

Об обществах с ограниченной ответственностью

Как известно, 30 декабря 2008 года принят федеральный закон «о внесении изменений в часть 1-ю ГК РФ и отдельные законодательные акты РФ», которым внесены изменения не только в ФЗ № 14 от 08.02.98 «об обществах с ограниченной ответственностью», но и в ГК РФ, основы ЗН РФ, закон №129-ФЗ от 8 августа 2001 «О государственной регистрации юр лиц и индивидуальных предпринимателей».

Статус ООО как юр лица остался прежним. ООО – это хозяйственное общество, уставный капитал которого разделен на доли.

ООО по-прежнему может быть создано 1 или несколькими лицами на основании решения единственного участника либо решения общего собрания участников.

Подлинность подписей

При создании ООО несколькими лицами они заключают договор об учреждении общества, но учредительным документом этот договор не является. Представляется, что договор об учреждении ООО несет только одну нагрузку, причём - временную, описать порядок осуществления учредителями деятельности по учреждению ООО, а также порядок и сроки оплаты долей в уставном капитале ООО.

Теперь учредительный документ ООО - только устав. Статья 12 закона об ООО даёт перечень обязательных сведений, которые должен содержать устав.

Полагаю, что при совершении нотариальных действий от имени ООО или с долями ООО нотариус обязан проверять **соответствие устава закону**.

П.3 ст.12 закрепляет обязанность общества предоставить участнику, аудитору или любому заинтересованному лицу возможность **ознакомиться** с уставом. Однако, **копию** устава общество обязано предоставить лишь участнику.

Т.о. при оформлении наследственных прав нотариусу может быть отказано в выдаче копии устава. А ведь она нам необходима для того, чтобы выяснить порядок перехода доли по наследству. Выходом было бы закрепление права нотариуса, наследника или исполнителя завещания **получить от регистрирующего органа копию устава ООО**.

П.4 ст.12 устанавливает, что изменения, внесённые в устав ООО (кроме изменений, связанных с отчуждением доли) приобретают силу для 3-х лиц с момента их государственной регистрации.

Поэтому в принципе, если бы нотариус мог получать копию устава от регистрирующего органа во всех необходимых случаях (не только при оформлении наследства), это исключило бы многие ошибки нотариуса и злоупотребления со стороны ООО или его участников.

Какие ещё документы могут понадобиться для получения необходимой информации об ООО?

П.3 ст.8 закона предоставляет участникам ООО право заключить договор об осуществлении прав участников. Такой договор составляется в простой письменной форме и не подлежит никакой дополнительной регистрации. Таким образом о нём нотариус, как и другие 3-и лица может никогда не узнать.

Как его оценивать с правовой точки зрения?

Должен ли нотариус проверять такой договор, если известно, что он заключён?

Из анализа текста указанного пункта, полагаю, что такой договор может быть заключён не всеми участниками, а несколькими из них. В этом договоре стороны обязуются осуществлять свои права участников ООО определенным образом либо воздерживаться от осуществления некоторых прав, голосовать определенным образом либо согласовывать вариант голосования с другими участниками, продавать долю или её часть по определенной цене либо при наступлении определённых условий, воздерживаться от отчуждения доли или её части до наступления определённых условий.

Т.о., такой договор может иметь значение и должен учитываться при оформлении договора об отчуждении или залоге доли.

Однако, прежде всего такой договор заключается участниками для себя. Заинтересованный участник, заключивший такой договор, должен самостоятельно добиваться соблюдения его условий от других сторон договора.

Нотариус же имеет лишь 1 возможность – при оформлении сделки **осведомиться о существовании такого договора и предложить его предоставить**. Можно направить соответствующий запрос обществу. Но общество не обязано представлять такие сведения нотариусу. Кроме того, общество может и само не знать о существовании такого договора.

Еще 1 документ ООО – список участников общества. Общество ведёт такой список с указанием сведений о каждом участнике, размере его доли и оплате, о размере долей, принадлежащих самому обществу, датах перехода долей к обществу или приобретения их обществом.

При этом единоличный исполнительный орган общества отвечает за соответствие сведений, а участники обязаны своевременно информировать общество об изменении сведений.

Однако, согласно п.5 ст.31 закона при несовпадении сведений, содержащихся в списке и госреестре, право на долю устанавливается на основании сведений, содержащихся в государственном реестре юр лиц. А в случае споров по поводу недостоверности сведений о правах на долю, содержащихся в госреестре – право устанавливается на основании договора или иного правоустанавливающего документа.

Нужно ли сделать вывод о том, что **у нотариуса нет необходимости истребовать от общества список** или сведения из списка?

Ст. 21 закона весьма подробно описывает порядок перехода доли или её части к другим участникам общества или третьим лицам.

Отчуждение доли.

П.п.5-7 ст.21 закона регулирует порядок направления оферты, порядок и сроки акцепта и прочее.

Здесь следует определиться, что сведения об отказе

Участников от реализации преимущественного права покупки нотариус получает от общества.

Но и здесь есть некоторые ситуации в которых мы можем рекомендовать помощь нотариуса по передаче оферты в порядке ст. 86 основ. Например, в случае если продавец доли предполагает возможную недобросовестность общества (а точнее его единоличного органа управления), он может наряду с направлением оферты обществу в

порядке ст. 21 закона, направить остальным участникам соответствующее заявление через нотариуса.

Либо наоборот - если долю продает участник, одновременно выполняющий функции единоличного органа управления, он может закрепить доказательство своей добросовестности, поступив точно так же.

При удостоверении сделки нотариус обязан проверить полномочие участника общества на продажу (по правоустанавливающим документам и выписке из ЕГРЮЛ – п. 13 ст. 21 описывает правоустанавливающие документы и сроки действия выписок).

Кроме проверки правоустанавливающих документов нотариусу следует выяснить следующее:

- не предусмотрено ли уставом, что отчуждение доли или её части 1 или несколькими участниками общества производится с согласия других участников или с согласия общества.
- не запрещено ли уставом отчуждение доли либо её части третьим лицам.
- не предусмотрен ли уставом определённый порядок осуществления участниками преимущественного права покупки продаваемой доли, в том числе – касающийся цены покупки либо покупки непропорционально принадлежащим долям в уставном капитале.
- не установлено ли уставом преимущественное право покупки продаваемой доли обществом по цене предложения или по установленной уставом цене.
- не предусмотрено ли уставом преимущественное право участников покупки не всей продаваемой доли или не всей её части.

Одновременно нотариус должен проверить, соответствуют ли все перечисленные положения устава нормам закона. А если соответствуют – соблюдены ли указанные условия при отчуждении доли.

В соответствии с законом от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «о защите конкуренции», а именно ст.ст. 28 и 29 некоторые сделки с долями в ООО подпадают под государственный контроль и совершаются с предварительного согласия антимонопольного органа.

Речь идет о богатых субъектах: например, если суммарная стоимость их активов по последним балансам превышает 3 млрд. рублей либо их суммарная выручка от реализации товаров за последний год превышает 6 млрд. рублей.

Существует ли какая-либо обязанность нотариуса «отследить» такую сделку и потребовать разрешения антимонопольного органа. Полагаю, что у нотариуса нет прав и полномочий, которые позволили бы ему выявить такую ситуацию. Однако, у нотариуса есть обязанность разъяснить сторонам сделки требования закона, о чём указать в тексте удостоверяемого договора.

Задавался вопрос: должен ли нотариус делать отметку об удостоверенном договоре отчуждения доли на договоре об учреждении ООО (если он является правоустанавливающим) или на уставе?

п.13 закона – на нотариально удостоверенном договоре, на основании которого отчуждаемая доля была ранее приобретена. На других документах – не проставляем отметок, да в этом и нет смысла (неограниченное количество экз.).

Все еще задается вопрос о необходимости истребования оценки отчуждаемой доли специалистом-оценщиком. Подп.5 п.1 ст.333.25 НК РФ не делает исключений для сделок с долями в уставном капитале ООО: при исчислении размера нотариального тарифа принимается сумма договора, но не ниже суммы определенной в соответствии с подп.10 пункта 1 ст.333.25.

На основании п.14 ст.21 закона, удостоверив сделку, нотариус в течение 3 дней передает регистрирующему органу в порядке ст.86 основ соответствующее заявление бывшего участника-продавца, подлинность подписи на котором свидетельствуется в известном нам порядке. К заявлению прилагается подлинный экземпляр договора. Конечно же к заявлению следует приложить и **квитанцию** об уплате соответствующей госпошлины.

При выполнении нотариального действия в порядке ст.86 основ в делах нотариуса оставляется экземпляр переданного заявления и экземпляр сопроводительного письма (хотя основы не устанавливают такого требования).

Если ООО является **кредитной организацией**, в соответствии с ФЗ о госрегистрации юр.лиц и инд.предпринимателей и федеральным законом от 02.12.90 №395-1 «о банках и банковской деятельности» документы, касающиеся перехода доли или части доли передаются нотариусом в территориальный орган банка России. У нас это – главное управление центрального банка РФ по СК.

Еще 1 вопрос, вернее – сложность. Если договор об отчуждении доли подписывается представителем продавца по доверенности, как подписать заявление в регистрирующий орган? Ведь закон говорит, что заявление подписывает участник, отчуждающий долю. Можно ли заранее (например, одновременно с удостоверением доверенности) засвидетельствовать подлинность подписи участника на заявлении?

Способ передачи может быть установлен договором либо избран нотариусом из тех способов, которые предусмотрены законом.

В такой же срок и в таком же порядке нотариус направляет обществу копию указанного заявления с приложением подлинного экземпляра договора, если договором такая обязанность не возложена на одну из сторон сделки.

Здесь возникает вопрос о количестве экземпляров договора отчуждения. Поскольку закон об ООО – специальный, он имеет приоритет перед основами: договор должен

быть оформлен в таком количестве экземпляров, чтобы обеспечить передачу регистрирующему органу и обществу по 1 подлинному экземпляру. **Отметки на экземплярах**

Наследование доли.

Доли наследуются в общем порядке, если иное не установлено уставом ООО. То есть уставом может быть установлено

- что доли не наследуются,
- что переход доли к наследнику происходит только с согласия остальных участников,
- может быть установлен различный порядок получения такого согласия.

До принятия наследства наследником умершего участника общества управление его долей осуществляется в известном нам порядке.

П.16 ст. 21 предусматривает обязанность наследника, либо до принятия наследства – исполнителем завещания, или нотариусом в течение 3 дней с момента получения согласия участников общества на переход доли к наследнику направить соответствующее заявление в регистрирующий орган.

В отношении исполнителя завещания и нотариуса установление такой обязанности непонятно: когда действуют полномочия исполнителя завещания – доля еще не перешла к наследнику. Нотариус же может не знать, получено ли согласие участников.

Ведь свидетельство о праве на наследство выдается нотариусом без истребования такого согласия, до обращения наследника в общество за таким согласием.

Даже если устав ООО предусматривает получение указанного согласия участников, нотариус обязан выдать свидетельство, но лишь с одной особенностью – в качестве наследства в свидетельстве, как представляется, указывается не доля, а возможно **-право на долю в уставном капитале ООО** или право на получение действительной стоимости доли.

Супружеская доля.

Может ли доля в уставном капитале являться общим имуществом супругов. По мнению большинства рассматривающих этот вопрос – да. И мы, не сомневаясь, потребуем согласие супруга на заключение сделки с долей в уставном капитале ООО.

Однако, закон не регулирует ситуацию выдела супружеской доли ни по заявлению обоих супругов, ни по заявлению пережившего супруга, ни в результате раздела общего имущества супругов.

Уверена, что норм в уставах об этом тоже не будет. Как поступать супругу и нотариусу после выдачи свидетельства о праве собственности или удостоверения договора раздела? Если направлять заявления о переходе части доли, то какие? По аналогии с отчуждением – нельзя, это – не отчуждение.

Возможно, законодатель имеет противоположную точку зрения, доля в уставном капитале не является общим имуществом супругов.

Залог долей.

Особенности залога долей в уставном капитале ООО описаны в ст. 22 закона.

Уставом может быть запрещена передача доли или её части в залог.

Договор залога удостоверяется нотариально.

В течение 3 дней со дня удостоверения договора залога нотариус в порядке ст.86 основ направляет регистрирующему органу соответствующее заявление залогодателя, а обществу – копию указанного заявления с приложением копии договора.

Когда мы имеем дело с юр.лицами часто возникает необходимость проверки полномочий единоличного исполнительного органа. И здесь нерешенная **проблема**. Особенно, когда мы получаем письменную информацию от общества.

Как убедиться, действующий ли руководитель и вообще руководитель ли подписал письмо? А если руководитель временно отсутствует и письма подписывает исп. Его обязанности, как определить полномочия и.о.?

Может ли нотариус удостоверить следующую сделку по отчуждению этой доли до внесения соответствующих изменений в егрюл.

П.12 ст.21 закона устанавливает, что доля или её часть переходят к приобретателю с момента нотариального удостоверения сделки, для которой нотариальная форма установлена. Представляется, что можно отчуждать.

Тезисы, июль 2009

{loadposition show_mes}