

УДК 347.13
ББК 67.404.04

Сделки по отчуждению долей в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью

Т.Л. Платунова

Алтайский государственный университет (Барнаул, Россия)

Transactions on Alienation of Shares in the Chartered Capital of Limited Liability Companies

T.L. Platonova

Altai State University (Barnaul, Russia)

Законодательное регулирование перехода доли в уставном капитале в обществах с ограниченной ответственностью (далее — ООО) регламентированы ст. 21 Федерального закона «Об обществах с ограниченной ответственностью». Сделки с долями часто происходят на практике — это непосредственно связано с экономическим интересом участников ООО. В последние годы произошли серьезные изменения в нормативном регулировании порядка совершения таких сделок. Осуществляется реформирование корпоративного законодательства, происходит становление и формирование корпоративной экономической и юридической культуры, совершенствуется практика корпоративных соглашений. Данный процесс представляет интерес для цивилистики. Особое внимание цивилистов привлекают манипуляции капиталом юридических лиц посредством корпоративных соглашений, содержащих запреты и ограничения относительно свободного отчуждения долей в капитале общества с ограниченной ответственностью.

В статье анализируются теоретические и практические проблемы отчуждения долей в уставном капитале ООО, в том числе освещается роль нотариуса в процедуре оформления сделок.

Ключевые слова: сделка, доля в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью, запреты и ограничения, нотариальная форма сделки, преимущественное право покупки доли.

DOI 10.14258/izvasu(2016)3-25

В современной цивилистике активно исследуются проблемы, связанные с правовой природой долей в капитале хозяйственных обществ, а также особенности правового режима сделок с долями, обязательственные и корпоративные права участников обществ с ограниченной ответственностью (ООО), понимание долей как имущественного права и другие

Legislative regulation of transfer of shares in the chartered capital in limited liability companies (hereinafter LLC) are regulated by article 21 of the special law “On Limited Liability Companies” (further LLC). Transactions with shares often occur in practice which is directly related to the economic interest of the LLC members. In recent years there have been major changes in the normative regulation of the procedure for making such transactions. The reforms of corporate legislation are being conducted; of establishing and development corporate economic is developing culture; the practice of corporate agreements is improving. This process is of interest to civil law. Attention of civil law specialists is drawn to the manipulation of the capital of legal entities, by corporate agreements containing prohibitions and restrictions on the free disposition of shares in the capital of limited liability companies. This article analyzes the theoretical and practical problems of shares carve-out in the chartered capital of LLC with the special emphasis of the role of the notary in the closure of the transaction.

Key words: transaction, share in the Chartered capital of LLC, interdictions and limitations, notarized transactions, shareholder priority right.

вопросы (С.А. Бобков, Д.В. Ломакин, Е. Тимохина, С.А. Шевченко, В.А. Лапач, Р.С. Бевзенко) [1–6]. Согласно ст. 21 Федерального закона «Об обществах с ограниченной ответственностью» (далее — Закон об ООО), переход доли или части доли в уставном капитале общества к одному или нескольким участникам данного общества либо к третьим лицам осу-

ществляется на основании сделки, в порядке правопреемства или на ином законном основании. Среди указанных оснований сделки занимают ведущее место. Сделки с долями ООО на практике проводятся довольно часто, так как инвестиции, как правило, осуществляются в форме приобретения доли в уставном капитале ООО. Передавая долю другим лицам, участник ООО может вернуть себе вложения, которые были сделаны им когда-то в бизнес, попытаться получить доход либо прекратить свое участие в данной корпорации. В силу особой значимости возникающих в этих случаях отношений, правовых последствий, которые влекут такие действия участника, в законодательстве подробно урегулирован механизм отчуждения доли. При этом обращает на себя внимание тот факт, что этот порядок подвергается постоянной корректировке с учетом потребностей практики и тех проблем, которые возникают при осуществлении права на отчуждение доли. Можно сказать, что изменения в Законе об ООО 2009 г. стали началом реформы корпоративного законодательства [7]. Целью реформы законодательства об ООО являлось повышение привлекательности России как страны для вложения инвестиций и обеспечения защиты участников обществ. Широкого инвестиционного бума практика не зафиксировала, однако развитие и совершенствование корпоративных норм состоялось. В рамках реформирования корпоративного законодательства происходит становление и формирование корпоративной экономической и юридической культуры, практики корпоративных соглашений, что, несомненно, сказывается на механизме сделок по отчуждению долей, системе дозволенных и запретов, существующих в данной области.

Для правильного понимания существа отчуждения долей в уставном капитале ООО необходимо определить ее правовую природу. В специальной юридической литературе сложилось достаточно устойчивое мнение о том, что доля относится к категории имущественных прав и ее продажа либо отчуждение иным образом должны осуществляться в форме уступки права в соответствии с правилами главы 24 «Перемена лиц в обязательстве» Гражданского кодекса РФ (ГК РФ). Данная позиция оформилась в обязательственно-правовую концепцию. Вместе с тем в юридической литературе высказываются и другие мнения. Так, Л.А. Новоселова считает, что право уступить долю другому участнику является вещным правом [8, с. 49]. Р.С. Бевзенко и Д.В. Муртазин отстаивают позицию о понимании доли как самостоятельного объекта гражданского оборота, так как с момента создания ООО она находится в обороте [6]. Думается, что долю по своей природе следует рассматривать как имущественное право участника корпорации, посредством которой удовлетворяются его имуществен-

ные интересы. Статус владельца доли в уставном капитале предоставляет ему права в соответствии со ст. 8, 23, 26 Закона об ООО [9]. Одним из таких прав является право продать или осуществить отчуждение иным образом своей доли или части доли в уставном капитале общества одному или нескольким участникам данного общества либо другому лицу. Это право, как отмечает С.Д. Могилевский, носит наиболее сложный характер [10, с. 20]. В литературе обсуждается безусловность данного права, однако есть точка зрения, что эта безусловность не абсолютна. Корпоративными документами и соглашениями эта безусловность может быть поставлена в рамки и ограничена. К примеру, право участника продать или иным образом уступить свою долю, бесспорно, при его реализации приводит к возникновению гражданско-правового обязательства.

Однако это право имеет обязательственную природу (это требование к обществу). В данном случае оно не может рассматриваться как вещное право на имущество общества, собственником которого является само общество.

Неоднозначная правовая природа доли в уставном капитале ООО определила и различный подход к правовой природе отчуждаемых сделок. В доктрине обозначился подход к пониманию таких сделок как имеющих особый правовой режим. Представляется, что данный режим включает в себя установление в законодательстве определенных запретов и дозволений в части совершения таких сделок, а также особую форму их совершения. При этом нормы главы 24 ГК РФ не должны здесь применяться.

Правила, регламентирующие сделки по отчуждению долей, содержат определенные дозволения и запреты. Именно дозволение и запрет, по мнению С.С. Алексева, создают специфическую направленность в правовом регулировании. Для всех случаев отчуждения и перехода доли (или ее части) в уставном капитале ООО в законодательстве установлены прямые запреты и ограничения на отчуждение. Все запреты относительно сделок с долями можно подразделить на законные и установленные соглашением участников ООО (указанные в корпоративных актах).

К числу законных запретов отнесены следующие.

1. Не допускается отчуждение доли, если в результате этого не остается ни одного из учредителей.
2. Не допускается отчуждение доли, если единственным учредителем оказывается хозяйственное общество с одним учредителем (п. 2 ст. 88 ГК РФ).
3. Доля, не оплаченная в полном размере, может быть отчуждена только в оплаченной части (п. 3 ст. 21 Закона об ООО). Нарушение этого правила ранее по судебной практике могло привести к ничтожности сделки, противоречащей требованиям закона, однако в настоящее время эта сдел-

ка считается оспоримой (Постановление ФАС ВС округа от 15.05.2007 №А19-22993/06-Ф02-2688/07 по делу №А19-22993/06 [11]).

4. Не допускается уступка преимущественных прав покупки доли или части доли в уставном капитале общества (п. 5 ст. 21 Закона об ООО).

5. Участник вправе уступить свою долю третьим лицам только в случае, если это не запрещено уставом ООО (ч. 2 ст. 21 Закона об ООО).

6. При проведении процедуры наблюдения в связи с неплатежеспособностью ООО запрещено удовлетворение требований учредителей о выделе доли, выкупе, выплате действительной стоимости доли (ст. 63 ФЗ-№127 «О несостоятельности (банкротстве»).

Кроме законных ограничений, в корпоративных актах могут быть закреплены и другие ограничения и запреты. К примеру, в уставе может быть установлен полный запрет на передачу доли по любой возмездной или безвозмездной сделке третьим лицам, а также допускается введение требований квалифицированного или единогласного согласия на такого рода сделки (ч. 2 п. 2 ст. 21). В целях сохранения определенного соотношения корпоративных прав в уставе может быть установлено обязательное получение согласия при совершении сделки отчуждения другим участником общества (ч. 1 п. 2 ст. 21). В корпоративных соглашениях могут быть установлены условия о порядке осуществления прав участников общества, введении запрета на отчуждение или залог доли до достижения определенного хозяйственного результата в деятельности общества, установление определенной цены отчуждения доли. Такие соглашения возможны между участниками ООО согласно п. 3 ст. 8 Закона об ООО. Помимо запретов, устанавливаются и ограничения отчуждения, к их числу может быть отнесено преимущественное право на покупку доли участников, требование о согласии участников и самого общества на отчуждение или, напротив, запрет и т. п. Соблюдение преимущественного права обязательно только при продаже доли. При безвозмездном отчуждении доли оно не действует. Данную позицию подтверждает судебная практика. С 1 января 2016 г. введен в действие Федеральный закон № 67-ФЗ (далее — Закон № 67-ФЗ), направленный на обеспечение достоверности сведений, представляемых при государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей [12]. Указанный нормативный правовой акт вносит изменения в ряд важных законов: Основы законодательства Российской Федерации о нотариате, Уголовный кодекс РФ, Кодекс РФ об административных правонарушениях, а также в Закон об ООО в части порядка перехода и залога доли в уставном капитале ООО. Следует отметить, что затронутые в настоящей статье положения, предусмотренные Законом № 67-ФЗ,

в основном направлены на усиление преобладающей роли нотариуса при совершении сделок с долями — это, несомненно, приведет к дополнительным расходам для сторон таких сделок. Одно из императивных требований законодателя к сделкам по отчуждению относится к ее форме. Ранее положения Закона об ООО предъявляли только одно требование к сделке, направленной на отчуждение доли в уставном капитале общества, — ее нотариальное удостоверение. Такая сделка совершалась путем заключения соответствующего договора (например, купли-продажи) и его нотариального удостоверения. Новелла Закона № 67-ФЗ предусматривает, что сделка, направленная на отчуждение доли или части доли в уставном капитале общества, подлежит нотариальному удостоверению путем составления одного документа, подписанного сторонами. Несоблюдение нотариальной формы влечет за собой недействительность этой сделки. При этом Закон № 67-ФЗ не содержит положения о том, в чье распоряжение передается единственный экземпляр такого документа, можно предположить, что именно покупатель должен быть тем лицом, у кого он остается на руках. В противном случае при последующей продаже доли покупатель по требованию другой стороны или нотариуса не сможет предоставить документ, послуживший основанием приобретения доли. В свою очередь продавец может потребовать представления нотариально заверенной копии такого документа. С момента вступления Закона № 67-ФЗ в силу сделка по отчуждению доли, совершаемая участниками общества, в процессе использования одним из них преимущественного права покупки подлежит нотариальному удостоверению. Напомним, что ранее такая сделка не требовала нотариального удостоверения, и это зачастую использовалось сторонами для цели исключения нотариального удостоверения реального перехода доли от нескольких участников третьему лицу путем его принятия в общество и последующего выкупа им доли других участников без нотариального удостоверения сделок. Согласно Закону об ООО участники общества пользуются преимущественным правом покупки доли участника общества по цене предложения третьему лицу. Наряду с этим, уставом общества может быть предусмотрено преимущественное право покупки доли самим обществом, если другие участники не использовали свое преимущественное право. Если обществу предоставляется такое право, уставом должен быть установлен срок его реализации (как правило, 30 дней). Однако достаточно часто по различным причинам такой срок в уставах обществ отсутствует. Возможно, в связи с этим Закон № 67-ФЗ ввел следующее положение: если уставом предусмотрено преимущественное право общества на приобретение доли, оно вправе воспользоваться им в течение семи дней со дня истечения

преимущественного права участников или их отказа от использования своего права. Таким образом, в законодательном порядке было принято решение унифицировать подход к вопросу преимущественного права общества. Такое нововведение законодателя следует признать целесообразным. При этом Закон № 67-ФЗ уточняет: уставом общества могут быть определены более продолжительные сроки использования обществом своего преимущественного права. Для соблюдения преимущественных прав других участников общества предусматривается, что участник, намеренный продать свою долю в уставном капитале общества третьему лицу, обязан известить в письменной форме об этом остальных участников и само общество путем направления через общество за свой счет оферты, адресованной этим лицам и содержащей указание цены и других условий продажи. Ранее было установлено, что оферта должна быть совершена в простой письменной форме. Закон № 67-ФЗ вносит изменение: такая оферта должна быть нотариально удостоверена, в связи с чем, безусловно, усложняется и удлиняется по времени процедура совершения сделки купли-продажи доли. Во-первых, указанное положение потребует обращения продавца доли к нотариусу. Во-вторых, новый порядок может вызвать затруднение в случаях, когда в связи с определенными обстоятельствами сделку необходимо совершить в кратчайшие сроки или даже за один день. Дело в том, что если у остальных участников общества отсутствуют возражения относительно перехода доли к третьему лицу и требуется сократить срок их преимущественного права, в течение которого доля не может быть передана третьему лицу и который составляет не менее 30 дней, они могут отказаться от использования такого права до момента истечения этого срока путем направления обществу соответствующего заявления, подпись на котором удостоверяется в нотариальном порядке. Законом № 67-ФЗ предусмотрено, что как оферта, так и отказ от преимущественного права подлежат нотариальному удостоверению. Таким образом, количество действий, необходимых для оформления сделки, заметно увеличивается: лицо, отчуждающее долю, подписывает оферту в присутствии нотариуса, последний ее удостоверяет, оферта передается в общество, общество уведомляет участников, а участники при отсутствии возражений и сокращения срока их преимущественного права также подписывают соответствующий отказ в присутствии нотариуса. Очевидно, что это представляет собой значительную трудность, особенно в случаях, когда сделку необходимо осуществить срочно. При удостоверении сделки нотариус проверяет полномочия лица, отчужда-

ющего долю. Эта проверка включает и проверку документов, на основании которых таким лицом была приобретена указанная доля ранее. К таким документам, согласно поправкам, внесенным Законом № 67-ФЗ, относятся в том числе договор или иная сделка, в соответствии с которыми участник общества приобрел долю или часть доли, если доля или часть доли приобретена на основании сделки, решение единственного учредителя о создании общества при создании общества с одним участником, свидетельство о праве на наследство, если доля или часть доли перешла к участнику общества по наследству, и т. д. Дополнительно к указанным документам полномочие лица, отчуждающего долю, также подтверждается выпиской из ЕГРЮЛ, содержащей сведения о принадлежности отчуждаемой доли указанному лицу. Согласно новеллам эту выписку получает нотариус в электронной форме в день удостоверения сделки. В настоящее время по общему правилу нотариусы требуют представить выписку из ЕГРЮЛ (срок ее действия — не более 30 дней с момента выдачи регистрирующим органом) или при наличии технической возможности самостоятельно получают ее в электронной форме.

Дополнительно изменениями, предусмотренными Законом № 67-ФЗ, установлено следующее: нотариус должен удостовериться в том, что отчуждаемая доля полностью оплачена, так как в соответствии с Законом об ООО доля может быть отчуждена до полной ее оплаты только в части, в которой она оплачена. Несмотря на то, что такая обязанность в Законе об ООО не была установлена, нотариусы все равно осуществляли проверку факта оплаты передаваемой доли путем истребования у самих обществ и их участников различных писем и подтверждений. По сути, указание в законе на такую обязанность нотариусов ничего нового не изменило, так как нотариусы всегда выполняли такие действия. Обращает на себя внимание норма, согласно которой заявление о внесении изменений в ЕГРЮЛ в связи с передачей доли должно быть подписано и передано в регистрирующий орган в электронной форме непосредственно нотариусом. Ранее после нотариального удостоверения сделки, направленной на отчуждение доли, продавец должен был подписать соответствующее заявление в присутствии нотариуса, который передавал указанное заявление в регистрирующий орган любым доступным способом (например, лично, по почте, в электронной форме и т. д.). С одной стороны, в определенной степени процедура осуществления сделок с долями усложнилась, учитывая зависимость сторон от нотариусов, с другой — внесенные в законодательство изменения направлены на защиту прав и законных интересов участников корпорации.

Библиографический список

1. Бобоков С.А. Уступка доли в уставном капитале ООО // Журнал российского права. — 2001. — № 7.
2. Ломакин Д.В. Корпоративные отношения и предмет гражданско-правового регулирования // Законодательство. — 2004. — № 5.
3. Тимохина Е.В. Продажа доли в уставном капитале ООО: платить ли НДС? // Экономика и жизнь. — 2000. — № 13.
4. Шевченко С.А. Переход долей общества с ограниченной ответственностью // Законность. — 2004. — № 10.
5. Лапач В.А. Доля в уставном капитале как имущество // ЭЖ-Юрист. — 2005. — № 28.
6. Бевзенко Р.С. Новеллы законодательства о залоге долей в уставном капитале ООО // Меры обеспечения и меры ответственности в гражданском праве : сборник статей. — М., 2010.
7. О внесении изменений в часть первую Гражданского кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации : Федеральный закон от 30.12.2009 № 312-ФЗ // СПС «КонсультантПлюс» [Электронный ресурс]. — URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_83250/.
8. Новоселова Л.А. Оборотоспособность доли в уставном капитале общества. — М., 2011.
9. Об обществах с ограниченной ответственностью : Федеральный закон от 08.02.1998 № 14-ФЗ (ред. от 29.12.2015) // СПС «КонсультантПлюс» [Электронный ресурс]. — URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_17819/.
10. Могилевский С.Д., Самойлов И.А. Корпорации в России: правовой статус и основы деятельности : учебное пособие. — 2-е изд. — М., 2007.
11. Постановление ФАС ВС округа от 15.05.2007 № А19-22993/06-Ф02-2688/07 по делу № А19-22993/06 // СПС «КонсультантПлюс» [Электронный ресурс]. — URL: <http://base.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc;base=AVS;n=38688>.
12. О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в части обеспечения достоверности сведений, представляемых при государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей : Федеральный закон от 30.03.2015 № 67-ФЗ // СПС «КонсультантПлюс» [Электронный ресурс]. — URL: <http://base.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc;base=LAW;n=182041>.