

branan.legal.

**Крупные и заинтересованные сделки в новом формате:
актуальная практика компаний в 2017 году**

14 сентября 2017 г.

Ключевые изменения в регулировании «особых» сделок с 01.01.17 (1)

| До 31.12.2016 | Действующая редакция |
|---|---|
| 1. Крупные сделки могут быть одобрены как до, так и после их совершения, сделки с заинтересованностью – только до их совершения. | Как крупные сделки, так и сделки с заинтересованностью могут быть одобрены предварительно и после их совершения (согласие на совершение и последующее одобрение) . |
| 2. Сделка с заинтересованностью требует одобрения общим собранием акционеров, если стоимость имущества по сделке превышает 2% от БСА | Сделка с заинтересованностью требует одобрения общим собранием акционеров, если стоимость имущества по сделке превышает 10% от БСА. |
| 3. Сделка с заинтересованностью требует одобрения независимо от цены сделки . | Не требуется одобрение сделок с заинтересованностью, если <u>стоимость имущества</u> по сделке не превышает 0,1 % БСА при условии, что размер таких сделок не превышает предельных значений, установленных ЦБ. |
| 4. Для целей определения заинтересованности в совершении сделки используется понятие аффилированного лица | Для целей определения заинтересованности в совершении сделки используются понятия контролирующего и подконтрольного лица . РФ, субъект РФ, муниципальное образование не признаются контролирующими лицами. |

Ключевые изменения в регулировании «особых» сделок с 01.01.17 (2)

| До 31.12.2016 | Действующая редакция |
|---|---|
| 5. Понятие обычной хозяйственной деятельности не определено. | Под сделками, не выходящими за пределы обычной хозяйственной деятельности , понимаются любые сделки, заключаемые при осуществлении деятельности соответствующим обществом либо иными организациями, осуществляющими аналогичные виды деятельности , независимо от того, совершались ли такие сделки данным обществом ранее, если такие сделки не приводят к прекращению деятельности общества или изменению ее вида либо существенному изменению ее масштабов. |
| 6. В решении об одобрении сделки должны быть указаны стороны сделки, выгодоприобретатель, цена, предмет и иные существенные условия. | Могут не указываться сторона крупной сделки и выгодоприобретатель, если сделка заключается на торгах. Могут содержаться минимальные и максимальные параметры условий сделки, альтернативные и отлагательные условия. |
| 7. Требуется предварительное одобрение сделки с заинтересованностью. | Требуется предварительное (за 15 дней до сделки) извещение о совершении сделки с заинтересованностью. Предварительное согласие – только при наличии требования. |

Ключевые изменения в регулировании «особых» сделок с 01.01.17 (3)

| До 31.12.2016 | Действующая редакция |
|--|--|
| 8. Срок действия решения об одобрении сделки не предусмотрен. | В решении о согласии на совершение сделки может быть указан срок, в течение которого действительно такое решение. Если такой срок в решении не указан, согласие считается действующим в течение одного года с даты его принятия. |
| 9. Решение об одобрении сделки, в совершении которой имеется заинтересованность, принимается общим собранием акционеров большинством голосов всех не заинтересованных в сделке акционеров - владельцев голосующих акций | Решение о согласии на совершение сделки, в совершении которой имеется заинтересованность, принимается общим собранием акционеров, большинством голосов всех не заинтересованных в совершении сделки акционеров - владельцев голосующих акций общества, принимающих участие в голосовании |
| 10. Отсутствуют специальные требования к материалам при одобрении крупной сделки | Предусмотрена подготовка заключения СД или ЕИО (при отсутствии СД) о крупной сделке, одобряемой ОСА (для АО) |
| 11. Право на оспаривание сделок предоставлено обществу и акционеру | Право на оспаривание сделок предоставлено обществу, членам СД, акционеру, владеющему более 1% голосующих акций |

Предварительные итоги применения закона. Практика компаний

+

- Уменьшилось общее количество сделок, требующих одобрения (меньше оснований для заинтересованности в совершении сделки, отсутствие необходимости одобрения сделок до 0,1% БСА)

+

- Уменьшилось количество сделок, одобряемых собранием

-

- Увеличилось количество сделок, требующих одобрения советом директоров

+ -

- Компании в уставах отменяют для себя действие положений законов о сделках с заинтересованностью и/или определяют собственный порядок

Предельные значения для сделок с заинтересованностью с 13.05.2017

Установлены Банком России (Указание от 31.03.2017 №4335-У):

В случае, если стоимость имущества по сделке с заинтересованностью составляет до 0,1% балансовой стоимости активов (включительно), то для решения вопроса об обязательности её одобрения необходимо также учитывать предельные значения таких сделок, установленные Банком России):

| БСА хозяйственных обществ по данным бухгалтерской (финансовой) отчетности на последнюю отчетную дату: | Предельное значение: |
|---|----------------------|
| не более 25 млрд. руб. | 20 млн. руб. |
| от 25 млрд. до 100 млрд. руб. | 50 млн. руб. |
| от 100 млрд. до 1 трлн. руб. | 500 млн. руб. |
| от 1 трлн. до 2 трлн. руб. | 1 млрд. руб. |
| более 2 трлн. руб. | 2 млрд. руб. |

Учтены пожелания бизнеса, в целом значения соответствуют потребностям компаний

Пример 1. Требуется ли получение согласия на совершение сделки с заинтересованностью в АО и ПАО?




* Позиция регулятора, доведенная до эмитентов по их запросам

Требования к уведомлениям заинтересованных лиц

Указание ЦБ РФ «О требованиях к порядку направления и форме уведомлений лиц, которые могут быть признаны заинтересованными в совершении акционерным обществом сделок» от 03.04.2017 №4338-У:

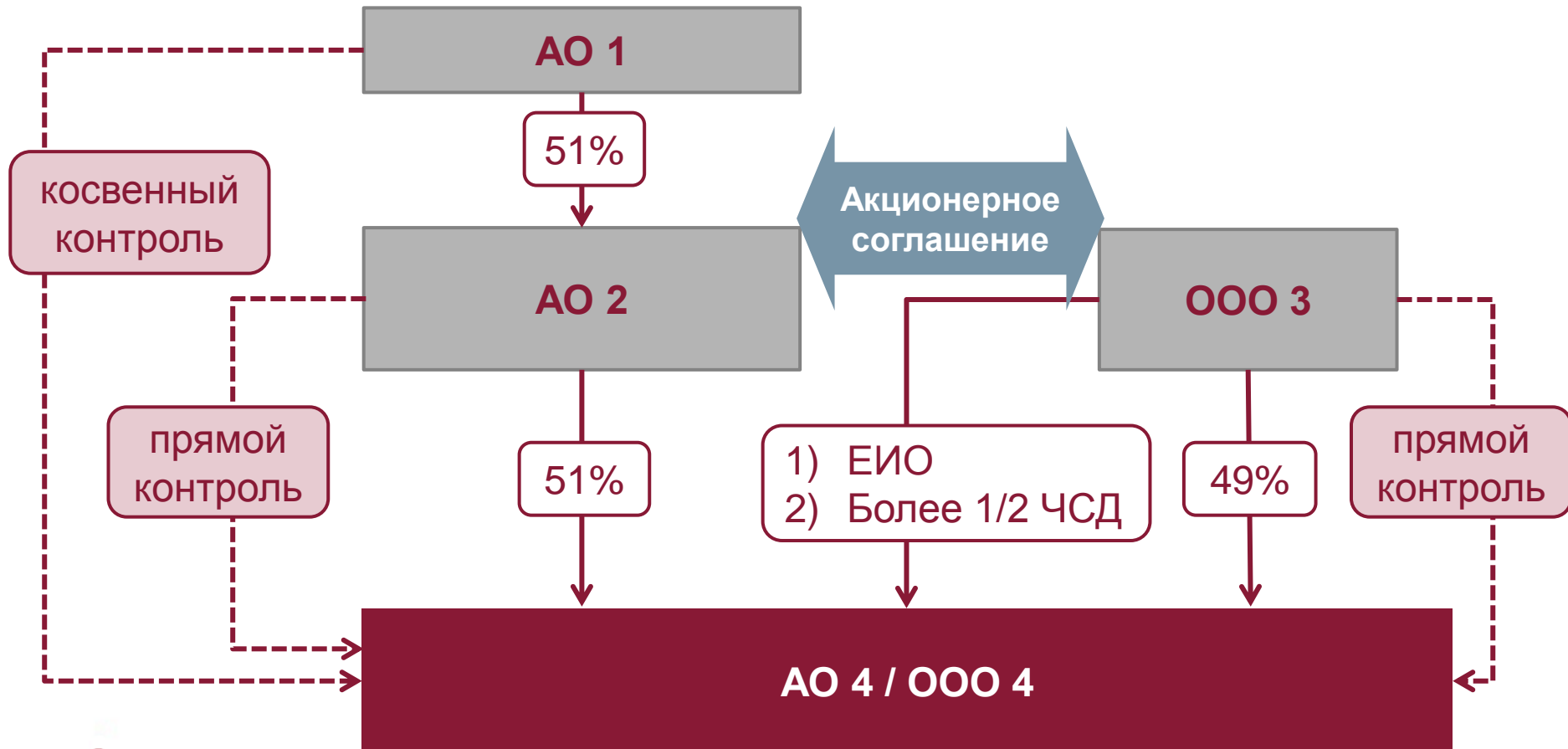
1. Уведомления направляются в общество «потенциально заинтересованные лица»
2. Уведомление составляется по форме
3. Уведомление направляется в общество в течение двух месяцев со дня, когда «потенциально заинтересованные лица» узнали или должны были узнать о наступлении обстоятельств, в силу которых они могут быть признаны заинтересованными в совершении обществом сделок
4. Предусмотрен порядок направления уведомления (заказное письмо, курьерская служба, под роспись и др.)



Обязанность возложена на потенциально заинтересованных лиц, при этом именно общество заинтересовано в оперативном получении информации

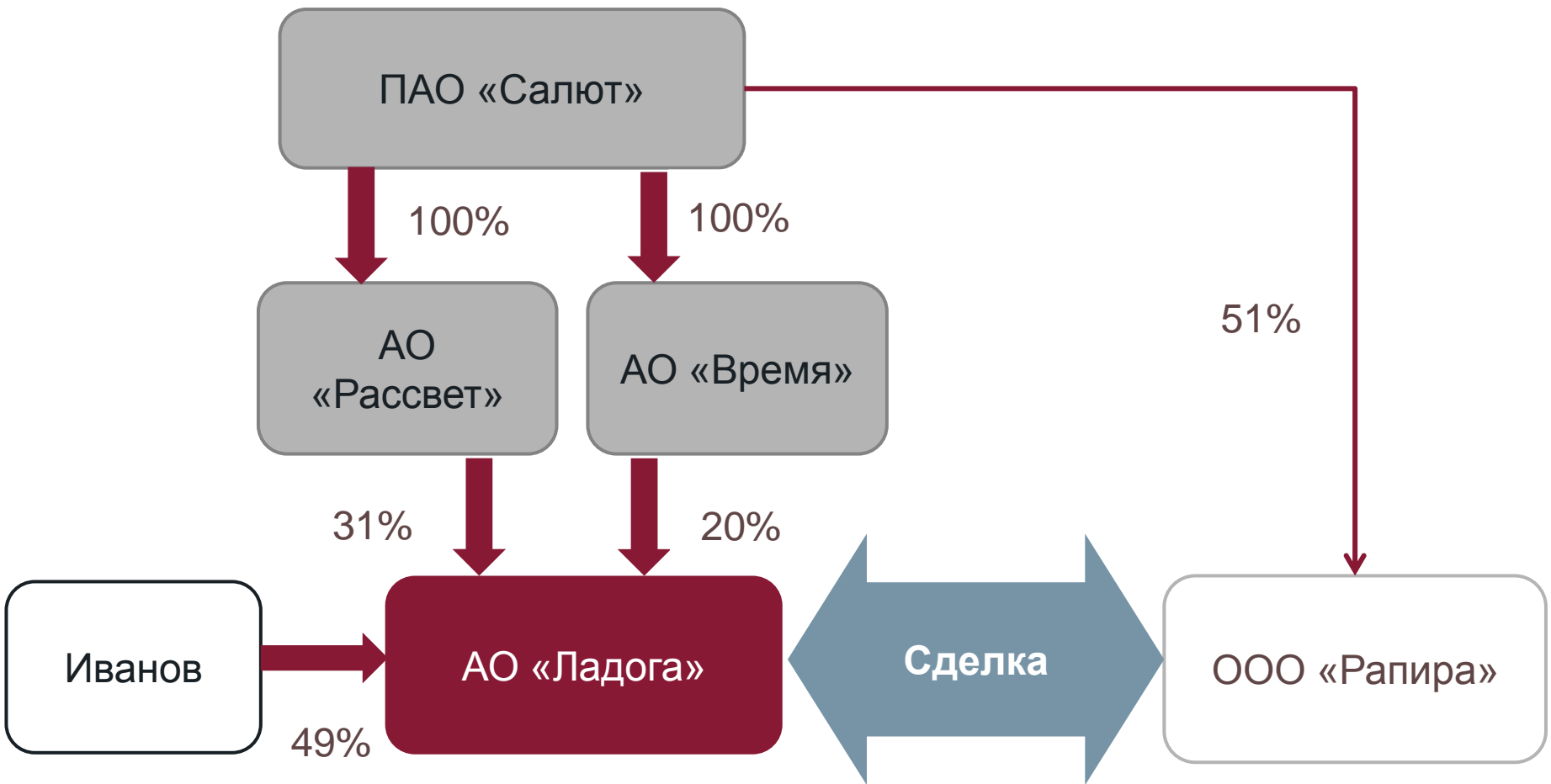
Контролирующее и подконтрольное лицо: проблемы трактовки

Контролирующее лицо: лицо, **имеющее право (!!!)** распоряжаться прямо или косвенно более 50% голосов или назначать ЕИО или более 50% коллегиального органа управления (СД)



Пример 3.

Кто голосует по вопросу о согласии на совершение сделки?



Отдельные практические вопросы применения новых норм по «особым» сделкам (1)

Применение понятия
обычной
хозяйственной
деятельности

- Обычная хозяйственная деятельность для крупных сделок
- Обычная хозяйственная деятельность для сделок с заинтересованностью
- Трактовка отдельных понятий

Требование о согласии
на совершении сделки

- Практические вопросы порядка направлений извещений
- Порядок действий СД для получения согласия на совершении сделки по требованию (1 или 2 заседания СД)

Применение
исключений из правил
одобрения сделок

- Случаи, когда на сделки не распространяются положения закона о заинтер.сделках
- Случаи, когда на сделки на распространяются положения закона о крупных сделках
- Указывать ли сделки до 0,1% БСА в год. отчете?

Отдельные практические вопросы применения новых норм по «особым» сделкам (2)

Отмена режима заинтересованных сделок в АО

- Отсутствие контроля за сделками с заинтересованностью
- Сделки могут быть оспорены при наличии ущерба

Установление собственного порядка одобрения сделок

- Исключение из контроля внутригрупповых сделок
- Установление своего порядка определение заинтересованности (аффилированность, конфликт интересов)

Принятие положения/ методических рекомендаций по сделкам

- Применение единых подходов по группе компаний
- Детализация положений законодательства с целью единообразного применения
- Типизация документов

Обычная хозяйственная деятельность

ОХД для крупных сделок

ОХД для заинтересованных сделок

Применимо для сделок любого типа (вне зависимости от предмета сделки)

Подобные сделки ранее совершались обществом

Подобные сделки ранее **не** совершались обществом, но совершались в иных организациях с аналогичными видами деятельности

Обществом неоднократно в течение длительного периода времени на схожих условиях совершаются аналогичные сделки, в совершении которых **не имеется заинтересованности**


NB Заключение сделки на условиях аналогичных ранее одобренным по схожей заинтересованной сделке не делают её сделкой в рамках ОХД

Сделка не приведёт к следующим последствиям:

- прекращению деятельности общества
- изменению вида деятельности общества
- существенному изменению масштабов деятельности

Отдельные случаи неприменения положений об одобрении заинтересованных сделок:

Не применяется к сделкам, в совершении которых заинтересованы все владельцы голосующих акций/ общества, при отсутствии заинтересованности иных лиц, за исключением случая, если уставом непубличного общества предусмотрено право акционера/участника потребовать получения согласия на совершение такой сделки до ее совершения



Необходимо по каждой сделке определять всех лиц, заинтересованных в ее совершении

Не применяется к сделкам, заключаемым на открытых торгах или по результатам открытых торгов, если условия проведения таких торгов или участия в них предварительно утверждены советом директоров общества



Утверждение плана (программы) закупок еще не означает, что условия торгов определены

Замена общего режима сделок с заинтересованностью АО и ООО на собственный режим

1. Иной порядок одобрения заинтересованных сделок (при этом действие ФЗ об АО и ООО полностью не отменяется):

Вариант 1. Установление иных сроков, документов и органов управления по сделкам с заинтересованностью

Вариант 2. Установление иных сроков, документов и органов управления по сделкам с заинтересованностью в отношении отдельных видов сделок (например, внутригрупповых, с имуществом, от определенного «порога» и т.д.)

2. Полная отмена положений ФЗ об АО и ООО по заинтересованным сделкам:

Вариант 1. Контроль сделок с заинтересованностью не осуществляется

Вариант 2. В уставе определяются особые сделки – аналог сделок с заинтересованностью со своими критериями (аффилированность, определенные должности, расширенный или сокращенный контроль и т.д.) и порядком одобрения (меньшее или большее кол-во голосов, иные органы управления)

Рекомендации по установлению собственного режима сделок с заинтересованностью

1. Устав должен **четко** определять, что положения главы XI ФЗ «Об АО» или ст.45 ФЗ об ООО не применяются к обществу
2. Рекомендуется использовать отличающееся от формулировок в законе понятие сделок с заинтересованностью, например, **«сделки с конфликтом интересов»**
3. Критерии сделок должны быть определенными и трактоваться однозначно
4. Определения и термины, содержащиеся в главе XI ФЗ «Об АО» и ст.45 ФЗ об ООО в специальном режиме не применяются – **необходимо устанавливать свои правила**
5. Рекомендуется в уставе определить порядок разрешения ситуации, когда одна и та же сделка должна одобряться по нескольким основаниям.
6. **Иные моменты**

1. Квалификация сделок: ключевые признаки и критерии, алгоритм квалификации сделок

2. Определение цены сделки: алгоритм действий, сложные случаи

3. Определение обычной хозяйственной деятельности: критерии, порядок применения

4. Определение взаимосвязанности сделок: признаки взаимосвязанности, порядок установления

5. Материалы к совету директоров и общему собранию акционеров, касающиеся сделок

6. Рекомендации по содержанию согласий на совершение сделок и решений о последующем одобрении

7. Определение заинтересованного в сделке лица: алгоритм действий. Признаки контролирующих лиц

8. Условия, при которых не требуется получать согласие на совершение/последующее одобрение: порядок применения

9. Типовые решения и иные документы в процессе одобрения сделок

10. Информационное обеспечение и взаимодействие в процессе заключения

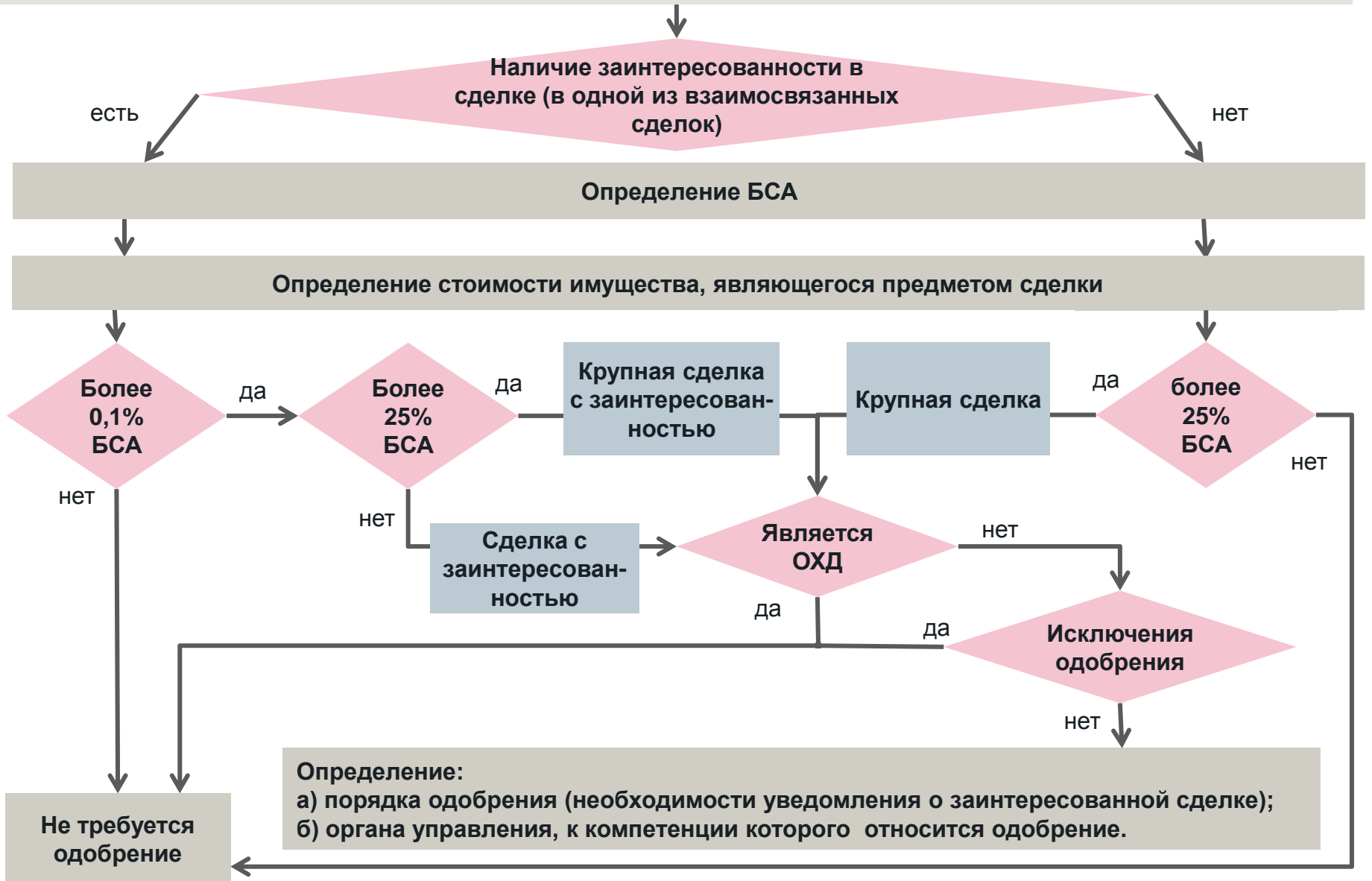
11. Извещение о совершении сделки: подготовка, направление, действия при получении

12. Особенности квалификации отдельных видов сделок

13. Получение согласия на совершение сделок и последующее одобрение сделок (рекомендации по выбору)

Алгоритм квалификации сделки: ключевые точки процесса (пример)

Начало процесса: Проверка наличия взаимосвязанности сделки с другими сделками



Автоматизация процесса квалификации и одобрения сделок (отдельные примеры)

| № | Название продукта / поставщика | Особенности функциональности |
|----|---|--|
| 1. | Е5 Управление активами корпорации / Элемент 5 | <ul style="list-style-type: none">- учёт информации по КУ;- учёт изменений уставных капиталов, сделок с акциями/долями, аффилированности физ. лиц;- возможность моделирования изменения юридически значимых событий в прошлом и будущем;- автоматическое формирование структуры владения и структуры управления;- автоматическое построение группы лиц и списка аффилированных лиц;- определении состава необходимых корпоративных процедур для согласования крупных сделок и сделок с заинтересованностью;- календарь корпоративных событий;- учет имущества |
| 2. | ИС «Шерп. Корпоративное управление 2.0» / Формула Би Ай | <ul style="list-style-type: none">- КУ для АО с гос.участием- автоматизация деятельности подразделений КУ и корп.секретарей- учёт имущества- управление проектами |
| 3. | СЭД DIRECTUM модуль «Корпоративное управление» / DIRECTUM | <ul style="list-style-type: none">- автоматизация документального обеспечения процессов КУ (планирование, организация и проведением корп. мероприятий в ДЗО);- контроль исполнения решений- единое инфопространство по КУ;- централизованное хранилище электронных документов по КУ |
| 4. | «Управление делами юриц» / Юрайт | <ul style="list-style-type: none">- учёт информации по КУ;- календарь корп.событий;- учёт доверенностей;- подготовка проектов документов КУ.- интеграция с egrul.nalog.ru |
| 5. | CROPIX / CROPIX | <ul style="list-style-type: none">- учёт информации по КУ;- календарь корп.событий;- учёт доверенностей;- подготовка проектов документов КУ. |

branan.legal.

www.branan-legal.ru

Максим Бунякин

Управляющий партнер

bmn@branan.ru

+7-985-970-05-95

Юлия Ненашева

Директор корпоративной практики

nyv@branan.ru

+7 910 433 44 84

 **+7 (495) 252 04 32**

branan.legal.
