

АНАЛИЗ И КОММЕНТАРИИ

Оспаривание крупных сделок и сделок с заинтересованностью

А. Донцов, партнер, White & Case LLC

П. Булатов, советник, White & Case LLC

Е. Камкина, юрист, White & Case LLC

16 мая 2014 года Пленум ВАС РФ издал Постановление № 28 “О некоторых вопросах, связанных с оспариванием крупных сделок и сделок с заинтересованностью”.

В Постановлении Пленум ВАС РФ обобщил ряд позиций по вопросу оспаривания крупных сделок и сделок с заинтересованностью, сформированных ранее судебной практикой, а также сформулировал положения, ранее не закрепленные на уровне ВАС РФ. В настоящем обзоре рассмотрены основные положения Постановления, в которых Пленум (i) разъяснил особенности содержания решения об одобрении сделки; (ii) сформулировал некоторые основания для признания (отказа в признании) сделки недействительной; (iii) указал некоторые особенности оспаривания крупных сделок и сделок с заинтересованностью (в том числе процессуальные вопросы); (iv) привел примеры отдельных видов сделок, которые могут квалифицироваться как крупные и (или) с заинтересованностью; а также (v) перечислил иные способы защиты нарушенных прав общества или его участников кроме требования о признании недействительной крупной сделки и (или) сделки с заинтересованностью.

1. Особенности одобрения сделок

Содержание решения об одобрении (пункт 7 Постановления)

В соответствии с законами о хозяйственных обществах¹ крупные сделки и сделки с заинтересованностью должны быть одобрены общим собранием участников² или советом директоров общества. Пленум разъяснил, что к решению об одобрении должен быть приложен проект договора, или такое решение должно содержать: указание на стороны сделки и выгодоприобретателя, а также основные условия сделки (в том числе цену и предмет) или указание на их общие параметры (например, верхний предел стоимости покупки имущества или нижний предел стоимости его продажи). Такое решение может содержать альтернативные варианты основных усло-

вий или может быть выдано на совершение ряда однотипных сделок или нескольких сделок одновременно (например, выдача кредита при одновременном заключении договора залога или поручительства).

Изменение основных условий одобренной сделки является самостоятельной сделкой и требует нового одобрения, за исключением случаев, когда соответствующее изменение было очевидно выгодным для общества (например, снижен размер неустойки для должника или размер арендной платы для арендатора).

Решение об одобрении может содержать срок его действия. Если такой срок не указан, то по общему правилу одобрение считается действующим в течение одного года с даты принятия.

Обычная хозяйственная деятельность – одобрение не требуется (пункт 6 Постановления)

В соответствии с законами о хозяйственных обществах, одобрение крупных сделок и сделок с заинтересованностью не требуется, в частности, если сделка совершена в процессе обычной хозяйственной деятельности общества. В этой связи Пленум разъяснил, что обычная хозяйственная деятельность означает любые операции, принятые в текущей деятельности данного общества либо иных хозяйствующих субъектов, занимающихся аналогичным видом деятельности и сходных по размеру активов и объему оборота. Сделка, соответствующая указанному критерию, может относиться к обычной хозяйственной деятельности, даже если общество совершает ее впервые. К таким сделкам относятся, например, сделки по приобретению сырья и материалов, необходимых для осуществления производственно-хозяйственной деятельности, и получению кредитов для оплаты текущих операций. При этом совершение сделки в рамках вида деятельности, упомянутого в ЕГРЮЛ или уставе общества как основного вида деятельности, а также на основании лицензии само по себе не означает ее совершения в процессе обычной хозяйственной деятельности общества.

2. Оспаривание сделок

Лица, имеющие право на иск (пункт 11 Постановления)

В соответствии с законом, общество или его участник может оспорить крупную сделку и (или) сделку с заинтересованностью этого общества. В этой связи Пленум разъяснил, что участник, оспаривающий сделку, действует в интересах общества и, соответственно, сделку может оспорить лицо, которое на момент совер-

¹ Федеральный закон от 26 декабря 1995 года № 208-ФЗ “Об акционерных обществах” и Федеральный закон от 8 февраля 1998 года № 14-ФЗ “Об обществах с ограниченной ответственностью”

² Здесь и далее участник означает также акционера общества

шения сделки не являлось участником общества³; при этом решение об удовлетворении требования по иску участника принимается в пользу общества.

В соответствии с Постановлением, если устав общества ограничивает полномочия органа общества, общество и его участники считаются лицами, в интересах которых установлены эти ограничения. В этой связи общество и его участники могут подать иск о признании оспоримой сделки недействительной, если такая сделка совершена органом общества в ущерб интересам этого общества. На такой иск имеют право также прямо указанные в законе иные лица (например, члены коллегиального органа управления (совета директоров) общества⁴).

Срок исковой давности (пункт 5 Постановления)

Срок исковой давности по требованию о признании недействительной крупной и (или) сделки с заинтересованностью составляет один год. Предполагается, что участник общества узнал или должен был узнать о совершении сделки с нарушением порядка одобрения не позднее даты проведения годового общего собрания участников по итогам года, в котором была совершена оспариваемая сделка, если участники могли сделать вывод о совершении такой сделки из предоставленных им документов (например, если из бухгалтерского баланса следовало, что изменился состав основных активов по сравнению с предыдущим годом).

Предмет доказывания при оспаривании сделки (пункты 2, 3 Постановления)

Лицо, предъявившее иск о признании сделки недействительной, обязано доказать, одновременно: (i) наличие у сделки признаков крупной сделки или сделки с заинтересованностью, (ii) нарушение порядка одобрения такой сделки и (iii) причинение или возможность причинения убытков обществу или его участнику, который обратился с иском, либо возникновение иных неблагоприятных последствий для общества или соответствующего участника. В отношении убытков истцу достаточно обосновать факт их причинения; доказывать точный размер убытков не требуется.

Сделка, невыгодность которой обнаружилась впоследствии (т. е. не была очевидной на момент совершения сделки), например, по причине нарушения обязательств контрагентом, может быть признана недействительной, только если истец докажет, что сделка изначально заключалась с целью ее неисполнения или ненадлежащего исполнения⁵.

Суд может признать недействительной крупную сделку и (или) сделку с заинтересованностью, одобренную надлежащим образом, если она совершена

в ущерб интересам общества, при условии, что (i) контрагент знал или должен был знать⁶ о явном ущербе для общества либо (ii) имел место сговор или иные совместные действия представителя (органа) общества и контрагента в ущерб интересам общества⁷. Наличие явного ущерба предполагается, если сделка совершена на заведомо и значительно невыгодных для общества условиях (например, если предоставление, полученное обществом по сделке, в два или более раза ниже стоимости предоставления, совершенного обществом в пользу контрагента)⁸.

Основания для отказа в признании сделки недействительной (пункты 3, 4 Постановления)

Суд в любом случае отказывает в признании сделки недействительной, если интересы общества и его участников не нарушены и не могут быть нарушены совершением сделки. Об отсутствии нарушения таких интересов может свидетельствовать, в частности, следующее:

- предоставление, полученное по сделке, было равноценным отчужденному имуществу;
- совершение сделки было способом предотвратить еще большие убытки для общества;
- сделка хотя и была сама по себе убыточной, но являлась частью взаимосвязанных сделок, объединенных общей хозяйственной целью, в результате которых общество должно было получить выгоду⁹.

Законы о хозяйственных обществах устанавливают, что суд отказывает в признании сделки недействительной, если, в частности, *контрагент или выгодоприобретатель по сделке действовал добросовестно*, т. е. не знал и не должен был знать о ее совершении с нарушением установленных законом требований о ее одобрении¹⁰.

В этой связи в отношении крупных сделок Пленум разъяснил, что контрагент должен был знать о том, что сделка требовала одобрения, в частности, если это было очевидно любому разумному участнику оборота из характера сделки, например, при отчуждении основных активов общества (недвижимости, дорогостоящего оборудования и т. п.).

³ Аналогичная правовая позиция сформулирована в Постановлении Пленума ВАС РФ от 30 июля 2013 года № 62 “О некоторых вопросах возмещения убытков лицами, входящими в состав органов юридического лица” (далее – Постановление № 62). Таким образом, Пленум изменил сформированную им ранее правовую позицию на противоположную: до новых разъяснений лицо, которое на момент совершения сделки не было участником общества, не имело права на иск, т. к. его интересы не могли быть нарушены такой сделкой Постановления Президиума ВАС РФ от 2 декабря 2003 г. № 9736/03 и от 6 декабря 2005 г. № 9688/05).

⁴ Пункт 4 статьи 65.3 ГК РФ.

⁵ Аналогичная правовая позиция сформулирована в Постановлении № 62.

⁶ Другая сторона должна знать о явном ущербе, если, в том числе, это было очевидно для любого обычного контрагента в момент заключения сделки.

⁷ См. также Постановление Президиума ВАС от 13 мая 2014 года РФ № 17089/12.

⁸ Аналогичная правовая позиция сформулирована в постановлении № 62. См. также Постановление Президиума ВАС РФ от 05.06.2012 года № 76/12, Постановление Президиума ВАС РФ от 13.09.2011 года № 1795/11.

⁹ Аналогичная правовая позиция сформулирована в Постановлении № 62.

¹⁰ Например, Постановление Президиума ВАС РФ от 13 мая 2014 года № 17089/12.

В отношении сделок с заинтересованностью Пленум указал, что контрагент должен был знать о наличии элемента заинтересованности в сделке, если в качестве заинтересованного лица выступает сам контрагент или аффилированные с ним лица (явная аффилированность).

Контрагент считается добросовестным, если заинтересованность (аффилированность) была неявной для обычного участника оборота. Однако обстоятельства конкретного дела могут свидетельствовать о том, что контрагент знал или должен был знать о такой неявной аффилированности. Например, если контрагент заключает договор залога (поручительства) с обществом в целях обеспечения исполнения обязательств общества-должника и при этом генеральный директор или член совета директоров общества-залогодателя (поручителя) владеет долями (акциями) общества-должника, действия контрагента могут быть признаны неосмотрительными, так как в обычных условиях контрагент проверяет, кто является участником должника.

Наличие в договоре гарантий (заверений) лица, заключившего сделку от имени общества, что при совершении сделки соблюдены все необходимые корпоративные процедуры и т. п., само по себе не является достаточным для признания контрагента добросовестным.

Некоторые особенности оспаривания крупных сделок (пункты 3, 8 Постановления)

В соответствии с законами о хозяйственных обществах, несколько взаимосвязанных сделок могут считаться крупной сделкой, если их общая стоимость соответствует критерию крупной сделки. Пленум разъяснил, что взаимосвязанность сделок общества предполагает, например, наличие таких признаков, как (i) преследование единой хозяйственной цели; (ii) общее хозяйственное назначение проданного имущества; (iii) консолидация всего отчужденного по сделкам имущества в собственности одного лица; и (iv) непродолжительный период времени между совершением нескольких сделок.

Постановление разъясняет, что договор, предусматривающий обязанность общества передать имущество во временное владение и (или) пользование, может быть признан крупной сделкой, если, одновременно, (i) стоимость передаваемого имущества составляет более 25% стоимости имущества общества; (ii) общество использует данное имущество в своей основной производственной деятельности; и (iii) в результате заключения договора общество на длительный срок (например, более пяти лет) лишается возможности пользоваться этим имуществом.

В отношении крупных сделок по отчуждению имущества основного общества в пользу дочернего, Пленум указал, что оно может свидетельствовать о нарушении прав и законных интересов миноритарных участников основного общества, если направлено на лишение их в будущем возможности принимать управленческие решения в отношении данного имущества и получать выгоды от его использования в своих интересах.

Устав общества, в дополнение к установленному законами о хозяйственных обществах перечню, может предусмотреть случаи, когда на совершаемые обществом сделки распространяется порядок одобрения крупных сделок. При оспаривании таких сделок надо учитывать, что, по общему правилу, контрагенты вправе полагаться на неограниченные полномочия генерального директора, кроме случаев, когда они знали или должны были знать об установленных в уставе ограничениях. В этой связи Пленум разъяснил, что кон-

трагент должен был знать о наличии ограничений, если обстоятельства были таковы, что любое разумное лицо немедленно обнаружило бы превышение директором своих полномочий.

Пленум также разъяснил некоторые особенности определения балансовой стоимости активов общества и стоимости сделки для целей понятия крупной сделки.

Некоторые особенности оспаривания сделок с заинтересованностью (пункт 9 Постановления)

Пленум разъяснил, что для целей понятия сделки с заинтересованностью выгодоприобретатель – это не являющееся стороной в сделке лицо, которое в результате ее совершения может быть освобождено от обязанностей перед обществом или третьим лицом, либо получает права по данной сделке (в частности, выгодоприобретатель по договорам страхования, доверительного управления имуществом, бенефициар по банковской гарантии), либо иным образом извлекает имущественную выгоду (например, является должником по обязательству, в обеспечение исполнения которого общество предоставляет поручительство либо имущество в залог). Суд может признать сделку недействительной, только если заинтересованность соответствующего лица имела место на момент совершения сделки.

В соответствии с Постановлением, приведенный в законах о хозяйственных обществах перечень случаев, когда предварительное одобрение сделок с заинтересованностью не требуется, является исчерпывающим и не может быть расширен уставом общества.

3. Квалификация отдельных видов сделок как крупных и (или) с заинтересованностью (пункт 10 Постановления)

Пленум указал, что, в частности, крупными сделками и (или) сделками с заинтересованностью могут быть признаны:

- Трудовой договор, – если размер выплат работнику в случае увольнения (наступления иных обстоятельств) или заработной платы за период действия¹¹ трудового договора составляет 25 и более процентов балансовой стоимости активов общества. При решении вопроса о нарушении трудовым договором интересов общества суд должен учитывать (i) соответствие его условий обычным условиям трудовых договоров, заключаемых со специалистами аналогичной квалификации и соответствующего профессионального уровня; (ii) характер обязанностей сотрудника (в том числе о неразгла-

¹¹ В случае бессрочного договора – за один год.

- шении информации, неконкуренции после увольнения); а также (iii) масштаб и прибыльность бизнеса.
- Мировое соглашение¹². Суд может отказать в утверждении мирового соглашения, заключенного с нарушением законодательства о крупных сделках и сделках с заинтересованностью, только если стороны допустили очевидное злоупотребление, при котором сделка может считаться ничтожной¹³.
 - Прощение долга – если в результате у общества прекращаются имущественные права, стоимость которых составляет 25 и более процентов балансовой стоимости активов общества, либо должник отвечает признакам заинтересованного лица (аффилирован с ним).

Решение об образовании единоличного исполнительного органа, избрании членов коллегиальных органов, а также о передаче полномочий единоличного исполнительного органа общества управляющему не требует одобрения в порядке, установленном для одобрения крупных сделок или сделок с заинтересованностью.

4. Иные способы правовой защиты (пункты 1, 12 Постановления)

Если суд отказал в иске о признании недействительной крупной сделки и (или) сделки с заинтересованностью, участник или общество могут требо-

вать (i) возмещения убытков от членов органов общества, а также (ii) исключения участника, который непосредственно заключил сделку (в том числе в качестве единоличного исполнительного органа) или голосовал за ее одобрение на общем собрании участников.

Сделка, которая не является крупной сделкой или сделкой с заинтересованностью, совершенная (i) без необходимого одобрения органа общества или (ii) единоличным исполнительным органом в отношении себя лично либо лица, представителем (единоличным исполнительным органом) которого он одновременно является, может быть оспорена по общим правилам ГК РФ об оспаривании сделок, совершенных без надлежащего согласия третьего лица (органа юридического лица), а также о запрете на совершение представителем сделок в отношении себя лично или в отношении другого лица, представителем которого он одновременно является¹⁴.

Постановление действует, несмотря на ликвидацию ВАС РФ, поскольку, согласно текущему законодательству¹⁵, разъяснения Пленума ВАС РФ сохраняют свою силу до принятия соответствующих решений Пленумом Верховного Суда РФ.

¹² См. также Постановление Президиума ВАС РФ от 15 января 2013 года № 9597/12.

¹³ Оспаривание признания иска и отказа от иска происходит по правилам, установленным для мирового соглашения.

¹⁴ В части оспаривания сделки, совершенной представителем в отношении себя лично, см. также Постановление Президиума ВАС от 16 июня 2009 года РФ № 17580/08.

¹⁵ Абз. 7 ч. 4 ст. 170 Арбитражного процессуального кодекса РФ 2002 г. (с изменениями от 28 июня 2014 г.); п. 1 ст. 3 Федерального конституционного закона № 8-ФКЗ от 4 июня 2014 г. «О внесении изменений в Федеральный конституционный закон «Об арбитражных судах в Российской Федерации» и статью 2 Федерального конституционного закона «О Верховном Суде РФ».

НОВЫЕ СЕРВИСЫ ГРУППЫ «ПравоТЭК»

school.lawtek.ru

ШКОЛА
www.lawtek.ru
ПравоТЭК

семинары и учебные курсы



Школа «ПравоТЭК»

Организация практических семинаров: недра, нефтегаз, экология, электроэнергетика, налоги, тарифы, оценка активов, конкуренция

РЕКЛАМА