

Глоссарий

Крупная сделка в АО - 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, определенной по данным его бухгалтерской отчетности на последнюю отчетную дату.

Сделка с заинтересованностью - сделка, в совершении которой имеется заинтересованность члена совета директоров 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, совершаемая с соблюдением особых процедур, предусмотренных федеральными законами.

§ 1. Правовой режим крупных сделок

Причины особого регулирования крупных сделок

Любое хозяйственное общество совершает большое количество разнообразных сделок, при этом заключение определенных сделок подчиняется не только общим положениям гражданского законодательства, но и регулируется специальными нормами законодательства о хозяйственных обществах. Речь идет о совершении крупных сделок и сделок, в совершении которых имеется заинтересованность. Предусмотренный законодательством особый порядок совершения подобных сделок объясняется необходимостью установления контроля со стороны участников (акционеров) за совершением исполнительными органами общества действий, направленных на

существенное изменение имущественного положения общества.

Понятие крупной сделки

Понятие крупной сделки возникло в корпоративном законодательстве. Термин "крупная сделка" впервые появился в Законе об АО 1995 г. В настоящее время понятие крупной сделки закреплено в различных нормативных актах, в том числе в Законе об АО, Законе об ООО, Законе о банкротстве, Законе о государственных предприятиях, Законе об автономных учреждениях <1>. При этом следует отметить, что в законодательстве отсутствует общее понятие крупной сделки, каждый нормативный акт содержит свои определения и порядок совершения таких сделок.

<1> Федеральный закон от 3 ноября 2006 г. N 174-ФЗ "Об автономных учреждениях" // СЗ РФ. 2006. N 45. Ст. 4626.

Крупной сделкой для акционерного общества считаются 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 (п. 1 ст. 78 Закона об АО).

К крупным сделкам не относятся сделки:

- совершаемые в процессе обычной хозяйственной деятельности общества;
- связанные с размещением посредством подписки (реализацией) обыкновенных акций общества;
- связанные с размещением эмиссионных ценных бумаг, конвертируемых в

обыкновенные акции общества.

Данные сделки, хотя по своему размеру и могут подпадать под понятие крупных, с точки зрения закона не являются крупными и не требуют соблюдения специального порядка совершения, установленного для крупных сделок. В Постановлении Пленума ВАС РФ от 18 ноября 2003 г. N 19 прямо указывается, что данный перечень сделок является исчерпывающим (абз. 4 п. 30). Исключение из категории крупных сделок, связанных с размещением акций общества, имеет свое обоснование, поскольку размещение акционерным обществом акций и так осуществляется по особой процедуре по решению совета директоров или собрания акционеров и соблюдение дополнительной процедуры одобрения крупных сделок представляется излишним.

Виды сделок

Предметом крупной сделки являются отношения, связанные с приобретением, отчуждением или возможностью отчуждения обществом прямо либо косвенно имущества. То есть предметом крупной сделки является имущество. При этом под категорию имущества подпадают не только вещи, но и имущественные права. Существует мнение, что в данном случае категорию имущества следует понимать в широком смысле слова, т.е. относить сюда также информацию, результаты творческой деятельности (интеллектуальная собственность), поскольку такие объекты могут быть использованы для осуществления хозяйственной деятельности общества <1>.

<1> См.: Майфат А.В. Гражданско-правовые конструкции инвестирования. М., 2006. С. 119.

Целью крупной сделки является приобретение или отчуждение имущества либо возможность такого отчуждения. С гражданско-правовой точки зрения отчуждением является передача имущества, связанная с переходом права собственности на него. Поэтому под определение крупной сделки могут подходить сделки различных видов, а не только купля-продажа, мена и дарение. Закон об АО прямо называет ряд сделок, которые могут относиться к крупным: заем, кредит, залог, поручительство. Данный перечень не является исчерпывающим. К таким сделкам (при соответствующей сумме) могут относиться договоры об уступке требования, переводе долга, внесении вклада в уставный капитал другого хозяйственного общества в счет оплаты акций (доли) и другие, если в результате их заключения возникает возможность отчуждения

имущества общества (абз. 2 п. 30 Постановления Пленума ВАС РФ от 18 ноября 2003 г. N 19). Попытка определить круг сделок, связанных с приобретением или отчуждением либо возможностью отчуждения имущества была сделана также в информационном письме Президиума ВАС РФ от 13 марта 2001 г. N 62 <1> "Обзор практики разрешения споров, связанных с заключением хозяйственными обществами крупных сделок и сделок, в совершении которых имеется заинтересованность". К сделкам, связанным с приобретением или отчуждением имущества, отнесены: получение обществом кредита по кредитному договору (п. п. 1, 5 информационного письма), внесение обществом вклада в уставный капитал (п. 3 информационного письма), сделка по уступке права (требования) в соответствии со ст. 382 ГК РФ (п. 6 информационного письма) и др.

<1 > Вестник ВАС РФ. 2001. N 7.

Закон в качестве признака крупной сделки предусматривает не только отчуждение имущества, но и возможность такого отчуждения. К сделкам, создающим прямо или косвенно возможность отчуждения имущества общества, а следовательно, относящимся к крупными сделкам, могут относиться договоры поручительства, договоры о залоге имущества и другие, при неисполнении которых взыскание может быть обращено на имущество поручителя, залогодателя и т.д. с отчуждением его в установленном порядке. Так, например, в связи с заключением договора залога может возникнуть возможность отчуждения имущества в результате обращения взыскания на предмет залога. Юридическое значение имеет сама возможность отчуждения имущества, независимо от ее реализации в дальнейшем. Поскольку дальнейшая реализация имущества, являющегося предметом договора залога, может осуществляться помимо воли собственника, такая сделка должна быть одобрена в момент ее совершения. К крупным сделкам может быть отнесено и соглашение о переводе долга одним обществом на другое общество в порядке, определенном ст. 391 ГК РФ, поскольку в случае непогашения суммы переводимого долга обществом, принявшим долг, взыскание может быть обращено на его имущество, что повлечет отчуждение соответствующего имущества (п. 7 информационного письма N 62). В то же время расширенное толкование "сделок, связанных с возможностью отчуждения обществом прямо либо косвенно имущества", приведет к тому, что к разряду крупных сделок придется относить практически любой вид сделки общества, поскольку неисполнение обществом каждой сделки может повлечь обращение взыскания на имущество общества, а значит, любая сделка "косвенно" связана с возможностью отчуждения имущества. Такое расширительное толкование крупной сделки представляется вряд ли оправданным.

Дискуссионный характер носит вопрос об отнесении к крупным сделкам договора аренды. Обычный договор аренды (без права выкупа имущества) не предполагает отчуждения имущества и с этой точки зрения одобряться не должен. В то же время

договор аренды имущества в судебной практике признавался крупной сделкой исходя из срока аренды и стоимости передаваемого в аренду имущества, поскольку в результате ее исполнения фактически была прекращена производственная деятельность арендодателя <1>. По данному договору аренды были переданы производственные помещения с находящимся в них оборудованием сроком на 15 лет, при этом стоимость спорного имущества на момент заключения договора составляла 80% стоимости основных фондов АО. Таким образом, в аренду было сдано имущество, необходимое обществу для осуществления его основной производственной деятельности. Суд признал сделку крупной на основании того, что в результате ее совершения "фактически была прекращена производственная деятельность истца, дающая его основной доход". Более правильным, с точки зрения закона, было бы сравнение размера получаемой арендной платы с активами общества, поскольку закон не предусматривает сравнение суммы сделки со стоимостью основных фондов, а также не учитывает последствий сделки (прекращение производственной деятельности, лишение доходов общества). Согласно п. 30 Постановления Пленума ВАС РФ от 18 ноября 2003 г. N 19, на договоры аренды без права выкупа арендованного имущества порядок одобрения крупных сделок, установленный Законом, может распространяться, если это предусмотрено уставом общества.

<1> См. п. 40 информационного письма Президиума ВАС РФ от 11 января 2002 г. N 66 "Обзор практики разрешения споров, связанных с арендой" // Вестник ВАС РФ. 2002. N 3.

Взаимосвязанные сделки

Крупной сделкой может быть признана не только одна отдельная сделка, но и несколько сделок, каждая из которых сама по себе не может быть отнесена к крупным по количественному критерию, но вместе составляющие взаимосвязанные сделки. В законодательстве не содержатся признаки, позволяющие выявить и определить взаимосвязь сделок, хотя в правовой литературе и судебной практике делаются многочисленные попытки определить признаки взаимосвязанности. В чем же должна заключаться указанная взаимосвязь сделок для отнесения их к крупным: в сторонах сделок, времени их совершения, видах сделок, предмете сделок, цели совершения и т.д.?

Однозначное определение понятия "взаимосвязанные сделки" не может быть дано, поскольку различные критерии и подходы определения взаимосвязанности сделок носят субъективный характер. Поэтому следует согласиться с тем, что суд может ответить на

вопрос, следует ли определенные сделки считать взаимосвязанными, "только при рассмотрении конкретного дела" <1>.

<1> Постатейный комментарий к Федеральному закону "Об акционерных обществах" / Отв. ред. ГС. Шапкина. М., 2000. С. 218.

Распространено мнение, что взаимосвязанными следует считать сделки, преследующие единую экономическую цель, т.е. когда общество могло бы совершить одну сделку, но при этом совершает несколько, фактически разъединяя одну сделку на части. Так, например, несколько сделок, предметом которых являются составные части определенного имущественного комплекса, могут быть отнесены к взаимосвязанным. Многие авторы соглашались с такими признаками взаимосвязанных сделок, как однородность предметов сделки, одинаковость условий и периода их совершения.

А.А. Маковская, анализируя материалы многочисленной судебной практики, указывает на различные признаки взаимосвязанности сделок, установленные судами. Взаимосвязанными, с ее точки зрения, могут быть признаны сделки:

- совершенные в отношении однородного имущества или технологически связанного имущества, используемого по единому назначению;
- являющиеся основным обязательством и акцессорным;
- однотипные по своему характеру;
- заключенные с одним лицом или с его аффилированными лицами;
- заключенные одновременно.

При этом А.А. Маковская делает очень важный вывод, с которым, безусловно, следует согласиться: "Необходимо иметь в виду, что ни один из выделяемых судами признаков не имеет абсолютного значения и может свидетельствовать о взаимосвязанности договоров только с учетом других обстоятельств дела, так как эти признаки имеют внешний характер, а взаимосвязанность - связь причинная, т.е. внутренняя" <1>.

<1> Маковская А.А. Взаимосвязанные сделки // ЭЖ-Юрист. 2004. N 36.

Дискуссионным является мнение, что под взаимной связью сделок понимаются отношения зависимости одной сделки от другой, эта зависимость должна строиться на основе правовой связи сделок, например, взаимозависимы основное обязательство и обязательство, обеспечивающее его исполнение. По нашему мнению, с точки зрения имущественного положения общества, подобная связь не имеет значения для квалификации этих сделок как крупных, поскольку такие сделки не влияют на размер имущества, которое отчуждается или может быть отчуждено обществом.

Также спорным является такой признак взаимосвязанных сделок, как срок их заключения. Существуют противоположные мнения о критерии срока. Если сделки заключены одновременно или с незначительным разрывом во времени, то такие договоры могут быть взаимосвязанными. Есть мнение, в соответствии с которым взаимосвязанными следует признавать сделки, совершенные в течение определенного времени, например полугодия (шестимесячный срок предлагается использовать по аналогии с периодом, использованным в законодательстве о банкротстве, применительно к признанию недействительными сделок, совершенных должником в период до начала процедуры банкротства). В то же время другие авторы считают, что в течение непродолжительного срока общество может совершать ряд сделок одного вида, взаимосвязанными не являющихся. Если договоры заключены обществом в разное время, то это, скорее всего, свидетельствует об их невзаимосвязанности. При этом следует согласиться, что критерий времени носит субъективный характер.

Обычная хозяйственная деятельность

Как уже отмечалось, к крупным сделкам не относятся сделки, совершаемые в процессе обычной хозяйственной деятельности общества. Данные сделки хотя по своему размеру и могут подпадать под понятие "крупные", с точки зрения закона не являются таковыми и не требуют соответствующего одобрения. В законодательстве не раскрыто понятие обычной хозяйственной деятельности. В.С. Мартемьянов определяет хозяйственные правоотношения достаточно широко - как отношения, "возникающие в процессе деятельности хозяйствующих субъектов, осуществления ими предпринимательской, а также тесно с нею связанной деятельности некоммерческого характера" <1>. Во многом понятие "хозяйственная деятельность" тождественно таким понятиям, как "предпринимательская" и "экономическая" деятельность.

<1> Мартемьянов В.С. Хозяйственное право: В 2 т. Т. 1. М., 1994. С. 34.

Судебная практика относит к сделкам, совершаемым в процессе обычной хозяйственной деятельности, 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) (п. 30 Постановления Пленума ВАС РФ от 18 ноября 2003 г. N 19). Понимание хозяйственной деятельности как производственной деятельности в существующем определении не позволяет квалифицировать в качестве обычной хозяйственной деятельности многие сделки, осуществляемые финансовыми, торговыми и другими компаниями, занимающимися иными различными видами деятельности.

Сделки, относящиеся к обычной хозяйственной деятельности, могут быть разделены на две группы: сделки, непосредственно заключаемые в ходе деятельности общества, и сделки, сопутствующие или обеспечивающие хозяйственную деятельность. И если со сделками первого вида не возникает сложностей с квалификацией, то сделки, обеспечивающие деятельность общества, требуют более пристального внимания. К обеспечивающим сделкам могут относиться в первую очередь финансовые сделки (получение займов, кредитов). Судебная практика относит к обычной хозяйственной деятельности производственных компаний кредитные сделки в зависимости от их цели. Если целью получения кредита является приобретение сырья, товаров для дальнейшей

реализации, то такая сделка может быть отнесена к обычной хозяйственной деятельности.

Нередко отличительным признаком обычной хозяйственной деятельности считают то, что эта деятельность должна осуществляться в соответствии с уставом данного общества. Но этот признак не может являться основополагающим. По общему правилу хозяйственное общество как разновидность коммерческой организации обладает общей правоспособностью и может осуществлять любые виды деятельности, не запрещенные законом (п. 1 ст. 49 ГК РФ). То есть в учредительных документах хозяйственных обществ может не содержаться исчерпывающий (законченный) перечень видов деятельности, которыми соответствующая организация вправе заниматься. С другой стороны, не все виды деятельности, которые закреплены в уставе хозяйственного общества, будут являться для данного общества "обычными".

Таким образом, признание деятельности хозяйственного общества обычной хозяйственной деятельностью должно оцениваться применительно к сделкам конкретного общества, поскольку большое значение имеют специфические особенности его деятельности.

Размер крупной сделки

Основным критерием отнесения сделки к крупной является количественный критерий, т.е. ее размер. Крупной сделкой считается сделка (несколько сделок), связанная 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.

В Законе об ООО размер имущества, являющегося предметом крупной сделки, определяется несколько иначе. Крупной сделкой является сделка или несколько взаимосвязанных сделок, связанных с приобретением, отчуждением или возможностью отчуждения обществом прямо либо косвенно имущества, стоимость которого составляет более 25% СТОИМОСТИ ИМУЩЕСТВА ОБЩЕСТВА (выделено мною. - В.В.), определенной на основании данных бухгалтерской отчетности за последний отчетный период, предшествующий дню принятия решения о совершении таких сделок, если уставом общества не предусмотрен более высокий размер крупной сделки (ст. 46).

Таким образом, при совершении крупной сделки стоимость имущества, составляющего ее предмет в акционерном обществе, сравнивается со стоимостью активов общества, а в обществе с ограниченной ответственностью - со стоимостью имущества общества. В судебной практике нередко отмечается, что стоимость отчуждаемого или приобретаемого по крупной сделке имущества необходимо сопоставлять с балансовой стоимостью активов (имущества) общества, а не с размером его уставного капитала или чистых активов.

Сопоставление стоимости отчуждаемого или приобретаемого по сделке имущества происходит с данными бухгалтерского баланса. В целях признания сделки акционерного общества в качестве крупной под балансовой стоимостью активов общества следует понимать валюту баланса общества, т.е. сумму оборотных и внеоборотных активов по данным бухгалтерского баланса общества <1>. С точки зрения бухгалтерского учета балансовая стоимость активов общества превышает балансовую стоимость его имущества, поскольку в состав активов общества входит не только имущество, но и иные объекты (дебиторская задолженность, затраты, отгруженные товары, предоставленные займы и т.д.). В соответствии с Законом для определения балансовой стоимости активов и имущества используется бухгалтерский баланс, составленный за последний отчетный период.

<1> Информационное письмо ФКЦБ России от 16 октября 2001 г. N ИК-07/7003 "О балансовой стоимости активов хозяйственного общества" // Вестник ФКЦБ России. 2001. N 10.

С балансовой стоимостью активов (имущества) общества сопоставляется стоимость имущества, определенная по данным бухгалтерского учета, в случае его отчуждения или возможности отчуждения, или цена его приобретения (предложения) в случае приобретения имущества.

Определение стоимости имущества, являющегося предметом крупной сделки акционерного общества, имеет более сложный порядок. Согласно п. 2 ст. 78 Закона об АО для принятия советом директоров общества и общим собранием акционеров решения об одобрении крупной сделки цена отчуждаемого или приобретаемого имущества (услуг) определяется советом директоров общества в соответствии со ст. 77 этого Закона. То есть для совершения крупной сделки в акционерном обществе необходимо определить рыночную стоимость имущества, приобретаемого или отчуждаемого по крупной сделке,

что не требуется в обществах с ограниченной ответственностью.

В юридической литературе дискутируется вопрос о том, какая стоимость имущества (рыночная или балансовая) должна сравниваться с балансовой стоимостью активов общества для определения размера крупной сделки. Заключаемая акционерным обществом сделка будет являться крупной, если балансовая стоимость имущества (стоимость, определенная по данным бухгалтерского учета), являющегося предметом сделки, составит более 25% балансовой стоимости активов общества. А если сделка признается крупной, то для ее одобрения советом директоров определяется рыночная стоимость имущества, являющегося предметом сделки. То есть нормы об определении рыночной стоимости имущества распространяются на отношения, связанные с утверждением советом директоров цены крупной сделки. При одобрении крупной сделки, совершаемой обществом с ограниченной ответственностью, обязательной процедуры определения рыночной стоимости имущества не предусмотрено.

Некоторую сложность представляет определение цены сделок, предметом которых не является имущество. Очевидно, что общие правила определения стоимости имущества в данном случае не вполне применимы. Закон прямо не регулирует указанные отношения, но судебная практика выработала некоторые критерии определения цены сделок, например договора кредита или поручительства. Так, кредитный договор может быть признан крупной сделкой, если сумма предоставленного кредита и предусмотренных договором процентов за пользование кредитом в течение установленного договором срока, без учета процентов за просрочку возврата кредита, составляет более 25% балансовой стоимости активов (п. 1 информационного письма Президиума ВАС РФ N 62). При заключении договора поручительства необходимо обращать внимание на сумму основного обязательства, обеспечиваемого поручительством, без учета неустоек, штрафов, пени (п. 4 информационного письма), в сделке по уступке прав (требования) значение имеет определение стоимости уступаемых прав (п. 6 информационного письма), а в соглашении о переводе долга - сумма переводимого долга (п. 7 информационного письма). По общему правилу для определения цены сделки не должны учитываться дополнительные затраты (обременения), которые лицо может понести в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательств, порожденных заключенной сделкой: штраф, пеня, неустойка, меры гражданско-правовой ответственности.

Порядок совершения крупных сделок

Действующее законодательство об акционерных обществах и обществах с ограниченной

ответственностью предусматривает особый порядок совершения крупных сделок. В корпоративном законодательстве установлено, что крупные сделки подлежат одобрению со стороны органов управления хозяйственного общества, осуществляющих контроль за деятельностью исполнительных органов: либо советом директоров, либо общим собранием. В обществе с ограниченной ответственностью решение о совершении крупной сделки принимается по общему правилу общим собранием участников общества. А в случае образования в обществе совета директоров общества принятие решений о совершении крупных сделок, связанных с приобретением, отчуждением или возможностью отчуждения обществом прямо либо косвенно имущества, стоимость которого составляет от 25 до 50% стоимости имущества общества, может быть отнесено уставом общества к компетенции совета директоров общества. То есть даже при наличии в обществе с ограниченной ответственностью совета директоров одобрение крупных сделок может не относиться к его компетенции. Разграничение компетенции между органами управления будет осуществляться в соответствии с уставом общества с ограниченной ответственностью.

Разграничение компетенции органов управления в акционерном обществе в отношении одобрения крупных сделок осуществляется Законом и не может быть изменено уставом общества. Для заключения крупной сделки в размере от 25 до 50% балансовой стоимости активов необходимо одобрение совета директоров АО, которое должно приниматься единогласно, при этом не учитываются голоса выбывших членов совета директоров общества. В случае если члены совета директоров не достигли единогласия при одобрении сделки, этот вопрос может быть передан на рассмотрение общего собрания акционеров. Для вынесения на решение общего собрания акционеров общества вопроса об одобрении крупной сделки необходимо в установленном порядке созвать собрание акционеров. В этом случае решение об одобрении крупной сделки принимается общим собранием акционеров большинством голосов акционеров - владельцев голосующих акций, принимающих участие в общем собрании акционеров.

Если сумма сделки превышает 50% балансовой стоимости активов, она может заключаться только с одобрения общего собрания акционеров. При этом решение об одобрении такой крупной сделки принимается общим собранием акционеров большинством в три четверти голосов акционеров - владельцев голосующих акций, принимающих участие в общем собрании акционеров.

Закон об АО также регламентирует требования к оформлению решения об одобрении крупной сделки. В решении об одобрении, независимо от органа управления, одобрявшего сделку, обязательно должны быть указаны лицо (лица), являющееся стороной (сторонами сделки), выгодоприобретателем, а также цена и предмет сделки, иные ее существенные условия (п. 4 ст. 79). Закон об ООО не содержит каких-либо

требований к оформлению и содержанию решения об одобрении крупной сделки, хотя очевидно, что содержание решения должно позволить определить и индивидуализировать одобряемую сделку, т.е. необходимо, чтобы это решение содержало ее существенные условия.

Если крупная сделка, заключаемая акционерным обществом, одновременно является сделкой, в совершении которой имеется заинтересованность, к порядку ее совершения применяются только правила об одобрении сделок с заинтересованностью (п. 5 ст. 79 Закона об АО).

О времени одобрения крупной сделки

Актуальным является вопрос о времени одобрения крупных сделок: до или после их заключения. По общему правилу сделка должна быть одобрена до ее заключения. В то же время в отношении крупных сделок судебная практика допускает возможность последующего одобрения совершенной сделки, хотя в законодательстве подобное положение отсутствует. Так, согласно п. 20 Постановления Пленумов ВС и ВАС РФ от 9 декабря 1999 г. N 90/14 <1> сделка, в совершении которой имеется заинтересованность, или крупная сделка, заключенная от имени общества с ограниченной ответственностью генеральным директором (директором) или уполномоченным им лицом с нарушением требований, предусмотренных соответственно ст. ст. 45 и 46 Закона об ООО, является оспоримой и может быть признана судом недействительной по иску общества или его участника. Если к моменту рассмотрения такого иска общим собранием участников, а в соответствующих случаях советом директоров общества будет принято решение об одобрении сделки, иск о признании ее недействительной не подлежит удовлетворению.

<1> Вестник ВАС РФ. 2000. N 2.

Возможность последующего одобрения крупных сделок обосновывалась в юридической литературе. По мнению ГС. Шапкиной, несоблюдение срока одобрения крупной сделки не влияет на юридическую полноценность этой сделки с точки зрения ее содержания и оформления <1>. Таким образом, крупные сделки могут быть одобрены как до, так и после их заключения. Следует согласиться с А.А. Маковской в том, что заключенная крупная сделка может быть одобрена в любой момент, в том числе и тогда, когда в суд уже предъявлено требование о признании этой сделки недействительной. Одобренная надлежащим образом до вынесения решения суда крупная сделка не может быть

признана недействительной при отсутствии других дефектов <2>.

<1> См.: Шапкина ГС. Некоторые вопросы применения корпоративного законодательства // Вестник ВАС РФ. 1999. N 5. С. 91.

<2> См.: Маковская А.А. Крупные сделки и порядок их одобрения акционерным обществом. М., 2004. С. 64.

Дискуссионным остается вопрос о возможности последующего одобрения крупных сделок в тот период, когда Закон об АО в первоначальной редакции относил крупные сделки, совершенные с нарушением установленного порядка, к ничтожным сделкам <1>. Поскольку Закон об АО в первоначальной редакции не устанавливал ни оспоримости таких сделок, ни иных последствий нарушения, такие сделки в судебной практике признавались ничтожными. Согласно нормам ГК РФ сделка, не соответствующая требованиям закона, ничтожна, если закон не устанавливает, что такая сделка оспорима, или не предусматривает иных последствий нарушения (ст. 168 ГК РФ). Поскольку ничтожная сделка недействительна и без признания этого факта судом, она не влечет никаких юридических последствий, за исключением тех, которые связаны с ее недействительностью. Разъяснения Пленума ВС и ВАС РФ от 2 апреля 1997 г. N 4/8 <2> о возможности последующего одобрения крупной сделки, по сути, позволяли одобрить ничтожную сделку, не повлекшую никаких юридических последствий, что противоречило основным положениям гражданского права. Изменения, внесенные в Закон об АО Федеральным законом от 7 августа 2001 г. N 120-ФЗ, дополнили ст. 79 п. 6, предоставляющим обществу и акционерам право оспаривать совершенные с нарушением установленного порядка крупные сделки, т.е. крупные сделки, совершенные с нарушением установленного порядка, были отнесены к оспоримым. Поскольку оспоримая сделка до признания ее недействительной судом является действительной и порождает юридические последствия, к ней может применяться процедура последующего одобрения.

<1> См.: Тарасенко Ю.А. Крупные сделки акционерных обществ и действия норм во времени // Законодательство. 2004. N 7. С. 25 - 30.

<2> Постановление Пленума ВС и Пленума ВАС РФ "О некоторых вопросах применения Федерального закона "Об акционерных обществах" // Вестник ВАС РФ. 1997. N 6. (В настоящее время утратило силу.)

Право на выкуп акций

Одним из последствий совершения акционерным обществом крупной сделки является возникновение права акционеров на выкуп принадлежащих им акций (п. 1 ст. 75 Закона об АО). Предоставление акционерам соответствующего права требовать выкупа обществом всех или части принадлежащих им акций объясняется тем, что принятие общим собранием акционеров решения об одобрении крупной сделки может нарушить их имущественные права, поскольку имущественное положение общества может существенно измениться. При совершении крупной сделки, решение об одобрении которой принимается общим собранием акционеров (т.е. в случае одобрения общим собранием крупных сделок с имуществом, стоимость которых превышает 50% балансовой стоимости активов), акционеры - владельцы голосующих акций вправе требовать выкупа обществом всех или части принадлежащих им акций, если они голосовали против решения об одобрении сделки либо не принимали участия в голосовании по этим вопросам.

О наличии у акционеров права требовать выкупа обществом принадлежащих им акций, цене и порядке осуществления выкупа общество обязано информировать акционеров одновременно с сообщением о проведении общего собрания акционеров, повестка дня которого включает вопрос об одобрении крупной сделки.

Закон устанавливает ограничения в отношении количества выкупаемых акций. Общая сумма средств, направляемых обществом на выкуп акций, не может превышать 10% стоимости чистых активов общества на дату принятия решения, которое повлекло возникновение у акционеров права требовать выкупа обществом принадлежащих им акций. В случае если общее количество акций, в отношении которых заявлены требования о выкупе, превышает количество акций, которое может быть выкуплено обществом с учетом установленного выше ограничения, акции выкупаются у акционеров пропорционально заявленным требованиям (п. 5 ст. 76 Закона об АО).

Последствия нарушения требований к совершению крупных сделок

Несоблюдение порядка заключения крупных сделок влечет их недействительность. Федеральные законы о хозяйственных обществах в действующей ныне редакции

исчерпывающе определяют круг лиц, имеющих право обращаться с исками о признании недействительными таких сделок, заключенных с нарушением установленных законом требований. Крупная сделка, совершенная с нарушением предусмотренных требований, может быть признана недействительной по иску общества или его участника (акционера). Таким образом, крупные сделки хозяйственных обществ, совершенные с нарушением требований, установленных к порядку их заключения, являются оспоримыми. Оспорить сделку может как само общество, так и его участники. При этом судебная практика склоняется к тому, что иск акционера о признании недействительными сделок может быть удовлетворен в случае представления доказательств, подтверждающих нарушение его прав и законных интересов. То есть судебная практика постепенно отходит от формальных подходов к удовлетворению исков участников и акционеров хозяйственных обществ о признании крупных сделок недействительными. Анализ норм Закона об АО позволяет прийти к выводу о том, что реальное, доказуемое нарушение прав и законных интересов акционеров может иметь место только в случае несоблюдения порядка заключения обществом крупной сделки, решение об одобрении которой принимается общим собранием акционеров, поскольку в данном случае акционер лишается возможности реализовать право требования выкупа принадлежащих ему акций.