



Для ООО, крупными считаются сделки, связанные с приобретением, отчуждением или возможным отчуждением имущества, стоимость которого составляет 25% от стоимости имущества общества, определенной на основании данных бухгалтерской отчетности за последний отчетный период, предшествующий дню принятия решения о совершении вышеуказанной сделки, если уставом общества не предусмотрен более высокий порог для крупной сделки. Крупными не считаются сделки, совершаемые в процессе обычной хозяйственной деятельности общества.

Таким образом, крупная сделка для ООО:

- связана с приобретением, отчуждением, возможным отчуждением имущества общества;
- может быть прямой, либо цепью взаимосвязанных сделок;
- уставом общества может быть изменен и (или) дополнен порядок и перечень крупных сделок.

Крупной сделкой в случае с акционерными обществами считается сделка 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. Такими сделками могут являться, в частности, заем, кредит, залог, поручительство.

При этом балансовая стоимость определяется по данным бухгалтерской отчетности на последнюю отчетную дату. Крупными не считаются сделки, совершаемые в процессе обычной хозяйственной деятельности общества или связанные с размещением посредством подписки (реализацией) обыкновенных акций общества, а также с размещением эмиссионных ценных бумаг, конвертируемых в обыкновенные акции общества. Уставом АО могут быть установлены также иные случаи, при которых на совершаемые им сделки распространяется порядок одобрения крупных сделок.

Таким образом, различие в определении крупных сделок для АО и ООО состоит в следующем: в первом случае крупной считается сделка, составляющая 25% от стоимости активов, а во втором – 25% от стоимости имущества.

Сделки, совершаемые в процессе обычной хозяйственной деятельности.

При рассмотрении понятия “крупная сделка” для юридических лиц различных организационно-правовых форм становится ясным, что под него подпадают не все сделки, совершаемые организациями и имеющие признаки крупных. В частности, к крупным не относятся сделки, совершаемые в процессе обычной хозяйственной деятельности.

Действующее законодательство не устанавливает четких критериев того, что является текущей хозяйственной деятельностью юридического лица. В связи с этим обратимся к практике арбитражных судов.

Исходя из постановления Пленума ВАС РФ от 18.11.2003 № 19 «О некоторых вопросах применения Федерального закона “Об акционерных обществах», а также информационного письма Президиума ВАС РФ от 13.03.2001. № 62 “Обзор практики разрешения споров, связанных с заключением хозяйственными обществами крупных сделок и сделок, в совершении которых имеется заинтересованность” (далее – информационное письмо № 62), к сделкам, совершенным в процессе обычной хозяйственной деятельности относятся:

- сделки по приобретению сырья и материалов, необходимых для осуществления производственно-хозяйственной деятельности;
- сделки по реализации готовой продукции;
- сделки по получению кредитов для оплаты текущих операций.

Также одним из критериев отнесения деятельности к “обычной хозяйственной” может являться упоминание данного вида деятельности в уставе юридического лица в качестве предмета его деятельности. Несмотря на возможные теоретические претензии к принципу “обычная деятельность = уставная деятельность”, связанные с неограниченной правоспособностью обществ, этот подход находит отражение в судебной практике (п. 5 информационного письма № 62).

При отнесении хозяйственных сделок к категории крупных арбитражные суды исходят, в первую очередь, из анализа видов хозяйственной деятельности, осуществляемой обществами. И, если сделка заключена в целях обеспечения выполнения определенного вида хозяйственной деятельности или прямо обусловлена данным видом хозяйственной деятельности, то она будет признана сделкой, заключенной в процессе обычной хозяйственной деятельности. Это подтверждается и судебной практикой.¹

ФАС России в своей практике руководствуется данными положениями, указывая в соответствующих решениях на незаконность действий государственных заказчиков по отклонению заявок участников размещения заказа в связи с непредставлением последними решений об одобрении крупных сделок в тех случаях, когда речь идет о сделках, совершаемых в процессе обычной хозяйственной деятельности участника размещения заказа.

Порядок и условия заключения крупных сделок, совершаемых в процессе обычной хозяйственной деятельности акционерного общества.

Сделка, подпадающая под признаки крупной, может быть совершена руководителем должника (уполномоченным лицом) только с согласия совета директоров либо общего собрания в соответствии с нормами ст. 79 Закона об АО. Часть 1 п. 1 ст. 79 Закона об АО выделяет критерии отнесения сделок к категории крупных. Общее правило состоит в том, что крупной является сделка (в том числе заем, кредит, залог, поручительство) либо несколько взаимосвязанных сделок, связанных с приобретением, отчуждением или возможностью отчуждения обществом прямо или косвенно имущества стоимостью 25% и более балансовой стоимости активов общества, определенной по данным его бухгалтерской отчетности на последнюю отчетную дату. Исключением из этого правила являются сделки, совершаемые в процессе обычной хозяйственной деятельности общества.

Эти сделки независимо от их размера не считаются для целей закона крупными, следовательно, не нуждаются в специальном одобрении в соответствии со ст. 79 Закона об АО. Отметим, что в силу п. 7 ст. 79 к сделкам, являющимся крупными, нормы об их одобрении не применяются, если речь идет об АО — компании одного лица, в котором единственный акционер осуществляет функции единоличного исполнительного органа.

Из сказанного следует, что под понятие крупных подпадают сделки: связанные не с размещением, а с обращением акций на рынке; связанные с размещением иных, нежели акции, эмиссионных ценных бумаг, не конвертируемых в акции (например, облигаций); связанные с размещением акций и иных ценных бумаг, не конвертируемых в акции, посредством не подписки, а иных способов размещения, установленных нормами ст. 39 Закона об АО (посредством конвертации, распределения среди акционеров).

Перечень сделок, рассматриваемых как крупные, — заем, кредит, залог, поручительство — не является исчерпывающим. Соответственно крупной может

считаться любая сделка, если ее стоимость превышает 25% балансовой стоимости активов общества.

При решении вопроса об отнесении сделки к крупной необходимо сопоставлять стоимость имущества, являющегося предметом сделки, с балансовой стоимостью активов общества, а не с размером его уставного капитала.

Более серьезные проблемы связаны с ответом на вопрос о том, имеются ли в виду в п. 1 ст. 78 чистые активы либо активы вообще. Представляется, что речь должна идти об активах вообще.

Следует отметить, что новеллой Закона об АО является то, что стоимость сделки сопоставляется с данными бухгалтерской отчетности на последнюю отчетную дату, а не на дату принятия решения о заключении сделки, как это было в ранее действовавшей редакции.

Следующий блок проблем связан с порядком определения базы крупной сделки в зависимости от вида сделки.

В п. 31 Постановления Пленума ВАС РФ от 18 ноября 2003 г. № 19 сформулировано более общее правило: «Решая вопрос о том, подлежит ли данная сделка отнесению к крупной, ее сумму (размер) следует определять исходя из стоимости приобретаемого или отчуждаемого имущества (передаваемого в залог, вносимого в качестве вклада в уставный капитал и т.п.) без учета дополнительных начислений (неустоек, штрафов, пеней), требования об уплате которых могут быть предъявлены к соответствующей стороне в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением обязательств».

Если речь идет о договоре поручительства, то он будет являться крупной сделкой, если сумма поручительства превышает 25% балансовой стоимости активов общества-поручителя.

Определенные проблемы иногда возникают при расчете базы крупной сделки при заключении договора аренды с правом выкупа. В этом случае в расчет помимо арендной платы следует включать стоимость имущества.

При заключении договора страхования специальное одобрение сделки не требуется для страховщика, поскольку для него это является обычной хозяйственной деятельностью; для страхователя данный договор может быть крупной сделкой, если размер подлежащей уплате страховой премии превышает

25% балансовой стоимости активов общества.

Множество практических проблем связано с нормой ст. 78 Закона об АО, в соответствии с которой не нуждаются в особом одобрении сделки, совершенные в процессе обычной хозяйственной деятельности. Проблемы вызываются тем, что в ряде случаев крайне сложно (а иногда — практически невозможно) определить понятие обычной хозяйственной деятельности. Закон не позволяет ответить на вопрос о том, являются ли подобные сделки крупными, т.е. нуждаются ли они в специальном одобрении. Скорее всего, надо ориентироваться на вид сделки.

В ч. 5 п. 30 Постановления Пленума ВАС РФ от 18 ноября 2003 г. № 19 уточняется, что 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).

Представляется, что при решении вопроса об отнесении сделок к числу совершенных в процессе обычной хозяйственной деятельности следует исходить из как можно более буквального толкования понятия обычной деятельности — это те сделки, которые совершаются обществом повседневно, в текущем порядке, для обеспечения существующего производственного процесса.

В ч. 1 п. 1 ст. 78 Закона об АО, помимо проанализированных выше, содержится норма, в соответствии с которой устав общества может установить иные случаи, при которых на совершаемые обществом сделки распространяется порядок одобрения крупных сделок, предусмотренный Законом (эта норма является новеллой; таким образом, уставы АО могут содержать указанные положения с 1 января 2002 г.).

Пункт 2 ст. 78 Закона об АО содержит указание на то, что для принятия советом директоров общества и общим собранием акционеров решения об одобрении крупной сделки цена отчуждаемого или приобретаемого имущества (услуг) определяется советом директоров в соответствии со ст. 77 Закона об АО (исходя из рыночной стоимости, в том числе в некоторых случаях с участием независимого оценщика).

Оценка суммы сделки влияет на порядок ее одобрения — решать этот вопрос будет либо совет директоров, либо общее собрание акционеров.

Целью норм о крупных сделках и порядке их одобрения является предоставление органам общества возможности контролировать распоряжение руководителем АО имуществом общества. Очевидно, что руководитель, по собственному усмотрению распоряжаясь активами, может поставить общество в невыгодное экономическое положение, что приведет к убыткам у акционеров.

Особенности одобрения сделок, совершаемых в процессе обычной хозяйственной деятельности.

Общее собрание акционеров может принять решение об одобрении сделки (сделок) между акционерным обществом и заинтересованным лицом, которая может быть совершена в будущем в процессе осуществления обществом его обычной хозяйственной деятельности (п. 6 ст. 83 Закона об АО). Такое решение имеет силу до следующего годового общего собрания акционеров. Данная норма закона о возможности одобрения сделок, совершаемых в процессе осуществления обычной хозяйственной деятельности, собранием вносит определенные исключения в общий порядок одобрения сделок с заинтересованностью.

Следует обратить внимание, что в Законе об ООО подобная возможность одобрения сделок собранием участников специально не предусматривается.

Понятие обычной хозяйственной деятельности применительно к сделкам с заинтересованностью законом не определяется. Поэтому в данном случае могут быть использованы критерии обычной хозяйственной деятельности, применяющиеся в отношении крупных сделок*(1110).

Лаконичные формулировки закона вызвали необходимость их толкования судебной практикой. Так, в законе прямо установлена возможность одобрения сделки (сделок) между обществом и заинтересованным лицом. В Постановлении Пленума ВАС РФ от 18 ноября 2003 г. N 19 указывается, что положения п. 6 ст. 83 Закона об АО об одобрении сделок, в совершении которых имеется заинтересованность, распространяются на сделки, заключаемые обществом с заинтересованным лицом либо с иными юридическими и физическими лицами, указанными в абз. 2 п. 1 ст. 81 Закона об АО (п. 35).