

Вклад в ИМУЩЕСТВО ОБЩЕСТВА

САЛЫКБАЕВ АЛИБЕК

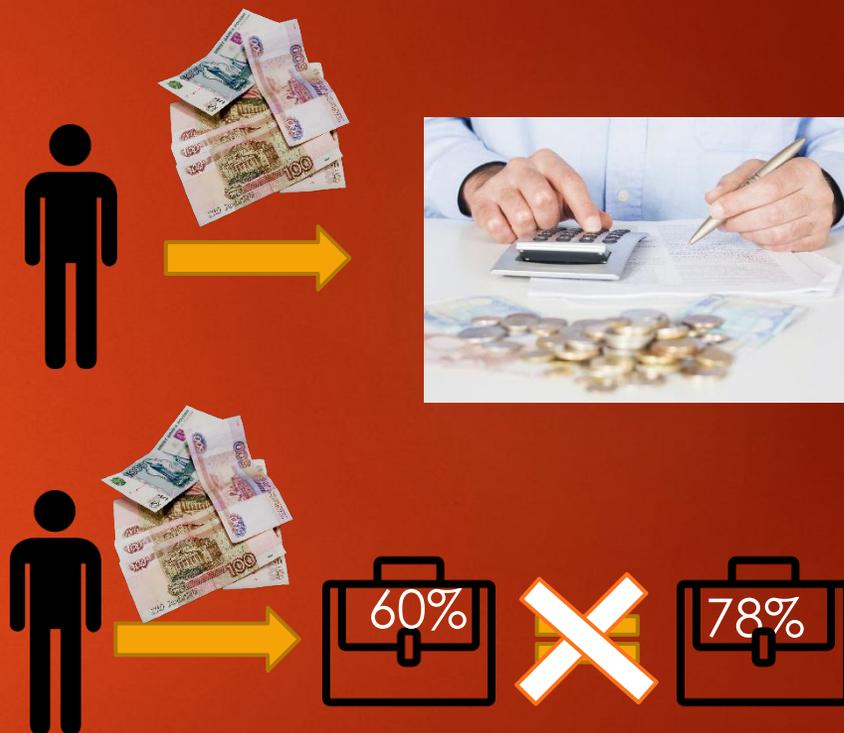
«КОРПОРАТИВНЫЙ ЮРИСТ»



SALYKBAYEV&PARTNERS

Что такое вклад в имущество ООО?

- ▶ Вклад в имущество общества – это, как правило, денежный вклад, которым участник пополняет имущество общества. При этом вклад увеличивает только активы общества, а уставный капитал и доли участников не меняются (в этом отличие от такой процедуры, как увеличение уставного капитала) п.3 -4. ст.27 Закон «Об ООО», а также п.14 Постановления от 9 декабря.1999 г. Пленума ВАС РФ №14 «О некоторых вопросах применения ФЗ «Об ООО».
- ▶ Вкладом участника хозяйственного товарищества или общества в его имущество могут быть денежные средства, вещи, доли (акции) в уставных (складочных) капиталах других хозяйственных товариществ и обществ, государственные и муниципальные облигации. Таким вкладом также могут быть подлежащие денежной оценке исключительные, иные интеллектуальные права и права по лицензионным договорам, если иное не установлено законом (ГКРФ п.1 ст.66.1).



Фабула

ООО «СТАЛЬ СТРОЙ»

Деятельность компании:

Оптово-розничная
торговля
металлопрокатом,
насосным
оборудованием и
запасными частями.

ООО «СТАЛЬ СТРОЙ»

С каким вопросом?

Компания желает внести вклад в имущество общества в срок до 31.12.2016 г. всеми участниками общества пропорционально их долям в уставном капитале для погашения убытков, образовавшихся по итогам работы за 2015, в общей сумме (200.000 рублей) в целях приведения размера чистых активов общества в соответствии с уставным капиталом. Потенциально, в 2017 г, в общество желает войти новый участник и внести в уставной капитал общества, дополнительно 1.700.00 рублей.

ВОПРОСЫ от ООО к SALYKBAYEV&P:

- 1) Каким образом производится вклад в имущество общества? В каком порядке? Какова процедура? Нужно ли вносить поправки в наш Устав? Новый участник в обществе будет обладать большей долей в уставе, каковы риски в вопросах вклада?
- 2) В каком размере средств (если говорить о пропорциональности) вносят участники?
- 3) Какие могут возникнуть сложности?
- 4) Как избежать уплаты налогов по внереализационному доходу?
- 5) Изменятся ли доли в уставном капитале при вкладах в имущество?
- 6) Можем ли внести не деньгами, а иным имуществом (у одного из участников имеются спец. Станок , возможно внесем их как вклад в имущество общества)
- 7) Проведите полное юр. сопровождение по настоящему вкладу



Предоставленные данные ООО «СТАЛЬ-СТРОЙ»

▶ УЧАСТНИКИ ОБЩЕСТВА:

Шмотко Б. Иванов К.К. Ян Ж.Д
В.



Размер доли в уставном капитале общества

▶ УСТАВНОЙ КАПИТАЛ В РАЗМЕРЕ: 1.000.000. р



▶ Образовавшийся убыток: 200.000.р



Обращение к «ООО СТАЛЬ-СТРОЙ» от компании «S&P»

- ▶ «S&P» просит ООО «Сталь-Строй» предоставить Устав общества для соответствующего анализа
- ▶ Какие данные были установлены?
- ▶ ПОЧЕМУ ЭТО ВАЖНО?
- ▶ Установлено: Устав общества ООО «Сталь-Строй» не предусматривает обществу по решению общего собрания его участников вносить вклады в имущество, следовательно необходимо вносить изменения.
- ▶ Это ВАЖНО: поскольку отсутствие пункта в Уставе общества о внесении вкладов в имущество общество, может повлечь в судебном порядке решение о вкладе недействительным, даже в случае если общим собранием участников было принято решение о внесении вкладов в имущество общества.
- ▶ Примечание: Это подтверждает устойчивая суд. Недовольные участника общества на которых решением о внесении вкладов в имущество возложена обязанность по внесению вкладов, оспаривают его. И суды удовлетворяют их требования.
- ▶ Практика: (Постановление ФАС Северо-Кавказского округа от 4 августа 2011 по делу №А53-964/2011).
Ст.27 ФЗ ОБ ООО.



Вносим изменения в действующий устав ООО «Сталь-Строй». Советы снижающие ваши риски

- ▶ Согласно п.1 ст.27 ФЗ Об ООО, в уставе общества необходимо прописать обязанность по решению общего собрания участников общества вносить участниками вклады в имущество общества. Внесение изменений об обязанности вносить вклады в имущество общества должно быть принято всеми участниками общества единогласно.
- ▶ Оставить положение о том, что решение общего собрания участников о внесении вкладов в имущество общества может быть принято большинством не менее двух третей голосов от общего числа голосов участников общества
- ▶ Обязательно закрепить положение о том, что вклады в имущество общества вносятся всеми участниками общества ПРОПОРЦИОНАЛЬНО их долям в уставном капитале общества. Не предусматривать иной порядок определения размеров вкладов в имущество общества, так вы снизите личные риски как участники общества от внесения обременительных финансовых вкладов для вас как для участников, в свете того, что в 2017 году в Ваш бизнес входит новый, состоятельный участник. Уставом общества предусмотреть МАКСИМАЛЬНУЮ СТОИМОСТЬ ВКЛАДОВ в имущество общества, вносимых всеми или определенными участниками общества, ФЗ Об ООО п.2.ст27 дает нам такое право – тем самым для уже существующих участников мы попытаемся максимально хеджировать риски. Также возможно для нового участника ввести определённые ограничения в стоимости вкладов, если Ваш новый участник проголосует за такое ограничение или даст письменное согласие.
- ▶ Вклад в имущество общества по общему правилу вносится деньгами, но так как Вы в будущем желаете внести спец. Станки, как вклад в имущество общества мы можете прописать такое право в Уставе, п.3 ст.27 ФЗ Об ООО дает вам такое право.
- ▶ ВНИМАНИЕ: вклады в имущество общества не изменяют размеры и номинальную стоимость долей участников общества в уставном капитале.



Процедура вклада в имущество общества ООО «Сталь-Строй»

- ▶ 1. Процедура внесения изменений в устав компании об обязанности вносить вклады в имущество общества (единогласно).
- ▶ 2. Общее собрание, на повестку дня которого вынесен соответствующий вопрос
- ▶ 3. Принятие решения, решение должно быть принято большинством – не менее 2/3 голосов от общего числа участников общества. П.1 ст.27 Закона Об ООО
- ▶ Внимание: необходимо нотариальное или подписание протокола всеми участниками или частью участников – подтверждение факта, что общее собрание участников приняло решение, и состав участников присутствовавших при этом. П.3 ст.67.1 ГК РФ

Если этого не сделать, то решение собрания будет считаться недействительным (абз. 3.п107 Постановления Пленума Верховного суда РФ от 23 июня 2015 г. №25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой ГК РФ»)

Содержание решения:

Закон к содержанию и оформлению решения о внесении участниками вкладов в имущество не устанавливает особых требований. Тем не менее внесению вкладов – обязанность участников. Поэтому ее надо определить максимально четко и недвусмысленно.

- ▶ В решении указать:
- ▶ Точный размер вклада каждого участника
- ▶ Предельный срок внесения вкладов
- ▶ Способ внесения вкладов (внести деньги в кассу общества/перечислить на расчетный счет/внести вклад не деньгами, а определенным имуществом).
- ▶ Также, необходимо учитывать и общие требования к оформлению и содержанию решения общего собрания участников



Протокол общего собрания ООО. Вклад основных средств в ООО с целью погашения убытков и приведения размера чистых активов общества в соответствии с уставным капиталом.

В каком размере средств (если говорить о пропорциональности долей) вносят участники?

Б.В. Шмотко - в сумме 120.000 (сто двадцать тысяч) руб. (200.000 руб. x 60%);

Ж.Д. Ян – в сумме 40.000 (сорок тысяч) руб. (200.000 руб. x 20%);

К.К. Иванов – в сумме 40.000 (сорок тысяч) руб. (200.000 руб. x 20%)

Общество с ограниченной ответственностью
«Сталь-Строй»

ПРОТОКОЛ № 1

Собрания 17.11.2016

Вид общего собрания: внеочередное
Форма проведения: очное присутствие (собрание)

Место проведения общего собрания: с/дворца, ул. Б.Туркестанская, д. 22
Время проведения общего собрания: 17.11.2016, 11:00

Общее количество участников Общества: 3
На собрании присутствуют: 3 участника Общества, в количестве 100% долей в уставном капитале Общества.
Собрание правомочно голосовать и принимать решения по вопросам повестки дня.

Председатель собрания: Б.В. Шмотко
Секретарь собрания: Ж.Д. Ян

ПОВЕСТКА ДНЯ:

1. Вклад в имущество общества с целью покрытия убытка, сформированного по итогам 2015 года.

СЛУШАЛИ:

1. Б.В. Шмотко, который предложил внести вклад в имущество общества с целью. Покрытие убытка, сформированного по итогам 2015 года, в сумме 200.000 (двести тысяч) руб. пропорционально долям участников.

ПОСТАНОВИЛИ:

1. Внести вклад в имущество общества всеми участниками пропорционально долям в уставном капитале с целью покрытия убытка, образовавшегося по итогам 2015 года, в сумме 200.000 (двести тысяч) руб.

2. Денежные средства вносятся каждым из участников Общества пропорционально доле участника в уставном капитале:
Б.В. Шмотко - в сумме 120.000 (сто двадцать тысяч) руб. (200.000 руб. x 60%);
Ж.Д. Ян - в сумме 40.000 (сорок тысяч) руб. (200.000 руб. x 20%);
К.К. Иванов - в сумме 40.000 (сорок тысяч) руб. (200.000 руб. x 20%).

3. Денежные средства вносятся участниками на расчетный счет Общества в срок не позднее 18.12.2016 г.

Голосовали:
«За» - единогласно;
«ПРОТИВ» - нет;
«ВОЗДЕРЖАЛИСЬ» - нет.
Решение принято.

Председатель собрания: Б.В. Шмотко
Секретарь собрания: Ж.Д. Ян



Процедура вклада в имущество общества ООО «Сталь-Строй»

Вопрос: Вправе ли общество внести вклад в имущество общества не деньгами, а иным имуществом, если да, то каким? В каком порядке?

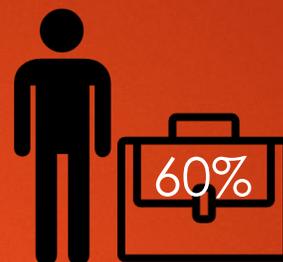
Примечание: у участника Яна Ж.Д. имеется специальный станок, в будущем участник желает внести их как вклад в имущество общества с целью увеличения чистого актива.

- ▶ Ответ: Вклад в имущество может быть внесен не только деньгами, но и иным имуществом, если это предусмотрено в уставе или согласовано решением общего собрания (п. 3 ст. 27 Закона об ООО, ст. 66.1 ГК РФ).



Как избежать уплаты налогов по внереализационному доходу?

- ▶ **Вклад не увеличивает налоговые доходы, если внесен для увеличения чистых активов**
- ▶ В решении участников о внесении вкладов в имущество нужно указать: «Вклады в имущество ООО вносятся для увеличения его чистых активов». Если этой фразы нет, отражение вклада в налоговом учете получателя зависит от доли участника в уставном капитале (подп. 3.4 п. 1 ст. 251 НК РФ). Вклад деньгами не облагается налогом на прибыль, если доля участника в уставном капитале получателя превышает 50% (подп. 11 п. 1 ст. 251 НК РФ).



Не облагается налогом, так как вклад превышает долю в уст.кап 50% +



Вклад настоящих участников должен облагаться, так как доля меньше 50%, но мы в решении прописали «вклад вносится для увеличения чистых активов».

Вывод: При соблюдении подп. 11 п. 1 ст.251 НК РФ у общества не возникает налогооблагаемого внереализационного дохода



Как избежать уплаты налогов по внереализационному доходу (спец станок) облагается ли он налогом?

- ▶ Если вклад внесен имуществом, нужно выполнить еще одно условие. Полученное имущество в течение одного года не должно передаваться третьим лицам. В том числе в аренду, залог или доверительное управление (письмо Минфина России от 09.02.06 № 03-03-04/1/100).
- ▶ В остальных случаях полученный вклад включается во внереализационные доходы (п. 8 ст. 250 и подп. 11 п. 1 ст. 251 НК РФ).



Иные важные вопросы:

- ▶ Вопрос 1. Несет ли какую-либо ответственность участник ООО, который не внес вклад в имущество?

Ответ 1. Да, несет.

Общество может взыскать с него сумму вклада в судебном порядке. Внести вклад – обязанность участника, и он должен ее исполнить. Кроме того, общество может взыскать проценты за пользование чужими денежными средствами

Источник: п.18 Постановления ВАС РФ от 9 декабря 1999 года N 90/14 «О некоторых вопросах применения Федерального закона "Об обществах с ограниченной ответственностью».

Судебная практика: (постановление ФАС Волго-Вятского округа от 6 июля 2009 г. № А28-12515/2008-321/32)- суд взыскал с участника ООО сумму вклада в имущество и проценты

Да я лично голосовал «ЗА» вклад, но что-то не получается внести...



- ▶ Неисполнение обязанности по внесению вклада также может стать одним из оснований для исключения участника из общества

Судебная практика: (постановление ФАС Московского округа от 6 февраля 2008 г. № КГ-А40/14841-07 по делу № А40-13909/07-57-113).



Иные важные вопросы:

- ▶ Вопрос 2. Если участник вышел из ООО, от него могут потребовать внести вклад в имущество?

Ответ: Когда участник выходит из общества, он обязан внести вклад в имущество, если до подачи им заявления о выходе на общем собрании участников было принято решение о внесении таких вкладов (п. 4 ст. 26 Закона об ООО). Исключение участника из общества также не освобождает его от обязанности внести вклад в имущество, если она возникла до исключения (подп. «е» п. 14 постановления 90/14).

Если участник продал (подарил и т. д.) свою долю другому лицу, на нем и на приобретателе доли лежит солидарная обязанность внести вклад в имущество общества, если до совершения сделки на общем собрании участников было принято решение о внесении таких вкладов (п. 12 ст. 21 Закона об ООО).

При этом в отношении приобретателя доли не действуют ограничения для вклада в имущество, которые были установлены именно для продавца доли (п. 2 ст. 27 Закона об ООО).



Вклады в имущество Акционерных обществ

Два режима вкладов:

- ▶ Режим 1 – добровольный порядок внесения вкладов в имущество АО, доступный акционерам как публичных, так и непубличных обществ,
 - ▶ Режим 2 – обязательное внесение вкладов, допускаемое как обязанность акционера непубличного АО
-
- ▶ ДОБРОВОЛЬНОЕ ВНЕСЕНИЕ ВКЛАДОВ (Режим 1)
 - ▶ Допускаются как в публичном АО, так и в непубличном;
 - ▶ Оформляются с помощью:
 1. Заключения договора между АО и акционером (акционерами) и
 2. Одобрения такого договора решением Совета директоров АО (или общего собрания акционеров, в случае, если совет в обществе не сформирован).



ОБЯЗАТЕЛЬНОЕ ВНЕСЕНИЕ ВКЛАДОВ (Режим 2)

Допускается только в непубличном АО. Тем самым в публичных АО акционеры и далее могут иметь лишь права, но не нести позитивных обязанностей, проистекающих из факта участия в АО.

Оформляется посредством:

ШАГ 1

Указание в Уставе на возможность возложения обязанности вносить вклады в имущество;

ШАГ 2

Принятие общим собранием решения о возложении такой обязанности:

Единогласно всеми акционерами – при возложении обязанности на всех акционеров;

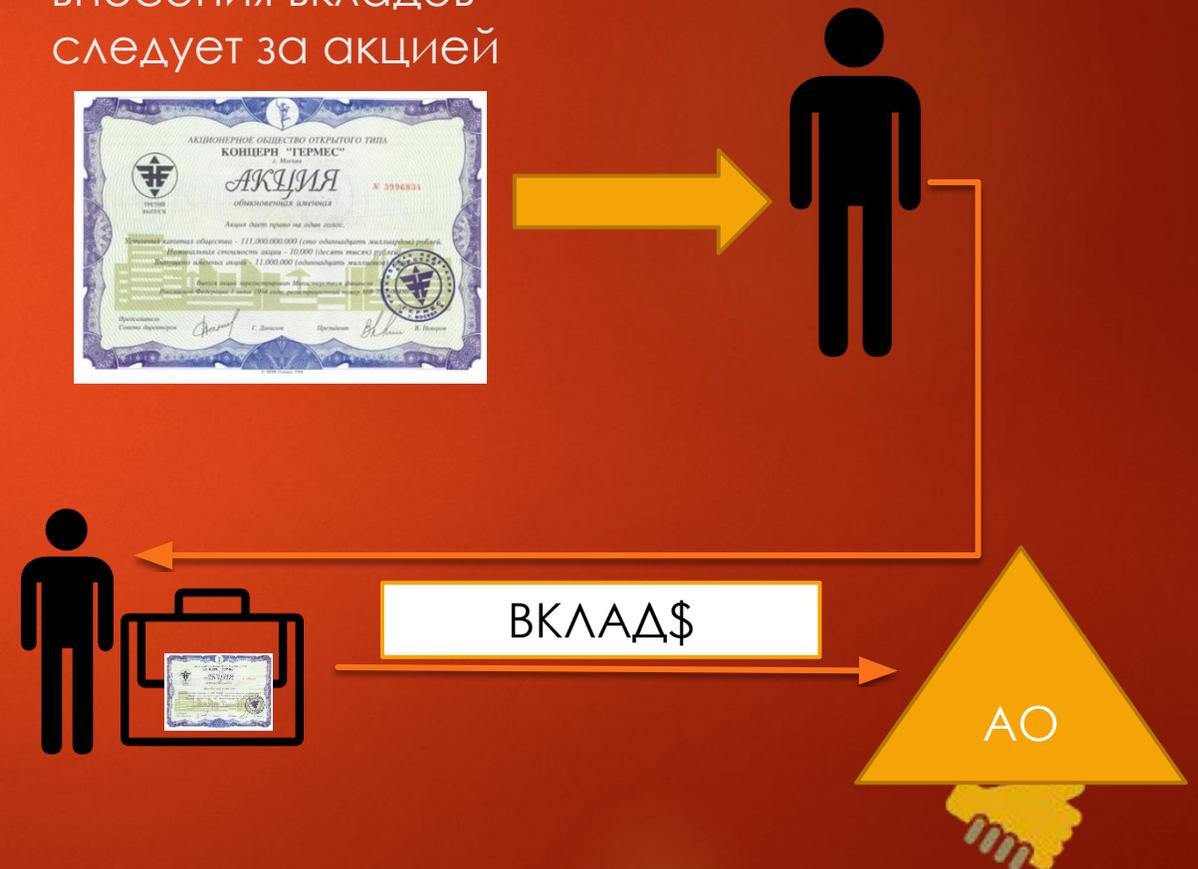
Большинством в 3/4 голосов от принимающих участие в собрании и при этом единогласно всеми владельцами акций, на которых возлагается обязанность – при возложении на владельцев акций определенной категории (типа) (п.3 ст.32.2 ФЗ об АО).



Обязанность внесения вкладов

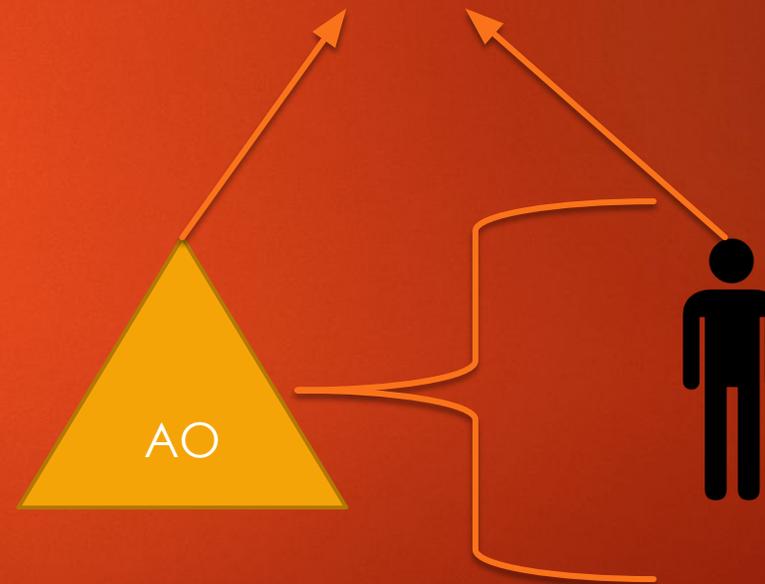
Обязанность по внесению вклада несут те акционеры, которые являлись владельцами акций на дату возникновения обязанности по внесению вклада. Иными словами, обязанность по внесению вкладов следует за акцией: ее несет тот, кому будут принадлежать акции, когда нужно будет вносить вклад, а не те лица, которые голосовали за принятие решения о внесении записи в устав.

Обязанность
внесения вкладов
следует за акцией



Неисполнение обязанности по внесению вклада

- ▶ Обязанность может быть принудительно исполнена через суд по требованию самого АО или его акционера п.4 ст.32.2. Тем самым акционер, не исполнивший обязанность, может стать должником непубличного АО, даже если он ничего не получал от такого АО в виде дивидендных или иных выплат.



Состав вклада

Состав вклада определяется в соответствии с Гражданским кодексом. Согласно текущей редакции ГК таким вкладом могут стать: денежные средства, вещи, доли (акции) других хозяйственных товариществ и обществ, государственные и муниципальные облигации, исключительные, иные интеллектуальные права и права по лицензионным договорам, подлежащие денежной оценке.

ДОПОЛНИТЕЛЬНО УСТАНОВЛЕННЫ СЛЕДУЮЩИЕ ПРАВИЛА В ОТНОШЕНИИ ВКЛАДОВ

- ▶ Договор о внесении вклада не является договором дарения, и на него не распространяются правила о сделках с заинтересованностью.
- ▶ Вклады вносятся пропорционально принадлежащей акционеру доле в капитале АО (иной принцип может быть предусмотрен в уставе непубличного АО)
- ▶ Устав непубличного АО может устанавливать максимальную стоимость вкладов, вносимых всеми или определенными акционерами, и иные ограничения по внесению вкладов



Различия в сравнении с ООО

- ▶ 1. В ООО право участника на косвенный иск об исполнении обязанности по внесению вклада прямо не установлено
- ▶ 2. В ООО не требуется заключение отдельного договора о вкладе.
- ▶ 3. Несколько отличаются пороги для принятия решения об установлении обязанности по внесению вклада в ООО, но в целом, также как и для АО, в ООО установлены повышенные пороги.