



Управление корпорацией

13. Существенные сделки

С.А. Зенченко
szenchenko@mesi.ru

13.1. Крупные сделки

Определение крупной сделки

- **Сделка** (или несколько взаимосвязанных сделок) является **крупной**, если она **отвечает следующим критериям.**

I Характер сделки:

- сделка прямо или косвенно связана с приобретением, отчуждением или возможностью отчуждения имущества;
- сделка является сделкой по предоставлению кредита, займа, залога или поручительства;
- сделка не связана с размещением дополнительных обыкновенных акций или ценных бумаг, конвертируемых в акции общества.

13.1. Крупные сделки

2 Стоимость сделки.

- Предметом сделки является имущество, стоимость которого составляет 25 и более процентов **балансовой стоимости** активов общества, определенной по данным его бухгалтерской отчетности на последнюю отчетную дату до совершения сделки.
- В случае отчуждения или возникновения возможности отчуждения имущества с балансовой стоимостью активов общества сопоставляется стоимость такого имущества, определенная по данным бухгалтерского учета, а в случае приобретения имущества — цена его приобретения.

13.1. Крупные сделки

3 Связь сделки с деятельностью общества.

- Не считаются крупными сделки, совершенные в ходе обычной хозяйственной деятельности общества. В законодательстве нет определения обычной хозяйственной деятельности. Будет ли сделка являться крупной, зависит от конкретного общества и характеристик сделки. Например, отчуждение недвижимости на сумму, составляющую более 25% балансовой стоимости активов общества, будет являться крупной для компании, основной деятельностью которой является торговля потребительскими товарами. Но такая же сделка не будет крупной для компании, основной деятельностью которой является торговля недвижимостью.

13.1. Крупные сделки

- Высший Арбитражный суд определил **примерный перечень сделок**, которые подпадают под определение **обычной хозяйственной деятельности**. В частности, **такими сделками могут быть**:
 - сделки по приобретению обществом сырья и материалов, необходимых для осуществления производственно-хозяйственной деятельности;
 - сделки по реализации готовой продукции;
 - сделки по получению кредитов для оплаты текущих операций.

13.1. Крупные сделки

4 Взаимосвязанные сделки.

- Несколько взаимосвязанных сделок, предмет которых является имущество общей стоимостью 25 и более процентов балансовой стоимости активов общества, рассматриваются как одна крупная сделка. **Взаимосвязанность** этих сделок определяется **с помощью следующих характеристик**:
 - 1) цель сделок;
 - 2) рыночная конъюнктура, в условиях которой заключаются сделки;
 - 3) сфера деятельности общества;
 - 4) длительность взаимоотношений между обществом и контрагентом по ряду сделок.

13.1. Крупные сделки

5 Расширение перечня крупных сделок в уставе.

- Закон разрешает включать в устав общества иные случаи, на которые будет распространяться порядок одобрения крупных сделок. Например, можно понизить порог крупных сделок, т.е. определить, что в качестве крупных будут рассматриваться сделки от 15% балансовой стоимости активов. Можно установить, что определенные виды договоров будут рассматриваться как крупные сделки (например, все кредитные договоры или договоры по продаже недвижимости). Однако не разрешено повышать порог сделок, т.е. устанавливать, что крупными являются сделки, например, только от 30% балансовой стоимости активов общества.

13.1. Крупные сделки

- **Кодекс корпоративного поведения рекомендует** относить к крупным сделкам сделки, имеющие существенное значение для общества, а также сделки, в результате которых материнское общество лишается преобладающего участия в уставном капитале дочернего.
- Закон устанавливает ряд исключений для некоторых видов сделок. Так, общество **не обязано соблюдать порядок одобрения** крупной сделки, **если крупная сделка имеет следующие характеристики:**
 - 1) сделка заключается обществом, состоящим из одного акционера, который одновременно является генеральным директором;
 - 2) сделка одновременно является сделкой с заинтересованностью. В этом случае применяется порядок одобрения, предусмотренный для сделок с заинтересованностью.
- Цена приобретаемого или отчуждаемого имущества определяется советом директоров общества. В случае если владельцем более 2% голосующих акций является государство, совет директоров обязан привлечь государственный финансовый контрольный орган для определения стоимости предмета крупной сделки.

13.1. Крупные сделки

- В зависимости от стоимости приобретаемого или отчуждаемого имущества одобрение крупной сделки осуществляется советом директоров либо общим собранием акционеров общества.
- *Информация о крупных сделках должна раскрываться в проспекте ценных бумаг и ежеквартальных отчетах эмитента.*

13.1. Крупные сделки

Если стоимость сделки составляет **до 50% балансовой стоимости** активов общества, то она одобряется советом директоров. Сделка считается одобренной, если за нее проголосовали все избранные члены совета директоров за исключением выбывших. Таким образом, сделка **должна быть одобрена единогласно**.

- Выбывшими членами совета считаются умершие и признанные безвестно отсутствующими. Если единогласие не достигнуто, сделка передается на рассмотрение общему собранию акционеров большинством голосов членов совета, принимающих участие в заседании.
- Общее собрание акционеров одобряет такую сделку большинством голосов акционеров-владельцев голосующих акций, принимающих участие в общем собрании.

13.1. Крупные сделки

Если стоимость сделки составляет **более 50% балансовой стоимости** активов общества, то решение о ее одобрении принимается общим собранием акционеров большинством **в 3/4 голосов акционеров**, принимающих участие в собрании.

- **В решении об одобрении** крупной сделки должны быть **указаны**:

- 1) лица, являющиеся сторонами сделки;
- 2) другие выгодоприобретатели сделки, если таковые имеются;
- 3) цена сделки;
- 4) предмет сделки;
- 5) иные существенные условия сделки.

Сделка может быть одобрена до или после ее совершения.

13.1. Крупные сделки

Права акционеров в случае совершения крупной сделки

- В случае если акционер не согласен с совершением крупной сделки, которая была одобрена в соответствии с законом, он имеет право:
 - 1) продать акции. Практически это возможно, если акции являются ликвидными;
 - 2) потребовать выкупа обществом всех или части принадлежащих ему акций.

13.1. Крупные сделки

Раскрытие информации

- Акционерные общества **обязаны раскрывать информацию** о крупных сделках **в годовом отчете**:
 - 1) перечень сделок, на которые в соответствии с уставом распространяется порядок одобрения крупных сделок;
 - 2) перечень крупных сделок, совершенных в течение отчетного года;
 - 3) существенные условия каждой из совершенных крупных сделок;
 - 4) орган управления общества, принявший решение об одобрении сделки.
- Законодательство о ценных бумагах предусматривает, что информация о крупных сделках должна раскрываться в **проспекте ценных бумаг** и **ежеквартальных отчетах эмитента**.

13.1. Крупные сделки

- Законодательство о бухгалтерском учете обязывает общества предоставлять информацию о крупных сделках, связанных с выбытием и приобретением основных средств и финансовых вложений, в **пояснениях к бухгалтерской отчетности**.
- Стандарты аудиторской деятельности предписывает аудитору проводить анализ наиболее крупных сделок со связанными сторонами на предмет выявления их подлинных условий и финансовых аспектов.

13.1. Крупные сделки

Признание сделки недействительной

Если крупная сделка совершена с нарушением порядка, установленного законом, она может быть признана судом **недействительной** по иску общества или его акционера. Однако **суд отказывает** в удовлетворении требований о признании крупной сделки недействительной, **если имеется одно из следующих обстоятельств:**

- голосование акционера, обратившегося с иском о признании крупной сделки, решение об одобрении которой принимается общим собранием акционеров, недействительной, хотя бы он и принимал участие в голосовании по этому вопросу, не могло повлиять на результаты голосования;

13.1. Крупные сделки

- не доказано, что совершение данной сделки повлекло или может повлечь за собой причинение убытков обществу или акционеру, обратившемуся с иском, либо возникновение иных неблагоприятных последствий для них;
- к моменту рассмотрения дела в суде представлены доказательства последующего одобрения данной сделки по правилам, предусмотренным законом;
- при рассмотрении дела в суде доказано, что другая сторона по данной сделке не знала и не должна была знать о ее совершении с нарушением правил, предусмотренных законом.

13.2. Сделки с заинтересованностью

Закон об акционерных обществах устанавливает **особые правила** одобрения для сделок, в совершении которых имеется заинтересованность членом органов управления общества, крупных акционеров или связанных с ними лиц.

Такие сделки предоставляют большие возможности для злоупотреблений и могут привести к снижению стоимости компании для акционеров, поэтому им должно быть уделено особое внимание.

13.2. Сделки с заинтересованностью

Сделка (в том числе заем, кредит, поручительство) считается **сделкой с заинтересованностью**, если:

- член совета директоров общества;
- генеральный директор, члены коллегиального исполнительного органа или управляющий;
- акционер, который вместе с его аффилированными лицами владеет не менее чем 20% голосующих акций общества;
- физические и юридические лица, имеющие право давать обществу обязательные для него указания; Очень редко встречающаяся правовая конструкция.
- аффилированные лица, супруги, родители, дети, братья и сестры, усыновители и усыновленные перечисленных выше лиц

являются:

13.2. Сделки с заинтересованностью

- стороной, выгодоприобретателем, посредником или представителем в сделке;
- владеют 20 и более процентами акций (долей, паев) юридического лица, которое является стороной, выгодоприобретателем, посредником или представителем в сделке;
- занимают должности в органах управления юридического лица, которое является стороной, выгодоприобретателем, посредником или представителем в сделке, или должности в органах управления управляющей организации такого юридического лица;
- в иных случаях, определенных уставом общества.

13.2. Сделки с заинтересованностью

Аффилированные лица — физические и юридические лица, способные оказывать влияние на деятельность юридических и (или) физических лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность. В соответствии со статьей 4 Закона о конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках **аффилированными лицами юридического лица являются:**

- член его Совета директоров (наблюдательного совета) или иного коллегиального органа управления, член его коллегиального исполнительного органа, а также лицо, осуществляющее полномочия его единоличного исполнительного органа;
- лица, принадлежащие к той группе лиц, к которой принадлежит данное юридическое лицо;
- лица, которые имеют право распоряжаться более чем 20 процентами общего количества голосов, приходящихся на голосующие акции либо составляющие уставный или складочный капитал вклады, доли данного юридического лица;

13.2. Сделки с заинтересованностью

- юридическое лицо, в котором данное юридическое лицо имеет право распоряжаться более чем 20 процентами общего количества голосов, приходящихся на голосующие акции либо составляющие уставный или складочный капитал вклады, доли данного юридического лица;
- если юридическое лицо является участником финансово-промышленной группы, к его аффилированным лицам также относятся члены Советов директоров (наблюдательных советов) или иных коллегиальных органов управления, коллегиальных исполнительных органов участников финансово-промышленной группы, а также лица, осуществляющие полномочия единоличных исполнительных органов участников финансово-промышленной группы.

13.2. Сделки с заинтересованностью

Положения о сделках с заинтересованностью не применяются:

- 1) к обществам, состоящим из одного акционера, который одновременно является генеральным директором;
- 2) к сделкам, в совершении которых заинтересованы все акционеры общества,
- 3) при осуществлении преимущественного права приобретения размещаемых обществом акций и эмиссионных ценных бумаг, конвертируемых в акции.

13.2. Сделки с заинтересованностью

Порядок одобрения сделок с заинтересованностью

Критерии сделки	Орган, одобряющий сделку
Предметом сделки или нескольких взаимосвязанных сделок является имущество, стоимость которого по данным бухгалтерского учета (цена предложения приобретаемого имущества) составляет 2 и более процентов балансовой стоимости активов общества по данным его бухгалтерской отчетности на последнюю отчетную дату	Общее собрание акционеров большинством голосов всех не заинтересованных в сделке акционеров-владельцев голосующих акций
Сделка или несколько взаимосвязанных сделок являются размещением посредством подписки или реализацией акций, составляющих более 2 процентов обыкновенных акций, ранее размещенных обществом, и обыкновенных акций, в которые могут быть конвертированы ранее размещенные эмиссионные ценные бумаги	
Сделка или несколько взаимосвязанных сделок являются размещением посредством подписки эмиссионных ценных бумаг, конвертируемых в акции, которые могут быть конвертированы в обыкновенные акции, составляющие более 2 процентов обыкновенных акций, ранее размещенных обществом, и обыкновенных акций, в которые могут быть конвертированы ранее размещенные эмиссионные ценные бумаги, конвертируемые в акции	
Любые другие сделки с заинтересованностью	Совет директоров

13.2. Сделки с заинтересованностью

- Общее собрание может одобрить сделку с заинтересованностью, которая будет совершена в будущем. Такая сделка (сделки) должна быть совершена в процессе обычной хозяйственной деятельности общества. В решении общего собрания акционеров должна быть указана предельная сумма, на которую может быть совершена данная сделка (сделки). Это решение имеет силу до следующего общего собрания акционеров.
- *Одна и та же сделка может являться сделкой с заинтересованностью для одного общества, но не являться таковой для другого.*

13.2. Сделки с заинтересованностью

Порядок одобрения сделки с заинтересованностью советом директоров

В целях одобрения сделок с заинтересованностью в закон вводится понятие **«независимого директора»**, которым признается член совета директоров, **не являющийся и не являвшийся в течение одного года**, предшествовавшего принятию решения:

- лицом, осуществляющим функции единоличного исполнительного органа общества, в том числе его управляющим, членом коллегиального исполнительного органа, лицом, занимающим должности в органах управления управляющей организации;
- лицом, супруг, родители, дети, полнородные и неполнородные братья и сестры, усыновители и усыновленные которого являются лицами, занимающими должности в указанных органах управления общества, управляющей организации либо являются управляющим общества;
- аффилированным лицом общества, за исключением члена совета директоров общества.

13.2. Сделки с заинтересованностью

В решении об одобрении крупной сделки должны быть указаны:

- 1) лица, являющиеся сторонами сделки;
- 2) другие выгодоприобретатели сделки, если таковые имеются;
- 3) цена сделки;
- 4) предмет сделки;
- 5) иные существенные условия сделки.

13.2. Сделки с заинтересованностью

Раскрытие информации

- Лица, которые могут быть признаны **заинтересованными** (члены органов управления, крупные акционеры, их аффилированные лица и родственники), **обязаны сообщать ревизионной комиссии и аудитору общества:**
 - 1) о юридических лицах, в которых они владеют самостоятельно или совместно со своим аффилированным лицом (лицами) 20 или более процентами голосующих акций (долей, паев);
 - 2) о юридических лицах, в органах управления которых они занимают должности;
 - 3) об известных им совершаемых или предполагаемых сделках, в которых они могут быть признаны заинтересованными лицами.

13.2. Сделки с заинтересованностью

- Акционерные общества должны **включать в годовые отчеты** следующую **информацию о сделках с заинтересованностью**:
 - 1) перечень совершенных в отчетном году сделок с заинтересованностью;
 - 2) существенные условия каждой сделки с заинтересованностью;
 - 3) указание на орган управления, принявший решение об одобрении сделки.
- Кроме того, законодательство о ценных бумагах требует, чтобы общества раскрывали информацию о сделках с заинтересованностью в процессе выпуска и размещения акций и ценных бумаг, конвертируемых в акции. Наконец, законодательство о бухгалтерском учете требует, чтобы общества в своей бухгалтерской отчетности раскрывали информацию об операциях с аффилированными лицами.

13.2. Сделки с заинтересованностью

Признание сделки с заинтересованностью недействительной

- Если сделка с заинтересованностью совершена с нарушением порядка, установленного законом, она может быть признана судом **недействительной** по иску общества или его акционера. Однако **суд отказывает** в удовлетворении требований о признании сделки недействительной, **если имеется одно из следующих обстоятельств**:
 - голосование акционера, не заинтересованного в совершении данной сделки и обратившегося с иском о признании данной сделки, решение об одобрении которой принимается общим собранием акционеров, недействительной, хотя бы он и принимал участие в голосовании по этому вопросу, не могло повлиять на результаты голосования;

13.2. Сделки с заинтересованностью

- не доказано, что совершение данной сделки повлекло или может повлечь за собой причинение убытков обществу или акционеру, обратившемуся с соответствующим иском, либо возникновение иных неблагоприятных последствий для них;
- к моменту рассмотрения дела в суде представлены доказательства последующего одобрения данной сделки по правилам, предусмотренным законом;
- при рассмотрении дела в суде доказано, что другая сторона по данной сделке не знала и не должна была знать о ее совершении с нарушением требований закона.

13.3. Сделки по приобретению контроля

- Сделками по приобретению контроля в российском законодательстве являются сделки, в ходе которых лицо или группа аффилированных лиц приобретает пакет более 30% акций, предоставляющих право голоса. Сделки по приобретению контроля в практике называются **поглощениями**.
- Рынок корпоративного контроля — неотъемлемая **черта рыночной экономики**. С помощью поглощений перераспределяется контроль над компаниями, смещаются неэффективные менеджеры, при этом извлекается выгода за счет синергетического эффекта объединения различных компаний. Сама угроза поглощения дисциплинирует тех, кто обладает правами контроля. Нормально функционирующий рынок поглощений является важным компонентом эффективной системы корпоративного управления.

13.3. Сделки по приобретению контроля

- Регулированию рынка контроля во всем мире уделяется особое внимание, поскольку помимо положительного эффекта смена контроля может ущемлять права акционеров, в особенности миноритарных. Важным вопросом также является поведение членов совета директоров и менеджмента компании в процессе поглощения, т.к. они могут осуществлять действия, направленные на защиту собственных интересов, а не интересов акционеров.

13.3. Сделки по приобретению контроля

- Механизмы **защиты от поглощения** не должны использоваться для ограждения руководителей компании и членов совета директоров от ответственности. Инвесторы обеспокоены тем, что широкое использование механизмов защиты от поглощений может стать серьезным препятствием для функционирования рынка корпоративного контроля. В некоторых случаях средства защиты от поглощения могут использоваться членами совета директоров и менеджментом компании как способ уйти от контроля акционеров. При внедрении механизмов защиты от поглощения и рассмотрении предложений о поглощении основное внимание должно сосредотачиваться на фидуциарной обязанности членов совета директоров перед акционерами и компанией.

13.3. Сделки по приобретению контроля

- Любое лицо, которое намерено приобрести 30 и более процентов голосующих акций открытого акционерного общества (включая привилегированные акции, если им предоставлено право голоса в данный период времени), с учетом уже имеющихся у этого лица и его аффилированных лиц акций (т.е. если лицо владеет 12% акций, а намерено приобрести 20%, то данная процедура на него распространяется), вправе направить в общество **добровольное предложение** акционерам-владельцам акций соответствующих категорий (типов) о приобретении принадлежащих им акций.
- В добровольном предложении помимо другой информации, предусмотренной законом, должны быть указаны цена приобретения и количество приобретаемых акций.

13.3. Сделки по приобретению контроля

- *С помощью поглощений перераспределяется контроль над компаниями, смещаются неэффективные менеджеры, при этом извлекается выгода за счет синергетического эффекта объединения различных компаний.*

13.3. Сделки по приобретению контроля

Цена приобретаемых ценных бумаг на основании обязательного предложения может определяться тремя способами.

1. Если акции общества котируются на бирже, то цена не может быть ниже их средневзвешенной цены, определенной по результатам торгов организатора торговли на рынке ценных бумаг за шесть месяцев, предшествующих дате направления обязательного предложения в ФСФР (для компаний, акции которых котируются на фондовой бирже, покупатель более 30% должен известить исполнительный орган по рынку ценных бумаг).

13.3. Сделки по приобретению контроля

2. Если акции не котируются на бирже или котируются менее шести месяцев, то цена в обязательном предложении не может быть ниже рыночной стоимости, определенной независимым оценщиком. При этом оценивается рыночная стоимость одной соответствующей акции.

3. Если в течение шести месяцев до направления обязательного предложения лицо, направившее обязательное предложение, или его аффилированные лица приобрели либо приняли на себя обязанность приобрести ценные бумаги данного общества, то цена в обязательном предложении должна быть не ниже максимальной цены, по которой они приобрели или дали обязательство приобрести ценные бумаги.

13.3. Сделки по приобретению контроля

- Такое обязательное предложение должно быть сделано при приобретении доли акций открытого общества, превышающей 50% и 75% акций.
- Закон устанавливает **обязанность совета директоров** общества при получении добровольного или обязательного предложения **принять рекомендации акционерам** в отношении полученного предложения, которые включают оценку предложенной цены приобретения, оценку планов лица, направившего предложение, в отношении общества и его работников.

13.3. Сделки по приобретению контроля

- Закон предоставляет возможность любому лицу (в том числе и не являющемуся акционером общества) после поступления в общество добровольного или обязательного предложения направить добровольное **конкурирующее предложение** о приобретении ценных бумаг. Цена приобретения в конкурирующем предложении не может быть ниже цены, указанной в направленном ранее добровольном или обязательном предложении. Ко всем указанным предложениям должна быть приложена банковская гарантия

13.3. Сделки по приобретению контроля

После получения обществом добровольного или обязательного предложения **решения по следующим вопросам принимаются только общим собранием акционеров** :

- увеличение уставного капитала путем размещения дополнительных акций;
- размещение обществом ценных бумаг, конвертируемых в акции, в том числе опционов ;
- одобрение сделки и нескольких взаимосвязанных сделок, связанных с приобретением, отчуждением или возможностью отчуждения обществом прямо или косвенно имущества, стоимость которого составляет 10 и более процентов балансовой стоимости активов, если только такие сделки не совершаются в процессе обычной хозяйственной деятельности и не были совершены до получения обществом добровольного или обязательного предложения;

13.3. Сделки по приобретению контроля

- одобрение сделок с заинтересованностью;
- приобретение обществом акций в случаях, предусмотренных законом;
- увеличение вознаграждения членам органов управления обществом, установление условий прекращения их полномочий, в том числе установление или увеличение компенсаций, выплачиваемых этим лицам в случае прекращения их полномочий.

13.3. Сделки по приобретению контроля

- Лицо, которое стало в результате реализации добровольного или обязательного предложения владельцем более 95% акций общества, предоставляющих право голоса, с учетом акций, принадлежащих ему и его аффилированным лицам, **обязано выкупить** остальные акции этого общества, а также эмиссионные ценные бумаги этого общества, конвертируемые в акции, по требованию их владельцев. Требования владельцев ценных бумаг о выкупе принадлежащих им акций могут быть направлены не позднее чем через шесть месяцев со дня направления им уведомления о праве требовать выкупа.

13.3. Сделки по приобретению контроля

- Выкуп производится по ценам, определенным по указанным выше правилам. При этом **цена не может быть ниже:**
 - 1) цены, по которой такие ценные бумаги приобретались на основании добровольного или обязательного предложений, в результате которого лицо стало владельцем более 95% акций;
 - 2) наибольшей цены, по которой лицо или его аффилированные лица приобрели либо обязались приобрести эти ценные бумаги после истечения срока добровольного или обязательного предложения, в результате реализации которого лицо стало владельцем более 95% акций.

13.3. Сделки по приобретению контроля

- Лицо, которое владеет более 95% акций общества, **вправе выкупить** у акционеров остальные акции и ценные бумаги, конвертируемые в акции. Такое право возникает у него по истечении шести месяцев с момента истечения срока принятия добровольного или обязательного предложений. Если остальные акционеры не изъявили желания продать свои ценные бумаги и не предоставили владельцу более 95% акций своих банковских реквизитов или данных для денежного перевода, акции все равно будут выкуплены, а деньги за них будут перечислены на депозит нотариуса по месту нахождения общества.

13.3. Сделки по приобретению контроля

- Законодательство также предусматривает **санкции за нарушение правил приобретения** более 30% акций открытого акционерного общества. Нарушение лицом, которое приобрело более 30 процентов акций открытого акционерного общества, правил их приобретения — влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от десяти до двадцати пяти минимальных размеров оплаты труда; на должностных лиц — от пятидесяти до двухсот минимальных размеров оплаты труда; на юридических лиц — от пятисот до пяти тысяч минимальных размеров оплаты труда.