

Крупные сделки и сделки с заинтересованностью

Новая жизнь – новые правила



КРАТКО О НОВОВВЕДЕНИЯХ

- Новый закон ФЗ от 03 июля 2016 года № 343-ФЗ
- Изменения внесены в ФЗ об АО и ФЗ об ООО
- Вступают в силу 01 января 2017 года
- Учтено деление на публичные и непубличные АО
- Влияют на:
 - Определения
 - Подготовку к ОСА
 - Компетенцию ОСА/СД (в части формулировок)
 - Порядок и необходимость одобрения
- Акценты в презентации будут сделаны на АО

СОДЕРЖАНИЕ

1

Изменение понятия «крупная сделка»

2

Изменение порядка согласования крупных сделок

3

Изменение понятия «сделки с заинтересованностью»

4

Изменение порядка согласования сделок с заинтересованностью

5

Вопросы оспаривания сделок: новые правила

6

Общий анализ изменений: потенциальные риски и трудности

7

Раскрытие информации в связи с новыми правилами

Изменение понятия «крупная сделка»



КРУПНАЯ СДЕЛКА:

СЕЙЧАС

Крупные сделки

- ▼ Сделка или несколько взаимосвязанных сделок

- ▼ Связана с приобретением, отчуждением прямо либо косвенно имущества (стоимость – 25% и более **стоимости активов** общества на основании данных бухгалтерской отчетности за последний отчетный период)

- ▼ ИСКЛЮЧЕНИЯ:
 - ▶ совершаемые в ходе обычной хозяйственной деятельности
 - ▶ связанные с размещением посредством подписки (акции, или цб конвертируемые в акции)
 - ▶ обязательные в силу закона

- ▼ Иные случаи распространения порядка одобрения крупных сделок устанавливаются уставом

КРУПНАЯ СДЕЛКА

НОВОЕ

Крупные сделки

- ▼ **Прямое указание на сделки, подпадающие под определение крупных (при условии соблюдения порогов):**
 - ▶ **Приобретение ценных бумаг, которое повлечет направление обязательного предложения**
 - ▶ **Сделки, предусматривающие обязанность общества:**
 - ▶ **Передать имущество во временное владение и (или) пользование**
 - ▶ **Предоставить третьему лицу право использования результатов интеллектуальной деятельности или средств индивидуализации на условиях лицензии**

КРУПНАЯ СДЕЛКА

НОВОЕ

Крупные сделки

▼ Оценка стоимости активов - количественный критерий

- ▶ **При отчуждении:** с балансовой стоимостью активов общества сопоставляется наибольшая из двух величин: балансовая стоимость или цена его отчуждения
- ▶ **При приобретении:** с балансовой стоимостью активов сопоставляется цена приобретения
- ▶ **При передаче во временное владение:** с балансовой стоимостью активов сопоставляется балансовая стоимость передаваемого имущества

КРУПНАЯ СДЕЛКА: НОВОЕ ПОНЯТИЕ

Новое понятие - «сделки, не выходящие за пределы обычной хозяйственной деятельности»

Признаки:

- **любые** сделки (совершаемые обществом, либо обществами с аналогичной деятельностью)
- **независимо** от того, совершались ли обществом ранее
- **не приводящие к прекращению деятельности** общества или **изменению** ее **вида** либо **существенному изменению** ее **масштабов**

Ранее понятие «обычная хозяйственная деятельность» содержалось в законе, но конкретизировалось только судебной практикой:

«..обусловленные разумными экономическими причинами сделки, **не отличающиеся** существенно по своим основным условиям **от аналогичных сделок, неоднократно** совершавшихся до этого должником в течение **продолжительного периода времени**, и необходимые **для осуществления хозяйственной деятельности**»*

ВВ! ТЕПЕРЬ ОБЫЧНАЯ ХОЗЯЙСТВЕННАЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ РАЗНАЯ ДЛЯ ИРТ, МТ

*Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 12.07.2011 N 722/11, Постановление Президиума ВАС РФ от 15.01.2013 N 9597/12 по делу N А75-1997/201

Изменения порядка согласования крупных сделок

КРУПНАЯ СДЕЛКА: ПОРЯДОК СОГЛАСОВАНИЯ

До одобрения

- ▼ **Стоимость имущества или прав на результаты интеллектуальной деятельности определяется СД общества**
- ▼ **СД (при его отсутствии Е.И.О.) утверждает заключение о крупной сделке:**

- ▶ Последствия для общества
- ▶ Оценка целесообразности

Заключение предоставляется акционерам в рамках подготовки к ОСА

- ▼ **Не требуется одобрения в случаях:**

- ▶ Компания одного лица, являющегося Е.И.О.
- ▶ Размещение акций, цб, конвертируемых в акции **(за исключением условий об определении и выплате вознаграждения лицу, оказывающему услуги по размещению)**
- ▶ Переход прав на имущества в случае реорганизации
- ▶ Обязательные в силу закона, с расчетами по ценам, устанавливаемым Правительством РФ
- ▶ Приобретение цб в рамках обязательного предложения
- ▶ На условиях, одинаковых с предварительным договором (если он одобрен)

КРУПНАЯ СДЕЛКА: ПОРЯДОК СОГЛАСОВАНИЯ

Одобрение

▼ Решение об одобрении:

- ▶ должно **содержать** существенные условия или порядок их определения
- ▶ может **не указывать** стороны или выгодоприобретателей, если они не известны к моменту одобрения

ИСКЛЮЧЕНИЕ: данное положение не применяется в отношении стратегических обществ, а также АО, 50 % и более акций которого принадлежат РФ, либо АО, где у государства есть «золотая акция»

- ▶ может **содержать** минимальные и максимальные параметры сделки (ценовые) или порядок их определения
- ▶ может **содержать** (i) согласие на проведение аналогичных сделок, (ii) альтернативные варианты условий сделки, (iii) согласие на совершение сделки при условии совершения нескольких сделок одновременно
- ▶ может **содержать** срок, в течение которого согласие действительно, по умолчанию 1 год, если иной срок не вытекает из существа и условий, обстоятельств, в которых давалось согласие

Крупная сделка может быть совершена под отлагательным условием получения согласия на ее совершение

КРУПНАЯ СДЕЛКА: ПОРЯДОК СОГЛАСОВАНИЯ

Одобрение

▼ Решение об одобрении, если сделка также является сделкой с заинтересованностью:

▶ **Более 50 % балансовой стоимости активов**

▶ большинство в 3/4 голосов акционеров - владельцев голосующих акций, принимающих участие в общем собрании акционеров,

+

▶ большинство всех не заинтересованных в сделке акционеров, **принимающих участие в ОСА**

▶ **От 25 до 50 % балансовой стоимости активов**

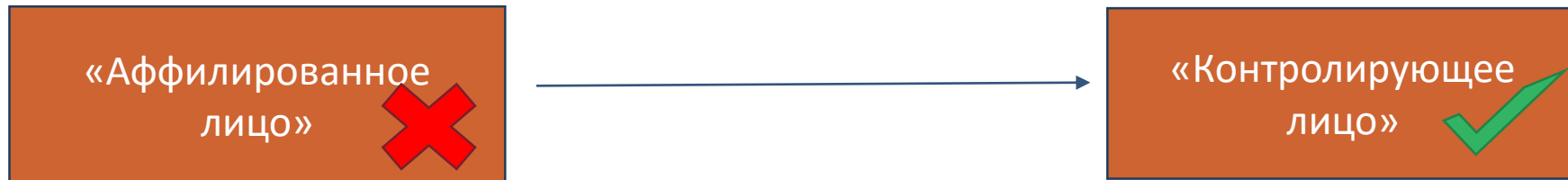
▶ в порядке, предусмотренном для одобрения сделок с заинтересованностью

NB: непонятен статус для продажи от 25 до 50 % – одобрение по требованию или по умолчанию ? (см. слайды про сделки с заинтересованностью). Общая рекомендация, если требования нет, то одобрять как крупную.

Изменение понятия «сделки с заинтересованностью»



СДЕЛКИ С ЗАИНТЕРЕСОВАННОСТЬЮ



Под "контролирующим лицом" понимается лицо, имеющее право прямо или косвенно (через подконтрольных лиц) распоряжаться (через участие в капитале, договор ДУ, товарищества, поручения, акционерного соглашения) более 50 % голосов в высшем органе управления, либо право назначать Е.И.О., либо более 50 % коллегиального органа управления

- ▼ РФ, ее субъект, муниципальное образование не являются контролирующими лицами
- ▼ Для стратегических предприятий (компании с долей РФ, "Золотые акции") - особые, сниженные пороги: более 20 % голосов и т.п.

СДЕЛКИ С ЗАИНТЕРЕСОВАННОСТЬЮ

▼ ИСКЛЮЧЕНИЯ:

- ▶ Обычная хозяйственная деятельность:
 - ▶ неоднократность (**в отличие от крупных сделок**)
 - ▶ схожесть условий
 - ▶ длительный период (**в отличие от крупных сделок**)
 - ▶ в них не было заинтересованности
- ▶ Компания одного лица (все голосующие акции), где оно же Е.И.О.
- ▶ Заинтересованность всех владельцев голосующих акций, нет иных заинтересованных лиц (в уставе непубличного АО может быть предусмотрено необходимость получения согласия в этом случае)
- ▶ Сделки, связанные с размещением акций, цб, конвертируемых в акции
- ▶ Размещение по открытой подписке облигаций, их приобретение
- ▶ Приобретение и выкуп акций
- ▶ Переход активов в рамках реорганизаций
- ▶ Сделки в рамках открытых торгов
- ▶ Имущество с балансовой стоимостью менее 0,1 % балансовой стоимости активов, при условии, что размер таких сделок не превышает предельных значений ЦБ РФ
- ▶ Сделки в рамках предварительного договора (если он был одобрен)

Изменения порядка согласования сделок с заинтересованностью

СДЕЛКИ С ЗАИНТЕРЕСОВАННОСТЬЮ

Общее правило: сделки с заинтересованностью не требуют предварительного одобрения

Сделка с заинтересованностью **должна** быть одобрена **СД (НС)** по требованию **(исключения на следующем слайде):**

- ЕИО общества
- Члена коллегиального исполнительного органа
- Члена СД (НС)
- Акционеров, обладающих не менее чем 1% голосующих акций

Непубличные АО уставом могут закрепить иной порядок одобрения, либо установить, что положения закона не применяются к этому обществу – единогласное решение всех акционеров

**НВ нет требования об
одобрении по
умолчанию**

СДЕЛКИ С ЗАИНТЕРЕСОВАННОСТЬЮ

Сделка с заинтересованностью **должна быть одобрена ОСА (исключительная компетенция)**, если заявлено соответствующее требование и это:

- Сделка или несколько взаимосвязанных сделок, в рамках которых передаваемое имущество составляет 10 и более % балансовой стоимости активов общества
- Сделка или несколько взаимосвязанных сделок по реализации **обыкновенных** или **привилегированных** акций, в количестве более 2 % акций, ранее размещенных обществом и акций, в которые могут быть конвертированы иные цб (если уставом не предусмотрено меньшее количество)

Порядок определения цены сделки:

- В публичном обществе цена имущества определяется большинством голосов директоров, не заинтересованных в совершении сделки, если необходимость большего числа, не установлена уставом
- Если кворума нет, цена определяется единогласно

СДЕЛКИ С ЗАИНТЕРЕСОВАННОСТЬЮ : ПОРЯДОК СОГЛАСОВАНИЯ

Одобрение

- ▼ Решение о согласии на совершение сделки принимается (если было удовлетворено требование):
 - ▶ **Для ПАО**
 - ▶ Большинство незаинтересованных членов СД, если больший порог не предусмотрен уставом
 - ▶ в критерий незаинтересованности, из новых, добавлено положение о том, что такой директор не должен быть лицом, контролирующим общество или управляющую организацию, или иметь право давать обществу обязательные указания. В уставе могут быть закреплены дополнительные критерии.
 - ▶ Если кворум отсутствует или количество незаинтересованных директоров менее двух – ОСА
 - ▶ **Для непубличного АО**
 - ▶ Большинство незаинтересованных членов СД, если больший порог не предусмотрен уставом
 - ▶ **Для всех АО**
 - ▶ Если ОСА, такое решение принимается большинством незаинтересованных акционеров, принимающих участие в голосовании, если все заинтересованы – большинство голосов акционеров, присутствующих на собрании

В ЧАСТИ КВОРУМА ДЛЯ ЗАСЕДАНИЯ ОСА И СД, ИЗМЕНЕНИЯ В НПА ПЛАНИРУЮТСЯ ДО КОНЦА ГОДА

СДЕЛКИ С ЗАИНТЕРЕСОВАННОСТЬЮ: СОГЛАСОВАНИЕ

Извещение

Члены органов управления, акционеры, иные лица (контролирующее лицо) обязаны уведомить общество об обстоятельствах, в силу которых они могут являться заинтересованными в соответствующих сделках

По форме ЦБ РФ

Общество обязано известить о предстоящей сделке до ее совершения членов СД, правления, если все заинтересованы – акционеров (уставом может быть предусмотрена обязанность уведомить и акционеров)

СДЕЛКИ С ЗАИНТЕРЕСОВАННОСТЬЮ: ИЗВЕЩЕНИЕ О СДЕЛКЕ

Не позднее чем за 15
дней до даты
совершения сделки
(иной срок – в уставе)

Членам СД (НС)
Членам коллегиального
исполнительного
органа
Акционерам

* извещение о сделке направляется акционерам только в том случае, если:

- члены СД (НС), коллегиальных ИО все заинтересованы
- формирование СД (НС), коллегиальных ИО не предусмотрено законом или уставом
- уставом предусмотрено информирование акционеров/участников наряду с членами СД (НС), коллегиальных ИО

СДЕЛКИ С ЗАИНТЕРЕСОВАННОСТЬЮ: УВЕДОМЛЕНИЕ О ЗАИНТЕРЕСОВАННОСТИ



Вопросы оспаривания сделок: новые правила



ОСПАРИВАНИЕ СДЕЛОК: ОБЩИЕ ИЗМЕНЕНИЯ

	Сейчас	С 1 января 2017 года
<p>Кто может оспорить сделку?</p>	<ul style="list-style-type: none"> • Само общество • Его акционер 	<ul style="list-style-type: none"> • Само общество • Член СД (НС) • Акционеры (акционер), владеющие в совокупности не менее чем 1% голосующих акций общества

ОСПАРИВАНИЕ КРУПНЫХ СДЕЛОК

	Сейчас	С 1 января 2017 года
<p>Что нужно доказать?</p>	<ul style="list-style-type: none"> • Голосование акционера на ОСА могло повлиять на результаты вынесенного решения • Сделка повлекла или может повлечь убытки для истца или общества, иные неблагоприятные последствия • На момент рассмотрения судом одобрение отсутствует • Недобросовестность контрагента 	<ul style="list-style-type: none"> • На момент рассмотрения судом не получено одобрение сделки • Недобросовестность контрагента (знал или должен был знать о крупности и отсутствии одобрения)

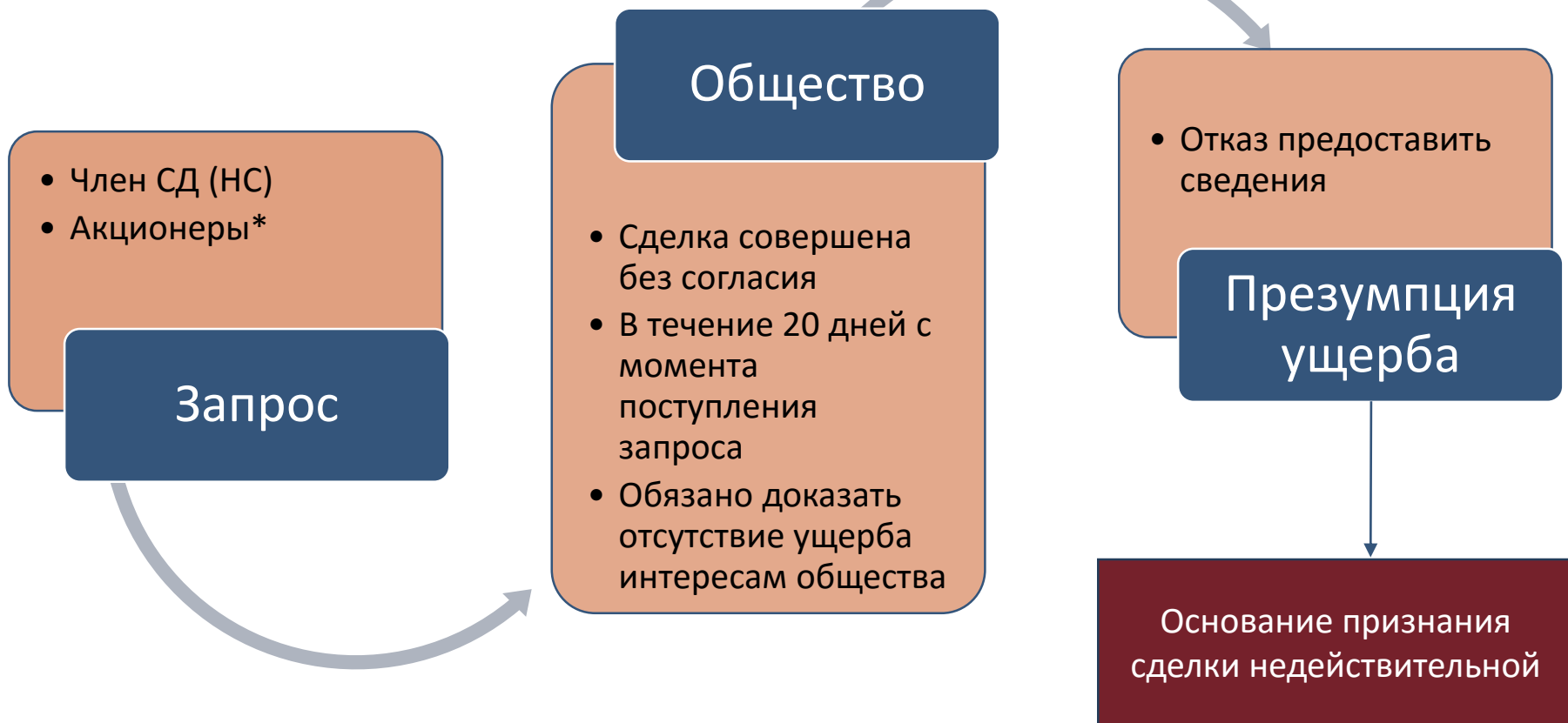
ОСПАРИВАНИЕ СДЕЛОК С ЗАИНТЕРЕСОВАННОСТЬЮ

	Сейчас	С 1 января 2017 года
Что нужно доказать?	<ul style="list-style-type: none"> Голосование незаинтересованного акционера на ОСА могло повлиять на результаты решения Сделка повлекла или может повлечь убытки для истца или общества, иные неблагоприятные последствия На момент рассмотрения судом не получено одобрение сделки Контрагент знал о совершении сделки с нарушением требований к ней 	<ul style="list-style-type: none"> Ущерб интересам общества* Недобросовестность контрагента

*предполагается, если нет согласия или последующего одобрения и лицу, обратившемуся к обществу с запросом не предоставлены запрошенные сведения

ОСПАРИВАНИЕ СДЕЛОК С ЗАИНТЕРЕСОВАННОСТЬЮ: УЩЕРБ

Требование о предоставлении информации по ущербу



* владеющие в совокупности не менее 1% голосующих акций общества

Общий анализ изменений и связанных потенциальных рисков и трудностей



ИЗМЕНЕНИЯ: ОБЩИЕ

Требования к решению о согласии на совершение сделки приведены в соответствие с
наработками судов

Порог для оспаривания сделок – владение 1% голосов общества

ИЗМЕНЕНИЯ: СПЕЦИАЛЬНЫЕ

Крупные сделки

Новое понятие «обычной хозяйственной деятельности» устраняет признак «неоднократности» и делает акцент на сделках, затрагивающих саму суть хозяйственной деятельности общества, усиливая усмотрение судов

Крупная сделка может быть совершена под отлагательным условием получения одобрения

Расширен перечень крупных сделок, не требующих одобрения

При оспаривании крупных сделок не требуется доказывать факт причинения убытков: уменьшение объема доказывания

Сделки с заинтересованностью

Отмена обязательного предварительного одобрения для сделок с заинтересованностью

Непубличные АО могут установить свой порядок одобрения сделок с заинтересованностью

Переход от аффилированности к подконтрольности

АНАЛИЗ ИЗМЕНЕНИЙ: ПОТЕНЦИАЛЬНЫЕ РИСКИ

Риски

Лицо, не уведомившее общество о своей заинтересованности, предполагается виновным в причинении убытков

Непредставление по запросу сведений об отсутствии ущерба от несогласованной сделки с заинтересованностью презюмирует данный ущерб (если на момент судебного разбирательства сделка не одобрена)*

Отсутствие обязанности доказывать убытки при оспаривании крупной сделки упрощает признание подобных сделок недействительными

Исключение неоднократности для крупных сделок - как признака «сделок, не выходящих за пределы обычной хозяйственной деятельности» усилило усмотрение судов и правовую неопределенность соответственно

Раскрытие информации: новые правила

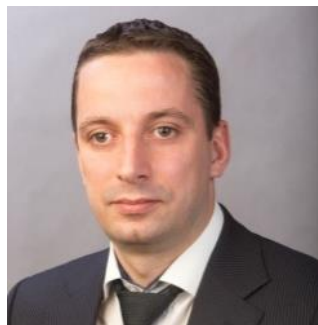
РАСКРЫТИЕ ИНФОРМАЦИИ: НОВЫЕ ПРАВИЛА

С 20 июня 2016 года

Новые требования* к раскрытию информации для сделок с заинтересованностью. Для крупных сделок порядок прежний.

	ССФ	Годовой отчет
<p>Что добавилось?</p>	<p><u>Информация по заинтересованному лицу в сделке:</u></p> <ul style="list-style-type: none"> • Полное и сокращенное наименование организации/ФИО физического лица • Место нахождения организации • Основание признания заинтересованным • Доли участия в УК эмитента и юридического лица – контрагента 	<p><u>Для каждой сделки (группы сделок) размером $\geq 2\%$ балансовой стоимости активов АО – касательно заинтересованных лиц:</u></p> <ul style="list-style-type: none"> • Основание признания заинтересованными • Доли участия в УК эмитента и юридического лица – контрагента на дату совершения сделки

*Указание Банка России от 01.04.2016 N 3987-У "О внесении изменений в Положение Банка России от 30 декабря 2014 года N 454-П «О раскрытии информации эмитентами эмиссионных ценных бумаг»



Олег Бычков

Партнер

- Корпоративное право
- Слияния и поглощения
- Рынки капитала
- Банковское право

Oleg.Bychkov@lp.ru



Алексей Шмелев

Советник

- Корпоративное право
- Слияния и поглощения
- Рынки капитала

Aleksey.Shmelev@lp.ru