

ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ
ВЫСШАЯ ШКОЛА ЭКОНОМИКИ
ПЕРМСКИЙ ФИЛИАЛ

КОНСПЕКТ ЛЕКЦИЙ
по дисциплине
КОРПОРАТИВНОЕ ПРАВО
(для студентов специальности «Менеджмент организации»)

Ст. преподаватель кафедры
стратегического менеджмента
О.С. Ерахтина

Пермь, 2008

Содержание

Введение в курс «Корпоративное право»	3
1. Корпорация как юридическое лицо	4
2. Имущественные отношения в хозяйственном обществе.....	13
3. Ответственность в корпоративных отношениях	17
4. Управление корпорацией.....	21
5. Банкротство юридических лиц.....	24
6. Корпоративные отношения в обществах с ограниченной ответственностью.....	32
7. Корпоративные отношения в акционерных обществах.....	49

Введение в курс «Корпоративное право»

Корпоративное право – совокупность юридических норм, регулирующих правовой статус, порядок создания, деятельность корпоративных организаций, а также отношения между участниками организации.

Понятие «корпорация»¹ не отражено в современном российском законодательстве и представляет собой условную экономическую и юридическую интерпретацию.

В юридической литературе сложилось несколько подходов к определению понятия «корпорация»:

- все коммерческие юридические лица;
- коммерческие юридические лица, основанные на объединении капиталов (хозяйственные товарищества);
- акционерные общества;
- акционерные общества открытого типа.

Представляется, что второй подход наиболее полно и точно отражает основные особенности корпорации как разновидности юридического лица.

Центральным понятием курса является «*юридическое лицо*».

Институт юридического лица используется в целях оформления различного рода коллективных интересов (не только в имущественной сфере).

Функции юридического лица:

- функция централизации собственности;
- функция ограничения предпринимательского риска размерами имущества, вложенного в юридическое лицо;
- функция обеспечения независимости существования юридического лица от входящих в его состав участников.

Корпорации присущи все указанные выше функции. Вместе с тем основная особенность корпорации, отличающая ее от всех других юр. лиц - *разделение функций собственности и контроля (управления)*.

Предмет корпоративного права – корпоративные отношения.

Корпоративные отношения - совместное (объединенное, интегрированное, корпоративное), подчиненное одной или нескольким общим целям действие и/или действия, поведение, волеизъявление заинтересованных лиц (участников корпоративных отношений), объединенных (инкорпорированных) между собой совместными (корпоративными) связями (правоотношениями)².

Участники корпоративных отношений – физические, юридические лица, группа лиц.

Формы участия лиц в корпоративных отношениях различны: участие в учредительном договоре, приобретение права собственности на доли, акции и др.

Основное внимание в рамках данного курса будет уделено изучению вопросов, связанных с правовым регулированием процесса создания деятельности, ликвидации корпоративных организаций, а также внутренних (имущественных и организационных) корпоративных отношений.

¹ Корпорация – (лат. corporatio сообщество) – объединение, общество, союз.

² Гританс Я. М. Корпоративные отношения: Правовое регулирование организационных форм / Я.М. Гританс – М.: Волтерс Клувер, 2005. С. 2.

1. Корпорация как юридическое лицо

1.1. Учреждение юридического лица

1.1.1. Учредительные документы юридического лица

Основными учредительными документами юридического лица являются устав и учредительный договор.

Основной задачей устава является регулирование отношений юридического лица с внешним миром – с лицами, не связанными с юридическим лицом отношениями участия в капитале. Устав определяет правоспособность юридического лица, он закрепляет его наименование, цели создания, регулирует вопросы управления.

Учредительный договор направлен на урегулирование внутренних отношений, он закрепляет права и обязанности участников юридического лица.

Содержание учредительных документов определяется участниками юр. лица с учетом требований, установленных законом. На момент составления учредительных документов, участники юридического лица обладают практически не ограниченной свободой регулировать статус будущего образования и свое положение в нем таким образом, который они сочтут наиболее подходящим. Однако, после регистрации компании данная свобода существенно ограничивается, особенно в отношении устава. К договору, предназначенному для регулирования внутренних отношений, законодатель относится более либерально.

Устав

Содержание и форма устава

Ч. 2 ст. 12 Закона «Об обществах с ограниченной ответственностью», ст. 11 Закона «Об акционерных обществах», ст.10 Закона «О банках и банковской деятельности», ст.6 Закона «Об инвестиционных фондах».

Правоспособность юр. лица

Принципы специальной и общей правоспособности _____

Если в основе корпоративного законодательства будет лежать принцип специальной правоспособности, уставы юридических лиц должны будут включать в себя все более объемные описания деятельности юр. лица. Уже на момент регистрации в устав включаются практически все известные виды бизнеса («впрок»), для того, чтобы в будущем избежать необходимости внесения изменений в устав при перемене вида деятельности.

Устав является публичным документом. Контрагенты юридического лица презюмируются осведомленными о его содержании, а следовательно не могут ссылаться в суде на то, что им было неизвестно об ограничениях в правоспособности юр. лица, установленных уставом.

Внесение изменений в устав

Ч. 4 ст. 12 Закона «Об обществах с ограниченной ответственностью», ст. 12 Закона «Об акционерных обществах», ст.10 Закона «О банках и банковской деятельности».

Учредительный договор

Учредительный договор подчинен уставу в том значении, что он не может наделять корпорацию и ее членов более широкими полномочиями, чем устав. В случае несоответствия

положений учредительного договора и положений устава преимущественную силу для третьих лиц и участников юридического лица имеют положения устава³.

Учредительный договор не может быть использован для устранения пробелов в содержании устава относительно вопросов, которые согласно закону должны быть урегулированы именно в уставе. Вместе с тем, положения учредительного договора могут быть использованы судами для толкования неопределенных или противоречивых положений устава или даже дополнения его по вопросам, которые остались неурегулированными.

Юридическая сила и особенности учредительного договора

Учредительный договор регламентирует взаимоотношения корпорации и ее участника, а также между участниками.

Не только устав, но и учредительный договор действует в отношении будущих участников корпорации, которые собственноручно не подписывали его.

Учредительный договор не может создавать права и обязанности между корпорацией и третьими лицами (аутсайдерами). Учредительный договор связывает участников компании только если они выступают именно в данном качестве.

Учредительный договор – договор, основанный на законе. Кроме того, он починается положения корпоративного, а не договорного права. Вследствие этого _____

Внесение изменений в учредительный договор

Процедура внесения изменений в учредительный договор российским законодательством не регламентирована. В международной практике внесение изменений в учредительный договор допускается при условии, что это делается в интересах корпорации в целом (в интересах всех ее участников).

Соглашения, заключенные дополнительно к учредительным документам корпорации

Участники корпорации могут заключить между собой или с корпорацией дополнительные соглашения (о неразглашении коммерческой тайны, трудовые соглашения, соглашения о порядке разрешения споров и др).

Существует несколько причин для заключения такого рода соглашений _____

Особенности правового режима дополнительных соглашений

Учредительный договор распространяет свою силу на всех участников корпорации, включая будущих участников. Дополнительное соглашения связывает только того участника, который его подписывал. Дополнительное соглашение будет действовать в результате нового участника только в результате его новации.

Устав (учредительный договор) может быть изменен в установленном законом порядке, что фактически означает одностороннее принятие решения об изменении прав и обязанностей участников. При этом отдельный участник может быть не согласен с новой редакцией устава (учредительного договора). Для изменения дополнительного соглашения необходимо согласие каждого его участника.

Дополнительное соглашение подчиняется нормам договорного права.

Если дополнительные соглашения ущемляют права других участников, они могут быть признаны недействительными.

³ См.: ч.5 ст.12 ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью».

1. 2. Реорганизация юридических лиц.

Задачи правового регулирования:

В случае слияния юридического лица с другим юридическим лицом все имущественные права и обязанности каждого из них переходят к юридическому лицу, возникшему в результате слияния. Возможно слияние не только двух, но и более юридических лиц.

При присоединении одного юридического лица к другому, к последнему переходят все имущественные права и обязанности присоединенного юридического лица. Возможно присоединение к юридическому лицу не одного, а двух и более юридических лиц.

В случае преобразования юридического лица (изменения его организационно-правовой формы), у прекращающего свое действие юридического лица возникает только один правопреемник, к которому переходят все его права и обязанности.

При разделении юридического лица создается два или более новых предприятий, а прежнее прекращает свое существование. К возникшим новым юридическим лицам переходят по разделительному балансу в соответствующих частях имущественные права и обязанности реорганизованного юридического лица.

При выделении юридическое лицо продолжает функционировать в прежнем качестве, но отдельные его структуры, подразделения или производства обособляются, и на их базе создается одно или несколько новых юридических лиц⁴. При выделении из юридического лица одного или нескольких новых юридических лиц к каждому из них переходят по разделительному балансу в соответствующих частях права и обязанности реорганизованного юридического лица.

Правопреемство при реорганизации юридических лиц – это переход прав и обязанностей от одного юридического лица к другому в силу соответствующего акта о реорганизации.

В гражданском праве правопреемство имеет место, в основном, в отношении имущественных прав и обязанностей. Однако возможно правопреемство и некоторых неимущественных прав (на фирменное наименование, патент, изобретение).

Различают правопреемство общее (универсальное) и частное (сингулярное). При общем правопреемстве к правопреемнику переходит вся совокупность прав и обязанностей реорганизованного юридического лица. При частном – определенная часть.

Моментом перехода прав и обязанностей считается дата подписания и утверждения передаточного акта (разделительного баланса).

Разделительный баланс (передаточный акт) должны содержать положения о правопреемстве по всем обязательствам реорганизованного юридического лица в отношении всех его кредиторов и должников, включая обязательства, оспариваемые сторонами.

Имущество передается со всеми активами и пассивами, включая прибыли и убытки текущего года, полученные юр. лицом до установленного срока передачи. Основные и оборотные средства передаются в размерах, предусмотренных финансовым планом того квартала, в котором, согласно

⁴ При данной форме реорганизации на базе части имущества ранее существовавшего юридического лица создается новое общество. Уставный капитал прежнего юридического лица после реорганизации уменьшается.

решению о передаче, передающая сторона не вправе производить никаких изъятий основных и оборотных средств из передаваемого имущества (в противном случае должны быть возвращены).

При передаче имущества производится его инвентаризация.

Документы реорганизации:

Так, например, договор о присоединении к акционерному обществу должен определять:

Особые условия договора о реорганизации в форме присоединения:

Антимонопольные требования

Законом «О защите конкуренции» установлена обязанность согласования проведения присоединения (согласования) с антимонопольным органом.

Самостоятельно: 1. Предварительное согласие (до подписания договора) требуется в случаях

2. Уведомление антимонопольных органов требуется в случаях

Законом « О защите конкуренции» предусматривает возможность антимонопольных органов обратиться в суд с иском о принудительном разделении (выделении) коммерческих организаций.

Самостоятельно: 1. В каких случаях антимонопольный орган может обратиться в суд с иском о принудительном разделении (выделении) коммерческих организаций? _____

2. Условия принудительного разделения (выделения) _____

Налоговые требования

О предстоящей реорганизации юридическое лицо-налогоплательщик обязан сообщить налоговым органам.

Если до окончания реорганизации налоговый орган не выявит у присоединяемого общества недоимки, к основному обществу впоследствии не может быть применена ответственность за нарушения налогового законодательства. Вместе с тем сумма недоимки может быть взыскана независимо от того, была ли она выявлена на момент реорганизации или нет. Т.о. налоговые обязанности к преемнику переходят, налоговая ответственность – нет.

Самостоятельно: Возвращается ли вновь созданному юр. лицу сумма налога, излишне уплаченная реорганизованным юр. лицом до реорганизации? _____

Требования законодательства о бухгалтерском учете

В состав передаточного акта должна быть включена бухгалтерская отчетность, составляемая в объеме форм годового бухгалтерского отчета на последнюю отчетную дату (дату реорганизации). Поэтому реорганизацию юридических лиц рекомендуется приурочивать к концу определенного отчетного периода.

Самостоятельно: Особенности реорганизации ООО и АО _____

Проблема уменьшения активов юридического лица в процессе реорганизации

С решением акционерного общества о реорганизации связано возникновение права акционеров потребовать выкупа, принадлежащих им акций и права кредиторов на досрочное исполнение обязательств. Реализация этих прав неизбежно повлечет за собой уменьшение имущества юридического лица. Вместе с тем передаточный акт (разделительный баланс), которые содержат сведения о составе имущества реорганизуемого юр. лица, утверждаются на общем собрании акционеров, на котором принимается решение о ликвидации. Данная ситуация порождает проблему уменьшения активов юридического лица и несоответствия юридического лица его имущества фактическому.

Самостоятельно: Каким образом решает эту проблему российское законодательство? _____

Мировая практика _____

Защита прав кредиторов реорганизуемого юр. лица

Процесс реорганизации таит в себе значительные опасности для кредиторов реорганизуемых юр. лиц. Они могут столкнуться с ситуацией, когда имеющиеся перед ними у юридического лица обязательства после его разделения и выделения окажутся переданными наиболее слабым в имущественно отношении преемникам. Присоединение или слияние грозит кредиторам увеличением их числа, отнюдь не обязательно сопровождающимся увеличением имущества

должника (если, например, имущество присоединяемого юридического лица уже обременено многочисленными долгами)⁵.

Защита прав участников реорганизуемого юр. лица

Самостоятельно: Особенности защиты прав акционеров юридического лица _____

Защита прав наемных работников реорганизуемого юр. лица

1.3. Ликвидация юридических лиц

Задачи правового регулирования:

Учредители (участники) юридического лица или орган, принявшие решение о ликвидации юридического лица, обязаны в трехдневный срок в письменной форме уведомить об этом регистрирующий орган по месту нахождения ликвидируемого юридического лица с приложением решения о ликвидации юридического лица (ст. 20 Закона «О государственной регистрации юр. лиц и инд-х редпринимателей»).

Ликвидационная комиссия, к которой на момент назначения переходят полномочия по управлению делами юр.лица, направляет в банк, в котором находятся счета ликвидируемого юридического лица, заявление о прекращении списания средств со счетов без согласия ликвидационной комиссии.

Ликвидационная комиссия (ликвидатор) должна опубликовать в органах печати сообщение о ликвидации юридического лица.

После окончания срока для предъявления требований кредиторами⁶ ликвидационная комиссия составляет промежуточный ликвидационный баланс, который содержит сведения о составе имущества ликвидируемого юридического лица, перечне предъявленных кредиторами

⁵ Гражданское право: В 2т. Том 1: Учебник/ Отв. Ред. Проф. Е.А.Суханов. – 2-е изд., перераб. и доп. – М.: Издательство БЕК, 1998. С.201.

⁶ Срок, для заявления требований кредиторами законом «О государственной регистрации юр. лиц и индивидуальных предпринимателей» не определен. В п.2 ст.22 Закона указано, что ликвидационная комиссия (ликвидатор) уведомляет регистрирующий орган о завершении процесса ликвидации юридического лица не ранее чем через два месяца с момента помещения в органах печати ликвидационной комиссией (ликвидатором) публикации о ликвидации юридического лица. Ошибочно полагают, что это означает, что для заявления требований кредиторов установлен 2-х месячный срок.

требований, а также о результатах их рассмотрения (возможности удовлетворения или отклонения). При отказе ликвидкома в удовлетворении конкретного требования кредитора, последний вправе обратиться с соответствующим иском в суд (до момента утверждения окончательного ликвидационного баланса).

Ликвидационная комиссия принимает меры по взысканию дебиторской задолженности. В случае необходимости направляются иски в суд. При этом у ликвидационной комиссии нет права требовать погашения дебиторской задолженности, срок платежа по которой еще не наступил.

Если по данным промежуточного баланса у ликвидируемого юр. лица недостаточно денежных средств для удовлетворения заявленных кредиторами требований, ликвидком продает его имущество с публичных торгов.

Со дня утверждения промежуточного ликвидационного баланса начинаются расчеты с кредиторами. Выплата денежных сумм кредиторам производится ликвидационной комиссией в порядке очередности, установленной ст.64 ГК, в соответствии с промежуточным ликвидационным балансом, начиная со дня его утверждения, за исключением кредиторов пятой очереди, выплата которым производится по истечении месяца со дня утверждения промежуточного ликвидационного баланса.

Очередность погашения требований кредиторов ликвидируемого юридического лица

Бонус: 1. Каким образом удовлетворяются требования залогодержателя при недостаточности суммы, вырученной от реализации предмета залога _____

2. Каким образом залогодержатель может защитить свои имущественные интересы _____

Требования каждой очереди удовлетворяются после полного удовлетворения предыдущей очереди. При недостаточности имущества ликвидируемой организации оно распределяется между кредиторами соответствующей очереди пропорционально суммам требований, подлежащих удовлетворению.

Самостоятельно: Удовлетворяются ли требования кредиторов, если они были предъявлены после срока, установленного ликвидационной комиссией, _____

После окончания всех перечисленных расчетов оставшееся имущество передается учредителям ликвидируемой организации, если иное не предусмотрено законом или учредительными документами.

После завершения расчетов кредиторами ликвидационная комиссия составляет ликвидационный баланс, который утверждается учредителями (участниками) юридического лица или органом, принявшим решение о ликвидации юр. лица, по согласованию с органом, осуществляющим государственную регистрацию юридических лиц. После этого ликвидационный

баланс, вместе с утвердившим его протоколом общего собрания направляется в налоговый орган для проверки и снятия юр. лица с регистрационного учета.

Налоговые требования

Юридическое лицо -налогоплательщик обязано сообщить в налоговый орган о принятом решении о ликвидации. Налоговые органы проводят проверку правильности, полноты и своевременности уплаты в бюджет налогов, выявляют задолженность ликвидируемого юр. лица перед бюджетом или подтверждают ее отсутствие. Ответственность за неуплату недоимки по налогам (непоступление платежей в фонды) несет ликвидационная комиссия.

Бонус: Облагается ли налогом имущество, полученное физическим (юридическим) лицом в качестве ликвидационной квоты.

Самостоятельно: Особенности ликвидации ООО, АО, в том числе вопросы распределения имущества (ликвидационной квоты) между учредителями. _____

Защита прав кредиторов ликвидируемого юр. лица _____

Проблемы: 1. Не определен печатный орган, в котором должно быть опубликовано сообщение о предстоящей ликвидации.

2. Не установлен срок для предъявления требований кредиторами.

Защита прав участников ликвидируемого юр. лица _____

Защита прав наемных работников ликвидируемого юр. лица _____

1.4. Правовой статус филиала

В соответствии с п.2 ст.55 ГК РФ филиалом является обособленное подразделение юридического лица, расположенное вне его места нахождения и осуществляющее все его функции, в том числе функции представительства.

В последнее время уделяется большое внимание упорядочению процесса создания филиалов. В основном это связано с тем, что сведения о филиалах и представительствах юридического лица должны быть занесены в устав (п.3 ст. 55 ГК РФ).

Решение о создании филиалов принимается на общем собрании участников юридического лица _____

В связи с многочисленными ошибками, которые допускаются филиалами, действующими от имени создавшего их общества, необходимо дать следующие разъяснения.

В соответствии с п. 3 ст.55 ГК РФ, филиалы не являются юридическими лицами. Они наделяются имуществом создавшим их юридическим лицом и действуют на основании утвержденных им положений. Руководители представительств и филиалов назначаются юридическим лицом и действуют на основании его доверенности.

Филиал осуществляет деятельность от имени создавшего его общества. Ответственность за деятельность филиала несет создавшее его общество (п.4 ст.5 Закона «Об обществах с ограниченной ответственностью»). Поэтому филиал не может от своего имени приобретать и осуществлять права и обязанности (заключать сделки). Филиалы не являются самостоятельными субъектами оборота.

Доверенность выдается руководителю (физическому лицу). Именно доверенность определяет круг правомочий руководителя филиала. Его правомочия не могут быть основаны лишь на указаниях, содержащихся в учредительных документах юридического лица и положении о филиале.

Стороной сделки, заключенной по доверенности будет считаться юридическое лицо, а не филиал и именно юридическое лицо будет отвечать по сделке своим имуществом.

В совместном постановлении Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного суда РФ

Также важно учитывать, что руководитель филиала вправе передоверить совершение действий, на которые он уполномочен доверенностью, другому лицу. Это право основано на положениях п. 1 ст. 187 ГК РФ, которая допускает такое передоверие в двух случаях:

во-первых, _____

во-вторых, _____

При этом доверенность, выданная в порядке передоверия, должна быть нотариально удостоверена, а передавший полномочия другому лицу, должен известить об этом доверителя и сообщить ему сведения о лице, которому переданы полномочия. В противном случае на передавшего полномочия возлагается ответственность за действия лица, которому он передал полномочия, как за свои собственные (п.п.2,3 ст. 187 ГК РФ).

Срок действия доверенности, выданной в порядке передоверия, не может превышать срока действия доверенности, на основании которой она выдана (п.4 ст. 187 ГК РФ).

1.5. Дочерние и зависимые общества

Дочернее хозяйственное общество

Хозяйственное общество признается дочерним, если другое (основное) хозяйственное общество или товарищество в силу преобладающего участия в его уставном капитале, либо в соответствии с заключенным между ними договором, либо иным образом имеет возможность определять решения, принимаемые таким обществом.

Основное общество (товарищество), которое имеет право давать дочернему обществу, в том числе по договору с ним, обязательные для него указания, отвечает солидарно с дочерним обществом по сделкам, заключенным последним во исполнение таких указаний.

В случае несостоятельности (банкротства) дочернего общества по вине основного общества (товарищества) последнее несет субсидиарную ответственность по его долгам.

Зависимое хозяйственное общество

Хозяйственное общество признается зависимым, если другое (преобладающее, участвующее) общество имеет более двадцати процентов голосующих акций акционерного общества или двадцати процентов уставного капитала общества с ограниченной ответственностью.

Хозяйственное общество, которое приобрело более двадцати процентов голосующих акций акционерного общества или двадцати процентов уставного капитала общества с ограниченной ответственностью, обязано незамедлительно публиковать сведения об этом в порядке, предусмотренном законами о хозяйственных обществах.

Так, согласно ст. 6 Закона «Об акционерных обществах», общество, которое приобрело более 20 процентов голосующих акций общества, обязано незамедлительно опубликовать сведения об этом в порядке, определяемом федеральным органом исполнительной власти по рынку ценных бумаг и федеральным антимонопольным органом.

В соответствии со ст.6 Закона «Об обществах с ограниченной ответственностью», общество, которое приобрело более двадцати процентов голосующих акций акционерного общества или более двадцати процентов уставного капитала другого общества с ограниченной ответственностью, обязано незамедлительно опубликовать сведения об этом в органе печати, в котором публикуются данные о государственной регистрации юридических лиц.

2. Имущественные отношения в хозяйственном обществе

2.1. Общие положения

Имущественные отношения _____

Состав имущества юридического лица _____

Правоотношения имущественного характера имеют своим объектом материальные блага (имущество) и отражают либо принадлежность имущества определенному лицу (правоотношения собственности), либо переход имущества (по договору, в порядке наследования, возмещения вреда и т.п.)⁷.

Юридическое лицо владеет имуществом на праве собственности. Это имущество рассматривается исключительно как собственность юридического лица, а не его участников, независимо от того каким количеством акций (какой долей они наделены) и какими отношениями связаны с юридическим лицом. Имущественные права, принадлежащие юр. лицу не могут рассматриваться как права его участников.

Вклад участника

Согласно ч.б ст.66 ГК РФ Вкладом в имущество хозяйственного общества могут быть деньги, ценные бумаги, другие вещи или имущественные права либо иные права, имеющие денежную оценку.

⁷ Гражданское право: В 2 т. Том 1: Учебник / Отв. Ред. Проф. Е.А. Суханов. - 2-е изд., перераб. и доп. - М.: Издательство БЕК, 1998.С.101.

Денежная оценка вклада участника хозяйственного общества производится по соглашению между учредителями (участниками) общества и в случаях, предусмотренных законом, подлежит независимой экспертной проверке.

В УК может быть передано не только имущество, принадлежащее участнику на праве собственности, м.б. переданы права владения и (или) пользования соответствующим имуществом.

Капитал, фонды, резервы

Принадлежащее организации имущество первоначально охватывается понятием уставного капитала, размер которого отражается в ее учредительных документах. В результате участия в хозяйственном обороте в составе этого имущества обычно появляются не только вещи, но и определенные права и обязанности (долги), а само оно, как правило, возрастает в объеме и по стоимости. В имуществе юр. лица могут выделяться и некоторые специальные имущественные фонды с особым правовым режимом (например, резервные).

Уставной капитал

По общему правилу уставной капитал должен быть оплачен на момент регистрации не менее чем наполовину. Неоплаченная часть должна быть оплачена в течение года.

Минимальный размер уставного капитала различается в зависимости от ОПФ - юридического лица и сферы его деятельности.

Так, в соответствии со ст. 11 Закона «О банках и банковской деятельности» минимальный размер уставного капитала вновь регистрируемого банка на день подачи ходатайства о государственной регистрации и выдаче лицензии на осуществление банковских операций устанавливается в сумме рублевого эквивалента 5 миллионов евро. Минимальный размер уставного капитала вновь регистрируемой небанковской кредитной организации на день подачи ходатайства о государственной регистрации и выдаче лицензии на осуществление банковских операций устанавливается в сумме рублевого эквивалента 500 тысяч евро, (часть вторая в ред. Федерального закона от 03.05.2006 N 60-ФЗ)

Рублевый эквивалент минимального размера уставного капитала вновь регистрируемой кредитной организации определяется в порядке, установленном нормативным актом Банка России, (часть третья в ред. Федерального закона от 03.05.2006 N 60-ФЗ)

Банк России устанавливает предельный размер имущественных (неденежных) вкладов в уставный капитал кредитной организации, а также перечень видов имущества в неденежной форме, которое может быть внесено в оплату уставного капитала, (часть четвертая в ред. Федерального закона от 03.05.2006 N 60-ФЗ)

Увеличение и уменьшение уставного капитала производится по результатам рассмотрения итогов деятельности организации за предыдущий год и после внесения соответствующих изменений в учредительные документы.

Кредиторы письменно уведомляются об уменьшении УК и вправе потребовать

Стоимость чистых активов не должна быть меньше УК- хозяйственного общества..

Резервный фонд (РФ) может создаваться в обязательном и добровольном порядке. Обязательно он создается в АО в размере, предусмотренном уставом, но не менее 15% от УК. РФ формируется путем обязательных ежегодных отчислений до достижения им размера, установленного уставом. Размер ежегодных отчислений устанавливается уставом, но не может быть менее 5% от чистой прибыли до достижения размера, установленного уставом.

Бухгалтерский баланс

Для обособления имущества юридического лица используется бухгалтерский баланс. Различают 3 вида балансов: самостоятельный, отдельный, сводный (консолидированный). *Самостоятельный баланс* - у организаций, имеющих статус юр. лица.

Отдельный баланс может быть у структурных подразделений юридических лиц (филиалов, представительств)². Все активы и пассивы отдельного баланса входят составными частями в самостоятельный баланс определенного юридического лица. Выделение имущества обособленного подразделения на отдельный баланс дает относительную стабильность имущественной базе подразделения, позволяет адекватно учитывать результаты его хозяйственной деятельности, повышает его экономическую заинтересованность и ответственность за результаты хозяйственной деятельности, является предпосылкой для его участия в отношениях с другими организациями.

Сводный (консолидированный баланс) применяется в хозяйственных системах, группах лиц, др. объединениях. Он представляет собой арифметическую сумму самостоятельных балансов. Но самостоятельные балансы не «растворяются» в нем, а сохраняют самостоятельное юридическое значение. Составление сводного баланса позволяет определить состав имущества хозяйственной системы.

Доля участия

Доля участника хозяйственного общества определяет размер дохода, ликвидационной квоты, а также «вес» голоса участника в управлении делами.

Специальные правила: _____

Среди прав, принадлежащих любому участнику общества, необходимо отметить право на отчуждение (уступку) своей доли или ее части как другим участникам общества, так и иным (третьим) лицам. Вместе с тем, применительно к ООО и ЗАО необходимо говорить об отсутствии свободы отчуждения долей. Реализация этого права влечет изменение состава участников общества, в чем они не всегда заинтересованы. Более того, в небольших по составу обществах между их участниками нередко складываются лично-доверительные отношения. Поэтому учредителями конкретного общества данное право может быть ограничено: при уступке другому участнику - требованием предварительного согласия других участников и (или) общества в целом, а при уступке третьим лицам - либо аналогичным образом, либо правом преимущественной покупки передаваемой доли, либо, наконец, такая уступка может быть вообще запрещена.

В случае смерти (реорганизации) участника общества его доля переходит к его правопреемникам, если устав конкретного общества не требует для этого согласия остальных участников. В последнем случае правопреемникам участника общества компенсируется стоимость доли. -

Участник может в любое время выйти из общества (ООО и ЗАО) и забрать свою долю. Общество в этом случае обязано выплатить вышедшему участнику действительную стоимость его доли.

2.2. Особенности заключения крупных сделок и сделок с заинтересованностью

В случае, когда член органа управления юридического лица имеет финансовую заинтересованность в сделке, стороной в которой является или намеревается быть общество, а также в случае иного противоречия интересов указанного лица и общества в отношении существующей или предполагаемой сделки:

- он обязан сообщить о своей заинтересованности совету директоров, ревизионной комиссии общества и аудитору до момента принятия решения о заключении сделки;

- сделка должна быть одобрена большинством голосов членов СД, не заинтересованных в ее совершении. В определенных случаях решение о заключении подобной сделки должно быть одобрено общим собранием (ст.83 Закона «Об акц-х общ-х»);

- он не может принимать участия ни в обсуждении, ни в голосовании по такой сделке.

Члены органа управления считаются имеющими личную финансовую заинтересованность, если они занимают должность в иных органах управления общества и являются сами (или их супруги, родители, дети, братья, сестры, а кроме того, все их аффилированные лица) стороной или участвуют в качестве представителя или посредника в такой сделке. Заинтересованность будет также налицо, если указанные выше лица обладают правами собственника, кредитора или владеют 20 и более процентами голосующих акций (долей, паев) юридического лица, являющегося стороной сделки, или участвуют в ней в качестве представителя или посредника. И, наконец, если члены органов управления занимают должности в органах управления юр. лица, являющегося стороной сделки, или участвуют в ней в качестве представителя или посредника, то они тоже признаются заинтересованными в сделке.

2.3. Антимонопольные требования к сделкам с акциями (долями), имуществом коммерческих организаций.

Согласно ст. 28 Закона «О защите конкуренции», с предварительного согласия антимонопольного органа осуществляются следующие сделки,:

- приобретение долей (голосующих акций), при котором...;
- получение в собственность, пользование или во владение⁸ основных производственных средств и (или) нематериальных активов коммерческой организации;
- приобретение в результате одной или нескольких сделок (в том числе на основании договора доверительного управления имуществом, договора о совместной деятельности или договора поручения) прав, позволяющих определять условия осуществления хозяйствующим субъектом (за исключением финансовой организации) предпринимательской деятельности или осуществлять функции его исполнительного органа.

Во всех перечисленных случаях фигурирует определенный размер суммарной балансовой стоимости активов участников сделки. Вместе с тем существует ряд оснований, при наличии которых необходимо получение предварительного согласия на осуществление сделок, перечисленных ранее, независимо от суммарной балансовой стоимости активов. К таким основаниям относятся следующие:

- если хотя бы одно из участвующих в сделке лиц внесено в реестр;
- суммарная выручка участников сделки превышает 6 млрд. рублей за последний календарный год и при этом стоимость активов по последнему балансу лица акции (имущество) которого приобретает, превышает 150 млн. руб.

Кроме того. _____

⁸ Аренда, лизинг.

3. Ответственность в корпоративных отношениях

Виды юридической ответственности

Общие положения

Виды ответственности

- ответственность учредителей;
- ответственность общества;
- ответственность участников (акционеров);
- ответственность руководителя (ЕИО)
- ответственность членов органа управления общества;
- ответственность лиц, подписавших проспект эмиссии ценных бумаг акционерного общества.

Ответственность учредителей

Данный вид ответственности предусмотрен только за действия учредителей в период создания общества (до его гос. регистрации)

Ответственность общества

- ответственность по обязательствам всем принадлежащим обществу имуществом

- ответственность общества по обязательствам учредителей

- солидарная ответственность общества со своим дочерним обществом

- субсидиарная ответственность общества по долгам его дочернего общества при несостоятельности (банкротстве) последнего

- ответственность основного общества перед участниками (акционерами) дочернего общества

Ответственность участников (акционеров)

С одной стороны согласно п.1 ст.87 ГК и п.2 ст.2 ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью», участники ООО не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости внесенных ими вкладов⁹.

⁹ Аналогичную норму содержит ч. Ст.2 Закона «Об акционерных обществах».

Однако законодатель вводит некоторые исключения из этого правила. На участника может быть возложена ответственность по обязательствам самого общества: при солидарной ответственности участников и субсидиарной ответственности при несостоятельности (банкротстве) общества.

Солидарная ответственность _____

Кроме того, в случае завышения стоимости неденежных вкладов участники общества и независимый оценщик в течение трех лет с момента государственной регистрации общества или соответствующих изменений в его уставе могут быть солидарно привлечены к субсидиарной ответственности по обязательствам общества при недостаточности его имущества для погашения долгов. Объем такой ответственности ограничен размером завышения стоимости соответствующих неденежных вкладов.

Субсидиарная ответственность _____

Ответственность членов совета директоров (наблюдательного совета) общества, единоличного исполнительного органа общества, членов коллегиального исполнительного органа общества, управляющей организации или управляющего

Общие принципы ответственности:

Несут ответственность за убытки, причиненные их виновными действиями (бездействием), если иной размер ответственности не установлен законом.

При определении оснований и размера ответственности принимаются во внимание обычные условия оборота и др. обстоятельства, имеющие значение для дела.

Не несут ответственности члены органа управления, голосовавшие против принятия решения, которое повлекло причинение убытков или не принимавшие участие в голосовании.

Если ответственность несут несколько лиц, их ответственность перед обществом является солидарной.

С иском о возмещении убытков, причиненных обществу вправе обратиться в суд общество или его участник.

Ответственность юридического лица за действия наемных работников

Юридическое лицо отвечает за действия своих наемных работников, совершенные ими в пределах своих трудовых (служебных) обязанностей, как за свои собственные (п.1 ст. 1068 ГК).

Вместе с тем _____

Особые положения

Ответственность лиц, подписавших проспект эмиссии ценных бумаг акционерного общества

Данный вид ответственности установлен Законом «О защите прав и законных интересов инвесторов на рынке ценных бумаг». Лица, подписавшие проспект эмиссии ценных бумаг, _____

Кроме того, независимый оценщик¹⁰ и аудитор, подписавшие проспект эмиссии, _____

Необходимо также отметить, что в соответствии со ст.178 ГК РФ, сделка совершенная под влиянием заблуждения м.б. признана судом недействительной. _____

Ответственность юридического лица и его участников по обязательствам перешедшим к правопреемникам в е реорганизации

При преобразовании товарищества в общество каждый полный товарищ, в течение двух лет несет субсидиарную ответственность всем свои имуществом по обязательствам перешедшим к обществу от товарищества. Отчуждение бывшим товарищем принадлежащих ему долей (акций) не освобождает его от такой ответственности (ст.68 ГК).

Если разделительный баланс не дает возможности определить правопреемника реорганизованного юридического лица, вновь возникшие юр. лица несут солидарную ответственность по обязательствам реорганизованного юр. лица перед его кредиторами (п.3 ст. 60 ГК РФ)

Если разделительный баланс или передаточный акт не дает возможности определить правопреемника реорганизованного общества, юр. лица, созданные в результате реорганизации, несут солидарную ответственность по обязательствам реорганизованного общества перед его кредиторами (п.6 ст.15 Закона «Об акционерных обществах»).

Ответственность юридического лица, его участников и органов управления за нарушения законодательства о банкротстве

В случае нарушения руководителем должника или учредителем (участником) должника, собственником имущества должника - унитарного предприятия, членами органов управления должника, членами ликвидационной комиссии (ликвидатором) положений Закона «О несостоятельности (банкротстве), указанные лица обязаны возместить убытки, причиненные в результате такого нарушения (п.1 ст.10).

Так, неподача заявления должника в арбитражный суд в случаях и в срок, которые установлены статьей 9 Закона «О несостоятельности (банкротстве)», влечет за собой _____

¹⁰ Необходимо доказать преднамеренное завышение, например стоимости нематериальных активов.

В случае, если заявление должника подано должником в арбитражный суд при наличии у должника возможности удовлетворить требования кредиторов в полном объеме или должник не принял меры по оспариванию необоснованных требований заявителя, должник _____

В случае банкротства должника по вине учредителей (участников) должника или иных лиц, в том числе по вине руководителя должника, которые имеют право давать обязательные для должника указания или имеют возможность иным образом определять его действия, на учредителей (участников) должника или иных лиц _____

В случаях, установленных федеральным законом, руководитель должника - физическое лицо, члены органов управления должника - физические лица может быть привлечен к уголовной или административной ответственности.

Сам-но: В каких случаях указанные выше лица могут быть привлечены к уголовной или административной ответственности.

Ответственность арбитражного управляющего (регламентирована ст. 25 Закона «О несостоятельности (банкротстве)»)

Неисполнение или ненадлежащее исполнение обязанностей, возложенных на арбитражного управляющего в соответствии с настоящим Федеральным законом, правил профессиональной деятельности арбитражного управляющего, установленных Правительством Российской Федерации, является основанием для отстранения арбитражного управляющего арбитражным судом по требованию лиц, участвующих в деле о банкротстве.

Неисполнение или ненадлежащее исполнение арбитражным управляющим правил профессиональной деятельности арбитражного управляющего, утвержденных саморегулируемой организацией, членом которой он является, может служить основанием для исключения арбитражного управляющего из данной саморегулируемой организации. В случае исключения арбитражного управляющего из саморегулируемой организации арбитражный управляющий отстраняется арбитражным судом от исполнения своих обязанностей на основании заявления саморегулируемой организации.

Арбитражный управляющий, причинивший в результате неисполнения или ненадлежащего исполнения требований настоящего Федерального закона убытки должнику, кредиторам, иным лицам, не может быть утвержден арбитражным управляющим до полного возмещения таких убытков. Арбитражный управляющий в указанном случае также несет ответственность, предусмотренную федеральным законом.

Кроме того, согласно ст. 20 Закона «О несостоятельности (банкротстве)» арбитражный управляющий в течение десяти дней с даты его утверждения арбитражным судом по делу о банкротстве должен дополнительно застраховать свою ответственность на случай причинения убытков лицам, участвующим в деле о банкротстве, в размере _____

Полномочия общего собрания не безграничны. Решение ряда вопросов составляет исключительную компетенцию общего собрания. Некоторые вопросы могут быть переданы на решение других органов управления.

Действительная компетенция общего собрания _____

Скрытая компетенция общего собрания _____

Объем действительной компетенции общего собрания в несколько раз больше.

Виды общих собраний

По периодичности: очередные и внеочередные.

По форме: проводимые в форме совместного присутствия участников и в форме заочного голосования (опросным путем).

Внеочередные собрания проводятся по инициативе участников или органов управления.

Решение общего собрания участников по вопросу, поставленному на голосование, принимается:

Опыт западных стран показывает, что развитие корпоративного строя, сопровождающееся все большим укрупнением корпораций, неуклонно ведет к снижению роли общих собраний в жизни корпорации.

Совет директоров

Совет директоров (наблюдательный совет) общества относится к органам управления общей компетенции и осуществляет общее руководство деятельностью общества в период между собраниями участников.

Совет директоров является ядром и центром любой из систем корпоративного управления. Этот орган управления хозяйственным обществом выполняет основную интеллектуальную работу и осуществляет контрольные функции (контролирует деятельность исполнительных органов).

Отсутствие сильного внешнего контроля делает особенно важным внутренний инструмент контроля, а именно – совет директоров.

Совет директоров вырабатывает стратегию и политику хозяйственного общества.

Как правило образуется в АО с числом акционеров более 50.

Количественный состав СД может существенно колебаться и зависит, прежде всего, от количества участников (акционеров) общества.

Членами СД могут быть только физические лица, которые несут личную ответственность за участие в его работе. В состав СД не должны включаться лица, входящие в правление этого же общества, иначе таким директорам придется контролировать самих себя. Вместе с тем российский законодатель не очень строг, он только требует, чтобы члены правления не составляли в СД большинства, а функции председателя СД и генерального директора не совмещались в одном лице.

Члены совета директоров несут ответственность перед обществом за причиненные ему убытки. Иск может подать общество или акционеры(акционер) владеющие в совокупности не менее 1% размещенных обыкновенных акций общества.

Члены СД несут ответственность солидарно. Член СД, голосовавший против решения, которое повлекло причинение обществу убытков, представивший особое мнение или не принимавший участие в голосовании, от ответственности освобождается.

Ответственность наступает в размере полного возмещения убытков, включая упущенную выгоду, если иные основания ответственности не установлены учредительными документами.

Члены СД избираются годовым общим собранием на один год. Но установив столь короткий срок работы в СД, закон не запрещает избираться членам директоров неограниченное количество раз. Как правило, совет директоров комплектуется из состава участников или их представителей.

Члены СД могут быть досрочно освобождены от выполнения своих обязанностей по решению общего собрания.

Членом совета директоров м.б. лицо, не являющееся участником общества (он обладает только правом совещательного голоса).

Рекомендации: _____

Уставом могут быть установлены требования к членам СД _____

Решения СД принимаются большинством голосов присутствующих, если Законом, уставом не предусмотрено иное. Уставом может быть предусмотрено право решающего голоса председателя СД.

Конфликт интересов при совмещении функций контроля и исполнения

Законодатель во многих странах так и не смог понять, что из состава директоров необходимо исключить всех представителей исполнительных органов¹¹. По мнению Д.И. Дедова менеджеры могут давать пояснения совету по тем или иным вопросам, не будучи его официальными членами с правом голоса.

Российский кодекс корпоративного поведения рекомендует вообще не включать членов исполнительных органов в состав СД (п.2.1.2).

Независимость СД по российским корпоративным стандартам

В СД должны находиться независимые директора, т.е. лица, не связанные имущественными интересами с другими лицами, включая должностных лиц общества, его акционеров, крупных контрагентов, кредиторов и поставщиков (п. 2.2.1 Кодекса корпоративного поведения РФ).

Определение независимого директора содержит ст.83 Закона «Об акционерных обществах», но критерии независимости в ней значительно уже по сравнению с Кодексом корпоративного поведения.

Исполнительные органы общества

Руководство текущей деятельностью общества осуществляется единоличным исполнительным органом или единоличным и коллегиальными исполнительными органами. Во втором случае в одном лице совмещаются функции ЕИО и председателя КИО. В уставе определяется компетенция каждого органа.

Исполнительные органы подотчетны общему собранию и СД.

Вопросы, связанные с работой исполнительных органов в законодательстве регламентируются не столь детально, как вопросы деятельности общего собрания и совета директоров. Это означает, что важную роль в регламентации деятельности исполнительных органов, определении их компетенции играют внутренние корпоративные акты.

Единоличный исполнительный орган избирается общим собранием. Лицо, осуществляющее функции ЕИО может не быть членом общества. С лицом, осуществляющим функции ЕИО, заключается договор.

Закон не содержит положений о возможности совмещения лицом, осуществляющим функции единоличного ИО должностей в органах управления других организаций.

¹¹ Дедов Д.И. Конфликт интересов / Дедов Д.И. – М.: Волтерс Клувер, 2004. С. 167.

Рекомендация:

ЕИО отвечает за убытки, причиненные по его вине обществу.

Коллегиальный исполнительный орган не является «органом при директоре». Это один из двух исполнительных органов общества со своей компетенцией, коллегиальным порядком принятия решения (коллегиальной обсуждение и принятие решения).

Количественный и качественный состав КИО утверждается общим собранием по представлению генерального директора. Однако общее собрание может передать это правомочие совету директоров.

В период своей работы в КИО его члены не имеют права учреждать или принимать участие в организациях, конкурирующих с обществом. Участие в других организациях должно быть разрешено советом директоров или общим собранием.

Члены КИО несут ответственность за убытки, причиненные обществу в результате их деятельности. Размер ответственности включает упущенную выгоду.

Управляющий

Функции (полномочия) ЕИО могут быть переданы обществом управляющему. В качестве управляющего может выступать коммерческая организация или индивидуальный предприниматель.

Возможность передачи полномочий ЕИО управляющему должна быть предусмотрена уставом.

Принятие решения о передаче полномочий ЕИО управляющему, утверждение такого управляющего и условий договора с ним находится в компетенции общего собрания.

Ревизионная комиссия

Ревизионная комиссия (ревизор) является выборным контрольным органом. РК избирается общим собранием на срок, определенный уставом, для осуществления контроля за финансово-хозяйственной деятельностью. Коллективный состав также определяется уставом.

Практика – от одного до трех человек, из числа участников, сроком от 1 до 5 лет.

Членами РК не могут быть члены СД, лицо осуществляющее функции ЕИО, члены КИО.

В Законе «Об акционерных обществах» предусмотрено, что акции, принадлежащие членам СД или лицам, занимающим должности в органах управления общества, не могут участвовать в голосовании при избрании членов ревизионной комиссии (ревизора) общества. В Законе «Об обществах с ограниченной ответственностью» таких ограничений нет.

5. Банкротство юридических лиц

Задачи правового регулирования

Правом на обращение в арбитражный суд с заявлением о признании должника банкротом обладают должник, конкурсный кредитор, уполномоченные органы.

В предусмотренных статьей 9 Закона «О несостоятельности (банкротстве)» случаях должник (руководитель должника) обязан подать заявление в арбитражный суд _____

Неподача заявления должника в арбитражный суд в случаях и в срок, которые установлены статьей 9 настоящего Федерального закона, влечет за собой субсидиарную ответственность лиц, на которых настоящим Федеральным законом возложена обязанность по принятию решения о подаче заявления должника в арбитражный суд и подаче такого заявления, по обязательствам должника, возникшим после истечения срока, предусмотренного ч. 3 статьи 9 настоящего Федерального закона.

Предупреждение банкротства

К числу предупредительных мер относится *досудебная санация* (оздоровление), под которой понимается оказание должнику финансовой помощи. Она может осуществляться учредителями (участниками), кредиторами и 3-ми лицами.

Собрание кредиторов

Вопросы, составляющие *исключительную компетенцию собрания кредиторов* определены ч. 2 ст.12 Закона _____

Согласно ч.3 ст. 12 конкурсный кредитор, уполномоченный орган обладают на собрании кредиторов числом голосов, пропорциональным размеру их требований к общей сумме требований по денежным обязательствам и об уплате обязательных платежей, включенных в реестр требований кредиторов на дату проведения собрания кредиторов

Правомочие собрания кредиторов (ч. 4 ст. 12) _____

Порядок принятия решений собранием кредиторов (ст.15) _____

Процедуры банкротства

Наблюдение

Статьей 63 Закона определены последствия вынесения арбитражным судом определения о введении наблюдения. Среди них:

- требования кредиторов по денежным обязательствам и об уплате обязательных платежей, срок исполнения по которым наступил на дату введения наблюдения, могут быть предъявлены к должнику только с соблюдением установленного настоящим Федеральным законом порядка предъявления требований к должнику;

- запрещается выплата дивидендов и иных платежей по эмиссионным ценным бумагам;
- не допускается прекращение денежных обязательств должника путем зачета встречного однородного требования, если при этом нарушается установленная ч. 4 статьи 134 настоящего Федерального закона очередность удовлетворения требований кредиторов.

Статья 64 устанавливает следующие ограничения и обязанности должника в ходе наблюдения _____

Финансовое оздоровление

В ходе наблюдения должник на основании решения своих учредителей (участников), органа, уполномоченного собственником имущества должника - унитарного предприятия, учредители (участники) должника, орган, уполномоченный собственником имущества должника - унитарного предприятия, третье лицо или третьи лица в установленном настоящим Федеральным законом порядке вправе обратиться к первому собранию кредиторов, а в случаях, установленных настоящим Федеральным законом, - к арбитражному суду с ходатайством о введении финансового оздоровления (Ст.76).

Исполнение должником обязательств в соответствии с графиком погашения задолженности может быть обеспечено залогом (ипотекой), банковской гарантией, государственной или муниципальной гарантией, поручительством, а также иными способами, не противоречащими настоящему Федеральному закону. Исполнение должником обязательств в соответствии с графиком погашения задолженности не может быть обеспечено удержанием, задатком или неустойкой (ст.79).

Статьей 81 определены последствия введения финансового оздоровления _____

В ходе финансового оздоровления органы управления должника осуществляют свои полномочия с ограничениями, установленными ст.82. Так, например, _____

Вместе с тем, в случае ненадлежащего исполнения руководителем должника плана финансового оздоровления, нарушения прав кредиторов, на основании ходатайства собрания кредиторов, административного управляющего или предоставивших обеспечение лиц арбитражный суд может отстранить руководителя должника от должности.

Внешнее управление

Статья 94 определяет последствия введения внешнего управления _____

Вместе с тем, согласно ч.2 указанной статьи _____

В течение срока действия моратория на удовлетворение требований кредиторов не начисляются неустойки (штрафы, пени) и иные финансовые санкции за неисполнение или ненадлежащее исполнение денежных обязательств и обязательных платежей, за исключением денежных обязательств и обязательных платежей, возникших после принятия заявления о признании должника банкротом, а также подлежащие уплате по ним неустойки (штрафы, пени).

На сумму требований конкурсного кредитора, уполномоченного органа в размере, установленном в соответствии со статьей 4 настоящего Федерального закона на дату введения внешнего управления, начисляются проценты в порядке и в размере, которые предусмотрены настоящей статьей (ч2 ст.95).

Мораторий на удовлетворение требований кредиторов не распространяется на требования о взыскании задолженности по заработной плате, выплате вознаграждений по авторским договорам, о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью, о возмещении морального вреда (ч.5 ст.95).

Ст. 101 устанавливает ограничения на распоряжение имуществом должника _____

В соответствии со ст. 102 внешний управляющий в течение трех месяцев с даты введения внешнего управления вправе отказаться от исполнения договоров и иных сделок должника, если такие сделки препятствуют восстановлению платежеспособности

должника или если исполнение должником таких сделок повлечет за собой убытки для должника по сравнению с аналогичными сделками, заключаемыми при сравнимых обстоятельствах.

Сторона по договору, в отношении которого заявлен отказ от исполнения, вправе потребовать от должника возмещения убытков, вызванных отказом от исполнения договора должника.

Сам-но: Недействительность сделки, совершенной должником (ст.103) _____

Деятельность внешнего управляющего строится на основе плана проведения внешнего управления, утвержденного общим собранием кредиторов. План может предусматривать реперофилирование или закрытие нерентабельных производств; продажу части имущества должника; продажу предприятия должника и пр. меры, способствующие восстановлению платежеспособности должника.

Сам-но: Меры по восстановлению платежеспособности должника (ст.ст.109 -115) _____

Согласно ст.122 после накопления денежных средств, достаточных для расчетов с кредиторами определенной очереди, внешний управляющий направляет в арбитражный суд ходатайство о вынесении определения о расчете с кредиторами определенной очереди. Ходатайство о вынесении определения о расчете с кредиторами определенной очереди должно содержать предложение внешнего управляющего о пропорции удовлетворения требований кредиторов.

Конкурсное производство

Ст.126 определены последствия открытия конкурсного производства _____

С момента признания должника банкротом и открытия конкурсного производства считается наступившим срок исполнения всех денежных обязательств должника (что уравнивает требования всех кредиторов независимо от сроков их возникновения) и одновременно прекращается начисление пени (неустоек) и процентов по всем видам его задолженности.

Ст.129 определены полномочия конкурсного управляющего _____

Все имущество должника, имеющееся на момент открытия конкурсного производства и выявленное в ходе конкурсного производства, составляет конкурсную массу.

В составе имущества должника отдельно учитывается и подлежит обязательной оценке имущество, являющееся предметом залога (ст.131).

Сам-но: Имущество должника, не включаемое в конкурсную массу (ст.132) _____

Если ранее не вводилось финансовое оздоровление и внешнее управление. В период проведения конкурсного производства может быть введено внешнее управление.

Ст. 134 установлена очередность погашения требований кредиторов из конкурсной массы

Вне очереди за счет конкурсной массы погашаются следующие текущие обязательства _____

Требования кредиторов удовлетворяются в следующей очередности _____

При определении размера требований кредиторов третьей очереди учитываются требования конкурсных кредиторов и уполномоченных органов.

Порядок удовлетворения требований кредиторов третьей очереди детализирует ст. 137 Закона. Так, требования кредиторов третьей очереди по возмещению убытков в форме упущенной выгоды, взысканию неустоек (штрафов, пеней) и иных финансовых санкций, в том числе за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязанности по уплате обязательных платежей, учитываются отдельно в реестре требований кредиторов и подлежат удовлетворению после погашения основной суммы задолженности и причитающихся процентов.

Сам-но: 1. Каким образом удовлетворяются требования кредиторов по обязательствам, обеспеченным залогом имущества должника (ст.ст.134, 138)_____

2. Особенности уступки прав требования должника во время конкурсного производства (ст. 140)_____

В соответствии со ст. 142 погашенными требованиями кредиторов считаются удовлетворенные требования, а также те требования, в связи с которыми достигнуто соглашение об отступном, или конкурсным управляющим заявлено о зачете требований, или имеются иные основания для прекращения обязательств.

Сам-но: 1. Законодательные требования к отступному и зачету (ст.142).

2. Возможность заключения соглашения о новации на стадии конкурсного производства(ст.142).

Мировое соглашение

Со стороны кредитора решение о заключении мирового соглашения принимает собрание кредиторов. Решение собрания кредиторов о заключении мирового соглашения принимается большинством голосов от общего числа голосов конкурсных кредиторов и уполномоченных органов в соответствии с реестром требований кредиторов и считается принятым при условии, если за него проголосовали все кредиторы по обязательствам, обеспеченным залогом имущества должника.

Решение о заключении мирового соглашения со стороны должника принимается руководителем должника - юридического лица, исполняющим обязанности руководителя должника, внешним управляющим или конкурсным управляющим (ч.2 ст.150).

Допускается участие в мировом соглашении третьих лиц, которые принимают на себя права и обязанности, предусмотренные мировым соглашением (ч.3 ст.150).

Сам-но: Особенности заключения мирового соглашения в ходе наблюдения, финансового оздоровления, внешнего управления, конкурсного производства (ст. 151 – 154).

Содержание мирового соглашения могут составлять условия об отсрочке или рассрочке исполнения обязательств должника; об уступке прав требования должника; об исполнении его обязательств третьими лицами; об уменьшении (скидке) долга; о прекращении обязательств путем предоставления взамен отступного, изменения (новации) их содержания или прощения долга либо об удовлетворении требований кредиторов иными способами.

На непогашенную часть требований кредиторов, подлежащих погашению в соответствии с мировым соглашением в денежной форме, начисляются проценты с даты утверждения арбитражным судом мирового соглашения и до даты удовлетворения соответствующей части требований кредиторов в размере, установленном пунктом 2 статьи 95 настоящего Федерального закона (ст. 156).

Участвующие в мировом соглашении третьи лица вправе предоставить поручительства или гарантии исполнения должником обязательств по мировому соглашению либо иным образом обеспечить их надлежащее исполнение (ст.157).

Мировое соглашение может быть утверждено арбитражным судом только после погашения задолженности по требованиям кредиторов первой и второй очереди (ст.158).

Расторжение мирового соглашения по договоренности сторон, подписавших мировое соглашение также не допускается.

Мировое соглашение может быть расторгнуто арбитражным судом в отношении всех кредиторов, в случае неисполнения или существенного нарушения должником условий мирового соглашения. Заявление о расторжении мирового соглашения может подать конкурсный кредитор или конкурсные кредиторы и (или) уполномоченные органы, обладавшие на дату утверждения мирового соглашения не менее чем одной четвертой требований кредиторов к должнику (ст.164).

Ст. 166 определены последствия расторжения мирового соглашения в отношении всех конкурсных кредиторов и уполномоченных органов. Среди них:

- возобновление производства по делу о банкротстве, за исключением случаев, если в отношении должника введены процедуры банкротства по новому делу о банкротстве;
- конкурсные кредиторы и уполномоченные органы обязаны возвратить все полученное ими в ходе исполнения мирового соглашения, если они знали или должны были знать о том, что удовлетворение их требований произведено с нарушением прав и законных интересов других кредиторов;
- расторжение мирового соглашения не влечет за собой обязанность кредиторов первой и второй очереди возвратить должнику полученное ими в счет погашения задолженности.

Защита прав кредиторов

Защита прав должника _____

Защита прав наемных работников _____

6. Корпоративные отношения в обществах с ограниченной ответственностью

Общие положения

Правовая
основа _____

Экономико-правовые характеристики общества с ограниченной ответственностью _____

Исходя из приведенных выше характеристик ООО, можно заключить, что такая структура наиболее приемлема для малых и средних предприятий, особенно учреждаемых одним лицом. Но данная организационно-правовая структура подходит и крупным компаниям как форма организации концернов и холдингов. И, наконец, ООО может выступать в роли основного общества в группе лиц.

6. 1. Права и обязанности участников общества с ограниченной ответственностью.

6. 1.1. Права участников ООО

Права участников общества определены ст. 8 Закона «Об обществах с ограниченной ответственностью». Однако, несмотря на то, что правам посвящена только одна статья Закона, положения прямо или косвенно регулирующие права участников закреплены еще в нескольких его статьях.

С.Д. Могилевский разделяет права участников ООО на основные (установленные Законом) и дополнительные (предусмотренные Уставом общества). Основные права, в свою очередь делятся на условные и безусловные. Безусловные права имеют императивный характер и не могут быть ограничены самими участниками или органами

управления общества. Реализация условных прав возможна при наличии определенных условий¹².

Права участников общества с ограниченной ответственностью¹³

- участвовать в управлении делами общества
- получать информацию о деятельности общества и знакомиться с его бухгалтерскими книгами и иной документацией в порядке, установленном его учредительными документами
- участвовать в распределении прибыли
- продать или иным образом уступить свою долю или ее часть в УК общества одному или нескольким участникам данного общества в порядке, предусмотренном Законом и уставом общества
- в любое время выйти из общества независимо от согласия других участников
- получить в случае ликвидации часть имущества, оставшегося после расчетов с кредиторами, или его стоимость
- обжаловать в судебном порядке решения органов управления общества
- требовать проведения аудиторской проверки выбранным ими профессиональным аудитором¹⁴

Право участвовать в управлении делами общества

Данное право основано на следующих конкретизирующих его правах:

- право вносить предложения в повестку дня общего собрания участников (п. 2 ст. 36 Закона «Об обществах с ограниченной ответственностью»);
- право присутствовать на общем собрании участников общества, принимать участие в обсуждении вопросов повестки дня и голосовать при принятии решений (ст. 32 Закона «Об ООО»).

Право на информацию (п.3 ст. 36, п.6 ст. 37 Закона)

Право на прибыль (ст.ст. 28-29 Закона «Об ООО»)

¹² См.: Могилевский С.Д. Общества с ограниченной ответственностью: Учеб.-практ. Пособие. -3-у изд., доп. – М.: Дело, 2000. С. 67.

¹³ Могилевский С.Д. относит ниже приведенные права к безусловным.

¹⁴ Могилевский С.Д. Указ. соч. С.115.

Право продать или иным образом уступить свою долю (ст.ст. 21 Закона «Об ООО»)

Прежде всего необходимо отметить, что п.4 ст.21 установлено, что участники общества пользуются преимущественным правом покупки доли (части доли) участника общества по цене предложения третьему лицу пропорционально размерам своих долей, если уставом общества или соглашением участников общества не предусмотрен иной порядок осуществления данного права. Уставом общества может быть предусмотрено преимущественное право общества на приобретение доли (части доли), продаваемой его участником, если другие участники общества не использовали свое преимущественное право покупки доли (части доли).

Необходимо также отметить вариативность регулирования **порядка** перехода доли (части доли).

Таблица №2

Регламентация Уставом ООО возможности перехода доли (части доли) участника к третьим лицам.

1-й вариант	2-й вариант	3-й вариант	4-й вариант	5-й вариант
Устав не содержит запрета на уступку ¹⁵ доли третьим лицам	Устав не содержит запрета на уступку доли третьим лицам	Устав не содержит запрета на уступку доли третьим лицам	Уставом установлен запрет на уступку доли третьим лицам	Уставом установлен запрет на уступку доли третьим лицам
Устав не содержит требования о необходимости получения согласия общества (других участников) на уступку доли третьим лицам	Устав не содержит требования о необходимости получения согласия общества (других участников) на уступку доли третьим лицам ¹⁶	Уставом установлено требование о необходимости получения согласия общества (других участников) на уступку доли третьим лицам ¹⁷	Устав не содержит требования о необходимости получения согласия общества (других участников) на переход доли к наследникам физ. лиц, правопреемникам юр.лиц, участникам ликвидированного юр. лица – бывшего участника общества	Уставом установлено требование о необходимости получения согласия общества (других участников) на переход доли к наследникам физ. лиц, правопреемникам юр.лиц, участникам ликвидированного юр. лица – бывшего участника общества
В уставе не предусмотрено преимущественное право приобретения доли обществом	Уставом предусмотрено преимущественное право приобретения доли обществом	Уставом предусмотрено преимущественное право приобретения доли обществом		

¹⁵ Уступка доли – продажа, а также отчуждение или иным образом (дарение, мена и пр.)

¹⁶ Ко всем третьим лицам без исключения либо к наследникам физ. лиц, правопреемникам юр. лиц, участникам ликвидированного юр. лица – бывшего участника общества.

¹⁷ Ко всем третьим лицам без исключения либо к наследникам физ. лиц, правопреемникам юр. лиц, участникам ликвидированного юр. лица – бывшего участника общества.

*Порядок реализации участником общества своего преимущественного права
приобретения доли.*

Преимущественное право возникает только при возмездном отчуждении доли.

Судебная практика

ПОСТАНОВЛЕНИЕ ФАС МОСКОВСКОГО ОКРУГА от 15.03.2007, 22.03.2007 N КГ-А41/1835-07 по делу N А41-К1-14857/06

Исковые требования о признании недействительным договора дарения доли в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью удовлетворены правомерно, так как в материалах дела не содержится доказательств, свидетельствующих об обращении ответчиков к другим участникам общества, в том числе к истцу, за получением согласия на совершение указанной сделки.

Участники общества пользуются преимущественным правом покупки доли (части доли) пропорционально размерам своих долей. Вместе с тем участник вправе приобрести долю меньшего размера либо отказаться от преимущественного права.

Вместе с тем в уставе может быть установлен порядок осуществления преимущественного права покупки доли непропорционально размерам долей участников. Такое решение принимается единогласно.

Один из вариантов рассматривает Могилевский С.Д.¹⁸ – продажа доли на закрытом аукционе¹⁹. Выигравшим торги признается лицо, предложившее наиболее высокую цену.

Самостоятельно:

1. По какой цене осуществляется приобретение доли (части доли) участником общества при реализации им своего преимущественного права?
2. В течение какого срока действует преимущественное право покупки доли?
3. Допускает ли Закон уступку преимущественного права покупки доли в УК?
4. Правовая защита участников ООО, в случае нарушения их преимущественного права покупки доли.

Право в любое время выйти из общества (ст.26 Закона «Об ООО»)

¹⁸ См.: Могилевский С.Д. Указ. Соч. С.115.

¹⁹ Закрытость аукциона объясняется тем, что в нем могут участвовать только участники общества.

решения нельзя расценивать как действие, которое делает невозможной деятельность общества или существенно ее затрудняет.

ПОСТАНОВЛЕНИЕ ФАС УРАЛЬСКОГО ОКРУГА от 23.04.2007 N Ф09-10830/06-С4 по делу N А50-7687/2006

В предмет доказывания по спору об исключении из состава участников общества входит грубое нарушение ответчиком своих обязанностей как участника общества, а не как его директора.

Неисполнение генеральным директором общества с ограниченной ответственностью своих обязанностей не является основанием для исключения его из состава участников

Право заложить долю (ст. 22 Закона)

Дополнительные права

Права участников ООО, предусмотренные уставом дополнительно к правам, установленным Законом.

Дополнительные права могут быть предусмотрены уставом при учреждении общества либо предоставлены участнику (кам) в процессе деятельности общества. В любом случае решение принимается всеми участниками единогласно.

Дополнительные права носят персональный характер. Это означает, что в случае отчуждения доли дополнительные права не переходят к ее приобретателю. Для получения приобретателем доли таких прав необходимо единогласное решение всех участников общества.

Прекращение или ограничение дополнительных прав, предоставленных *всем участникам* общества, осуществляется

Прекращение или ограничение дополнительных прав, предоставленных *определенному участнику* общества, осуществляется

6.1.2. Обязанности участников ООО.

Основные обязанности

- вносить вклады в порядке, размерах, способами и в сроки, которые предусмотрены учредительными документами общества;
- не разглашать конфиденциальную информацию о деятельности общества.

Судебная практика

ПОСТАНОВЛЕНИЕ ФАС МОСКОВСКОГО ОКРУГА от 02.04.2007 N КГ-А40/2020-07-П по делу N А40-44938/05-133-432

Исковые требования о признании незаконным решения собрания участников общества с ограниченной ответственностью удовлетворены правомерно, так как при несоблюдении сроков внесения дополнительного вклада участником общества общее собрание не вправе было принимать решение об увеличении уставного капитала общества и об уменьшении доли истца, поскольку оно противоречит требованиям, установленным ФЗ "Об обществах с ограниченной ответственностью", и нарушает права и охраняемые законом интересы истца.

Внесение вкладов в имущество общества _____

ПОСТАНОВЛЕНИЕ ФАС ЗАПАДНО - СИБИРСКОГО ОКРУГА от 03.05.2007 N Ф04-2519/2007(33658-А03-39) по делу N А03-10181/2006-12

Поскольку истец не внес полностью свой вклад в уставный капитал общества с ограниченной ответственностью, он утратил статус участника данного общества и право оспаривать совершенные им крупные сделки.

Дополнительные обязанности

Дополнительные обязанности могут быть предусмотрены уставом общества при его учреждении, а также возложены на всех участников общества по решению общего собрания, принятому всеми участниками единогласно.

Возложение дополнительных обязанностей на *определенного участника* общества осуществляется по решению общего собрания его участников, принятому большинством не менее 2/3 голосов, при условии, что участник общества, на которого возлагаются дополнительные обязанности, голосовал за принятие этого решения или дал на то письменное согласие.

Дополнительные обязанности, как и дополнительные права носят персональный характер. Дополнительные обязанности могут быть прекращены по решению общего собрания участников общества, принятому единогласно.

в) неполной уплаты участником своего вклада в уставный капитал общества в предусмотренный при учреждении общества срок. Участнику в этом случае выплачивается действительная стоимость части доли пропорционально части внесенного им вклада.

Уставом общества может быть предусмотрено, что в таком случае к обществу переходит часть доли, пропорциональная неуплаченной части вклада. В этом случае участник становится владельцем оплаченной им части доли;

г) при выходе участника из общества (статья 26 Закона);

д) при исключении участника из общества по основаниям и в порядке, предусмотренным статьей 10 Закона;

е) при отказе участников общества дать согласие на переход доли участника к его наследникам или правопреемникам реорганизованного (ликвидированного) юридического лица - участника общества в случаях, предусмотренных пунктом 7 статьи 21 Закона.

Следует учитывать, что в соответствии со ст. 24 Закона:

Обращение взыскания на долю (часть доли) участника общества

В силу пункта 1 статьи 25 Закона обращение взыскания на долю участника в уставном капитале общества по его долгам кредиторам может производиться по решению суда лишь при недостаточности (отсутствии) у данного участника другого имущества для покрытия долгов.

Согласно статье 25 Закона обществу предоставлено право выплатить кредиторам участника общества действительную стоимость его доли, на которую обращено взыскание.

По решению общего собрания участников, принятому единогласно, действительная стоимость доли может быть выплачена кредиторам остальными участниками общества пропорционально их долям в уставном капитале, если иной порядок не предусмотрен уставом или решением общего собрания участников общества.

В соответствии с пунктом 3 статьи 25 Закона продажа с публичных торгов доли участника общества, на которую обращено взыскание, может быть осуществлена, если в течение трех месяцев с момента предъявления кредитором требования общество не выплатит ему действительной стоимости доли, а другие участники не используют в этот срок свое право на приобретение этой доли (выплату кредиторам ее стоимости)

6.2.3. Особенности заключения некоторых сделок.

6.2.3.1. Крупные сделки и сделки с заинтересованностью.

Порядок заключения обществом сделок, в которых имеется заинтересованность, регламентируется ст. 45 Закона

Судебная практика

ИНФОРМАЦИОННОЕ ПИСЬМО Президиума ВАС РФ от 13.03.2001 N 62 <ОБЗОР ПРАКТИКИ РАЗРЕШЕНИЯ СПОРОВ, СВЯЗАННЫХ С ЗАКЛЮЧЕНИЕМ ХОЗЯЙСТВЕННЫМИ ОБЩЕСТВАМИ КРУПНЫХ СДЕЛОК И СДЕЛОК, В СОВЕРШЕНИИ КОТОРЫХ ИМЕЕТСЯ ЗАИНТЕРЕСОВАННОСТЬ>

17. Организация, не участвующая в сделке, в совершении которой имеется заинтересованность лиц, названных в законе, не вправе оспаривать эту сделку в судебном порядке

ПОСТАНОВЛЕНИЕ ФАС ДАЛЬНЕВОСТОЧНОГО ОКРУГА от 13.03.2007, 06.03.2007 N Ф03-А73/07-1/438 по делу N А73-6809/2006-26

Сделка аренды объектов движимого и недвижимого имущества, совершенная в нарушение п. 3 ст. 45 ФЗ "Об обществах с ограниченной ответственностью" в отсутствие решения общего собрания участников общества и в нарушение п. 2 ст. 64 ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)" без согласия временного управляющего, является недействительной.

ПОСТАНОВЛЕНИЕ ФАС ЗАПАДНО - СИБИРСКОГО ОКРУГА от 03.05.2007 N Ф04-2194/2007(33353-А45-13) по делу N А45-6462/2006-33/255

По смыслу ст. 45 ФЗ "Об обществах с ограниченной ответственностью" не требуется обязательного совместного обладания участником общества и его аффилированными лицами долями в размере 20 и более процентов голосов. Достаточно того, чтобы участник самостоятельно имел данное количество голосов.

Порядок заключения обществом крупных сделок регламентируется ст. 46 Закона

**ИНФОРМАЦИОННОЕ ПИСЬМО Президиума ВАС РФ от 13.03.2001 N 62
ОБЗОР ПРАКТИКИ РАЗРЕШЕНИЯ СПОРОВ, СВЯЗАННЫХ С ЗАКЛЮЧЕНИЕМ
ХОЗЯЙСТВЕННЫМИ ОБЩЕСТВАМИ КРУПНЫХ СДЕЛОК И СДЕЛОК, В
СОВЕРШЕНИИ КОТОРЫХ ИМЕЕТСЯ ЗАИНТЕРЕСОВАННОСТЬ**

1. Кредитный договор может быть признан крупной сделкой, если сумма предоставленного по нему кредита и предусмотренных договором процентов за пользование кредитом (без учета процентов за просрочку возврата кредита) составляет более 25 процентов балансовой стоимости имущества общества.

5. К кредитному договору, заключенному хозяйственным обществом в процессе осуществления обычной хозяйственной деятельности, положения законодательства о крупных сделках не применяются независимо от размера полученного по нему кредита.

12. Крупная сделка, заключенная обществом с ограниченной ответственностью с нарушением статьи 46 Закона об указанных обществах, может быть оспорена в суде самим обществом или его участником.

**ПОСТАНОВЛЕНИЕ ФАС УРАЛЬСКОГО ОКРУГА от 24.04.2007 N Ф09-2138/07-С4
по делу N А60-20506/06**

К кредитному договору, заключенному хозяйственным обществом в процессе осуществления обычной хозяйственной деятельности, положения законодательства о крупных сделках не применяются независимо от размера полученного по нему кредита.

6.2.3.2. Сделки купли-продажи (уступка в иной форме) доли в уставном капитале общества.

В соответствии с п.6 ст. 25 Закона сделка купли-продажи (уступка в иной форме) доли в уставном капитале общества совершается в простой письменной форме, если уставом общества не предусмотрено требование о совершении ее в нотариальной форме²¹. Вместе с тем, общество должно быть письменно уведомлено о состоявшейся уступке доли. Приобретатель доли в уставном капитале общества осуществляет права и исполняет обязанности участника общества с момента уведомления последнего об указанной уступке.

Судебная практика

ПОСТАНОВЛЕНИЕ ФАС СЕВЕРО-КАВКАЗСКОГО ОКРУГА от 11.04.2007 N Ф08-1282/2007 по делу N А32-10476/2006-55/102

В силу пункта 5 статьи 576 Гражданского кодекса Российской Федерации доверенность на совершение дарения представителем, в которой не назван одаряемый и не указан предмет дарения, ничтожна.

²¹ Несоблюдение формы сделки, установленной законом или уставом общества, влечет ее недействительность (п.2 ст. 162, п.1 ст.165 ГК РФ).

ПОСТАНОВЛЕНИЕ ФАС ЦЕНТРАЛЬНОГО ОКРУГА от 19.01.2007 по делу N А23-3397/02Г-7-246

Дело по иску о взыскании стоимости доли в уставном капитале общества направлено на новое рассмотрение, так как судом не были учтены письменные объяснения представителя ООО, в которых ответчик оспаривал факт получения от заявителя заявления о выходе его из состава участников общества.

ПОСТАНОВЛЕНИЕ ФАС ЗАПАДНО - СИБИРСКОГО ОКРУГА от 29.03.2007 N Ф04-1574/2007(32613-А03-13) по делу N А03-7947/2006-6

Сделка по безвозмездной передаче доли в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью, оформленная протоколом общего собрания, считается совершенной в простой письменной форме согласно п. 6 ст. 21 Закона об обществах с ограниченной ответственностью.

ПОСТАНОВЛЕНИЕ ФАС ЗАПАДНО - СИБИРСКОГО ОКРУГА от 12.04.2007 N Ф04-3920/2006(32878-А03-13), Ф04-3920/2006(32918-А03-13) по делу N А03-23492/2005-25

Дело по иску о признании недействительным договора купли-продажи доли в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью направлено на новое рассмотрение, поскольку судом не исследовано наличие решения отсутствующего участника общества об одобрении спорной сделки и не рассмотрен вопрос о пропуске истцом срока исковой давности.

6.2.4. Ответственность общества за невыполнение денежных обязательств перед его участниками и третьими лицами.

В пункте 18 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации и Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 09.12.1999 N 90/14 "О некоторых вопросах применения Федерального закона "Об обществах с ограниченной ответственностью" разъяснено, что при рассмотрении споров между обществом и его участниками, а в соответствующих случаях - между обществом и третьими лицами,

связанных с несвоевременным выполнением денежных обязательств (по выплате участникам, их наследникам или правопреемникам действительной стоимости доли участника (статьи 23, 26 Закона); по возврату участникам и третьим лицам внесенных ими денежных вкладов при фактически несостоявшемся увеличении размера уставного капитала (статья 19 Закона); по выплате части прибыли общества, распределенной между его участниками (статья 28 Закона); по внесению вклада в имущество общества, предусмотренного уставом и решением общего собрания участников общества, участником, заявившим о своем выходе из общества (пункт 4 статьи 26, статья 27 Закона), и т.д.), суд вправе удовлетворить наряду с требованием о взыскании суммы долга и требование о взыскании процентов за неправомерное пользование чужими денежными средствами в порядке, предусмотренном статьей 395 Гражданского кодекса Российской Федерации.

6.3. Управление в обществе с ограниченной ответственностью

6.3.1. Органы управления.

Закон «Об обществах с ограниченной ответственностью» определяет следующие органы управления обществом: *общее собрание, совет директоров (наблюдательный совет), единоличный исполнительный орган, коллегиальный исполнительный орган, ревизионная комиссия*. При этом общее собрание и единоличный исполнительный орган учреждаются независимо от желания участников, совет директоров, коллегиальный исполнительный орган – по инициативе участников.

Общее собрание участников.

Компетенция общего собрания определена ст. 33 Закона. На практике перечень вопросов относимых к компетенции общего собрания, не исчерпывается положениями данной статьи. Для определения действительной (полной) компетенции необходим постатейный анализ положений Закона.

Самостоятельно: «скрытая» компетенция общего собрания.

Виды общих собраний

По периодичности общие собрания делятся на *очередные и внеочередные*. По форме - проводимые в форме *совместного присутствия участников* и в форме *заочного голосования* (опросным путем).

Закон «Об ООО» в отличие от Закона «Об АО» не определяет круг вопросов, которые могут быть рассмотрены только на очередном общем собрании. Это регулируется положениями устава.

Внеочередные собрания проводятся по инициативе участников или органов управления. Решение об отказе в созыве внеочередного собрания может быть принято исполнительным органом.

Самостоятельно: основания для отказа в проведении общего собрания.

Собрание, проводимое в форме совместного присутствия, имеет кворум (правомочно), если на момент окончания регистрации для участия в нем зарегистрировались участники (их представители), обладающие в совокупности более чем половиной общего числа голосов участников, если необходимость большего числа голосов не определена уставом.

Закон не содержит перечень вопросов, которые могут быть рассмотрены на таком собрании.

Касательно *собраний, проводимых в форме заочного голосования*, Закон, напротив, устанавливает ограничение – путем проведения заочного голосования не может быть принято решение по вопросу об утверждении годовых отчетов и годовых бухгалтерских балансов.

Порядок проведения заочного голосования определяется внутренним документом общества.

Заочное голосование м.б. проведено путем обмена документами посредством почтовой, телеграфной, электронной связи, обеспечивающей аутентичность (подлинность) передаваемых и принимаемых сообщений и их документальное подтверждение.

Наиболее отработанным является вариант заочного голосования с использованием заполненных бюллетеней. Форма бюллетеня произвольная.

Порядок принятия решения на общем собрании в форме совместного присутствия

Необходимо обратить внимание на то, что принятие решения голосованием и подсчет голосов в обществах с ограниченной ответственностью осуществляются не от присутствующих участников, а от общего числа голосов участников. Решение общего собрания участников по вопросу, поставленному на голосование, может быть принято:

- (простым) большинством голосов участников от общего числа голосов общества;
- квалифицированным большинством (не менее 2/3 голосов от общего числа голосов участников общества) _____;

- единогласно (всеми участниками общества) _____;

22

Выбор варианта зависит не только от положения законодательства, но и положений устава.

Рекомендации: _____

Практика по кворуму

ПОСТАНОВЛЕНИЕ ФАС СЕВЕРО-КАВКАЗСКОГО ОКРУГА от 19.02.2007 N Ф08-7030/2006 по делу N А25-790/2006-10

В материалах дела отсутствуют документы бухгалтерской отчетности общества за последний отчетный период, предшествующий дню совершения оспариваемой сделки, что не позволяет установить, необходимо ли соблюдение процедуры совершения крупных сделок, установленной статьей 46 Закона об обществах с ограниченной ответственностью, при заключении оспариваемого договора купли-продажи; суд не исследовал обстоятельства, свидетельствующие об одобрении сделки, поэтому дело направлено на новое рассмотрение.

Незарегистрировавшийся участник общества (представитель участника) не вправе принимать участие в голосовании.

Согласно п.1 ст.32 Закона каждый участник общества имеет на общем собрании общества число голосов, пропорциональное его доле в уставном капитале. Вместе с тем Закон допускает, что уставом может быть установлен иной порядок определения числа голосов участников общества.

²² См. подробно: Могилевский С.Д. Указ. Соч. С. 143-146.

Участники общества вправе участвовать в общем собрании лично или через своих представителей. Представители действуют на основании доверенности. Как справедливо отмечает С.Д.Могилевский, использование доверенности – это не только право участника общества опосредованно, через своего представителя, отстаивать свои интересы, но также совершенно легальный механизм консолидации голосов²³.

Согласно п.10 ст.37 Закона решения общего собрания принимаются открытым голосованием, если иной порядок не предусмотрен уставом общества²⁴. Открытое голосование может осуществляться как бюллетенями, так и поднятием рук. Целесообразно использовать при голосовании бюллетени.

Бюллетень для голосования должен быть подписан участником. Отсутствие подписи является основанием для признания его недействительным.

Общее собрание участников вправе принимать решение только по вопросам повестки дня (п.7 ст.37 Закона). Однако Закон допускает исключение из этого правила (в отличие от акционерных обществ)

Совет директоров (наблюдательный совет) общества.

Совет директоров (наблюдательный совет) общества относится к органам управления общей компетенции и осуществляет общее руководство деятельностью общества в период между собраниями участников.

Компетенция совета директоров (далее СД) определяется уставом общества в соответствии с Законом (ст.ст.32 -33).

Члены совета директоров общества избираются общим собранием участников на срок, определенный в уставе.

Корпоративными актами могут быть установлены требования, предъявляемые к членам Совета директоров.

Членом совета директоров может быть лицо, не являющееся участником общества. Участвуя в общем собрании, такое лицо обладает только правом совещательного голоса.

Закон предусматривает два варианта голосования при избрании членов СД – простое и кумулятивное.

При проведении кумулятивного голосования число голосов, принадлежащих каждому участнику, умножается на число лиц, которые должны быть избраны в СД, и участник общества вправе отдать полученное таким образом число голосов полностью за одного кандидата или распределить их между двумя и более кандидатами.

Самостоятельно:

Достаточно часто в качестве участников общества выступают юридические лица. Чтобы определить возможности каждого юридического лица при выборе состава совета директоров из их представителей, в уставе определяются квоты на количество их мест в СД, которые «привязываются» к пакетам голосов. Насколько правомерна такая договоренность?

²³ Могилевский С.Д. Указ. соч. С. 136.

²⁴ При тайном голосовании исключен контроль за волеизъявлением голосующего. Свобода волеизъявления достигается посредством обезличенного бюллетеня. Но применение данного способа голосования возможно лишь в случае, если каждый участник общества обладает одним голосом независимо от размера доли.

По решению общего собрания полномочия любого члена (всех членов) СД могут быть прекращены досрочно.

В случае избрания членов СД кумулятивным голосованием решение общего собрания о досрочном прекращении полномочий может быть принято только в отношении всех членов СД.

Независимость членов СД

Члены коллегиального исполнительного органа не могут составлять более $\frac{1}{4}$ части СД. Лицо, осуществляющее функции единоличного исполнительного органа, не может быть одновременно председателем СД.

Порядок созыва и проведения заседания СД должен регламентироваться уставом общества.

Кворум для проведения заседаний должен быть не менее половины числа избранных. Решения принимаются большинством голосов присутствующих либо большинством от общего числа голосов членов СД. Уставом может быть предусмотрено право решающего голоса председателя СД.

Самостоятельно: предусмотрена ли законом возможность передачи членом СД своего голоса другим членам СД?

Исполнительные органы общества

Единоличный исполнительный орган, согласно п.1 ст.40 Закона избирается общим собранием на срок, определенный уставом общества. Вместе с тем избрание единоличного исполнительного органа может быть отнесено уставом к компетенции совета директоров (п.2 ст.32 Закона).

Единоличный исполнительный орган общества может быть избран также и не из числа его участников (п.1 ст.40).

Вопросы, составляющие компетенцию единоличного исполнительного органа, определены п.3 ст.40 Закона²⁵.

Согласно ст.42 Закона общество вправе передать по договору полномочия своего единоличного исполнительного органа управляющему, если такая возможность предусмотрена уставом.

Коллегиальный исполнительный орган

Уставом общества *может быть* предусмотрено образование коллегиального исполнительного органа наряду с единоличным исполнительным органом. Такой орган избирается общим собранием участников общества в количестве и на срок, которые определены уставом общества.

Полномочия коллегиального исполнительного органа общества также определяются уставом²⁶.

Работой коллегиального исполнительного органа руководит председатель, функции которого выполняет лицо, осуществляющее полномочия единоличного исполнительного органа, за исключением случая _____

²⁵ См. подробно: Могилевский С.Д. Указ. соч. с.168 -169.

²⁶ Типичные вопросы, составляющие компетенцию коллегиального исполнительного органа см.: Могилевский С.Д. Указ. соч. с.170.

7. Корпоративные отношения в акционерных обществах

Общие положения

Правовая
основа _____

Экономико-правовые характеристики акционерного общества _____

7. 1. Имущественные отношения, складывающиеся при создании и деятельности АО

7.1.1. Уставной капитал акционерного общества

В главе III Федерального закона регулируются вопросы уставного капитала акционерного общества.

Устанавливается, в частности, размер минимального уставного капитала общества (статья 26), условия и порядок размещения дополнительных акций (ст.27), условия и порядок увеличения уставного капитала (статья 28) и уменьшения уставного капитала (статья 29, 30), формирования уставного капитала (ст.34).

Формирование уставного капитала общества и размещение его акций

Размещенные и объявленные акции

Уставом общества должны быть определены количество, номинальная стоимость акций, приобретенных акционерами (*размещенные акции*). В случае неполной оплаты акций, право собственности на них переходит к обществу. Такие акции также являются размещенными.

Уставом общества могут быть определены количество, номинальная стоимость категории (типы) акций, которые общество вправе размещать дополнительно к размещенным (*объявленные акции*). Т.о. дополнительное размещение обществом акций, возможно только в пределах количества объявленных (при этом кол-во объявленных акций должно быть соразмерно уменьшено). Вместе с тем

Увеличение уставного капитала

В соответствии с пунктом 2 статьи 100 Гражданского кодекса Российской Федерации увеличение уставного капитала акционерного общества допускается после его оплаты. УК общества может быть увеличен путем увеличения номинальной стоимости акций или размещения дополнительных акций.

Увеличение УК путем размещения дополнительных акций может осуществляться за счет имущества общества. В этом случае акции распределяются среди акционеров пропорционально количеству принадлежащих им акций. В результате увеличения УК за счет имущества общества не допускается образование дробных акций.

Увеличение УК путем увеличения номинальной стоимости акций осуществляется только за счет имущества общества.

Решение об увеличении УК путем увеличения номинальной стоимости акций принимается

Решение об увеличении УК путем размещения дополнительных акций принимается

При этом _____

Уменьшение уставного капитала

Самостоятельно:

1. В каких случаях общество не вправе принимать решение об уменьшении УК?
2. Решением об уменьшении УК путем уменьшения номинальной стоимости акций могут быть предусмотрены выплата всем акционерам общества денежных средств и (или) передача им принадлежащих обществу эмиссионных ценных бумаг, размещенных другим юридическим лицом (п.3 ст.29). В каких случаях общество не вправе выплачивать денежные средства и (или) отчуждать эмиссионные ценные бумаги?

7.1.2. Виды акций и права акционеров

Права из акции

- на получение части прибыли АО в виде дивидендов
- на участие в управлении обществом
- на ликвидационную квоту

Права акционеров – владельцев обыкновенных акций (ст. 31)

- право участвовать в общем собрании акционеров с правом голоса по всем вопросам;
- право на получение дивидендов;
- право на ликвидационную квоту;
- право преимущественной покупки размещаемых путем открытой подписки голосующих акций или иных ценных бумаг общества, конвертируемых в акции, в

количестве пропорциональном количеству принадлежащих им голосующих акций общества;

- право обжаловать в суд решения общего собрания, принятого в нарушение закона, если он не принимал участия в таком собрании или голосовал против.

Самостоятельно:

1. Как меняется объем прав акционера в зависимости от кол-ва принадлежащих ему акций?
2. В каких случаях владельцы обыкновенных акций теряют право голоса на общем собрании?

Права акционеров – владельцев привилегированных акций (ст.32)

- право на дивиденды;
- право на ликвидационную стоимость

Владельцы привилегированных акций не имеют право голоса на собрании за исключением вопросов

Самостоятельно: в каких случаях владельцы привилегированных акций приобретают право голоса по всем вопросам, рассматриваемым на общем собрании?

Типы привилегированных акций

Анализ положений ст. 32 Закона позволяет сделать вывод о возможности выпуска

Вместе с тем, мировой практике известны и другие виды привилегированных акций

Дробные акции

В соответствии с п. 3 ст. 25 Закона, если при осуществлении преимущественного права на приобретение акций, продаваемых акционером закрытого общества, при осуществлении преимущественного права на приобретение дополнительных акций, а также при консолидации акций приобретение акционером целого числа акций невозможно, образуются части акций (далее - дробные акции).

Дробная акция предоставляет акционеру - ее владельцу права, предоставляемые акцией соответствующей категории (типа), в объеме, соответствующем части целой акции, которую она составляет.

Увеличение уставного капитала общества за счет его имущества путем размещения дополнительных акций, в результате которого образуются дробные акции, не допускается (п.5 ст. 28).

Самостоятельно: возможность (допустимые варианты) конвертации ценных бумаг акционерного общества.

Права акционеров на приобретение размещаемых обществом дополнительных акций и эмиссионных ценных бумаг, конвертируемых в акции (ст.40, 41)

Преимущественным правом пользуются акционеры общества - владельцы обыкновенных и привилегированных акций пропорционально количеству принадлежащих им акций соответствующей категории (типа).

При этом в соответствии с пунктом 2 статьи 36 и пунктом 2 статьи 38 Закона _____

Общество не вправе ограничивать или приостанавливать действие преимущественного права акционеров, предусмотренного статьей 40 Закона.

При нарушении преимущественного права акционера на приобретение акций и эмиссионных ценных бумаг, конвертируемых в акции, размещаемых посредством закрытой подписки, могут быть применены меры защиты, предусмотренные статьей 26 Федерального закона "О рынке ценных бумаг".

Самостоятельно: какие меры защиты акционеров предусмотрены ст. 26 ФЗ «О рынке ценных бумаг»?

7.1.3. Дивиденды общества

Порядок выплаты обществом дивидендов регламентирован ст. 42, ограничения на выплату дивидендов установлены ст. 43 Закона.

Решение о выплате (объявлении) дивидендов, в том числе о размере дивиденда и форме его выплаты, принимается общим собранием акционеров по акциям каждой категории (типа), в том числе по привилегированным, в соответствии с рекомендациями совета директоров (наблюдательного совета) общества. При отсутствии решения об объявлении дивидендов общество не вправе выплачивать, а акционеры требовать их выплаты.

Дивиденды, решение о выплате (объявлении) которых принято общим собранием акционеров, подлежат выплате в срок, определенный уставом общества или решением общего собрания акционеров. Если уставом такой срок не определен, он не должен превышать _____, в том числе при установлении его решением общего собрания.

Согласно разъяснениям, данным в Постановлении Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 18. 11.2003 № 19 «О некоторых вопросах применения ФЗ «Об акционерных обществах», в случае невыплаты объявленных дивидендов в установленный срок акционер вправе обратиться с иском в суд о взыскании с общества причитающейся ему суммы дивидендов, а также процентов за просрочку исполнения денежного обязательства на основании статьи 395 Гражданского кодекса Российской Федерации. Проценты подлежат начислению за период просрочки выплаты дивидендов, исчисляемой со дня, следующего за днем окончания установленного срока их выплаты.

В пунктах 1 - 3 статьи 43 Закона определены условия, при которых общество не вправе принимать решение о выплате дивидендов

Согласно разъяснениям, данным в Постановлении Пленума ВАС РФ от 18. 11.2003 № 19, применяя пункт 4 статьи 43 Закона, суды должны иметь в виду, что приостановление выплаты дивидендов в указанных в этом пункте случаях не лишает акционеров права на получение объявленных дивидендов после прекращения действия обстоятельств,

препятствующих их выплате. После прекращения (устранения) таких обстоятельств общество обязано выплатить акционерам объявленные дивиденды в разумный срок. При невыплате их в такой срок акционер вправе обратиться в суд с иском о взыскании дивидендов с начислением на причитающуюся ему сумму процентов за просрочку исполнения денежного обязательства (статья 395 ГК РФ) за период со дня, когда наступила обязанность общества выплатить их (после устранения причин, препятствовавших выплате), до дня погашения задолженности.

Судебная практика

ПОСТАНОВЛЕНИЕ ФАС СЕВЕРО-ЗАПАДНОГО ОКРУГА от 07.03.2007 по делу N А56-14002/2006

Поскольку из ФЗ "Об акционерных обществах" не следует, что обязанность общества выплатить дивиденды по привилегированным акциям неразрывно связана с личностью акционера или указанная выплата предназначена лично для наследодателя, суд неправомерно отказал наследнику умершего акционера ОАО во взыскании названных дивидендов, придя к ошибочному выводу о том, что обязательство общества по их выплате прекратилось смертью наследодателя.

ПОСТАНОВЛЕНИЕ ФАС СЕВЕРО-КАВКАЗСКОГО ОКРУГА от 23.01.2007 N Ф08-7128/2006 по делу N А53-6060/2006-С4-11

В соответствии со статьей 42 Федерального закона "Об акционерных обществах" общество вправе по результатам первого квартала, полугодия, девяти месяцев финансового года и (или) по результатам финансового года принимать решение о выплате дивидендов по размещенным акциям. Источником выплаты дивидендов является чистая прибыль общества.

7.1.4. Сделки акционерного общества

Сделки, в совершении которых имеется заинтересованность (ст.ст.81 – 84)

Понятие сделки в совершении которой имеется заинтересованность дается в ст. 81 закона.

Самостоятельно: в каких случаях положения о сделках с заинтересованностью не применяются?

Сделка, в совершении которой имеется заинтересованность, должна быть одобрена соответствующим органом управления до ее совершения. Порядок одобрения такой сделки регламентирован ст. 83 Закона.

В обществе с числом акционеров – владельцев голосующих акций 100 и менее решение об одобрении сделки, в совершении которой имеется заинтересованность, принимается советом директоров. Решение принимается большинством голосов членов СД, не заинтересованных в ее совершении.

Если число акционеров общества составляет тысячу и более, решение также может быть принято СД, но уже большинством голосов **независимых директоров**²⁷, не заинтересованных в ее совершении. В случае если все члены СД являются заинтересованными в совершении сделки и (или) не являются независимыми директорами, то такая сделка одобряется решением общего собрания акционеров. Кроме того, решение об одобрении сделки, в совершении которой имеется заинтересованность, принимается общим собранием акционеров, большинством голосов всех незаинтересованных акционеров-владельцев голосующих акций в следующих случаях:

- если предметом сделки или нескольких взаимосвязанных сделок является имущество общества, стоимость которого по данным последнего бухгалтерского баланса составляет 2 и более процентов балансовой стоимости активов по состоянию на последнюю отчетную дату;

- если сделка или несколько взаимосвязанных сделок являются размещением посредством подписки или реализацией акций, составляющих более 2 процентов обыкновенных акций, ранее размещенных обществом, и обыкновенных акций, в которые могут быть конвертированы ранее размещенные эмиссионные ценные бумаги, конвертируемые в акции;

- если сделка или несколько взаимосвязанных сделок являются размещением посредством подписки эмиссионных ценных бумаг, конвертируемых в акции, которые могут быть конвертированы в обыкновенные акции, составляющие более 2 процентов обыкновенных акций, ранее размещенных обществом, и обыкновенных акций, в которые могут быть конвертированы ранее размещенные эмиссионные ценные бумаги, конвертируемые в акции.

Разъяснения Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 18. 11.2003 № 19 «О некоторых вопросах применения ФЗ «Об акционерных обществах»

Нарушение порядка заключения сделок, в совершении которых есть заинтересованность, влечет их оспоримость, а на заинтересованных лиц возлагается солидарная ответственность за убытки, причиненные ими обществу.

Крупные сделки (ст.ст.78 - 79)

Понятие крупной сделки дается в ст.78 Закона

За исключением сделок, связанных

²⁷ См. п.3 ст. 83 Закона «Об акционерных обществах».

Крупная сделка должна быть одобрена советом директоров общества или общим собранием акционеров в соответствии со ст. 79 Закона.

*Согласно разъяснениям, данным в Постановлении Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 18. 11.2003 № 19 «О некоторых вопросах применения ФЗ «Об акционерных обществах»*_____

Решение об одобрении крупной сделки принимается СД, если ее предметом является имущество, стоимость которого составляет от 25% до 50% балансовой стоимости активов общества. Решение принимается всеми членами СД единогласно. Если единогласия не было достигнуто, решение вопроса м.б. вынесено на одобрение общего собрания (большинством принимающих участие в общем собрании)

Если предметом сделки является имущество, стоимость которого составляет более 50% балансовой стоимости активов, решение об ее одобрении принимается на общем собрании, большинством в $\frac{3}{4}$ голосов акционеров – владельцев голосующих акций, принимающих участие в общем собрании.

В случае, если крупная сделка одновременно является сделкой в совершении которой имеется заинтересованность, к порядку ее совершения применяются только положения о сделках с заинтересованностью.

7.1.5. Приобретение более 30 % акций открытого акционерного общества

Выкуп контролирующим акционером акций миноритариев

Выкуп контролирующим акционером акций миноритариев (по их требованию) является способом устранения конфликта интересов контролирующего акционера. Данный способ известен праву многих стран, распространен в праве Европейского Союза. В России данное положение до 2006 года было закреплено в ст.80 Закона об АО, с 2006г. введена глава 11.

Такая обязанность существует только в публичных корпорациях, акции которых котируются на фондовой бирже.

*Международная практика*_____

Обоснование права миноритарных акционеров требовать выкупа принадлежащих ему акций

Принудительный выкуп акций

В законодательстве многих стран Европы и Директиве ЕС содержится норма о праве акционера, владеющего 90% и более голосующих акций, выкупать оставшиеся акции у миноритарных акционеров.

Самостоятельно: существует ли такая норма в законодательстве РФ?

7.1.6. Сделки с акциями.

При заключении сделки с ценными бумагами, необходимо учитывать нормы гражданского, антимонопольного законодательства, а также законодательства о рынке ценных бумаг.

Права, закрепленные эмиссионной ценной бумагой, переходят к их приобретателю с момента перехода прав на эту ценную бумагу. Это означает, что голосовать на общем собрании акционеров и осуществлять иные права акционера можно только после перехода прав на акции.

В соответствии со ст. 79 Закона «О рынке ценных бумаг»

- право на именную бездокументарную ценную бумагу переходит к приобретателю

- право на именную документарную ценную бумагу переходит к приобретателю

В случае, если данные о новом владельце такой ценной бумаги не были сообщены держателю реестра данного выпуска или номинальному держателю ценной бумаги к моменту закрытия реестра для исполнения обязательств эмитента, составляющих ценную бумагу (голосование, получение дохода и другие), исполнение обязательств по отношению к владельцу, зарегистрированному в реестре в момент его закрытия, признается надлежащим. Ответственность за своевременное уведомление лежит на приобретателе ценной бумаги.

Рекомендации

Основные понятия темы

Держатель реестра

Лица, осуществляющие деятельность по ведению реестра владельцев ценных бумаг, именуется держателями реестра (регистраторами).

Деятельностью по ведению реестра владельцев ценных бумаг признаются сбор, фиксация, обработка, хранение и предоставление данных, составляющих систему ведения реестра владельцев ценных бумаг.

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

Юридическое лицо, осуществляющее деятельность по ведению реестра владельцев ценных бумаг, не вправе осуществлять сделки с ценными бумагами зарегистрированного в системе ведения реестра владельцев ценных бумаг эмитента.

Реестр владельцев ценных бумаг (далее - реестр) - это часть системы ведения реестра, представляющая собой список зарегистрированных владельцев с указанием количества, номинальной стоимости и категории принадлежащих им именных ценных бумаг, составленный по состоянию на любую установленную дату и позволяющий идентифицировать этих владельцев, количество и категорию принадлежащих им ценных бумаг.

Владельцы и номинальные держатели ценных бумаг обязаны соблюдать правила представления информации в систему ведения реестра.

Держателем реестра может быть эмитент или профессиональный участник рынка ценных бумаг, осуществляющий деятельность по ведению реестра на основании поручения эмитента. Если число владельцев ценных бумаг превышает 500, держателем реестра должен быть профессиональный участник рынка ценных бумаг, осуществляющий деятельность по ведению реестра, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом. Регистратор имеет право передать часть своих функций по сбору информации, входящей в систему ведения реестра, другим регистраторам. Передача указанных функций не освобождает регистратора от ответственности перед эмитентом.

Договор на ведение реестра заключается только с одним юридическим лицом. Регистратор может вести реестры владельцев ценных бумаг неограниченного числа эмитентов.

Номинальный держатель ценных бумаг - лицо, зарегистрированное в системе ведения реестра, в том числе являющееся депонентом депозитария, и не являющееся владельцем в отношении этих ценных бумаг.

В качестве номинальных держателей ценных бумаг могут выступать профессиональные участники рынка ценных бумаг. Депозитарий может быть зарегистрирован в качестве номинального держателя ценных бумаг в соответствии с депозитарным договором. Брокер может быть зарегистрирован в качестве номинального держателя ценных бумаг в соответствии с договором, на основании которого он обслуживает клиента.

Номинальный держатель ценных бумаг может осуществлять права, закрепленные ценной бумагой, только в случае получения соответствующего полномочия от владельца.

Данные о номинальном держателе ценных бумаг подлежат внесению в систему ведения реестра держателем реестра по поручению владельца или номинального держателя ценных бумаг, если последние лица зарегистрированы в этой системе ведения реестра.

Внесение имени номинального держателя ценных бумаг в систему ведения реестра, а также перерегистрация ценных бумаг на имя номинального держателя не влекут за собой переход права собственности и/или иного вещного права на ценные бумаги к последнему. Ценные бумаги клиентов номинального держателя ценных бумаг не подлежат взысканию в пользу кредиторов последнего.

Операции с ценными бумагами между владельцами ценных бумаг одного номинального держателя ценных бумаг не отражаются у держателя реестра или депозитария, клиентом которого он является.

Номинальный держатель в отношении именных ценных бумаг, держателем которых он является в интересах другого лица, обязан:

совершать все необходимые действия, направленные на обеспечение получения этим лицом всех выплат, которые ему причитаются по этим ценным бумагам;

осуществлять сделки и операции с ценными бумагами исключительно по поручению лица, в интересах которого он является номинальным держателем ценных бумаг, и в соответствии с договором, заключенным с этим лицом, если иное не установлено федеральным законом;

осуществлять учет ценных бумаг, которые он держит в интересах других лиц, на отдельных забалансовых счетах и постоянно иметь на отдельных забалансовых счетах достаточное количество ценных бумаг в целях удовлетворения требований лиц, в интересах которых он держит эти ценные бумаги (п. 2 ст. 8 Закона «О рынке ценных бумаг»).

ПОСТАНОВЛЕНИЕ ФАС УРАЛЬСКОГО ОКРУГА от 26.03.2007 N Ф09-1951/07-С4 по делу N А76-16905/2006

Поскольку нормы ФЗ "Об акционерных обществах" не требуют обязательного определения рыночной стоимости акций по сделкам их купли-продажи между физическими лицами, суды пришли к правомерному выводу о том, что оснований для признания спорного договора недействительным не имеется (ст. 168 Гражданского кодекса Российской Федерации).

7.2. Управление акционерным обществом

7.2.1. Органы управления акционерным обществом.

Общее собрание акционеров.

Участвуя в обществе, акционеры рискуют вложенным в него капиталом. Проведение общего собрания акционеров предоставляет обществу возможность не реже одного раза в год информировать акционеров о своей деятельности, достижениях и планах, привлекать их к обсуждению и принятию решений по наиболее важным вопросам деятельности общества. Для миноритарного акционера годовое общее собрание часто является единственной возможностью получить информацию о деятельности общества и задать его руководству вопросы, касающиеся управления обществом²⁸.

Компетенция общего собрания

Компетенция общего собрания делится на исключительную и альтернативную. Альтернативную компетенцию составляют вопросы, решение которых может быть передано другому органу управления (обычно СД). Определение полного перечня вопросов, составляющих действительную и альтернативную компетенцию общего собрания, требует постатейного анализа Закона.

Необходимо отметить нечеткое определение Законом исключительной и альтернативной компетенции общего собрания.

Так, согласно п. 1 ст. 48, внесение изменений и дополнений в устав общества или утверждение устава общества в новой редакции относится к компетенции общего собрания. Вместе с тем, ст. 12 предусматривает некоторые исключения:

Что касается вопроса внесения изменений и дополнений в устав общества, связанных с увеличением УК, то его решение связано с реализацией двух полномочий:

- увеличение уставного капитала общества;
- внесение изменений и дополнений в устав общества в связи с увеличением УК.

В соответствии с п. 6 ст. 48 решение вопроса об увеличении уставного капитала общества находится в компетенции общего собрания, если уставом решение данного вопроса не отнесено к компетенции СД. Вместе с тем необходимо учитывать положения п. 2 ст. 28 Закона, согласно которым решение об увеличении уставного капитала общества путем

²⁸ Кодекс корпоративного поведения. Рекомендован распоряжением ФКЦБ № 421/р от 4.04.2002.

увеличения номинальной стоимости акций принимается общим собранием акционеров. Решение же вопроса об увеличении УК общества путем размещения дополнительных акций может находиться в компетенции СД.

Рекомендации

Альтернативную компетенцию общего собрания (совета директоров) составляют вопросы образования и досрочного прекращения полномочий исполнительного органа АО (п/п 8 п.1 ст.48).

Рекомендации

Положения ст. 48 о компетенции ОС получают развитие в других статьях Закона (проблема скрытой компетенции общего собрания). Так, в соответствии со ст. _____

Годовое общее собрание акционеров

Сроки проведения годового собрания

Самостоятельно:

1. Сроки проведения годового собрания. Предельный срок.

Информация о проведении общего собрания акционеров

Извещение о проведении общего собрания должно быть сделано не позднее чем за 20 дней до даты его проведения²⁹ - это общее правило.

Рекомендации:

Право на участие в общем собрании акционеров

Список лиц, имеющих право на участие в общем собрании, составляется на основании данных реестра. Дата составления списка акционеров – не может быть установлена более чем за 50 дней до даты проведения собрания³⁰.

²⁹ Кодекс корпоративного поведения рекомендует сообщать о годовом собрании за 30 дней до его проведения, если законодательством не предусмотрен больший срок.

³⁰ В случае, если повестка дня включает в себя вопрос об избрании членов СД путем кумулятивного голосования, дата составления списка устанавливается не более чем за 65 дней до даты проведения собрания.

Рекомендации:

Список лиц, имеющих право на участие в общем собрании акционеров, предоставляется обществом для ознакомления по требованию лиц, включенных в этот список и обладающих не менее чем 1 процентом голосов. При этом данные документов и почтовый адрес физических лиц, включенных в этот список, предоставляются только с согласия этих лиц (п.4 ст. 51).

Согласно рекомендациям Кодекса корпоративного поведения, возможность ознакомления со списком лиц, имеющих право на участие в общем собрании, позволяет акционерам, владеющим не менее чем одним процентом голосов, оценить соотношение сил на предстоящем собрании и при необходимости связаться с другими акционерами, направить им свое мнение по вопросам повестки дня и обсудить возможные варианты голосования, а также назначить представителя своих интересов на общем собрании.

Изменения в список лиц, имеющих право на участие в общем собрании акционеров, могут вноситься только в случае восстановления нарушенных прав лиц, не включенных в указанный список на дату его составления, или исправления ошибок, допущенных при его составлении (п.5 ст.51).

Формирование повестки дня

Для годового общего собрания характерно формирование повестки дня как акционерами, так и СД.

- Самостоятельно:** 1. Какие формальные ограничения установлены для акционеров, желающих внести предложения в повестку общего собрания (ст.53);
2. В каких случаях СД может отказать акционеру во включении вопроса в повестку дня общего собрания (ст.53).

Кодекс корпоративного поведения

Не рекомендуется обозначение вопросов повестки дня словами “иное”, “разное” и иным способом, который не позволяет судить о том, какой вопрос предполагается рассмотреть.

Судебная практика

ПОСТАНОВЛЕНИЕ ФАС ЦЕНТРАЛЬНОГО ОКРУГА от 14.02.2007 по делу N А09-3815/06-18

В соответствии с п. 1 ст. 53 Федерального закона "Об акционерных обществах" акционеры, являющиеся в совокупности владельцами не менее чем 2 процентов голосующих акций общества, вправе внести вопросы и соответствующие предложения в повестку дня годового общего собрания акционеров. Такие предложения должны поступить в общество не позднее чем через 30 дней после окончания финансового года, если уставом общества не установлен более поздний срок.

Место проведения общего собрания

Закон прямо не регулирует вопрос о месте проведения общего собрания акционеров.

Кодекс корпоративного поведения

При определении места, даты и времени проведения общего собрания рекомендуется исходить из необходимости предоставить акционерам реальную и необременительную возможность принять в нем участие.

Собрание рекомендуется проводить в населенном пункте по месту нахождения общества или в населенном пункте, прямо указанном в уставе общества как место проведения общего собрания.

Для обществ, местом нахождения которых является населенный пункт, до которого нельзя добраться общественным транспортом или доступ в который не является свободным для всех акционеров, желающих участвовать в общем собрании, рекомендуется указывать в уставе как место проведения общего собрания акционеров иной населенный пункт на территории Российской Федерации, до которого можно добраться общественным транспортом и доступ в который является свободным.

Кворум общего собрания

Общее правило ОС правомочно, если на момент окончания регистрации для участия в нем зарегистрировались акционеры (их представители), обладающие в совокупности более чем половиной голосов по размещенным голосующим акциям общества (ст.58). При этом следует учитывать _____

Если акционерам направлялись бюллетени для участия в голосовании, то голоса представленные бюллетенями, также учитываются при определении кворума и итогов голосования, если такие бюллетени были получены обществом не позднее чем за два дня до проведения общего собрания.

Кроме того, если повестка дня общего собрания включает вопросы, голосование по которым осуществляется разным составом голосующих, то определение кворума осуществляется отдельно. Возможно ситуация, что собрание состоится только для решения некоторых вопросов.

При отсутствии кворума определяется новая дата проведения общего собрания. Повторное общее собрание акционеров правомочно (имеет кворум), если в нем приняли участие акционеры, обладающие в совокупности не менее чем 30 процентами голосов размещенных голосующих акций общества. Уставом общества с числом акционеров более 500 тысяч может быть предусмотрен меньший кворум для проведения повторного общего собрания акционеров.

Следует учитывать _____

Кодекс корпоративного поведения

На практике установление низкого кворума может привести к ряду неблагоприятных для акционеров последствий. К примеру, это даст возможность принятия на общем собрании решений акционерами, владеющими незначительными пакетами акций, что приведет к нарушению прав и законных интересов иных акционеров – как миноритарных, так и владеющих значительными пакетами акций. Кроме того, законность решения, принятого небольшим числом лиц, имеющих право на участие в общем собрании акционеров, создает предпосылки для несоблюдения надлежащей процедуры уведомления акционеров о проведении повторного общего собрания.

В связи с этим в уставах крупных обществ рекомендуется установить, что повторное общее собрание акционеров правомочно, если в нем приняли участие акционеры, обладающие в совокупности не менее чем 20 процентами голосов размещенных голосующих акций общества.

Самостоятельно: В какой срок должно быть проведено повторное общее собрание?

Судебная практика

ИНФОРМАЦИОННОЕ ПИСЬМО Президиума ВАС РФ от 24.07.2003 N 72 "ОБЗОР ПРАКТИКИ ПРИНЯТИЯ АРБИТРАЖНЫМИ СУДАМИ МЕР ПО ОБЕСПЕЧЕНИЮ ИСКОВ ПО СПОРАМ, СВЯЗАННЫМ С ОБРАЩЕНИЕМ ЦЕННЫХ БУМАГ"

Голосование на общем собрании

Голосование по вопросам повестки дня общего собрания акционеров общества с числом акционеров - владельцев голосующих акций более 100, а также голосование по вопросам повестки дня общего собрания акционеров, проводимого в форме заочного голосования, осуществляются только бюллетенями для голосования (ст.60).

Рекомендуется _____

Об информации, содержащейся в бюллетене для голосования на общем собрании акционеров, см. п.4 ст.60 Закона, а также Положение о дополнительных требованиях к порядку подготовки, созыва и проведения общего собрания акционеров, утвержденное постановлением ФКЦБ от 31 мая 2002 г. N 17/пс.

Самостоятельно: решение каких вопросов требует квалифицированного большинства голосов.

Решения, принятые общим собранием акционеров, а также итоги голосования оглашаются на общем собрании акционеров, в ходе которого проводилось голосование, или доводятся не позднее 10 дней после составления протокола об итогах голосования в форме отчета об итогах голосования до сведения лиц, включенных в список лиц, имеющих право на участие в общем собрании акционеров, в порядке, предусмотренном для сообщения о проведении общего собрания акционеров (ст.62).

Кодекс корпоративного поведения

Процедура подсчета голосов должна быть прозрачной для акционеров и исключать возможность манипулирования цифрами при подведении итогов голосования. В этой связи в обществе необходимо создать условия для контроля за ходом подсчета голосов, а в уставе или в иных внутренних документах общества рекомендуется определить процедуру такого контроля, в частности, предусмотреть полномочия лиц, назначаемых для осуществления контроля за подсчетом голосов.

Итоги голосования рекомендуется подводить и оглашать до завершения общего собрания. Это позволит исключить любые сомнения в правильности подведения итогов голосования.

Счетная комиссия – особый орган, действующий в период проведения общего собрания акционеров. Такой орган создается в обществе с числом акционеров-владельцев голосующих акций более ста. В обществе с числом акционеров – владельцев голосующих акций более 500, функции счетной комиссии могут быть возложены на

специализированного регистратора общества (лицо, которое по договору с эмитентом осуществляет ведение реестра владельцев ценных бумаг общества).

Внеочередное собрание акционеров

Необходимость *внеочередных собраний* – в оперативном решении вопросов, нетерпящих отлагательства, в реализации возможности акционеров и др. лиц (органов управления в т.ч. ревизионной комиссии; аудитора) защитить свои интересы и препятствовать действиям которые могут привести к нарушению нормального функционирования общества.

Вместе с тем внеочередное собрание – это чрезвычайное мероприятие. Поэтому закон устанавливает ряд требований, регламентирующих порядок проведения и созыва внеочередного собрания.

Самостоятельно:

1. В какой срок должно быть проведено внеочередное собрание?
2. В каких случаях может быть принято решение об отказе в созыве внеочередного собрания?
3. Что происходит в случае, если СД в течение определенного законом срока не принял решение о созыве внеочередного собрания?

В случае, если в течение установленного настоящим Федеральным законом срока советом директоров (наблюдательным советом) общества не принято решение о созыве внеочередного общего собрания акционеров или принято решение об отказе в его созыве, внеочередное общее собрание акционеров может быть созвано органами и лицами, требующими его созыва. При этом органы и лица, созывающие внеочередное общее собрание акционеров, обладают предусмотренными настоящим Федеральным законом полномочиями, необходимыми для созыва и проведения общего собрания акционеров. В этом случае расходы на подготовку и проведение общего собрания акционеров могут быть возмещены по решению общего собрания акционеров за счет средств общества (п.8 ст.55).

Рекомендации

Судебная практика

ПОСТАНОВЛЕНИЕ ФАС ЦЕНТРАЛЬНОГО ОКРУГА от 26.03.2007 по делу N А68-2276/84-16-06

По смыслу п. 8 ст. 55 Федерального закона "Об акционерных обществах" от 26.12.1995 N 208-ФЗ лица, требующие созыва собрания, **могут созывать его самостоятельно** при условии непринятия советом директоров общества решения о созыве собрания или об отказе в его созыве.

ПОСТАНОВЛЕНИЕ ФАС УРАЛЬСКОГО ОКРУГА от 16.01.2007 N Ф09-11432/06-С4 по делу N А60-16865/06

Суд правомерно пришел к выводу о наличии доказательств, свидетельствующих о допущенных грубых нарушениях законодательства об акционерных обществах при проведении оспариваемого собрания и принятии решения, и удовлетворил иски о признании недействительным решения общего годового собрания акционеров.

ПОСТАНОВЛЕНИЕ Пленума ВАС РФ от 09.07.2003 N 11 "О ПРАКТИКЕ РАССМОТРЕНИЯ АРБИТРАЖНЫМИ СУДАМИ ЗАЯВЛЕНИЙ О

С 2004г. выборы членов СД осуществляются только кумулятивным голосованием.

Лица, избранные в состав СД, могут переизбираться неограниченное число раз. По решению общего собрания полномочия всех членов СД могут быть прекращены досрочно.

Состав СД

Члены коллегиального исполнительного органа общества не могут составлять более одной четвертой состава совета директоров (наблюдательного совета) общества³². Лицо, осуществляющее функции единоличного исполнительного органа, не может быть одновременно председателем совета директоров (наблюдательного совета) общества. Количественный состав совета директоров (наблюдательного совета) общества определяется уставом общества или решением общего собрания акционеров, но не может быть менее чем пять членов.

Для общества с числом акционеров - владельцев голосующих акций общества более одной тысячи количественный состав совета директоров (наблюдательного совета) общества не может быть менее семи членов, а для общества с числом акционеров - владельцев голосующих акций общества более десяти тысяч - менее девяти членов.

Независимость СД

В практике российских обществ в состав совета директоров, как правило, входят три категории директоров – исполнительные, неисполнительные и независимые директора.

В соответствии с законодательством исполнительные директора – это члены правления, которые не могут составлять более одной четвертой от числа членов совета директоров общества.

Вместе с тем, включение в состав совета директоров только лиц, не являющихся членами правления, не защитит интересы акционеров в достаточной степени. Эффективность осуществления функций совета директоров требует включения в состав совета директоров независимых директоров, то есть лиц, которые не только не являются членами правления, но и независимы от должностных лиц общества, их аффилированных лиц, крупных контрагентов общества, а также не находятся с обществом в иных отношениях, которые могут повлиять на независимость их суждений³³.

Самостоятельно: сравнить определения независимого директора в ст.83 Закона «Об акционерных обществах» и в гл.3 ККП.

Рекомендации ККП

Чтобы независимые директора могли реально влиять на решения, принимаемые советом директоров, и им была бы обеспечена возможность формирования широкого спектра мнений по обсуждаемым вопросам, они должны составлять не менее одной четверти состава совета директоров. В любом случае, в уставе общества рекомендуется предусмотреть, чтобы в совете директоров было не менее 3 независимых директоров.

Сведения о независимых директорах рекомендуется раскрывать в годовом отчете общества.

Заседание СД (ст.68)

Порядок созыва и проведения заседаний совета директоров (наблюдательного совета) общества определяется уставом общества или внутренним документом общества. Уставом

³² Вместе с тем ККП не рекомендуется избирать в СД лицо, являющееся участником, генеральным директором (управляющим), членом органа управления или работником юридического лица, конкурирующего с обществом.

³³ Кодекс корпоративного поведения.

или внутренним документом общества может быть предусмотрена возможность учета при определении наличия кворума и результатов голосования письменного мнения члена совета директоров (наблюдательного совета) общества, отсутствующего на заседании совета директоров (наблюдательного совета) общества, по вопросам повестки дня³⁴, а также возможность принятия решений советом директоров (наблюдательным советом) общества заочным голосованием.

Кворум для проведения заседания совета директоров (наблюдательного совета) общества определяется уставом общества, но не должен быть менее половины от числа избранных членов совета директоров (наблюдательного совета) общества³⁵.

Решения на заседании совета директоров (наблюдательного совета) общества принимаются большинством голосов членов совета директоров (наблюдательного совета) общества, принимающих участие в заседании, если настоящим Федеральным законом, уставом общества или его внутренним документом, определяющим порядок созыва и проведения заседаний совета директоров (наблюдательного совета), не предусмотрено иное.

Передача права голоса членом совета директоров (наблюдательного совета) общества иному лицу, в том числе другому члену совета директоров (наблюдательного совета) общества, не допускается.

Уставом общества может быть предусмотрено право решающего голоса председателя совета директоров (наблюдательного совета) общества при принятии советом директоров (наблюдательным советом) общества решений в случае равенства голосов членов совета директоров (наблюдательного совета) общества.

Рекомендации ККП

Заседания совета директоров рекомендуется проводить по мере необходимости, как правило, не реже одного раза в шесть недель, и в соответствии с утвержденным советом директоров планом проведения заседаний совета директоров на срок его полномочий, содержащим перечень вопросов, которые будут рассматриваться на соответствующих заседаниях. Такой перечень, который сможет изменяться и дополняться, должен формироваться с учетом мнения лиц и органов, имеющих в соответствии с законодательством и уставом общества право требовать созыва заседания совета директоров.

Рекомендуется предусмотреть в уставе или во внутренних документах право акционеров требовать созыва заседания совета директоров и инициировать рассмотрение на заседании совета директоров вопросов, которые, по их мнению, важны для общества. Вместе с тем рекомендуется предусмотреть право требовать проведения заседания совета директоров только для акционеров, владеющих 2 и более процентами голосующих акций, и только для рассмотрения вопросов, перечень которых также следует определить в уставе общества.

Ответственность членов СД

Проработать вопрос **самостоятельно**, учитывая общие принципы ответственности членов органов управления, рассмотренные в лекции «ответственность в хозяйственных обществах».

³⁴ ККП рекомендуется включать в устав положение о том, что при проведении заседаний СД в очной форме учитываются письменные мнения отсутствующих членов СД, но при этом голоса отсутствующих членов СД, высказавших свое мнение в письменном виде, не учитываются при определении кворума на заседании СД.

³⁵ ККП рекомендуется таким образом урегулировать в уставе порядок определения кворума, чтобы была обеспечена возможность влияния независимых директоров на принятие решений СД, особенно при принятии наиболее важных решений, оказывающих значительное влияние на деятельность общества.