

Актуальные изменения в Гражданском законодательстве РФ об Обществах с ограниченной ответственностью

Юлия Полянская
Юрист
A3 Group Law Firm

30 декабря 2008 года был принят Федеральный закон №312-ФЗ «О внесении изменений в ч.1 ГК РФ и отдельные законодательные акты РФ»¹, внесший существенные изменения в законодательство об Обществах с ограниченной ответственностью, которые затрагивают все посвященные обществам с ограниченной ответственностью статьи Гражданского Кодекса РФ и больше половины статей Закона об ООО (ФЗ от 08.02.1998 №14-ФЗ).

В Закон об Обществах с ограниченной ответственностью были внесены изменения и дополнения, касающиеся следующих моментов:

- изменена структура учредительных документов;
- уточнен размер уставного капитала;
- введено право заключения соглашения участников Общества;
- ограничена возможность выхода участников из Общества;
- учрежден список участников;
- расширены полномочия управления в Обществе;
- изменен порядок выкупа Обществом долей участия в уставном капитале;
- детализирован переход права на долю в уставном капитале;
- определено требование нотариального удостоверения залога доли участия;
- установлен ограниченный срок для обжалования решений совета директоров (наблюдательного совета);
- изменено регулирование сделок с заинтересованностью и крупных сделок Общества;
- конкретизирована реорганизация Общества.

¹ Российская газета. 2008. 31 декабря

Изменения касаются как существующих, так и вновь учреждаемых Обществ и вступают в силу с 1 июля 2009 года. Таким образом, Общества имеют достаточно времени подготовиться к исполнению новых требований.

Учредительные документы и уставный капитал

Изменения предусматривают исключение учредительного договора из перечня учредительных документов Общества. Учредительный договор перестает быть учредительным документом ООО. С 1 июля 2009 года, учредительный договор будет необходим только на стадии первоначальной регистрации Общества, и называется он уже «**договор об учреждении**». В нем должна содержаться информация, необходимая для государственной регистрации, включая, например, информацию о количестве и номинальной стоимости долей в уставном капитале, которая будет внесена в ЕГРЮЛ, также определяется сумма, сроки и условия оплаты доли в уставном капитале Общества и могут быть предусмотрены штрафные санкции за ее несвоевременную оплату. Этот документ в отличие от устава не нужно будет предоставлять заинтересованным лицам по их требованию.

Теперь единственным учредительным документом Общества будет **Устав**. Его содержание также претерпело некоторые изменения: из него исключены сведения об участниках и принадлежащих им долях.

Минимальный размер уставного капитала Общества составляет 10 000 рублей, в то время как в предыдущей редакции Закона об ООО он равнялся 100 МРОТ на дату представления учредительных документов общества для государственной регистрации. Во избежание вопросов и трудностей мы рекомендуем обеспечить соответствие уставного капитала новым положениям Закона.

Оплата уставного капитала допускается в соответствующей части даже после истечения годового срока с момента государственной регистрации общества, если по тем или иным причинам отдельными участниками не были внесены вклады в оплату уставного капитала. Доли (части долей) таких участников переходят к обществу и должны быть реализованы обществом в установленном порядке. Договором об учреждении общества может быть предусмотрено взыскание неустойки (штрафа, пени) за неисполнение обязанности по оплате долей в уставном капитале общества.

Выход участника из общества

Выход участника превратился из обязательного института в факультативный, который существует лишь в случаях его прямого закрепления в уставе общества (независимо от согласия других участников). Таким образом, **из законодательства исключается норма о возможности для участника в любом случае выйти из ООО** – одна из самых проблемных норм законодательства об ООО, потенциально ставящая любое ООО перед угрозой существенного удара по его активам вследствие выплаты вышедшему из ООО участнику действительной стоимости его доли.

Выходящему участнику выплачивается стоимость его доли в уставном капитале. Сокращен период, на основании которого производится расчет действительной стоимости доли выходящего участника общества с одного года до предшествующего подаче заявления последнего отчетного периода. Срок выплаты стоимости доли сокращен с шести до трех месяцев.

По Закону выход из общества единственного участника не допускается, равно как и выход участников, при котором у общества не останется участников.

При этом участник ООО по-прежнему сможет свободно покинуть фирму, продав свою долю другим участникам или третьему лицу. Однако при продаже (мене, дарении) доли на сторону обязательна нотариальная форма сделки. Несоблюдение этой формы влечет за собой недействительность договора. Это должно стать препятствием для хищения долей в ООО рейдерами, продажи фирмы несуществующим лицам.

Как показывает практика, злоупотребление возможностью неограниченного выхода из общества при отсутствии субсидиарной имущественной ответственности участников являлось распространенным способом уклонения от имущественных претензий за убытки, причиненные самому обществу и его кредиторам, нарушало права и законные интересы остающихся участников общества.

Учреждение списка участников

В новую редакцию Закона об ООО внесена глава III.1, посвященная ведению списка участников. Все ООО с момента регистрации обязаны вести список своих участников. В него войдет информация об учредителях, включая данные об их адресах, сведения о принадлежащих им долях и их оплате, данные о долях, перешедших к обществу. Лицо, осуществляющее функции единоличного исполнительного органа Общества, обеспечивает соответствие информации, содержащейся в Списке Участников, сведениям в ЕГРЮЛ.

Зачем нужно дублировать ЕГРЮЛ, тем более что информация из последнего всегда имеет приоритет перед списком общества? По смыслу закона список является, в том числе и документом для третьих лиц. Контрагенты общества вправе рассчитывать на достоверность списка. Поэтому ООО, которое допустило в этом документе ошибки, не сможет ссылаться на его несоответствие данным ЕГРЮЛ в отношениях с третьими лицами, действовавшими только с учетом сведений, указанных в списке.

Список важен еще и потому, что устав ООО больше не обязан содержать сведения о размере доли каждого из участников. Кроме списка участников, эту информацию можно будет найти только в ЕГРЮЛ.

Управление в обществе

Изменения значительно расширили круг полномочий Совета директоров общества, включив в него, в частности, определение основных направлений деятельности общества, решение вопросов об участии общества в ассоциациях и других объединениях юридических лиц, назначения аудиторских проверок, утверждение или принятие документов, регулирующих организацию деятельности общества (внутренних документов общества), создание филиалов и открытие представительств общества.

Также и для исполнительного органа общества предусмотрена новая обязанность – в течение 10 дней после составления протокола проведения общего собрания участников, руководитель общества обязан разослать копию протокола всем участникам Общества.

Отношения между участниками общества теперь могут регулироваться соглашением о порядке осуществления прав участника, по которому они обязуются осуществлять определенным образом свои права и (или) воздерживаться от осуществления указанных прав, в том числе голосовать определенным образом на общем собрании участников общества, согласовывать вариант голосования с другими участниками, продавать долю или часть доли по определенной данным договором цене и (или) при наступлении определенных условий либо воздерживаться от отчуждения доли или части доли до наступления определенных условий, а также осуществлять согласованно иные действия, связанные с управлением обществом, с созданием, деятельностью, реорганизацией и ликвидацией общества. Такой договор заключается в письменной форме путем составления одного документа, подписанного сторонами.

Доля участника – продажа и залог.

Выкуп Обществом долей участия в уставном капитале

Одним из наиболее значительных изменений явился новый порядок отчуждения доли участниками общества. С 1 июля 2009 года подлежат нотариальному удостоверению сделки, направленные на отчуждение доли или её залог. Нотариального заверения не

требуется для сделок, совершаемых с участием самого Общества. Если раньше для этого достаточно было заключить договор купли-продажи доли в простой письменной форме, уведомить общество о состоявшейся сделке, утвердить новый устав и подать документы в регистрирующий орган, то теперь для совершения подобной сделки потребуются присутствие нотариуса: законодатель установил для договоров купли-продажи обязательное удостоверение сделки нотариусом. Несоблюдение формы договора влечет его недействительность. После надлежащего оформления сделки нотариус в течение трех дней направляет в регистрирующий орган вместе с копией договора купли-продажи доли (ее части) заявление от участника общества, отчуждающего долю либо ее часть, с требованием внести соответствующие изменения в ЕГРЮЛ. Также нотариус в течение трех дней после удостоверения сделки передает в общество копию этого заявления и договора купли-продажи доли.

Нотариус обязан проверить действительность права собственности продавца на отчуждаемую долю. Право продавца на долю в уставном капитале Общества должно быть подтверждено договором, в соответствии с которым соответствующая доля была ранее приобретена продавцом (если она приобретена после 1 июля 2009 года, то такой договор должен быть нотариально удостоверен), а также выпиской из ЕГРЮЛ, содержащей информацию о праве собственности продавца на долю.

Плата, взимаемая нотариусами за заверку договоров о переходе право собственности на доли, будет составлять 0,5% от суммы сделки, но не менее 300 рублей и не более 20 000 рублей.

Кроме этого нужно будет предъявить как минимум нотариусу:

- выписка из ЕГРЮЛ (не более 30-дневной давности);
- решение (протокол) о создании общества;
- нотариально удостоверенная копия договора об учреждении общества;
- документ, выражающий содержание сделки в простой письменной форме.

Закон не устанавливает исчерпывающего перечня документов, необходимых для целей нотариального заверения. А значит, на практике нотариус может потребовать и другие документы.

Нотариус в свою очередь, должен будет:

- удостоверить сделку по отчуждению доли;
- уведомить налоговый орган, ведущий ЕГРЮЛ.

Законодатель внес изменения в порядок использования участниками преимущественного права на приобретение доли. Закон позволяет участникам предусмотреть одинаковую для всех цену, по которой долю можно будет выкупить и которая может определяться разными способами: в твердой денежной сумме или на основании одного из критериев, определяющих стоимость доли (стоимость чистых активов общества, балансовая стоимость активов общества на последнюю отчетную дату, чистая прибыль общества и другие). При этом заранее определенная уставом цена покупки доли или части доли является одинаковой для всех участников общества вне зависимости от принадлежности такой доли или такой части доли в уставном капитале общества.

Еще одно требование об обязательном нотариальном заверении коснулось договоров залога долей – нотариальное удостоверение для договоров залога доли становится обязательным. При этом нотариус, также как и в случае с куплей-продажей доли, обязан в течение трех дней с момента удостоверения договора залога, осуществить передачу в регистрирующий орган соответствующего заявления от участника с приложением договора залога доли или ее части.

Нотариус несет имущественную ответственность за убытки, причиненные им в результате незаконного удостоверения договора передачи доли. Для упрощения возмещения ущерба нотариус страхует свою гражданскую ответственность.

Участник общества теперь вправе требовать выкупа его доли самим обществом. Это происходит в случае, если: 1) участник голосовал против решения о совершении крупной сделки или увеличения уставного капитала путем внесения дополнительных вкладов (либо если участник не принимал участие в голосовании); 2) участники отказались от приобретения доли участника в случаях, когда уставом общества отчуждение доли третьим лицам запрещено; 3) не получено согласие других участников на отчуждении доли другому участнику общества либо третьему лицу в случае, когда необходимость получения такого согласия предусмотрена уставом общества. При этом срок выплаты действительной стоимости доли участника составляет всего 3 месяца с даты, когда такая обязанность у общества возникла. Определяется действительная стоимость доли теперь не по данным года, в котором заявление было подано, а по данным последнего отчетного периода. Иной срок выплаты может быть указан в уставе общества.

Кроме того, доля переходит к обществу в случае, если не получено согласие на переход доли к наследникам умерших граждан либо правопреемникам ликвидированных юридических лиц-участников общества либо не получено согласие на переход доли к третьим лицам, получившим право на долю при приобретении ее на публичных торгах.

Установление ограниченного срока для обжалования решений совета директоров (наблюдательного совета)

В соответствии с новыми изменениями, участник может обжаловать решение, принятое советом директоров (наблюдательным советом) Общества, путем подачи заявления в суд не позднее 2 месяцев с даты, в которую участник узнал, или должен был узнать о таком решении.

Регулирование сделок с заинтересованностью и крупных сделок

Детализируются положения об одобрении крупных сделок и сделок, в совершении которых имеется заинтересованность. Эти положения аналогичны положениям Закона об АО. Нововведение предусматривает, что решения, принятые общим собранием участников, одобряющие предстоящую сделку, в совершении которой имеется заинтересованность, остаются в силе до следующего годового собрания участников, если иное не предусмотрено в соответствующем решении. Данное изменение актуально на сегодняшний день и отражает судебную практику.

Реорганизация Общества

Обществу предоставлена возможность преобразоваться в порядке реорганизации в любое хозяйственное общество, хозяйственное товарищество или производственный кооператив, тогда как в настоящее время допустимыми формами преобразования являются только акционерное общество, общество с дополнительной ответственностью или производственный кооператив.

Федеральный закон №312-ФЗ вступает в силу с 1 июля 2009 года, а это значит, что с этого дня уставы и учредительные договоры всех действующих ООО будут действовать только в части не противоречащей указанным законодательным актам Российской Федерации. Кроме того, они подлежат приведению в соответствие с вступившими в законную силу изменениями не позднее 1 января 2010 года.

Что грозит компании, если она до 1 января 2010 года не приведет устав в соответствие с новой редакцией Гражданского кодекса и Закона «Об обществах с ограниченной ответственностью»?

«Неправильные» пункты учредительного документа не будут применяться. Но это не самое главное. Компанию могут ликвидировать по иску налоговой инспекции.

Подобные иски известны в арбитражной практике. Следуя разъяснениям высших арбитров, суды могут предложить организации привести свой устав в соответствие с законом и зарегистрировать эти изменения в налоговой инспекции. И если только компания не выполнит указаний суда, последний решает вопрос о ее ликвидации.

Кроме того, в этих ситуациях суд должен руководствоваться позицией Конституционного Суда РФ, согласно которой нарушение закона должно быть настолько существенным, чтобы требовать прекращения ООО для защиты интересов других лиц. Следуя этой позиции, в одном из арбитражных дел суд отказал в ликвидации, поскольку некорректное положение устава может быть исправлено.

Таким образом, арбитры применяют закон с учетом ряда защищающих компании позиций высших судов. Однако это не освобождает участников ООО от необходимости привести уставы своих обществ в соответствие с законом.