

# Изменения в корпоративном праве с января 2017

- **Крупная сделка**
- Для собственника имущества в ее качестве может выступать договор аренды (сейчас применяется подп. 5 п. 8 постановления Пленума ВАС РФ от 16 мая 2014 г. № 28 «О некоторых вопросах, связанных с оспариванием крупных сделок и сделок с заинтересованностью»);
- Любая крупная сделка будет иметь **три обязательных признака**.
- **1. Особый характер сделки** (п. 1 ст. 46 Закона об ООО, п. 1 ст. 78 Закона об АО).
  - общество совершает хотя бы одно из действий: прямо или косвенно приобретает имущество (в т. ч. более 30% акций публичного АО); отчуждает имущество или сталкивается с возможностью его отчуждения; передает имущество во временное владение и (или) пользование (в частности, выступает в роли арендодателя по договору аренды); предоставляет право использовать объект интеллектуальной собственности (действует в качестве лицензиара по лицензионному договору).
- **2. Высокая цена или стоимость имущества по сделке** (п. 2 ст. 46 Закона об ООО, п. 1.1 ст. 78 Закона об АО).
  - При приобретении имущества его цена должна составлять *не менее 25 процентов балансовой стоимости активов общества на последнюю отчетную дату*. Если общество отчуждает имущество, то *25 и более процентов стоимости активов должна составлять хотя бы одна из величин: балансовая стоимость имущества; цена отчуждения*. Если общество выступает в роли арендодателя, то *не менее 25 процентов стоимости активов должна составлять балансовая стоимость объекта аренды*.

- Если общество приобретает более 30 процентов акций публичного АО: минимум 25 процентов стоимости активов должна составлять цена не только приобретаемых акций, но и всех акций ПАО, которые может потребоваться купить в будущем по правилам главы XI.1 Закона об АО.
- **3. Выход сделки за пределы обычной хозяйственной деятельности общества.**
- В качестве крупной сделки не может выступать сделка, если: ее *принято* совершать в обществе либо в иных организациях с *аналогичными видами деятельности* (независимо от того, заключало ли общество такую сделку раньше) и при этом *она не прекращает деятельность общества, не изменяет ее вид или масштабы*. На это указывают пункт 8 статьи 46 Закона об ООО, пункт 4 статьи 78 Закона об АО.

- **Неприменение правил о крупных сделках**

- Не требуется одобрять сделку, формально имеющую признаки крупной. Для всех хозяйственных обществ предусмотрены пять таких случаев (п. 7 ст. 46 Закона об ООО, п. 3 ст. 78 Закона об АО).
- Общество состоит из одного участника (акционера с правом голоса), который одновременно выполняет функции единственного генерального директора.
- Права на имущество переходят при реорганизации общества, в том числе по договору о слиянии или о присоединении.
- Общество обязано совершить сделку в силу закона и по заранее определенной цене. В частности, оно заключает публичный договор на тех же условиях, что и по другим заключенным публичным договорам.
- Общество приобретает акции (эмиссионные ценные бумаги, конвертируемые в акции) публичного АО на условиях обязательного предложения.
- Общество совершает сделку на условиях предварительного договора и при этом: он предусматривает все сведения, которые должно содержать решение об одобрении сделки, и ранее общество одобрило его заключение.
- Для ООО по-прежнему будет действовать дополнительное исключение: если к обществу переходит доля (часть доли) в его уставном капитале, то правила о крупных сделках не применяются (абз. 3 п. 7 ст. 46 Закона об ООО).
- В то же время из закона исключат положение о том, что устав ООО может освобождать общество от обязанности одобрять крупные сделки (сейчас это п. 6 ст. 46 Закона об ООО).

- С 1 января 2017 года изменятся положения о сделках с заинтересованностью. Многие из нововведений будут диспозитивными. Закон разрешит предусмотреть в уставе правила, которые будут отличаться от действующих норм и иметь над ними приоритет. Можно обойти процедуру их одобрения (на законных основаниях) или, наоборот, максимально усилить контроль за сделками со стороны участников (акционеров).
- **Избежание одобрения сделок с заинтересованностью**
- В обществе с ограниченной ответственностью и непубличном акционерном обществе можно выбрать любой из вариантов: полностью освободить общество от обязанности соблюдать правила о сделках с заинтересованностью;
- Сохранить для общества эту обязанность, однако упростить: порядок извещения о сделке и (или) порядок ее одобрения.
- В публичном АО есть только один вариант – упростить порядок извещения.
- Чтобы освободить общество от обязанности соблюдать правила о сделках с заинтересованностью, в устав нужно включить: для ООО – пункт с формулировкой: «К Обществу не применяются положения статьи 45 Федерального закона от 8 февраля 1998 г. № 14-ФЗ "Об обществах с ограниченной ответственностью"»; для непубличного АО – пункт: «К Обществу не применяются положения главы XI Федерального закона от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ "Об акционерных обществах"».

- **Усиление корпоративного контроля**
- Вид общества в этом случае значения не имеет.
- Чтобы усилить контроль за сделками с заинтересованностью со стороны участников (акционеров), в устав нужно включить два положения.
- *Срок извещения* о предстоящей сделке: по общему правилу он должен быть не менее 15 дней до сделки (абз. 2 п. 3 ст. 45 Закона об ООО, абз. 2 п. 1.1 ст. 81 Закона об АО). В уставе можно указать более продолжительный срок (например, 3 месяца до сделки). Если это сделать, то у участников (акционеров) будет больше времени, чтобы потребовать одобрить сделку.
- *Число голосов для одобрения сделки*
- По общему правилу для одобрения необходимо простое большинство голосов незаинтересованных лиц – участников (акционеров) или членов совета директоров: решение должно набрать как минимум 50 процентов голосов + еще один голос (абз. 3 п. 4 ст. 45 Закона об ООО, п. 2–4 ст. 83 Закона об АО).
- Необходимость большего числа голосов (2/3, 3/4, 100%) можно предусмотреть как для совета директоров, так и для общего собрания участников (акционеров). В результате сделка получит одобрение лишь в ситуации, если его даст квалифицированное (абсолютное) большинство незаинтересованных лиц. Дополнительное положение можно (и нужно) включить в устав ООО или непубличного АО (в ПАО это сделать нельзя). Так, в уставе стоит предусмотреть право участника (акционера) потребовать получить согласие на сделку в случае, когда в ней заинтересованы все участники (акционеры).

- **Упрощение порядка извещения о сделке с заинтересованностью**
- Срок извещения о сделке с заинтересованностью по общему правилу должен быть не менее 15 дней до сделки (абз. 2 п. 3 ст. 45 Закона об ООО, абз. 2 п. 1.1 ст. 81 Закона об АО). В уставе можно указать более короткий срок (например, три дня до сделки).
- Общество сможет оперативно заключать сделки и уменьшится риск того, что участники (иные уполномоченные лица) потребуют получить согласие на сделку.
  
- **Способ извещения о сделке с заинтересованностью**
- По умолчанию участников (акционеров) необходимо известить по тем же правилам, как и при уведомлении о проведении общего собрания (п. 3 ст. 45 Закона об ООО, п. 1.1 ст. 81 Закона об АО). В уставе можно указать иной способ. Это стоит сделать, если общество: не намерено изменять способ уведомления об общем собрании (например, отказываться от информирования по почте), но при этом хочет упростить способ извещения о сделке с заинтересованностью (к примеру, предусмотреть рассылку по e-mail).
  
- **Упрощение порядка одобрения сделок**
- Можно предусмотреть в уставе порядок одобрения, который отличается от правил закона (п. 9 ст. 45 Закона об ООО, п. 8 ст. 83 Закона об АО).
- Например, в уставе можно предусмотреть, что во всех случаях сделку одобряет правление (Если в обществе интересы членов правления и генерального директора совпадают, то благодаря новой редакции устава руководство получит: право совершать от имени общества любые сделки с заинтересованностью и доказательства того, что сделки одобрил уполномоченный орган (на случай спора об их действительности)).

- Для того, чтобы **освободить** общество от обязанности соблюдать правила о сделках с заинтересованностью, а также **для упрощения порядка** одобрения сделок на общем собрании **все участники (акционеры)** общества должны единогласно проголосовать за новую редакцию устава.
- Если хотя бы один из участников проголосует против или не проголосует, то решение не будет иметь силы – устав продолжит действовать в прежней редакции (п. 9 ст. 45 Закона об ООО, п. 8 ст. 83 Закона об АО).
- Чтобы **упростить порядок извещения** участников (акционеров) или **усилить контроль** за сделками с заинтересованностью, на общем собрании участники (акционеры) должны проголосовать за новую редакцию устава. В ООО для этого необходимо большинство в 2/3 голосов от их общего числа (п. 8 ст. 37 Закона об ООО). В АО за редакцию должны проголосовать 3/4 акционеров, которые участвуют в собрании (п. 4 ст. 49 Закона об АО).
- Устав любого из обществ может предусматривать большее число голосов.
- После регистрации в ЕГРЮЛ изменений в уставе общество в зависимости от характера изменений: общество будет вправе совершать любые сделки с заинтересованностью как обычные сделки (т. е. без их одобрения и иных процедур, которые предусматривает ст. 45 Закона об ООО и гл. XI Закона об АО), или сможет получать одобрение на сделки в упрощенном порядке, или участники (акционеры) получат максимальный контроль за сделками с заинтересованностью

- **Порядок одобрения крупной сделки**
- АО – перед тем как одобрить сделку на общем собрании акционеров, необходимо утвердить заключение о ней (п. 2 ст. 78 Закона об АО).
- По умолчанию заключение утверждает совет директоров. Если он не сформирован, это делает генеральный директор.
- В документе необходимо указать *целесообразность* сделки и *последствия* ее совершения.
- Заключение нужно приложить к материалам, с которыми желающие акционеры могут ознакомиться до собрания.
- Перечень сведений, которые необходимо предусмотреть в решении об одобрении крупной сделки, не изменится, поменяется формулировка самого решения (п. 3 ст. 46 Закона об ООО, п. 4 ст. 79 Закона об АО): если общество намерено заключить *сделку в будущем, то нужно использовать слова «решение о согласии на совершение крупной сделки»*; если сделку уже совершили, то решение надо озаглавить *словами «о последующем одобрении крупной сделки»*.
- возможность включить в текст решения дополнительные сведения: срок, на который распространяется одобрение (в противном случае оно будет действовать лишь в течение года); минимальные и максимальные границы условий сделки (например, верхний предел стоимости приобретаемого имущества); альтернативные варианты условий сделки; согласие совершить ряд аналогичных сделок.