмиссионные ценные бумаги возникают не в момент государственной регистрации выпуска:</p> <ul style="list-style-type: none"> — эмиссия ценных бумаг при учреждении общества, — при реорганизации акционерного общества 	<p>Общество считается созданным с момента его государственной регистрации (<i>п. 3 ст. 2 Закона об ООО</i>)</p> <p>При учреждении общества его доли распределяются между учредителями (<i>п. 5 ст. 11 Закона об ООО</i>)</p> <p>Доли как объекты гражданских прав возникают с момента государственной регистрации общества</p>
Реорганизация	<p>Общество считается реорганизованным, за исключением случаев реорганизации в форме присоединения, с момента государственной регистрации юридических лиц, создаваемых в результате реорганизации (<i>п. 4 ст. 15 Закона об АО, ст. 51 Закона об ООО, ст. 16 Закона о регистрации юридических лиц</i>).</p>	

Эмиссионный состав как основание возникновения корпоративных прав

ЭМИССИЯ - это последовательность действий эмитента по размещению ценных бумаг. Эмиссия представляет собой сложный юридический состав, элементами которого являются юридические факты - этапы эмиссии, наступающие в определенной последовательности.



§ 3. Прекращение корпоративных прав

Основание прекращения	АО	ООО
Ликвидация общества	<ul style="list-style-type: none"> ликвидация общества влечет за собой его прекращение без перехода прав и обязанностей в порядке универсального правопреемства к другим лицам (п. 1 ст. 21 Закона об АО; п. 1 ст. 57 Закона об ООО) 	
Выкуп акций/ долей обществом по требованию акционеров/ участников	<ul style="list-style-type: none"> Если иное не предусмотрено Законом об АО, акционеры — владельцы голосующих акций вправе требовать выкупа обществом всех или части принадлежащих им акций в случаях: <ul style="list-style-type: none"> реорганизации общества принятия ОСА решения о согласии на совершение или о последующем одобрении крупной сделки, предметом которой является имущество, стоимость которого оставляет более 50% балансовой стоимости активов внесения изменений/дополнений в устав, утверждение устава в новой редакции, ограничивающих права акционеров принятия общим собранием акционеров решения о внесении в устав ПАО изменений, исключающих указание на то, что общество является публичным Условие: если акционер голосовал против либо не принимал участие в голосовании (п. 1 ст. 75 Закона об АО) 	<ul style="list-style-type: none"> Общество обязано приобрести по требованию участника принадлежащие ему доли (часть доли) (п.п. 2 – 5 ст. 23 Закона об ООО), если: <ul style="list-style-type: none"> отчуждение доли третьим лицам уставом запрещено, и другие участники отказались от ее приобретения не получено согласие на отчуждение доли третьему лицу (получение согласия предусмотрено уставом) принято решение о совершении крупной сделки/увеличении уставного капитала, при этом участник голосовал против/не принимал участия в собрании участники общества отказали в согласии на переход доли по наследству, в порядке правопреемства, при продаже доли с торгов
Основание прекращения	АО	ООО
Исключение участника из общества	<ul style="list-style-type: none"> предусмотрено право участника непубличного общества требовать исключения другого участника в судебном порядке с выплатой ему действительной стоимости доли участия, если такой участник своими действиями (бездействиями) причинил существенный вред обществу или иным образом существенно затрудняет его деятельность и достижение целей, ради которых оно создавалось, в том числе, грубо нарушая свои обязанности, предусмотренные законом и учредительными документами (п. 1 ст. 67 ГК РФ) 	
Выход участника из общества	<ul style="list-style-type: none"> не предусмотрен 	<ul style="list-style-type: none"> участник имеет право выйти из общества путем отчуждения своей доли обществу, если это предусмотрено уставом (п. 1 ст. 26 Закона об ООО)
Неполная оплата акций/ долей	<ul style="list-style-type: none"> право собственности на акции, цена размещения которых соответствует неоплаченной в установленный срок сумме, переходит к обществу (п. 1 ст. 34 Закона об АО) 	<ul style="list-style-type: none"> неоплаченная (в сроки, предусмотренные законом и уставом) часть доли переходит к обществу (п. 3 ст. 16 Закона об ООО)

Основные нормативные акты и судебная практика

- ГК РФ;
- Закон об АО;
- Закон об ООО;
- Закон о рынке ценных бумаг;
- Закон о регистрации юридических лиц;
- Федеральный закон от 29 июня 2015 г. N 210-ФЗ;

- Информационное письмо ВАС РФ N 151 от 24 мая 2012 г. "Обзор практики рассмотрения арбитражными судами споров, связанных с исключением участника из общества с ограниченной ответственностью".

Глава 8. ПЕРЕХОД ПРАВ НА АКЦИИ И ДОЛИ

Покупайте только то, чем бы вы с удовольствием владели, если бы рынок закрыли на 10 лет.

Уоррен Баффетт

§ 1. Основания возникновения/прекращения корпоративных прав при переходе прав на акции/доли

Основания	АО	ООО
I. Сделки		
Договоры	Ограничения: уставом непубличного общества может быть предусмотрено преимущественное право других акционеров на приобретение акций при отчуждении их акционером по возмездным сделкам (п.п. 3 и 4 ст. 7 Закона об АО), а также необходимость получения согласия акционеров на отчуждение акций третьим лицам (п. 5 ст. 7 Закона об АО)	Ограничения: участник общества вправе продать или осуществить отчуждение иным образом своей доли или части доли с соблюдением условий, предусмотренных законом и уставом (п.п. 1, 2 ст. 21 Закона об ООО) Преимущественное право покупки доли или части доли участниками ООО (п. 4 ст. 21 Закона об ООО)
Выкуп	Выкуп акций обществом и акционером (п. 1 ст. 75, п. 1 ст. 84.7 Закона об АО)	Выкуп обществом долей (п.п. 2, 5 ст. 23 Закона об ООО)
Выход участника	Не предусмотрен; «выход» реализуется путем отчуждения акций другим акционерам или третьим лицам	Переход к обществу долей в случае выхода участника из общества (должен быть предусмотрен уставом) (п. 6.1 ст. 23 Закона об ООО)
II. Исключение участника общества		
	Для публичного АО исключение участника из общества не предусмотрено; в непубличном АО исключение участника возможно по решению суда (п. 1 ст. 67 ГК РФ)	Переход к обществу долей в случае исключения участника из общества (п. 4 ст. 23 Закона об ООО)
III. Наследование по закону и завещанию (ст. 1176 ГК РФ)		
	Акции переходят к наследникам (п. 3 ст. 1176 ГК РФ; п. 5 ст. 149.2 ГК РФ)	Доли переходят к наследникам граждан (правопреемникам юридических лиц), если иное не предусмотрено уставом (п. 8 ст. 21 Закона об ООО)
IV. Обращение взыскания на акции/доли по требованию кредиторов		
(ст. 25 Закона об ООО; п. 3 ст. 74, ст. 73.1 Федерального закона «Об исполнительном производстве»)		
V. Неполная оплата акций/ долей		
	Право собственности на акции, цена размещения которых соответствует непоплаченной в установленный срок сумме, переходит к обществу (п. 1 ст. 34 Закона об АО)	Неоплаченная (в сроки, предусмотренные законом и уставом) часть доли переходит к обществу (п. 3 ст. 16 Закона об ООО)

Переход прав на акцию (долю в уставном капитале)

Право на акцию переходит к приобретателю:

- в случае учета прав на ценные бумаги в системе ведения реестра — с момента внесения приходной записи по лицевому счету приобретателя
- в случае учета прав на ценные бумаги у лица, осуществляющего депозитарную деятельность, — с момента внесения приходной записи по счету депо приобретателя (*п. 1 ст. 149.2 ГК РФ; ст. 29 Закона о рынке ценных бумаг*)

Право на долю (часть доли) переходит к приобретателю с момента:

- внесения соответствующей записи в ЕГРЮЛ, за исключением случаев, предусмотренных п. 7 ст. 23 Закона об ООО (*п. 12 ст. 21 Закона об ООО*).



По общему правилу, сделка, направленная на отчуждение доли/части доли в уставном капитале общества, подлежит нотариальному удостоверению, за исключением случаев, предусмотренных п. 18 ст. 21 и пп 4–6 ст. 23 Закона об ООО (*п. 11 ст. 21 Закона об ООО*).

§ 2. Отдельные основания перехода прав на акции/доли


Переход прав на долю на основании сделок

Сделки	Форма	Последствия несоблюдения формы	Момент перехода доли
Отчуждение участниками долей третьим лицам	• нотариальная форма (<i>п. 11 ст. 21 Закона об ООО</i>)	• недействительность сделки — сделка считается ничтожной (<i>п. 3 ст. 163 ГК РФ</i>)	• с момента нотариального удостоверения сделки
Переход доли к обществу путем приобретения обществом доли (<i>п.п. 2 ст. 23, п. 1 ст. 26 Закона об ООО</i>)	• нотариальная форма (<i>п. 11 ст. 21 Закона об ООО</i>)	• недействительность сделки — сделка считается ничтожной (<i>п. 3 ст. 163 ГК РФ</i>)	• с даты, установленной п. 7 ст. 23 Закона об ООО, в остальных случаях — с момента внесения соответствующей записи в ЕГРЮЛ (<i>п. 12 ст. 21 Закона об ООО</i>)
Использование преимущественного права приобретения долей (<i>п.п. 5–7 ст. 21 Закона об ООО</i>)			
Распределение доли между участниками и продажа доли всем или некоторым участникам общества либо третьим лицам (<i>ст. 24 Закона об ООО</i>)	• простая письменная форма (<i>п. 11 ст. 21 Закона об ООО</i>)	• стороны не имеют права в случае спора ссылаться в подтверждение сделки и ее условий на свидетельские показания, но имеют право приводить письменные и другие доказательства (<i>п. 1 ст. 162 ГК РФ</i>)	• с момента внесения в ЕГРЮЛ соответствующих изменений (<i>п. 12 ст. 21 Закона об ООО</i>)

**Переход долей в уставном капитале ООО на основании договоров.
Статья 21 Закона об ООО**

Участник общества **вправе продать долю или осуществить отчуждение иным образом** своей доли в уставном капитале одному или нескольким участникам общества, а также третьим лицам.

<p>Отчуждение доли одному или нескольким участникам</p>	<p>Отчуждение доли третьим лицам</p>
<p>Согласие других участников общества или общества на совершение такой сделки не требуется, если иное не предусмотрено уставом общества. (абз. 1 п. 2 ст. 21 Закона об ООО).</p>	<p>Продажа или уступка доли третьему лицу допускается, если это не запрещено уставом общества, а также при соблюдении условий использования участниками ООО преимущественного права покупки доли. (абз. 2 п. 2 ст. 21 Закона об ООО).</p>

 Участники общества пользуются **преимущественным правом покупки доли (части доли)** участника общества по цене предложения третьему лицу или по отличной от цены предложения третьему лицу и заранее определенной уставом общества цене пропорционально размерам своих долей, если уставом общества или соглашением участников общества не предусмотрен иной порядок осуществления данного права (абз. 2 п. 2 ст. 93 ГК РФ, п. 4 ст. 21 Закона об ООО).

Выкуп акционерным обществом размещенных акций

Общество вправе приобретать размещенные им акции по решению общего собрания акционеров об уменьшении уставного капитала общества путем приобретения части размещенных акций в целях сокращения их общего количества (если предусмотрено уставом) (**п. 1. ст. 72 Закона об АО**).

Основания	Права	Обязанность реализовать	Ограничения
Решение об уменьшении уставного капитала	<ul style="list-style-type: none"> права прекращаются в связи с погашением акций (п. 3 ст. 72 Закона об АО) 	<ul style="list-style-type: none"> отсутствует, так как акции погашаются 	<ul style="list-style-type: none"> номинальная стоимость акций, оставшихся в обращении, не должна стать ниже минимального размера уставного капитала
Решение о выкупе акций на баланс общества	<ul style="list-style-type: none"> акции, не предоставляют права голоса, они не учитываются при подсчете голосов, по ним не начисляются дивиденды (п. 3 ст. 72 Закона об АО) 	<ul style="list-style-type: none"> реализация по цене не ниже рыночной стоимости не позднее одного года с даты их приобретения (п. 3 ст. 72 Закона об АО) 	<ul style="list-style-type: none"> общая номинальная стоимость выкупаемых акций не должна превышать 10% уставного капитала в случае поступления заявлений об отчуждении акций обществу, общая номинальная стоимость которых превышает 10% уставного капитала — акции приобретаются пропорционально заявленным требованиям

Особенности осуществления прав по акциям/долям, принадлежащим обществу

<p>Акции, поступившие в распоряжение общества:</p>	<p>Доли, принадлежащие обществу:</p>
<ul style="list-style-type: none"> не предоставляют право голоса не учитываются при подсчете голосов по ним не начисляются дивиденды должны быть реализованы по цене не ниже их рыночной стоимости не позднее одного года с даты их приобретения обществом, в ином случае общее собрание должно принять решение об уменьшении уставного капитала общества путем погашения указанных акций (п. 3 ст. 72 Закона об АО) 	<ul style="list-style-type: none"> не учитываются при определении результатов голосования на общем собрании участников не учитываются при распределении прибыли не учитываются при распределении имущества общества в случае его ликвидации в течение одного года со дня перехода доли или части доли в уставном капитале общества к обществу они должны быть по решению общего собрания распределены между всеми участниками общества пропорционально их долям в уставном капитале или предложены для приобретения всем либо некоторым участникам общества и (или), если это не запрещено уставом, третьим лицам (п.п. 1, 2 ст. 24 Закона об ООО)

Выход участника из ООО

Основание.

Участник имеет право на выход из общества путем:

- подачи заявления о выходе, если такая возможность предусмотрена уставом общества, подачи нотариально удостоверенного заявления, если возможность выхода предусмотрена уставом;

- предъявления к обществу требований о приобретении доли в случаях, предусмотренных п. п. 3 и 6 ст. 93 ГК РФ (п. 1 ст. 94 ГК РФ; ст. 26 Закона об ООО).

Переход доли.

В случае выхода участника из общества его доля переходит к обществу с момента подачи заявления о выходе или получения обществом требования о приобретении доли (п. 2 ст. 94 ГК РФ; пп. 2 п. 7 ст. 23 Закона об ООО).

Имущественные последствия.

Общество обязано в трехмесячный срок выплатить участнику, подавшему заявление о выходе, действительную стоимость его доли или с согласия этого участника выдать ему в натуре имущество такой же стоимости либо в случае неполной оплаты им доли - действительную стоимость оплаченной части доли (п. 6.1 ст. 23 Закона об ООО; п. 2 ст. 94 ГК РФ).

Уставом общества могут быть предусмотрены способы и сроки выплаты участнику стоимости доли (п. 2 ст. 94 ГК РФ).

Исключение участника из хозяйственного общества (товарищества)

Основания для исключения

Участник хозяйственного общества (товарищества) вправе требовать исключения другого участника из товарищества или общества (кроме публичных акционерных обществ) в судебном порядке, если такой участник:

- своими действиями (бездействием) причинил существенный вред обществу (товариществу)
 - либо иным образом существенно затрудняет его деятельность и достижение целей, ради которых оно создавалось, в т.ч. грубо нарушая свои обязанности, предусмотренные законом или учредительными документами общества (товарищества)
- ✓ Отказ от права требовать исключения другого участника или его ограничение ничтожны (абз. 4 п. 1 ст. 67 ГК РФ, ст. 10 Закона об ООО).

Правовые последствия

- ✓ Корпоративные права участника прекращаются со дня вступления в силу соответствующего судебного решения.
- ✓ Общество (товарищество) обязано выплатить действительную стоимость доли или части доли в уставном (складочном) капитале общества (товарищества) (абз. 4 п. 1 ст. 67 ГК РФ).

Отдельные основания для исключения участника из ООО.
Информационное письмо ВАС РФ от 24 мая 2012 г. N 151
"Обзор практики рассмотрения арбитражными судами споров,
связанных с исключением участника
из общества с ограниченной ответственностью"

- грубое нарушение обязанности не причинять вред обществу (подделка протокола, распространение заведомо ложной информации о ликвидации общества и пр.);

- совершение участником ООО действий, заведомо противоречащих интересам общества, при

выполнении функций единоличного исполнительного органа, а также при осуществлении полномочий, предоставленных на основании доверенности, выданной обществом, если эти действия причинили обществу значительный вред и (или) сделали невозможной деятельность общества либо существенно ее затруднили;

- голосование участника по вопросам повестки дня общего собрания участников ООО (если такое голосование заведомо влекло значительные неблагоприятные последствия для общества), а равно систематическое уклонение от участия в собраниях, если такие действия (бездействие) причиняют значительный вред обществу или делают невозможной деятельность общества либо существенно ее затрудняют.

Переход акций и долей в порядке правопреемства (наследования)



В порядке правопреемства корпоративные права могут переходить к правопреемникам акционеров и участников ООО, являющихся юридическими лицами, в случае их реорганизации, а также к наследникам физических лиц.

	АО	ООО
Особенности перехода прав	<ul style="list-style-type: none">• акции умерших акционеров переходят к их наследникам. Наследники, к которым перешли эти акции, становятся участниками акционерного общества (п. 3 ст. 1176 ГК РФ)	<ul style="list-style-type: none">• доли в уставном капитале общества переходят к наследникам умерших участников, если иное не предусмотрено уставом (п. 8 ст. 21 Закона об ООО, ст. 1176 ГК РФ)
Согласие акционеров (участников) на переход акций (долей)	<ul style="list-style-type: none">• согласия других акционеров или самого общества не требуется	<ul style="list-style-type: none">• уставом может быть предусмотрена необходимость получения согласия других участников общества. (п. 8 ст. 21 Закона об ООО; ст. 1176 ГК РФ) <p>Согласие может быть выражено:</p> <ul style="list-style-type: none">• в письменной форме• в форме молчания (неподачи письменных возражений) в течение установленного законом или уставом срока (п. 10 ст. 21 Закона об ООО). Исчисление сроков начинается с момента обращения наследника к обществу

Обращение взыскания на доли в уставном капитале ООО по требованию кредиторов

Порядок	Условие	Возможность выплаты действительной стоимости доли кредиторам	Последствия невыплаты действительной стоимости доли кредиторам
Судебный	<ul style="list-style-type: none"> Отсутствие у должника другого имущества для покрытия долгов (п. 3 ст. 74 Закона об исполнительном производстве; Постановление Пленума ВС РФ и Пленума ВАС РФ от 9 декабря 1999 г. № 90/14) 	<ul style="list-style-type: none"> Общество/участники в течение трех месяцев с момента предъявления требования кредиторами вправе выплатить кредиторам действительную стоимость доли/части доли, на которую обращено взыскание. В случае выплаты — доли переходят к участнику/обществу (п. 2 ст. 25 Закона об ООО) 	<ul style="list-style-type: none"> Обращение взыскания на долю или часть доли участника общества осуществляется путем ее продажи с публичных торгов (п. 3 ст. 25 Закона об ООО)
Внесудебный	<ul style="list-style-type: none"> Договор о залоге, содержащий условие об обращении взыскания во внесудебном порядке (п. 1 ст. 25 Закона об ООО) 		

Основные нормативные акты и судебная практика

- ГК РФ;
- Закон об АО;
- Закон об ООО;
- Закон о рынке ценных бумаг;
- Закон о регистрации юридических лиц;
- Федеральный закон от 29 июня 2015 г. N 210-ФЗ;
- Федеральный закон от 2 октября 2007 г. N 229-ФЗ "Об исполнительном производстве";
- информационное письмо ВАС РФ N 151 от 24 мая 2012 г. "Обзор практики рассмотрения арбитражными судами споров, связанных с исключением участника из общества с ограниченной ответственностью";
- Постановление Пленума ВС РФ и Пленума ВАС РФ N 90/14 от 9 декабря 1999 г. "О некоторых вопросах применения Федерального закона "Об обществах с ограниченной ответственностью".

Глава 9. ПРАВОВОЕ ОБЕСПЕЧЕНИЕ КОРПОРАТИВНОГО УПРАВЛЕНИЯ

Директоры правления, не заинтересованные в бережливости, не опасаясь безличного хозяина, производят издержки, во много раз превышающие те, какие были бы произведены под наблюдением настоящего хозяйского глаза...

Г.Ф. Шершеневич

§ 1. Корпоративное управление: понятие, участники, принципы, модели

Понятие "управление"

УПРАВЛЕНИЕ - элемент (функция) организованных систем различной природы (биологических, социальных, технических), обеспечивающий сохранение их структуры, поддержание режима деятельности, реализацию целей и задач, упорядочение их элементов, как между собой, так и с внешней средой <*>.

<*> Философский энциклопедический словарь. М., 1983. С. 704.

УПРАВЛЕНИЕ - процесс организации такого целенаправленного воздействия на некоторую часть среды, называемую объектом управления, в результате которого удовлетворяются потребности субъекта, взаимодействующего с этим объектом и имеющего определенное целеполагание <*>.

КонсультантПлюс: примечание.

Учебник "Корпоративное право" (отв. ред. И.С. Шиткина) включен в информационный банк согласно публикации - КНОРУС, 2015 (2-е издание, переработанное и дополненное).

<*> Корпоративное право: Учебный курс. Изд. 4 (перераб. и доп.). М. Кнорус, 2016 (автор главы Шиткина - И.С.). С. 533.

Понятие "корпоративное управление"

КОРПОРАТИВНОЕ УПРАВЛЕНИЕ - система взаимоотношений между руководством компании, ее советом директоров, акционерами и другими заинтересованными сторонами; контроля над деятельностью компании, служащая для определения целей компании и средств их достижения и для создания заинтересованности у совета директоров и руководства компании в следовании этим целям (из **"Принципов корпоративного управления"** ОЭСР).

КОРПОРАТИВНОЕ УПРАВЛЕНИЕ - понятие, охватывающее систему взаимоотношений между исполнительными органами акционерного общества, его советом директоров, акционерами и другими заинтересованными сторонами. Корпоративное управление является инструментом для определения целей общества и средств достижения этих целей, а также обеспечения эффективного контроля за деятельностью общества со стороны акционеров и других заинтересованных сторон (**Кодекс корпоративного управления**).

КОРПОРАТИВНОЕ УПРАВЛЕНИЕ - совокупность способов воздействия или процесс, с помощью которого управляется деятельность корпораций.

Участники корпоративного управления



Соотношение интересов участников корпоративного управления

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



Удовлетворение интереса самого общества создает возможность для удовлетворения интересов всех других участников.



Задача законодателя — ограничение влияния конфликта интересов и минимизация негативных последствий наличия конфликта интересов.

Принципы корпоративного управления сформулированы в "Принципах корпоративного управления ОЭСР <*>" (1999)

<*> ОЭСР - Совет Организации экономического сотрудничества и развития.

Справедливость:

- равное отношение к акционерам, включая миноритариев и иностранных акционеров;
- должно учитываться, какие издержки и какие выгоды влечет осуществление акционерами своего права голоса.

Ответственность:

- ответственность за управление компанией возлагается на членов органов управления.

Прозрачность:

- структура корпоративного управления должна обеспечивать своевременное и точное раскрытие информации по всем существенным вопросам деятельности компании.

Подотчетность:

- менеджмент компании подотчетен органам управления;
- органы управления подотчетны акционерам.

Основные доктрины корпоративного управления

"АГЕНТСКАЯ ТЕОРИЯ" - наемные менеджеры компании выступают в качестве агентов по отношению к собственникам бизнеса (принципалам). У агентов и принципалов различные интересы, разное знание компании и отношение к риску. Цель принципалов - устойчивость бизнеса, минимизация издержек на управление, увеличение стоимости компании. Цель агентов - увеличение своего материального вознаграждения, сохранение должности, повышение репутации (авторы: А. Берле, Д. Минз).

"МЕНЕДЖЕРСКАЯ ТЕОРИЯ" - ключевыми параметрами управления корпорацией выступают гибкость и контролируемость (управляемость). Молодые организации гибки и подвижны, но слабо контролируемы. С ростом компании контролируемость растет, а гибкость уменьшается (автор: И. Адизес).

"ТЕОРИЯ СОЦИАЛЬНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ" - компания должна соблюдать такую политику, принимать такие решения и следовать таким линиям поведения, которые являются наиболее желательными с точки зрения целей и ценностей общества (автор: Г. Боуэн).

Основные модели корпоративного управления

- **ИНСАЙДЕРСКАЯ МОДЕЛЬ** - характеризуется высокой концентрацией собственности. Контроль над корпорацией сосредоточен в руках определенной группы лиц, тесно связанной с ней имущественными отношениями. Роль миноритарных акционеров минимальна. Фондовый рынок имеет второстепенную роль по сравнению с банковским кредитованием (Германия, Япония, Франция).

- **АУТСАЙДЕРСКАЯ МОДЕЛЬ** - акционерный капитал "распылен" между сторонними инвесторами, компания финансируется в основном не за счет банковского кредитования, а путем привлечения средств индивидуальных и институциональных инвесторов (США, Великобритания).



Российская система корпоративного управления, по оценке большинства специалистов, относится к инсайдерской модели.

§ 2. Органы юридического лица

Понятие и характеристика органа юридического лица

Юридическое лицо приобретает гражданские права и принимает на себя гражданские обязанности через свои органы, действующие от его имени в соответствии с законом, иными правовыми актами и учредительным документом (п. 1 ст. 53 ГК РФ).

ОРГАН ЮРИДИЧЕСКОГО ЛИЦА - составная часть организации, которая в рамках определенной законодательством и учредительными документами компетенции формирует и выражает волею юридического лица, реализуя его правоспособность.



Изменение персонального состава органа юридического лица не отменяет ранее принятое этим органом решение.



Учредительным документом может быть предусмотрено, что полномочия выступать от имени юридического лица предоставлены нескольким лицам, действующим совместно или независимо друг от друга.

Характеристика органа юридического лица:

- организационно оформленная часть юридического лица, представленная одним или несколькими физическими лицами, а применительно к единоличному исполнительному органу - также возможно юридическими лицами;

- образуется в соответствии с порядком, определенным законом и учредительными документами;

- обладает определенными полномочиями, реализация которых осуществляется в пределах собственной компетенции.



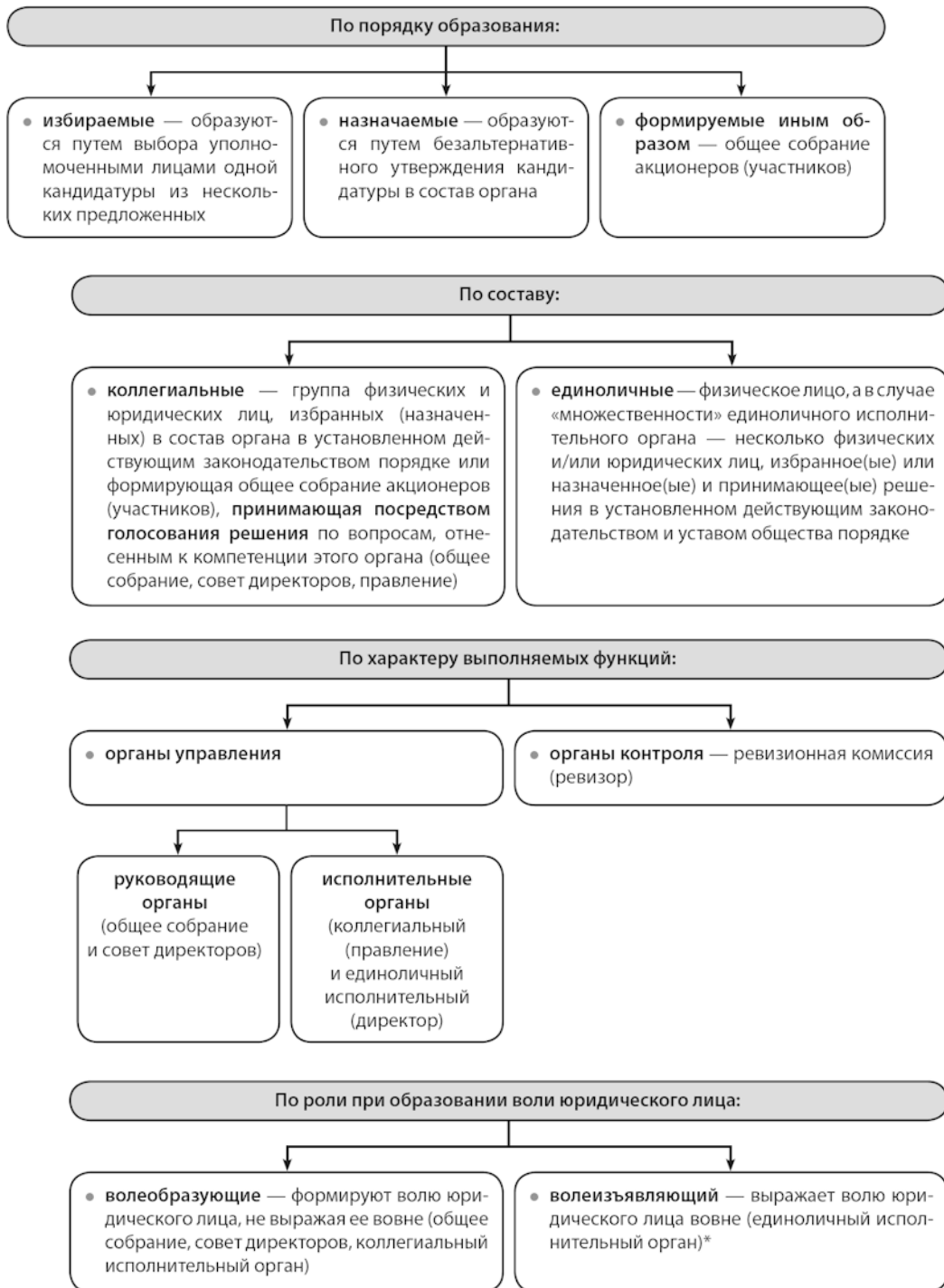
Волеобразование и волеизъявление юридического лица оформляется посредством принятия специальных актов органами юридического лица, виды которых определяются законодательством.

Компетенция органа юридического лица

КОМПЕТЕНЦИЯ ОРГАНА ЮРИДИЧЕСКОГО ЛИЦА - круг вопросов, по которым орган уполномочен формировать волю юридического лица.



Классификация органов хозяйственного общества



<*> Единоличный исполнительный орган часто является одновременно и волеобразующим, и волеизъявляющим органом. Например, при совершении от имени общества сделки, не требующей согласно законодательству и действующему уставу согласования иных органов общества.



Структура органов управления в хозяйственном обществе



<*> Полномочия ЕИО могут выполнять несколько физических и/или юридических лиц - "множественность директоров".

§ 3. Общее собрание акционеров/участников

Общее собрание акционеров/участников хозяйственного общества

Общие положения

ОБЩЕЕ СОБРАНИЕ АКЦИОНЕРОВ/УЧАСТНИКОВ - высший орган управления хозяйственного общества, сформированный из всех акционеров/участников общества.

Общее собрание акционеров АО должно проводиться ежегодно в сроки, определенные его уставом, но не ранее чем через 2 месяца и не позднее чем через 6 месяцев после окончания финансового года. Общее собрание участников ООО проводится в сроки, определенные уставом не ранее чем через 2 месяца и не позднее чем через 4 месяца после окончания финансового года, но не реже 1 раза в год.

Решения общего собрания принимаются участниками (акционерами) **путем голосования** в порядке, определенном законом и уставом общества.

Общий принцип голосования на общем собрании - **количество голосов пропорционально участию в уставном капитале** хозяйственного общества, если иное не предусмотрено законом или уставом общества.



В компании одного лица решения по вопросам компетенции общего собрания принимаются этим лицом единолично и оформляются письменно.

Компетенция общего собрания хозяйственного общества

ИСКЛЮЧИТЕЛЬНАЯ.

Вопросы, которые не могут быть отнесены уставом общества к компетенции иных органов управления.

Перечень вопросов исключительной компетенции общего собрания корпорации содержится в п. 2 ст. 65.3 ГК РФ. Иное может быть предусмотрено ГК РФ (**например, п. 3 ст. 66.3 ГК РФ**) или специальным законом (**см. п. 1 ст. 48 Закона об АО; п. 2 ст. 33 Закона об ООО**).

Уставом публичного АО не может быть отнесено к исключительной компетенции общего собрания акционеров решение вопросов, не относящихся к ней в соответствии с ГК РФ и Законом об АО.

АЛЬТЕРНАТИВНАЯ.

Полномочия органов управления определяются уставом общества в соответствии с диспозитивной нормой закона: определение количественного состава коллегиального органа управления и коллегиального исполнительного органа общества, избрание его членов и досрочное прекращение их полномочий (**п. 3 ст. 66.3 ГК РФ**), увеличение уставного капитала путем выпуска дополнительных акций (**за исключением случаев, предусмотренных п. п. 3, 4 ст. 39 Закона об АО**), утверждение годового отчета, годовой бухгалтерской (финансовой) отчетности (**ст. 48 Закона об АО**).

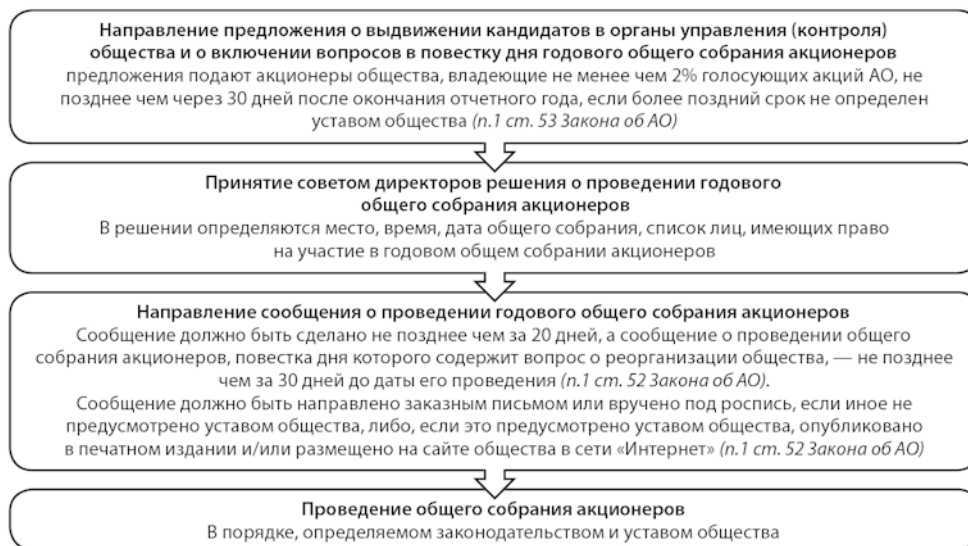
СОВМЕЩЕННАЯ.

Решение принимают оба органа - общее собрание и совет директоров, например принятие решения о согласии на совершение или о последующем одобрении крупных сделок, стоимость которых составляет от 25 до 50% балансовой стоимости активов общества (**п. 2 ст. 79 Закона об АО**).

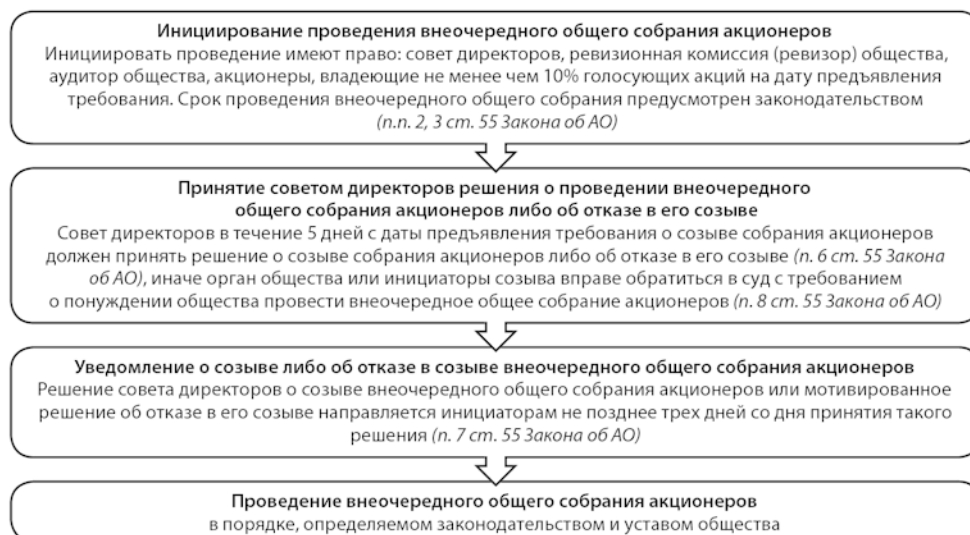
Виды общих собраний акционеров (участников) по периодичности

Периодичность	АО	ООО
Годовое (очередное)	<ul style="list-style-type: none">проводится в сроки, установленные уставом общества, но не ранее чем через два месяца и не позднее чем через шесть месяцев после окончания финансового года (<i>п. 1 ст. 47 Закона об АО</i>)	<ul style="list-style-type: none">проводится в сроки, установленные уставом общества не ранее чем через 2 месяца и не позднее чем через 4 месяца после окончания финансового года, но не реже чем один раз в год (<i>ст. 34 Закона об ООО</i>)
Внеочередное	<ul style="list-style-type: none">может быть проведено по решению совета директоров по его собственной инициативе, по требованию ревизионной комиссии, аудитора общества а также акционеров, являющихся владельцами не менее чем 10% голосующих акций общества на дату предъявления требования, а так же по решению суда (<i>ст. 55 Закона об АО</i>)	<ul style="list-style-type: none">проводится в случаях, определенных уставом общества, а также в иных случаях, если этого требуют интересы общества и его участников; созывается исполнительным органом по его инициативе, по требованию совета директоров, ревизионной комиссии, аудитора общества, участников, обладающих не менее чем 1/10 от общего числа голосов участников (<i>ст. 35 Закона об ООО</i>)

Порядок созыва годового общего собрания акционеров



Порядок созыва внеочередного общего собрания акционеров



Способы принятия решений общим собранием акционеров/участников <*>

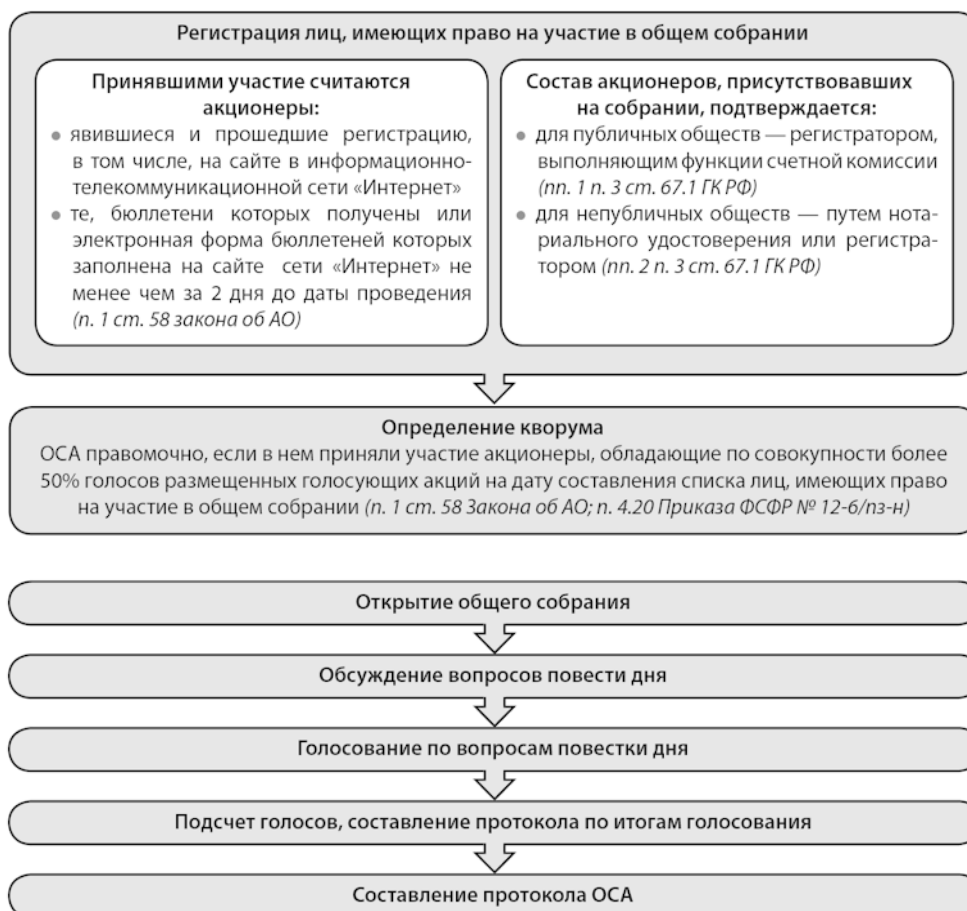
<*> См.: п. 105 Постановления Пленума ВС РФ от 23 июня 2015 г. N 25.

Путем совместного присутствия акционеров (участников) **	Путем заочного голосования
<p>Общее собрание акционеров (участников) проводится путем совместного присутствия акционеров (участников) общества для обсуждения вопросов повестки дня и принятия по ним решений путем голосования***</p>	<p>Заочное голосование не предполагает совместного присутствия акционеров (участников) и заключается в получении их мнения по вопросам повестки дня и принятии по ним решений путем сбора бюллетеней для голосования</p> <p style="text-align: center;">Проведение общего собрания в форме заочного голосования не допускается:</p> <p>Для АО в случае, если повестка дня ОСА включает вопросы годового общего собрания, в том числе об избрании совета директоров общества, ревизионной комиссии, утверждении аудитора и т.д. (п. 2 ст. 50 Закона об АО)</p> <p>Для ООО при утверждении годовых отчетов и годовых бухгалтерских балансов (п. 1 ст. 38 Закона об ООО)</p>

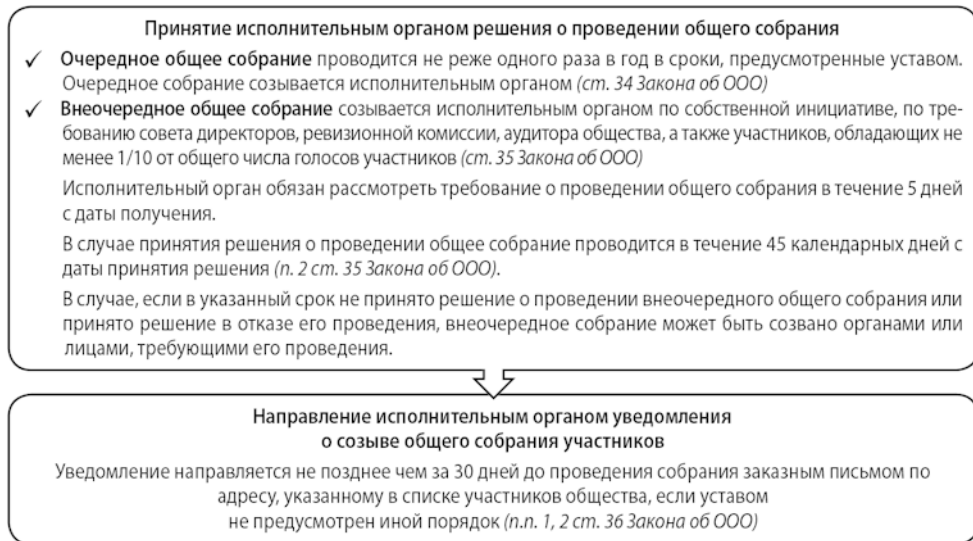
<*> Для АО с численностью акционеров - владельцев голосующих акций 1 000 и более, а также в случае, если в уставе АО предусмотрена процедура голосования бюллетенями вне зависимости от числа акционеров, акционеры имеют возможность как непосредственно участвовать в собрании, так и направить заполненные бюллетени (**абз. 2 п. 2 ст. 60 Закона об АО**).

<***> При проведении ОСА в форме собрания могут использоваться информационные и коммуникационные технологии, позволяющие обеспечить возможность дистанционного участия в собрании.

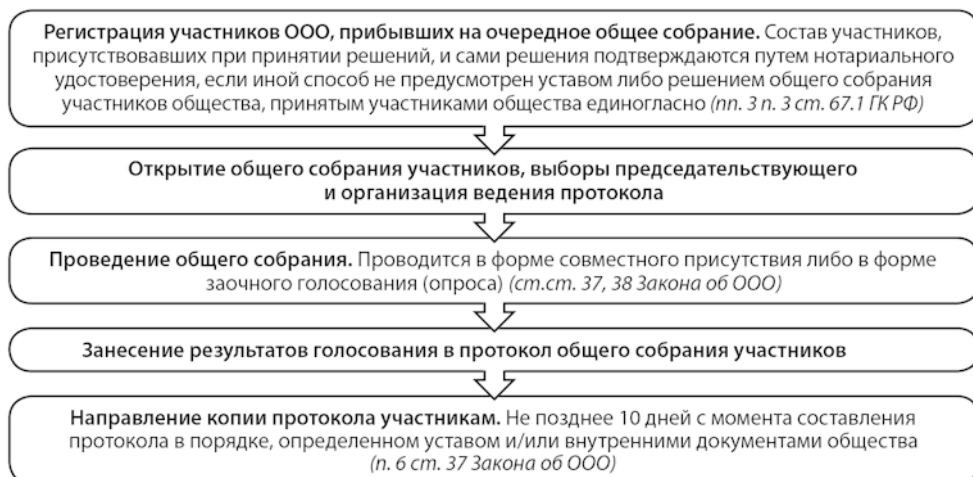
Порядок проведения общего собрания акционеров



Порядок созыва общего собрания участников ООО



Порядок проведения общего собрания участников общества с ограниченной ответственностью в форме совместного присутствия



Порядок принятия решения общего собрания участников ООО путем заочного голосования (опросным путем)

Порядок проведения заочного голосования определяется внутренним документом общества и должен предусматривать:

- обязательность сообщения всем участникам общества предлагаемой повестки дня;
- возможность ознакомления всех участников с необходимой информацией и материалами;
- возможность вносить предложения о включении в повестку дня дополнительных вопросов;
- порядок сообщения всем участникам общества до начала голосования измененной повестки дня;
- срок окончания процедуры голосования.

Порядок определения кворума на общем собрании акционеров (участников)

АО	ООО
Общее собрание акционеров правомочно (имеет кворум), если в нем приняли участие акционеры, обладающие в совокупности более чем половиной голосов размещенных голосующих акций общества (<i>п. 1 ст. 58 Закона об АО</i>). Повторное общее собрание акционеров правомочно (имеет кворум), если в нем приняли участие акционеры, обладающие в совокупности не менее чем 30% голосов размещенных голосующих акций общества. Уставом общества с числом акционеров более 500 тыс. может быть предусмотрен меньший кворум для проведения повторного общего собрания акционеров	Кворум не определяется. Подсчет голосов производится от общего количества голосов участников, а не от присутствующих на общем собрании участников

Порядок голосования на общем собрании акционеров (участников)

- **АО**: одна голосующая акция предоставляет один голос (**ст. 59 Закона об АО**);
- **ООО**: количество голосов, принадлежащих одному участнику, соответствует размеру его доли, если иной порядок не определен уставом общества (**ст. 32 Закона об ООО**).

Случаи иного порядка голосования (непропорционального количеству акций (долей) в уставном капитале):

- кумулятивное голосование при выборе членов коллегиального органа управления в АО (совета директоров) (**ст. 66 Закона об АО**);
- возможность кумулятивного голосования при выборах членов совета директоров, членов коллегиального исполнительного органа и/или ревизионной комиссии в ООО (**п. 9 ст. 37 Закона об ООО**);
- выбор председательствующего на общем собрании ООО по принципу "один участник - один голос", если иное не предусмотрено уставом (**п. 5 ст. 37 Закона об ООО**);
- право акционеров непубличного АО, участников ООО определить в уставе общества или в корпоративном договоре иной порядок определения числа голосов участников общества (**абз. 2 п. 1 ст. 66 ГК РФ, п. 1 ст. 32 Закона об ООО**).

Кумулятивное голосование

При кумулятивном голосовании число голосов, принадлежащих каждому акционеру (участнику), умножается на число лиц, которые должны быть избраны в коллегиальный орган общества. Акционер (участник) вправе отдать полученные таким образом голоса полностью за одного кандидата или распределить их между двумя и более кандидатами.

A × B

*A — число голосов, принадлежащих каждому акционеру
B — число лиц, которые должны быть избраны в коллегиальный орган общества*

- ✓ Избранными считаются кандидаты, набравшие наибольшее число голосов (п. 4 ст. 66 Закона об АО).

Порядок принятия решений общим собранием

Порядок принятия решений общим собранием акционеров:

Решение общего собрания акционеров принимается большинством голосов акционеров - владельцев голосующих акций общества, принимающих участие в собрании, если для принятия решения Законом об АО не установлено иное (п. 2 ст. 49 Закона об АО).

По каждому вопросу, поставленному на голосование, может приниматься только отдельное (самостоятельное) решение (п. 2 ст. 49 Закона об АО).

Уставом непубличного общества может быть предусмотрено иное число голосов, необходимое для принятия решений общим собранием, которое не может быть меньше числа голосов, установленного Законом об АО для принятия решений (п. 5.1 ст. 49 Закона об АО).

Порядок принятия решений общим собранием участников:

Решения принимаются большинством голосов участников, если необходимость иного (большого количества голосов) не предусмотрена Законом и уставом общества (п. 8 ст. 37 Закона об ООО).

§ 4. Коллегиальный орган управления (наблюдательный или иной совет) <*>

<*> Далее именуется советом директоров.

СОВЕТ ДИРЕКТОРОВ - коллегиальный орган управления хозяйственным обществом, осуществляющий общее руководство его деятельностью, контролирующей деятельность исполнительных органов и принимающий решения по стратегическим вопросам деятельности общества, а также выполняющий иные функции, возложенные на него законом или уставом.

Совет директоров обязателен для публичных акционерных обществ.

Функции совета директоров:

- определение приоритетных направлений деятельности общества;
- осуществление акционерного контроля за деятельностью органов общества;
- организация исполнения решений общего собрания акционеров/участников;
- оценка результатов деятельности общества и его органов;
- формирование предложений по выплате прибыли участникам (акционерам);

- определение подходов к осуществлению инвестиций и участию общества в иных организациях;
- обеспечение раскрытия информации об обществе;
- другие относящиеся к стратегическому управлению и акционерному контролю функции.

Компетенция совета директоров АО
(рекомендации Кодекса корпоративного управления РФ)

- назначение и освобождение от занимаемых должностей исполнительных органов, в том числе в связи с ненадлежащим исполнением ими своих обязанностей, контроль за тем, чтобы исполнительные органы общества действовали в соответствии с утвержденными стратегией развития и основными направлениями деятельности общества;

- установление основных ориентиров деятельности общества на долгосрочную перспективу, оценка и утверждение ключевых показателей деятельности и основных бизнес-целей общества, оценка и одобрение стратегии и бизнес-планов по основным видам деятельности общества;

- определение принципов и подходов к организации системы управления рисками и внутреннего контроля в обществе;

- определение политики общества по вознаграждению и (или) возмещению расходов (компенсаций) членов совета директоров, исполнительных органов и иных ключевых руководящих работников общества;

- предупреждение, выявление и урегулирование внутренних конфликтов между органами общества, акционерами общества и работниками общества;

- обеспечение прозрачности общества, своевременности и полноты раскрытия обществом информации, необременительного доступа акционеров к документам общества;

- осуществление контроля за практикой корпоративного управления в обществе.

Компетенция совета директоров АО

Исключительная	Дополнительная	Альтернативная
<p>Вопросы общего руководства деятельностью общества, которые закреплены законом <i>(пп.пп. 1–17 п. 1 ст. 65 Закона об АО)</i></p> <p>Полномочия не могут быть переданы на решение исполнительному органу общества</p>	<p>Полномочия, которые могут быть закреплены за советом директоров в уставе общества <i>(пп. 18, п. 1 ст. 65 Закона об АО)</i></p> <p>Компетенция совета директоров может быть расширена уставом общества путем включения любых вопросов, касающихся общего руководства, кроме отнесенных Законом об АО к компетенции общего собрания акционеров</p>	<p>Вопросы, которые могут быть переданы уставом общества на рассмотрение того или иного органа</p> <p>Например, образование исполнительных органов общества может быть отнесено к компетенции общего собрания или совета директоров <i>(п. 2 ст. 65.3 ГК РФ; п. 3 ст. 69 Закона об АО)</i></p>

Права и обязанности членов совета директоров АО

Члены совета директоров имеют право:	Члены совета директоров обязаны:
<ul style="list-style-type: none">• инициировать созыв заседания совета директоров• голосовать на заседаниях совета директоров• получать информацию о деятельности общества• требовать внесения в протокол заседания совета директоров особого мнения по вопросам повестки дня• получать вознаграждение и компенсацию расходов, связанных с исполнением ими функций членов совета директоров общества	<ul style="list-style-type: none">• участвовать в заседаниях совета директоров• действовать в интересах общества добросовестно и разумно• не разглашать и не использовать в своих интересах или в интересах третьих лиц конфиденциальную информацию об обществе• своевременно сообщать о своей аффилированности• иные обязанности, предусмотренные законом, уставом или внутренним документом общества

Состав, порядок образования и деятельности совета директоров АО

Членом совета директоров могут быть только физические лица.

Лица, осуществляющие полномочия единоличных исполнительных органов корпораций, и члены их коллегиальных исполнительных органов не могут составлять более одной четверти состава совета директоров и не могут являться их председателями (**п. 4 ст. 65.3 ГК РФ**).

Количественный состав совета директоров АО определяется уставом акционерного общества или решением общего собрания акционеров, но не может быть менее 5 человек (для АО с числом акционеров более 1 000 - не менее 7 человек, с числом акционеров более 10 000 - не менее 9 человек) (**п. 3 ст. 66 Закона об АО**).

Члены совета директоров избираются общим собранием акционеров на срок до следующего годового общего собрания кумулятивным голосованием.

Деятельность совета директоров осуществляется в соответствии с Законом об АО, уставом и положением о совете директоров общества.

За выполнение своих функций члены совета директоров могут получать вознаграждение и (или) компенсации, установленные общим собранием (**п. 2 ст. 64 Закона об АО**).

Структура совета директоров АО

Председатель совета директоров:

- избирается членами совета директоров общества из их числа большинством голосов от общего числа членов совета директоров, если иное не предусмотрено уставом общества (**п. 1 ст. 67 Закона об АО**);

- организует работу совета директоров, созывает его заседания и председательствует на них, организует на заседаниях ведение протокола, председательствует на общем собрании акционеров, если иное не предусмотрено уставом общества (**п. 2 ст. 67 Закона об АО**).

Секретарь совета директоров:

- избирается членами совета директоров для обеспечения деятельности совета директоров;

- составляет протоколы заседаний совета директоров;

- подводит итоги голосования по решениям, принимаемым советом директоров;

- осуществляет информационное и техническое обеспечение деятельности совета директоров и

другие функции, определяемые уставом АО и положением о совете директоров АО.

Комитеты совета директоров: по аудиту, по вознаграждениям, по номинациям, по стратегии, по корпоративному управлению, по этике, по управлению рисками, по бюджету, по здоровью, безопасности и окружающей среде и др.:

- могут создаваться по решению совета директоров для предварительного рассмотрения наиболее важных вопросов и выработки по ним рекомендаций для совета директоров;

- не являются органами общества.

Понятие "независимый директор"
в трактовке Кодекса корпоративного управления

Согласно п. 2.4.1 Кодекса корпоративного управления независимым директором рекомендуется признавать лицо, которое обладает достаточными профессионализмом, опытом и самостоятельностью для формирования собственной позиции, способно выносить объективные и добросовестные суждения, независимые от влияния исполнительных органов общества, отдельных групп акционеров или иных заинтересованных сторон.

Не может считаться независимым кандидат (избранный член совета директоров), который:

- связан с обществом;
- связан с существенным акционером общества;
- связан с существенным контрагентом общества;
- связан с конкурентом общества;
- связан с государством.



Согласно п. 109 Кодекса в отдельных случаях, которые должны носить исключительный характер, совет директоров при проведении оценки может признать независимым кандидата (члена совета директоров) несмотря на наличие у него каких-либо формальных критериев связанности с обществом, существенным акционером общества, существенным контрагентом или конкурентом общества, если такая связанность не оказывает влияния на способность соответствующего лица выносить независимые, объективные и добросовестные суждения.

§ 5. Единоличный исполнительный орган

Компетенция единоличного исполнительного органа (ЕИО)

Компетенция ЕИО:

Осуществляет руководство текущей деятельностью общества, в том числе:

- без доверенности действует от имени общества, в частности представляет его интересы и совершает сделки;

- выдает доверенности на право представлять общество, в том числе доверенности с правом передоверия;

- издает приказы о назначении на должности работников общества, об их переводе и увольнении, применяет меры поощрения и налагает дисциплинарные взыскания;

- осуществляет иные полномочия в сфере руководства текущей деятельностью общества, не отнесенные законом или уставом общества к компетенции общего собрания акционеров (участников),

совета директоров и коллегиального исполнительного органа общества (п. 3 ст. 40 Закона об ООО; п. 2 ст. 69 Закона об АО).

Правовые механизмы ограничения компетенции:

- предусмотреть в уставе общества необходимость получения согласия совета директоров или общего собрания акционеров (участников) непубличного общества на совершение определенных сделок (п. 2 ст. 69 Закона об АО, п. 3.1 ст. 40 Закона об ООО).

Правовые последствия выхода за пределы компетенции:

- в случае совершения ЕИО сделки, выходящей за пределы его полномочий, такая сделка является оспоримой.



Бремя доказывания, что третье лицо знало или должно было знать об ограничениях ЕИО на совершение сделок, возлагается на лиц, в интересах которых они установлены (п. 1 ст. 174 ГК РФ; п. 22 Постановления Пленума ВС РФ от 23 июня 2015 г. № 25).

Порядок образования и прекращения полномочий единоличного исполнительного органа

Орган, компетентный принимать решения:

Образование и досрочное прекращение полномочий исполнительных органов общества осуществляются по решению общего собрания, если уставом общества эти полномочия не переданы совету директоров (ст. 65.3 ГК РФ; п. 3 ст. 69 Закона об АО; п. 1 ст. 40 Закона об ООО).

Момент образования ЕИО.

Едиличный исполнительный орган считается образованным с момента принятия соответствующего решения уполномоченным органом (общим собранием / советом директоров).



Закон не связывает момент образования ЕИО с моментом внесения сведений в ЕГРЮЛ. При этом в отношении третьих лиц применяется принцип публичной достоверности реестра: лицо, добросовестно полагающееся на данные ЕГРЮЛ, вправе исходить из того, что они соответствуют действительности (п. 2 ст. 51 ГК РФ).

Правовые последствия истечения полномочий ЕИО.

Если полномочия исполнительных органов общества ограничены определенным сроком и по истечении такого срока не принято решение об образовании новых исполнительных органов общества или решение о передаче полномочий единоличного исполнительного органа общества управляющей организации либо управляющему, полномочия исполнительных органов общества действуют до принятия указанных решений (п. 3 ст. 69 Закона об АО).

"Множественность" единоличного исполнительного органа

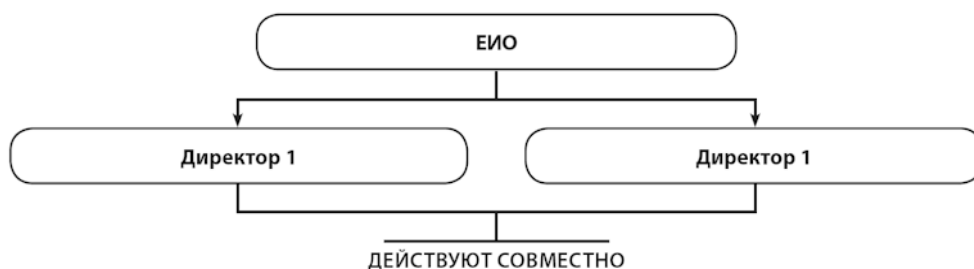
Уставом может быть предусмотрено, что полномочия единоличного исполнительного органа могут быть переданы нескольким лицам, действующим совместно, или образованию нескольких единоличных исполнительных органов, действующих независимо друг от друга.

В качестве единоличного исполнительного органа корпорации может выступать как физическое лицо, так и юридическое лицо (п. 3 ст. 65.3 ГК РФ).

Если в ЕГРЮЛ содержатся сведения о нескольких лицах, уполномоченных выступать от юридического лица, третьи лица вправе исходить из неограниченности полномочий каждого из них, а при наличии в реестре сведений о совместном осуществлении полномочий несколькими лицами - из неограниченности полномочий лиц, действующих совместно (**п. 22 Постановления Пленума ВС РФ от 23 июня 2015 г. N 25**).

Модели "множественного" единоличного исполнительного органа

Модель 1: полномочия ЕИО переданы нескольким лицам



Модель 2: образование нескольких ЕИО



Правовая природа, содержание и форма договора с лицом, исполняющим функции единоличного исполнительного органа

ПРАВОВАЯ ПРИРОДА ДОГОВОРА:

- с руководителем организации заключается трудовой договор, в котором могут содержаться отдельные гражданско-правовые обязательства (например, дополнительные компенсации, страхование);
- с управляющей организацией (управляющим) заключается гражданско-правовой договор оказания услуг.

ПРЕДМЕТ - осуществление функций или полномочий единоличного исполнительного органа, включая все юридические и фактические действия, необходимые для управления обществом.

СТОРОНЫ - руководитель (директор, президент) либо управляющая организация (управляющий) и хозяйственное общество.

СРОК ДЕЙСТВИЯ - срочный (если это предусмотрено уставом или соглашением сторон) или заключенный на неопределенный срок.

ОБЯЗАННОСТИ - директор имеет перед обществом фидуциарные обязанности (лояльности, добросовестности и осмотрительности).

ОТВЕТСТВЕННОСТЬ - директор несет имущественную ответственность за убытки, причиненные обществу, определяемые в соответствии со ст. 15 ГК РФ.

ВОЗНАГРАЖДЕНИЕ - определяется уполномоченным органом (советом директоров, а в случае, если совет директоров не сформирован - общим собранием).

Соотношение корпоративного и трудового законодательства
в правовом регулировании отношений с лицом,
исполняющим функции единоличного исполнительного органа

На отношения между обществом и единоличным исполнительным органом общества (директором, генеральным директором) и (или) членами коллегиального исполнительного органа общества (правления, дирекции) действие законодательства Российской Федерации о труде распространяется в части, не противоречащей положениям Закона об АО (п. 3 ст. 69 Закона об АО).

ЕДИНОЛИЧНЫЙ ИСПОЛНИТЕЛЬНЫЙ ОРГАН - осуществляет функции текущего руководства деятельностью общества. ЕИО действует от имени общества без доверенности (п. 1 ст. 69 Закона об АО; п. 4 ст. 32 Закона об ООО).

РУКОВОДИТЕЛЬ ОРГАНИЗАЦИИ - физическое лицо, которое в соответствии с Трудовым кодексом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, законами и иными нормативными правовыми актами субъектов Российской Федерации, нормативными правовыми актами органов местного самоуправления, учредительными документами юридического лица (организации) и локальными нормативными актами осуществляет руководство этой организацией, в том числе выполняет функции ее единоличного исполнительного органа (ст. 273 ТК РФ).

О регулировании труда руководителя организации см. Постановление Пленума ВС РФ от 2 июня 2015 г. N 21.

Особенности правового регулирования
труда руководителя организации

- Возможность заключения срочного трудового договора (ст. 59 ТК РФ);
- возможность принятия на работу по конкурсу (ст. 275 ТК РФ);
- возможность работы по совместительству только с согласия уполномоченного органа общества (ст. 276 ТК РФ);
- ответственность за убытки, рассчитываемые по нормам гражданского законодательства (ст. ст. 277, 243 ТК РФ; ст. 15 ГК РФ);
- срок предупреждения о досрочном расторжении трудового договора по инициативе руководителя - 1 месяц (ст. 280 ТК РФ);
- дополнительные основания для досрочного прекращения трудового договора (п. 2 ст. 278, п. п. 4, 9, 10, 13 ст. 81 ТК РФ; Постановление Конституционного Суда РФ от 15 марта 2005 г. N 3-П);
- выплата компенсации при досрочном прекращении трудового договора в случае отсутствия виновных действий руководителя (ст. 279 ТК РФ).

Дополнительные основания расторжения трудового
договора с лицом, исполняющим функции
единоличного исполнительного органа

- В связи с отстранением от должности при банкротстве общества (п. 1 ст. 278 ТК РФ);
- в связи с принятием решения уполномоченным органом о досрочном прекращении полномочий. При этом руководителю выплачивается вознаграждение не менее трехкратного среднего месячного заработка ("золотой парашют") (п. 2 ст. 278, ст. 279 ТК РФ; Постановление Конституционного Суда РФ от 15 марта 2005 г. N 3-П);
- при смене собственника имущества организации (п. 4 ст. 81 ТК РФ). Изменение состава участников (акционеров) не может служить основанием для прекращения трудового договора по этому основанию (Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 17 марта 2004 г. N 2);

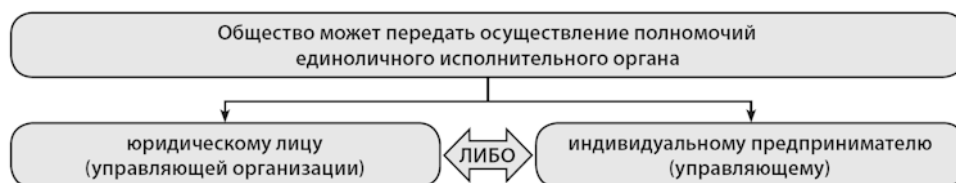
- принятие необоснованного решения, нанесшего имущественный вред организации (п. 9 ст. 81 ТК РФ);
- однократное грубое нарушение должностных обязанностей (п. 10 ст. 81 ТК РФ);
- по иным основаниям, предусмотренным трудовым договором (п. 13 ст. 81 ТК РФ).

Образование временного единоличного исполнительного органа хозяйственного общества

В связи с приостановлением полномочий ЕИО (п. 4 ст. 69 Закона об АО)	На период временного отсутствия ЕИО (оперативное замещение) Порядок законом не определен
<ul style="list-style-type: none">приостановление полномочий ЕИО и назначение временного единоличного исполнительного органа (далее — ВЕИО) происходит по решению совета директоров одновременно с созывом внеочередного общего собранияВЕИО назначается на срок до проведения общего собрания с вопросом о прекращении полномочий «старого» директора и избрании «нового»ВЕИО действует от имени общества на основании решения совета директоровВЕИО на время своих полномочий несет все права и обязанности ЕИО в соответствии с уставомВЕИО несёт ответственность за убытки, причинённые обществу в результате его деятельности (п. 2. ст. 71 Закона об АО)	<p>Обычай:</p> <ul style="list-style-type: none">издание приказа ЕИО о временном возложении обязанностей в связи со своим отсутствием на другое лицо, как правило, на одного из заместителей и выдача доверенности для гражданско-правового представительства <p>Рекомендации:</p> <ul style="list-style-type: none">порядок назначения лица, временно исполняющего обязанности, определить уставом (назначение приказом директора или решением совета директоров или определение лиц, которые могут выполнять полномочия директора в случае его отсутствия, уставом)для гражданско-правового представительства выдавать доверенность <p>Юридическая ответственность:</p> <ul style="list-style-type: none">ВРИО является субъектом имущественной ответственности, если в его действиях обнаружен состав правонарушения (Постановление ФАС Волго-Вятского округа от 8 сентября 2011 по делу № А11-4908/2009)Директор, выдавший доверенность безусловно не освобождается от ответственности (Постановление Президиума ВАС РФ от 21 января 2014 г. № 9324.13)

§ 6. Передача полномочий единоличного исполнительного органа управляющей организации (управляющему) <*>

<*> В тексте для удобства именуется "управляющая организация".



(ст. 42 Закона об ООО; п. 1 ст. 69 Закона об АО)

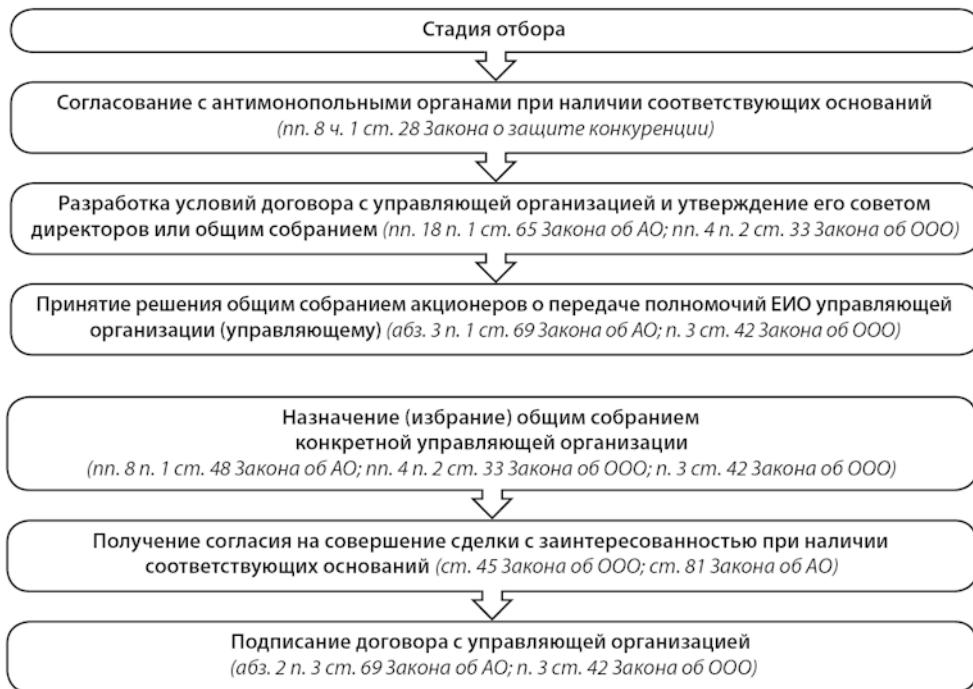
Управляющая организация - коммерческая организация любой организационно-правовой формы.

Решение о передаче полномочий принимается общим собранием (в АО - только по представлению совета директоров).

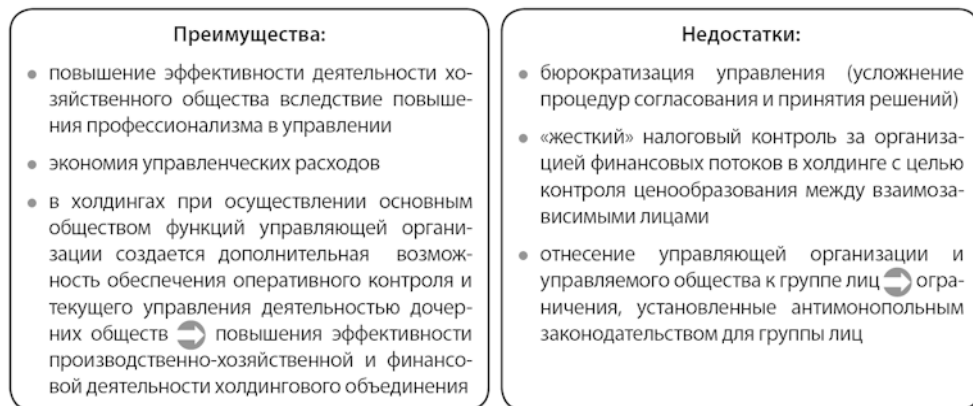
С управляющей организацией (управляющим) заключается гражданско-правовой договор оказания услуг.

При передаче полномочий ЕИО управляющей организации (управляющему) она не становится органом общества, но исполняет полномочия органа.

Процедура передачи полномочий единоличного исполнительного органа управляющей организации



Преимущества и недостатки привлечения управляющей организации



Полномочия управляющей организации



От имени управляющего общества без доверенности действует лицо, исполняющее полномочия единоличного исполнительного органа управляющей организации, либо иное лицо по выданной им доверенности.

§ 7. Ревизионная комиссия (ревизор) общества

Создается для осуществления контроля за финансово-хозяйственной деятельностью общества.

Является обязательным органом для публичных АО.

Избрание членов ревизионной комиссии и досрочное прекращение их полномочий относится к исключительной компетенции общего собрания (пп. 9 п. 1 ст. 48 Закона об АО; п. 2 ст. 33 Закона об ООО) <*>.

<*> Уставом непубличного акционерного общества может быть предусмотрена передача этого вопроса в компетенцию совета директоров (п. 2.1 ст. 48 Закона об АО).

Права и обязанности ревизионной комиссии определяются уставом общества.

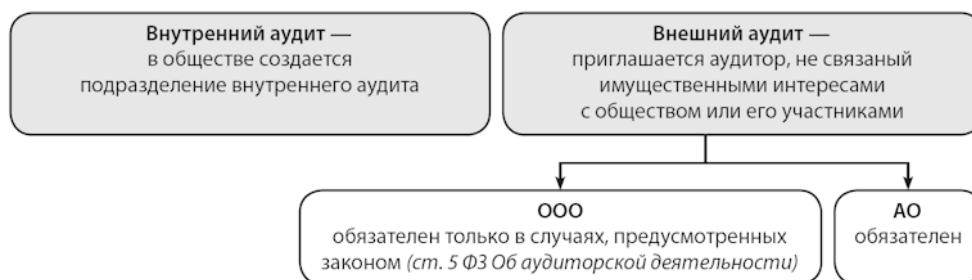
Порядок деятельности регулируется в АО в соответствии с Законом и внутренними документами, в ООО - в соответствии с уставом и внутренними документами (п. 2 ст. 85 Закона об АО; п. 4 ст. 47 Закона об ООО).

Основания проверок финансово-хозяйственной деятельности общества

АО	ООО
<p>Проверка осуществляется по итогам деятельности общества за год, а также в любое время по инициативе:</p> <ul style="list-style-type: none">самой ревизионной комиссиипо решению общего собрания акционеровпо решению совета директоровпо требованию акционера (акционеров), владеющего в совокупности не менее чем 10% голосующих акций общества (п. 3 ст. 85 Закона об АО)	<p>Ревизионная комиссия проводит проверку годовых отчетов и бухгалтерских балансов общества до их утверждения общим собранием участников. Общее собрание участников общества не вправе утверждать годовые отчеты и бухгалтерские балансы при отсутствии заключений ревизионной комиссии (п. 3 ст. 47 Закона об ООО).</p> <p>Проверка в других случаях может осуществляться по инициативе:</p> <ul style="list-style-type: none">самой ревизионной комиссиейпо решению общего собрания участниковпо решению совета директоровпо требованию участников <p>(порядок деятельности ревизионной комиссии в ООО должен быть предусмотрен уставом и положением о ревизионной комиссии)</p>

§ 8. Внутренний и внешний аудит

Аудит проводится для проверки и подтверждения правильности годовой бухгалтерской (финансовой) отчетности.



Внешний аудит, помимо случаев, определенных Законом, проводится:

- В **ООО** - по требованию любого из участников общества;
- В **АО** - по требованию акционеров, совокупная доля которых в уставном капитале акционерного общества составляет десять и более процентов, в случаях и в порядке, которые предусмотрены законом, уставом общества.

Основные нормативные, иные акты и судебная практика

- ГК РФ;
- АПК РФ;
- ТК РФ;
- Закон об АО;
- Закон об ООО;
- Федеральный закон от 29 июня 2015 г. N 210-ФЗ;
- письмо Банка России от 10 апреля 2014 г. N 06-52/2463 "О Кодексе корпоративного управления";
- письмо Банка России от 31 июля 2014 г. N 015-55/6227 "Об обязанности акционерных обществ, ведущих реестр акционеров самостоятельно, передать ведение реестра акционеров регистратору, а

также о ведении реестра акционеров публичных акционерных обществ независимым регистратором";

- Постановление Пленума ВАС РФ от 18 ноября 2003 г. N 19 "О некоторых вопросах применения Федерального закона "Об акционерных обществах";

- Постановление Пленума ВС РФ от 23 июня 2015 г. N 25;

- Постановление Пленума ВС РФ от 2 июня 2015 г. N 21.

Глава 10. ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ЭКОНОМИЧЕСКОЙ ЗАВИСИМОСТИ ХОЗЯЙСТВЕННЫХ ОБЩЕСТВ

После злоупотреблений при учреждении, главнейшею причиною неурядиц в акционерных оборотах служит искание места в членах Правления или Совета... Сплошь и рядом в акционерной области повторяются не только при учреждении, но и по управлению одни и те же имена.

Э.Р. Вреден

§ 1. Правовое регулирование аффилированности

Понятие и цель правового регулирования аффилированности

АФФИЛИРОВАННОСТЬ - основанное на законе и имеющее юридическое значение отношение связанности между двумя и более лицами (**ст. 53.2 ГК РФ**).

АФФИЛИРОВАННЫЕ ЛИЦА - юридические и (или) физические лица, способные оказывать влияние на деятельность юридических и (или) физических лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность (**ст. 4 Закона о конкуренции**).

Цель правового регулирования аффилированности - отслеживание возникновения отношений неравенства и возможное его устранение для защиты интересов экономически подчиненных субъектов, а также для защиты государственных интересов.

Применение института аффилированности в корпоративном праве

Институт аффилированности применяется в том числе в случаях:

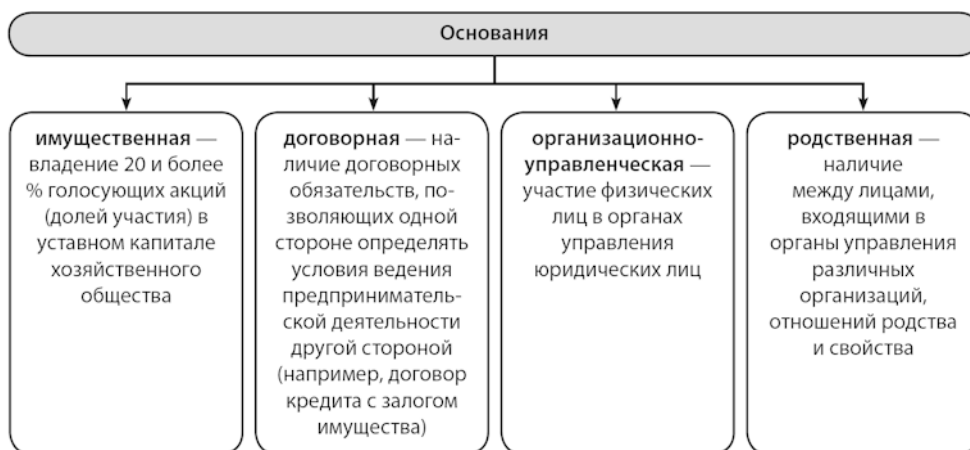
- определения перечня лиц, информация о которых предоставляется участниками хозяйственного общества этому обществу (**п. п. 2 - 3 ст. 93 Закона об АО**);

- определения перечня лиц, информация о которых раскрывается акционерным обществом (**ст. 30 Закона об рынке ценных бумаг**);

- ведения обществом учета его аффилированных лиц и предоставления отчетности о них (**п. 4 ст. 93 Закона об АО**);

- определения лиц, обязанных в соответствии с главой XI.1 Закона об АО соблюдать определенный порядок приобретения более 30% акций публичного общества.

Основания аффилированности



Аффилированные лица юридического лица. Статья 4 Закона о конкуренции

- члены совета директоров (наблюдательного совета) данного юридического лица, члены его коллегиального исполнительного органа, а также лицо, осуществляющее полномочия его единоличного исполнительного органа;

- лица, принадлежащие к той группе лиц, к которой принадлежит данное юридическое лицо;

- лица, имеющие право распоряжаться более чем 20% общего количества голосов, приходящихся на голосующие акции либо составляющие уставный (складочный) капитал, вклады, доли данного юридического лица;

- юридическое лицо, в котором данное юридическое лицо имеет право распоряжаться более чем 20% общего количества голосов, приходящихся на голосующие акции либо составляющие уставный или складочный капитал вклады, доли данного юридического лица;

- члены советов директоров (наблюдательных советов), коллегиальных исполнительных органов участников финансово-промышленной группы (ФПГ), а также лица, осуществляющие полномочия единоличных исполнительных органов участников ФПГ (если юридическое лицо является членом ФПГ) (**ст. 4 Закона о конкуренции**).

Аффилированные лица физического лица. Статья 4 Закона о конкуренции

Аффилированными лицами физического лица, осуществляющего предпринимательскую деятельность, являются:

- юридическое лицо, в котором данное физическое лицо имеет право распоряжаться более чем 20% общего количества голосов, приходящихся на голосующие акции либо составляющие уставный или складочный капитал, вклады, доли данного юридического лица;

- лица, принадлежащие к той группе лиц, к которой принадлежит данное физическое лицо.

Несмотря на отсутствие прямого указания в Законе, в правоприменительной практике встречается установление аффилированности физического лица, не осуществляющего предпринимательскую деятельность, по критерию принадлежности к группе лиц.

Для целей применения положений п. 1 ст. 81 Закона об АО статус индивидуального предпринимателя или занятие предпринимательской деятельностью не требуются ни для физических лиц, по отношению к которым устанавливаются аффилированные лица, ни для самих аффилированных лиц (**Постановление Президиума ВАС РФ N 14613/11 по делу N A60-41550/2010-С4 от 22 марта 2012 г. N 14613/11**).

§ 2. Правовое регулирование группы лиц

Понятие, цели правового регулирования группы лиц

ГРУППА ЛИЦ - совокупность юридических и физических лиц, которые в результате определенных способов экономического контроля и влияния друг на друга рассматриваются как единый субъект рынка.

Цели правового регулирования - определить носителей реальной экономической власти и эффективно воздействовать на их деятельность для обеспечения конкуренции.

Основания для признания группы лиц содержатся в ст. 9 Закона о защите конкуренции.

Основания установления группы лиц. Часть 1 ст. 9 Закона О защите конкуренции

Критерии	между юр. лицами	между юр. лицом и физ.лицом	между физ. лицами
наличие права распоряжаться более 50% голосующих акций (долей участия) в уставном капитале	✓	✓	—
осуществление функций единоличного исполнительного органа (управляющей организацией, управляющим)	✓	✓	—
наличие права давать обязательные указания на основании учредительных документов или заключенного договора	✓	✓	—
совпадение количественного состава коллегиального исполнительного органа и (или) СД более чем на 50%	✓	—	—
назначение (избрание) ЕИО по предложению другого лица	✓	✓	—

Критерии	между юр. лицами	между юр. лицом и физ.лицом	между физ. лицами
избрание более чем 50% количественного состава коллегиального исполнительного органа и (или) совета директоров по предложению другого лица	✓	✓	—
наличие родственных отношений	—	—	✓
вхождение в группу лиц с одним и тем же лицом <i>по основаниям п.п.1 – 7 ч. 1 ст. 9 Закона о защите конкуренции</i>	✓	✓	✓
наличие права распоряжаться более 50% голосующих акций (долей участия) в уставном капитале совместно с другими лицами, образующими группу лиц, <i>по основаниям п.п.1 – 8 ч. 1 ст. 9 Закона о защите конкуренции</i>	✓	✓	✓

Контролирующие лица (в целях применения Закона о защите конкуренции)

КОНТРОЛЬ (в целях применения Закона о защите конкуренции) - возможность физического или юридического лица прямо или косвенно (через одно или несколько юридических лиц) определять решения, принимаемые другим юридическим лицом, посредством одного или нескольких следующих действий:

- распоряжение более чем 50% общего количества голосов, приходящихся на голосующие акции (доли), составляющие уставный (складочный) капитал юридического лица;

- осуществление функций исполнительного органа юридического лица.

Соотношение категорий "аффилированные лица",
"контролирующие лица" и "группа лиц"

Понятия "аффилированные лица" и "группа лиц" соотносятся как общее к частному, поскольку аффилированность возможна по иным критериям, а не только в связи с принадлежностью к группе лиц.

Контролирующие лица - еще более тесное образование внутри группы лиц, квалифицируемое на основании способности юридического (физического) лица определять решения, принимаемые юридическим лицом.



Различия между категориями "группа лиц" и "аффилированные лица":

- различны степень влияния и глубина экономического контроля: для признания лица аффилированным достаточно наличия менее тесных взаимосвязей, чем для установления группы лиц;

- категория "группа лиц" распространяется как на "влияющее лицо", так и на подверженное влиянию; аффилированным может быть признано только влияющее лицо;

- в отличие от категории "группа лиц", понятие "аффилированность" не применяется в сфере антимонопольного законодательства.

Правовые последствия аффилированности
и признания хозяйствующих субъектов группой лиц

Правовые последствия признания субъектов аффилированными лицами:

- необходимость раскрытия информации об аффилированности;

- необходимость преодоления конфликта интересов путем одобрения сделок, в совершении которых имеется заинтересованность.

Правовые последствия признания хозяйствующих субъектов группой лиц:

- распространение на действия (бездействие) группы лиц запретов, наложенных ФАС на действия (бездействие) хозяйствующего субъекта, входящего в группу;

- установление доли группы лиц как единого хозяйствующего субъекта на рынке с учетом доли на рынке каждого участника группы лиц;

- согласование действий хозяйствующих субъектов внутри группы не признается экономической координацией, следовательно, на нее не распространяется запрет;

- установление особого правового режима государственного контроля за экономической концентрацией в отношении группы лиц.

Правовые последствия установления контроля в антимонопольной сфере

Правовые последствия установления контроля.

Положения Закона о защите конкуренции о запрете ограничивающих конкуренцию соглашений (ст. 11 Закона о защите конкуренции) и согласованных действий (ст. 11.1 Закона о защите конкуренции) хозяйствующих субъектов не применяются к хозяйствующим субъектам при условии:

- если одним из таких хозяйствующих субъектов в отношении другого хозяйствующего субъекта установлен контроль;

- если такие хозяйствующие субъекты находятся под контролем одного лица.

Правовые последствия, возникающие у хозяйствующих субъектов при признании их группой лиц, распространяются также и на случаи установления контроля.

§ 3. Антимонопольный контроль за экономической концентрацией

АНТИМОНОПОЛЬНЫЙ КОНТРОЛЬ ЗА ЭКОНОМИЧЕСКОЙ КОНЦЕНТРАЦИЕЙ - вид деятельности антимонопольных органов, направленный на осуществление государственного контроля в сфере защиты конкуренции.

ЭКОНОМИЧЕСКАЯ КОНЦЕНТРАЦИЯ - сделки и иные действия, осуществление которых оказывает влияние на состояние конкуренции (ч. 21 ст. 4 Закона о защите конкуренции).

Цель антимонопольного контроля - предотвращение ограничения конкуренции, возникновения и усиления монополистической деятельности.

КОНКУРЕНЦИЯ - соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого субъекта исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке (ч. 7 ст. 4 Закона о защите конкуренции).

Виды антимонопольного контроля

Предварительный контроль:	Последующий контроль:
<ul style="list-style-type: none">• осуществляется до слияния, присоединения, создания коммерческих организаций, совершения сделки или какого-либо иного действия, являющегося объектом государственного контроля• заключается в рассмотрении антимонопольными органами ходатайства о даче согласия на совершение действий• согласие антимонопольного органа является необходимым условием совершения указанного в ходатайстве действия (разрешительный порядок)	<ul style="list-style-type: none">• осуществляется в отношении группы лиц после слияния, присоединения коммерческих организаций, совершения сделки или какого-либо иного действия, являющегося объектом государственного контроля, то есть заключается в рассмотрении антимонопольными органами уведомления об уже совершившихся фактах

Сравнительный анализ процедур предварительного и последующего контроля

Критерий	Предварительный контроль	Последующий контроль
Цель контроля	<ul style="list-style-type: none"> предотвращение ограничения конкуренции, возникновения и усиления монополистической деятельности на товарном и финансовом рынках 	
Государственная пошлина	<ul style="list-style-type: none"> 20 000 руб. (ч. 4.1 ст. 32 Закона о защите конкуренции; пп. 89 п. 1 ст. 333.33 НК РФ) 	<ul style="list-style-type: none"> нет
Срок подачи заявления	<ul style="list-style-type: none"> до совершения действий, создания организации, приобретения долей, активов 	<ul style="list-style-type: none"> в течение 45 дней с момента совершения действий, являющихся объектом контроля

Критерий	Предварительный контроль	Последующий контроль
Срок проверки наличия необходимой информации и прилагаемых документов	<ul style="list-style-type: none"> 10 дней с момента получения ходатайства (уведомления) 	
Последствия непредоставления (не полного предоставления) документов	<ul style="list-style-type: none"> при непредставлении документов, подтверждающих право на осуществление видов деятельности, требующих специального разрешения, документы запрашиваются ФАС самостоятельно по межведомственному запросу при отсутствии иных документов (информации) ходатайство считается неподанным; срок хранения представленных документов — 14 дней 	

Основания антимонопольного контроля за экономической концентрацией

Объекты антимонопольного контроля:

- слияние, присоединение коммерческих организаций;
- создание дочерней коммерческой организации;
- сделки с акциями (долями), имуществом коммерческих организаций, правами в отношении коммерческих организаций;
- заключение между хозяйствующими субъектами-конкурентами соглашения о совместной деятельности на территории Российской Федерации.

Критерии экономической концентрации:

- суммарная стоимость активов участников экономической концентрации;
- суммарная выручка участников экономической концентрации;
- стоимость активов лица (группы лиц), акции (доли), и (или) имущество, и (или) права в отношении которого приобретаются.

Основания антимонопольного контроля за экономической концентрацией (в отношении нефинансовых организаций)

ОБЪЕКТЫ	КОЛИЧЕСТВЕННЫЕ КРИТЕРИИ КОНТРОЛЯ
Слияние, присоединение коммерческих организаций (пп. 1, 2 ч. 1 ст. 27 Закона о защите конкуренции)	<ul style="list-style-type: none"> Суммарная стоимость активов участников экономической концентрации превышает 7 млрд. руб. <p>ИЛИ</p> <ul style="list-style-type: none"> суммарная выручка участников экономической концентрации от реализации товаров за последний календарный год превышает 10 млрд. руб.
Создание дочерней коммерческой организации (п. 4 ч. 1 ст. 27 Закона о защите конкуренции)	<ul style="list-style-type: none"> Суммарная стоимость активов участников экономической концентрации превышает 7 млрд. руб. <p>ИЛИ</p> <ul style="list-style-type: none"> суммарная выручка участников экономической концентрации от реализации товаров за последний календарный год превышает 10 млрд. руб.
<p>Примечание: Антимонопольный контроль применяется, если уставный капитал создаваемой организации оплачивается акциями (долями) и/или имуществом, которые являются основными производственными средствами и (или) нематериальными активами другой коммерческой организации, в том числе на основании передаточного акта или разделительного баланса, и в отношении данных акций (долей) и/или имущества создаваемая организация приобретает права, установленные ст. 28 Закона о защите конкуренции.</p>	
ОБЪЕКТЫ	КОЛИЧЕСТВЕННЫЕ КРИТЕРИИ КОНТРОЛЯ
Заключение между хозяйствующими субъектами-конкурентами соглашения о совместной деятельности на территории Российской Федерации (п. 8 ч. 1 ст. 27 Закона о защите конкуренции)	<ul style="list-style-type: none"> Суммарная стоимость активов участников экономической концентрации превышает 7 млрд. руб. <p>ИЛИ</p> <ul style="list-style-type: none"> суммарная выручка участников экономической концентрации от реализации товаров за последний календарный год превышает 10 млрд. руб.
<p>Примечание: Соглашения о совместной деятельности — любые соглашения, опосредующие совместную деятельность сторон, в том числе путем создания нового юридического лица или участия в существующем (см. Разъяснения ФАС России по порядку и методике анализа соглашений о совместной деятельности).</p>	
ОБЪЕКТЫ	КОЛИЧЕСТВЕННЫЕ КРИТЕРИИ КОНТРОЛЯ
Сделки с акциями (долями), имуществом коммерческих организаций, правами в отношении коммерческих организаций, позволяющими определять условия осуществления предпринимательской деятельности или осуществлять функции исполнительного органа (ч. 1 ст. 28 Закона о защите конкуренции)	<ul style="list-style-type: none"> суммарная стоимость активов участников экономической концентрации превышает 7 млрд. руб. <p>ИЛИ</p> <ul style="list-style-type: none"> суммарная выручка участников экономической концентрации от реализации за последний календарный год превышает 10 млрд. руб. <p>и при этом</p> <ul style="list-style-type: none"> суммарная стоимость активов лица (группы лиц), акции (доли), и (или) имущество, и (или) права в отношении которых приобретаются, превышает 400 млн. руб.
<p>Примечания: Антимонопольный контроль применяется в случае, если в результате сделки возникает право распоряжения: в АО — 25, 50, 75% голосующих акций; в ООО — 1/3, 1/2, 2/3 уставного капитала общества.</p>	

Особенности государственного контроля за экономической концентрацией в отношении группы лиц

Для участников группы лиц устанавливается режим последующего уведомления (последующий контроль) при условии, что:

- орган ФАС информирован о группе лиц за 1 месяц до совершения сделки (действия);

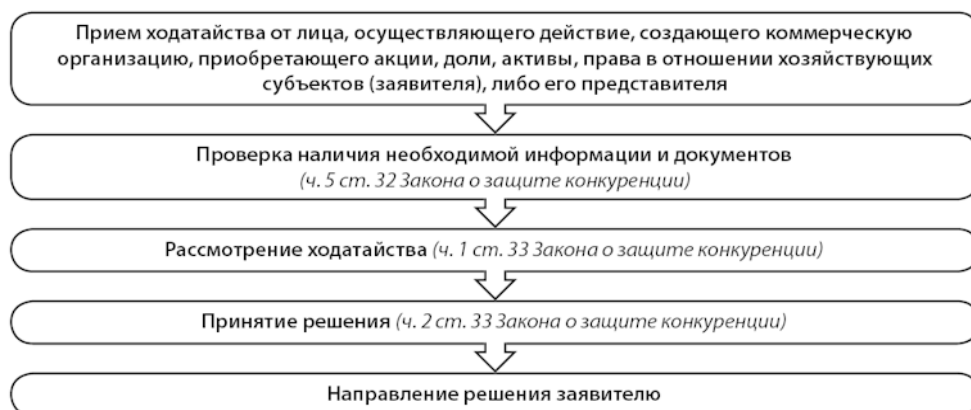
- к моменту совершения сделки (действия) перечень группы лиц не изменился (**ст. 31 Закона о защите конкуренции**).

Стоимость активов юридических лиц - участников экономической концентрации определяется с учетом совокупных активов или совокупной выручки участников группы лиц.

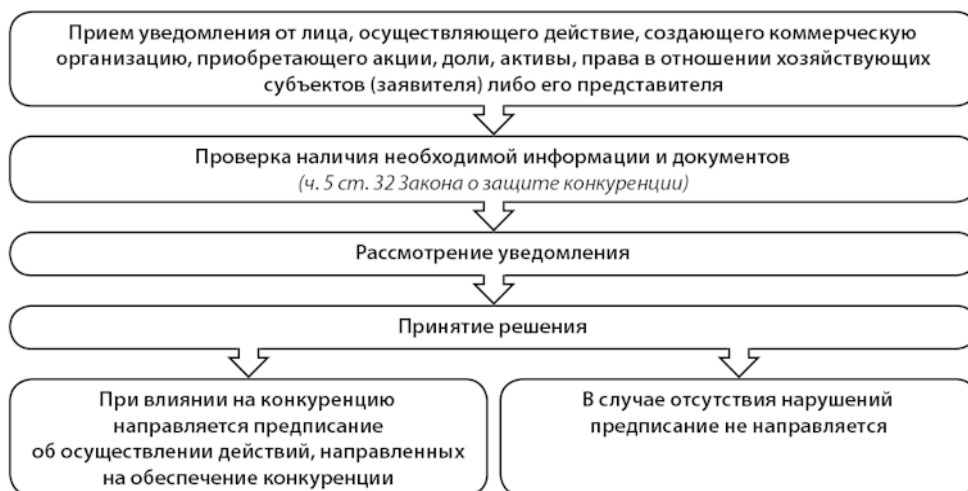
При приобретении акций (долей) определяется совокупная доля участия всех участников группы лиц (**ст. 28 Закона о защите конкуренции**).

Государственный контроль не применяется, если действия и сделки, являющиеся объектами антимонопольного контроля, осуществляются лицами, входящими в одну группу лиц, при условии, что одно лицо имеет более 50% голосов при определении решений другого юридического лица (**ч. 2 ст. 27, ст. 28 Закона о защите конкуренции**).

Процедура рассмотрения ходатайств в порядке предварительного контроля



Процедура рассмотрения уведомлений в порядке последующего контроля



Срок и условия рассмотрения ходатайств

Срок рассмотрения ходатайства (уведомления) - 30 дней с момента его получения ФАС.

Срок рассмотрения может быть продлен, но не более чем на 60 дней в связи:

- с необходимостью дополнительного рассмотрения ходатайства;
- с необходимостью получения дополнительной информации для принятия решения;
- если установлено, что заявленные в ходатайстве действия могут привести к ограничению конкуренции (**ч. 3 ст. 33 Закона о защите конкуренции**).

При рассмотрении ходатайства (уведомления) осуществляется:

- установление доминирующего положения заявителя и группы лиц, в которую входит заявитель;
- анализ и оценка состояния конкурентной среды на соответствующих товарных рынках;
- проверка влияния указанных в уведомлении действий на ограничение конкуренции.

Принятие решения по результатам
рассмотрения ходатайств (уведомлений)

Предварительный контроль.

По результатам рассмотрения ходатайства принимается решение:

- об удовлетворении ходатайства, если заявленные в ходатайстве действия не приведут к ограничению конкуренции (**п. 1 ч. 2 ст. 33 Закона о защите конкуренции**);
- об удовлетворении ходатайства с одновременной выдачей заявителю (группе лиц) предписания об осуществлении действий, направленных на обеспечение конкуренции (**п. 2 ч. 1 ст. 23 Закона о защите конкуренции**);
- о продлении срока рассмотрения ходатайства в случаях:
- необходимости дополнительного рассмотрения;
- необходимости получения дополнительной информации;
- определения условий и сроков их выполнения;
- стратегического значения деятельности юридического лица для обеспечения обороны страны и безопасности государства;
- об отказе в удовлетворении ходатайства.

Последующий контроль.

- в случае установления влияния на конкуренцию заявителю (группе лиц) выдается предписание об осуществлении действий, направленных на обеспечение конкуренции.

Правовые последствия нарушения порядка контроля
за экономической концентрацией

Ликвидация либо реорганизация организации в форме выделения или разделения в случаях:

- создания коммерческой организации без получения предварительного согласия ФАС;
- неустранения нарушений, указанных в предписании ФАС.

Признание сделки недействительной судом в случаях:

- совершения сделки без получения предварительного согласия ФАС;

- с нарушением процедуры уведомления ФАС;
- неустранения нарушений, указанных в предписании ФАС.

Условие возникновения последствий:

- если совершенное в нарушении закона действие привело или могло привести к ограничению конкуренции.

Порядок возникновения последствий:

- по иску уполномоченного антимонопольного органа (ФАС) в судебном порядке.

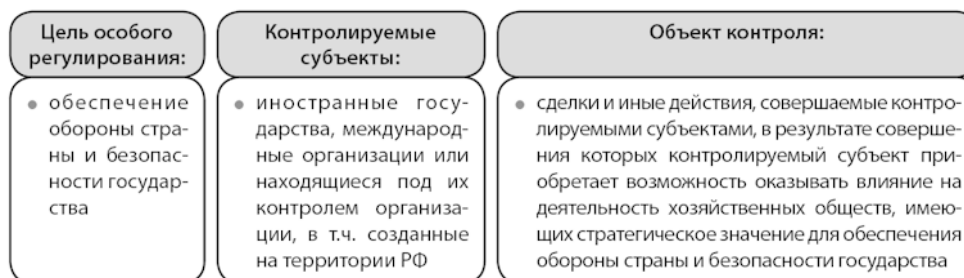
Административная ответственность за нарушение
 порядка контроля за экономической концентрацией <*>

<*> Административные взыскания налагаются ФАС РФ.

Вид нарушения	Предварительный контроль	Последующий контроль
Непредоставление в установленный срок ходатайств (уведомлений)	административный штраф: <ul style="list-style-type: none"> граждане — 1 500–2 500 руб. 	административный штраф: <ul style="list-style-type: none"> граждане — 800–1 200 руб.
Предоставление заведомо недостоверных сведений	<ul style="list-style-type: none"> должностные лица — 15 000–20 000 руб. 	<ul style="list-style-type: none"> должностные лица — 5 000–7 500 руб.
Нарушение порядка и сроков подачи ходатайств (уведомлений)	<ul style="list-style-type: none"> юридические лица — 300 000–500 000 руб. (п. 3. ст. 19.8 КоАП РФ) 	<ul style="list-style-type: none"> юридические лица — 150 000–250 000 руб. (п. 4 ст. 19.8 КоАП РФ)
Невыполнение в установленный срок предписания о совершении предусмотренных антимонопольным законодательством действий, направленных на обеспечение конкуренции	<ul style="list-style-type: none"> должностные лица — административный штраф от 12 000 до 20 000 руб. Либо дисквалификация на срок до 3 лет юридические лица — административный штраф от 300 000 до 500 000 руб. (п. 2.3. ст. 19.5 КоАП РФ) 	

§ 4. Порядок осуществления иностранных инвестиций в хозяйственные общества, имеющие стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства

Цель особого регулирования,
 контролируемые субъекты, объект контроля



Виды контролируемых сделок и действий

Сделки и иные действия, совершаемые контролируруемыми субъектами, считаются оказывающими влияние на хозяйственное общество, если в результате их совершения

контролируемый субъект приобретает:

- право прямо или косвенно распоряжаться > 25% акций (долей) хозяйственных обществ, имеющих стратегическое значение;
- иную возможность блокировать решения органов управления таких обществ;
- право прямо или косвенно распоряжаться > 5% акций (долей) хозяйственных обществ, имеющих стратегическое значение и осуществляющих геологическое изучение недр и (или) разведку и добычу полезных ископаемых на участках недр федерального значения.

Исключения:

- сделки, в которых участвуют международные финансовые организации, созданные в соответствии с международными договорами, участником которых является РФ, или международные финансовые организации, с которыми РФ заключила международные договоры;
- отношения, урегулированные другими федеральными законами или ратифицированными в установленном порядке международными договорами;
- если доля (вклад) РФ в уставный капитал хозяйственных обществ, осуществляющих пользование участками недр федерального значения, составляет > 50% и (или) если РФ имеет право прямо или косвенно распоряжаться > 50% общего количества указанных голосов.

Признаки нахождения хозяйственного общества, имеющего стратегическое значение, под контролем

Признак	Не осуществляющее пользование участком недр федерального значения общество	Осуществляющее пользование участком недр федерального значения общество
Прямое или косвенное распоряжение иностранным инвестором (в том числе на основании договора либо по иным основаниям) общим количеством голосов, приходящимся на голосующие акции (доли)	> 50%, а также в случае, если в силу незначительности долей других участников имеющаяся доля < 50% позволяет определять решения, принимаемые контролируемым лицом	≥ 25%
Наличие прав или полномочий на основании договора или по иным основаниям определять решения, принимаемые контролируемым лицом	✓	✓

Признак	Не осуществляющее пользование участком недр федерального значения общество	Осуществляющее пользование участком недр федерального значения общество
Право назначать ЕИО	✓	✓
Право назначать (избирать) состав коллегиальных органов управления	> 50%	≥ 25%
Осуществление полномочий управляющей компании контролируемого лица	✓	✓

(статья 5 ФЗ "О порядке осуществления иностранных инвестиций в хозяйственные общества, имеющие стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства".)

Признание хозяйственного общества имеющим
стратегическое значение

Хозяйственным обществом, имеющим стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства, признается юридическое лицо, осуществляющее деятельность, связанную с:

- активным воздействием на гидрометеорологические и геофизические процессы и явления;
- использованием возбудителей инфекционных заболеваний;
- обращением, использованием, эксплуатацией, проектированием ядерных установок и радиоактивных веществ;
- разработкой, производством и использованием шифровальных (криптографических) средств и защищаемых ими информационных и телекоммуникационных систем;
- разработкой, производством, ремонтом, продажей, утилизацией вооружения и военной техники;
- производством, испытанием, ремонтом космической и авиационной техники
- осуществлением теле- и радиовещания;
- деятельностью включенных в реестры естественных монополий или занимающих доминирующее положение хозяйствующих субъектов;
- разведкой и добычей полезных ископаемых на участках недр федерального значения, а также добычей водных биологических ресурсов;
- полиграфической, редакционной и издательской деятельностью (осуществляемой в крупных объемах).

Порядок совершения сделок и действий, влекущих за собой
установление контроля над хозяйственными обществами,
имеющими стратегическое значение

Сделки, влекущие за собой установление контроля иностранного инвестора или группы лиц <*> над хозяйственными обществами, имеющими стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства, могут совершаться при наличии решения о предварительном согласовании таких сделок, оформляемого ФАС в течение устанавливаемого в таком решении срока (**ст. 4 ФЗ "О порядке осуществления иностранных инвестиций в хозяйственные общества, имеющие стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства"**).

<*> Понятие "группа лиц" используется в значении, указанном в Законе о защите конкуренции.

При установлении в процессе проверки ФАС факта возникновения контроля вопрос о возможности совершения такой сделки решается правительственной Комиссией по контролю за осуществлением иностранных инвестиций в РФ.

Возможность возникновения в результате совершения предлагаемой сделки угрозы обороне страны и безопасности государства определяется федеральным органом исполнительной власти в области обороны и федеральным органом исполнительной власти в области обеспечения безопасности.

Последствия несоблюдения требований к порядку осуществления
иностраннх инвестиций в хозяйственные общества,
имеющие стратегическое значение

- Сделки, совершенные с нарушением порядка предварительного согласования, НИЧТОЖНЫ;
- нарушивший порядок предварительного согласования сделки иностранный инвестор (группа лиц) может быть лишен права голоса на общем собрании акционеров (ОСА) или общем собрании участников (ОСУ) имеющего стратегическое значение хозяйственного общества по иску ФАС;
- решения ОСА (ОСУ), иных органов управления хозяйственного общества, имеющего стратегическое значение, и сделки, совершенные таким обществом после установления иностранным инвестором (группой лиц) контроля, могут быть признаны недействительными по иску ФАС;
- грубое или неоднократное невыполнение возложенных правительственной Комиссией обязательств влечет лишение иностранного инвестора (группы лиц) по иску ФАС права голоса на ОСА (ОСУ) хозяйственного общества, имеющего стратегическое значение;
- невыполнение обязанности осуществить отчуждение части принадлежащих акций (долей) влечет лишение иностранного инвестора (группы лиц) по иску ФАС права голоса на ОСА (ОСУ);
- в случае лишения иностранного инвестора (группы лиц) права голоса принадлежащие ему голоса не учитываются при определении кворума и подсчете голосов на ОСА (ОСУ) (**ст. 15 ФЗ "О порядке осуществления иностранных инвестиций в хозяйственные общества, имеющие стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства"**).

Основные нормативные акты

- ГК РФ;
- НК РФ;
- КоАП РФ;
- Закон о защите конкуренции;
- Закон об АО;
- Закон об ООО;
- Закон от 6 декабря 2011 г. N 401-ФЗ "О внесении изменений в Федеральный закон "О защите конкуренции" и отдельные законодательные акты Российской Федерации";
- Федеральный закон от 29 июня 2015 г. N 210-ФЗ;
- Федеральный закон от 21 декабря 2001 г. N 178-ФЗ "О приватизации государственного и муниципального имущества";
- Федеральный закон от 29 апреля 2008 г. N 57-ФЗ "О порядке осуществления иностранных инвестиций в хозяйственные общества, имеющие стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства";
- Постановление ВАС РФ от 6 декабря 2011 г. N 11523/11;
- Приказ ФАС РФ от 28 апреля 2010 г. N 220 (в ред. Приказа ФАС РФ от 3 февраля 2012 г. N 65) "Об утверждении порядка проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке";
- Административный регламент федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по согласованию приобретения акций (долей) в уставном капитале коммерческих организаций, получения в собственность или пользование основных производственных средств или нематериальных активов, приобретения прав, позволяющих определять условия ведения хозяйствующим субъектом его предпринимательской деятельности, в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации (утвержден Приказом ФАС РФ от 20 сентября 2007 г. N 294 (ред. от 6 февраля 2008 г.);

- письмо ФАС РФ от 20 марта 2008 г. N АЦ/5969 "О разъяснении применения антимонопольного законодательства";

- письмо Минэкономразвития РФ от 16 ноября 2009 г. N Д06-3271 "О порядке одобрения сделок, в совершении которых имеется заинтересованность, в частности, возможность возникновения заинтересованности через акционера - Российскую Федерацию в лице Росимущества, в акционерных обществах с государственным участием".

Глава 11. УЧАСТИЕ ГОСУДАРСТВА В КОРПОРАТИВНЫХ ПРАВООТНОШЕНИЯХ

Наделение хозрасчетных предприятий правами юридического лица представляет собою персонификацию госорганов, за которыми стоит само государство, как коллективный хозяйствующий субъект.

А.В. Венедиктов

Причины участия государства в хозяйственных обществах

Причины участия государства в хозяйственных обществах:

- общемировая тенденция усиления регулирующего воздействия государства на бизнес как следствие мирового экономического кризиса;
- традиционно высокая роль российского государства в экономической жизни страны;
- переходный характер отечественной экономики (возникновение наряду с другими моделями корпоративного управления модели смешанного государственно-частного участия);
- необходимость решения экономических и социальных задач российского государства путем установления контроля за стратегическими сферами экономики;
- стимулирование развития производства, улучшение финансово-экономических показателей деятельности юридических лиц, привлечение инвестиций.

Обстоятельства, в связи с которыми возникает участие государства в хозяйственных обществах

Обусловленные целеполаганием:	Объективно сложившиеся:
<ul style="list-style-type: none">• участие в уставном капитале хозяйственного общества• «золотая акция» — специальное право на участие в управлении хозяйственным обществом	<ul style="list-style-type: none">• управление пакетами акций, перешедшими в собственность государства в качестве выморочного имущества (н. 2 ст. 1151 ГК РФ)• управление пакетами акций, перешедшими в собственность государства иными способами (в порядке отступного, в результате обращения взыскания на заложенное имущество и т. д.)

Реализация государством прав акционера

Позиция государства как акционера выражается в письменных директивах Росимущества или другого уполномоченного государственного органа.

Для акционерных обществ, включенных в специальный перечень, утвержденный Постановлением Правительства РФ от 23 января 2003 г. N 91-р, позиция акционера - Российской Федерации по значительному кругу директивных вопросов осуществляется Правительством Российской Федерации,

Председателем Правительства Российской Федерации или по его поручению заместителем Председателя Правительства Российской Федерации.

ДИРЕКТИВА - выдаваемое представителю государства письменное распоряжение голосовать определенным образом по вопросам повестки дня общего собрания или совета директоров.

Вопросы повестки дня общего собрания, по которым выдаются обязательные директивы:

- утверждение повестки дня;
- увеличение уставного капитала путем дополнительной эмиссии;
- образование и досрочное прекращение полномочий ЕИО общества;
- рекомендации по размеру дивидендов одобрение крупных сделок;
- принятие решения об участии и о прекращении участия в других обществах (**п. 17 Порядка деятельности представителей интересов Российской Федерации в совете директоров, утв. Постановлением Правительства РФ от 3 декабря 2004 г. N 738**).

Представители государства в органах управления
хозяйственных субъектов

Представители интересов государства в органах управления акционерных обществ (ст. 39 Закона о приватизации):

Лица, занимающие соответственно государственные и муниципальные должности.

Иные лица:

- **независимые директора** - лица, которые связаны с корпорацией исключительно в силу своего членства в совете директоров;
- **профессиональные поверенные** - эксперты в той или иной области, с которыми заключается договор о представлении интересов Российской Федерации (голосуют по директивам, однако не являются государственными/муниципальными служащими).

Независимый директор и его аффилированные лица не должны:

- занимать должности в органах управления, быть работником(-ами) общества, его дочерних обществ и (или) управляющей организацией;
- быть аудитором общества или аффилированным лицом аудитора общества;
- быть аффилированными обществу и его дочерним обществам;
- быть контрагентом или работником контрагента общества, если совокупный объем сделок в целях реализации договора в течение года составляет 10% и более балансовой стоимости активов общества;
- представлять интересы контрагентов общества, с которыми совокупный объем сделок в течение года составляет 10% и более балансовой стоимости активов общества;
- получать от общества вознаграждения и иные выплаты величиной 10% и более совокупного годового дохода указанных лиц, за исключением выплат как независимому директору и заключения сделок для обеспечения личных, домашних, семейных или иных не связанных с предпринимательской деятельностью нужд.

Независимый директор не должен:

- являться государственным служащим или служащим Банка России;

- являться непрерывно в течение последних пяти лет членом совета директоров, в который его избирают;

- являться членом совета директоров более чем в трех акционерных обществах;

- занимать должность в органах управления в другом обществе, в котором члены органов управления общества, в которое он избирается, являются членами комитета по кадрам и вознаграждениям.

Требования к независимым директорам в компаниях с государственным участием установлены в Постановлении Правительства РФ от 3 декабря 2004 г. N 738.

Специальные корпоративные права государства
("золотая акция")

"ЗОЛОТАЯ АКЦИЯ" - комплекс прав, обеспечивающих его владельцу полный контроль над акционерным обществом, в том числе право накладывать вето при принятии общим собранием акционеров решений о внесении изменений и дополнений в устав, о реорганизации и ликвидации общества, об изменении уставного капитала, о заключении экстраординарных сделок (**п. 3 ст. 38 Закона о приватизации**).



Правовая природа

«Золотая акция» не является особым видом ценной бумаги, это условное наименование специальных корпоративных прав, которые могут при определенных обстоятельствах возникнуть у государства, являющегося акционером общества.

Права:

"Золотая акция" дает право вето на решение вопросов, относящихся к компетенции общего собрания акционеров.

При голосовании в совете директоров представитель государства пользуется такими же правами, как и другие члены совета; представитель государства не вправе вмешиваться в компетенцию исполнительных органов общества.

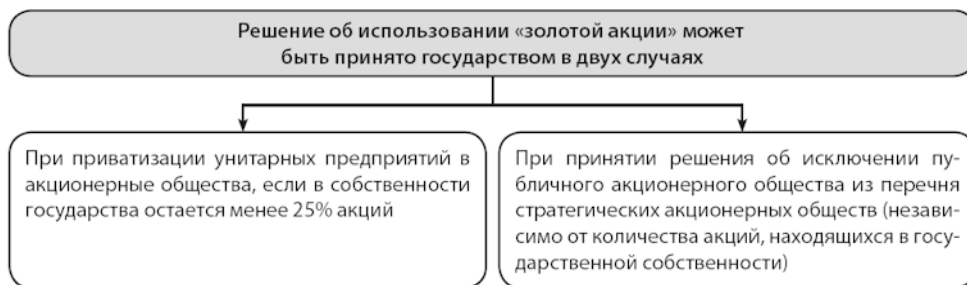


Решение об использовании «золотой акции» принимается Правительством РФ или органами государственной власти субъектов РФ в целях обеспечения обороноспособности страны и безопасности государства, защиты нравственности, здоровья, прав и законных интересов граждан (**п. 1 ст. 38 Закона о приватизации**).



Закон о приватизации запрещает Российской Федерации и ее субъектам одновременно использовать «золотую акцию» в отношении одного и того же акционерного общества.

Основания и порядок использования государством
"золотой акции"



Порядок использования "золотой акции":

- после принятия решения об использовании "золотой акции" в устав АО и в реестр его акционеров вносится соответствующая запись;

- изменение в устав АО об использовании "золотой акции" вносится исключительно на основании решения Правительства РФ, органа государственной власти субъекта РФ или органа местного самоуправления без проведения общего собрания акционеров (**п. 4 ст. 12 Закона об АО**);

- после принятия решения об использовании "золотой акции" государство направляет в органы управления и контроля акционерного общества своих представителей, осуществляющих деятельность на основании Постановления Правительства РФ от 3 декабря 2004 г. N 738;

- орган государственной власти, назначивший представителя в совет директоров и ревизионную комиссию АО с "золотой акцией", вправе осуществить его замену в любое время (**абз. 3 п. 2 ст. 38 Закона о приватизации**);

- "золотая акция" действует вплоть до принятия решения о ее прекращении Правительством Российской Федерации либо органами государственной власти субъектов Российской Федерации (**абз. 2 п. 5 ст. 38 Закона о приватизации**).

Основные нормативные акты и судебная практика

- ГК РФ;
- Закон об АО;
- Закон об ООО;
- Указ Президента РФ от 4 августа 2004 г. N 1009 "Об утверждении перечня стратегических предприятий и стратегических акционерных обществ";
- Постановление Правительства РФ от 3 декабря 2004 г. N 738;
- Постановление Правительства РФ от 5 июня 2008 г. N 432 "О Федеральном агентстве по управлению государственным имуществом";
- Постановление Правительства РФ от 29 декабря 2008 г. N 1053 "О некоторых мерах по управлению федеральным имуществом";
- Постановление Пленума ВС РФ от 23 июня 2015 г. N 25.

Глава 12. ОСОБЕННОСТИ ПРАВОВОГО ПОЛОЖЕНИЯ КОРПОРАЦИЙ В ОТДЕЛЬНЫХ СФЕРАХ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

Банковские учреждения опаснее,
чем готовые к сражению войска.

Томас Джефферсон

Сферы специального правового регулирования

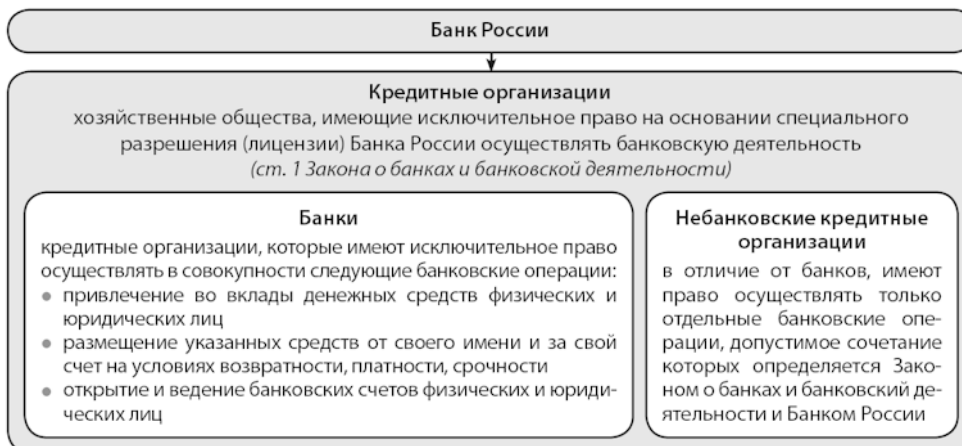


Причины специального правового регулирования

- Осуществление предпринимательской деятельности в данных сферах связано с аккумулярованием значительных ликвидных ресурсов, привлекаемых не только от профессиональных предпринимателей, но и от обычных граждан-потребителей;
- предпринимательская деятельность в данных сферах осуществляется посредством предоставления финансовых услуг, предметом которых являются активы, обладающие свойствами высокой мобильности;
- предпринимательская деятельность в данных сферах является высокорискованной, корпорации в большей степени подвержены опасности потери устойчивости.

§ 1. Особенности правового положения корпораций в банковской сфере

Банковская система России



Особенности учреждения кредитных организаций

Для государственной регистрации кредитных организаций необходимо соответствующее разрешение (лицензия) Банка России.

Учредители банка не имеют права выходить из состава участников банка в течение первых трех лет со дня его государственной регистрации.

Установлены дополнительные требования, предъявляемые как к содержанию учредительных документов банка, так и к составу документов, предъявляемых учредителями для принятия решения государственной регистрации будущей кредитной организации (ст. 10 Закона о банках и банковской деятельности, Инструкция Банка России N 135-И).

Помимо учредительных документов, в Банк России представляются также специфические документы, подтверждающие источники происхождения средств, вносимых учредителями - физическими лицами в уставный капитал кредитной организации, а также бизнес-план.

- бизнес-план - документ, содержащий предполагаемую программу действий кредитной организации на ближайшие два календарных года, включая ожидаемые результаты деятельности;

- в Банк России представляются документы, необходимые для оценки деловой репутации учредителей кредитной организации и руководства, а также анкеты о соответствии руководства банка квалификационным требованиям.

Имущественная основа деятельности кредитных организаций

Минимальный размер уставного капитала кредитных организаций:

- 300 млн руб. - для банков;

- 90 млн руб. - для расчетных небанковских кредитных организаций;

- 18 млн руб. - для депозитно-кредитных и платежных небанковских кредитных организаций (**ст. 11 Закона о банках и банковской деятельности**).

Банк России устанавливает предельный размер неденежных вкладов в уставный капитал кредитной организации (не более 20% уставного капитала).



Приобретение и (или) получение в доверительное управление в результате одной или нескольких сделок одним юридическим или физическим лицом либо группой юридических и (или) физических лиц, связанных между собой соглашением, либо группой юридических лиц, являющихся дочерними или зависимыми по отношению друг к другу, свыше 1% акций (долей) кредитной организации требует уведомления Банка России, свыше 10% — предварительного согласия Банка России (*ст. 11 Закона о банках и банковской деятельности*).

Особенности корпоративного управления в кредитных организациях

Цели управления:

- эффективность и результативность финансово-хозяйственной деятельности при совершении банковских операций и других сделок, эффективность управления активами и пассивами, включая обеспечение сохранности активов, управления банковскими рисками, под которым понимается:

- достоверность, полнота, объективность и своевременность составления и представления финансовой, бухгалтерской, статистической и иной отчетности;

- соблюдение нормативных правовых актов, учредительных и внутренних документов кредитной организации;

- предотвращение вовлечения кредитной организации и участия ее служащих в осуществлении противоправной деятельности.

Внутренний контроль в кредитных организациях регулируется Положением об организации внутреннего контроля в кредитных организациях и банковских группах (**утв. ЦБ РФ 16 декабря 2003 г. N 242-П**).

Установление дополнительной компетенции совета директоров.

К компетенции совета директоров (наблюдательного совета) кредитной организации,


определенной ее уставом, относятся, помимо вопросов согласно Законам об АО и ООО, также:

- утверждение стратегии управления рисками и капиталом кредитной организации;
- утверждение порядка применения банковских методик управления рисками и моделей количественной оценки рисков;
- утверждение порядка предотвращения конфликтов интересов, плана восстановления финансовой устойчивости в случае существенного ухудшения финансового состояния кредитной организации;
- проведение оценки на основе отчетов службы внутреннего аудита соблюдения единоличным исполнительным органом кредитной организации и коллегиальным исполнительным органом стратегий и порядков, утвержденных советом директоров (наблюдательным советом);
- принятие решений об обязанностях членов совета директоров (наблюдательного совета);
- утверждение кадровой политики кредитной организации.

Запрет должностным лицам на совмещение должностей (ст. 11.1 Закона о банках и банковской деятельности).

Должностные лица кредитной организации не вправе занимать должности в других кредитных, лизинговых или страховых организациях, профессиональных участниках рынка ценных бумаг, а также в организациях, являющихся аффилированными лицами по отношению к кредитной организации.

В случае если кредитные организации являются по отношению друг к другу основным и дочерним хозяйственными обществами, единоличный исполнительный орган дочерней кредитной организации имеет право занимать должности (за исключением должности председателя) в коллегиальном исполнительном органе кредитной организации - основного общества.



Должностные лица, к которым предъявляются дополнительные требования:

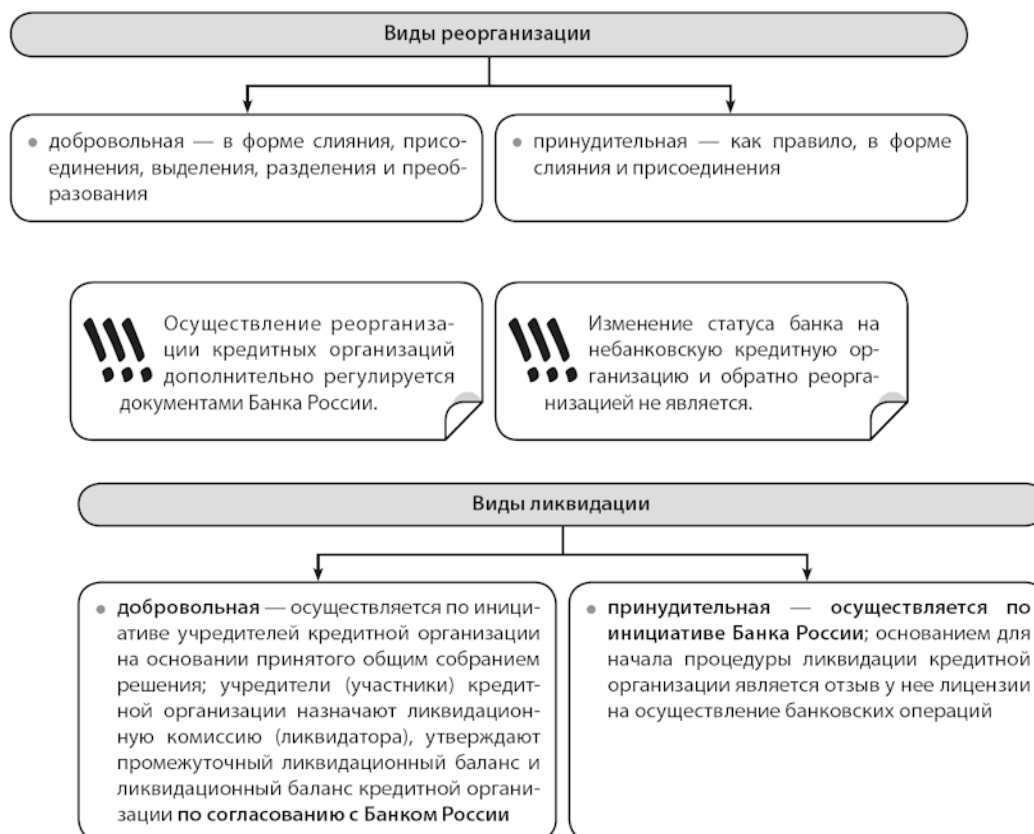
- члены совета директоров
- директор и его заместители
- члены правления
- главный бухгалтер и его заместители
- директор филиала, главный бухгалтер филиала и их заместители

Дополнительные квалификационные требования к должностным лицам кредитной организации (устанавливаются Законом о банках и банковской деятельности и нормативными актами Банка России):

- отсутствие фактов привлечения к административной ответственности (дисквалификации);
- отсутствие дисциплинарных взысканий в форме увольнения;
- отсутствие в прошлом требований о замене данного должностного лица в другой кредитной организации;
- несоответствие деловой репутации требованиям законодательства.

Контроль за соответствием кандидатов дополнительным квалификационным требованиям осуществляется Банком России.

Особенности реорганизации и ликвидации кредитных организаций



§ 2. Особенности правового положения корпораций в инвестиционной сфере

Понятие инвестиций и инвестиционной деятельности

ИНВЕСТИЦИИ - денежные средства, ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права, иные права, имеющие денежную оценку, вкладываемые в объекты предпринимательской и (или) иной деятельности в целях получения прибыли и (или) достижения иного полезного эффекта (**ст. 1 Закона об инвестиционной деятельности в форме капитальных вложений**).

ИНВЕСТИЦИОННАЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ - вложение инвестиций и осуществление практических действий в целях получения прибыли и (или) достижения иного полезного эффекта (**ст. 1 Закона об инвестиционной деятельности в форме капитальных вложений**).

Понятие и виды инвестиционных фондов

ИНВЕСТИЦИОННЫЙ ФОНД - находящийся в собственности акционерного общества либо в общей долевой собственности физических и юридических лиц имущественный комплекс, пользование и распоряжение которым осуществляются управляющей компанией исключительно в интересах акционеров этого акционерного общества или учредителей доверительного управления (**ст. 1 Закона об инвестиционных фондах**).

Акционерный инвестиционный фонд (АИФ) - акционерное общество, исключительным предметом деятельности которого является инвестирование имущества в ценные бумаги и в предусмотренные федеральным законом объекты, фирменное наименование которого содержит слова "акционерный инвестиционный фонд" или "инвестиционный фонд" (**ст. 2 Закона об инвестиционных фондах**).

АИФ является юридическим лицом.

Паевой инвестиционный фонд (ПИФ) - обособленный имущественный комплекс, состоящий из имущества, переданного в доверительное управление управляющей компании учредителем доверительного управления с условием объединения этого имущества с имуществом иных учредителей, и из имущества, полученного в процессе такого управления, доля в праве собственности на которое удостоверяется ценной бумагой, выдаваемой управляющей компанией (**ст. 10 Закона об инвестиционных фондах**).

ПИФ не является юридическим лицом, это имущественный комплекс.

Особенности учреждения, реорганизации и ликвидации АИФ

Особенности учреждения АИФ (ст. 3 Закона об инвестиционных фондах):	Особенности реорганизации и ликвидации АИФ (ст. 3 Закона об инвестиционных фондах):
<ul style="list-style-type: none">• Закон об инвестиционных фондах ограничивает перечень субъектов, которые могут стать учредителями АИФ• акционерами АИФ не могут являться специализированный депозитарий, регистратор, аудитор, а также оценщик, если данные лица заключили соответствующие договоры с этим АИФ• существуют дополнительные требования к составу документов, которые должен иметь АИФ для получения соответствующей лицензии, а также к содержанию устава• для АИФ необходимо иметь инвестиционную декларацию, которая должна содержать сведения, указанные в ст. 35 Закона об инвестиционных фондах• Банк России на основании Закона об инвестиционных фондах устанавливает требования к размеру собственных средств АИФ, которыми он должен обладать на дату представления документов для получения лицензии на осуществление деятельности инвестиционного фонда, который должен составлять не менее 35 млн руб.	<ul style="list-style-type: none">• реорганизация АИФ возможна в форме слияния, разделения и выделения при условии, что в результате такой реорганизации будет создан или будут созданы АИФ• реорганизация в форме присоединения допускается при условии присоединения к реорганизуемому АИФ другого АИФ• в случае добровольной ликвидации АИФ ликвидационная комиссия фонда назначается по согласованию с федеральным органом исполнительной власти по рынку ценных бумаг

Имущественная основа деятельности АИФ

Имущество АИФ подразделяется:

- на имущество, предназначенное для инвестирования (инвестиционные резервы);
- имущество, предназначенное для обеспечения деятельности органов управления и иных органов АИФ в соотношении, определенном уставом АИФ.


Особенности размещения акций:

АИФ не вправе размещать иные ценные бумаги, кроме обыкновенных именных акций.

Размещение акций АИФ должно осуществляться только путем открытой подписки.

Акции АИФ могут оплачиваться только денежными средствами или имуществом, предусмотренным его инвестиционной декларацией.

Неполная оплата акций АИФ при их размещении не допускается.



Акционеры АИФ наделяются дополнительными правами в сравнении с предусмотренными Законом об АО. Так, акционер АИФ вправе требовать выкупа принадлежащих ему акций в случае принятия общим собранием акционеров АИФ решения об изменении инвестиционной декларации, если они голосовали против или не принимали участия в голосовании.

Особенности корпоративного управления в АИФ

Общее собрание акционеров АИФ проводится в соответствии с Законом об АО с учетом особенностей, установленных ст. 7 Закона об инвестиционных фондах. Решение общего собрания акционеров АИФ может быть принято путем проведения заочного голосования по любым вопросам, относящимся к его компетенции, в том числе по вопросам, выносимым на общее годовое собрание.

К компетенции **совета директоров АИФ**, помимо вопросов, предусмотренных Законом об АО, относится также принятие решений о заключении и прекращении соответствующих договоров с управляющей компанией, специализированным депозитарием, регистратором, оценщиком и аудитором (ст. 8 Закона об инвестиционных фондах).



К руководству АИФ (директору, членам совета директоров и правления) устанавливается ряд дополнительных квалификационных требований (наличие высшего профессионального образования, соответствие дополнительным требованиям к профессиональному опыту, установленным Банком России, отсутствие судимости и т. д.) — ст. 8 Закона об инвестиционных фондах.

§ 3. Особенности правового положения корпораций в страховой сфере

Понятие страховой деятельности

СТРАХОВАЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ (СТРАХОВОЕ ДЕЛО) - сфера деятельности страховщиков по страхованию, перестрахованию, взаимному страхованию, а также страховых брокеров по оказанию услуг, связанных со страхованием и перестрахованием (п. 2 ст. 2 Закона об организации страхового дела в Российской Федерации).



Страховщиком могут являться только юридические лица, осуществляющие страховую деятельность на основании лицензии, — страховые организации и общества взаимного страхования.



Корпорациями в сфере страховой деятельности являются страховые организации, созданные в организационно-правовых формах акционерного общества и общества с ограниченной ответственностью.

Особенности учреждения, реорганизации и ликвидации страховой организации

Учреждение страховой организации:

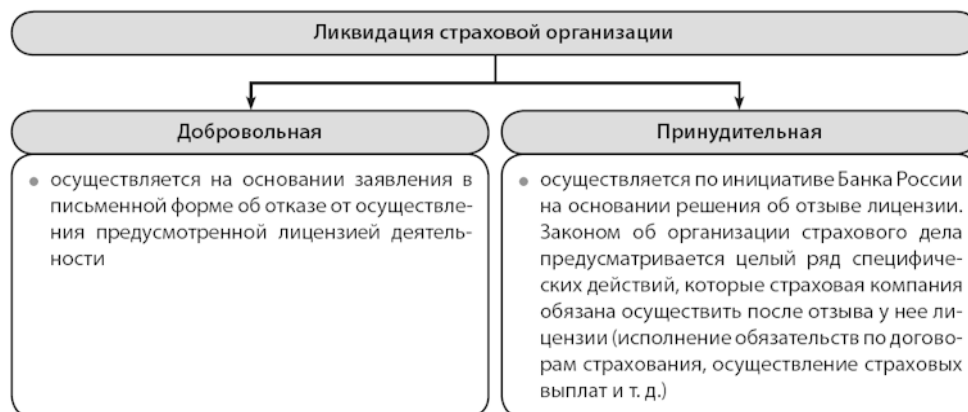
- осуществление страховой деятельности требует получения лицензии;

- поскольку лицензируется не в целом страховая деятельность, а каждый вид страхования, требования к страховым организациям, в том числе в отношении размера уставного капитала, различаются в зависимости от того, какой вид или виды страховой деятельности планирует осуществлять страховая организация;

- для получения лицензии необходимо предоставить в Банк России ряд дополнительных документов в зависимости от вида страхования (Положение о формировании страховых резервов, бизнес-план, Правила страхования по видам страхования, расчеты страховых тарифов и т.д.).



Страховые организации, являющиеся дочерними обществами по отношению к иностранным инвесторам (основным организациям) либо имеющие долю иностранных инвесторов в своем уставном капитале более 49%, не могут осуществлять в Российской Федерации определенные виды страхования (страхование жизни, обязательное страхование, обязательное государственное страхование, имущественное страхование, связанное с осуществлением поставок или выполнением подрядных работ для государственных нужд, а также страхование имущественных интересов государственных и муниципальных организаций).



Имущественная основа деятельности страховых организаций

Минимальный размер уставного капитала страховщика определяется на основе базового размера его уставного капитала, равного 120 млн руб. В зависимости от видов страхования, которые осуществляет страховая компания, размер минимального размера уставного капитала может быть более высоким.

Для обеспечения исполнения обязательств по страхованию и перестрахованию страховщики в порядке, установленном нормативным правовым актом органа страхового регулирования, в обязательном порядке формируют **страховые резервы**.

Особенности корпоративного управления в страховых организациях

Законом об организации страхового дела устанавливаются дополнительные требования к руководителям страховых организаций:

- директор, председатель правления и руководитель ревизионной комиссии страховой организации обязаны иметь высшее экономическое или финансовое образование и стаж работы в сфере страхового дела и (или) финансов не менее двух лет (**ст. ст. 32, 32.1 Закона об организации страхового дела в РФ**);

- главный бухгалтер страховой организации обязан иметь высшее экономическое или финансовое образование и стаж работы по специальности в сфере страховой или брокерской деятельности не менее двух лет;

- руководители и главный бухгалтер страховой организации должны постоянно проживать на территории РФ, не иметь неснятой или непогашенной судимости за преступления в сфере экономической деятельности или преступления против государственной власти, не быть подвергнутыми административному наказанию в виде дисквалификации на момент назначения, а также не осуществлять в течение 3 лет до момента назначения функции директора финансовых организаций в момент совершения этими организациями нарушений, за которые у них были аннулированы (отозваны) лицензии на осуществление соответствующих видов деятельности.

Основные нормативные акты

- Закон о банках и банковской деятельности;
- Федеральный закон от 10 июля 2002 г. N 86-ФЗ "О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)";
- Федеральный закон от 29 ноября 2001 г. N 156-ФЗ "Об инвестиционных фондах";
- Федеральный закон от 25 февраля 1999 г. N 39-ФЗ "Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений";
- Закон РФ от 27 ноября 1992 г. N 4015-1 "Об организации страхового дела в Российской Федерации";
- Федеральный закон от 28 июня 2013 г. N 134-ФЗ "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в части противодействия незаконным финансовым операциям" // СЗ РФ. 2013. N 26. Ст. 3207;
- Инструкция Банка России от 2 апреля 2010 г. N 135-И "О порядке принятия Банком России решения о государственной регистрации кредитных организаций и выдаче лицензий на осуществление банковских операций".

Глава 13. ПРАВОВОЙ РЕЖИМ ЭКСТРАОРДИНАРНЫХ СДЕЛОК

Устный договор не стоит бумаги,
на которой он написан.

Сэмюэл Голдвин

§ 1. Понятие, виды и цели специального регулирования экстраординарных сделок

ЭКСТРАОРДИНАРНАЯ СДЕЛКА - сделка, которая по каким-либо основаниям выходит за пределы обычной хозяйственной деятельности организации.

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

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

Виды экстраординарных сделок:

- крупные сделки;
- сделки, в совершении которых имеется заинтересованность;
- сделки, особый порядок совершения которых предусмотрен уставом общества.

Обычная хозяйственная деятельность

Сделки, не выходящие за пределы обычной хозяйственной деятельности, - любые сделки, принятые в деятельности соответствующего общества или иных хозяйствующих субъектов, осуществляющих аналогичные виды деятельности, независимо от того, совершались ли такие сделки данным обществом ранее, если такие сделки не приводят к:

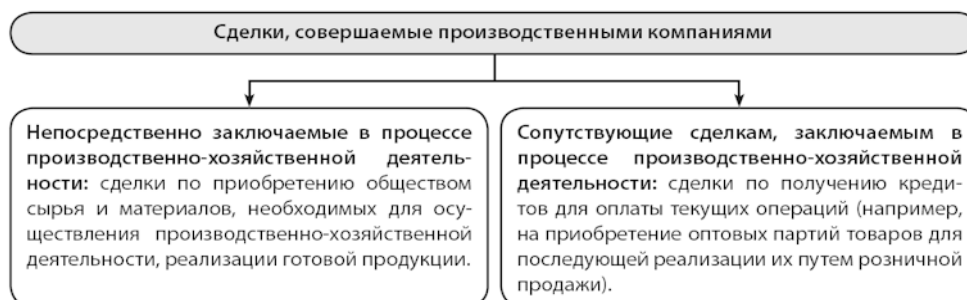
- прекращению деятельности общества;

- или изменению ее вида;

- либо существенному изменению ее масштабов (п. 4 ст. 78 Закона об АО, п. 8 ст. 46 Закона об ООО).

Обычная хозяйственная деятельность - любые операции, которые приняты в текущей деятельности соответствующего общества либо иных хозяйствующих субъектов, занимающихся аналогичным видом деятельности, сходных по размеру активов и объему оборота, независимо от того, совершались ли такие сделки данным обществом ранее <*>.

<*> Пункт 6 Постановления Пленума ВАС РФ от 16 мая 2014 г. N 28 "О некоторых вопросах, связанных с оспариванием крупных сделок и сделок с заинтересованностью".



Пункт 6 Постановления Пленума ВАС РФ от 16 мая 2014 г. N 28.

Для кредитных организаций обычной хозяйственной деятельностью является:

- выдача кредитов, купля-продажа векселей;
- авалирование векселей;
- заключение договоров финансирования под уступку денежного требования, займа, поручительства, доверительного управления имуществом и т.п.

Для организаций, осуществляющих лизинговую деятельность, обычной хозяйственной деятельностью является:

- приобретение и продажа имущества, в том числе основных средств;
- заключение договоров лизинга.

Для организаций, осуществляющих страховую деятельность, обычной хозяйственной деятельностью является:

- заключение договоров страхования, перестрахования.



Не является основанием для квалификации сделки как совершенной в процессе обычной хозяйственной деятельности один только факт ее совершения в рамках вида деятельности, упомянутого в ЕГРЮЛ или уставе общества как основной для данного юридического лица, либо то, что общество имеет лицензию на право осуществления такого вида деятельности (п. 6 Постановления Пленума ВАС РФ от 16 мая 2014 г. № 28 «О некоторых вопросах, связанных с оспариванием крупных сделок и сделок с заинтересованностью»).

§ 2. Правовой режим крупных сделок

Понятие, цель особого правового режима крупных сделок

Крупная сделка - сделка, выходящая за пределы обычной хозяйственной деятельности и при этом:

- связанная с приобретением, отчуждением или возможностью отчуждения обществом прямо либо косвенно имущества, цена или балансовая стоимость которого составляет 25 и более процентов балансовой стоимости активов общества, определенной по данным его бухгалтерской (финансовой) отчетности на последнюю отчетную дату;

- предусматривающая обязанность общества передать имущество во временное владение и (или) пользование либо предоставить третьему лицу право использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации на условиях лицензии, если их балансовая стоимость составляет 25 и более процентов балансовой стоимости активов общества, определенной по данным его бухгалтерской (финансовой) отчетности на последнюю отчетную дату (**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 цене.



Основания для признания сделки крупной

Невозможность ее отнесения к сделкам, совершенным в процессе обычной хозяйственной деятельности.

Превышение стоимости имущества по сделке предела, установленного законом:

Для АО и ООО { цена или балансовая стоимость имущества составляет 25 и более процентов балансовой стоимости активов общества, определенной по данным его бухгалтерской (финансовой) отчетности на последнюю отчетную дату (*пп. 1 п. 1 ст. 78 Закона об АО, п. 1 ст. 46 Закона об ООО*)

БАЛАНСОВАЯ СТОИМОСТЬ АКТИВОВ - 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 N ИК-07/7003 "О балансовой стоимости активов хозяйственного общества"**).



Датой, на которую составляется бухгалтерская (финансовая) отчетность, является **последний календарный день отчетного периода**, за исключением случаев реорганизации и ликвидации юридического лица (*ч. 6 ст. 15 Федерального закона от 06 декабря 2011 № 402-ФЗ «О бухгалтерском учете»*).

Виды сделок, к которым применяются положения о крупных сделках

Сделки, связанные с приобретением или отчуждением имущества, в том числе:

- купля-продажа, мена, дарение;
- заем, кредит;
- возмездное оказание услуг;
- уступка требования и перевод долга;
- прощение долга;
- внесение вклада в уставный капитал другого хозяйственного общества в счет оплаты акций (долей).

Сделки, создающие возможность отчуждения имущества, в том числе:

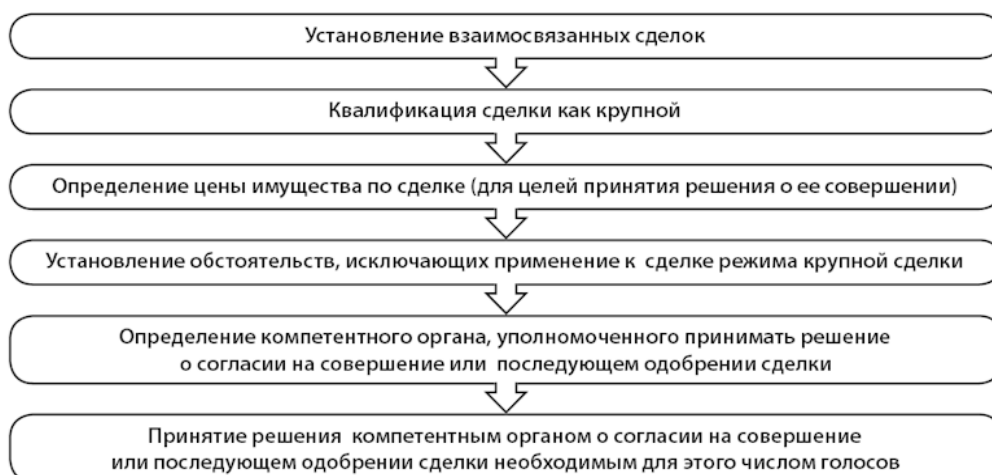
- залог, поручительство, банковская гарантия;
- предварительный договор;
- мировое соглашение;
- приобретение акций публичного общества, которое повлечет возникновение у общества обязанности направить обязательное предложение в соответствии с главой XI.1 Закона об АО.

Сделки, предусматривающие обязанность общества передать имущество во временное владение и (или) пользование либо предоставить третьему лицу право использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации на условиях лицензии.



Уставом общества НЕ могут быть предусмотрены иные случаи, когда на совершаемые обществом сделки распространяется порядок согласования крупных сделок. При этом общество может предусмотреть в своем уставе необходимость согласования (одобрения) сделок в соответствии с п. 2 ст. 69 Закона об АО, п. 3.1 ст. 40 Закона об ООО — «уставная экстраординарность».

Порядок согласования крупной сделки



Взаимосвязанность сделок

Взаимосвязанность сделок характеризуется:

наличием одной общей цели, которая достигается в результате совершения нескольких сделок;

общим хозяйственным назначением проданного имущества;

консолидацией всего отчужденного по сделкам имущества в собственности одного лица;

непродолжительным периодом времени между совершением нескольких сделок (**пп. 4 п. 8 Постановления Пленума ВАС РФ от 16 мая 2014 г. N 28**).

Правовые последствия установления 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 (**пп. 4 п. 8 Постановления Пленума ВАС РФ от 16 мая 2014 г. N 28**).

Установление взаимосвязанности приводит к возможности признания недействительной ординарной сделки по основанию нарушения порядка совершения крупной сделки.

Определение взаимосвязанности является предметом судебного усмотрения.

Квалификация сделки как крупной

Цель сделки	АО <i>(п. 1.1 ст. 78 Закона об АО)</i>	ООО <i>(п. 2 ст. 46 Закона об ООО)</i>
отчуждение (возможность отчуждения) имущества	с балансовой стоимостью активов общества сопоставляется наибольшая из двух величин: балансовая стоимость такого имущества или цена его отчуждения	
приобретение имущества	с балансовой стоимостью активов общества сопоставляется цена приобретения такого имущества	
передача имущества общества во временное владение и (или) пользование	с балансовой стоимостью активов общества сопоставляется балансовая стоимость передаваемого во временное владение или пользование имущества.	

Сумму (размер) сделки следует определять исходя из стоимости приобретаемого или отчуждаемого имущества (передаваемого в залог, вносимого в качестве вклада в уставный капитал и т.п.) без учета дополнительных начислений (например, неустоек, штрафов, пеней) (**пп. 2 п. 8 Постановления Пленума ВАС РФ от 16 мая 2014 г. N 28**).

Определение цены имущества по сделке

Цена (денежная оценка) имущества, являющегося предметом крупной сделки, определяется исходя из его рыночной стоимости (п. 1 ст. 77 Закона об АО).

Особенности определения цены сделки в АО

- Для определения цены сделки может привлекаться независимый оценщик. Отчет оценщика носит рекомендательный характер (**Определение ВАС РФ от 16 октября 2008 г. N 13120/08 по делу N А19-18419/07-53**). Оценщик должен привлекаться в обязательном порядке для оценки акций общества при стоимости имущества выше 50% балансовой стоимости активов АО, поскольку у акционеров в этом случае возникает право требовать выкупа акций (**п. 1 ст. 75 Закона об АО, п. 3 ст. 79 Закона об АО**);

- при наличии у государственного (муниципального) образования 2% и более акций должен быть

уведомлен государственный финансовый контрольный орган (п. 3 ст. 77 Закона об АО).



Обстоятельства, исключающие применение режима
установленного для крупных сделок

Положения о крупных сделках не применяются	
ООО (п. 7 ст. 46 Закона об ООО)	АО (п. 3 ст. 78 Закона об АО)
<ul style="list-style-type: none"> к обществам, состоящим из одного участника, являющегося одновременно единственным лицом, обладающим полномочиями единоличного исполнительного органа общества 	
<ul style="list-style-type: none"> к сделкам, совершение которых обязательно для общества в соответствии с ФЗ и иными правовыми актами РФ и расчеты по которым производятся по ценам, определенным уполномоченным органом исполнительной власти, а также к публичным договорам, заключаемым обществом на условиях, не отличающихся от условий иных заключаемых обществом публичных договоров 	
<ul style="list-style-type: none"> к отношениям, возникающим при переходе прав на имущество в процессе реорганизации общества, в том числе договорам о слиянии и договорам о присоединении 	
<ul style="list-style-type: none"> сделкам, заключенным на тех же условиях, что и предварительный договор, если такой договор содержит сведения о лице, являющемся стороной такой сделки, выгодоприобретателем, цене, предмете крупной сделки и иных ее существенных условиях, и получено согласие на его заключение 	
Положения о крупных сделках не применяются	
ООО (п. 7 ст. 46 Закона об ООО)	АО (п. 3 ст. 78 Закона об АО)
<ul style="list-style-type: none"> к сделкам по приобретению акций (иных эмиссионных ценных бумаг, конвертируемых в акции) публичного общества, заключаемым на условиях, предусмотренных обязательным предложением о приобретении акций (иных эмиссионных ценных бумаг, конвертируемых в акции) публичного общества 	
<ul style="list-style-type: none"> к отношениям, возникающим при переходе к обществу доли или части доли в его уставном капитале, в случаях, предусмотренных Законом об ООО 	<ul style="list-style-type: none"> к сделкам, связанным с размещением либо оказанием услуг по размещению акций общества и эмиссионных ценных бумаг, конвертируемых в акции общества

Утверждение заключения о крупной сделке в АО

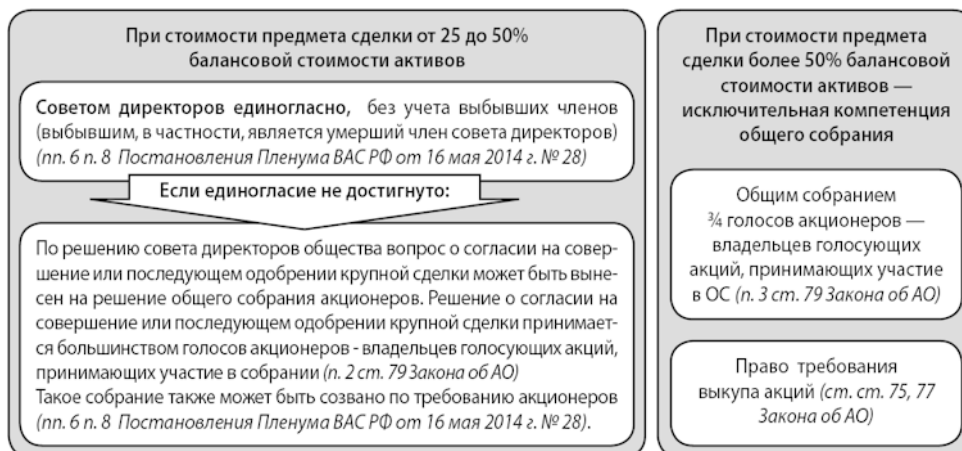
Совет директоров общества утверждает **заключение о крупной сделке**, в котором должны содержаться в том числе информация о предполагаемых последствиях для деятельности общества в результате совершения крупной сделки и оценка целесообразности совершения крупной сделки.

Такое заключение включается в информацию, предоставляемую акционерам при подготовке к проведению общего собрания акционеров общества, на котором рассматривается вопрос о согласии на совершение или о последующем одобрении крупной сделки.

При отсутствии совета директоров в обществе заключение о крупной сделке утверждается единоличным исполнительным органом общества (п. 2 ст. 78 Закона об АО).

Порядок получения согласия на совершение

или последующее одобрение крупной сделки



Порядок принятия решения о согласии на совершение или последующем одобрении крупной сделки в ООО

Принятие решения о согласии на совершение крупной сделки является компетенцией общего собрания участников общества.

При образовании совета директоров уставом общества к его компетенции может быть отнесено принятие решений о согласии на совершение крупных сделок, связанных с приобретением, отчуждением или возможностью отчуждения имущества, стоимость которого составляет от 25 до 50 процентов стоимости имущества общества (п. 3 ст. 46 Закона об ООО).

Таким образом, даже при наличии в ООО совета директоров одобрение крупных сделок может не относиться к его компетенции.

Разграничение компетенции между органами управления будет осуществляться в соответствии с уставом ООО.

Особый порядок одобрения крупной сделки, которая одновременно является сделкой, в совершении которой имеется заинтересованность

Применительно к АО: если стоимость имущества составляет более 50% балансовой стоимости активов и одновременно такая сделка является сделкой, в совершении которой имеется заинтересованность, решение считается принятым, если за него отдано:



Если стоимость имущества от 25 до 50% балансовой стоимости активов общества, применяются правила, установленные для сделок с заинтересованностью (п. 5 ст. 79 Закона об АО).

Особый порядок одобрения крупной сделки, которая одновременно является сделкой, в совершении которой имеется заинтересованность

Применительно к ООО: если вопрос о согласии на совершение крупной сделки вынесен на рассмотрение ОСУ и одновременно такая сделка является сделкой, в совершении которой имеется заинтересованность, решение считается принятым, если за него отдано:



(п. 6 ст. 46 Закона об ООО).

Содержание решения о согласии на совершение (об одобрении) крупной сделки

В решении о согласии на совершение или о последующем одобрении крупной сделки **должны быть указаны:**

- лицо(-а), являющееся ее стороной(-ами), выгодоприобретателем(-ями), за исключением совершения сделки на торгах, а также в иных случаях, когда такие лица не могут быть определены;
- цена, предмет;
- иные существенные условия или порядок их определения.

Может содержаться:

- указание на минимальные и максимальные параметры условий такой сделки (верхний предел стоимости покупки имущества или нижний предел стоимости продажи имущества) или порядок их определения;
- согласие на совершение ряда аналогичных сделок;
- альтернативные варианты условий сделки, требующей согласия на ее совершение;
- согласие на совершение крупной сделки при условии совершения нескольких сделок одновременно.

Решение может содержать указание на срок, в течение которого действительно такое решение (если срок не указан - решение действительно в течение 1 года с даты его принятия, если иной срок не вытекает из существа и условий сделки либо обстоятельств, в которых давалось согласие).

Крупная сделка может быть совершена под отлагательным условием получения одобрения на ее совершение **(п. 4 ст. 79 Закона об АО, п. 3 ст. 46 Закона об ООО).**

Последующее изменение условий одобренной сделки является самостоятельной сделкой и нуждается в новом согласовании (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 **(пп. 1 п. 7 Постановления Пленума ВАС РФ от 16 мая 2014 г. N 28).**

Правовые последствия нарушения требований к совершению экстраординарной сделки

Сделка является оспоримой:

может быть признана недействительной только в судебном порядке **(п. 1 ст. 84 Закона об АО, п. 6 ст. 45 Закона об ООО).**

По иску общества, члена совета общества или его акционеров (акционера), владеющих в совокупности не менее чем 1% голосующих акций общества **(п. 1 ст. 84 Закона об АО, п. 6 ст. 45 Закона об АО).**

Не является основанием для отказа в удовлетворении иска тот факт, что истец на момент совершения сделки не был участником общества (**пп. 1 п. 11 Постановления Пленума ВАС РФ от 16 мая 2014 г. N 28**).

Срок исковой давности.

В течение 1 года с момента, когда истец узнал или должен был узнать о нарушении требований к одобрению соответствующей сделки (**п. 2 ст. 181 ГК РФ**). Срок исковой давности восстановлению не подлежит.

Оспаривание крупных сделок

Крупная сделка, совершенная с нарушением порядка получения согласия на ее совершение, может быть признана недействительной в соответствии с положениями ст. 173.1 ГК РФ: оспоримая сделка, совершенная без необходимого в силу закона согласия третьего лица либо органа юридического лица, может быть признана недействительной, если доказано, что другая сторона сделки знала или должна была знать об отсутствии на момент совершения сделки необходимого согласия такого лица или такого органа.

Крупные сделки, совершенные в отсутствие надлежащего согласия на их совершение, остаются в силе, если:

- к моменту рассмотрения дела в суде представлены доказательства последующего одобрения совершения данной сделки;

- при рассмотрении дела в суде не доказано, что другая сторона по данной сделке знала или заведомо должна была знать о том, что сделка являлась для общества крупной сделкой, и (или) об отсутствии надлежащего согласия на ее совершение (**п. 6.1 ст. 79 Закона об АО, п. 5 ст. 46 Закона об ООО**).

Крупная сделка остается в силе, если 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 (**пп 3. п. 4 Постановления Пленума ВАС РФ от 16 мая 2014 г. N 28**).

§ 3. Правовой режим сделок, в совершении которых имеется заинтересованность

Понятие, цель особого правового режима сделок,
в совершении которых имеется заинтересованность

Сделка, в совершении которой имеется заинтересованность (сделка с заинтересованностью), - сделка, в совершении которой имеется заинтересованность члена совета директоров (наблюдательного совета) общества, единоличного исполнительного органа, члена коллегиального исполнительного органа общества или лица, являющегося контролирующим лицом общества, либо лица, имеющего право давать обществу обязательные для него указания (**п. 1 ст. 81 Закона об АО, п. 1 ст. 45 закона об ООО**).

Цель института сделок, в совершении которых имеется заинтересованность, - 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

(толковый словарь Ушакова).

ПРАВОВОЙ ИНТЕРЕС - интерес, защищаемый нормами права.

КОНФЛИКТ ИНТЕРЕСОВ В КОРПОРАТИВНЫХ ПРАВООТНОШЕНИЯХ - предполагаемое законом противоречие, являющееся следствием участия одного и того же лица в нескольких правоотношениях, которое может повлиять на формирование его воли в ущерб правам и охраняемым законом интересам корпорации и ее участников.



Контролирующее общество лицо

Контролирующее лицо - лицо, которое имеет право прямо или косвенно (через подконтрольных ему лиц) распоряжаться более 50% голосов в высшем органе управления подконтрольной организации либо право назначать (избирать) единоличный исполнительный орган и (или) более 50% состава коллегиального органа управления подконтрольной организации. Такое право лицо может иметь:

- в силу участия в подконтрольной организации;

- на основании договора (доверительного управления имуществом, договора простого товарищества, договора поручения, акционерного соглашения, иного соглашения, предметом которого является осуществление прав, удостоверенных акциями (долями) подконтрольной организации).

Подконтрольное лицо (подконтрольная организация) - юридическое лицо, находящееся под прямым или косвенным контролем контролирующего лица.

(Пункт 1 ст. 81 Закона об АО; п. 1 ст. 45 Закона об ООО).

О признании публично-правового образования
контролирующим лицом

Российская Федерация, субъект Российской Федерации, муниципальное образование **не признаются контролирующими лицами (п. 1 ст. 81 Закона об АО)** и, соответственно, **не исключаются из голосования по сделкам с заинтересованностью**.

Ранее такая позиция уже была сформирована в судебной практике (**Постановление Президиума ВАС РФ от 6 декабря 2011 N 11523/11**).

Обязанности заинтересованных лиц

Лица, потенциально признаваемые заинтересованными, обязаны сообщать обществу:

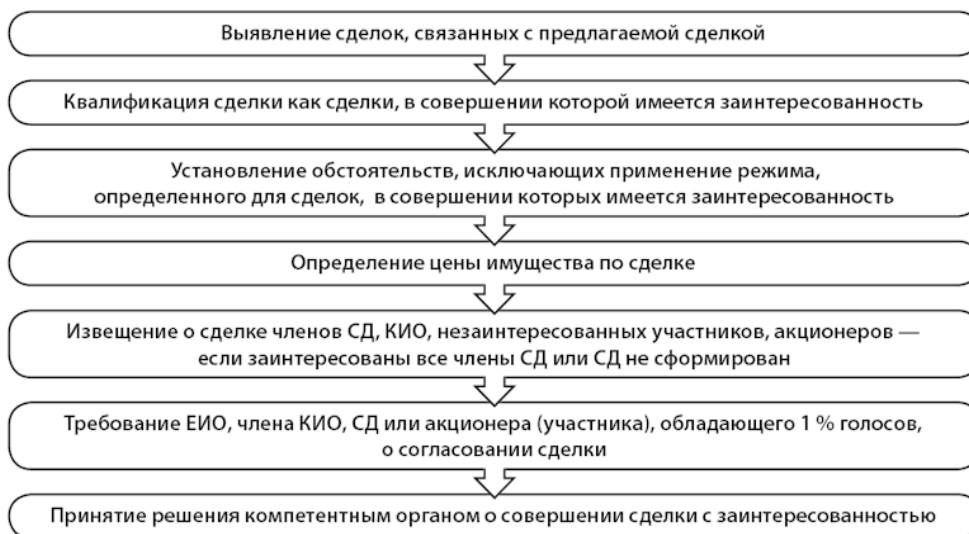
- о юридических лицах, в отношении которых они, их супруги, родители, дети, полнородные и неполнородные братья и сестры, усыновители и усыновленные и (или) их подконтрольные организации являются контролирующими лицами или имеют право давать обязательные указания;

- о юридических лицах, в органах управления которых они, их супруги, родители, дети, полнородные и неполнородные братья и сестры, усыновители и усыновленные и (или) их подконтрольные лица занимают должности;

- об известных им совершаемых или предполагаемых сделках, в которых они могут быть признаны заинтересованными лицами (**ст. 82 Закона об АО, п. 2 ст. 45 Закона об ООО**).

Общество обязано довести полученную информацию до сведения совета директоров, ревизионной комиссии, а также аудитора - по его требованию.

Порядок совершения сделки с заинтересованностью

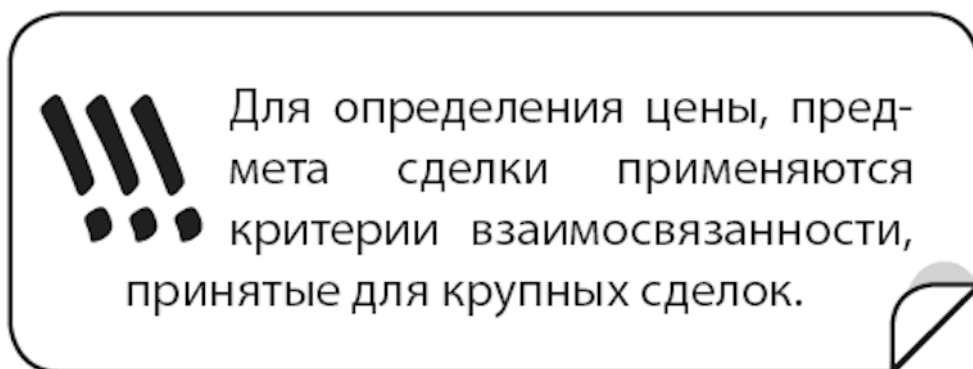


Установление взаимосвязанных сделок

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.



Установление взаимосвязанности для распространения 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 N 15749/10 по делу N А73-225/2009**).

Обстоятельства, исключающие применение режима,
установленного для сделок,
в совершении которых имеется заинтересованность

Положения о сделках с заинтересованностью не применяются:	
ООО (п. 7 ст. 45 Закона об ООО)	АО (п. 2 ст. 81 Закона об АО)
<ul style="list-style-type: none"> к сделкам, совершаемым в процессе обычной хозяйственной деятельности общества, при условии, что обществом неоднократно в течение длительного периода времени на схожих условиях совершаются аналогичные сделки, в совершении которых не имеется заинтересованности 	
<ul style="list-style-type: none"> к обществам, состоящим из одного участника, который одновременно является единственным лицом, обладающим полномочиями единоличного исполнительного органа общества 	
<ul style="list-style-type: none"> к сделкам, в совершении которых имеется заинтересованность всех акционеров (участников) общества, при отсутствии заинтересованности в совершении сделки иных лиц, за исключением случая, если уставом общества предусмотрено право участника потребовать получения согласия на совершение такой сделки до ее совершения 	
<ul style="list-style-type: none"> к сделкам, совершение которых обязательно для общества в соответствии с ФЗ и иными правовыми актами РФ и расчеты по которым производятся по ценам, определенным уполномоченным органом исполнительной власти, а также к публичным договорам, заключаемым обществом на условиях, не отличающихся от условий иных заключаемых обществом публичных договоров 	

Положения о сделках с заинтересованностью не применяются:	
ООО (п. 7 ст. 45 Закона об ООО)	АО (п. 2 ст. 81 Закона об АО)
<ul style="list-style-type: none"> к отношениям, возникающим при переходе прав на имущество в процессе реорганизации общества, в том числе по договорам о слиянии и договорам о присоединении 	
<ul style="list-style-type: none"> к сделкам, заключенным на тех же условиях, что и предварительный договор, если такой договор содержит все сведения, предусмотренные Законом об АО и Законом об ООО, и было получено согласие на его заключение 	
<ul style="list-style-type: none"> к сделкам, заключаемым на открытых торгах или по результатам открытых торгов, если условия проведения таких торгов или участия в них предварительно утверждены советом директоров обществ (или общим собранием применительно к ООО) 	
<ul style="list-style-type: none"> к сделкам, предметом которых является имущество, цена или балансовая стоимость которого составляет не более 0,1 % балансовой стоимости активов общества по данным его бухгалтерской (финансовой) отчетности на последнюю отчетную дату, при условии, что размер таких сделок не превышает предельных значений, установленных Банком России 	

Положения о сделках с заинтересованностью не применяются:	
ООО (п. 7 ст. 45 Закона об ООО)	АО (п. 2 ст. 81 Закона об АО)
<ul style="list-style-type: none"> к отношениям, возникающим при переходе к обществу доли или части доли в его уставном капитале 	<ul style="list-style-type: none"> к сделкам по размещению обществом путем открытой подписки облигаций или приобретению обществом размещенных им облигаций
	<ul style="list-style-type: none"> сделкам по приобретению или выкупу обществом размещенных им акций
	<ul style="list-style-type: none"> к сделкам, совершение которых осуществляется в соответствии с пп. 6–8 ст. 8 ФЗ от 26 марта 2003 г. № 35-ФЗ «Об электроэнергетике»

Определение цены имущества по сделке

В АО цена имущества по сделке определяется большинством голосов членов совета директоров общества, не заинтересованных в совершении сделки, а применительно к публичному обществу - также не являющихся в течение 1 года, предшествовавшего принятию решения:

- лицом, осуществляющим функции ЕИО (управляющим), членом КИО общества, лицом, занимающим должности в органах управления управляющей организации общества;

- лицом, супруг, родители, дети, полнородные и неполнородные братья и сестры, усыновители и усыновленные которого являются лицами, занимающими должности в органах управления управляющей организации общества, либо лицом, являющимся управляющим общества;

- лицом, контролирующим общество или управляющую организацию, которой переданы функции ЕИО общества, или имеющим право давать обществу обязательные указания.

Цена имущества по сделке определяется ОСА в случаях перехода к нему полномочий по одобрению

данной сделки (**п. 4 ст. 83 Закона об АО**). Для определения цены сделки может привлекаться независимый оценщик. При наличии у государства более 2% акций обязательным является уведомление федерального органа исполнительной власти, уполномоченного Правительством РФ (**п. 3 ст. 77 Закона об АО**).

В ООО цена имущества по сделке определяется большинством голосов незаинтересованных участников.

Особенности процедуры согласования сделок,
в совершении которых имеется заинтересованность

Сделка, в совершении которой имеется заинтересованность, с 1 января 2017 года не требует обязательного предварительного согласия на ее совершение.

На сделку, в совершении которой имеется заинтересованность, до ее совершения может быть получено согласие совета директоров общества или общего собрания акционеров.

С таким требованием может обратиться ЕИО, член КИО, член совета директоров или акционер (акционеры), обладающий(-ие) не менее чем 1% голосующих акций общества (**п. 1 ст. 83 Закона об АО**), а в ООО - соответственно участник (участники), доли которого(-ых) в совокупности составляют не менее чем 1% уставного капитала общества (**п. 4 ст. 45 Закона об ООО**).

Требование о проведении ОСА рассматривается в соответствии со ст. 55 Закона об АО (созыв внеочередного собрания).

Обязанность общества извещать о сделке, в совершении которой имеется заинтересованность, членов СД, КИО, а в случаях, если в совершении такой сделки заинтересованы все члены СД общества или если в обществе не сформирован СД, - акционеров (в ООО извещаются незаинтересованные участники, а при наличии в обществе СД - также незаинтересованные члены СД).

Отстранение заинтересованных лиц от участия в принятии решения по согласованию (одобрению) сделки (п. п. 2 - 4 ст. 83 Закона об АО, п. 3 ст. 45 Закона об ООО).

Обязанность публичного общества предоставить лицам, имеющим право на участие в годовом общем собрании акционеров, отчет о заключенных обществом в отчетном году сделках, в совершении которых имеется заинтересованность.

Процедура принятия решения о согласовании сделки,
в совершении которой имеется заинтересованность

АО	ООО
Компетенция совета директоров	
<ul style="list-style-type: none"> если уставом к компетенции СД отнесено принятие решения о согласии на совершение сделок, в совершении которых имеется заинтересованность, за исключением случаев, когда такое решение может быть принято только ОСА в соответствии с Законом 	<ul style="list-style-type: none"> если в ООО образован СД, и уставом к его компетенции отнесено принятие решения о согласии на совершение сделок, в совершении которых имеется заинтересованность
Порядок принятия решения советом директоров	
<ul style="list-style-type: none"> в непубличном обществе — большинством голосов директоров, если необходимость большего числа голосов не предусмотрена уставом общества, не заинтересованных в ее совершении (при наличии кворума), а применительно к публичному обществу также соответствующим требованиям, установленным п. 3 ст. 83 Закона об АО 	<ul style="list-style-type: none"> большинством голосов директоров (если необходимость большего числа голосов не предусмотрена уставом общества), не заинтересованных в ее совершении
АО	ООО
Компетенция общего собрания	
<ul style="list-style-type: none"> если стоимость предмета сделки > 10% балансовой стоимости активов общества если сделка является реализацией обыкновенных акций, составляющих более 2 % обыкновенных акций, ранее размещенных обществом, и обыкновенных акций, в которые могут быть конвертированы ранее размещенные эмиссионные ценные бумаги, конвертируемые в акции, если уставом общества не предусмотрено меньшее количество акций если сделка является реализацией привилегированных акций, составляющих более 2 % акций, ранее размещенных обществом, и акций, в которые могут быть конвертированы ранее размещенные эмиссионные ценные бумаги, конвертируемые в акции, если уставом общества не предусмотрено меньшее количество акций 	<ul style="list-style-type: none"> если стоимость предмета сделки > 10 % балансовой стоимости активов общества; в обществе образован СД и к его компетенции отнесено принятие решения о согласии на совершение подобных сделок если в обществе не образован СД, либо уставом общества к его компетенции не отнесено принятие решения о согласии на совершение сделок, в совершении которых имеется заинтересованность
АО	ООО
Порядок принятия решения общим собранием	
<ul style="list-style-type: none"> Большинством голосов всех не заинтересованных в совершении сделки акционеров — владельцев голосующих акций общества, принимающих участие в голосовании 	<ul style="list-style-type: none"> Большинством голосов от общего числа голосов участников общества, не заинтересованных в совершении такой сделки

Исключение необходимости согласования сделок с заинтересованностью

Участники, акционеры непубличного общества могут изменить или исключить необходимость одобрения сделок с заинтересованностью.

Уставом непубличного общества может быть установлен отличный от установленного законом порядок одобрения сделок, в совершении которых имеется заинтересованность, либо установлено, что нормы о заинтересованности не применяются к этому обществу.

Такие положения могут быть предусмотрены уставом непубличного общества при его учреждении или при внесении изменений в устав общества по решению общего собрания, принятому всеми участниками (акционерами) единогласно.

Исключение из устава общества указанных положений осуществляется по решению общего собрания, принятому единогласно.

(Пункт 8 ст. 83 Закона об АО, п. 9 ст. 45 Закона об ООО).

Содержание решения о совершении сделки с заинтересованностью

В решении о совершении сделки с заинтересованностью должны быть указаны:

- лицо (лица), являющееся (являющиеся) ее стороной (сторонами), выгодоприобретателем (выгодоприобретателями);
- основания, по которым лицо является заинтересованным в совершении сделки;
- цена, предмет;
- иные существенные условия.

Может содержаться:

- указание на минимальные и максимальные параметры условий такой сделки (верхний предел стоимости покупки имущества или нижний предел стоимости продажи имущества) или порядок их определения;
- согласие на совершение ряда аналогичных сделок;
- альтернативные варианты условий такой сделки, требующей согласия на ее совершение;
- согласие на совершение сделки при условии совершения нескольких сделок одновременно;
- срок, в течение которого действительно такое решение (**абз. 5 п. 4 ст. 79 Закона об АО, абз. 6 - 8 п. 3 ст. 46 Закона об ООО**).



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 (*пп. 1 п. 7 Постановления Пленума ВАС РФ от 16 мая 2014 г. № 28*).

Оспаривание сделок, в совершении которых имеется заинтересованность

Сделка может быть признана недействительной в соответствии с п. 2 ст. 174 ГК РФ:

Сделка, совершенная действующим от имени юридического лица без доверенности органом юридического лица в ущерб интересам юридического лица, может быть признана судом недействительной, если другая сторона сделки знала или должна была знать о явном ущербе для представляемого или для юридического лица.

Применительно к сделкам с заинтересованностью судам надлежит исходить из того, что другая сторона сделки 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. Если в ходе рассмотрения дела будет установлено, что заинтересованность была неявной для обычного участника оборота, то ответчик считается добросовестным. (**пп 3. п. 4 Постановления Пленума ВАС РФ от 16 мая 2014 г. N 28**).

Если сделка с заинтересованностью совершена в отсутствие согласия на ее совершение, член СД или акционеры (участники), владеющие в совокупности не менее чем 1% голосующих акций общества (в ООО - обладающие не менее чем 1% общего числа голосов участников общества), вправе обратиться к **обществу с требованием предоставить информацию**, касающуюся сделки, в т.ч. документы или иные сведения, подтверждающие, что сделка не нарушает интересы общества (**п. 1 ст. 84 Закона об АО, п. 6 ст. 45 Закона об ООО**).

Ущерб интересам общества в результате совершения сделки, в совершении которой имеется

заинтересованность, предполагается, если:

- отсутствует согласие на совершение или последующее одобрение сделки;
- лицу, обратившемуся с иском о признании сделки недействительной, не была по его требованию предоставлена информация в отношении оспариваемой сделки (**п. 1.1 ст. 84 Закона об АО; п. 6 ст. 45 Закона об ООО**).

§ 4. Правовой режим сделок, особый порядок совершения которых предусмотрен уставом общества

Уставом хозяйственного общества может быть предусмотрена необходимость получения согласия совета директоров общества или общего собрания акционеров (для непубличного АО) на совершение определенных сделок (**п. 2 ст. 69 Закона об АО; п. 3.1 ст. 40 Закона об ООО**).

Сделки, ограничение на совершение которых предусмотрено уставом общества, не являются крупными, и, соответственно, к ним не применяется режим одобрения, установленный для крупных сделок, кроме того, к ним применяются специальные основания и правила обжалования (**п. 1 ст. 174 ГК РФ**).

Такие сделки являются существенными для общества и обычно выделяются по нескольким параметрам:

- исходя из предмета сделки (напр., отчуждение недвижимого имущества, основных средств, акций (долей) в уставном капитале других организаций и пр.);
- исходя из цены имущества, являющегося предметом сделки, определяемого в твердой сумме или в соотношении со стоимостью активов общества.

Оспаривание сделок, особый порядок совершения которых предусмотрен уставом общества

Сделка, особый порядок совершения которой предусмотрен уставом, может быть признана недействительной в соответствии с п. 1 ст. 174 ГК РФ:

Если при совершении сделки лицо, действующее от имени юридического лица без доверенности, полномочия которого ограничены учредительными документами или иными регулирующими его деятельность документами, вышло за пределы этих ограничений, сделка может быть признана судом недействительной лишь в случаях, когда доказано, что другая сторона сделки знала или должна была знать об этих ограничениях.

Закон не устанавливает обязанности лица, не входящего в состав органов юридического лица и не являющегося его учредителем или участником, по проверке учредительного документа юридического лица с целью выявления ограничений или разграничения полномочий ЕИО. Бремя доказывания того, что третье лицо знало или должно было знать о таких ограничениях, возлагается на лиц, в интересах которых они установлены (**п. 22 Постановления Пленума ВАС РФ N 25 от 23 июня 2015 г.**).

Предмет доказывания в суде при признании экстраординарной сделки недействительной

Вид экстраординарной сделки	Предмет доказывания в суде
Крупная сделка	<ul style="list-style-type: none">• другая сторона сделки знала или должна была знать об отсутствии на момент совершения сделки необходимого согласия уполномоченного органа (ст. 173. 1 ГК РФ)
Сделка, в совершении которой имеется заинтересованность	<ul style="list-style-type: none">• если сделка совершена в ущерб интересам общества• 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) о том, что согласие на ее совершение отсутствует (п. 2 ст. 174 ГК РФ, п. 1 ст. 84 Закона об АО, п. 6 ст. 45 Закона об ООО)
Сделка, особый порядок совершения которой предусмотрен уставом общества	<ul style="list-style-type: none">• другая сторона знала или должна была знать об особом порядке одобрения, предусмотренном для такой сделки уставом общества (п. 1 ст. 174 ГК РФ)

Доказательства добросовестности контрагента



Запрос контрагента о согласовании сделки является доказательством его добросовестности: если на совершение сделки в силу закона требуется согласие органа юридического лица, о своём согласии или об отказе в нём соответствующий орган сообщает лицу, запросившему согласие, либо иному лицу в разумный срок, после получения обращения лица, запросившего согласие (п. 2 ст. 157.1 ГК РФ).



Сторона, которая при заключении договора дала другой стороне недостоверные заверения об обстоятельствах, обязана возместить убытки или уплатить предусмотренную законом неустойку (ст. 431.2 ГК РФ).

Основные нормативные акты и судебная практика

- ГК РФ;
- АПК РФ;
- Закон об АО;
- Закон об ООО;
- Федеральный закон 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";
- информационное письмо ФКЦБ от 16.10.2001 N ИК-07/7003 "О балансовой стоимости активов хозяйственного общества";
- Постановление Конституционного Суда РФ от 10.04.2003 N 5-П "По делу о проверке конституционности пункта 1 статьи 84 Федерального закона "Об акционерных обществах" в связи с жалобой открытого акционерного общества "Приаргунское";
- Постановление Пленума ВАС РФ от 18.11.2003 N 19 "О некоторых вопросах применения Федерального закона";
- Постановление Пленума ВАС РФ от 16.05.2014 N 28;
- Постановление Пленумов ВС и ВАС РФ от 09.12.1999 N 90/14 "О некоторых вопросах применения

Федерального закона "Об обществах с ограниченной ответственностью" (п. 20);

- Обзор практики 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";

- Постановление Президиума ВАС РФ от 12.04.2011 N 15749/10 по делу N A73-225/2009;

- Определение ВАС РФ от 14.10.2009 по делу N A19-9633/08-10.

Глава 14. ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ПРИОБРЕТЕНИЯ БОЛЕЕ 30 ПРОЦЕНТОВ АКЦИЙ ПУБЛИЧНОГО АКЦИОНЕРНОГО ОБЩЕСТВА

Намного лучше купить отличную компанию за неплохую цену,
чем неплохую компанию за отличную цену.

Уоррен Баффет

§ 1. Сфера действия главы XI.1 Закона об АО

Действие главы XI.1 Закона об АО распространяется на:

ПАО (за исключением акционерных инвестиционных фондов, созданных в организационно-правовой форме ПАО);

непубличные АО, которые до 1 сентября 2014 г. были ОАО (**п. 8 ст. 27 Федерального закона от 29 июня 2015 г. N 210-ФЗ**).



При этом непубличное АО вправе внести в свой устав изменения, содержащие указание на то, что приобретение акций и ценных бумаг, конвертируемых в акции такого общества, осуществляется без соблюдения положений главы XI.1 Закона об АО. Решение о внесении в устав таких изменений принимается общим собранием акционеров большинством в 95% процентов голосов всех акционеров — владельцев акций всех категорий (типов)

§ 2. Добровольное предложение. Понятие и основные характеристики

ДОБРОВОЛЬНОЕ ПРЕДЛОЖЕНИЕ (далее - ДП) - публичная оферта, которую лицо, имеющее намерение приобрести более 30% общего количества голосующих акций ПАО, с учетом акций, принадлежащих этому лицу и его аффилированным лицам, вправе направить владельцам голосующих акций, а также владельцам ценных бумаг ПАО, конвертируемых в голосующие акции ПАО (**п. 1 ст. 84.1 Закона об АО**).

Основные характеристики ДП:

ДП представляет собой публичную оферту.

ДП делается в соответствии с положениями ст. 84.1 Закона об АО, если на основании такого предложения лицо намеревается приобрести более 30% голосующих акций ПАО.

Направление ДП - право, но не обязанность лица, которое его направляет.

Виды и категории (типы) приобретаемых ценных бумаг

В ДП должно содержаться предложение о приобретении голосующих акций ПАО, а именно:

- обыкновенных акций;
- привилегированных акций, предоставляющих право голоса в соответствии с п. 5 ст. 32 Закона об АО.

В ДП может также содержаться предложение о приобретении эмиссионных ценных бумаг, конвертируемых в голосующие акции ПАО:

- опционов эмитента;
- конвертируемых облигаций;
- конвертируемых привилегированных акций, размер дивиденда по которым не определен в уставе ПАО.

Добровольное предложение в отношении части либо всех ценных бумаг ПАО

Вид	ДП в отношении части ценных бумаг ПАО.	ДП в отношении всех ценных бумаг ПАО.	
Подвид	Отсутствует	ДП в отношении всех ценных бумаг ПАО.	ДП в отношении всех ценных бумаг ПАО, которое соответствует требованиям к обязательному предложению.
Особенности	Приобретается часть любых ценных бумаг ПАО, которые должны или могут приобретаться на основании ДП.	Лицо свободно в установлении цены приобретаемых ценных бумаг или порядка ее определения.	Цена приобретаемых ценных бумаг или порядок ее определения устанавливается в соответствии с п. 4 ст. 84.2 Закона об АО.
Вид	ДП в отношении части ценных бумаг ПАО.	ДП в отношении всех ценных бумаг ПАО.	
Правовые последствия	<ol style="list-style-type: none"> 1. Если приобретается более 30 % (50 или 75) голосующих акций ПАО, то возникает обязанность сделать обязательное предложение. 2. Если приобретается более 95 % голосующих акций ПАО, то ст. 84.7 и 84.8 Закона об АО не применяются. 	<ol style="list-style-type: none"> 1. Если приобретается более 30 % (50 или 75), но менее 95 % голосующих акций ПАО, возникает обязанность сделать обязательное предложение. 2. Если приобретается более 95 % голосующих акций ПАО, применяются ст. 84.7 и 84.8 Закона об АО. 	<ol style="list-style-type: none"> 1. Если приобретается более 30% (50 или 75), но менее 95 % голосующих акций ПАО, обязанность сделать обязательное предложение не возникает (п. 8 ст. 84.2 Закона об АО). 2. Если приобретается более 95% голосующих акций ПАО, то применяются ст. 84.7 и 84.8 Закона об АО.

Конкурирующее предложение

КОНКУРИРУЮЩЕЕ ПРЕДЛОЖЕНИЕ (далее - КП) - ДП в отношении соответствующих ценных бумаг ПАО, поступающее в ПАО после поступления в него ДП или обязательного предложения.

Особенности КП:

На КП, направляемое до истечения срока принятия ДП, распространяются требования о ДП (**ст. 84.1 Закона об АО**).

На КП, направляемое до истечения срока принятия обязательного предложения, распространяются требования об обязательном предложении (**ст. 84.2 Закона об АО**).

Цена приобретаемых ценных бумаг, указанная в КП, не может быть ниже цены приобретаемых ценных бумаг, указанной в направленном ранее ДП или обязательном предложении.

Количество приобретаемых ценных бумаг, указанное в КП, не может быть меньше количества приобретаемых ценных бумаг, указанного в направленном ранее ДП или обязательном предложении, либо в КП должно предусматриваться приобретение всех ценных бумаг соответствующих вида, категории (типа).

§ 3. Обязательное предложение. Понятие и основные характеристики

ОБЯЗАТЕЛЬНОЕ ПРЕДЛОЖЕНИЕ (далее - ОП) - публичная оферта, которую лицо, ставшее владельцем более 30% (50% или 75%) голосующих акций ПАО, с учетом акций, принадлежащих этому лицу и его аффилированным лицам, обязано направить владельцам голосующих акций ПАО, а также владельцам ценных бумаг ПАО, конвертируемых в голосующие акции ПАО (**п. 1 ст. 84.2 Закона об АО**).

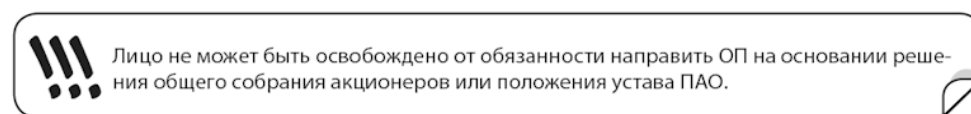
Основные характеристики ОП:

ОП представляет собой публичную оферту.

Такая оферта имеет ряд особенностей, обусловленных необходимостью обеспечить защиту интересов владельцев ценных бумаг ПАО (определение перечня условий и их содержания, причем такие условия и их содержание определяются более жестко, чем в случае ДП).

Направление ОП - обязанность соответствующего лица.

Обязанность сделать ОП возникает в случае приобретения голосующих акций ПАО в количестве сверх установленного порогового значения.



Пороговое значение и его исчисление

Закон об АО предусматривает следующие пороговые значения (**п. 1 и п. 7 ст. 84.2 Закона об АО**):

- 30% общего количества голосующих акций ПАО;
- 50% общего количества голосующих акций ПАО;
- 75% общего количества голосующих акций ПАО.

Обязанность направить ОП возникает в случае превышения любого из пороговых значений.

При исчислении порогового значения принимаются во внимание:

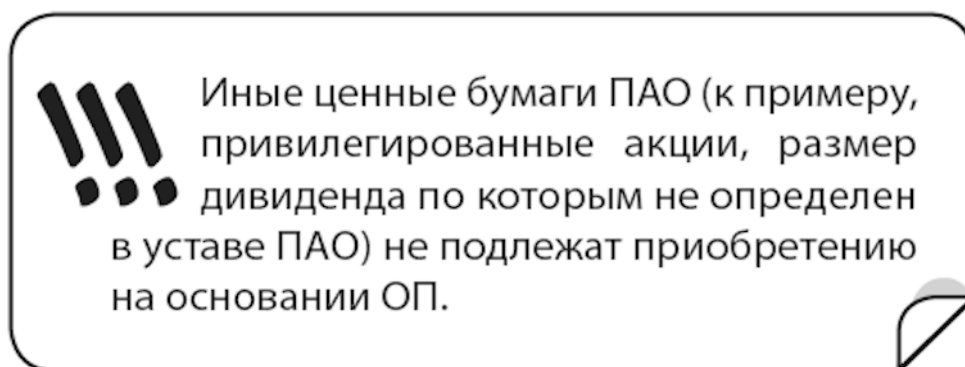
- обыкновенные акции;

АО. - привилегированные акции, предоставляющие право голоса в соответствии с п. 5 ст. 32 Закона об АО.

Виды и категории (типы) приобретаемых ценных бумаг

ОП должно быть сделано в отношении:

- обыкновенных акций;
- привилегированных акций, предоставляющих право голоса в соответствии с п. 5 ст. 32 Закона об АО;
- эмиссионных ценных бумаг, конвертируемых в голосующие акции ПАО.

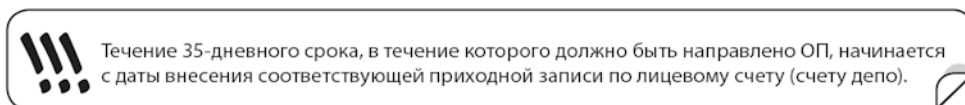


Условия возникновения обязанности
направить обязательное предложение

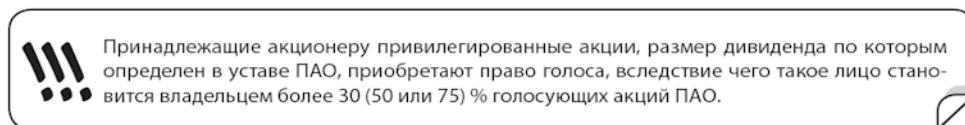
Обязанность направить ОП возникает в случаях, указанных в п. 1 ст. 84.2 Закона об АО:

Если лицо приобрело более 30% (50% или 75%) голосующих акций ПАО с учетом акций, принадлежащих этому лицу и его аффилированным лицам.

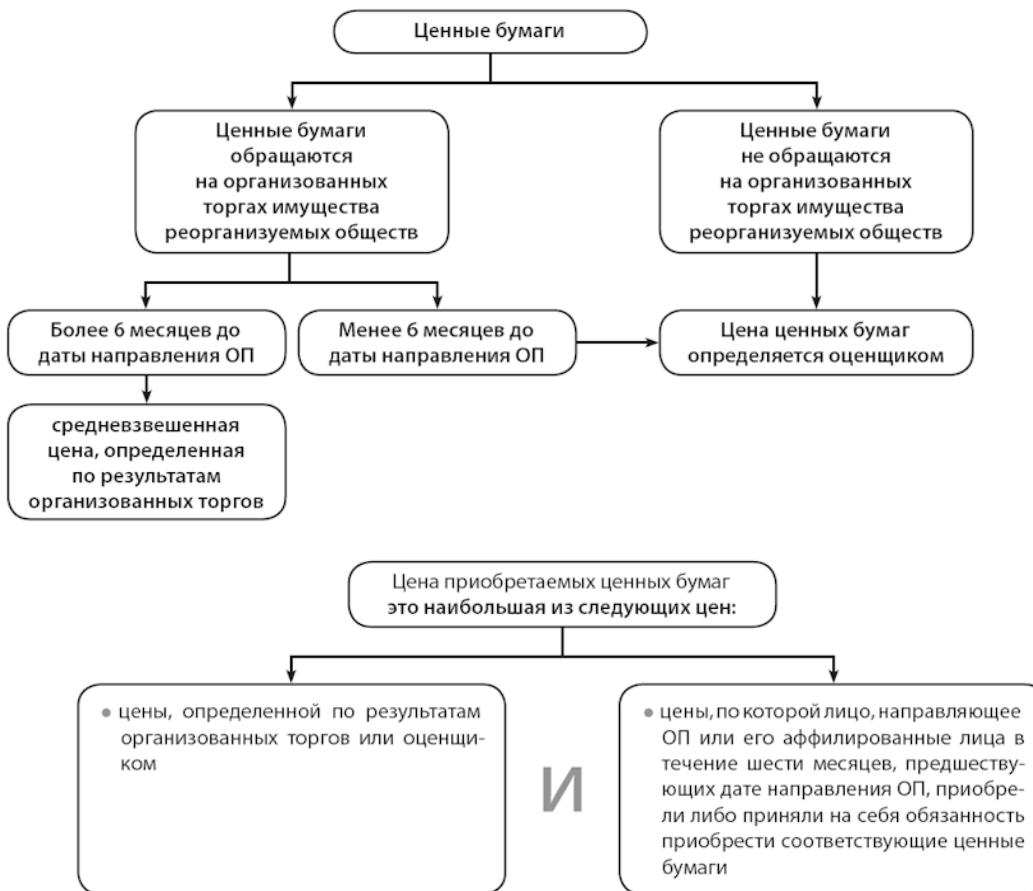
Пример: акционеру принадлежат 30 из 100 обыкновенных акций ПАО. Впоследствии акционер приобретает еще одну обыкновенную акцию этого ПАО. В установленный срок акционер обязан направить ОП владельцам ценных бумаг.



Если лицо узнало или должно было узнать, что оно самостоятельно или совместно со своими аффилированными лицами является владельцем голосующих акций ПАО в количестве, превышающем соответствующее пороговое значение.



Цена приобретаемых ценных бумаг



Срок направления обязательного предложения

Лицо, которое приобрело более 30, 50 или 75% общего количества голосующих акций ПАО, обязано направить ОП в течение 35 дней:

- с момента внесения соответствующей приходной записи по лицевому счету (счету депо) лица либо его аффилированного лица

либо

- с момента, когда лицо узнало или должно было узнать, что оно самостоятельно или совместно со своими аффилированными лицами владеет голосующими акциями ПАО в количестве сверх установленного порогового значения.

Материалы судебной-арбитражной практики свидетельствуют о том, что, если акционер, ставший владельцем более 30% (50% или 75%) общего количества голосующих акций ПАО, отчуждает часть принадлежащих ему акций так, что их общее количество становится менее установленного порогового значения, либо отчуждает все принадлежащие ему голосующие акции ПАО в пользу не аффилированного с ним лица, такой акционер освобождается от обязанности направить ОП.

Последствия неисполнения обязанности по направлению обязательного предложения

В случае неисполнения лицом обязанности по направлению ОП в установленный срок наступают следующие последствия.

Гражданско-правовые последствия.

Согласно **п. 6 ст. 84.2 Закона об АО** с момента приобретения более 30% (50% или 75%) общего количества голосующих акций ПАО и до даты направления в ПАО ОП, соответствующего требованиям ст. 84.2 Закона об АО, лицо имеет право голоса только по акциям, составляющим 30% (50% или 75%) таких акций, при этом остальные акции, принадлежащие этому лицу и его аффилированным лицам, голосующими акциями не считаются и при определении кворума не учитываются.

Административно-правовые последствия.

Согласно **ст. 15.28 КоАП РФ** нарушение лицом, которое приобрело более 30% голосующих акций ПАО, правил их приобретения влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от одной тысячи до двух тысяч пятисот рублей; на юридических лиц - от пятидесяти тысяч до пятисот тысяч рублей.

Исключения из правила о направлении обязательного предложения

Согласно п. 8 ст. 84.2 Закона об АО требования ст. 84.2 Закона об АО не применяются в том числе в случаях:

- приобретения акций при учреждении или реорганизации ПАО, преобразования негосударственных пенсионных фондов, являющихся некоммерческими организациями, в ПАО;
- приобретения акций на основании ранее направленного ДП о приобретении всех ценных бумаг ПАО, соответствующего требованиям **п. п. 2 - 5 ст. 84.2 Закона об АО**;
- приобретения акций на основании ранее направленного ОП;
- передачи акций лицом его аффилированным лицам или передаче акций лицу его аффилированными лицами, а также в результате раздела общего имущества супругов и в порядке наследования;
- погашения части акций ПАО.

Согласно п. 8 ст. 84.2 Закона об АО требования ст. 84.2 Закона об АО не применяются в том числе в случаях:

- приобретения акций в результате осуществления акционером преимущественного права на приобретение размещаемых дополнительных акций;
- приобретения акций в результате их размещения лицом, указанным в проспекте ценных бумаг в качестве лица, оказывающего услуги по организации размещения и (или) размещению акций, при условии, что срок владения такими ценными бумагами этим лицом составляет не более чем шесть месяцев;
- направления в ПАО уведомления владельцам ценных бумаг о наличии у них права требовать выкупа ценных бумаг (**ст. 84.7 Закона об АО**) или требования о выкупе ценных бумаг (**ст. 84.8 Закона об АО**);
- приобретения акций в целях формирования имущества государственной корпорации, созданной на основании федерального закона, за счет имущественного вноса РФ.

§ 4. Банковская гарантия (для целей применения главы XI.1 Закона об АО)

К ДП, ОП и уведомлению о наличии права требовать выкупа ценных бумаг должна прилагаться банковская гарантия, предусматривающая обязательство гаранта уплатить прежним владельцам ценных бумаг цену проданных ценных бумаг в случае неисполнения лицом обязанности оплатить в срок приобретаемые ценные бумаги.

Банковская гарантия характеризуется следующими особенностями (п. 5 ст. 84.1 Закона об

АО):

- банковская гарантия не может быть отозвана;

- банковская гарантия не может содержать указание на представление бенефициарами документов, не предусмотренных главой XI.1 Закона об АО;

- срок действия банковской гарантии должен истекать не ранее чем через 6 месяцев после истечения срока оплаты приобретаемых ценных бумаг, указанного в ДП, ОП или в уведомлении о наличии права требовать выкупа ценных бумаг.

§ 5. Сравнительная характеристика добровольного и обязательного предложений

Характер предложения	Лицо вправе направить ДП	Лицо обязано направить ОП
Пороговое значение	ДП должно соответствовать требованиям ст. 84.1 в случае, если лицо намеревается приобрести более 30 % голосующих акций ПАО	Если лицо (самостоятельно или совместно со своими аффилированными лицами) стало владельцем более 30, 50 или 75 % общего количества голосующих акций ПАО, то оно обязано направить ОП
Приобретаемые ценные бумаги	На основании ДП должны приобретаться: <ul style="list-style-type: none"> • обыкновенные акции • привилегированные акции, предоставляющие право голоса в соответствии с п. 5 ст. 32 Закона об АО На основании ДП могут приобретаться эмиссионные ценные бумаги, конвертируемые в голосующие акции ПАО	На основании ОП должны приобретаться: <ul style="list-style-type: none"> • обыкновенные акции • привилегированные акции, предоставляющие право голоса в соответствии с п. 5 ст. 32 Закона об АО • эмиссионные ценные бумаги, конвертируемые в голосующие акции ПАО
Количество приобретаемых ценных бумаг	Лицо вправе определять количество приобретаемых ценных бумаг (если только ДП не строится по модели ОП)	На основании ОП должны приобретаться все голосующие акции ПАО, а также эмиссионные ценные бумаги, конвертируемые в голосующие акции ПАО
Цена приобретаемых ценных бумаг	Лицо, направляющее ДП, свободно в установлении цены ценных бумаг или порядка ее определения	Цена ценных бумаг определяется в соответствии с п. 4 ст. 84.2 Закона об АО
Форма оплаты приобретаемых ценных бумаг	По общему правилу, деньгами. Возможно предоставление выбора между оплатой деньгами или другими ценными бумагами	По общему правилу, деньгами. Возможно предоставление выбора между оплатой деньгами или другими ценными бумагами
Срок принятия предложения	Не может быть менее чем 70 и более чем 90 дней с момента получения ДП ПАО	Не может быть менее чем 70 и более чем 80 дней с момента получения ОП ПАО
Срок оплаты ценных бумаг	Устанавливается лицом, направляющим ДП	Не может быть более чем 17 дней с момента истечения срока принятия ОП

Процедура приобретения ценных бумаг на основании добровольного и обязательного предложений

Этап 1	Направление ДП или ОП в Банк России	Если до истечения 15 дней с момента представления ДП или ОП в Банк России из Банка России не поступит предписание о приведении такого ДП или ОП в соответствие с требованиями Закона об АО, лицо вправе направить ДП или ОП в ПАО.
Этап 2	Принятие советом директоров ПАО рекомендаций в отношении ДП или ОП	ДП или ОП направляется через ПАО. После получения ПАО ДП или ОП совет директоров ПАО обязан принять рекомендации в отношении полученного предложения, включающие оценку предложенной цены приобретаемых ценных бумаг и возможного изменения их рыночной стоимости после приобретения, оценку планов лица, направившего ДП или ОП, в отношении ПАО, в том числе в отношении его работников.
Этап 3	Направление ДП или ОП владельцам ценных бумаг	В течение 15 дней с даты получения ДП или ОП ПАО обязано направить такое предложение вместе с рекомендациями совета директоров ПАО владельцам ценных бумаг, которым оно адресовано, в порядке, предусмотренном Законом об АО для направления сообщения о проведении общего собрания акционеров, а в случае приобретения облигаций, конвертируемых в акции, — для сообщения о проведении общего собрания владельцев таких облигаций.
Этап 4	Принятие ДП или ОП	Владельцы ценных бумаг, которым адресовано ДП или ОП, вправе принять его путем подачи заявления о продаже ценных бумаг. Владелец ценных бумаг вправе отозвать заявление о продаже ценных бумаг до истечения срока принятия ДП или ОП.
Этап 5	Оплата приобретаемых на основании ДП или ОП ценных бумаг	Выплата денежных средств в связи с продажей ценных бумаг их владельцами, зарегистрированными в реестре акционеров ПАО, осуществляется путем их перечисления на банковские счета. Выплата денежных средств в связи с продажей ценных бумаг их владельцами, не зарегистрированными в реестре акционеров ПАО, осуществляется путем их перечисления на банковский счет номинального держателя акций.
Этап 6	Внесение записи о переходе прав на продаваемые ценные	Внесение регистратором такой записи осуществляется по представлению ему определенных документов, в том числе документов, подтверждающих исполнение лицом, направившим ДП или ОП, обязанности по оплате ценных бумаг.
Этап 7	Направление в Банк России отчета об итогах принятия ДП или ОП	Такой отчет должен быть направлен в Банк России не позднее чем через 30 дней с даты истечения срока принятия ДП или ОП.

Порядок принятия решений органами управления публичного акционерного общества после получения добровольного или обязательного предложения

После получения ПАО ДП или ОП решения по следующим вопросам принимаются только общим собранием акционеров (ст. 84.6 Закона об АО):

- увеличение уставного капитала ПАО путем размещения дополнительных акций в пределах количества и категорий (типов) объявленных акций;
- размещение ПАО ценных бумаг, конвертируемых в акции, в том числе опционов ПАО;
- одобрение сделки или нескольких взаимосвязанных сделок, связанных с приобретением, отчуждением либо возможностью отчуждения ПАО прямо или косвенно имущества, стоимость которого составляет 10 и более процентов балансовой стоимости активов ПАО, определенной по данным его бухгалтерской (финансовой) отчетности на последнюю отчетную дату;

- одобрение сделок, в совершении которых имеется заинтересованность;
- приобретение ПАО размещенных акций в случаях, предусмотренных Законом об АО;
- увеличение вознаграждения лицам, занимающим должности в органах управления ПАО, установление условий прекращения их полномочий, в том числе установление или увеличение компенсаций, выплачиваемых этим лицам в случае прекращения их полномочий.



Сделка, совершенная ПАО с нарушением указанных ограничений, может быть признана недействительной по иску ПАО, акционера либо лица, направившего ДП или ОП.

§ 6. Выкуп ценных бумаг по требованию их владельцев: понятие и условия возникновения

Лицо, которое в результате ДП о приобретении всех ценных бумаг ПАО, указанных в **п. 1 ст. 84.2 Закона об АО**, либо ОП стало владельцем более 95% общего количества голосующих акций ПАО, с учетом акций, принадлежащих этому лицу и его аффилированным лицам, обязано выкупить остальные голосующие акции ПАО, а также эмиссионные ценные бумаги, конвертируемые в голосующие акции ПАО, по требованию их владельцев (**п. 1 ст. 84.7 Закона об АО**).

Таким образом, право требовать выкупа ценных бумаг возникает у их владельцев при условии, что:

- **лицо становится владельцем более 95% общего количества голосующих акций ПАО в результате ДП о приобретении всех ценных бумаг ПАО или ОП;**
- **лицо самостоятельно или совместно со своими аффилированными лицами становится владельцем более 95% общего количества голосующих акций ПАО.**

Пороговое значение и выкупаемые ценные бумаги

При исчислении 95-процентного порогового значения принимаются во внимание:

- обыкновенные акции;
- привилегированные акции, предоставляющие право голоса в соответствии с **п. 5 ст. 32 Закона об АО**.

К выкупу на основании **ст. 84.7 Закона об АО** могут быть предъявлены следующие ценные бумаги:

- обыкновенные акции;
- привилегированные акции, предоставляющие право голоса в соответствии с **п. 5 ст. 32 Закона об АО**;
- эмиссионные ценные бумаги, конвертируемые в голосующие акции ПАО.

Цена выкупаемых ценных бумаг

Цена выкупаемых ценных бумаг определяется в порядке, установленном **п. 4 ст. 84.2 Закона об АО**, при этом такая цена не может быть ниже:

- цены, по которой такие ценные бумаги приобретались на основании ДП или ОП, в результате которого лицо стало владельцем более 95% общего количества голосующих акций ПАО, с учетом акций, принадлежащих этому лицу и его аффилированным лицам;
- наибольшей цены, по которой лицо или его аффилированные лица приобрели либо обязались

приобрести эти ценные бумаги после истечения срока принятия ДП или ОП, в результате которого лицо стало владельцем более 95% общего голосующих количества акций ПАО, с учетом акций, принадлежащих этому лицу и его аффилированным лицам.

Процедура выкупа ценных бумаг по требованию их владельцев

Этап 1	Направление уведомления в Банк России	Если до истечения 15 дней с момента представления уведомления в Банк России из Банка России не поступит предписание о приведении уведомления в соответствие с требованиями Закона об АО, лицо вправе направить уведомление в ПАО.
Этап 2	Направление уведомления в ПАО	Уведомление о праве требовать выкупа ценных бумаг должно быть направлено в течение 35 дней с даты приобретения более 95% голосующих акций ПАО.
Этап 3	Направление уведомления владельцам	Направление уведомления владельцам ценных бумаг осуществляется в порядке, установленном для направления ДП и ОП (п. 2 ст. 84.3 Закона об АО).
Этап 4	Предъявление владельцами ценных бумаг требований о выкупе ценных бумаг	Требования о выкупе ценных бумаг могут быть предъявлены не позднее чем через 6 месяцев со дня направления им уведомлений о наличии права требовать выкупа ценных бумаг. К требованию должны прилагаться документы, подтверждающие списание выкупаемых ценных бумаг с лицевого счета (счета депо) владельца ценных бумаг.
Этап 5	Оплата выкупаемых ценных бумаг	Оплата выкупаемых ценных бумаг должны быть произведена в течение 15 дней с даты получения документов, подтверждающих списание ценных бумаг.

Последствия неисполнения обязанности по направлению уведомления

В случае неисполнения лицом обязанности направить уведомление о праве требовать выкупа ценных бумаг владелец ценных бумаг, подлежащих выкупу, вправе предъявить требование о выкупе принадлежащих ему ценных бумаг.

Такое требование может быть предъявлено в течение одного года со дня, когда владелец ценных бумаг узнал о возникновении у него права требовать выкупа ценных бумаг, но не ранее истечения срока, установленного для направления уведомления о наличии права требовать выкупа ценных бумаг.

§ 7. Принудительный выкуп ценных бумаг: понятие и условия возникновения

Право контролирующего акционера выкупить ценные бумаги у их владельцев возникает в случаях, когда:

- лицо становится владельцем более 95% общего количества голосующих акций ПАО в результате ДП о приобретении всех ценных бумаг ПАО или ОП;

- лицо самостоятельно или совместно со своими аффилированными лицами становится владельцем более 95% общего количества голосующих акций ПАО;

- в результате принятия ДП о приобретении всех ценных бумаг ПАО, указанных в п. 1 ст. 84.2 Закона об АО, или ОП было приобретено не менее чем 10% общего количества голосующих акций ПАО.

(Пункт 1 ст. 84.8 Закона об АО).

Право контролирующего акционера выкупить ценные бумаги у их владельцев возникает в случаях, когда:

- лицо являлось единственным акционером ПАО;
- лицо самостоятельно или совместно со своими аффилированными лицами стало владельцем более 95% акций ПАО, созданного путем реорганизации в форме слияния, или ПАО, реорганизованного в форме присоединения;
- в течение 5 лет с момента такой реорганизации лицом было направлено ДП о приобретении голосующих акций ПАО;
- в результате принятия такого ДП было приобретено не менее 50% от общего количества голосующих акций ПАО, не принадлежащих лицу и его аффилированным лицам.

(Пункт 1.1 ст. 84.8 Закона об АО).

Пороговое значение и выкупаемые ценные бумаги

При исчислении 95-процентного порогового значения принимаются во внимание:

- обыкновенные акции;
- привилегированные акции, предоставляющие право голоса в соответствии с **п. 5 ст. 32 Закона об АО**.

На основании **ст. 84.8 Закона об АО** выкупаются следующие ценные бумаги:

- обыкновенные акции;
- привилегированные акции, предоставляющие право голоса в соответствии с **п. 5 ст. 32 Закона об АО**;
- эмиссионные ценные бумаги, конвертируемые в голосующие акции ПАО.

Цена выкупаемых ценных бумаг

Выкуп ценных бумаг осуществляется по цене не ниже рыночной стоимости выкупаемых ценных бумаг, которая должна быть определена оценщиком. При этом указанная цена не может быть ниже:

- цены, по которой такие ценные бумаги приобретались на основании ДП или ОП, в результате которого лицо стало владельцем более 95% общего количества голосующих акций ПАО, с учетом акций, принадлежащих этому лицу и его аффилированным лицам;
- наибольшей цены, по которой лицо или его аффилированные лица приобрели либо обязались приобрести эти ценные бумаги после истечения срока принятия ДП или ОП, в результате которого лицо стало владельцем более 95% общего количества голосующих акций ПАО, с учетом акций, принадлежащих этому лицу и его аффилированным лицам;
- цены, по которой ценные бумаги приобретались на основании ДП в соответствии с положениями п. 1.1 Закона об АО (**в случае п. 1.1 ст. 84.8 Закона об АО**).

Процедура принудительного выкупа ценных бумаг

Этап 1	Направление требования о выкупе ценных бумаг в Банк России	Если до истечения 15 дней с момента представления требования о выкупе ценных бумаг в Банк России из Банка России не поступит предписание о приведении такого требования в соответствие с требованиями Закона об АО, лицо вправе направить требование в ПАО.
Этап 2	Направление требования о выкупе ценных бумаг владельцам ценных бумаг	Требование о выкупе ценных бумаг направляется через ПАО. Требование направляется владельцам выкупаемых ценных бумаг в порядке, установленном для направления ДП или ОП (п. 2 ст. 84.3 Закона об АО).
Этап 3	Установление ограничения по распоряжению выкупаемыми ценными бумагами	В требовании о выкупе ценных бумаг указывается дата, на которую определяются (фиксируются) владельцы выкупаемых ценных бумаг и которая не может быть установлена ранее чем через 45 дней и позднее чем через 60 дней после направления требования о выкупе ценных бумаг в ПАО. На конец операционного дня такой даты регистратор ПАО и номинальные держатели акций вносят по лицевым счетам (счетам депо) запись об установлении ограничения по распоряжению выкупаемыми ценными бумагами без распоряжения (поручения) лица, которому открыт лицевой счет (счет депо).
Этап 4	Передача контролирующему акционеру информации о банковских счетах	Регистратор ПАО передает контролирующему акционеру информацию о банковских счетах зарегистрированных в реестре акционеров ПАО- владельцев выкупаемых ценных бумаг, а также информацию о реквизитах банковских счетов номинальных держателей, которые зарегистрированы в реестре акционеров ПАО.
Этап 5	Оплата выкупаемых ценных бумаг контролирующим акционером	Срок оплаты выкупаемых ценных бумаг не может быть более чем 25 дней со дня, на который определяются (фиксируются) владельцы выкупаемых ценных бумаг.
Этап 6	Списание выкупаемых ценных бумаг с лицевых счетов их владельцев и номинальных держателей акций и зачисление их на лицевой счет контролирующего акционера	Эти операции должны быть осуществлены в течение 3 дней после представления контролирующим акционером документов, подтверждающих оплату им выкупаемых ценных бумаг, и сведений о лицевых счетах (счетах депо), на которых учитываются права на ценные бумаги такого лица и его аффилированных лиц.

Защита прав владельцев ценных бумаг в случае принудительного выкупа ценных бумаг

- в случае принудительного выкупа ценных бумаг у их владельцев владельцы ценных бумаг вправе обратиться с иском о возмещении убытков. Предъявление такого требования не является основанием для приостановления выкупа ценных бумаг или признания его недействительным;

- иск о возмещении убытков является единственным средством правовой защиты, доступным владельцам выкупаемых ценных бумаг. Иные требования, в том числе о признании выкупа ценных бумаг недействительным, отклоняются судами;

- иск о возмещении убытков может быть предъявлен в течение 6 месяцев со дня, когда такой владелец ценных бумаг узнал о списании с его лицевого счета (счета депо) выкупаемых ценных бумаг;

- Закон об АО предусматривает, что возникшие убытки являются следствием ненадлежащего определения цены выкупаемых ценных бумаг.

Основные нормативные акты и судебная практика

- ГК РФ;
- АПК РФ;

- Закон об АО;
- Закон об ООО;
- Определение Конституционного Суда РФ от 2 ноября 2011 г. N 1486-О-О;
- Определение Конституционного Суда РФ от 3 июля 2007 г. N 681-О-П;
- Определение Конституционного Суда РФ от 3 июля 2007 г. N 713-О-П;
- Определение Конституционного Суда РФ от 3 июля 2007 г. N 714-О-П;
- Постановление Пленума ВАС РФ от 16 мая 2014 г. N 28;
- Постановление Пленума ВС РФ от 23 июня 2015 г. N 25.

Глава 15. ЮРИДИЧЕСКАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ В КОРПОРАТИВНЫХ ОТНОШЕНИЯХ

По всем неправильным и убыточным распоряжениям правления его члены отвечают друг за друга; а за каждое распоряжение в отдельности не подлежат ответственности лишь те члены, которые а) остались в меньшинстве и б) свое несогласие с большинством записали в журнал.

П.П. Цитович


§ 1. Ответственность хозяйственного общества как юридического лица


Особенности гражданско-правовой ответственности хозяйственного общества

Хозяйственное общество отвечает по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом (п. 1 ст. 56 ГК РФ; п. 1 ст. 3 Закона об АО; п. 1 ст. 3 Закона об ООО).

Участники общества несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости внесенных ими вкладов.

Общество не отвечает по долгам своих акционеров (участников), за исключением случаев, предусмотренных ГК РФ или другим законом (п. 2 ст. 56 ГК РФ; п. 2 ст. 3 Закона об АО; п. 2 ст. 3 Закона об ООО).

 Ответственность по обязательствам учредителей, связанных с созданием юридического лица, наступает ТОЛЬКО при условии последующего одобрения действий учредителей общим собранием акционеров (участников) (абз. 2 п. 2 ст.ст. 89, 98 ГК РФ; абз. 2 п. 3 ст. 10 Закона об АО; п. 6 ст. 11 Закона об ООО).

 Размер ответственности ООО по обязательствам учредителей в любом случае не может превышать 1/5 оплаченного уставного капитала общества (п. 6 ст. 11 Закона об ООО).

Основания административной ответственности хозяйственного общества в корпоративной сфере

- ответственность за заключение с дисквалифицированным лицом договора (контракта) на управление юридическим лицом (п. 2 ст. 14.23 КоАП РФ);

- недобросовестная эмиссия ценных бумаг (ст. 15.17 КоАП РФ);
- нарушение требований законодательства, касающихся представления и раскрытия информации на рынке ценных бумаг (ст. 15.19 КоАП РФ);
- воспрепятствование осуществлению прав, удостоверенных ценными бумагами (ст. 15.20 КоАП РФ);
- нарушение правил ведения реестра владельцев ценных бумаг (ст. 15.22 КоАП РФ);
- нарушение требований законодательства о порядке подготовки и проведения общих собраний акционеров, участников обществ с ограниченной ответственностью и владельцев инвестиционных паев закрытых паевых инвестиционных фондов (ст. 15.23.1 КоАП РФ).

§ 2. Ответственность акционеров (участников) хозяйственного общества

Ответственность учредителей (участников) по обязательствам хозяйственного общества

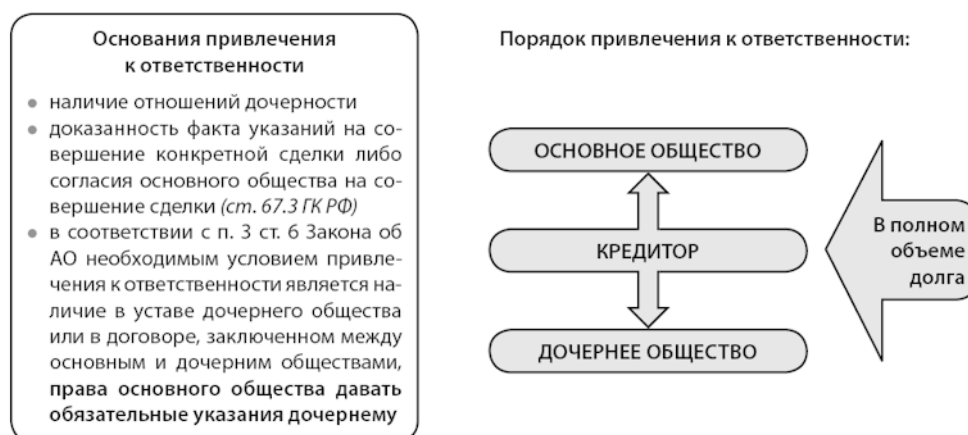
Доктрина "piercing the veil of incorporation" ("снятие корпоративной вуали").

Учредитель (участник) юридического лица или собственник его имущества не отвечает по обязательствам этого юридического лица, а юридическое лицо не отвечает по обязательствам учредителя (участника) или собственника (ст. 56 ГК РФ).

Кроме случаев, определенных ГК или другим законом

- солидарная ответственность по сделкам, заключенным дочерним обществом во исполнение указаний или с согласия основного, за исключением случаев голосования основного общества по вопросу одобрения сделки на общем собрании участников дочернего общества, а так же одобрения сделки органом управления основного общества, если необходимость такого одобрения предусмотрена уставом дочернего и (или) основного общества (п. 2 ст. 67.3 ГК РФ)
- субсидиарная ответственность по долгам дочернего общества, если по вине основного общества наступило банкротство дочернего. (п. 2 ст. 67.3 ГК РФ)

Основания и порядок привлечения к солидарной ответственности основного общества по сделкам дочернего общества



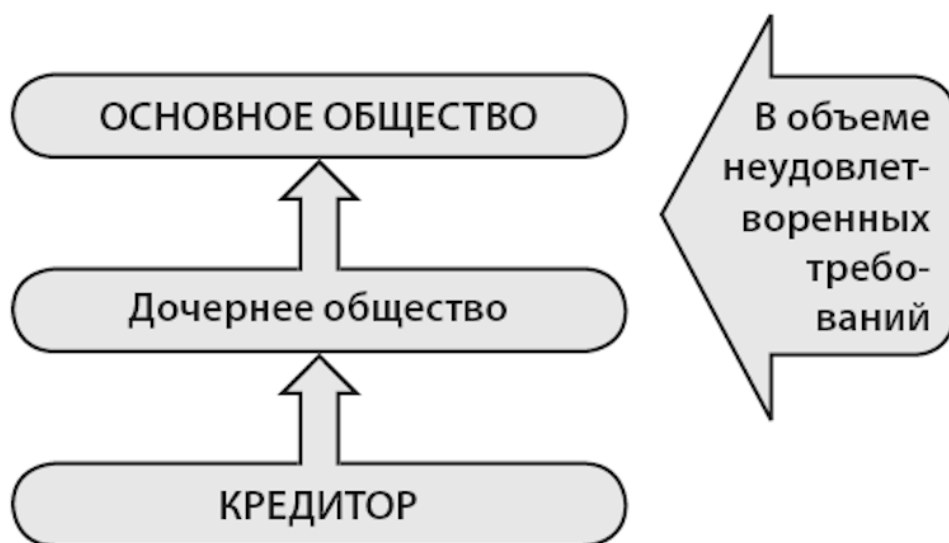
Основания и порядок привлечения к субсидиарной ответственности основного общества по долгам дочернего, находящегося в состоянии банкротства

В случае несостоятельности (банкротства) дочернего общества по вине основного общества последнее несет субсидиарную ответственность по его долгам (ст. 67.3 ГК РФ, п. 3 ст. 6 Закона об АО, п. 3 ст. 6 Закона об ООО).

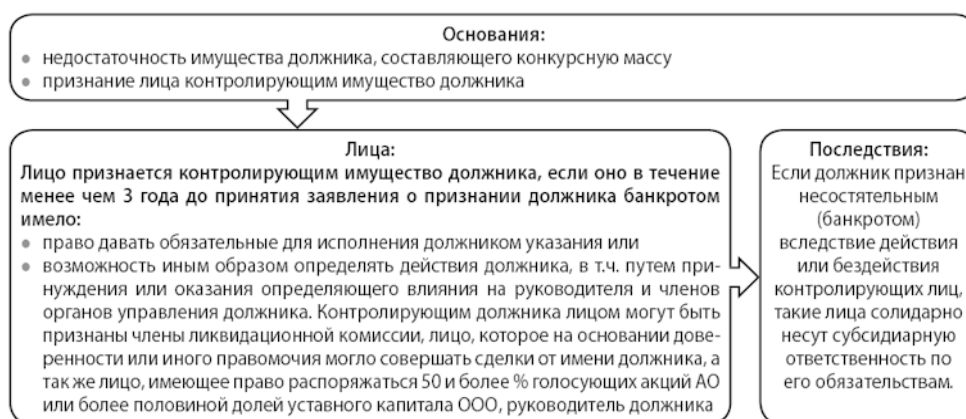
Основания:

- наличие отношений дочерности;
- наличие вины основного общества в доведении дочернего общества до банкротства.

Порядок привлечения к ответственности:



Особенности привлечения к ответственности контролирующих лиц в соответствии с Законом "о несостоятельности (банкротстве)".
Статьи 2, 10 Закона о банкротстве



Основания и порядок взыскания убытков с основного общества по иску акционера дочернего (косвенный иск)

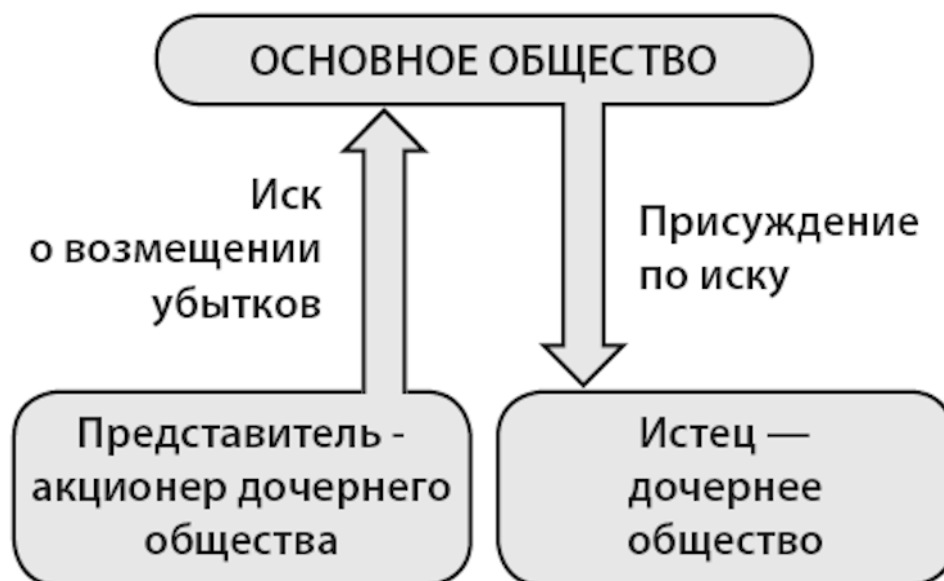
Участники (акционеры) дочернего общества вправе требовать возмещения основным обществом убытков, причиненных его действием или бездействием дочернему обществу (п. 3 ст. 67.3 ГК РФ; п. 3 ст.

6 Закона об АО; п. 3 ст. 6 Закона об ООО).

Основания:

- наличие отношений дочерности;
- основное общество использовало имеющиеся у него права и причинило дочернему обществу убытки.

Порядок:



(п. 1 ст. 65.2 ГК РФ; п. 32 Постановления Пленума ВС РФ от 23 июня 2015 г. № 25)

Солидарная ответственность акционеров (участников) по обязательствам общества в случае неоплаты принадлежащих им акций (долей) в уставном капитале хозяйственного общества

Характеристика ответственности акционеров (участников) в случае неоплаты акций (долей).

Основания - наличие неисполненной обязанности акционера (участника) по оплате приобретенных им акций (долей) как основание ответственности.

Вид - ответственность акционеров (участников) носит солидарный характер.

Объем - акционер (участник) несет ответственность по любым обязательствам общества в пределах стоимости неоплаченной части доли (акций).

Нормативно-правовая база:

- абз. 2 п. 1 ст. 96 ГК РФ и абз. 3 п. 1 ст. 2 Закона об АО;
- абз. 2 п. 1 ст. 87 ГК РФ и абз. 2 п. 1 ст. 2 Закона об ООО.

§ 3. Ответственность членов органов управления хозяйственных обществ

Виды ответственности членов органов управления хозяйственных обществ

Гражданско-правовая ответственность директоров, членов совета директоров, членов правления перед обществом за убытки, причиненные обществу их виновными действиями (бездействием), если иные основания ответственности не установлены федеральными законами (**ст. 53.1 ГК РФ; п. 2 ст. 71 Закона об АО; ст. 44 Закона об ООО**).

Административная ответственность членов совета директоров, генерального директора и членов правления за совершение административного правонарушения, предусмотренного КоАП РФ.

Уголовная ответственность членов совета директоров, генерального директора и членов правления за совершение преступления, предусмотренного Уголовным кодексом РФ.

Гражданско-правовая ответственность членов органов управления

Основанием гражданско-правовой ответственности членов органов управления является совершение ими правонарушения.

Условия привлечения к ответственности:	Процедура привлечения к ответственности:
<ul style="list-style-type: none">• противоправный характер деяния (действия и бездействия)<ul style="list-style-type: none">— недобросовестность— неразумность• наличие вреда (убытков)• причинная связь между противоправным деянием и вредом (убытками)• наличие вины	<p>иск может быть подан:</p> <ul style="list-style-type: none">• обществом• участником (учредителем) в интересах общества (<i>п. 1 ст. 53.1 ГК РФ</i>)• членом (членами) коллегиального органа управления в интересах общества (<i>п. 4 ст. 65.3 ГК РФ</i>)

Субъекты гражданско-правовой ответственности:

- лицо, которое в силу закона, иного правового акта или учредительного документа общества уполномочено выступать от его имени, а также члены коллегиальных органов общества (наблюдательного или иного совета, правления и т.п.) (**п. 3 ст. 53 ГК РФ**);

- управляющий или управляющая организация при передаче им полномочий единоличного исполнительного органа хозяйственного общества (**пп. 2 п. 2 ст. 67.1 ГК РФ**);

- ликвидатор (члены ликвидационной комиссии), внешний или конкурсный управляющий (**п. 12 Постановление Пленума ВАС РФ от 30 июля 2013 г. N 62**), арбитражный управляющий (**п. 2 ст. 57, п. 5 ст. 62 ГК РФ**);

- участники общества, уполномоченные выступать от его имени в случаях, предусмотренных ГК РФ (**п. 2 ст. 53 ГК РФ**);

- лица, имеющие фактическую возможность определять действия юридического лица (**п. 3 ст. 53.1 ГК РФ**).

Критерии недобросовестности

Недобросовестность действий (бездействия) считается доказанной, в частности, когда директор:

- действовал при наличии конфликта между его личными интересами и интересами юридического лица;

- скрывал информацию о совершенной им сделке от участников юридического лица либо предоставлял участникам юридического лица недостоверную информацию в отношении соответствующей сделки;

- совершил сделку без требующегося в силу законодательства или устава одобрения соответствующих органов юридического лица;

- после прекращения своих полномочий удерживает и уклоняется от передачи юридическому лицу документов, касающихся обстоятельств, повлекших неблагоприятные последствия для юридического лица;

- знал или должен был знать о том, что его действия (бездействие) на момент их совершения не отвечали интересам юридического лица (**п. 2 Постановления Пленума ВАС РФ от 30 июля 2013 г. N 62**).

Критерии неразумности

Неразумность действий (бездействия) считается доказанной, в частности, когда директор:

- принял решение без учета известной ему информации, имеющей значение в данной ситуации;

- до принятия решения не предпринял действий, направленных на получение необходимой и достаточной для его принятия информации, которые обычны для деловой практики при сходных обстоятельствах;

- совершил сделку без соблюдения обычно требующихся или принятых в данном юридическом лице внутренних процедур для совершения аналогичных сделок (например, согласования с юридическим отделом, бухгалтерией и т.п.) (**п. 3 Постановления Пленума ВАС РФ от 30 июля 2013 г. N 62**).

Распределение бремени доказывания

По общему правилу, предусмотренному в ст. 65 АПК РФ, каждое лицо, участвующее в деле, должно доказать обстоятельства, на которые оно ссылается как на основание своих требований и возражений.

Добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются (**п. 5 ст. 10 ГК РФ**).

В настоящий момент правоприменительная практика развивается по иному пути: п. 2 Постановления Пленума ВАС РФ от 30 июля 2013 г. N 62 содержит правовую позицию о возможности перераспределения бремени доказывания в определенных случаях, в частности, когда директор:

- действовал при наличии конфликта интересов;

- скрывал информацию от участников юридического лица;

- совершил сделку без требующегося в соответствии с законодательством или уставом одобрения;

- совершил сделку на заведомо невыгодных для юридического лица условиях или с заведомо неспособным исполнить обязательство лицом.

Определение размера убытков

Арбитражный суд не может полностью отказать в удовлетворении требования о возмещении директором убытков, причиненных юридическому лицу, только на том основании, что размер этих убытков невозможно установить с разумной степенью достоверности (**п. 6 Постановления Пленума ВАС РФ от**

30 июля 2013 г. N 62).

Размер подлежащих возмещению убытков определяется судом с учетом всех обстоятельств дела исходя из принципов справедливости и соразмерности ответственности допущенному нарушению (п. 12 Постановления Пленума ВС РФ от 23 июня 2015 г. N 25).



В соответствии с п. 3 ст. 71 Закона об АО и п. 3 ст. 44 Закона об ООО при определении размера ответственности членов органов управления должны быть приняты во внимание обычные условия делового оборота и иные обстоятельства, имеющие значение для дела.

Условия освобождения от ответственности

Директор освобождается от ответственности, если докажет, что:

- заключенная им сделка хотя и была сама по себе невыгодной, но являлась частью взаимосвязанных сделок, объединенных общей хозяйственной целью, в результате которых предполагалось получение выгоды юридическим лицом;
- невыгодная сделка заключена для предотвращения еще большего ущерба интересам юридического лица (п. 2 Постановления Пленума ВАС РФ от 30 июля 2013 г. N 62).



Соглашение об устранении или ограничении ответственности директора, членов коллегиальных органов юридического лица и лиц, определяющих действия юридического лица, за совершение недобросовестных действий, а в публичном обществе — за совершение недобросовестных и неразумных действий, ничтожно (п. 5 ст. 53.1 ГК РФ).



Не является основанием для отказа в удовлетворении требования о взыскании с директора убытков сам по себе факт, что действие директора, повлекшее для юридического лица негативные последствия, в том числе совершение сделки, было одобрено решением коллегиальных органов юридического лица, а равно его учредителей (участников), либо директор действовал во исполнение указаний таких лиц, поскольку директор несет самостоятельную обязанность действовать в интересах юридического лица добросовестно и разумно (п. 7 Постановления Пленума ВАС РФ от 30 июля 2013 г. N 62).

Особенности ответственности членов коллегиальных органов управления

Противоправное поведение, как правило, проявляется в виде действия - голосования по вопросам повестки дня.

Ответственность имеет **солидарный характер**.

Основанием для освобождения от мер гражданско-правовой ответственности членов коллегиального органа является голосование против принятия решения, которое повлекло причинение обществу убытков, или неучастие в голосовании (п. 2 ст. 71 Закона об АО, п. 2 ст. 44 Закона об ООО).



Член совета директоров не может быть освобожден от ответственности, если он воздержался от голосования, поскольку воздержание от голосования является формой участия в процессе голосования, не предполагающей выражения негативной реакции на принятое решение (напр., Постановление Президиума ВАС России от 1 июня 2004 г. N 1098/04 по делу N A12-4859/03-с32).

Ответственность контролирующих лиц. Пункты 3, 4 ст. 53 ГК РФ

Установлена ответственность лица, имеющего фактическую возможность определять

действия юридического лица, включая возможность давать указания, в том числе возможность давать указания членам органов управления.

Соглашение об устранении или ограничении ответственности лица, имеющего фактическую возможность определять действия юридического лица, ничтожно.

В случае совместного причинения убытков юридическому лицу члены совета директоров и контролирующие лица обязаны возместить убытки солидарно.

Основные нормативные, иные акты и судебная практика

- ГК РФ;
- Закон об ООО;
- Закон об АО;
- Закон о производственных кооперативах;
- Закон о некоммерческих организациях;
- письмо Банка России от 10 апреля 2014 г. N 06-52/2463 "О кодексе корпоративного управления";
- Постановление Пленума ВС РФ от 23 июня 2015 г. N 25;
- Постановление Пленума ВС РФ от 2 июня 2015 г. N 21;
- Постановление Пленума ВАС РФ от 30 июля 2013 г. N 62;
- Постановление Пленума ВАС РФ от 16 мая 2014 г. N 28.

Глава 16. ЗАЩИТА ПРАВ УЧАСТНИКОВ КОРПОРАТИВНЫХ ПРАВООТНОШЕНИЙ

...бедствия, принесенные нам акционерными товариществами,
несравненно выше оказанных ими благодеяний.
Опустошения, произведенные ими в частных имуществах,
ужаснее, чем те, какие могли бы произвести огонь,
наводнения, неурожай, землетрясения, война
и неприятельская оккупация, сговорившись все вместе
сокрушить народное благосостояние.

Рудольф Иеринг

§ 1. Общие положения

Право на защиту

Право на защиту может рассматриваться как:

- самостоятельное субъективное право
- одно из правомочий, предоставляемых субъективным корпоративным правом

СУБЪЕКТИВНОЕ ПРАВО НА ЗАЩИТУ - юридически закрепленная возможность управомоченного лица использовать меры правоохранительного характера с целью восстановления нарушенного права, пресечения действий, нарушающих право или уменьшения неблагоприятных последствий от нарушения

права.

Способы защиты корпоративных прав

СПОСОБЫ ЗАЩИТЫ ПРАВ - закрепленные законом правоохранительные меры, посредством которых производится предупреждение нарушения права, восстановление нарушенного права, устранение или уменьшение последствий его нарушения.



Формы защиты права



§ 2. Юрисдикционные способы защиты

АО	ООО
Признание недействительными решений органов управления (ст.ст. 181.4, 181.5 ГК РФ; п. 7 ст. 49, п. 6 ст. 68, п. 3 ст. 70, п. 5 ст. 71 Закона об АО; ст. 43 Закона об ООО)	
Признание недействительной сделки, в совершении которой имеется заинтересованность (п. 1 ст. 84 Закона об АО; п. 5 ст. 45 Закона об ООО)	
Признание недействительной крупной сделки (п. 6 ст. 79 Закона об АО; п. 5 ст. 46 Закона об ООО)	
Исключение участника из общества, кроме публичного акционерного общества (абз. 4 п. 1 ст. 67 ГК РФ)	
Обжалование акционером отказа от внесения записи в реестр акционеров общества (п. 6 ст. 149.2 ГК РФ)	

АО	ООО
Признание сделок общества /решений других органов общества, выпусков эмиссионных ценных бумаг общества, для совершения/ принятия/ размещения которых, в соответствии с требованиями закона об АО, необходимо определение цены по правилам, установленным Законом об АО, недействительными по иску акционера (п. 4 ст. 77 Закона об АО)	
Предъявление иска к обществу и регистратору о возмещении убытков, причиненных акционеру в результате утраты акций или невозможности осуществить права, удостоверенные акциями, в связи с ненадлежащим соблюдением порядка поддержания системы ведения и составления реестра акционеров общества (п. 4 ст. 149 ГК РФ; п. 4 ст. 44 Закона об АО)	

Обжалование решений органов управления общества.
Пункт 7 ст. 49 Закона об АО;
п. п. 1 - 2 ст. 43 Закона об ООО

Условия обжалования решений органов управления общества:

- решение может быть обжаловано только акционером (участником), а в случае ничтожности общего собрания - любым заинтересованным лицом;

- истец должен доказать, что обжалуемым решением нарушены требования Закона об АО (ООО), иных правовых актов РФ или устава общества;

- решение может быть обжаловано акционером (участником), который не принимал участия в общем собрании акционеров или голосовал против принятия такого решения. Участник, голосовавший за принятие решения или воздержавшийся от голосования, вправе оспорить решение собрания в случаях, если его волеизъявление при голосовании было нарушено (дефект воли) (п. 3 ст. 181.4 ГК РФ);

- истец должен доказать, что обжалуемым решением нарушены его права и законные интересы.

Срок обжалования.

Решение общего собрания может быть оспорено в течение 6 месяцев со дня, когда лицо, чьи права нарушены, узнало или должно было узнать об этом, но не позднее 2 лет с тех пор, как решение стало общедоступным (п. 5 ст. 181.4 ГК РФ), если иные сроки не установлены специальными законами (п. 111 Постановления Пленума ВС РФ от 23 июня 2015 г. N 25).

Срок для обжалования решений органов управления обществом не должен превышать:

- 3 месяцев (для АО)
— 2 месяцев (для ООО) } со дня, когда участник узнал или должен был узнать о принятом решении и об обстоятельствах, являющихся основанием для признания его недействительным (п. 7 ст. 49 Закона об АО; п. 4 ст. 43 Закона об ООО)

Уведомление акционерного общества о намерении обратиться
в суд с требованиями к обществу или иным лицам.
Статья 93.1 Закона об АО

Акционер,

- **оспаривающий** решение общего собрания,
- либо **требующий** возмещения причиненных обществу убытков,
- либо **требующий** признания сделки общества недействительной или применения последствий недействительности сделки,

должен заблаговременно уведомить других акционеров общества о намерении обратиться с соответствующим иском в суд путем направления в общество уведомления в письменной форме.

Уведомление должно содержать наименование общества, наименование (имя) лица, которое намерено обратиться с иском, требование такого лица, краткое описание обстоятельств, на которых основаны исковые требования, наименование суда, в который такое лицо намерено обратиться с иском.

Уведомление должно поступить в общество не менее чем за **пять дней** до дня обращения в суд.

Ничтожность решения общего собрания
акционеров (участников)

Решения общего собрания акционеров (участников) не имеют силы независимо от обжалования их в судебном порядке (ничтожны), если иное не предусмотрено законом, в случае, если они:

- приняты по вопросам, не включенным в повестку дня общего собрания (за исключением случая, если в нем приняли участие все участники общества);
- приняты при отсутствии необходимого кворума;
- приняты по вопросу, не относящемуся к компетенции общего собрания;
- противоречат основам правопорядка или нравственности;
- не удостоверены нотариусом или лицом, осуществляющим ведение реестра акционеров и выполняющим функции счетной комиссии, в порядке, установленном пп. 1 - 3 п. 3 ст. 67.1 ГК РФ. Данные решения являются ничтожными в соответствии с п. 3 ст. 163 ГК РФ. Указанное положение распространяется на решения очных собраний (п. 107 Постановления Пленума ВС РФ от 23 июня 2015 г. N 25).

Оспоримость решения общего собрания


Недействительное решение общего собрания оспоримо, если из закона не следует, что оно ничтожно (п. 1 ст. 181.3 ГК РФ).


Решения общего собрания могут быть признаны судом недействительными (оспоримые решения), в том числе в связи со следующими нарушениями (п. 1 ст. 181.4 ГК РФ):

- допущено существенное нарушение порядка созыва, подготовки и проведения собрания, влияющее на волеизъявление участников;
- у лица, выступавшего от имени участника собрания, отсутствовали полномочия;

- допущено нарушение равенства прав участников при его проведении;

- допущено существенное нарушение правил составления протокола, в том числе правила о письменной форме протокола (**п. 3 ст. 181.2 ГК РФ**).

 Решение собрания не может быть признано судом недействительным, если голосование лица, права которого затрагиваются оспариваемым решением, не могло повлиять на его принятие и решение собрания не влечет существенные неблагоприятные последствия для этого лица (*п. 4 ст. 181.4 ГК РФ; п. 109 Постановления Пленума ВС РФ от 23 июня 2015 г. № 25*).

 Решение собрания не может быть признано судом недействительным по основаниям, связанным с нарушением порядка принятия решения, если оно подтверждено решением последующего собрания, принятым в установленном порядке до вынесения решения суда (*п. 2 ст. 181.4 ГК РФ; п. 108 Постановления Пленума ВС РФ от 23 июня 2015 г. № 25*).


Последствия недействительности решений органов управления обществом

Признание недействительными	Последствия для АО и ООО
Решения общего собрания	<ul style="list-style-type: none"> признание решений общих собраний об одобрении крупных сделок и сделок с заинтересованностью недействительными, в случае обжалования таких решений отдельно от оспаривания соответствующих сделок общества, не влечет признания сделок недействительными (<i>п. 9 ст. 49 Закона об АО; п. 5 ст. 43 Закона об ООО</i>)
Решения совета директоров	<ul style="list-style-type: none"> признание решения совета директоров о созыве общего собрания акционеров (участников) недействительным не влечет за собой недействительности решения ОСА (ОСУ), проведенного на основании этого решения (<i>п. 7 ст. 68 Закона об АО; п. 5 ст. 43 Закона об ООО</i>) признание решений совета директоров общества об одобрении крупных сделок и сделок с заинтересованностью недействительными не влечет за собой признания соответствующих сделок недействительными (<i>п. 7 ст. 68 Закона об АО; п. 5 ст. 43 Закона об ООО</i>)

Исключение участника из общества (товарищества)

Данная мера носит исключительный характер, поскольку в результате ее применения происходит прекращение комплекса корпоративных правоотношений с участием лица, исключенного из общества (товарищества).

Участники общества (товарищества) вправе требовать исключения другого участника из общества (кроме публичных акционерных обществ) или товарищества в судебном порядке с выплатой ему действительной стоимости его доли участия. Отказ от этого права или его ограничение ничтожны.

 Общество не может считаться по делам об исключении участника надлежащим истцом! (*Постановление Президиума ВАС РФ от 27 февраля 2002 г. № 10160/01; п. 35 Постановления Пленума ВС РФ от 23 июня 2015 г. № 25*).

Основания для исключения участника из общества (товарищества):

- участник своими действиями (бездействием) причинил существенный вред обществу (товариществу);
- участник своими действиями (бездействием) иным образом затрудняет деятельность общества (товарищества) и достижение целей, ради которых оно создавалось, в т.ч. грубо нарушая свои обязанности, предусмотренные законом или учредительными документами общества (товарищества) (**абз. 4 п. 1 ст. 67 ГК РФ**).

Суд дает оценку степени нарушения участником своих обязанностей, а также устанавливает факт совершения участником конкретных действий или уклонения от их совершения и наступления негативных для общества последствий (**п. 35 Постановления Пленума ВС РФ от 23 июня 2015 г. N 25**).

Последствия исключения участника из общества

Правоотношение участия (членства) прекращается с даты вступления в законную силу судебного решения.

Доля участия участника общества, исключенного из общества, переходит к обществу с даты вступления в силу судебного решения (**п. 1 ст. 67 ГК РФ; п. 4 ст. 23 Закона об ООО**).

Общество обязано выплатить исключенному участнику действительную стоимость его доли, определяемую по данным бухгалтерской отчетности за последний отчетный период, предшествующий дате вступления в законную силу решения суда (**п. 1 ст. 67 ГК РФ; п. 4 ст. 23 Закона об ООО**).

Сроки выплат: в течение одного года со дня перехода к обществу доли или части доли (**п. 1 ст. 67 ГК РФ; п. 8 ст. 23 Закона об ООО**).

Судебные способы защиты прав на акции

Способы защиты при утрате прав на акции в результате неправомерных действий третьих лиц (ст. 149.3 ГК РФ):

Правообладатель, со счета которого были неправомерно списаны бездокументарные ценные бумаги, вправе **требовать** от лица, на счет которого ценные бумаги были зачислены, **возврата такого же количества соответствующих ценных бумаг**.

Исключение: бездокументарные ценные бумаги, приобретенные на организованных торгах, не могут быть истребованы от добросовестного приобретателя:

- если бездокументарные ценные бумаги были безвозмездно приобретены у лица, которое не имело права их отчуждать, правообладатель **вправе истребовать такие ценные бумаги во всех случаях;**

- если бездокументарные ценные бумаги, которые правообладатель вправе истребовать, были конвертированы в другие ценные бумаги, правообладатель **вправе истребовать те ценные бумаги, в которые были конвертированы ценные бумаги, списанные с его счета.**



Правообладатель, со счета которого бездокументарные ценные бумаги были неправомерно списаны, при наличии возможности приобретения таких же ценных бумаг на организованных торгах по своему выбору вправе потребовать от лиц, несущих перед ним ответственность за причиненные этим убытки, приобретения таких же ценных бумаг за их счет либо возмещения всех необходимых для их приобретения расходов.

Косвенные иски, используемые при защите прав участников хозяйственных обществ

КОСВЕННЫЙ ИСК - иск, предъявляемый акционерами (участниками) общества в защиту интересов

данного общества.

Виды косвенных исков о возмещении убытков обществу, причиненных в результате:

- использования основным обществом имеющегося у него права и (или) возможности в целях совершения дочерним обществом действия, причинившего ему убытки (**п. 3 ст. 67.3 ГК РФ; п. 3 ст. 6 Закона об АО; п. 3 ст. 6 Закона об ООО**);
- крупных сделок общества и сделок, в совершении которых имеется заинтересованность и которые совершены с нарушением требований закона (**ст. ст. 79, 84 Закона об АО; ст. ст. 46, 45 Закона об ООО**);
- виновных действий, совершенных лицами, занимающими должности в органах управления общества, или лицами, осуществляющими фактический контроль (**ст. 53.1 ГК РФ; ст. 71 Закона об АО; ст. 44 Закона об ООО**).

Процессуальные особенности косвенных исков.

Статья 225.8 АПК РФ регулирует вопросы рассмотрения дел по требованиям участников юридического лица о возмещении убытков, причиненных указанному юридическому лицу.

Участник корпорации, обращающийся от имени корпорации в суд с требованием о возмещении причиненных корпорации убытков, а также об оспаривании заключенных корпорацией сделок, о применении последствий их недействительности, является ее представителем, а истцом по делу выступает корпорация (**п. 2 ст. 53 ГК РФ; п. 1 ст. 65.2 ГК РФ; п. 32 Постановления Пленума ВС РФ от 23 июня 2015 г. N 25**).

Обеспечительные меры по корпоративным спорам:
общие положения

Обеспечительные меры по корпоративным спорам принимаются арбитражным судом на любой стадии арбитражного процесса, если непринятие этих мер может затруднить или сделать невозможным исполнение судебного акта, а также в целях предотвращения значительного ущерба заявителю (ст. 90 АПК РФ).

Принятие обеспечительных мер **не должно приводить к фактической невозможности осуществлять юридическим лицом деятельность** или к существенному затруднению осуществления им деятельности, а также к нарушению этим юридическим лицом законодательства Российской Федерации.

Запрет проводить общее собрание акционеров фактически означает запрет акционерному обществу осуществлять свою деятельность в той части, в какой она осуществляется посредством принятия решений общим собранием. В связи с чем суды не могут в порядке обеспечительных мер запрещать акционерному обществу проводить общее собрание (**Постановление Пленума ВАС РФ от 9 июля 2003 г. N 11**).

Обеспечительные меры, применяемые арбитражным судом, и суммы встречного обеспечения должны быть соразмерны имущественным требованиям, в обеспечение которых они применяются.

Оценка соразмерности производится арбитражным судом в числе прочего с учетом **соотносимости права и интереса**, о защите которых просит заявитель, **стоимости** имущества, на которое истребуется арест, либо имущественных последствий запрещения должнику совершения определенных действий (**п. 13 Постановления Пленума ВАС РФ от 12 октября 2006 г. N 55**).

Виды обеспечительных мер по корпоративным спорам <*>.
Пункт 3 ст. 225.6 АПК РФ

<*> Перечень не является исчерпывающим.

- наложение ареста на акции, доли в уставном (складочном) капитале хозяйственных обществ и товариществ, паи членов кооперативов;
- запрещение ответчику и другим лицам совершать сделки и другие действия в отношении акций, долей в уставном (складочном) капитале хозяйственных обществ и товариществ, паев членов кооперативов;
- запрещение органам юридического лица принимать решения либо совершать иные действия по вопросам, относящимся к предмету спора или непосредственно с ним связанным;
- запрещение юридическому лицу, его органам или участникам, а также иным лицам исполнять решения, принятые органами этого юридического лица;
- запрещение держателю реестра владельцев ценных бумаг и (или) депозитарию осуществлять записи по учету или переходу прав на акции и иные ценные бумаги, а также совершать другие действия в связи с размещением и (или) обращением ценных бумаг.

Основные нормативные акты и судебная практика

- ГК РФ;
- АПК РФ;
- Закон об АО;
- Закон об ООО;
- Закон о рынке ценных бумаг;
- Закон о регистрации юридических лиц;
- Федеральный закон от 29 июня 2015 г. N 210-ФЗ;
- Федеральный закон от 2 октября 2007 г. N 229-ФЗ "Об исполнительном производстве";
- информационное письмо ВАС РФ N 151 от 24 мая 2012 г. "Обзор практики рассмотрения арбитражными судами споров, связанных с исключением участника из общества с ограниченной ответственностью";
- Постановление Пленума ВАС РФ от 12 октября 2006 г. N 55 "О применении арбитражными судами обеспечительных мер";
- Постановление Пленума ВС РФ от 23 июня 2015 г. N 25

НАПИСАНИЕ на ЗАКАЗ:

1. Дипломы, курсовые, рефераты...
2. Диссертации и научные работы.

Тематика любая: ХОЗЯЙСТВЕННОЕ ПРАВО,
экономика,
техника, право, менеджмент, финансы, биология...
Уникализация текстов, переводы с языков,
презентации...

УЧЕБНИКИ, ДИПЛОМЫ, ДИССЕРТАЦИИ:

полные тексты в электронной библиотеке
www.учебники.информ2000.рф.