

**Федеральное государственное бюджетное образовательное
учреждение высшего образования
«РОССИЙСКАЯ АКАДЕМИЯ НАРОДНОГО ХОЗЯЙСТВА
И ГОСУДАРСТВЕННОЙ СЛУЖБЫ
ПРИ ПРЕЗИДЕНТЕ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ»**

Глушецкий А.А.

**Конфликт интересов в хозяйственных обществах и
специальные корпоративные процедуры их
преодоления**

Москва 2020

Глушецкий А.А. заведующий научно-исследовательской лабораторией, ВШФМ.
Российской академии народного хозяйства и государственной службы при Президенте РФ

Данная работа подготовлена на основе материалов научно-исследовательской работы, выполненной в соответствии с Государственным заданием РАНХиГС при Президенте Российской Федерации на 2019 год

СОДЕРЖАНИЕ

ТЕРМИНЫ И ОПРЕДЕЛЕНИЯ.....	5
ВВЕДЕНИЕ.....	9
1 Контролирующее лицо для цели совершения сделок с заинтересованностью.....	10
1.1 Контроль на основании участия в уставном капитале общества.....	11
1.2 Контроль на основании заключенного договора.....	12
1.3 Контроль над корпорацией: фактические действия участника или потенциальная возможность совершения им определенных действий?.....	18
1.4 Обычная хозяйственная деятельность и критерии ее оценки.....	18
2 Обычная хозяйственная деятельность и критерии ее оценки.....	27
2.1 Операционные сегменты и виды деятельности.....	27
2.2 Альтернатива крупным сделкам.....	31
3 Кворум и порядок принятия решения по вопросам дачи согласия на совершение или последующее одобрение крупных сделок и сделок с заинтересованностью в акционерном обществе.....	35
3.1 Вопрос, по которому не определяется кворум.....	35
3.2 В сделке заинтересованы владельцы всех голосующих акций и еще есть третье заинтересованное лицо.....	38
3.3 Принятие решения о даче согласия на совершение или последующее одобрение крупной сделки, которая одновременно является сделкой, в совершении которой имеется заинтересованность.....	40
3.4 Крупная сделка с имуществом акционерного общества стоимостью от 25 до 50% балансовой стоимости активов общества, одновременно является сделкой, в совершении которой имеется заинтересованность.....	46
4 Кворум и порядок принятия решения по вопросам дачи согласия на совершение или последующее одобрение крупных сделок и сделок с в обществе с ограниченной ответственностью.....	48
4.1 Принятие решения о даче согласия на совершение или последующее одобрение крупной сделки в ООО.....	51

4.2 Принятие решения общим собранием участников ООО о даче согласия на совершение крупной сделки, которая одновременно является сделкой, в совершении которой имеется заинтересованность.....	53
ЗАКЛЮЧЕНИЕ.....	55
СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ.....	60

ТЕРМИНЫ И ОПРЕДЕЛЕНИЯ

В настоящей применяются следующие термины с соответствующими определениями:

Контролирующее лицо	– лицо, имеющее право: прямо или косвенно (через подконтрольных ему лиц) распоряжаться более 50% голосов в высшем органе управления подконтрольной организации, назначать (избирать) единоличный исполнительный орган, избрать более 50% состава коллегиального органа управления подконтрольной организации. Для признания контролирующего лица необходимо наличие хотя бы одного из названных условий
Подконтрольное лицо (подконтрольная организация)	– юридическое лицо, находящееся под прямым или косвенным контролем контролирующего лица. Подконтрольным лицом для целей применения правил о сделках с заинтересованностью может быть только юридическое лицо
Прямая заинтересованность	– возникает в случае, когда стороной или выгодоприобретателем в сделке с обществом являются заинтересованные лица, перечисленные в абз. 1 п. 1 ст. 81 ФЗ «Об АО»
Косвенная заинтересованность	– возникает в случае, когда заинтересованное лицо в сделке не участвует, но стороной или выгодоприобретателем в сделке с обществом являются лица, имеющие определенное отношение к заинтересованным лицам: их супруги, родственники, подконтрольные им юридические лица, юридические лица в состав органов управления которых они входят
Первый аспект косвенной заинтересованности	– стороной или выгодоприобретателем сделки с обществом являются лица, имеющие непосредственное отношение к заинтересованным лицам (супруг заинтересованного лица, его родители, родные и сводные братья и сестры, дети (родные и усыновленные), юридические лица, подконтрольные заинтересованному лицу, в том числе подконтрольные лица контролирующего лица, юридические

Второй аспект косвенной заинтересованности	лица, в состав органов управления которых входят заинтересованное лицо) – стороной или выгодоприобретателем сделки с обществом являются юридические лица, подконтрольные супругу заинтересованного лица, его родителям, родным и сводным братьям и сестрам, детям
Третий аспект косвенной заинтересованности	– стороной или выгодоприобретателем сделки с обществом являются юридические лица, в органы управления которых входят супруг заинтересованного лица, его родители, братья и сестры, дети, юридические лица, подконтрольные супругу, родителям, братьям и сестрам, детям заинтересованных лиц
Момент определения заинтересованности в сделке	– заинтересованность определяется на момент заключения сделки. Для признания сделки подпадающей под признаки сделок с заинтересованностью, необходимо, чтобы заинтересованность соответствующего лица имела место на момент совершения сделки
Выгодоприобретатель в сделке	– лицо, не являющееся стороной в сделке, которое в результате ее совершения может быть освобождено от обязанностей перед обществом или третьим лицом, либо получает права по данной сделке (в частности, выгодоприобретатель по договорам страхования, доверительного управления имуществом, бенефициар по банковской гарантии, третье лицо, в пользу которого заключен договор в соответствии со ст. 430 ГК РФ), либо иным образом извлекает имущественную выгоду, например получив статус участника опционной программы общества, либо является должником по обязательству, в обеспечение исполнения которого общество предоставляет поручительство либо имущество в залог (за исключением случаев, когда будет установлено, что договор поручительства или договор залога совершен обществом не в интересах должника или без его согласия)
Взаимосвязанные сделки	– сделки, обладающие, следующими признаками:

Вид деятельности организации	<p>преследование единой хозяйственной цели при заключении сделок, в том числе общее хозяйственное назначение проданного (переданного во временное владение или пользование) имущества, консолидация всего отчужденного (переданного во временное владение или пользование) по сделкам имущества у одного лица, непродолжительный период между совершением нескольких сделок</p> <p>– производство и реализация однородных товаров, работ и услуг, составляющих один операционный сегмент. Каждый операционный сегмент соответствует одному виду деятельности</p>
Операционный сегмент	<p>– объединение в учете в группы однородных товаров, производимых корпорацией, однородных работ, выполняемых корпорацией, однородных услуг, оказываемых корпорацией</p>
Информация по операционному сегменту	<p>– показатели бухгалтерской отчетности организации, раскрывающие деятельность организации по производству определенного товара, выполнению определенной работы, оказанию определенной услуги или однородных групп товаров, работ, услуг</p>
Финансовый результат вида деятельности	<p>– выручка по операционному сегменту, этот показатель позволяет оценить: прекращение вида деятельности (прекращение выручки по данному операционному сегменту), существенное изменение масштаба деятельности (определенное увеличение или уменьшение выручки по данному операционному сегменту), изменение вида деятельности (прекращение одного операционного сегмента и/или появление нового операционного сегмента)</p>
Экстраординарные сделки, выходящие за рамки обычной хозяйственной	<p>– сделка, которая может привести или привела к прекращению выручки по конкретному операционному</p>

деятельности

сегменту. Сделка, которая может привести или привела к существенному сокращению или увеличению выручки по конкретному операционному сегменту. Сделка, которая может привести или привела к образованию нового операционного сегмента

Выбывший член совета директоров

– в уставе общества можно определить кто признается выбывшим членом совета директоров. В частности: умерший, дисквалифицированный решением суда, решением суда ограниченный в дееспособности (ст. 30 ГК РФ) или признанный недееспособным (ст. 29 ГК РФ), – решением суда признанный безвестно отсутствующим (ст. 42 ГК РФ), которому решением (приговором) суда запрещено заниматься деятельностью по участию в управлении коммерческих организаций (ч. 1 ст. 47 УК РФ), который подал письменное заявление о добровольном прекращении своих полномочий, который в силу объективных причин (например, тяжелая болезнь) не в состоянии выполнять полномочия члена совета директоров»

ВВЕДЕНИЕ

В условиях комплексной реформы гражданского законодательства, произошло вычленение особого типа юридического лица (корпорация) и особого вида общественных (гражданских) отношений – корпоративных отношений.

Актуальным является исследование конфликта интересов различных категорий участников корпорации, членов органов корпорации и самой корпорации. Наличие такого рода конфликтов порождает особые корпоративные процедуры, направленные на их сглаживание и преодоления. К числу таких особых корпоративных процедур относится особый порядок совершения сделок с заинтересованностью, крупных сделок, выкуп акций по требованию акционеров.

Основной задачей данного исследования является выработка эффективных, но при этом не слишком затратных и чрезмерно обременительных корпоративных процедур, защищающих корпорацию от злоупотреблений контролирующих участников и менеджмента, показать разумные пределы защиты интересов миноритарных участников, когда эти механизмы входят в противоречие с основными целями коммерческой корпорации, выработать методики определения обычной хозяйственной деятельности, в рамках которой не применяются правила о крупных сделках.

Кроме того, к числу решаемых задач относятся: разработка правил составления списка лиц, сделки с которыми признаются сделками с заинтересованностью, разграничение прямой и косвенной заинтересованности лиц в совершении сделок с корпорацией, выявление конкретных признаков контролирующего лица и правил его определения, а также разработка критериев определения обычной хозяйственной деятельности, позволяющих вычленять экстраординарные сделки.

1 Контролирующее лицо для цели совершения сделок с заинтересованностью

Одной из новаций корпоративного законодательства в части регулирования сделок с заинтересованностью стала замена в качестве стороны такой сделки аффилированного лица контролирующим лицом. В соответствии с законами о хозяйственных обществах контролирующим лицом признаётся лицо, имеющее право:

- прямо или косвенно (через подконтрольных ему лиц) распоряжаться более 50% голосов в высшем органе управления подконтрольной организации (общем собрании акционеров и общем собрании участников ООО),
- назначать (избирать) единоличный исполнительный орган,
- избрать более 50% состава коллегиального органа управления подконтрольной организации¹.

Необходимо наличие хотя бы одного из названных условий, чтобы лицо было признано контролирующим по отношению к обществу.

Подконтрольным лицом (подконтрольной организацией) признаётся юридическое лицо, находящееся под прямым или косвенным контролем контролирующего лица. Подконтрольным лицом для целей применения правил о сделках с заинтересованностью может быть только юридическое лицо.

Эффект контроля для целей регулирования сделок с заинтересованностью связан с последствиями голосования участника хозяйственного общества на общем собрании. Имеется несколько оснований контроля. Право контроля, т. е. возможность голосовать на общем собрании определенным образом, вытекает из:

- владения определенным количеством голосующих акций или определенной долей в уставном капитале ООО,
- заключенного договора, в соответствии с которыми к другому лицу переходят не акции или доля в уставном капитале ООО, а возможность осуществления права голоса по ним,
- предоставления дополнительных прав участникам ООО,
- распределения голосов участников ООО не пропорционально размерам их долей в уставном капитале общества.

Контроль может быть прямой или косвенный через подконтрольные юридические лица.

¹П.1 ст. 81 ФЗ «Об АО»; п 1. ст.45 ФЗ «Об ООО».

1.1 Контроль на основании участия в уставном капитале общества

Участник общества имеет более 50% голосов в общем собрании. Относительное количество голосов участника общего собрания акционеров зависит от количества голосов, принадлежащих акционерам, которые приняли участие в собрании. Чем меньше владельцев голосующих акций участвует в собрании, тем выше относительная доля голосов данного участника, при том же абсолютном числе принадлежащих ему ценных бумаг. При минимальной явке в собрание акционеров владельцев голосующих акций в количестве 50% плюс одна акция или плюс дробная часть акции, если такие ценные бумаги размещены в обществе, акционер–владелец 25% плюс одна, в том числе и дробная голосующая акция, будет признан контролирующим лицом.

Размещенные акции, поступившие в собственность общества (казначейские акции) являются не голосующими и не учитываются при определении кворума. Наличие в обществе таких акций также повышает относительные доли в общем количестве голосов участников общего собрания акционеров.

В обществе размещено 1000 обыкновенных акций. Нет акционера, которому принадлежит более 50% голосующих акций общества (таблица 1).

Таблица 1 – Определение количества голосов участника общего собрания акционеров

Акционеры	Всего размещено голосующих акций		Акции, принадлежащие участникам собрания			
			Вариант I		Вариант II	
	Шт.	%	Шт.	%	Шт.	%
Акционер «А»	260	26	260	28,57	260	51,49
Акционер «Б»	155	15,5	155	17,03	155	30,69
Акционер «В»	495	49,5	495	54,4		
Акционер «Г»	90	9			90	17,82
Итого	1000	100	910	100	505	100

Вариант I. В собрании приняли участие все акционеры, кроме акционера «Г» или акции данного акционера стали казначейскими. Участникам собрания принадлежит 910 голосующих акций. В распоряжении акционера «В» находится 54,4% голосов участников собрания, он признается контролирующим лицом.

Вариант II. В собрании приняли участие все акционеры, кроме акционера «В». Участникам собрания принадлежит 505 голосующих акций. В распоряжении акционера «А» находится 51,49% голосов участников собрания, он признается контролирующим лицом.

В ООО количество голосов участника общего собрания по общему правилу определяется пропорционально размеру доли участника в уставном капитале общества и не зависит от количества голосов, принадлежащих участникам общества, которые приняли участие в собрании.

По разным вопросам повестки дня общего собрания акционеров может быть разный состав голосующих. По одним вопросам повестки дня у участника собрания может быть более 50% голосов, а по некоторым вопросам принадлежащие ему акции признаются не голосующими. По вопросу избрания членов ревизионной комиссии не учитываются голоса акционеров, избранных в органы управления обществом. По вопросу дачи предварительного согласия или последующее одобрение сделки с заинтересованностью не учитываются голоса акционеров, заинтересованных в совершении данной сделки. По вопросам объявления дивидендов не учитываются голоса владельцев привилегированных акций определенного типа, в случае их трансформации в голосующие акции.

Как определять контролирующее лицо, если по одним вопросам повестки дня общего собрания акционерам принадлежит более 50%, а по другим менее 50% голосов? При этом в повестки дня собрания не было вопросов формирования единоличного исполнительного органа общества или избрания членов коллегиального органа управления обществом. Формально для признания участника собрания контролирующим лицом достаточно того, что акционер обладал более 50% голосов хотя бы по одному вопросу повестки дня общего собрания акционеров.

1.2 Контроль на основании заключенного договора

Контролирующим лицом может быть и не участник общества, который, имеет более 50% голосов в общем собрании. Право контроля может возникать на основании договоров, в соответствии с которыми другому лицу переходят не акции или доля в уставном капитале ООО, а возможность осуществления права голоса по ним. Это следующие договора:

- доверительного управления,
- простого товарищества,

- поручения,
- об осуществлении корпоративных прав,
- иного соглашения, предметом которого является осуществление прав, удостоверенных акциями или долями ООО.

В список лиц, имеющих право на участие в общем собрании, включаются также лица, не являющиеся акционерами обществ. Это:

- управляющие компании паевых инвестиционных фондов, если акции общества, предоставляющие их владельцам право голоса по вопросам повести дня общего собрания, составляют имущество паевых инвестиционных фондов;
- доверительный управляющий или учредитель управления, сведения о котором, предоставлены доверительным управляющим, если акции общества, предоставляющие акционерам – их владельцам право голоса по вопросам, включенным в повестку дня общего собрания, зачислены на лицевой счет (счет депо) доверительного управляющего;
- залогодержатель акций общества, если акции общества, предоставляющие их владельцам право голоса по вопросам повести дня общего собрания, являются предметом залога и условиями договора залога предусмотрено, что права по этим акциям (право голоса) осуществляет залогодержатель².

Указанные лица могут участвовать и в общем собрании участников ООО. Они также могут быть признаны контролирующим лицами. в зависимости от того каким количеством голосов они распорядились в общем собрании участников хозяйственного общества.

Контролирующее лицо – участник собрания, который имеет право самостоятельно назначать (избирать) единоличный исполнительный орган и прекращать его полномочия.

Контролирующее лицо – участник собрания, который имеет право самостоятельно избрать более половины членов коллегиального органа управления (совета директоров).

Такая возможность может появиться по разным причинам в АО и ООО.

В акционерном обществе при низком уровне участия в общем собрании акционеров–владельцев голосующих акций, акционер с пакетом голосующих акций менее 50%, но выше 25% может получить право самостоятельно сформировать единоличный исполнительный орган общества.

Уставом ООО может быть установлено, что количество голосов участников общества по всем или отдельным вопросам компетенции общего собрания, определяется

²Положение об общем собрании акционеров. Утверждено Банком России 16.11.2018 №660–П. П. 2.21.

не пропорционально размеру доли в уставном капитале общества, а по иному принципу. Например, по вопросам избрания членов совета директоров и единоличного исполнительного органа одному участнику предоставлено 50,1% голосов не зависимо от размера его доли в уставном капитале общества, при этом решение по этим вопросам принимается большинством голосов участников общества.

Участнику ООО уставом общества может быть предоставлено дополнительное право назначать единоличный исполнительный орган общества.

Акционер (участник ООО) может получить право самостоятельно сформировать единоличный исполнительный орган в силу корпоративного договора. В корпоративном договоре участников АО или ООО может быть предусмотрено обязательство сторон договора голосовать на общем собрании за кандидатуру на должность единоличного исполнительного органа, предложенную одним из участников общества.

Контролирующее лицо – участник собрания, который имеет право избрать более половины состава коллегиального органа управления (совета директоров). Если коллегиальный орган управления избирается кумулятивным голосованием, то статус контролирующего лица зависит от двух факторов:

- количественного состава совета директоров, определенного в уставе или решении общего собрания акционеров;
- активности участия владельцев голосующих акций в общем собрании акционеров.

Контролирующим лицом будет участник общего собрания акционеров, который распоряжается в собрании от 50 до 57,2% голосов. При этом его доля в общем количестве размещенных голосующих акций может составлять менее 50% (таблица 2).

Таблица 2 – Избрание членов совета директоров кумулятивным голосованием

Количественный состав органа, определенный уставом или решением общего собрания	Доля голосов в общем количестве голосов участников собрания необходимая для избрания одного членов органа (%)	Доля голосов в общем числе голосов участников собрания необходимая для избрания более 50% членов органа (%)
5	16,6666	49,9998
6	14,2857	57,1428
7	12,5000	50
8	11,1111	55,5555
9	10,1000	50,5
10	9,0909	54,5454
11	8,3333	49,9998
12	7,6923	53,8461
13	7,1429	50,0003
14	6,6666	53,3328
15	6,2500	50

Контролирующее лицо – это не владелец более 50% голосующих акций, а лицо, которое может распоряжаться в собрании участников корпорации более 50% голосов.

Во-первых, в акционерном обществе не все акции, принадлежащие акционеру, могут быть голосующими на общем собрании акционеров:

- запрет суда голосовать всеми или частью акций;
- санкции за нарушение правил главы XI.1 (п. 6 ст. 84.2 ФЗ «Об АО»);
- уставом непубличного общества может быть ограничено максимальное количество голосов, предоставляемых одному участнику общества (п. 1 ст. 11 ФЗ «Об АО»);
- права, удостоверяемые заложеной ценной бумагой, осуществляет залогодержатель (п. 1 ст. 358.17 ГК РФ);
- часть голосов передано по корпоративному договору;
- заключен договор доверительного управления акциями.

Во-вторых, в случае неучастия в собрании части акционеров–владельцев голосующих акций, владельцы меньших пакетов акций (менее 50%) могут иметь в собрании более 50% голосов.

Контролирующее лицо – это не владелец доли, превышающей 50% в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью, а лицо, которое может распоряжаться в собрании участников корпорации более 50% голосов.

В ООО возможно следующее:

- запрет суда голосовать всей или частью доли;
- уставом общества может быть ограничено максимальное количество голосов, предоставляемых одному участнику общества (п. 3 ст. 11 ФЗ «Об ООО»);
- уставом ООО предусмотрен порядок определения голосов участников общества не пропорционально размеру их долей в уставном капитале (п. 1 ст. 32 ФЗ «Об ООО»);
- права, удостоверяемые заложенной долей, осуществляет залогодержатель (п. 1 ст. 358.17 ГК РФ);
- часть голосов передано по корпоративному договору;
- заключен договор доверительного управления.

Рассмотрим несколько ситуаций.

В годовом общем собрании акционер имел менее 50% голосов участников собрания (участник ООО имел менее 50% голосов всех участников общества). У него не было права самостоятельно образовать единоличный исполнительный орган общества и избрать более 50% членов совета директоров. После собрания он стал владельцем более 50% голосующих акций (доли в уставном капитале ООО в размере более 50%), но собрания акционеров (участников ООО) не проводилось и формирования новых органов общества не было. *Становится он контролирующим лицом?*

В годовом общем собрании акционер имел более 50% голосов участников собрания (участник ООО имел более 50% голосов всех участников общества). Он самостоятельно сформировал единоличный исполнительный орган общества. После собрания продал часть акций (часть доли в уставном капитале ООО), ему стало принадлежать менее 50% голосующих акций или доля в уставном капитале общества стала составлять менее 50%. *Остается он контролирующим лицом и становится ли при этом контролирующим лицом участник общества, который приобрел акции или часть доли в уставном капитале ООО и его доля в уставном капитале общества превысила 50%?*

Наметились два подхода к трактовке критерия контролирующего лица, и момента определения контролирующего лица, их условно можно назвать монистический и дуалистический.

Согласно монистическому подходу, контролирующие лица определяются на один момент времени по одному критерию – правовым последствиям их голосованию в общем собрании участников корпорации. Данный критерий в равной мере применим к участникам хозяйственного общества и к лицам, не являющимся участниками общества, но имеющие право участвовать в общем собрании участников.

Согласно дуалистическому подходу, разные контролирующие лица определяются в разный момент времени по разным критериям:

- одни по правовым последствиям их голосованию в общем собрании участников хозяйственного общества;
- другие по данным реестров, удостоверяющих количество принадлежащих им акций или размер доли в уставном капитале общества, и потенциальной возможности голосования в будущем

Если обратится к примерам, приведенным выше, то в зависимости от применяемого подхода будут даны различные ответы на поставленные вопросы.

Согласно монистическому подходу, приобретение или отчуждение голосующих акций (доли в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью) или права голоса по акциям (доли в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью) после собрания участников не влияет на установление или прекращение статуса контролирующего лица, который определялся по правовым последствиям голосования на общем собрании участников хозяйственного общества.

Согласно дуалистическому подходу, одни участники приобретают статус контролирующего лица в зависимости от правовых последствиях их голосования на общем собрании участников корпорации, а другие в зависимости от сделок с акциями и долями между собраниями. Согласно дуалистическому подходу, большее количество лиц в обществе признается контролирующими (остается контролирующее лицо, определенное по правовым последствиям голосования на общем собрании, и появляется еще одно по данным реестра).

Если обратится к ситуации, описанной в таблице 1, то по данным реестра в обществе нет контролирующих лиц, а по правовым последствиям голосования на общем

собрании акционеров появляются различные контролирующие лица в зависимости от состава участников собрания.

1.3 Контроль над корпорацией: фактические действия участника или потенциальная возможность совершения им определенных действий?

Факт того, что данное лицо является контролирующими проявляется в совершении этим лицом определенных действий в отношении общества, а именно в правовых последствиях его голосования в общем собрании. Контроль данного лица над обществом состоит в том, что он фактически определял волю высшего органа управления корпорации и самостоятельно сформировал единоличный исполнительный орган или большинство в коллегиальном органе управления.

Дуалистический подход основан на оценке не фактических действий определенного лица в отношении общества, а из фиксации потенциальной возможности совершения им этих действий. Поскольку это лицо приобрело более 50% голосующих акций или долю в уставном капитале ООО в размере свыше 50%, то он может на будущем собрании участников общества проголосовать определенным образом. Но этот подход не оценивает станет ли эта возможность реальностью, сохранит этот участник данное количество голосов к моменту проведения собрания или, вообще, примет он участие в собрании и состоится это собрание.

Монистический подход основан на оценки фактических действий, а не потенциальной возможности их совершения. Не всякая возможность становится действительностью.

1.4 Обычная хозяйственная деятельность и критерии ее оценки

При принятии Федерального закона от 26.12.1995 № 208–ФЗ «Об акционерных обществах» (далее – Закон об АО) в него были включены положения о крупных сделках и сделках, в совершении которых имеется заинтересованность, заимствованные из англосаксонского права. Смысл конструкции крупных сделок состоит в следующем: это экстраординарные сделки, выходящие за рамки обычной хозяйственной деятельности, которые ведут к значительному изменению состава активов общества – более чем на 25 % (отчуждение одних активов и/или приобретение других). Ввиду их экстраординарного характера и масштабного влияния на активы общества они должны совершаться по особым правилам. Для совершения таких сделок недостаточно только решения (воли) единоличного исполнительного органа – дополнительно необходимо решение совета директоров или общего собрания участников хозяйственного общества.

Определение органа, к компетенции которого отнесено решение о предварительном согласии на совершение крупной сделки или ее последующем одобрении, зависит от стоимости активов, которые являются ее предметом. Если предмет сделки составляют активы общества, стоимость которых находится в интервале свыше 25% и до 50% включительно балансовой стоимости активов, принятие решения о согласии на совершение такой сделки отнесено к компетенции совета директоров. Если стоимость активов, являющихся предметом сделки, превышает 50% балансовой стоимости активов, предварительное согласие на ее совершение или последующее одобрение отнесено к компетенции общего собрания акционеров.

Однако существуют хозяйственные операции (сделки), в результате которых структура активов общества меняется более чем на 25 %, но при этом не происходит ничего экстраординарного (например, реализация готовой продукции, закупка сырья и материалов). Может произойти отчуждение готовой продукции, сумма которой превышает 25 % балансовой стоимости активов: активы в виде готовой продукции выбывают, а взамен приобретается актив в виде денежных средств (выручка) или прав требований (дебиторская задолженность). Далее, денежные средства отчуждаются – затрачиваются на приобретение сырья и материалов (увеличиваются совокупные запасы). Независимо от суммы указанных сделок ничего экстраординарного в них нет, поэтому отсутствует необходимость их совершения в особом порядке.

В законах об АО и ООО имеется понятие «обычная хозяйственная деятельность». Предусмотрено разграничение сделок на те, которые совершаются в процессе обычной хозяйственной деятельности, и экстраординарные сделки, выходящие за ее пределы³. Специальный режим крупных сделок распространяется только на экстраординарные сделки, которые выходят за пределы обычной хозяйственной деятельности.

Под квалификацию «крупные» подпадают заключаемые обществом сделки, которые одновременно соответствуют следующим условиям:

– имеют экстраординарный характер, то есть совершаются за пределами обычной хозяйственной деятельности;

– способ передачи объектов гражданских прав – приобретение, отчуждение или возможность отчуждения прямо либо косвенно активов;

– размер сделки – стоимость активов, которые являются предметом сделки, составляет 25% и более балансовой стоимости активов общества.

³Под термином «экстраординарные сделки» в данной статье понимаются сделки, которые выходят за пределы обычной хозяйственной деятельности.

Для того чтобы сделка (несколько взаимосвязанных сделок) была признана крупной и на нее распространялся особый режим ее совершения, необходимо определить не только ее размер в процентах от балансовой стоимости активов, но и то обстоятельство, что она выходит за рамки обычной хозяйственной деятельности [п. 1 ст. 78 Закона об АО и п. 1 ст. 46 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» (далее – Закон об ООО)].

Изначально законы об АО и ООО не давали определения обычной хозяйственной деятельности. Это было оценочное понятие, критерии которого участники хозяйственной деятельности устанавливали сами, а в случае судебного спора – по усмотрению суда.

Ранее применявшиеся критерии сделок, совершаемых в рамках обычной хозяйственной деятельности.

Первые попытки разъяснить этот вопрос были сделаны в постановлениях Пленума ВС РФ и Пленума ВАС РФ от 09.12.1999 № 90/14 «О некоторых вопросах применения Федерального закона «Об обществах с ограниченной ответственностью» и Пленума ВАС РФ от 18.11.2003 № 19 «О некоторых вопросах применения Федерального закона «Об акционерных обществах». В каждом из этих документов понятию сделок, совершаемых в рамках обычной хозяйственной деятельности, были посвящены пункты схожего содержания: «к сделкам, совершаемым в процессе обычной хозяйственной деятельности, могут относиться, в частности, сделки по приобретению обществом сырья и материалов, необходимых для осуществления производственно-хозяйственной деятельности, реализации готовой продукции, получению кредитов для оплаты текущих операций (например, на приобретение оптовых партий товаров для последующей реализации их путем розничной продажи)» (п. 30 постановления ВАС РФ от 18.11.2003 № 19); «если она совершается в процессе обычной хозяйственной деятельности (реализация продукции, приобретение сырья, выполнение работ и др.)» (п. 20 постановления ВАС РФ № 90/14).

Высшие судебные инстанции не привели критериев сделок, совершаемых в рамках обычной хозяйственной деятельности, а лишь перечислили очевидные хозяйственные операции, которые относятся к обычной хозяйственной деятельности. Для понимания того, чем является обычная для компании хозяйственная деятельность, упомянутого примерного списка сделок было недостаточно. Он не позволял объективно отделить экстраординарную сделку от обычной. В итоге продолжилась выработка критериев, которые помогли бы отграничить сделки, совершаемые в процессе обычной хозяйственной деятельности, от экстраординарных сделок, выходящих за ее рамки.

Формальный критерий обычной хозяйственной деятельности. Под обычной хозяйственной деятельностью подразумевались виды деятельности, перечисленные в уставе, которым присвоен соответствующий код Общероссийского классификатора видов экономической деятельности, а также для осуществления которых общество получило лицензию. Согласно этому критерию подтверждением обычности хозяйственной деятельности помимо устава служили выданный органом статистики о присвоении кодов ОКВЭД документ, а также лицензия. Сделки, совершаемые в рамках этих видов деятельности, выводились из режима крупных. Данный критерий долгое время преобладал в судебной практике. Наиболее показательны два дела (постановления Президиума ВАС РФ от 21.08.2001 № 7538/00 и от 28.11.2006 № 9148/06), в которых ВАС РФ помимо прочего сослался на то, что согласно уставу компании тот род деятельности, в сфере которой совершена сделка, относится к ее основному виду деятельности. Это мнение превратилось в популярную точку зрения, на которую стали ориентироваться как компании, так и суды. Примером могут служить следующие судебные акты: постановления ФАС Московского округа от 13.10.2008 № КГ–А40/9566–08, от 15.04.2009 № КГ–А40/2640–09, ФАС Западно–Сибирского округа от 16.12.2009 по делу № А46–338/2009; определение ВАС РФ от 04.02.2010 № ВАС–17566/09 по делу № А40–87928/08–13–510.

Такой формальный подход не мог иметь широкого применения. Коммерческие организации, согласно ГК РФ, обладают универсальной правоспособностью, то есть вправе заниматься любыми видами деятельности, не запрещенными законом. Виды деятельности, которые осуществляет коммерческая организация (акционерное общество или общество с ограниченной ответственностью), не относятся к сведениям, обязательным для указания в уставе, в котором можно процитировать положения Кодекса о том, что общество вправе заниматься любым видом деятельности, не запрещенным законом, без перечисления конкретных видов. В корпоративной практике сложилась своеобразная традиция отражения в уставе видов деятельности, которые вправе осуществлять коммерческая корпорация. В уставе воспроизводится положение ГК РФ, согласно которому общество может заниматься любым видом деятельности, не запрещенным законом, перечисляются несколько десятков видов деятельности, а заканчивается все это фразой: «и не ограничивается перечисленными видами деятельности». Понятно, что правовое последствие такого «перечисления» бессмысленно, так как в уставе, по сути, написано, что общество вправе заниматься всем, «что не запрещено законом». Осуществление видов деятельности, не названных в уставе, не

может служить свидетельством того, что общество вышло за пределы обычной хозяйственной деятельности.

В 2010 г. Президиум ВАС РФ отверг указанный формальный критерий, указав в постановлении от 28.12.2010 № 10082/10, что для определения, относится ли сделка к обычной хозяйственной деятельности, ее нужно сравнивать не с перечисленными в уставе общества видами деятельности, а с теми сделками, которые оно фактически регулярно заключает. В постановлении Пленума ВАС РФ от 16.05.2014 № 28 «О некоторых вопросах, связанных с оспариванием крупных сделок и сделок с заинтересованностью» отмечено: «не является основанием для квалификации сделки как совершенной в процессе обычной хозяйственной деятельности один только факт ее совершения в рамках вида деятельности, упомянутого в едином государственном реестре юридических лиц или уставе общества как основного для данного юридического лица, либо то, что общество имеет лицензию на право осуществления такого вида деятельности».

Сделка совершалась данным обществом неоднократно на аналогичных условиях. Следующим критерием сделок, совершаемых в рамках обычной хозяйственной деятельности, стала регулярность совершения сделок данного вида в обществе. Неоднократность подтверждалась ранее заключенными договорами по соответствующему виду сделок. Суды принимали во внимание не только виды сделок, заключаемых обществом, но и их условия, которые не должны были существенным образом отличаться от условий аналогичных сделок, совершавшихся обществом ранее. «Обычность» сделки доказывали следующие обстоятельства: общество неоднократно совершало аналогичные сделки; они заключались в течение продолжительного периода времени на схожих условиях.

Представим ситуацию: компания постоянно сдавала имущество в аренду, сумма арендных платежей по каждому отдельному договору не выходила за рамки четверти активов. В какой-то момент сумма этих платежей нарастающим итогом превысит предусмотренный законом порог, но при этом условия сделки ничем не отличаются от ранее заключенных аналогичных сделок⁴. Поскольку нет риска причинения ущерба компании, вряд ли следовало считать такую сделку экстраординарной, требующей специального одобрения. Судебная система стала придерживаться такого подхода.

⁴До принятия [Федерального закона от 03.07.2016 № 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»](#) сумма сделки по предоставлению недвижимого имущества в возмездное пользование с целью отнесения ее к крупным определялась по сумме арендных платежей за весь период действия заключенных договоров.

В постановлении ФАС Поволжского округа от 06.03.2008 по делу № А65–19051/07 указано, что судьи первой, апелляционной и кассационной инстанций, давая оценку договору залога недвижимости, который был заключен в качестве обеспечения кредита, проанализировали хозяйственную деятельность акционерного общества и установили, что за три года акционерное общество для осуществления своей хозяйственной деятельности неоднократно получало кредиты – всего за этот период было заключено 11 кредитных договоров, обеспеченных залогом недвижимости. Это позволило квалифицировать данные сделки как заключенные в процессе обычной хозяйственной деятельности.

Иногда в корпоративной практике применялся не какой-то один критерий сделок, совершаемых в рамках обычной хозяйственной деятельности, а несколько одновременно. Сделка признавалась совершенной в рамках обычной хозяйственной деятельности, если соответствовала нескольким критериям: первый – регулярность совершения сделок данного вида в обществе на схожих условиях; второй – связь сделок с видами деятельности, которые генерируют выручку компании.

Приведу примеры из моей консультационной практики.

В компании АО «Московская телефонная сеть» возник корпоративный конфликт по поводу оценки сделок в рамках некоторых видов ее деятельности, в частности строительства телефонных подстанций и прокладки телефонных кабелей. Оппоненты утверждали, что строительные работы не относятся к обычной хозяйственной деятельности компании АО «МТС», поэтому связанные с ними сделки требуют специального одобрения, поскольку их сумма в течение года превышает 25% балансовой стоимости активов общества.

Были разработаны следующие критерии оценки рассматриваемых сделок с точки зрения отнесения их к обычной хозяйственной деятельности. Первый – регулярный характер совершения таких сделок обществом на аналогичных или схожих условиях. Корпорация осуществляла такого рода строительные работы с момента своего создания. Второй – связь сделок с видом деятельности, который генерирует основную выручку корпорации. Общество строит объекты, без которых невозможно осуществление основного вида деятельности, генерирующего выручку, – оказание услуг телефонной связи. Поэтому данную деятельность можно признать обычной хозяйственной деятельностью: совершенные в ее рамках сделки независимо от их суммы не попадают в разряд крупных сделок.

Другой пример. Та же компания осуществляла строительство спортивно-оздоровительного комплекса на своей базе отдыха. Можно ли признать это обычной

хозяйственной деятельностью? Согласно применяемому подходу, это была разовая сделка (ранее компания не строила объектов такого рода) и строительство указанного объекта не имело отношения к оказанию услуг телефонной связи. Поэтому данная сделка была признана крупной, поскольку выходила за рамки обычной хозяйственной деятельности, и подлежала соответствующему одобрению.

Иногда для определения того, что сделка выходит за рамки обычной хозяйственной деятельности используется критерий прибыльности. Логика такого подхода в следующем. Целью деятельности коммерческой корпорации является извлечение прибыли. Сделки направленные на извлечение прибыли – это обычная хозяйственная, если сделка не преследует извлечение прибыли, то выходит за рамки обычной хозяйственной деятельности.

Последний раз высшая судебная инстанция обращалась к рассмотрению этой проблемы в постановлении Пленума ВАС РФ от 16.05.2014 № 28 «О некоторых вопросах, связанных с оспариванием крупных сделок и сделок с заинтересованностью», где было дано следующее определение обычной хозяйственной деятельности: «Под обычной хозяйственной деятельностью следует понимать 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.

К сделкам, совершаемым в процессе обычной хозяйственной деятельности, могут относиться сделки по приобретению обществом сырья и материалов, необходимых для осуществления производственно-хозяйственной деятельности, реализации готовой продукции, получению кредитов для оплаты текущих операций (например, на приобретение оптовых партий товаров для последующей реализации их путем розничной продажи)».

В данном постановлении появилась новация. Принцип регулярности совершения сделок данного вида стал более гибким. Для признания того, что сделка совершается в рамках обычной хозяйственной деятельности, теперь не обязательно, чтобы сделки такого вида совершало данное общество; такие сделки могли совершать иные хозяйствующие субъекты, занимающиеся аналогичным видом деятельности, сходные по размеру активов и объему оборота, независимо от того, совершались ли такие сделки данным обществом ранее

Законодательное определение сделок, совершаемых в пределах обычной хозяйственной деятельности.

С 1 января 2017 г. вступили в силу дополнения и изменения в Закон об АО, которые в том числе содержат определение обычной хозяйственной деятельности. Так, согласно п. 4 ст. 78 Закона об АО «для целей настоящего Федерального закона под сделками, не выходящими за пределы обычной хозяйственной деятельности, понимаются любые сделки, заключаемые при осуществлении деятельности соответствующим обществом либо иными организациями, осуществляющими 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».

Аналогичное определение было включено в п. 8 ст. 46 Закона об ООО. Это определение позволит по-иному оценивать обычную хозяйственную деятельность.

Сохранился критерий регулярности совершения сделок. Обычная хозяйственная деятельность должна иметь определенную регулярность. Для оценки того, что сделка совершается в рамках обычной хозяйственной деятельности, возможно ее сопоставление со сделками, совершенными обществом ранее.

В законах об АО и ООО указано, что под сделками, не выходящими за пределы обычной хозяйственной деятельности, понимаются любые сделки, заключаемые при осуществлении деятельности как соответствующим обществом, так и «иными организациями, осуществляющими аналогичные виды деятельности, независимо от того, совершались ли такие сделки данным обществом ранее». При этом иные организации должны соответствовать только одному признаку – осуществлять виды деятельности, аналогичные тем, которые осуществляет рассматриваемое общество. В отличие от положений, сформулированных в постановлении Пленума ВАС РФ от 16.05.2014 № 28, закон не требует, чтобы эти хозяйствующие субъекты были сходны с обществом по размеру активов и объему оборота. Это более широкий круг организаций, которые могут выступать аналогом для оценки регулярности совершения сделок определенного вида.

Если организация не совершала ранее сделки такого вида, но их совершали другие организации, осуществляющие аналогичные виды деятельности, это может служить основанием для отнесения такой сделки к осуществляемым в рамках обычной хозяйственной деятельности.

Проиллюстрирую это положение. Завод по производству кирпича, не производивший ранее реконструкции газовых печей, решил заменить устаревшие печи. Хозяйственные операции по закупке, монтажу нового газового оборудования и демонтажу старого не являются регулярными для данного общества. Однако другие кирпичные

заводы региона, независимо от размера их активов и объема оборота, в массовом порядке уже заменили печи. Хотя организация ранее не совершала сделки такого рода, но поскольку их совершали другие организации, ведущие аналогичные виды деятельности, это позволяет рассматривать указанную сделку как совершаемую регулярно.

Еще один критерий – влияние сделки на изменение видов деятельности общества и их масштабов. Сделками, совершаемыми в рамках обычной хозяйственной деятельности, признаются такие сделки, которые «не приводят к прекращению деятельности общества или изменению ее вида либо существенному изменению ее масштабов».

Некоторые специалисты критикуют этот критерий ввиду его размытости и нечеткости, что, по их мнению, затрудняет его применение. В связи с этим актуализировалась проблема толкования термина «деятельность общества» и применение количественных показателей, при помощи которых можно оценивать изменения ее масштаба, в том числе и прекращение.

Чтобы наполнить эти критерии реальным содержанием, следует перейти к финансовым показателям, которые позволяют в стоимостной форме оценивать виды деятельности компании и измерять их масштаб.

2 Обычная хозяйственная деятельность и критерии ее оценки

2.1 Операционные сегменты и виды деятельности

Для цели выявления обычной хозяйственной деятельности следует анализировать не абстрактное понятие деятельность компании вообще, а конкретные виды деятельности, осуществляемые компанией. Деятельность компании – это производство определенных товаров, выполнение определенных работ, оказание определенных услуг. Деятельность компании можно разложить по видам, под которыми понимается производство однородных товаров, выполнение однородных работ, оказание однородных услуг.

Система наблюдения за фактами хозяйственной жизни общества – бухгалтерский учет дает инструменты, которые позволяют фиксировать виды деятельности организации и количественно оценивать их изменения. Обратимся к таким понятиям, как операционный сегмент и информация по операционному сегменту.

В рамках бухгалтерского учета возможно объединение однородных товаров, производимых корпорацией, однородных работ, выполняемых корпорацией, однородных услуг, оказываемых корпорацией, в группы, которые называются операционными сегментами.

Основой выделения сегментов могут быть, в частности:

- производимая продукция, закупаемые товары, выполняемые работы, оказываемые услуги;
- покупатели (заказчики) продукции, товаров, работ, услуг;
- географические регионы, в которых осуществляется деятельность;
- структурные подразделения организации.

Под операционными сегментами понимаются выделенные в организации группы однородных товаров, работ, услуг, которые объединяются в самостоятельную группу при условии сходства по всем или большинству из следующих факторов:

- назначению товаров, работ, услуг;
- процессу производства товаров, выполнения работ, оказания услуг;
- потребителям (покупателям) товаров, работ, услуг;
- методам продажи товаров и распространения работ, услуг;
- системам управления деятельностью организации (если применимо)⁵

Один вид деятельности можно представить в виде одного операционного сегмента в бухгалтерском учете.

⁵Положение по бухгалтерскому учету «Информация по сегментам» ПБУ 12/2000, утвержденного приказом Минфина России от 08.11.2010 № 143н.

Под видом деятельности организации можно понимать производство и реализация однородных товаров, работ и услуг, составляющих один операционный сегмент. Один операционный сегмент – один вид деятельности, причем не имеет значения, указан данный вид деятельности в уставе общества или нет, есть ли по нему код Общероссийского классификатора видов экономической деятельности.

Информация по операционному сегменту – показатели бухгалтерской отчетности, раскрывающие деятельность организации по производству и/или реализации однородных групп товаров, работ, услуг.

По операционному сегменту может учитываться различная информация, но для цели оценки изменения масштабов видов деятельности достаточно такого финансового результата вида деятельности как выручка по операционному сегменту, которая позволяет оценить:

- прекращение вида деятельности (прекращение выручки по данному операционному сегменту);
- существенное изменение масштаба деятельности (определенное уменьшение выручки по данному операционному сегменту);
- изменение вида деятельности (прекращение одного операционного сегмента и/или появление нового операционного сегмента).

Существенное изменение вида деятельности (масштаба деятельности). Нормативная база по бухгалтерскому учету не содержит критерия существенности изменения выручки по операционным сегментам – этот критерий организация может определить самостоятельно.

Естественно, должна быть установлена причинно–следственная связь между совершаемой сделкой и изменением или прекращением выручки по операционному сегменту.

К экстраординарной, выходящей за рамки обычной хозяйственной деятельности следует отнести сделку, которая может привести или привела:

- к прекращению выручки по одному из операционных сегментов;
- к существенному изменению выручки по одному из операционных сегментов;
- к образованию нового операционного сегмента.

Проиллюстрирую сформулированные критерии. Кейс. Общество произвело отчуждение или сдало в аренду объект недвижимости, стоимость которого превышает 25% балансовой стоимости активов. Оценим сделку по критериям обычной хозяйственной деятельности.

Критерий регулярности совершения сделки данного вида: ранее общество не совершало таких сделок, но их совершали другие организации, ведущие аналогичные виды деятельности.

Влияние сделки на прекращение или изменение видов деятельности общества.

Вариант 1. В результате отчуждения объекта недвижимости или сдачи его в аренду прекратилась или существенно изменилась выручка по какому-то операционному сегменту. В аренду сдан цех вместе с оборудованием, что привело к прекращению производства и реализации группы однородных товаров. Сделка привела к прекращению или существенному изменению вида деятельности, соответственно она признается выходящей за рамки обычной хозяйственной сделки. Учитывая размер сделки (более 25 % балансовой стоимости активов общества) и способ передачи объектов гражданских прав (отчуждение), она признается крупной.

Вариант 2. В результате отчуждения объекта недвижимости или сдачи его в аренду не прекратилась или существенно не изменилась выручка ни по одному из операционных сегментов. В аренду сдано не используемое в хозяйственной деятельности помещение. Сделка не привела к прекращению или изменению вида деятельности, она совершена в рамках обычной хозяйственной деятельности и независимо от ее размера не признается крупной.

Кейс. Общество построило котельную, осуществив затраты на проектную документацию, строительные работы, закупку и монтаж оборудования. Это взаимосвязанные сделки с активами, стоимость которых составила 30% балансовой стоимости активов общества.

Критерий регулярности совершения сделки данного вида: ранее общество не совершало таких сделок, но их совершали другие организации, ведущие аналогичные виды деятельности.

Влияние сделки на прекращение или изменение видов деятельности общества.

Вариант 1. Котельная построена исключительно для собственных нужд, общество само потребляет тепло и горячую воду. Новый операционный сегмент не образовался, изменения выручки по имеющимся операционным сегментам не произошло – это обычная хозяйственная деятельность.

Вариант 2. Общество начало оказывать новый вид услуг: отпускать тепло сторонним потребителям. Образовался новый операционный сегмент – взаимосвязанные сделки вышли за рамки обычной хозяйственной деятельности.

Показатели бухгалтерской отчетности организации, раскрывающие информацию по оперативному сегменту деятельности, содержатся на счете 90 «Продажи», который предназначен для обобщения информации о доходах, связанных с обычными видами деятельности организации, а также для определения финансового результата по ним.

К счету 90 «Продажи» необходимо открыть субсчет 90–1 «Выручка», а к субсчету «Выручка» – субсчета по каждому выделенному в организации операционному сегменту.

Принятие в обществе методики оценки сделок на предмет их отнесения к обычной хозяйственной деятельности или экстраординарности. Существенным недостатком отечественной практики ведения бухгалтерского учета является ее односторонняя ориентация на отражение сведений, влияющих на расчет и уплату налогов. Бухгалтеры считают, что они ведут бухгалтерский учет и составляют бухгалтерскую отчетность не для менеджмента корпорации и ее участников, а для налоговых органов. Зачастую они не отражают в учете показатели, не влияющие на налоговую базу. Раздельный учет выручки по операционным сегментам не влияет на налоговую базу, поэтому его, как правило, не осуществляют. Но следует иметь в виду, что риски деятельности организации не ограничиваются только налоговыми.

Наличие в общества надлежащим образом утвержденной методики определения обычной хозяйственной деятельности усиливает презумпцию того, что все сделки общество совершает в пределах обычной хозяйственной деятельности и затрудняет их оспаривание. В случае возникновения судебного спора о признании сделки крупной и недействительной истцу придется приводить свои критерии обычной хозяйственной деятельности и доказывать, что оспариваемая сделка была совершена за рамками обычной хозяйственной деятельности, принятой в обществе.

Если менеджмент и участники корпорации хотят иметь объективные критерии определения сделок, совершаемых в рамках обычной хозяйственной деятельности, они предпримут усилия к отражению в учете организации необходимых показателей. Совет директоров общества должен утвердить методику оценки сделок для целей отнесения их к обычной хозяйственной деятельности. На основании этого решения совета директоров единоличный исполнительный орган издает приказ об отражении в учете организации следующих бухгалтерских показателей – выделение операционных сегментов и учет выручки по каждому из них.

Принятие в обществе такой методики наполняет конкретным содержанием такие понятия, указанные в законе как «виды деятельности», «существенное изменение

масштабов видов деятельности», дают объективные инструменты количественной оценки этих явлений.

2.2 Альтернатива крупным сделкам

Имеются сделки с имуществом общества, в момент заключения которых, достаточно отчетливо видно их влияние на операционные сегменты, т. е. на изменение видов деятельности общества и их масштаба. Это: купля–продажа, мена, внесение вклада в уставный капитал, соглашение об отступном, аренда (имущественный наем), сдача имущества в аренду.

Имеются сделки, которые в момент их заключения не оказывают влияния на операционные сегменты, т.е. не изменяют в этот момент виды деятельности общества или их масштаб: заем, кредит, залог, поручительство, независимая гарантия, уступка требования, перевод долга, договор страхования в пользу третьего лица (членов совета директоров).

Указанные сделки, в момент их заключения не влияют на операционные сегменты, соответственно не ведут к изменению видов деятельности общества или их масштабов. Они должны признаваться как сделки, совершаемые в рамках обычной хозяйственной деятельности, и не подлежат одобрению как крупные сделки.

В ходе дискуссии о критериях обычной хозяйственной деятельности высказано следующее предложение, касающееся обеспечительных сделок. Их влияние на виды деятельности общества следует оценивать не на момент их заключения, а по прогнозу возможного негативного влияния на деятельность общества в будущем в случае, если обеспеченные ими обязательства не будут исполнены в полном объеме. Предлагается два различных подхода к применению критериев обычной хозяйственной деятельности. Для одних сделок эти критерии должны применяться на момент их заключения, а к другим к прогнозу их влияния на деятельность общества в момент исполнения сделки, при этом прогноз должен исходить из худшего пессимистичного варианта.

Действительно, обеспечительные сделки с высокой вероятностью могут создавать риск нарушения интересов общества. Требуется серьезное обоснование целесообразности их совершения обществом (особенно обеспечение обязательств третьих лиц). Столь неоднозначные сделки, конечно, должны одобряться уполномоченными органами общества, но по иному основанию, чем крупные сделки.

Участникам хозяйственного общества, действующим с должной осмотрительностью, целесообразно предусмотреть в уставе необходимость их предварительного одобрения уполномоченным органом общества, т. е. уставом общества

ограничить полномочия единоличного исполнительного органа на совершение таких сделок.

Согласно прежней редакции законов о хозяйственных обществах уставом общества режим крупных сделок мог распространяться на сделки с имуществом иной стоимости, меньше той, которая определена законом. Новая редакция Закона об АО и Закона об ООО не допускает возможности расширения уставом общества масштабов крупных сделок.

Но предусмотрена иная возможность контроля со стороны совета директоров или общего собрания акционеров (участников ООО) совершения сделок единоличным исполнительным органом. «Уставом общества может быть предусмотрена необходимость получения согласия совета директоров (наблюдательного совета) общества или общего собрания акционеров на совершение определенных сделок. При отсутствии такого согласия или последующего одобрения соответствующей сделки она может быть оспорена лицами, указанными в [абзаце первом пункта 6 статьи 79](#) настоящего Федерального закона, по основаниям, установленным [пунктом 1 статьи 174](#) Гражданского кодекса Российской Федерации» (п. 2 ст. 69 Закона об АО).

В непубличном акционерном обществе отнесение вопроса о согласии на совершение сделок, предусмотренных уставом общества, к компетенции общего собрания акционеров допускается только по единогласному решению всех акционеров общества. Это возможно в очень ограниченном количестве непубличных акционерных обществ, в силу чего в большинстве из них данный вопрос будет отнесен к компетенции совета директоров.

В публичном акционерном обществе не допускается возможность расширения компетенции общего собрания акционеров по сравнению с тем, как она определена в законе – соответственно этот вопрос может быть отнесен к компетенции совета директоров.

В обществе с ограниченной ответственностью компетенция общего собрания участников может быть расширена, в том числе за счет включения в нее положения о даче предварительного согласия или последующем одобрении определенных сделок.

Уставом общества можно предусмотреть более гибкий порядок принятия решения о даче согласия на совершение сделок или их последующее одобрение, перечень которых дан в уставе общества. В данном случае единогласие всех членов совета директоров не требуется: применяется общее правило, согласно которому решение принимается большинством голосов членов совета директоров, участвующих в заседании или заочном голосовании, если уставом общества не предусмотрено большее количество голосов.

Совет директоров или общее собрание участников могут давать согласие на совершение не только возмездных, но и безвозмездных сделок, например отказ от иска, заключение мирового соглашения.

Совет директоров или общее собрание участников могут давать согласие на совершение не только экстраординарных сделок, но и сделок, совершаемых в рамках обычной хозяйственной деятельности. в том числе и обеспечительных сделок.

В уставе можно предусмотреть, что следующие сделки совершаются с предварительного согласия совета директоров или общего собрания участников общества:

- приобретение, отчуждение и возможность отчуждения обществом недвижимого имущества независимо от суммы и характера сделки;

- приобретение, отчуждение и возможность отчуждения обществом активов стоимостью свыше ____ % активов общества, определенной по данным бухгалтерской отчетности на заверченный месяц;

- выдача и получение обществом займов, кредитов, не предусмотренных утвержденным бюджетом общества;

- выдача любых обеспечений по обязательствам третьих лиц;

- выдача обществом векселей, производство по ним передаточных надписей, авалей, платежей независимо от их суммы;

- сдача в аренду или иное срочное и бессрочное пользование активами общества по балансовой стоимости на сумму свыше _____ руб.;

- сделки в процессе обычной хозяйственной деятельности, сумма оплаты по которым составляет более _____ руб.

- отчуждение и возможность отчуждения акций, паев, долей в уставном и/или складочном капитале других корпораций;

- реализация размещенных акций общества, находящихся в его собственности (казначейских акций);

- обременение принадлежащих обществу акций, долей, паев в уставном и/или складочном капитале других корпораций;

- учреждение коммерческих и некоммерческих организаций;

- признание обществом иска, отказ от иска или заключение обществом мирового соглашения;

- заключение обществом договоров простого товарищества.

Институт крупных сделок в действующей редакции законов о хозяйственных обществах имеет достаточно ограниченную сферу применения, только в отношении

экстраординарных сделок, выходящих за рамки обычной хозяйственной деятельности. При этом действует презумпция, что любая сделка общества считается совершенной в пределах обычной хозяйственной деятельности, пока не доказано иное (п. 4 ст. 78 Закона об акционерных обществах, п. 8 ст. 46 Закона об обществах с ограниченной ответственностью). Более эффективным инструментом контроля единоличного исполнительного органа является включение в устав общества положение о предварительном согласии других органов общества на совершение им определенных сделок.

3 Кворум и порядок принятия решения по вопросам дачи согласия на совершение или последующее одобрение крупных сделок и сделок с заинтересованностью в акционерном обществе

Установлены специальные правила определения кворума и порядка принятия решений по вопросам дачи согласия на совершение или последующее одобрение крупных сделок и сделок с заинтересованностью. Эти правила отличаются в акционерном обществе и обществе с ограниченной ответственностью. При этом имеются специальные правила для случаев, когда в совершении сделки заинтересованы владельцы всех голосующих акций или все участники ООО, а также для случая, когда крупная сделка одновременно является сделкой с заинтересованностью.

Эти правила подверглись очередной корректировке изменениями и дополнениями, внесенные в акционерный закон Федеральным [законом](#) от 19.07.2018 N 209-ФЗ, и разъяснениями, содержащимися в постановлении Пленума Верховного суда РФ от 26 июня 2018 г. № 27 «Об оспаривании крупных сделок и сделок, в совершении которых имеется заинтересованность». Основные новации коснулись следующего.

Не определяется кворум по повестке дня общего собрания акционеров о даче согласия на совершение или последующем одобрении сделки с заинтересованностью.

Решение общего собрания акционеров о даче согласия на совершение или последующем одобрении сделки с заинтересованностью принимается большинством голосов не заинтересованных в сделке акционеров-владельцев голосующих акций, *принимающих участие в собрании (ранее было в голосовании)*.

Если крупная сделка одновременно является сделкой с заинтересованностью и подлежит одобрению общим собранием акционеров Пленум Верховного суда указал, что в повестку дня собрания можно включать два самостоятельных вопроса о даче согласия или последующем одобрении крупной сделки и о даче согласия или последующем одобрении сделки с заинтересованностью.

Если крупная сделка одновременно является сделкой с заинтересованностью, то она подлежит одобрению общим собранием акционеров, только в том случае, если будет заявлено соответствующее требование или инициативу проявит совет директоров общества. Если таких требований или инициатив не будет, то она одобряется только по правилам о крупных сделках.

3.1 Вопрос, по которому не определяется кворум

Лица, заинтересованные в совершении сделки, отстраняются от принятия решения о даче согласия на ее совершение или последующее одобрение. Это правило применяется

при принятии соответствующего решения советом директоров и общим собранием акционеров.

Законодатель неоднократно менял порядок принятия общим собранием акционеров решения по этому вопросу.

Сначала решение о согласии на совершение сделки, в совершении которой имеется заинтересованность, принимается общим собранием акционеров большинством голосов *всех не заинтересованных в сделке акционеров* (п. 4 ст. 83 ФЗ «Об АО» в ред. Федерального [закона](#) от 26.12.1995 N 209–ФЗ).

Затем большинство не заинтересованных в сделке акционеров–владельцев голосующих акций общества, *принимающих участие в голосовании* (п. 4 ст. 83 ФЗ «Об АО» в ред. Федерального [закона](#) от 03.07.2018 N 209–ФЗ)⁶.

Согласно последней редакции закона данное решение принимается большинством голосов не заинтересованных в сделке акционеров–владельцев голосующих акций, *принимающих участие в собрании* (п. 4 ст. 83 ФЗ «Об АО» в ред. Федерального [закона](#) от 19.07.2018 N 209–ФЗ)⁷. «Решение о согласии на совершение сделки, в совершении которой имеется заинтересованность, принимается общим собранием акционеров большинством голосов *всех не заинтересованных в совершении сделки акционеров – владельцев голосующих акций общества, принимающих участие в собрании*» (п. 4 ст. 83 ФЗ «Об АО» в ред. Федерального [закона](#) от 19.07.2018 N 209–ФЗ).

Существует вероятность, что количество голосующих акций, принадлежащих участникам собрания, не заинтересованным в совершении сделки, не обеспечит кворум и сложится патовая ситуация. В закон внесли норму, согласно которой, *общее собрание акционеров при принятии решения, о согласии на совершение сделки, в совершении которой имеется заинтересованность, считается правомочным независимо от числа не заинтересованных в совершении соответствующей сделки акционеров–владельцев голосующих акций общества, принимающих в нем участие*» (п. 4 ст. 83 ФЗ Об «АО»). По данному вопросу повестки дня общего собрания акционеров кворум не определяется (таблица 3).

⁶[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.](#)

⁷[Федеральный закон от 19.07.2018 N 209-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «Об акционерных обществах»](#) ст. 1 п. 22.

Таблица 3 – Условия принятия общим собранием акционеров решения о даче согласия на совершение или последующее одобрение сделки с заинтересованностью

Акционеры	Всего размещено голосующих акций	Акции, голосующие по вопросу	Акции, голосующие по вопросу, принадлежащие участникам собрания
Акционер «А»	150	300	150
Акционер «Б»	150	300	150
Акционер «В»	300	–	–
Акционер «Г»	250	–	–
Акционер «Д»	50	–	–
Казначейские акции	100	–	–
Итого	1000	650	300

Лица, имеющие право требовать созыва общего собрания акционеров с вопросом дачи предварительного согласия на сделку, в совершении которой имеется заинтересованность, предъявили такое требование.

В обществе размещено 1000 обыкновенных акций, из них 100 являются казначейскими, они признаются не голосующими. Акционеры «Г» и «Д» признаются заинтересованными в совершении сделки. В собрании приняли участие акционеры «А» и «Б» (таблица 4).

Таблица 4 – Принятие решения общим собранием акционеров о даче согласия на совершение или последующее одобрение сделки с заинтересованностью

Вопрос повестки дня	Кворум по вопросу повестки дня	Количество голосов, необходимое для принятия решения
Дача согласия на совершение или последующее одобрение сделки с заинтересованностью	Общее собрание акционеров при принятии решения по данному вопросу считается правомочным независимо от числа не заинтересованных в	Более ½ голосов участников собрания, не заинтересованных в сделке: (300x0,5) + Δ > 150 (любое количество голосов, превышающее 150)

	<p>совершении соответствующей сделки акционеров–владельцев голосующих акций общества, принимающих в нем участие</p>	
--	---	--

3.2 В сделке заинтересованы владельцы всех голосующих акций и еще есть третье заинтересованное лицо

Если в совершении сделки заинтересованы владельцы всех голосующих акций, то общему правилу такая сделка не требует одобрения. Из этого правила установлены два исключения, когда эта сделка подлежит одобрению.

«Если при совершении непубличным обществом сделки, требующей получения согласия на ее совершение в соответствии с пунктом 4 настоящей статьи (согласие общего собрания акционеров), все акционеры – владельцы голосующих акций общества признаются заинтересованными и при этом кто–либо из таких акционеров требует получения согласия на ее совершение, при условии, что такое право предоставлено ему уставом общества, это согласие дается большинством голосов всех акционеров–владельцев голосующих акций общества, принимающих участие в собрании.

Если при совершении сделки, требующей получения согласия на ее совершение в соответствии с пунктом 4 настоящей статьи, все акционеры–владельцы голосующих акций общества признаются заинтересованными и при этом в совершении такой сделки имеется заинтересованность иного лица (иных лиц) в соответствии с п. 1 ст. 81 настоящего Федерального закона, *согласие на совершение такой сделки дается большинством голосов всех акционеров – владельцев голосующих акций общества, принимающих участие в собрании»* (п. 4.1. ст. 83 ФЗ «Об АО»).

Рассмотрим пример, связанный с этой ситуацией (таблица 5).

Таблица 5 – Условия принятия общим собранием акционеров решения о дачи согласия на совершение или последующее одобрение сделки с заинтересованностью, в которой заинтересованы владельцы всех голосующих акций общества

Акционеры	Всего размещено голосующих акций	Акции, голосующие по вопросу	Акции, голосующие по вопросу, принадлежащие участникам собрания
Акционер «А»	300	300	300
Акционер «Б»	310	300	300
Акционер «В»	50	50	50
Акционер «Г»	250	250	250
Акционер «Д»	40	40	–
Казначейские акции	50	–	–
Итого	1000	940	900

В совершении сделки заинтересованы владельцы всех голосующих акций общества и еще есть третье заинтересованное лицо. Лица, имеющие право требовать созыва общего собрания акционеров с вопросом дачи предварительного согласия на сделку, в совершении которой имеется заинтересованность, предъявили такое требование.

В обществе размещено 1000 обыкновенных акций, из них 50 являются казначейскими, они признаются не голосующими и не учитываются при определении кворума. Акционер «Д» не участвовал в собрании.

Акционер «Б» приобрел 10 акций и превысил значение корпоративного контроля, выражающееся во владении более 30% акций общества, указанных в п. 1 ст. 84.1 ФЗ «Об АО», при этом он не направил в срок, установленный законом, обязательное предложение о приобретении ценных бумаг общества. Акции, принадлежащие акционеру «Б» в количестве, превышающем 30%, являются не голосующими и при определении кворума не учитываются. В этом случае определяется кворум по данному вопросу повестки дня.

Участникам собрания принадлежит следующее количество акций, голосующих по вопросу: 1000 размещенных акций – 50 казначейских акций – 40 акций акционера «Д» – 10 акций акционера «Б» = 900 акций.

Общее количество размещенных акций, голосующих по данному вопросу: 1000 размещенных акций – 50 казначейских акций – 10 акций акционера «Б» = 940 акций (таблица 6).

Таблица 6 – Принятие решения общим собранием акционеров о даче согласия на совершение или последующее одобрение сделки с заинтересованностью, в которой заинтересованы все владельцы голосующих акций

Вопрос повестки дня	Кворум по вопросу повестки дня	Количество голосов, необходимое для принятия решения
Дача согласия на совершение или последующее одобрение сделки с заинтересованностью	900/940=95,74%	Более ½ голосов участников собрания: $(900 \times 0,5) + \Delta > 450$ (любое количество голосов, превышающее 450)

3.3 Принятие решения о дачи согласия на совершение или последующее одобрение крупной сделки, которая одновременно является сделкой, в совершении которой имеется заинтересованность

Крупная сделка с имуществом стоимостью свыше 50% балансовой стоимости активов общества, одновременно является сделкой, в совершении которой имеется заинтересованность.

Первоначальная редакция акционерного закона устанавливала упрощенный вариант принятия решения об одобрении такой сделки: «в случае, если крупная сделка одновременно является сделкой, в совершении которой имеется заинтересованность, к порядку ее совершения применяются только положения главы XI настоящего Федерального закона» (п.5 ст.79 ФЗ «Об АО» в редакции до 1.01.2017), т.е. сделка одобралась большинством голосов акционеров незаинтересованных в ее совершении.

Такой упрощенный подход позволял осуществлять недобросовестные действия при совершении крупных сделок. Предполагается отчуждение объекта недвижимости, стоимость которого превышает 50% балансовой стоимости активов общества, при этом сделка выходит за рамки обычной хозяйственной деятельности. Для принятия решения об одобрении такой сделки требуется $\frac{3}{4}$ голосов владельцев голосующих акций, участвующих в собрании. Акционеры, поддерживающие сделку, располагают в собрании более 50%, но менее 75% голосов, что не позволяет им обеспечить принятие решения об одобрении данной сделки. Тогда этой крупной сделке придается характер также сделки с заинтересованностью, например, в состав совета директоров юридического лица, которое

приобретает объект недвижимости, избирается член совета директоров общества, которое продает объект недвижимости. Для одобрения крупной сделки, которая одновременно является сделкой, в совершении которой имеется заинтересованность, было достаточно простое большинство незаинтересованных акционеров. Акционеры, поддерживающие сделку, располагают в собрании более 50% голосов, при этом они признаются незаинтересованными в ее совершении, это позволяет им обеспечить принятие решения об одобрении данной сделки.

Новая редакция закона предусматривает следующее.

Во-первых, сделка должна быть одобрена по правилам совершения крупной сделки, для чего требуется $\frac{3}{4}$ голосов всех акционеров – владельцев голосующих акций, принимающих участие в общем собрании акционеров (под. 16 п.1. ст.48; п.4 ст.49 ФЗ «Об АО»).

Во-вторых, сделка должна быть одобрена по правилам совершения сделок с заинтересованностью, для чего требуется большинство голосов не заинтересованных в сделке акционеров–владельцев голосующих акций, принимающих участие в общем собрании акционеров (п. 5. ст. 79 ФЗ Об «АО»).

По общему правилу сделка с заинтересованностью не подлежит одобрению, вопрос о даче предварительного согласия на ее совершение или последующее одобрение общее собрание акционеров рассматривает только в случае, если будет заявлено соответствующее требование. Крупная сделка, которая одновременно является сделкой с заинтересованностью, подлежит одобрению в качестве сделки с заинтересованностью только в том случае, если об этом будет заявлено соответствующее требование.

На это обстоятельство специально обращено внимание в постановлении Пленума Верховного суда. «В соответствии с [п. 5 ст. 79](#) Закона об акционерных обществах и [п. 6 ст. 46](#) Закона об обществах с ограниченной ответственностью в случае, если сделка является одновременно и крупной сделкой, предметом которой является имущество, стоимость которого составляет как 50% и менее, так и более 50% балансовой стоимости активов общества, и сделкой, в совершении которой имеется заинтересованность, она подлежит совершению с соблюдением как правил о крупных сделках, так и правил о сделках с заинтересованностью.

При этом по правилам о сделках с заинтересованностью указанная сделка подлежит одобрению, только если было заявлено соответствующее требование ([п. 1 ст. 83](#) Закона об акционерных обществах)⁸.

⁸Постановление Пленума Верховного суда РФ от 26 июня 2018 г. № 27 «Об оспаривании крупных сделок и сделок, в совершении которых имеется заинтересованность», п.17.

По правилам главы [XI](#) Федерального закона «Об акционерных обществах» на сделку, в совершении которой имеется заинтересованность, до ее совершения может быть получено согласие совета директоров или общего собрания акционеров по требованию:

- единоличного исполнительного органа,
- члена коллегиального исполнительного органа общества,
- члена совета директоров общества,
- в случаях, предусмотренных уставом непубличного общества, акционера (акционеров), обладающего не менее чем 1% голосующих акций общества (п. 1 ст. 83 ФЗ «Об АО»).

Соответствующие лица, будучи надлежащим образом уведомлены о предстоящей сделке и условиях ее совершения, решают необходимо или нет рассмотрение вопроса о согласии на ее совершение советом директоров или общим собранием акционеров.

Вопрос о даче согласия на совершение сделки с заинтересованностью или о ее последующем одобрении советом директоров или общим собранием акционеров может быть инициирован советом директоров общества.

Обозначалась проблема, как формулировать повестку дня общего собрания. Включать в нее один «интегральный» вопрос о даче согласия на совершение или последующее одобрение крупной сделки, которая одновременно является сделкой с заинтересованностью, или два самостоятельных вопроса:

- дача согласия на совершение или последующее одобрение крупной сделки,
- дача согласия на совершение или последующее одобрение сделки с заинтересованностью.

Пленум Верховного суда РФ предоставил возможность выбора «Вопрос об одобрении сделки, которая является одновременно и крупной сделкой, и сделкой, в совершении которой имеется заинтересованность, может быть рассмотрен как одним вопросом повестки дня, так и двумя отдельными вопросами (одобрение сделки как крупной и одобрение сделки как сделки с заинтересованностью)»⁹.

Высказывается мнение, что включение в повестку дня одного «интегрального» вопроса является предпочтительным вариантом, по отношению к повестке дня с двумя самостоятельными вопросами. Один вопрос повестки дня якобы снижает вероятность принятия конкурирующих решений, когда сделка в одном качестве, например, как крупная одобрена, а в другом качестве как сделка с заинтересованностью не одобрена.

В этом случае получается, что по одному вопросу повестки дня имеются два разных состава голосующих по двум решениям по нему. Придется отдельно определять

⁹Постановление Пленума Верховного суда РФ от 26 июня 2018 г. № 27 «Об оспаривании крупных сделок и сделок, в совершении которых имеется заинтересованность», п.17.

кворум по решению об одобрении сделки как крупной и подводить итоги голосования по этому решению, и отдельно подводить итоги голосования по решению об одобрении сделки с заинтересованностью. Все равно образуется два решения по одному вопросу, которые могут конкурировать по своим правовым последствиям. Наличие двух решений по одному вопросу повестки дня противоречит закону, согласно которому «По каждому вопросу, поставленному на голосование, может приниматься только отдельное (самостоятельное) решение» (п. 2 ст. 49 ФЗ «Об АО»).

По нашему мнению, целесообразно включать в повестку два самостоятельных вопроса:

- дача предварительного согласия на совершение или последующее одобрение крупной сделки;
- дача предварительного согласия на совершение или последующее одобрение сделки, в совершении которой имеется заинтересованность.

По каждому вопросу повестки дня определяется свой состав голосующих, свой кворум и подводятся отдельно итоги голосования.

Вариант 1. Лица, имеющие право требовать созыва общего собрания акционеров с вопросом дачи предварительного согласия на сделку, в совершении которой имеется заинтересованность, предъявили такое требование, или совет директоров инициировал вопрос о последующем одобрении совершенной сделки. На рассмотрение общего собрания выносятся два вопроса:

- дача предварительного согласия на совершение или последующее одобрение крупной сделки;
- дача предварительного согласия на совершение или последующее одобрение сделки, в совершении которой имеется заинтересованность (таблица 7).

Таблица 7 – Принятие общим собранием акционеров решений о даче согласия на совершение крупной сделки и сделки с заинтересованностью

Акционеры	Всего размещен о акций	Дача согласия на совершение крупной сделки		Дача согласия на совершение сделки с заинтересованностью	
		Акции, голосующие по данному вопросу	Голосующие акции, принадлежащие участникам собрания		

Акционер «А»	300	300	300	300	300
Акционер «Б»	310	300	300	300	300
Акционер «В»	40	40	40	–	–
Акционер «Г»	250	250	250	–	–
Акционер «Д»	50	50	–	50	–
Казначейс кие акции	50	–	–	–	–
Итого	1000	940	890	650	600

В обществе размещено 1000 обыкновенных акций, из них 50 являются казначейскими, они признаются неголосующими и не учитываются при определении кворума.

Акционер «Б» приобрел 10 акций и превысил значение корпоративного контроля, выражающееся во владении более 30% акций общества, указанных в п. 1 ст. 84.1 ФЗ «Об АО», при этом он не направил в срок, установленный законом, обязательное предложение о приобретении ценных бумаг общества. Акции, принадлежащие акционеру «Б» в количестве, превышающем 30%, являются не голосующими и при определении кворума не учитываются.

Акционеры «В» и «Г» заинтересованы в совершении сделки, им принадлежит 290 акций. В собрании приняли участие акционеры, за исключением акционера «Д».

Акции, голосующие по вопросу одобрения крупной сделки: 1000 размещенных акций – 50 казначейских акций – 10 акций акционера «Б» = 940 акций.

Участникам собрания принадлежит следующее количество акций, голосующих по вопросу одобрения крупной сделок: 1000 размещенных акций – 50 казначейских акций – 10 акций акционера «Б» – 50 акций акционера «Д» = 890 акций (таблица 8).

Таблица 8 – Принятие общим собранием акционеров решений о даче согласия на совершение крупной сделки и сделки с заинтересованностью

Вопрос повестки дня	Кворум по вопросу повестки дня	Количество голосов, необходимое для принятия решения
Дача согласия на совершение крупной сделки с имуществом, стоимость которого превышает 50% балансовой стоимости активов общества	890/940 = 94,68%	Не менее 3/4 голосов всех участников собрания: $890 \times 0,75 \geq 668$
Дача согласия на совершение сделки с заинтересованностью	Общее собрание акционеров при принятии решения по данному вопросу считается правомочным независимо от числа не заинтересованных в совершении соответствующей сделки акционеров-владельцев голосующих акций общества, принимающих в нем участие	Более 1/2 голосов участников собрания, не заинтересованных в сделке: $(600 \times 0,5) + \Delta > 300$

Вариант 2. Лица, имеющие право требовать созыва общего собрания акционеров с вопросом дачи предварительного согласия на сделку, в совершении которой имеется заинтересованность, не предъявили такого требования. На рассмотрение общего собрания выносится только один вопрос: дача предварительного согласия на совершение или последующее одобрение крупной сделки.

3.4 Крупная сделка с имуществом акционерного общества стоимостью от 25 до 50% балансовой стоимости активов общества, одновременно является сделкой, в совершении которой имеется заинтересованность

В случае, если крупная сделка, предметом которой является имущество, стоимость которого составляет от 25 до 50% балансовой стоимости активов общества, определенной

по данным его бухгалтерской (финансовой) отчетности на последнюю отчетную дату, одновременно является сделкой, в совершении которой имеется заинтересованность, и в соответствии с настоящим Федеральным законом вопрос о согласии на совершение такой сделки вынесен на рассмотрение общего собрания акционеров, то решение о согласии на ее совершение принимается в порядке, предусмотренном главой XI настоящего Федерального закона т.е. согласие на совершение сделки принимается большинством голосов акционеров, не заинтересованных в ее совершении, принимающих участие в голосовании (п. 5 ст. 79 ФЗ «Об АО»).

Выше было отмечено, что согласно [главе XI](#) Федерального закона «Об акционерных обществах» вопрос о даче согласия на совершение сделки с заинтересованностью выносится на рассмотрение общего собрания акционеров в том случае, если это потребуют лица, поименованные в законе. Вопрос о даче согласия на совершении сделки с заинтересованностью или о ее последующем одобрении советом директоров или общим собранием акционеров может быть инициирован советом директоров общества.

Возможны несколько вариантов поведения.

Вариант 1. Лица, имеющие право требовать созыва общего собрания акционеров с вопросом о даче согласия на сделку, в совершении которой имеется заинтересованность, не предъявили такого требования. Сделка одобряется только по правилам крупной сделки.

Решение о даче предварительного согласия на совершение крупной сделки или ее последующем одобрении принимает совет директоров единогласно, без учета голосов выбывших членов.

Вариант 1.1. Совет директоров не смог принять решения о даче предварительного согласия на совершение крупной сделки. По решению совета директоров вопрос о дачи предварительного согласия на совершение крупной сделки выносится на общее собрание акционеров, которое принимает данное решение по правилам, предусмотренным для крупных сделок.

Вариант 2. Лица, имеющие право требовать созыва общего собрания акционеров с вопросом дачи согласия на сделку, в совершении которой имеется заинтересованность, не предъявили такого требования. Отдельно одобряется крупная сделка и отдельно сделка с заинтересованностью.

Решение о даче согласия на совершение крупной сделки принимает совет директоров единогласно, без учета голосов выбывших членов.

Вопрос о даче предварительного согласия на совершении сделки с заинтересованностью выносится на общее собрание акционеров, которое принимает данное решение по правилам, предусмотренным для сделок с заинтересованностью (таблица 9).

Таблица 9 – Условия принятия общим собранием акционеров решения о даче согласия на совершение крупной сделки с имуществом стоимостью от 25 до 50% балансовой стоимости активов общества, которая одновременно является сделкой с заинтересованностью

Акционеры	Всего размещено акций	Дача согласия на совершение сделки с заинтересованностью	
		Акции, голосующие по данному вопросу	Голосующие акции, принадлежащие участникам собрания
Акционер «А»	300	300	300
Акционер «Б»	310	310	–
Акционер «В»	40	–	–
Акционер «Г»	250	–	–
Акционер «Д»	50	50	–
Казначейские акции	50	–	–
Итого	1000	660	300

Крупная сделка одобрена советом директоров общества.

Лица, имеющие право требовать созыва общего собрания акционеров с вопросом дачи предварительного согласия на сделку, в совершении которой имеется заинтересованность, предъявили такое требование. В собрании приняли участие акционеры, за исключением акционеров «Б» и «Д». Акционеры «В» и «Г» признаны заинтересованными в совершении сделки (таблица 10).

Таблица 10 – Порядок принятия общим собранием акционеров решений о даче согласия на совершение крупной сделки с имуществом стоимостью от 25 до 50% балансовой стоимости активов общества, которая одновременно является сделкой с заинтересованностью

Вопрос повестки дня	Кворум по вопросу повестки дня	Количество голосов, необходимое для принятия решения
Дача согласия на	Общее собрание	Более ½ голосов

<p>совершение или последующее одобрение сделки с заинтересованностью</p>	<p>акционеров при принятии решения по данному вопросу считается правомочным независимо от числа не заинтересованных в совершении соответствующей сделки акционеров–владельцев голосующих акций общества, принимающих в нем участие</p>	<p>участников собрания, не заинтересованных в сделке: $(300 \times 0,5) + \Delta > 50$</p>
--	--	--

4 Кворум и порядок принятия решения по вопросам дачи согласия на совершение или последующее одобрение крупных сделок и сделок с в обществе с ограниченной ответственностью

Законом об ООО не урегулирован порядок принятия решения о даче согласия на совершение или последующем одобрении сделки, в совершении которой заинтересованы все участники общества, но при этом имеется третье заинтересованное лицо. Пленум Верховного суда высказался по этому вопросу, применив аналогию закона.

«Решение о согласии на совершение сделки, в совершении которой имеется заинтересованность, принимается:

- советом директоров (наблюдательным советом) общества большинством голосов директоров (если необходимость большего числа голосов не предусмотрена уставом общества), не заинтересованных в ее совершении,
- или общим собранием участников общества большинством голосов (если необходимость большего числа голосов не предусмотрена уставом общества) от общего числа голосов участников общества, не заинтересованных в совершении такой сделки» (п. 4 ст. 45 ФЗ «Об ООО»).

Отличается порядок принятия решения об одобрении сделки с заинтересованностью общим собранием акционеров и участников ООО. Общее собрание акционеров данное решение принимает большинством голосов незаинтересованных акционеров, принимающих участие в собрании, а в ООО большинством голосов всех не заинтересованных участников общества. Собрание акционеров правомочно по данному

вопросу независимо от числа не заинтересованных в совершении соответствующей сделки акционеров–владельцев голосующих акций общества, принимающих в нем участие, в ООО такого исключения нет (таблица 11).

Таблица 11 – Условия принятия общим собранием участников ООО решения о даче согласия на совершение или последующее одобрение сделки с заинтересованностью

Участники	Доли участников (%)	Доли не заинтересованных в сделке участников (%)	Доли участников собрания, не заинтересованных в сделке (%)
Участник «А»	40	40	40
Участник «Б»	15	15	15
Участник «В»	5		–
Участник «Г»	20		–
Участник «Д»	10	10	–
Доли, принадлежащие обществу	10		–
Итого	90	65	55

Лица, имеющие право требовать созыва общего собрания участников с вопросом дачи предварительного согласия на сделку, в совершении которой имеется заинтересованность, предъявили такое требование. Заинтересованными в сделке признаются участники «В» и Г». Участник «Д» не участвовал в собрании. Незаинтересованным в совершении сделки участникам общества принадлежит 65% голосов всех участников общества (таблица 12).

Таблица 12 – Принятие общим собранием участников ООО решения о даче согласия на совершение или последующее одобрение сделки с заинтересованностью

Вопрос повестки дня	Количество голосов, необходимое для принятия решения
Дача согласия на совершение или последующее одобрение сделки с заинтересованностью	Более $\frac{1}{2}$ голосов от общего числа голосов участников общества Аналогия закона, не заинтересованных в совершении сделки: $(65\% \times 0,5) + \Delta > 32,5\%$

Законом об ООО не урегулирован порядок принятия решения о даче согласия на совершение или последующем одобрении сделки, в совершении которой заинтересованы все участники общества, но при этом имеется третье заинтересованное лицо. Пленум Верховного суда высказался по этому вопросу, применив аналогию закона. По его мнению, такую сделку следует одобрять в порядке, предусмотренном законом об акционерных обществах. «Согласно абзацу второму п. 4.1 ст. 83 Закона об акционерных обществах, если при совершении сделки, требующей получения согласия на ее совершение общего собрания акционеров, все акционеры–владельцы голосующих акций общества признаются заинтересованными и при этом в совершении такой сделки имеется заинтересованность иного лица (иных лиц) в соответствии с п. 1 ст. 81 Закона об акционерных обществах, согласие на совершение такой сделки дается большинством голосов всех акционеров–владельцев голосующих акций общества, принимающих участие в голосовании. Аналогичное правило применяется в обществах с ограниченной ответственностью (п. 1 ст. 6 ГК РФ)»¹⁰.

Прямая аналогия с правилами, установленными акционерным законом, приводит к тому, что происходит отступление от базового принципа принятия решения общим собранием участников ООО, количество голосов, необходимое для принятия решения, в данном случае устанавливается не от всех голосов участников общества, а от голосов участников собрания (таблица 13).

Таблица 13 – Условия принятия решения общим собранием участников ООО о даче согласия на совершение сделки с заинтересованностью, в совершении которой заинтересованы все участники общества

Участники	Доли участников (%)	Доли, принадлежащие участникам собрания (%)
Участник «А»	40	40
Участник «Б»	15	15
Участник «В»	5	5
Участник «Г»	20	20
Участник «Д»	10	–
Доли, принадлежащие	10	–

¹⁰Постановление Пленума Верховного суда РФ от 26 июня 2018 г. № 27 «Об оспаривании крупных сделок и сделок, в совершении которых имеется заинтересованность», п. 26.

обществу		
Итого	90	80

4.1 Принятие решения о даче согласия на совершение или последующее одобрение крупной сделки в ООО

Принятие решения о согласии на совершение крупной сделки является компетенцией общего собрания участников общества.

В случае образования в обществе совета директоров общества принятие решений о согласии на совершение крупных сделок, связанных с приобретением, отчуждением или возможностью отчуждения обществом прямо либо косвенно имущества, стоимость которого составляет от 25 до 50 процентов стоимости имущества общества, может быть отнесено уставом общества к компетенции совета директоров общества (п. 3 ст. 46 «ФЗ Об ООО») (п. 3 ст. 46 «ФЗ Об ООО»).

По общему правилу все крупные сделки в ООО одобряются общим собранием участников, однако это диспозитивная норма.

В уставе общества можно предусмотреть:

- образование совета директоров;
- отнести к компетенции совета директоров вопрос о даче согласия на совершение или последующем одобрении крупной сделки с активами, стоимость которых составляет от 25 до 50 % балансовой стоимости активов общества.

Закон об ООО не устанавливает каких-либо правил об одобрении крупной сделки советом директоров общества.

«Порядок образования и деятельности совета директоров (наблюдательного совета) общества, а также порядок прекращения полномочий членов совета директоров (наблюдательного совета) общества и компетенция председателя совета директоров (наблюдательного совета) общества определяются уставом общества (п. 2 ст. 32 ФЗ «Об ООО»).

Порядок принятия советом директоров ООО решения о даче согласия на совершение или последующем одобрении крупной сделки с имуществом стоимость которых составляет от 25 до 50 % балансовой стоимости активов общества, определяется уставом общества.

Общее собрание участников принимает решение о согласии на совершение крупной сделки или ее последующем одобрении большинством голосов от общего числа голосов участников общества, если необходимость большего числа голосов для принятия таких

решений не предусмотрена настоящим Федеральным законом или уставом общества (п. 8 ст. 37 «ФЗ Об ООО») (таблица 14).

Таблица 14 – Принятие общим собранием участников ООО решения о даче согласия на совершение или последующее одобрение крупной сделки

Участники	Доли участников общества (%)	Доли участников собрания (%)
Участник «А»	40	40
Участник «Б»	15	15
Участник «В»	5	5
Участник «Г»	20	20
Участник «Д»	10	–
Доли, принадлежащие обществу	10	–
Итого	90	80

Участник «Д» не участвовал в собрании.

Решение принимается большинством голосов от общего числа голосов участников общества, т. е. не учитываются доли, принадлежащие обществу: $(90\% \times 0,5) + \Delta > 45\%$.

4.2 Принятие решения общим собранием участников ООО о даче согласия на совершение крупной сделки, которая одновременно является сделкой, в совершении которой имеется заинтересованность

Если крупная сделка одновременно является сделкой, в совершении которой имеется заинтересованность, и в соответствии с Федеральным законом об ООО вопрос о согласии на совершение такой сделки вынесен на рассмотрение общего собрания участников, решение считается принятым, если за него отдано количество голосов, необходимое для одобрения крупной сделки, и большинство голосов всех не заинтересованных в сделке участников (п. 6 ст. 46 ФЗ «Об ООО»).

Возможны следующие варианты в обществе, в котором нет совета директоров.

Вариант 1. Лица, имеющие право требовать созыва общего собрания с вопросом дачи согласия на сделку, в совершении которой имеется заинтересованность, не предъявили такого требования. Сделка одобряется только по правилам крупной сделки. Решение о даче согласия на совершение крупной сделки принимает общее собрание участников большинством голосов всех участников общества.

Вариант 2. Лица, имеющие право требовать созыва общего собрания с вопросом дачи согласия на сделку, в совершении которой имеется заинтересованность, предъявили такого требование. Отдельно одобряется крупная сделка и отдельно сделка с заинтересованностью:

решение о даче согласия на совершение крупной сделки общее собрание участников принимает большинством голосов всех участников общества;

– решение о даче согласия на совершении сделки с заинтересованностью общее собрание участников принимает большинством голосов участников общества, не заинтересованных в совершении сделки (таблица 15).

Таблица 15 – Принятие общим собранием участников ООО решения о даче согласия на совершение или последующее одобрение крупной сделки и сделки с заинтересованностью

Вопрос повестки дня	Количество голосов, необходимое для принятия решения
Дача согласия на совершение или последующее одобрение крупной сделки	Более ½ голосов всех участников общества: $(90\% \times 0,5) + \Delta > 45\%$
Дача согласия на совершение или последующее одобрение сделки с заинтересованностью	Более ½ голосов участников общества, не заинтересованных в сделке: $(65\% \times 0,5) + \Delta > 32,5\%$

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Не будет преувеличением утверждение, что крупные сделки и сделки с заинтересованностью – одна из наиболее неоднозначных и неопределенных частей отечественного корпоративного права. Данные конструкции были заимствованы из англо–саксонского права и болезненно вписывались в российскую правовую систему, зачастую конфликтуя с ней. Эта часть корпоративного права наиболее часто подвергалась реформированию. Неоднозначно формировалась судебная практика рассмотрения споров, связанных с крупными сделками и сделками, в совершении которых имеется заинтересованность.

На текущем этапе произошла интеграция этих заимствованных конструкций в отечественную правовую систему. Современный подход к регулированию этих сделок, к сожалению, не осознан практиками в полном объеме, и они продолжают руководствоваться устаревшими стереотипами, особенно это касается консервативных юристов банков, которые склонны страховать себя от несуществующих рисков в ущерб интересам клиентов.

Новое в сделках с заинтересованностью

Преодолена исключительная специфика сделок, в совершении которых имеется заинтересованность, такие сделки рассматриваются как частный случай сделки, совершенной с ущербом интересов общества предусмотренной п. 2 ст. 174 ГК. Сделки с заинтересованностью по общему правилу совершаются без предварительного согласия или последующего одобрения, и только в порядке исключения к ним могут быть применены конструкции дачи предварительного согласия на их совершение или последующее одобрение. Обязательное одобрение сделки заменено информированием о предстоящей сделке определенных лиц.

Современная концепция законодательного регулирования исходит из того, что, если сделка имеет признаки сделки, в совершении которой имеется заинтересованность, то существует более высокая вероятность возникновения конфликта интересов, и поэтому к ней надо отнестись более пристально. Единоличный исполнительный орган, который видит, что ему предстоит совершить сделку, в совершении которой имеется заинтересованность, оповещает об этом лиц, указанных в законе: членов совета директоров и коллегиального исполнительного органа, в определенных ситуациях акционеров общества (владельцев акций всех категорий и типов).

Указанные лица, надлежащем образом информированные о предстоящей сделке, имеют право решать, можно пропустить сделку без специального рассмотрения или следует провести ее экспертизу в виде дачи предварительного согласия на ее совершение. Если они видят, что сделка совершается на общих рыночных условиях и целесообразна для общества, и нет негативных последствий, то зачем терять время на ее рассмотрение на совете директоров или тем более на общем собрании участников? В случае усматривания негативных последствий этой сделки для общества они могут потребовать ее предварительного одобрения.

То обстоятельство, что стороной по сделке является заинтересованное лицо или лица, связанные с заинтересованным лицом, – это индикатор, свидетельствующий о том, что выше вероятность, что в сделке заложен конфликт интересов. Если предоставлена убедительная информация, что сделка совершается в интересах общества в нормальных рыночных условиях, то не важно кто является ее стороной и не требуется специальное одобрение.

Одобрение сделки, в совершении которой имеется заинтересованность, потеряло существенное значение для ее возможного оспаривания.

Во-первых, оно не спасает от судебного оспаривания сделки или взыскания убытков причиненной сделкой. Одобренная сделка может быть оспорена или по ней можно взыскивать причиненные убытки.

Во-вторых, в случае оспаривания сделки, это влияет на распределение прав и обязанностей истца и ответчика. Если сделка не была одобрена или не было предварительного согласия на ее совершение, то наличие убытков предполагается. Истец, оспаривающий такую сделку, не обязан доказывать наличие ущерба для общества от ее совершения или отсутствие экономической целесообразности в ее совершении. Ответчик должен доказывать, что сделка не нанесла ущерба обществу и совершена в интересах общества. Если сделка была одобрена или было дано предварительное согласие на ее совершение, то истец, оспаривающий такую сделку, обязан доказывать наличие ущерба для общества от ее совершения или отсутствие экономической целесообразности для общества в ее совершении.

В одобрении сделки с заинтересованностью главное определить не порождает ли она ущерба или иных неблагоприятных последствий для общества, а не то, что она

заключается с заинтересованным лицом или лицом, имеющим отношение к заинтересованному лицу.

Происходит размывание конструкции сделки с заинтересованностью, что, в частности, проявляется в расширении диспозитивных начал в регулировании этих сделок и возможности отказа от этой конструкции в непубличных обществах.

Новое в крупных сделках

Так же преодолена исключительная специфика крупных сделок, которые признаны частным случаем сделки, совершенная с нарушением порядка получения согласия на её совершение, установленного законом (ст. 173.1 ГК РФ). Произошло существенное сужение сферы применения крупных сделок.

Для квалификации крупных сделок необходимо наличие двух признаков:

– *качественного*: сделка выходит за пределы ОХД,

– *количественного (стоимостного)*: предметом сделки является имущество, в том числе права на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (далее – имущество), цена или балансовая стоимость (в случае передачи имущества во временное владение и (или) пользование, заключения лицензионного договора – балансовая стоимость) которого составляет 25 и более процентов балансовой стоимости активов, определенной по данным бухгалтерской (финансовой) отчетности на последнюю отчетную дату.

Основным является первый признак. Только в том случае, если сделки выходят за рамки обычной хозяйственной деятельности, актуальным становится количественный критерий (сумма сделки). Если сделка вышла за рамки обычной хозяйственной деятельности и при этом по сумме превышает 25% балансовой стоимости активов общества на последнюю отчетную дату то, она признается крупной.

Произошло преодоление стереотипа, связанного с понятием крупная сделка, согласно которому, если сумма сделки превышает 25% балансовой стоимости активов, то она признается крупной. Современный подход законодателя и судебной системы принципиально иной: главное не размер, а условие совершения сделки, если она не выходит за рамки обычной хозяйственной деятельности, то независимо от суммы сделка не может быть квалифицирована как крупная.

Институт крупных сделок в действующей редакции законов о хозяйственных обществах имеет ограниченную сферу применения, только в отношении экстраординарных сделок, выходящих за рамки обычной хозяйственной деятельности. При этом действует презумпция, что любая сделка общества считается совершенной в пределах обычной хозяйственной деятельности, пока не доказано иное.

В корпоративной практике имеется более эффективный и масштабный инструмент контроля совершения сделок единоличным исполнительным органом. В уставе общества можно определить перечень сделок, которые единоличный исполнительный орган может совершать только с предварительного согласия совета директоров или общего собрания участников. У данного подхода ряд преимуществ.

В данном случае совет директоров или общее собрание участников могут давать согласие на совершение не только экстраординарных сделок, но и сделок, совершаемых в рамках ОХД. Можно одобрять сделки в зависимости от их вида, а не от суммы, например, отчуждение недвижимости, заем, кредит, поручительство, залог, вексель. Можно давать согласие на совершение не только возмездных сделок, но также и безвозмездных, например, отказа от иска общества, заключения мирового соглашения. Допускается более гибкий порядок принятия решения о даче согласия на совершение сделок или их последующее одобрение. В данном случае не требуется единогласие всех членов совета директоров, применяется общее правило, согласно которому решение принимается большинством голосов членов совета директоров, участвующих в заседании, если уставом общества не установлено большее количество голосов.

Минимизируя сферу применения правил о крупных сделках, законодатель более доступно напомнила участникам гражданского оборота о таком очень эффективном инструменте как установление уставом общества ограничений на лицо, действующее от имени общества без доверенности на совершение определенных сделок.

Новое в исследовании

В перечне лиц, сделки с которыми признаются сделками с заинтересованностью, аффилированные лица заменены «контролирующими лицами», что актуализировало адекватное толкование этого нового явления. Предложен монистический подход определения контролирующего лица на основании одного критерия – правовых последствий голосования на общем собрании акционеров (участников ООО). Обоснована концепция определения контролирующих лиц по одному критерию.

Дан ответ на актуальный для корпоративной практики вопрос о критериях обычной

хозяйственной деятельности, поскольку современное понимание крупных сделок связано со сделками, выходящими за рамки обычной хозяйственной деятельности. На основании междисциплинарных методов исследования выработан объективный критерий, позволяющий фиксировать виды деятельности корпорации, количественно определять масштаб их изменений. Это используемый в учете показатель операционный сегмент. Разработана методика определения сделок, совершаемых в рамках обычной хозяйственной деятельности общества, и сделок, выходящих за ее пределы.

Важным в практическом отношении является исследование особенностей определения кворума и порядка принятия решения в сложных ситуациях, связанных с рассмотрением таких вопросов повестки общего собрания акционеров и участников ООО, как дачи предварительного согласия и последующего одобрения сделок в совершении которых имеется заинтересованность и крупных сделок. Подробно проанализированы различные варианты определением кворума и порядка принятия решений по вопросу повестки дня дачи предварительного согласия и последующего одобрения крупной сделки, которая одновременно является сделкой, в совершении которых имеется заинтересованность.

Предложен конструктивный подход к определению выбывших членов совета директоров.

Дан анализ различных вариантов определения «последней отчетной даты» в бухгалтерском учете для цели контроля крупных сделок и сделок в совершении, которых имеется заинтересованность на основании годовой и промежуточной бухгалтерской отчетности.

Разработана методика минимизации расходов общества, связанных с выкупом акций по требованию акционеров, в случае одобрения общим собранием акционеров крупной сделки с активами общества, стоимость которых превышает 50% балансовой стоимости активов.

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ

1. Федеральный закон от 26 декабря 1995 г. № 208–ФЗ «Об акционерных обществах».
2. Федеральный закон от 8 февраля 1998 г. № 14–ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью».
3. Шиткина И.С. Сделки хозяйственных обществ, требующие корпоративного согласования– М., 2019. – 226 с.
4. Петрова Н. Н. Отличие контролирующих лиц от аффилированных // Акционерное общество: вопросы корпоративного управления, 2016, №12.
5. Зайцев О.Р. Комментарий к постановлению Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 20.06.2007 № 40 «О некоторых вопросах практики применения положений законодательства о сделках с заинтересованностью» // Практика рассмотрения коммерческих споров: Анализ и комментарии постановлений Пленума и обзоров Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации / Под ред. Л.А. Новоселовой, М.А. Рожковой. М., 2009.
6. Габов А.В. Сделки с заинтересованностью в практике акционерных обществ: проблемы правового регулирования. М., 2005.
7. Гудиева А.М. Понятие выгодоприобретателя и основания признания недействительными сделок с заинтересованностью // Корпоративный юрист. 2007. № 10.
8. Постановление Конституционного суда Российской Федерации от 10 апреля 2003 г. «По делу о проверке конституционности пункта 1 ст. 84 Федерального закона «Об акционерных обществах в связи с жалобой открытого акционерного общества «Приаргунское».
9. Маковкин В.А., Большеская В.С. Крупные сделки и сделки, в совершении которых имеется заинтересованность: отдельные подводные камни обновленных норм // Вестник экономического правосудия РФ. 2016. № 12.
10. Алиева К.М. Сделки акционерного общества, в совершении которых имеется заинтересованность // Право и экономика. 2006. № 1.
11. Маковская А. Комментарий к Постановлению Пленума Верховного Суда РФ от 26.06.2018 № 27 «Об оспаривании крупных сделок и сделок, в совершении которых имеется заинтересованность» // Хозяйств и право. 2018. № 9–
12. Буткова О.В. Применение положений о сделках, в совершении которых имеется заинтересованность: соотношение императивных и диспозитивных начал // Соотношение императивных и диспозитивных начал в корпоративном праве / Под ред. И.С. Шиткиной. М., 2016.

13. Маковская А.А. Новые правила Закона об акционерных обществах, о крупных сделках и сделках с заинтересованностью // Хозяйство и право. 2016. № 10.
14. Николаева М. А. Новый порядок совершения крупных сделок и сделок с заинтересованностью // Акционерное общество: вопросы корпоративного управления, 2016, №9,10.
15. Маковская А.А. Взаимосвязанные сделки // ЭЖ–Юрист. 2014. № 36.
16. Маковская А.А. Сделки с заинтересованностью. М., 2003.
17. Москвитин О.А. К вопросу о выгодоприобретателях в сделках с заинтересованностью // Законодательство, 2007. № 9.
18. Кузнецов А. А. Реформа крупных сделок и сделок с заинтересованностью. Что изменилось в регулировании // Арбитражная практика. 2017, №1.
19. Степанов Д.И. Интересы юридического лица и его участников // Вестник экономического правосудия РФ. 2015. № 1.
20. Маковская А.А. Право на оспаривание сделок и право на получение информации о сделках в АО и ООО // Хозяйство и право. 2017. № 12.
21. Телюкина М.В. Понятие сделок с заинтересованностью // Законодательство и экономика. 2005. № 2.
22. Бычков О. новое постановление Пленума ВС о крупных сделках: чего ждать бизнесу // Арбитражная практика для юристов. 2018. № 8
23. Габов А.В. Проблемы и перспективы правового регулирования сделок акционерного общества, требующих особого порядка их совершения // Цивилист. 2007. № 1.
24. Корпоративное право. Учебный курс: в 2 т. Т. 2 / Под ред. И.С. Шиткиной. М., 2018.
25. Постановление Правительства Российской Федерации от 27 октября 2005 г. № 645 «О ежеквартальной отчетности застройщиков об осуществлении деятельности, связанной с привлечением денежных средств участников долевого строительства».
26. Шиткина И.С. Экстраординарные сделки, совершаемые хозяйственными обществами. – М., 2017. – 142 с.
27. Шиткина И.С. Ответственность фактически контролирующих лиц в корпоративном праве // Закон. 2018. № 7.
28. Маковская А. А., Новоселова Л.А. Выкуп акционерным обществом своих акций. – М. 2008.
29. Степанов Д.И., Бойко Т.С. Выкуп акций у акционеров по их требованию и обязательная оферта в судебной практике: Комментарий к отдельным положениям проекта постановления Пленума ВАС РФ от 18.11.2003 № 19 «О некоторых вопросах применения

Федерального закона «Об акционерных обществах» (в части выкупа акций и применения главы XI.1)» // Вестник Высшего Арбитражного Суда РФ. 2013. № 4.

30. M.C. Jensen and R.S. Ruback, The Market for Corporate Control: The Scientific Evidence, *Journal of Financial Economics*, 11, №1–4, 1983. – P.5–50.

31. M.C. Jensen, Corporate Control and Politics of Finance, *Journal of Applied Corporate Finance*, 4, №2, 1991. – P.13–33.