

А.А. Маковская

КРУПНЫЕ СДЕЛКИ И СДЕЛКИ С ЗАИНТЕРЕСОВАННОСТЬЮ:

анализ и комментарий законов
«Об акционерных обществах»
и «Об обществах с ограниченной
ответственностью»



УДК 347.132
ББК 67.404.04
М16

Маковская, Александра Александровна.

М16 Крупные сделки и сделки с заинтересованностью: анализ и комментарий законов «Об акционерных обществах» и «Об обществах с ограниченной ответственностью» / А. А. Маковская. — Москва : Статут, 2020. — 375 с.

ISBN 978-5-8354-1663-9 (в пер.)

В книге представлен подробный и системный анализ действующих правил о крупных сделках и сделках с заинтересованностью, установленных в законодательстве об акционерных обществах и обществах с ограниченной ответственностью. Автор рассматривает соответствующие правила в свете сложившейся судебной практики их применения и на основе изучения обширной юридической литературы. Значительный практический интерес представляет детальное сравнение правил о сделках, установленных для акционерных обществ и обществ с ограниченной ответственностью, выявляющее неоправданные и необоснованные, иногда не принимаемые во внимание, но подлежащие обязательному учету различия между этими правилами.

Большое внимание в книге уделено выявлению связей и внутренних противоречий между собственно правилами о крупных сделках и сделках с заинтересованностью и другими нормами законов об акционерных обществах и обществах с ограниченной ответственностью. В работе предлагаются решения, позволяющие восполнить пробелы или неясности в нормативном регулировании при отсутствии необходимых толкований и разъяснений правовых норм в судебной практике.

Для практикующих юристов, специалистов аппарата акционерных обществ и обществ с ограниченной ответственностью, сотрудников государственных органов, занимающихся совершенствованием корпоративного законодательства, судей, преподавателей и учащихся юридических высших учебных заведений.

УДК 347.132
ББК 67.404.04

ISBN 978-5-8354-1663-9

© А.А. Маковская, 2020
© Редподготовка, оформление. Издательство «Статут», 2020

ОГЛАВЛЕНИЕ

ПРИНЯТЫЕ СОКРАЩЕНИЯ	12
ВВЕДЕНИЕ	16
ГЛАВА 1. РАЗВИТИЕ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ КРУПНЫХ СДЕЛОК И СДЕЛОК С ЗАИНТЕРЕСОВАННОСТЬЮ	18
1.1. Этапы развития норм о крупных сделках и сделках с заинтересованностью.....	18
1.2. Современная концепция крупных сделок и сделок с заинтересованностью.....	20
ГЛАВА 2. ПОНЯТИЕ КРУПНОЙ СДЕЛКИ	28
2.1. Качественный критерий отнесения сделок к крупным. Сделки, выходящие за рамки обычной хозяйственной деятельности.....	30
2.2. Количественный критерий отнесения сделок к крупным. Соотношение стоимости имущества с балансовой стоимостью активов общества.....	35
2.3. Момент квалификации сделки как крупной и определения балансовой стоимости активов общества и отчуждаемого имущества.....	47
2.4. Внутренняя коллизия между критериями отнесения сделок к крупным	50
2.5. Виды гражданско-правовых сделок, которые могут быть признаны крупными. Исполнительские сделки	51
2.6. Взаимосвязанные сделки	57
ГЛАВА 3. СДЕЛКИ, К КОТОРЫМ НОРМЫ О КРУПНЫХ СДЕЛКАХ НЕ ПРИМЕНЯЮТСЯ.....	63
3.1. Сделки акционерного общества, в котором 100 процентов голосующих акций принадлежат одному лицу, и сделки общества с ограниченной ответственностью, состоящего из одного участника, если это лицо или участник является одновременно единственным лицом, обладающим полномочиями единоличного исполнительного органа общества (<i>подп. 1 п. 3 ст. 78 Закона об АО и абз. 2 п. 7 ст. 46 Закона об ООО</i>)	65
3.2. Сделки, связанные с размещением либо оказанием услуг по размещению (публичному предложению) и (или) организации размещения (публичного предложения) акций общества и эмиссионных ценных бумаг, конвертируемых в акции общества (за исключением условий об определении и выплате вознаграждения лицу (лицам), оказывающему соответствующие услуги (<i>подп. 2 п. 3 ст. 78 Закона об АО</i>)	67

3.3. Отношения, возникающие при переходе к обществу доли или части доли в его уставном капитале в случаях, предусмотренных Законом об ООО (абз. 3 п. 7 ст. 46)	74
3.4. Отношения, возникающие при переходе прав на имущество в процессе реорганизации общества, в том числе по договорам о слиянии и договорам о присоединении (подп. 3 п. 3 ст. 78 Закона об АО и абз. 4 п. 7 ст. 46 Закона об ООО).....	77
3.5. Сделки, совершение которых обязательно для общества в соответствии с законодательством Российской Федерации и расчеты по которым производятся по ценам, определенным в порядке, установленном Правительством РФ, или по ценам и тарифам, установленным уполномоченным Правительством РФ федеральным органом исполнительной власти, а также публичные договоры, заключаемые обществом на условиях, не отличающихся от условий иных заключаемых им публичных договоров (подп. 4 п. 3 ст. 78 Закона об АО и абз. 5 п. 7 ст. 46 Закона об ООО)	79
3.6. Сделки по приобретению акций или иных эмиссионных ценных бумаг, конвертируемых в акции публичного общества, заключенные на условиях, предусмотренных обязательным предложением о приобретении акций или иных эмиссионных ценных бумаг, конвертируемых в акции публичного общества (подп. 5 п. 3 ст. 78 Закона об АО и абз. 6 п. 7 ст. 46 Закона об ООО).....	81
3.7. Сделки, заключенные на тех же условиях, что и предварительный договор, если такой договор содержит все сведения, предусмотренные правилами законов об АО и ООО, и на его заключение получено необходимое согласие (подп. 6 п. 3 ст. 78 Закона об АО и абз. 6 п. 7 ст. 46 Закона об ООО).....	82
ГЛАВА 4. ПОРЯДОК ОДОБРЕНИЯ КРУПНОЙ СДЕЛКИ	84
4.1. Допустимость предварительного согласия или последующего одобрения крупной сделки.....	84
4.2. Исключительная компетенция общего собрания акционеров (участников) принимать решение о даче согласия на совершение или об одобрении крупной сделки, предметом которой является имущество, стоимость которого составляет 50 и более процентов балансовой стоимости активов общества.....	89
4.3. Компетенция совета директоров или общего собрания акционеров (участников) согласовывать крупную сделку, предметом которой является имущество, стоимость которого составляет от 25 до 50 процентов балансовой стоимости активов общества	91
4.3.1. Компетенция органов акционерного общества.....	92
4.3.2. Компетенция органов общества с ограниченной ответственностью.....	94

4.4. Порядок принятия решения по крупной сделке органами акционерного общества	96
4.4.1. Порядок принятия общим собранием акционеров решения по крупной сделке, предметом которой является имущество стоимостью более 50 процентов балансовой стоимости активов.....	96
4.4.2. Порядок принятия общим собранием акционеров решения по крупной сделке, предметом которой является имущество стоимостью от 25 до 50 процентов балансовой стоимости активов	97
4.4.3. Право вето при принятии общим собранием акционеров решения об одобрении крупной сделки.....	98
4.4.4. Подготовка советом директоров общего собрания акционеров для принятия решения о даче согласия на совершение или об одобрении крупной сделки.....	99
4.4.4.1. Обязанность совета директоров акционерного общества определить цену имущества или услуг, отчуждаемых либо приобретаемых обществом по крупной сделке.....	99
4.4.4.2. Подготовка советом директоров (наблюдательным советом) АО заключения по крупной сделке, решение по согласованию которой принимается общим собранием акционеров	106
4.4.4.3. Внесение вопроса о крупной сделке в повестку дня общего собрания акционеров или заседания совета директоров и определение ее условий	111
4.4.5. Порядок принятия советом директоров акционерного общества решения о даче согласия на совершение крупной сделки, предметом которой является имущество стоимостью от 25 до 50 процентов балансовой стоимости активов. Выбывшие члены совета директоров	112
4.5. Порядок принятия решения по крупной сделке общим собранием участников и советом директоров общества с ограниченной ответственностью.....	118
ГЛАВА 5. ПОНЯТИЕ СДЕЛКИ, В СОВЕРШЕНИИ КОТОРОЙ ИМЕЕТСЯ ЗАИНТЕРЕСОВАННОСТЬ.....	121
5.1. Лица, которые могут быть заинтересованы в совершении обществом сделки	121
5.1.1. Члены совета директоров общества.....	122
5.1.2. Единоличный исполнительный орган.....	125
5.1.3. Члены коллегиального исполнительного органа общества.....	130
5.1.4. Лица, имеющие право давать обществу обязательные для него указания	130
5.2. Контролирующее лицо как лицо, которое может иметь заинтересованность в сделке	133

5.2.1. Отказ от использования категории «аффилированные лица»	133
5.2.2. Конструкция «контролирующее и подконтрольные лица» в российском законодательстве.....	138
5.2.3. Анализ определений понятий «контролирующее лицо» и «подконтрольные лица» в ст. 81 Закона об АО и ст. 45 Закона об ООО	144
5.2.4. Практические результаты отказа от конструкции «аффилированные лица» и введения конструкции «контролирующее и подконтрольные лица»	151
5.3. Обстоятельства, позволяющие признать лицо, которое может иметь заинтересованность в сделке, имеющим такую заинтересованность	152
5.3.1. Прямая и косвенная заинтересованность в совершении обществом сделки.....	152
5.3.2. Лицо является контрагентом, выгодоприобретателем, посредником или представителем в сделке.....	153
5.3.3. Лицо является контролирующим лицом юридического лица – стороны, выгодоприобретателя, посредника или представителя в сделке	155
5.3.4. Лицо занимает должности в органах управления юридического лица, являющегося контрагентом, выгодоприобретателем, посредником или представителем в сделке, а также должности в органах управления управляющей организации такого юридического лица.....	155
5.3.5. Невозможность установить в уставе общества дополнительные условия признания сделки сделкой с заинтересованностью	156
ГЛАВА 6. СДЕЛКИ, К КОТОРЫМ НЕ ПРИМЕНЯЮТСЯ ПРАВИЛА О СДЕЛКАХ С ЗАИНТЕРЕСОВАННОСТЬЮ.....	158
6.1. Сделки, совершаемые в процессе обычной хозяйственной деятельности общества, при условии, что обществом неоднократно в течение длительного периода времени на схожих условиях совершаются аналогичные сделки, в совершении которых не имеется заинтересованности, в том числе сделки, совершаемые кредитными организациями в соответствии со ст. 5 Закона о банках и банковской деятельности (<i>подп. 1 п. 2 ст. 82 Закона об АО и абз. 2 п. 7 ст. 45 Закона об ООО</i>).....	158
6.2. Сделки акционерного общества, в котором 100 процентов голосующих акций принадлежат одному лицу, и сделки общества с ограниченной ответственностью, состоящего из одного участника, если это лицо или участник является одновременно единственным	

лицом, обладающим полномочиями единоличного исполнительного органа (<i>подп. 2 п. 2 ст. 82 Закона об АО и абз. 3 п. 7 ст. 45 Закона об ООО</i>)	161
6.3. Сделки, в совершении которых заинтересованы все владельцы голосующих акций общества (все участники общества), при отсутствии заинтересованности иных лиц, за исключением случая, если уставом непубличного общества предусмотрено право акционера потребовать получения согласия на совершение такой сделки до ее совершения (<i>подп. 3 п. 2 ст. 81 Закона об АО, абз. 3 п. 7 ст. 45 Закона об ООО</i>)	161
6.4. Сделки, связанные с размещением, в том числе посредством подписки, акций общества и эмиссионных ценных бумаг, конвертируемых в акции общества (<i>подп. 4 п. 2 ст. 81 Закона об АО</i>)	164
6.5. Отношения, возникающие при переходе к обществу доли или части доли в его уставном капитале в случаях, предусмотренных Законом об ООО (<i>абз. 5 п. 7 ст. 45</i>)	164
6.6. Сделки по размещению обществом путем открытой подписки облигаций или приобретению обществом размещенных им облигаций (<i>подп. 5 п. 2 ст. 81 Закона об АО и абз. 6 п. 7 ст. 45 Закона об ООО</i>)	164
6.7. Сделки по приобретению или выкупу обществом размещенных им акций (<i>подп. 6 п. 2 ст. 81 Закона об АО</i>)	167
6.8. Отношения, возникающие при переходе прав на имущество в процессе реорганизации общества, в том числе по договорам о слиянии и договорам о присоединении (<i>подп. 7 п. 2 ст. 81 Закона об АО и абз. 7 п. 7 ст. 45 Закона об ООО</i>)	168
6.9. Сделки, совершение которых обязательно для общества в соответствии с законодательством Российской Федерации и расчеты по которым производятся по ценам, определенным в порядке, установленном Правительством РФ, или по ценам и тарифам, установленным уполномоченным Правительством РФ федеральным органом исполнительной власти, а также публичные договоры, заключаемые обществом на условиях, не отличающихся от условий иных заключаемых обществом публичных договоров (<i>подп. 8 п. 2 ст. 81 Закона об АО и абз. 8 п. 7 ст. 45 Закона об ООО</i>)	168
6.10. Сделки, совершение которых осуществляется в соответствии с п. 6–8 ст. 8 Закона об электроэнергетике (<i>подп. 9 п. 2 ст. 81 Закона об АО</i>)	168
6.11. Сделки, заключенные на тех же условиях, что и предварительный договор, если такой договор содержит все сведения, предусмотренные законами об АО и ООО, и было получено согласие на его заключение в установленном законом порядке (<i>подп. 10 п. 2 ст. 81 Закона об АО и абз. 9 п. 7 ст. 45 Закона об ООО</i>)	169

6.12. Сделки, заключаемые на открытых торгах или по результатам открытых торгов, если условия проведения таких торгов или участия в них предварительно утверждены советом директоров общества (подп. 11 п. 2 ст. 81 Закона об АО и абз. 10 п. 7 ст. 45 Закона об ООО)	169
6.13. Сделки, сумма которых либо цена или балансовая стоимость имущества, с приобретением, отчуждением или возможностью отчуждения которого они связаны, составляет не более 0,1 процента балансовой стоимости активов общества по данным его бухгалтерской (финансовой) отчетности на последнюю отчетную дату, при условии, что размер таких сделок не превышает предельных значений, установленных Банком России (подп. 12 п. 2 ст. 81 Закона об АО и абз. 11 п. 7 ст. 45 Закона об ООО)	171
ГЛАВА 7. ПОРЯДОК СОВЕРШЕНИЯ СДЕЛОК С ЗАИНТЕРЕСОВАННОСТЬЮ	173
7.1. Обязанность общества известить о намерении совершить сделку с заинтересованностью	174
7.1.1. Лица, которых общество должно известить о совершаемой сделке.....	175
7.1.2. Срок и порядок извещения о совершаемой сделке.....	176
7.1.3. Содержание извещения о совершаемой сделке с заинтересованностью	178
7.2. Право требовать предоставления информации о сделке с заинтересованностью.....	179
7.3. Право требовать проведения общего собрания акционеров (участников) или заседания совета директоров для дачи согласия на совершение сделки с заинтересованностью.....	182
7.4. Рассмотрение обществом требования о созыве собрания акционеров (участников) или проведении заседания совета директоров	188
7.5. Разграничение компетенции между советом директоров и общим собранием акционеров (участников) по вопросу о даче согласия на совершение крупной сделки или сделки с заинтересованностью.....	192
7.6. Порядок принятия решения общим собранием акционеров (участников).....	195
7.7. Порядок принятия решения советом директоров.....	199
ГЛАВА 8. ПРЕДОСТАВЛЕНИЕ ИНФОРМАЦИИ О ЗАИНТЕРЕСОВАННОСТИ В СОВЕРШЕНИИ ОБЩЕСТВОМ СДЕЛКИ	203
8.1. Информация о заинтересованности, которая должна предоставляться обществу.....	203

8.2. Порядок, форма и сроки предоставления информации о заинтересованности	206
ГЛАВА 9. СПЕЦИАЛЬНЫЕ ПРАВИЛА О КРУПНОЙ СДЕЛКЕ, ЯВЛЯЮЩЕЙСЯ ОДНОВРЕМЕННО СДЕЛКОЙ С ЗАИНТЕРЕСОВАННОСТЬЮ	211
ГЛАВА 10. СОДЕРЖАНИЕ РЕШЕНИЯ О ДАЧЕ СОГЛАСИЯ НА СОВЕРШЕНИЕ ИЛИ ОБ ОДОБРЕНИИ КРУПНОЙ СДЕЛКИ И СДЕЛКИ С ЗАИНТЕРЕСОВАННОСТЬЮ	218
10.1. Гибкий подход к формулированию условий сделки в решении о даче предварительного согласия на ее совершение	218
10.2. Обязательное отражение в решении о даче согласия на совершение крупной сделки или сделки с заинтересованностью всех ее основных условий	223
10.3. Срок действия решения	224
ГЛАВА 11. ОСПАРИВАНИЕ КРУПНЫХ СДЕЛОК И СДЕЛОК С ЗАИНТЕРЕСОВАННОСТЬЮ	226
11.1. Право общества, заключившего сделку, ее оспаривать	227
11.2. Право акционеров (участников общества) оспаривать сделку	228
11.2.1. Право акционеров (участников общества), владеющих в совокупности не менее чем одним процентом голосующих акций общества (не менее чем одним процентом общего числа голосов участников общества), оспаривать сделку	228
11.2.1.1. Обоснованность введения ценза для права акционеров (участников) общества оспаривать сделку	228
11.2.1.2. Определение количества голосующих акций (голосов) в обществе	233
11.2.2. Право акционера (участника общества), заинтересованного в сделке, оспаривать сделку с заинтересованностью	236
11.2.3. Право акционера (участника общества), являющегося контрагентом по сделке, оспаривать крупную сделку или сделку с заинтересованностью	237
11.2.4. Право акционера (участника общества), голосовавшего за сделку с заинтересованностью, оспаривать такую сделку	238
11.2.5. Оспаривание сделки лицом, ставшим акционером (участником) общества или переставшим им быть после совершения сделки	239
11.3. Право лиц, не являющихся акционерами (участниками) общества, но от своего имени осуществляющих права акционеров (участников), оспаривать сделку	240
11.4. Право членов коллегиального органа управления общества оспаривать сделку	247

11.5. Право Российской Федерации и субъектов Российской Федерации – обладателей «золотой акции» оспаривать сделку, в совершении которой имелаась заинтересованность	248
11.6. Право прокурора оспаривать сделку	250
11.7. Применение правил ст. 166 ГК РФ	250
ГЛАВА 12. СРОК ИСКОВОЙ ДАВНОСТИ	256
ГЛАВА 13. ОСНОВАНИЯ ДЛЯ ОТКАЗА В УДОВЛЕТВОРЕНИИ ИСКА О ПРИЗНАНИИ СДЕЛКИ НЕДЕЙСТВИТЕЛЬНОЙ	266
13.1. Основания для отказа в удовлетворении требования о признании недействительной крупной сделки	266
13.2. Основания для удовлетворения иска об оспаривании сделки с заинтересованностью	269
ГЛАВА 14. РАСПРЕДЕЛЕНИЕ БРЕМЕНИ ДОКАЗЫВАНИЯ	271
ГЛАВА 15. ПРЕДОСТАВЛЕНИЕ ОБЩЕСТВОМ ИНФОРМАЦИИ О СДЕЛКАХ СВОИМ АКЦИОНЕРАМ (УЧАСТНИКАМ)	281
15.1. Право акционеров и участников общества получить информацию о сделках	281
15.1.1. Предоставление информации о сделках участникам общества с ограниченной ответственностью	282
15.1.2. Предоставление информации о сделках акционерам	283
15.2. Основания для отказа в предоставлении информации о сделках	288
15.2.1. Основания для отказа в предоставлении информации о сделках акционерам	288
15.2.1.1. Документ относится к прошлым периодам деятельности общества (более трех лет до момента обращения с требованием) (подп. 3 п. 8 ст. 91 Закона об АО)	289
15.2.1.2. Документ относится к периодам, не относящимся к периоду владения акционером акциями общества (подп. 6 п. 8 ст. 91 Закона об АО)	292
15.2.1.3. Неуказание деловой цели, с которой запрашивается документ	295
15.2.1.4. Коллизия общих правил ст. 91 Закона об АО о предоставлении акционерам информации о сделках и правила абз. 1 п. 1 ст. 84 Закона об АО о предоставлении акционерам информации о сделках с заинтересованностью	298
15.2.2. Основания для отказа в предоставлении информации о сделках участникам общества с ограниченной ответственностью	299

ГЛАВА 16. ОСОБЕННОСТИ РАССМОТРЕНИЯ СУДАМИ ДЕЛ ОБ ОСПАРИВАНИИ КРУПНЫХ СДЕЛОК И СДЕЛОК С ЗАИНТЕРЕСОВАННОСТЬЮ	302
16.1. Подведомственность и подсудность дел об оспаривании крупных сделок и сделок с заинтересованностью.....	302
16.2. Процессуальные формы объединения лиц, оспаривающих крупные сделки или сделки с заинтересованностью	306
16.3. Возможность рассмотрения дел об оспаривании крупных сделок и сделок с заинтересованностью в третейских судах	322
ГЛАВА 17. ИМПЕРАТИВНЫЙ И ДИСПОЗИТИВНЫЙ ХАРАКТЕР ПРАВИЛ ЗАКОНОВ ОБ АО И ООО О КРУПНЫХ СДЕЛКАХ И СДЕЛКАХ С ЗАИНТЕРЕСОВАННОСТЬЮ	327
17.1. Общая оценка норм о крупных сделках как императивных	327
17.2. Общее правило о диспозитивности норм о сделках с заинтересованностью для непубличных обществ	330
17.3. Специальные диспозитивные нормы о сделках с заинтересованностью	334
17.4. Судьба прежних положений уставов непубличных обществ о сделках с заинтересованностью в связи с изменением императивного регулирования таких сделок на диспозитивное	335
ПРИЛОЖЕНИЯ	
Закон об акционерных обществах (извлечение)	349
Глава X. «Крупные сделки»	349
Глава XI. «Заинтересованность в совершении обществом сделки».....	355
Закон об обществах с ограниченной ответственностью (извлечение).....	365
Статья 45 «Заинтересованность в совершении обществом сделки»	365
Статья 46 «Крупные сделки»	370