



Ярослав Гераськин  
Директор по консалтингу  
ЗАО «БЭФЛ»

# Крупные сделки и сделки с заинтересованностью

## Ст. 78 ФЗ «Об акционерных обществах»

Крупной сделкой считается сделка (в том числе заем, кредит, залог, поручительство) или несколько взаимосвязанных сделок, связанных с приобретением, отчуждением или возможностью отчуждения обществом прямо либо косвенно имущества, стоимость которого составляет 25 и более процентов балансовой стоимости активов общества, определенной по данным его бухгалтерской отчетности на последнюю отчетную дату.

### ИСКЛЮЧЕНИЯ:

- ✓ сделки, совершаемые в процессе обычной хозяйственной деятельности общества;
- ✓ сделки, связанные с размещением посредством подписки (реализацией) обыкновенных акций общества;
- ✓ сделки, связанные с размещением эмиссионных ценных бумаг, конвертируемых в обыкновенные акции общества;
- ✓ сделки, совершение которых обязательно для общества в соответствии с федеральными законами и (или) иными правовыми актами Российской Федерации и расчеты по которым производятся по ценам, определенным в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, или по ценам и тарифам, установленным уполномоченным Правительством Российской Федерации федеральным органом исполнительной власти.

**Уставом общества могут быть установлены также иные случаи, при которых на совершаемые обществом сделки распространяется порядок одобрения крупных сделок**

## Понятие «взаимосвязанных сделок» в законодательстве отсутствует

Постановление  
Президиума ВАС РФ  
от 22.09.2009  
N 6172/09

- ✓ преследование единой хозяйственной цели при заключении сделок
- ✓ общее хозяйственное назначение проданного имущества
- ✓ консолидация всего отчужденного по сделкам имущества в собственности одного лица

Постановление ФАС  
Московского округа  
от 27.02.2007  
N КГ-А40/13601-06

- ✓ предметом всех сделок является имущество одного рода
- ✓ все сделки совершены в течение короткого периода времени (ФСФР: 1 месяц)
- ✓ сторонами всех сделок являются одни и те же, либо взаимозависимые лица
- ✓ денежные средства, полученные от сделок, направлены на решение какой-либо одной определенной задачи
- ✓ одна или несколько сделок обеспечивают исполнение одного обязательства

Постановление  
Президиума ВАС РФ  
от 06.03.2012  
N 12505/11

в результате сделок право собственности на объект перешло от собственника – ГД Основного общества (и его аффилированного лица) к косвенно контролируемому ГД лицу – Дочернему обществу

Понятие «обычной хозяйственной деятельности» также не определено законом

## Постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 18 ноября 2003 г. N 19 «О некоторых вопросах применения Федерального закона «Об акционерных обществах»

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

Условия признания сделки заключенной в процессе обычной хозяйственной деятельности

- сделка характеризуется повторяемостью на аналогичных (или близких) условиях
- ее совершение связано с осуществлением обществом деятельности, указанной в уставе (в качестве основной)

## Постановление Федерального арбитражного суда Уральского округа от 30 ноября 2010 г. N Ф09-9991/10-С4 по делу N А47-2616/2010

...Исходя из смысла положений Закона обычная хозяйственная деятельность - это деятельность общества, осуществляемая им на свой риск, направленная на получение прибыли, связанная с приобретением сырья, материалов, реализацией готовой продукции

Ряд обществ включают в уставы положения, распространяющие порядок одобрения крупных сделок на иные совершаемые обществами сделки

## Ст. 79 ФЗ «Об акционерных обществах»

2. Решение об одобрении крупной сделки, предметом которой является имущество, стоимость которого составляет от 25 до 50 процентов балансовой стоимости активов общества, принимается всеми членами совета директоров (наблюдательного совета) общества единогласно, при этом не учитываются голоса выбывших членов совета директоров (наблюдательного совета) общества.

В случае, если единогласие совета директоров (наблюдательного совета) общества по вопросу об одобрении крупной сделки не достигнуто, по решению совета директоров (наблюдательного совета) общества вопрос об одобрении крупной сделки может быть вынесен на решение общего собрания акционеров. В таком случае решение об одобрении крупной сделки принимается общим собранием акционеров большинством голосов акционеров - владельцев голосующих акций, принимающих участие в общем собрании акционеров.

3. Решение об одобрении крупной сделки, предметом которой является имущество, стоимость которого составляет более 50 процентов балансовой стоимости активов общества, принимается общим собранием акционеров большинством в три четверти голосов акционеров - владельцев голосующих акций, принимающих участие в общем собрании акционеров.

## Ст. 79 ФЗ «Об акционерных обществах»

4. В решении об одобрении крупной сделки должны быть указаны лицо (лица), являющееся ее стороной (сторонами), выгодоприобретателем (выгодоприобретателями), цена, предмет сделки и иные ее существенные условия.

### Кого считать выгодоприобретателем?

Выгодоприобретателем в сделке признается не являющееся стороной в сделке лицо, которое в результате ее совершения может быть освобождено от обязанностей перед акционерным обществом (в частности, вследствие предоставления должнику согласия на перевод его долга перед обществом на другое лицо), а также лицо, непосредственно получающее права по данной сделке (в частности, выгодоприобретатель по договору страхования, выгодоприобретатель по договору доверительного управления имуществом, бенефициар по банковской гарантии, третье лицо, в пользу которого заключен договор в соответствии со статьей 430 ГК РФ (Пост. ВАС РФ от 20.06.2007 г. №40)

Кроме того, в качестве выгодоприобретателя может рассматриваться должник по обязательству, в обеспечение исполнения которого акционерное общество предоставляет поручительство либо имущество в залог, за исключением случаев, когда будет установлено, что договор поручительства или договор о залоге совершен акционерным обществом не в интересах должника или без его согласия. (Пост. ВАС РФ от 20.06.2007 г. №40)

Допустимо ли указание в формулировке решения о предварительном одобрении сделки, в совершении которой имеется заинтересованность, не конкретных контрагентов по сделке, а их потенциального круга?

## Ст. 79 ФЗ «Об акционерных обществах»

5. В случае, если крупная сделка одновременно является сделкой, в совершении которой имеется заинтересованность, к порядку ее совершения применяются только положения главы XI настоящего Федерального закона.

## Постановление Президиума ВАС РФ от 05.10.2010 N 5438/10

При одобрении общим собранием акционеров крупной сделки по правилам об одобрении сделки с заинтересованностью акционер не лишается права требовать от акционерного общества выкупа принадлежащих ему акций



*Порядок проведения ОСА*

*Кого уведомлять в случае, если в повестке дня только вопрос о заинтересованности?*

*Заинтересованные акционеры автоматически получают право требовать выкупа?*

### ФСФР

если сделка на момент одобрения была и сделкой с заинтересованностью, и крупной, и одобрялась как заинтересованная, а потом таковой быть перестала до момента исполнения сделки, ее нужно одобрить как крупную

## Ст. 79 ФЗ «Об акционерных обществах»

6. Крупная сделка, совершенная с нарушением предусмотренных настоящим Федеральным законом требований к ней, может быть признана недействительной по иску общества или его акционера.

Срок исковой давности по требованию о признании крупной сделки недействительной в случае его пропуска восстановлению не подлежит.

Суд отказывает в удовлетворении требований о признании крупной сделки, совершенной с нарушением предусмотренных настоящим Федеральным законом требований к ней, недействительной при наличии одного из следующих обстоятельств:

- ✓ голосование акционера, обратившегося с иском о признании крупной сделки, решение об одобрении которой принимается общим собранием акционеров, недействительной, хотя бы он и принимал участие в голосовании по этому вопросу, не могло повлиять на результаты голосования;
- ✓ не доказано, что совершение данной сделки повлекло или может повлечь за собой причинение убытков обществу или акционеру, обратившемуся с иском, либо возникновение иных неблагоприятных последствий для них;
- ✓ к моменту рассмотрения дела в суде представлены доказательства последующего одобрения данной сделки по правилам, предусмотренным настоящим Федеральным законом;
- ✓ при рассмотрении дела в суде доказано, что другая сторона по данной сделке не знала и не должна была знать о ее совершении с нарушением предусмотренных настоящим Федеральным законом требований к ней.

7. Положения настоящей статьи не применяются к обществам, состоящим из одного акционера, который одновременно осуществляет функции единоличного исполнительного органа.

1. Договор аренды одобряется как крупная сделка исходя из суммы за весь период действия такого договора. Расторжение договора аренды не одобряется.
2. Кредитный договор одобряется исходя из суммы + проценты.
3. При необходимости одобрения основного и обеспечивающего договоров суммы не складываются.
4. Для последующего одобрения принимается во внимание бухгалтерская отчетность на дату совершения сделки.
5. Сделка может быть одобрена уже в ходе судебного процесса, и суд может пойти на отложение рассмотрения дела.
6. Постановление Пленума ВАС РФ от 20 июня 2007 г. N 40 «О некоторых вопросах практики применения положений законодательства о сделках с заинтересованностью», пункт 2: *Отказ в иске о признании недействительной сделки с заинтересованностью, предъявленном акционером или акционерным обществом, не лишает этих лиц возможности предъявить требование о возмещении убытков, причиненных обществу лицами, названными в пункте 5 статьи 71 Закона об акционерных обществах.*
7. В случае, если не одобренная сделка совершена со стороны общества по доверенности – ответственность на выдавшем доверенность. В целом, сделки, совершенные представителями, требуют одобрения.
8. Возможно оспаривание прокурором в случае, если допущены нарушения, затрагивающие государственные и общественные интересы. Ч.1 ст.41 АПК.
9. Акционер-контрагент не может оспорить сделку.
10. Бывший акционер не может оспорить сделку.

Что делает обычную сделку той, в совершении которой имеется заинтересованность?

ЛИЦА, которые могут быть признаны заинтересованными в совершении сделки



УСЛОВИЯ, при которых эти лица признаются заинтересованными в совершении данной сделки



## ФЗ «Об акционерных обществах» Ст. 81

Сделки (в том числе заем, кредит, залог, поручительство), в совершении которых имеется заинтересованность члена совета директоров (наблюдательного совета) общества, лица, осуществляющего функции единоличного исполнительного органа общества, в том числе управляющей организации или управляющего, члена коллегиального исполнительного органа общества или акционера общества, имеющего совместно с его аффилированными лицами 20 и более процентов голосующих акций общества, а также лица, имеющего право давать обществу обязательные для него указания.

Закон не относит к перечню лиц, у которых может возникнуть заинтересованность, сотрудников управляющей организации

Ряд специалистов склонны включать в этот перечень временные исполнительные органы общества ВрЕИО и ВрКИО

Невыплата дивидендов по привилегированным акциям может привести к увеличению количества заинтересованных лиц!

К лицам, имеющим право давать обществу ценные указания, кроме преобладающих в уставном капитале АО относятся и общества, которые могут давать такие указания в силу заключенного с ними договора

## Аффилированные лица

физические и юридические лица, способные оказывать влияние на деятельность юридических и (или) физических лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность

### Аффилированные лица юридического лица:

- ✓ член его совета директоров (наблюдательного совета) или иного коллегиального органа управления, член его коллегиального исполнительного органа, а также лицо, осуществляющее полномочия его единоличного исполнительного органа
- ✓ лица, принадлежащие к той группе лиц, к которой принадлежит данное юридическое лицо
- ✓ лица, которые имеют право распоряжаться более чем 20 процентами общего количества голосов, приходящихся на голосующие акции либо составляющие уставный или складочный капитал вклады, доли данного юридического лица
- ✓ юридическое лицо, в котором данное юридическое лицо имеет право распоряжаться более чем 20 процентами общего количества голосов, приходящихся на голосующие акции либо составляющие уставный или складочный капитал вклады, доли данного юридического лица

- ✓ если юридическое лицо является участником финансово-промышленной группы, к его аффилированным лицам также относятся члены советов директоров (наблюдательных советов) или иных коллегиальных органов управления, коллегиальных исполнительных органов участников финансово-промышленной группы, а также лица, осуществляющие полномочия единоличных исполнительных органов участников финансово-промышленной группы

### Аффилированные лица физического лица, осуществляющего предпринимательскую деятельность:

- ✓ лица, принадлежащие к той группе лиц, к которой принадлежит данное физическое лицо
- ✓ юридическое лицо, в котором данное физическое лицо имеет право распоряжаться более чем 20 процентами общего количества голосов, приходящихся на голосующие акции либо составляющие уставный или складочный капитал вклады, доли данного юридического лица.

**Закон РСФСР от 22.03.1991 № 948- I «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках», ст. 4**

## Группа лиц:

- 1) хозяйственное общество (товарищество, хозяйственное партнерство) и физическое лицо или юридическое лицо, если такое физическое лицо или такое юридическое лицо имеет в силу своего участия в этом хозяйственном обществе (товариществе, хозяйственном партнерстве) либо в соответствии с полномочиями, полученными, в том числе на основании письменного соглашения, от других лиц, более чем пятьдесят процентов общего количества голосов, приходящихся на голосующие акции (доли) в уставном (складочном) капитале этого хозяйственного общества (товарищества, хозяйственного партнерства)
- 2) хозяйственное общество (товарищество, хозяйственное партнерство) и физическое лицо или юридическое лицо, если такое физическое лицо или такое юридическое лицо осуществляет функции единоличного исполнительного органа этого хозяйственного общества (товарищества, хозяйственного партнерства)
- 3) хозяйственное общество (товарищество, хозяйственное партнерство) и физическое лицо или юридическое лицо, если такое физическое лицо или такое юридическое лицо на основании учредительных документов этого хозяйственного общества (товарищества, хозяйственного партнерства) или заключенного с этим хозяйственным обществом (товариществом, хозяйственным партнерством) договора вправе давать этому хозяйственному обществу (товариществу, хозяйственному партнерству) обязательные для исполнения указания
- 4) хозяйственное общество (товарищество, хозяйственное партнерство), в котором более чем пятьдесят процентов количественного состава коллегиального исполнительного органа и (или) совета директоров (наблюдательного совета, совета фонда) составляют одни и те же физические лица

**Федеральный закон от 26.07.2006 № 135-ФЗ  
«О защите конкуренции» (в ред. от 06.12.2011), ст. 9**

- 5) хозяйственное общество (хозяйственное партнерство) и физическое лицо или юридическое лицо, если по предложению такого физического лица или такого юридического лица назначен или избран единоличный исполнительный орган этого хозяйственного общества (хозяйственного партнерства)
- 6) хозяйственное общество и физическое лицо или юридическое лицо, если по предложению такого физического лица или такого юридического лица избрано более чем пятьдесят процентов количественного состава коллегиального исполнительного органа либо совета директоров (наблюдательного совета) этого хозяйственного общества
- 7) физическое лицо, его супруг, родители (в том числе усыновители), дети (в том числе усыновленные), полнородные и неполнородные братья и сестры
- 8) лица, каждое из которых по какому-либо из указанных в пунктах 1 - 7 настоящей части признаку входит в группу с одним и тем же лицом, а также другие лица, входящие с любым из таких лиц в группу по какому-либо из указанных в пунктах 1 - 7 настоящей части признаку
- 9) хозяйственное общество (товарищество, хозяйственное партнерство), физические лица и (или) юридические лица, которые по какому-либо из указанных в пунктах 1 - 8 настоящей части признаков входят в группу лиц, если такие лица в силу своего совместного участия в этом хозяйственном обществе (товариществе, хозяйственном партнерстве) или в соответствии с полномочиями, полученными от других лиц, имеют более чем пятьдесят процентов общего количества голосов, приходящихся на голосующие акции (доли) в уставном (складочном) капитале этого хозяйственного общества (товарищества, хозяйственного партнерства)

**Федеральный закон от 26.07.2006 № 135-ФЗ  
«О защите конкуренции» (в ред. от 06.12.2011), ст. 9**

## Ст. 81 ФЗ «Об акционерных обществах»

...если они, их супруги, родители, дети, полнородные и неполнородные братья и сестры, усыновители и усыновленные и (или) их аффилированные лица:

- ✓ являются стороной, выгодоприобретателем, посредником или представителем в сделке
- ✓ владеют (каждый в отдельности или в совокупности) 20 и более процентами акций (долей, паев) юридического лица, являющегося стороной, выгодоприобретателем, посредником или представителем в сделке
- ✓ занимают должности в органах управления юридического лица, являющегося стороной, выгодоприобретателем, посредником или представителем в сделке, а также должности в органах управления управляющей организации такого юридического лица
- ✓ в иных случаях, определенных уставом общества



## Признаки аффилированности

Постановление  
Президиума  
ВАС РФ от  
06.03.2012  
N 12505/11

Сделку, совершенную Дочерним обществом, следует оценивать на наличие признаков заинтересованности в ней для Основного общества. Дочернее общество как контролируемое Основным обществом и его ГД не считается полностью независимым субъектом деятельности, его сделки рассматриваются как сделки, совершенные по существу самим Основным обществом.

Постановление  
Президиума  
ВАС РФ  
№ 14613/11  
от 22.03.2012  
по делу А60-  
41550/2010-С4

Аргументы:

- ✓ покупатель не числится среди перечня родственников, прямо названных в п. 1 ст. 81 ФЗ «Об акционерных обществах»;
- ✓ генеральный директор ОАО не являлся единственным либо мажоритарным акционером ОАО;
- ✓ генеральный директор ОАО не являлся индивидуальным предпринимателем.

...для целей применения положений пункта 1 статьи 81 Закона об акционерных обществах статус индивидуального предпринимателя или занятие предпринимательской деятельностью не требуются ни для физических лиц, по отношению к которым устанавливаются аффилированные лица, ни для самих аффилированных лиц.

## Подходы ВАС РФ:

- ✓ заинтересованность в сделке следует оценивать не просто по формальным основаниям, предусмотренным законодательством, а исходя из существа фактических отношений и юридически значимых связей между их участниками
- ✓ сделки дочерних обществ, которые являются, по сути, сделками полностью подконтрольных материнской компании лиц, могут рассматриваться как совершенные самой материнской компанией, по крайней мере сделки, в совершении которых имеется заинтересованность
- ✓ наличие либо отсутствие у физического лица статуса индивидуального предпринимателя не влияет на наличие либо отсутствие у него аффилированных лиц

## Ст. 81 ФЗ «Об акционерных обществах»

Список условий, при которых лица признаются заинтересованными, в отличие от списка таких лиц, может быть расширен положениями устава

Вопрос контроля над деятельностью исполнительных органов общества обычно решается путем внесения в устав положений, согласно ст. 78 Закона распространяющих порядок одобрения крупных сделок на иные сделки, которые акционеры хотят контролировать

### **Сделка, в совершении которой имеется заинтересованность, не требует одобрения:**

- ✓ в случае, если АО состоит из одного акционера, который одновременно исполняет функции ЕИО
- ✓ если в сделке заинтересованы все акционеры общества
- ✓ при осуществлении преимущественного права приобретения размещаемых обществом акций и эмиссионных ценных бумаг, конвертируемых в акции
- ✓ при приобретении и выкупе обществом размещенных акций
- ✓ при реорганизации общества в форме слияния (присоединения) обществ
- ✓ при совершении сделок, совершение которых обязательно для общества в соответствии с федеральными законами и (или) иными правовыми актами Российской Федерации и расчеты по которым производятся по ценам, определенным в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, или по ценам и тарифам, установленным уполномоченным Правительством Российской Федерации федеральным органом исполнительной власти.

**Спасибо за внимание!**

Тел/факс: +7 (495) 649 81 55  
E-mail: [geraskin@befl.ru](mailto:geraskin@befl.ru)  
[www.befl.ru](http://www.befl.ru)