



Statut Publishers
ИЗДАТЕЛЬСТВО СТАТУТ

А.А. Глушецкий

ОТКРЫТЫЕ И ЗАКРЫТЫЕ КОРПОРАЦИИ.
ОСОБЕННОСТИ ОБОРОТА ДОЛЕЙ В УСТАВНОМ КАПИТАЛЕ
ОБЩЕСТВА С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ:
правовой и экономический аспекты



КонсультантПлюс
надежная правовая поддержка



Андрей Глушецкий

**Открытые и закрытые
корпорации. Особенности оборота
долей в уставном капитале
общества с ограниченной
ответственностью: правовой
и экономический аспекты**

«Статут»

2017

УДК 347.721
ББК 67.404.013.11

Глушецкий А. А.

Открытые и закрытые корпорации. Особенности оборота долей в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью: правовой и экономический аспекты / А. А. Глушецкий — «Статут», 2017

ISBN 978-5-8354-1394-2

Современные корпорации можно изучать с различных точек зрения. Их можно поделить на коммерческие и некоммерческие, коммерческие можно представить как объединения лиц для совместной предпринимательской деятельности и объединения капиталов, без обязанности лично участвовать в деятельности корпорации (хозяйственные общества). Хозяйственные общества можно разделить на публичные и непубличные. В книге даются ответы на вопросы в чем смысл таких делений, какие цели они преследуют. Предлагается нестандартный взгляд на коммерческие корпорации как открытые и закрытые. Это разграничение связано с особенностями оборота прав участия в различных корпорациях и применяемых ими механизмами контроля состава своих участников. Подробно анализируются специфические особенности самой массовой закрытой коммерческой корпорации – общества с ограниченной ответственностью и прежде всего особенности оборота доли в уставном капитале общества. Книга адресована специалистам в области корпоративного права и управления, корпоративных финансов. Она будет интересна инвесторам и профессиональным консультантам.

УДК 347.721
ББК 67.404.013.11

ISBN 978-5-8354-1394-2

© Глушецкий А. А., 2017

© Статут, 2017

Содержание

Глава 1	8
Современная классификация юридических лиц	8
Открытые и закрытые корпорации	19
Специальное уведомление общества о состоявшейся передаче доли другому лицу	24
Ценная бумага удостоверяет только права, а доля в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью – права и обязанности	25
Различия в порядке фиксации прав по акциям и доли в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью	26
Конец ознакомительного фрагмента.	27

Глушецкий А.А.

Открытые и закрытые корпорации

Особенности оборота долей в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью: правовой и экономический аспекты



Глушецкий Андрей Анатольевич

Профессор Высшей школы финансов и менеджмента Российской академии народного хозяйства и государственной службы при Президенте РФ, генеральный директор «Центра корпоративных стратегий». Автор ряда монографий и более 200 статей по вопросам корпоративного права и управления. Консультант ряда крупнейших компаний.

Окончил экономический факультет МГУ им. М.В. Ломоносова.

Доктор экономических наук.

Лауреат премии Ленинского комсомола в области науки и техники.

Член творческих и профессиональных союзов:

- Союза журналистов России,
- Профессионального союза литераторов России.

Член национального реестра корпоративных директоров.

Член редакционных советов журналов:

- «Акционерное общество: вопросы корпоративного управления»,

● «Business Engineering Journal», Georgia.

Увлечения

Коллекционирует колокольчики. Личная коллекция насчитывает более 4000 единиц, в которой представлены разнообразные колокола и колокольчики из более 50 стран мира.

О книге

Что выбрать: АО или ООО? Зачастую выбор основан не на четком понимании специфики природы этих организационно-правовых форм, а продиктован одним обстоятельством – вести бизнес в форме ООО дешевле. Однако при этом упускают из виду проблемы и конфликты, присущие данной форме коммерческой корпорации. В частности, почему участник общества не может свободно продать свою долю по реальной рыночной стоимости, а получает условное возмещение в виде «действительной стоимости» доли?

Читатель узнает:

- что такое «действительная стоимость» доли и как ею можно управлять;
- почему не любое имущество общества признается его экономическим активом;
- почему приобретение обществом долей его участников ухудшает экономическое положение общества;
- чем опасен для общества свободный выход его участников;
- какие существуют варианты реализации преимущественного права;
- как можно контролировать состав участников ООО и соотношение их корпоративных прав;
- примут ли наследников в общество;
- в каких случаях целесообразно установить количество голосов участника общества, не пропорциональное размеру его доли в уставном капитале;
- как на собрании участников обойтись без нотариуса.

Для кого эта книга

Она адресована широкой аудитории специалистов в области корпоративного права и управления, корпоративных финансов. Также она будет интересна инвесторам и профессиональным консультантам.

Фишка книги

Вооружить читателя знаниями для осознанного выбора организационно-правовой формы бизнеса, в наибольшей мере соответствующей их интересам. Показать преимущества ведения бизнеса в форме общества с ограниченной ответственностью и при этом описать специфические проблемы и конфликты, присущие данной форме коммерческой корпорации, а также вооружить приемами, позволяющими их сглаживать и разрешать.

Глава 1

Корпорации: какими они бывают

Современная классификация юридических лиц

Ранее в Гражданском кодексе РФ применялся следующий критерий классификации юридических лиц – характер прав юридического лица в отношении его имущества (активов). Согласно этому критерию выделялись:

- юридические лица – собственники своего имущества;
- юридические лица, за которыми имущество закреплено на праве хозяйственного ведения;
- юридические лица, за которыми имущество закреплено на праве оперативного управления.

В настоящее время в ГК РФ применяется новый критерий классификации юридических лиц – характер прав учредителей (участников) в отношении юридического лица.

Унитарные юридические лица (от лат. *unitus* – единый) – юридические лица, учредители которых не становятся их участниками и не приобретают в них прав членства.

*Корпорации (корпоративные юридические лица)*¹ – юридические лица, учредители (участники) которых обладают правом участия (членством) в них и формируют их высший орган управления. Это организация, основанная на началах членства (участия). В связи с участием в корпоративной организации ее участники приобретают корпоративные (членские) права и обязанности в отношении созданного ими юридического лица, за исключением случаев, предусмотренных ГК РФ.

Корпорация – это юридическое лицо, обособленное от участников, ее составляющих.

Как справедливо указано в литературе, унитарные организации и корпорации – это не организационно правовые формы юридических лиц, а родовые понятия для определенных групп юридических лиц².

Можно назвать следующие основные отличия унитарных организаций и корпораций.

Корпорации основаны на членстве, соответственно их участники обладают корпоративными правами и обязанностями. В унитарных организациях нет членства и, соответственно, нет корпоративных прав и обязанностей.

Права участия в корпорации (корпоративные права) имеют денежную оценку и являются имуществом, принадлежащим участнику корпорации на праве собственности. В зависимости от вида коммерческой корпорации права участия в ней оформляются в виде акции в акционерном обществе, доли в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью, пая в производственном кооперативе, доли в складочном капитале хозяйственного товарищества и хозяйственного партнерства.

Совокупность определенным образом оформленных прав участия в коммерческих корпорациях образует, соответственно уставный капитал хозяйственного общества (совокупность размещенных акций в АО и совокупность долей в уставном капитале ООО), складочный капи-

¹ Корпорация (от лат. *corporatio* – объединение) – юридическое лицо, созданное совокупностью лиц, которые объединились для достижения общих целей, в том числе для осуществления совместной экономической деятельности. В отношении корпорации и ее имущества их участники имеют корпоративные права (п. 2 ст. 48 ГК РФ).

² *Шуткина И.С.* Корпоративные формы предпринимательской деятельности // Хозяйство и право. – Приложение. – 2015. – № 11. – С. 6.

тал в хозяйственных товариществах и хозяйственных и хозяйственных партнерствах, паевой фонд в кооперативах³.

Имущество корпорации обособлено от имущества ее участников.

Корпорация является собственником своего имущества, она распоряжается этим имуществом через свои органы. Участники корпорации являются собственниками своего имущества – определенным образом оформленных прав участия в корпорации (корпоративных прав).

Характер прав на имущество. Все корпорации (некоммерческие и коммерческие) являются собственниками своего имущества. Для унитарных организаций сохранило свое значение их деление на те, которые являются собственниками своего имущества, т.е. их учредители не имеют вещных прав в отношении их имущества, и на те, за которыми имущество закреплено на производном вещном праве (праве хозяйственного ведения или оперативного управления), т.е. их учредители сохранили право собственности на имущество унитарной организации (все коммерческие унитарные организации и учреждения).

Для унитарных организаций и корпораций сохранило свое значение их деление на коммерческие и некоммерческие. Они отличаются следующими признаками.

Правоспособность и цель деятельности

Коммерческие организации обладают общей (универсальной) правоспособностью, они вправе заниматься любым видом деятельности, не запрещенным законом⁴. Перечень видов деятельности не относится к сведениям, обязательным для указания в учредительных документах. Цель деятельности – извлечение прибыли.

Некоммерческие организации обладают специальной (ограниченной) правоспособностью, – предмет и цели деятельности определяются в учредительных документах.

Извлечение и распределение прибыли

Коммерческие организации могут расходовать прибыль на любые цели по решению общего собрания участников, в том числе распределять прибыль между своими участниками.

Некоммерческие организации могут осуществлять приносящую доход деятельность, если это предусмотрено их уставами и служит достижению целей, для которых они созданы. Расходуют прибыль только на цели, указанные в уставе. Не вправе распределять прибыль между своими участниками.

Перечень коммерческих унитарных юридических лиц представлен в табл. 1.

Таблица 1

Коммерческие унитарные юридические лица

³ Подробно см.: Глушецкий А. А. Уставный капитал: стереотипы и их преодоление: экономический анализ норм корпоративного права. – М., 2017.

⁴ Для отдельных коммерческих организаций в силу повышенного риска их деятельности сделано исключение – законодательно ограничены их виды деятельности. Это банковские, кредитные, страховые организации, профессиональные участники рынка ценных бумаг.

Типы	Организационно-правовые формы	Характер прав на имущество
Унитарные предприятия	<ul style="list-style-type: none">• Государственное унитарное предприятие• Муниципальное унитарное предприятие• Унитарное казенное предприятие	Имущество государственного или муниципального унитарного предприятия находится в государственной или муниципальной собственности и <i>принадлежит такому предприятию на праве хозяйственного ведения или оперативного управления</i>

Перечень некоммерческих унитарных юридических лиц представлен в табл. 2.

Таблица 2

Некоммерческие унитарные юридические лица

Типы	Организационно-правовые формы	Характер прав на имущество
1	2	3
Учреждения	<ul style="list-style-type: none"> • Государственные, муниципальные, казенные учреждения • Частные учреждения • Государственные академии наук 	Учредитель является собственником имущества, созданного им учреждения. На имущество, закрепленное собственником за учреждением и приобретенное учреждением по иным основаниям, <i>оно приобретает право оперативного управления</i>
Фонды	<ul style="list-style-type: none"> • Общественные • Благотворительные • Иные 	Имущество, переданное фонду его учредителями (учредителем), является собственностью фонда
Религиозные организации	<ul style="list-style-type: none"> • Религиозные организации (объединения граждан) • Религиозные объединения 	Религиозные организации являются собственниками принадлежащего им имущества, в том числе имущества, приобретенного или созданного ими за счет собственных средств
Автономные некоммерческие организации		Имущество, переданное автономной некоммерческой организации ее учредителями, является собственностью автономной некоммерческой организации. Учредители не сохраняют права на имущество, переданное ими в собственность этой организации
Государственная корпорация		Имущество, переданное государственной корпорации Российской Федерацией, является собственностью государственной корпорации
Государственная компания		Имущество, переданное государственной компании Российской Федерацией в качестве имущественных взносов, а также имущество, созданное или приобретенное

1	2	3
		ное государственной компанией в результате собственной деятельности государственной компании, за исключением имущества, созданного за счет доходов, полученных от осуществления деятельности по доверительному управлению, является собственностью государственной компании, если иное не установлено федеральным законом
Орган территориального общественного самоуправления	Орган общественной самодеятельности	Органы общественной самодеятельности являются собственниками имущества, созданного и (или) приобретенного ими иными законными способами
Орган общественной самодеятельности		
Публично-правовые компании		

В табл. 3 приведены некоммерческие корпорации.

Таблица 3

Некоммерческие корпорации

Принцип объединения участников	Типы	Организационно-правовые формы
1	2	3
Объединения юридических лиц	Ассоциации и союзы	<ul style="list-style-type: none"> • объединения работодателей; • объединения профсоюзов, кооперативов и общественных организаций; • торгово-промышленные палаты
Объединения физических и (или) юридических лиц	Ассоциации и союзы	<ul style="list-style-type: none"> • объединения фермерских хозяйств; • саморегулируемые организации; • нотариальные палаты; • адвокатские палаты

1	2	3
	<p>Потребительские кооперативы – основанные на членстве добровольные объединения граждан или граждан и юридических лиц в целях удовлетворения их материальных и иных потребностей, осуществляемые путем объединения его членами имущественных паевых взносов.</p>	<ul style="list-style-type: none"> • жилищные, жилищно-строительные кооперативы¹; • гаражные, гаражно-строительные кооперативы; • садоводческие, огороднические и дачные потребительские кооперативы²; • общества взаимного страхования³; • кредитные накопительные кооперативы⁴; • кредитные потребительские кооперативы граждан⁵; • общества взаимного кредита; • фонды проката⁶;

¹ **Жилищными или жилищно-строительными кооперативами** признаются добровольные объединения граждан и (или) юридических лиц на основе членства в целях удовлетворения потребностей граждан в жилье, а также управления многоквартирным домом (ст. 110 Жилищного кодекса РФ).

² **Садоводческими, огородническими или дачными потребительскими кооперативами** признаются объединения граждан, в которых имущество общего пользования, находящееся в собственности такого кооператива, как юридического лица, создается посредством объединения паевых взносов членов данного потребительского кооператива.

³ **Обществами взаимного страхования** являются основанные на членстве некоммерческие организации в форме обществ взаимного страхования, создаваемые с целью осуществления взаимного страхования имущественных интересов членов общества путем объединения в обществе взаимного страхования необходимых для этого средств (ст. 2 и 5 Федерального закона от 29.11.2007 № 286-ФЗ «О взаимном страховании»).

⁴ **Кредитными потребительскими кооперативами** признаются добровольные объединения физических и (или) юридических лиц на основе членства и по территориальному, профессиональному и (или) иному принципу в целях удовлетворения финансовых потребностей членов кредитного кооператива (пайщиков) (ст. 1 Федерального закона от 18.07.2009 № 190-ФЗ «О кредитной кооперации»).

⁵ **Кредитными потребительскими кооперативами граждан** признаются кредитные кооперативы, членами которых являются исключительно физические лица (ст. 1 Федерального закона 18.07.2009 № 190-ФЗ «О кредитной кооперации»).

⁶ **Фондами проката** признаются объединения садоводов, огородников и дачников в целях обеспечения учредителей садоводческих, огороднических и дачных некоммерческих объединений современными средствами производства, применяемыми при возведении и ремонте жилых строений, жилых домов, хозяйственных строений и сооружений, благоустройстве и обработке садовых, огородных и дачных земельных участков (п. 3 ст. 11 Федерального закона от 15.04.1998 № 66-ФЗ «О садоводческих, огороднических и дачных некоммерческих объединениях граждан»).

1	2	3
		<ul style="list-style-type: none"> • сельскохозяйственные потребительские кооперативы; • потребительские общества¹
	Товарищества собственников недвижимости	<ul style="list-style-type: none"> • товарищества собственников жилья; • садоводческие, огороднические, дачные некоммерческие товарищества
	Некоммерческие партнерства	<ul style="list-style-type: none"> • садоводческие, огороднические, дачные некоммерческие партнерства
Объединение физических лиц	Общественные объединения	<ul style="list-style-type: none"> • общественные организации; • политические партии; • профсоюзы (профсоюзные организации); • общественные движения; казачьи общества; • общины коренных малочисленных народов

¹ Потребительскими обществами признаются добровольные объединения граждан и (или) юридических лиц, созданные, как правило, по территориальному признаку, на основе членства путем объединения его членами имущественных паевых взносов для торговой, заготовительной и иной деятельности в целях удовлетворения материальных и иных потребностей его членов (ст. 1 Федерального закона от 19.06.1992 № 3085-1 «О потребительской кооперации (потребительских обществах, их союзах) в Российской Федерации»).

Коммерческие корпорации можно разделить на две группы по принципу объединения их участников. Коммерческие корпорации, являющиеся объединением лиц для совместной коммерческой деятельности, и коммерческие корпорации, являющиеся объединением капиталов, не предполагающее обязательное личное участие их членов в деятельности корпорации.

В коммерческих корпорациях, являющихся объединением лиц, по общему правилу корпоративные права участника не зависят от размера его инвестиций – пая в паевом фонде или доли в складочном капитале.

Участник корпорации может иметь обязанность лично участвовать в ее деятельности (табл. 4).

Таблица 4

Коммерческие корпорации – объединения лиц для совместной коммерческой деятельности

Типы	Организационно-правовые формы	Ответственность корпорации и ее участников
Производственные кооперативы (артели) имеют паевой фонд, состоящий из паев участников	<ul style="list-style-type: none"> • Производственные кооперативы (артели) • Сельскохозяйственные артели (колхозы) • Рыболовецкие артели (колхозы) • Кооперативные хозяйства 	Субсидиарная ответственность членов кооператива по обязательствам кооператива определяется в уставе кооператива
Хозяйственные товарищества имеют складочный капитал, состоящий из вкладов участников	<ul style="list-style-type: none"> • Полное товарищество • Товарищество на вере (коммандитное товарищество) 	Участник товарищества отвечает по его обязательствам всем своим имуществом
Хозяйственные партнерства имеют складочный капитал, состоящий из вкладов участников	<ul style="list-style-type: none"> • Хозяйственное партнерство 	Участник партнерства не отвечает по его обязательствам, а несет риск убытков, связанных с деятельностью партнерства, в пределах внесенных им вкладов
<ul style="list-style-type: none"> • Крестьянское (фермерское) хозяйство, созданное в качестве юридического лица 		Члены крестьянского (фермерского) хозяйства, созданного в качестве юридического лица, несут по обязательствам крестьянского (фермерского) хозяйства субсидиарную ответственность

В коммерческих корпорациях, являющихся объединением капиталов, по общему правилу корпоративные права участника зависят от размера его доли в уставном капитале общества. Участник корпорации не обязан лично участвовать в ее деятельности. В отличие от корпораций, являющихся объединением лиц, в хозяйственном обществе корпоративные права следуют не за личностью участника, а за его акциями или долей в уставном капитале ООО. Этот тип коммерческой корпорации называется хозяйственным обществом (табл. 5).

Таблица 5

Коммерческие корпорации – объединения капиталов

Тип	Организационно-правовые формы	Ответственность общества и его участников
<p>Хозяйственные общества – коммерческая корпорация, основанная на объединении капиталов ее участников Имеет уставный капитал, который состоит из акций или долей участников общества ООО Членство в обществе основано на владении акциями или долей в уставном капитале ООО</p>	<p>Акционерное общество имеет уставный капитал, состоящий из размещенных акций</p> <ul style="list-style-type: none"> • Публичное акционерное общество (ПАО) • Непубличное акционерное общество (АО) 	<p>Общество является собственником своего имущества, оно отвечает по своим обязательствам всем своим имуществом.</p>
	<p>Общество с ограниченной ответственностью (ООО) имеет уставный капитал, состоящий из долей участников</p>	<p>Общество является собственником своего имущества, оно отвечает по своим обязательствам всем своим имуществом. Участник хозяйственного общества не отвечает по его обязательствам, а несет риски убытков в пределах стоимости принадлежащих ему акций или доли в уставном капитале общества</p>

Хозяйственное общество – коммерческая корпорация, являющаяся объединением капиталов ее участников, которые не имеют обязанности лично участвовать в ее деятельности. Имеет уставный капитал, представляющий совокупность акций или долей участников общества с ограниченной ответственностью. Объем корпоративных прав зависит от размера доли участника в уставном капитале. К хозяйственным обществам относятся акционерные общества и общества с ограниченной ответственностью.

Акционерное общество – хозяйственное общество, уставный капитал которого состоит из акций, принадлежащих акционерам.

Общество с ограниченной ответственностью – хозяйственное общество, уставный капитал которого состоит из долей, принадлежащих участникам общества.

В корпорации как особом типе юридического лица, в том числе в акционерных обществах и обществах с ограниченной ответственностью, имеет место обособление имущества корпорации от имущества ее участников. Корпорация является собственником своего имущества, она распоряжается этим имуществом через свои органы. Участники корпорации являются собственниками своего имущества – определенным образом оформленных прав участия в корпорации (корпоративных прав). Права участия в корпорации (корпоративные права) имеют денежную оценку и являются имуществом, принадлежащим участнику корпорации на праве собственности. В зависимости от вида коммерческой корпорации права участия в ней оформляются в качестве акции в акционерном обществе, доли в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью, пая в производственном кооперативе, доли в складочном капитале хозяйственного товарищества и хозяйственного партнерства.

Участникам корпорации принадлежат корпоративные права, а не имущество корпорации. Участник корпорации не имеет права собственности или иных вещных прав, производных от права собственности, в отношении имущества корпорации и не может распоряжаться этим имуществом. В имуществе корпорации нет долей (реальных или идеальных) ее участников. Имущество нераздельно принадлежит самой корпорации. Ни при каких условиях участник не вправе требовать выдела из имущества корпорации какой-либо части. Акция, доля в уставном

капитале ООО, пай в производственном кооперативе не удостоверяют права собственности участника корпорации на долю в ее имуществе.

Обратимся к публичному акционерному обществу «НК «Роснефть». Ее активы на 30.06.2016 составили 9555 млрд руб.⁵ Это имущество принадлежит определенному собственнику – ПАО «НК «Роснефть».

Теперь обратимся к другому имуществу – акциям ПАО «НК «Роснефть». Всего размещено 10 598 177 817 шт. акций. В реестре ПАО «НК «Роснефть» 138 тыс. физических лиц и 12 тыс. юридических лиц акционеров – собственников этих акций. Совокупная стоимость всех акций ПАО «НК «Роснефть» на 30.06.2016 составила 3 457 125 трлн руб.⁶

Активы корпорации и акции – это различное имущество. Активы корпорации на сумму 9555 млрд руб. принадлежат одному собственнику – самой корпорации, а акции на суму 3 457 125 трлн руб. принадлежат другим собственникам. В табл. 6 приведены основные акционеры ПАО «НК «Роснефть» и количество, принадлежащих акций.

Таблица 6

Состав акционеров (держателей акций) ПАО «НК «Роснефть», уставного капитала по состоянию на 01.10.2016⁷

Акционер	Количество акций (шт.)	Доля в уставном капитале (%)
АО «РОСНЕФТЕГАЗ»	7 365 816 383	69,5
BP Russian Investments Limited	2 092 900 097	19,7
Небанковская кредитная организация АО «Национальный расчетный депозитарий» (номинальный держатель)	1 098 054 952	10,36
Прочие юридические лица, владеющие менее 5% акций	1 512 134	0,01
Российская Федерация в лице Федерального агентства по управлению государственным имуществом	1	Менее 0,01
Физические лица	39 782 595	0,38
Счет неустановленных лиц	111 655	Менее 0,01
Итого:	10 598 177 817	100

Обособление имущества корпорации от имущества ее участников позволило добиться ряда положительных результатов.

Во-первых, разграничены коммерческие риски участников корпорации и самой корпорации. Поскольку участники корпорации не могут распоряжаться имуществом корпорации и совершать сделки от ее имени, то в силу этого они не отвечают по обязательствам корпо-

⁵ www.rosneft.ru

⁶ www.rosneft.ru

⁷ www.rosneft.ru

рации, при условии их добросовестного и разумного поведения. По общему правилу кредиторы не могут обратиться с иском по обязательствам корпорации на имущество ее участников. Поскольку корпорация сама распоряжается своим имуществом, то она самостоятельно отвечает по своим обязательствам всем своим имуществом.

Во-вторых, сохраняется имущественная целостность корпорации. Не при каких условиях участник не вправе требовать выдела из имущества корпорации какой-либо части⁸, так как у него нет права собственности ни на какую часть этого имущества. Участник может распоряжаться только своим имуществом: определенным образом оформленными правами участия в корпорации – акциями, долей в уставном капитале ООО, паем и т.п.

Общество с ограниченной ответственностью и акционерное общество – это «близкие родственники», они составляют единый тип коммерческой корпорации, называемый хозяйственное общество, у них общие принципы деятельности. Иногда вводит в заблуждение название коммерческой корпорации «общество с ограниченной ответственностью», у ни подготовленного человека возникает иллюзия, что в акционерном обществе и обществе с ограниченной ответственностью различный характер ответственности их участников по обязательствам общества. Это не так. АО и ООО являются собственниками своего имущества, сами отвечают по своим обязательствам, их участники по общему правилу не отвечают по обязательствам общества. В этом аспекте между этими видами хозяйственных обществ нет различий.

Резонно озадачиться вопросом: поскольку у АО и ООО столько общих признаков, то зачем немцы в конце XIX в. наряду с акционерным обществом сконструировали особый вид хозяйственного общества – общество с ограниченной ответственностью (*Gesellschaft mit beschränkter Haftung*, сокращенно *GmbH*)? Это относительно молодая организационно-правовая форма юридического лица. Первый закон об обществах с ограниченной ответственностью был введен в Германии 20 апреля 1892 г.⁹

Действительно, в ООО меньшие транзакционные издержки, связанные с ведением бизнеса, по сравнению с АО, что зачастую является главным аргументом ее выбора. Но не всегда следует руководствоваться только этим аргументом, следует понимать для каких целей предназначено акционерное общество, а для каких общество с ограниченной ответственностью. Создавая организационно-правовую форму общества с ограниченной ответственностью, немецкие юристы вряд ли преследовали столь утилитарную цель, как снизить издержки ведения бизнеса, для этого было достаточно внести изменения в правила деятельности акционерного общества, а не конструировать новую организационно-правовую форму коммерческой корпорации. Видимо, цели были более масштабные, что потребовало не модифицировать акционерное общество, а создать иной вид хозяйственного общества. Давайте разберемся в чем принципиальное отличие акционерного общества от общества с ограниченной ответственностью и для каких целей предназначены эти виды хозяйственных обществ.

⁸ В случаях, установленных законом и уставом, корпорация обязана приобретать имущество своих участников: принадлежащие им акции, доли в уставном капитале ООО, паи в производственном кооперативе. При этом корпорация обязана выплатить участнику или его наследникам выкупную стоимость этого имущества, которая определяется по правилам, установленным в законе, а в некоторых случаях и уставом корпорации. Приобретение корпорацией имущества участника и выплата ее выкупной стоимости иногда трактуются как выдел участником или его наследниками, правопреемниками, кредиторами доли из имущества корпорации. Это не верно. Приобретение корпорацией имущества ее участника не является распределением имущества корпорации среди ее участников. В правовом отношении это возмездные сделки, когда имущество участника переходит к корпорации, а участнику (его наследникам, правопреемникам, кредиторам или иным лицам) выплачивается определенная сумма, которая называется выкупная стоимость.

⁹ Организационно-правовая форма GmbH (ООО) традиционно является преобладающей в Германии, в этой форме создано почти 98% всех коммерческих организаций.

Открытые и закрытые корпорации

Существует множество критериев классификации коммерческих корпораций, в том числе их можно разделить на открытые и закрытые (не путать с открытыми и закрытыми акционерными обществами). Для цели настоящего исследования под открытыми и закрытыми корпорациями пониманием следующее.

Открытые корпорации – коммерческие организации, права участия в которых оформлены в виде ценной бумаги. Эти корпорации не могут по своей инициативе устанавливать ограничения оборота прав участия в них (акций). К коммерческим открытым корпорациям относятся акционерное общество.

Закрытые корпорации – коммерческие организации, права участия в которых не фиксируются в виде ценной бумаги. Их оборот может быть ограничен законом и (или) уставом корпорации, что позволяет им применять специальные механизмы контроля состава своих участников. К коммерческим закрытым корпорациям относятся общество с ограниченной ответственностью и все корпорации корпоративного типа: производственные и сельскохозяйственные кооперативы, народные предприятия.

В данной работе термины ограничение и контроль оборота прав участия в корпорациях применяются в одном значении, так как контроль оборота этого имущества осуществляется посредством установления следующих ограничений: запретов на правопреемство и совершение сделок с ним и (или) необходимости получения предварительного согласия на правопреемство и сделки со стороны корпорации или ее участников.

Наиболее отчетливо специфика закрытых корпораций проявляется в особенностях оборота доли в уставном капитале ООО. Даже если не касаться интересной дискуссии о природе прав, удостоверяемых долей в уставном капитале ООО, несомненно, следует согласиться с выводом о том, что это особый объект гражданских прав, выделяемый внутри широкого понятия «имущество», наряду с бездокументарными ценными бумагами¹⁰. Очевидно, что оборот долей в уставном капитале ООО существенно отличается от оборота ценных бумаг (акций).

Оборот размещенных акций не зависит от эмитента, разместившего ценные бумаги, в то время как оборот доли в уставном капитале может быть ограничен обществом, разместившим доли. Сущность института ценных бумаг заключается в том, что «создается иное распределение риска между участниками соответствующих правоотношений, чем то, которое имеет место на основании общих правил гражданского права»¹¹. В соответствии с общими правилами гражданского права по обязательствам, возникающим из договора, риск исполнения обязательства перед ненадлежащим кредитором несет должник. Если должник исполнит обязательство ненадлежащему кредитору, он остается обязанным исполнить обязательство надлежащему кредитору, поэтому он имеет право исследовать обстоятельства, в силу которых кредитор получил соответствующие права в отношении данного должника. Кредитор должен доказать законность наличия у него соответствующих прав.

Иначе происходит распределение рисков между должником и кредитором по обязательствам из ценной бумаги. «Право требовать от обязанного лица исполнения по бездокументарной ценной бумаге признается за лицом, указанным в учетных записях в качестве правообладателя...» (п. 1 ст. 149 ГК РФ). Исполнение обязательства законным образом легитимированному владельцу ценной бумаги признается исполнением надлежащему кредитору.

¹⁰ Подробно основные точки зрения на природу доли в уставном капитале ООО освещены в следующих работах: Новоселова Л.А. Обороноспособность доли в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью // Объекты гражданских прав: сб. статей. – М., 2007; Могилевский С.Д. Общество с ограниченной ответственностью: законодательство и практика его применения. – М., 2010. – С. 35–43.

¹¹ Агарков М.М. Основы банковского права: учение о ценных бумагах. – М., 1994. – С. 230.

Надлежащий способ легитимации по бездокументарной ценной бумаге – это зачисление такой бумаги на лицевой счет акционера в реестре акционеров. Для этого не требуется согласия эмитента, эмитирующего данные бумаги, кроме того, эмитент не может препятствовать этому, если подано соответствующее заявление лица, которое осуществило отчуждение ценной бумаги. Кто внесен в реестр, тот признается надлежащим лицом, чьи права должен обеспечить эмитент (обязанное лицо). Других доказательств статуса акционера, кроме учета данного лица в реестре, не требуется. Если сделка или правопреемство по передаче ценных бумаг была произведена с дефектом, то связанные с этим риски несет не эмитент, а лица, которые произвели отчуждение и приобретение ценных бумаг.

«Было бы ошибкой, – писал М.М. Агарков, – считать, что институт ценных бумаг в целом имеет целью дать обороту облегченные по сравнению с общими правилами гражданского права способы передачи права... *Затруднения заключаются не в установленной законом для цессии форме, а в необходимости для должника производить проверку действительной принадлежности права тому лицу, которому он предполагает исполнить обязательство, а также в способах обоснования кредитором своего права...* (курсив мой. – А.Г.) Особенно характерными для ценных бумаг являются те риски, которые связаны с осуществлением выраженных в них прав... С точки зрения общих начал гражданского права должник освобождает себя от обязательства только исполнением действительному кредитору. Допустим, что должник добросовестно оплатил бумагу не надлежаще уполномоченному лицу. Если признать, что протекающий отсюда риск должен быть возложен на него, то тем самым на него будет возложена ответственность перед действительным кредитором. Если возложить риск на последнего, то должник будет освобожден от ответственности. *Распределение в этом случае риска иначе, чем это имеет место по общим правилам гражданского права, составляет непосредственную и прямую цель института ценных бумаг. Должник освобождается от ответственности перед действительным кредитором, если он учинил исполнение предъявителю бумаги, надлежащим образом легитимированному согласно положениям об отдельных видах ценных бумаг*»¹².

Особенности оборота ценных бумаг можно сформулировать в сжатой форме: поскольку эмитент (лицо, обязанное по ценной бумаге) не несет риска исполнения обязательств по ценной бумаге перед ненадлежащим кредитором (правообладателем по ценной бумаге), то он и не имеет право вмешиваться в оборот размещенных им ценных бумаг.

Ценная бумага – это свободно обращающееся имущество и в силу этого эффективный финансовый инструмент (ликвидный актив). Общество, разместившее акции, не может установить ограничения их оборота ни уставом, ни решением своих органов. Акционер может свободно отчуждать принадлежащие ему акции, согласие общества и других акционеров для этого не требуется. Акционеры имеют возможность свободно перераспределять инвестиции по их текущей рыночной стоимости. Как справедливо указывает А. Маковская, «с институтом ценной бумаги не совместимы какие-либо ограничения ее оборота, связанные с необходимостью получения на это согласия какого-либо лица или какие-либо запреты на ее отчуждение. Не случайно Закон об АО закрепляет лишь преимущественное право других акционеров и общества на приобретение акций, отчуждаемых акционером третьему лицу, тогда как Закон об ООО... допускает и установление в уставе специальных правил о:

- необходимости получения участником общества согласия общества или других участников общества на продажу или уступку иным образом своей доли (части доли) одному или нескольким участникам данного общества;

- запрете продажи или уступки иным образом участником общества своей доли (части доли) третьим лицам;

¹² Агарков М.М. Основы банковского права: учение о ценных бумагах. – С. 230.

● необходимости получить согласие общества или остальных участников общества на продажу или уступку иным образом своей доли (части доли) третьим лицам»¹³.

Оборот ценных бумаг может быть временно ограничен только федеральными законами. Такие ограничения происходят исключительно в случаях, когда возникает угроза нарушения прав третьих лиц, в целях предотвращения этих нарушений. После устранения этих угроз данные ограничения прекращаются. Запрещены сделки:

● с дополнительно размещаемыми акциями до регистрации отчета об итогах их выпуска (ст. 34 Федерального закона от 26.12.1995 № 208-ФЗ «Об акционерных обществах» (далее – Закон об АО);

● с акциями, предъявленными акционерами к продаже обществу и выкупу обществом до перехода прав собственности на них к обществу (ст. 72 и 76 Закона об АО);

● с акциями, принадлежащими акционерам, которые акцептовали публичную оферту (добровольное или обязательное предложение) до момента перехода права собственности на эти акции к оференту (ст. 88.2 и 84.3 Закона об АО);

● с акциями, подлежащими принудительному выкупу доминирующим акционером (ст. 88.4 Закона об АО). Ограничены сделки с казначейскими акциями, т.е. с размещенными обществом акциями, право собственности на которые перешло к обществу.

Но в обществе с ограниченной ответственностью мы сталкиваемся с иной ситуацией. Доля в уставном капитале ООО не является ценной бумагой и не обладает признаком публичной достоверности, исполнение обязательств по ней подпадает под общие правила гражданского права, а не специальные правила оборота ценных бумаг.

В случаях, установленных законом и договором, переход прав кредитора к другому лицу возможен только с согласия должника (п. 2 ст. 382 ГК РФ). Именно это положение лежит в основе специфики оборота доли в уставном капитале ООО. В определенных ситуациях переход прав кредитора (участника ООО) к другому лицу возможен только с согласия должника (общества или всех его участников). Часть таких ограничений предусмотрена императивными положениями закона, также имеются диспозитивные нормы, которые допускают установления в уставе общества дополнительных ограничений такого рода.

В отличие от акции доля в уставном капитале ООО – это малооборотный вид имущества, его оборот (переход прав на долю) может быть ограничен по инициативе общества или его участников. Существует обширное меню опций, посредством которых общество и его участники могут ограничить оборот долей в уставном капитале общества. Они вводятся для следующих целей:

● обеспечения стабильности состава участников, т.е. недопущения неконтролируемого проникновения в общество третьих лиц;

● контроля концентрации корпоративных прав у отдельных участников общества, т.е. недопущения приобретения одним участником чрезмерно большой доли в уставном капитале.

Доля в уставном капитале ООО, являясь особым видом имущества, – это не просто единый комплекс кооперативных прав и обязанностей участника общества, а особым образом оборачивающийся комплекс корпоративных правомочий. Доля в уставном капитале является предметом оборота, она может переходить к другим лицам в порядке общего правопреемства или в результате сделок. Федеральный закон от 08.02.1998 № 144-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» (далее – Закон об ООО) прямо указывает на отчуждаемость, оборотоспособность доли, но при этом данный Закон устанавливает особый режим оборота этого вида имущества. Признавая и закрепляя оборотоспособность доли в уставном капитале, зако-

¹³ *Маковская А.А.* Различия в правовом регулировании отношений между акционером и ЗАО и отношения между участниками ООО // Корпорации и учреждения: сб. статей / отв. ред. М.А. Рожкова. – М., 2007. – С. 80.

нодательство предусматривает ряд ограничений, определяемых природой данного имущества. В отличие от ценных бумаг оборот доли подконтролен лицу, обязанному по доли.

Таблица 6

Особенности оборота акций и долей в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью

Акционерное общество		Общество с ограниченной ответственностью
Публичное	Непубличное	
Уставом акционерного общества не может быть предусмотрена необходимость получения чье-либо согласия на отчуждение акций этого общества или переход их в порядке правопреемства		
Уставом публичного акционерного общества не могут быть ограничены количество акций, принадлежащих одному акционеру, их суммарная номинальная стоимость, а также максимальное число голосов, предоставляемых одному акционеру. Никому не может быть предоставлено право преимущественного приобретения акций публичного акционерного общества	Уставом общества могут быть установлены ограничения количества акций, принадлежащих одному акционеру, и их суммарной номинальной стоимости, а также максимального числа голосов, предоставляемых одному акционеру. Уставом непубличного акционерного общества может быть предусмотрено преимущественное право акционеров и самого общества приобретения акций, продаваемых третьим лицам	Оборот долей может быть ограничен уставом общества или решением участников общества. Эти ограничения могут касаться: <ul style="list-style-type: none"> • отчуждения доли (части доли) третьим лицам и (или) другим участникам общества, • перехода доли (части доли) в порядке правопреемства, • перехода доли (части доли) по иным, установленным законом основаниям. Уставом общества могут быть установлены ограничения максимального размера доли, принадлежащей участнику, а также максимального числа голосов, предоставляемых одному участнику

Этот особый объект гражданских прав выполняет свои функции в гражданском обороте: позволяет коммерческой корпорации осуществлять контроль состава своих участников (препятствовать неконтролируемому появлению новых лиц) и объема их корпоративных прав. У ценной бумаги нет таких функций. «Правовой режим доли как объекта гражданских прав пол-

ностью отражает специфику общества с ограниченной ответственностью, которая состоит в стабильности состава ее участников»¹⁴.

Целый ряд специалистов обратили внимание на специфику такой формы юридического лица, как общество с ограниченной ответственностью, которая не предполагает свободной передачи прав участия ней в отличие от акционерного общества, где воплощение прав участия в обращающую ценную бумагу направлено на обеспечение беспрепятственного перемещения таких прав¹⁵.

Акционерное общество ориентировано на неограниченное число анонимных участников, состав которых может неконтролируемо изменяться в силу свободного оборота акций. Ценная бумага в силу свободы своего обращения стала финансовым инструментом. Акционерное общество не очень приспособлено к обеспечению стабильного состава своих участников.

Общество с ограниченной ответственностью ориентировано на незначительное количество участников, изменение которых строго регламентировано. Это общество с фиксированным и персонифицированным составом участников. В этой корпорации возможно применение специальных механизмов контроля состава участников, основанных на ограничениях оборота доли. Не случайно эта форма появилась в Германии, где традиционно преобладает семейный бизнес. Членов семьи не устраивало неконтролируемое изменение состава участников, присутствующее акционерному обществу, поэтому появился особый вид хозяйственного общества, права участия в котором не оформляются в виде ценных бумаг и являются малооборотным имуществом. Посредством контроля оборота доли в уставном капитале появилась эффективная возможность контролировать состав участников общества и объем их корпоративных прав.

Общество с ограниченной ответственностью не случайно возникло как хозяйственное общество, т.е. союз капиталов. Немцы справедливо не восприняли другой тип закрытой корпорации – производственные кооперативы, как будет показано далее, это очень ограниченная в своих возможностях форма организации бизнеса.

¹⁴ Габов А.В. Общества с ограниченной и дополнительной ответственностью в российском законодательстве. – М., 2010. – С. 179.

¹⁵ Новоселова Л.А. Сделка уступки права (требования) в коммерческой практике: факторинг. – М., 2003. – С. 281; Степанов Д. Общества с ограниченной ответственностью: законодательство и практика // Хозяйство и право. – 2000. – № 12. – С. 56; Бобков С.А. Уступка доли в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью // Журнал российского права. – 2002. – № 7.

Специальное уведомление общества о состоявшейся передаче доли другому лицу

Имеется еще одно существенное отличие оборота акции и доли в уставном капитале ООО. По общим правилам об обязательствах должник должен быть уведомлен о переходе прав новому кредитору, и ему должны быть предоставлены доказательства такого перехода, без этого он вправе не исполнять обязательство новому кредитору. «Должник вправе не исполнять обязательство новому кредитору до предоставления ему доказательств перехода права к этому кредитору, за исключением случаев, если уведомление о переходе права получено от первоначального кредитора» (п. 1 ст. 385 ГК РФ).

В акционерном обществе нет обязанности отдельно уведомлять эмитента о состоявшемся отчуждении акций. Определение лица, кому эмитент должен исполнить права, закрепленные в ценной бумаге, осуществляется на основании специальных правил ведения реестра.

При передаче прав, не закрепленных в ценной бумаге, в положении должника нет достаточной определенности, поэтому закон требует специального уведомления его о состоявшейся передаче прав. В Законе об ООО предусмотрена обязанность нотариуса или лица, которое произвело отчуждение или приобретение доли, уведомить общество о состоявшемся переходе доли и предоставить доказательства такого перехода доли. На это обстоятельство серьезное внимание обратила Л.А. Новоселова¹⁶. «В срок не позднее чем в течение трех дней с момента нотариального удостоверения сделки, направленной на отчуждение доли или части доли в уставном капитале общества, нотариус, совершивший ее нотариальное удостоверение, совершает нотариальное действие по передаче обществу, отчуждение доли или части доли в уставном капитале которого осуществляется, копии заявления, предусмотренного пунктом 14 настоящей статьи. По соглашению лиц, совершающих сделку, направленную на отчуждение доли или части доли в уставном капитале общества, общество, отчуждение доли или части доли в уставном капитале которого осуществляется, может быть уведомлено об этом одним из указанных лиц, совершающих сделку. В таком случае нотариус не несет ответственность за неуведомление общества о совершенной сделке» (п. 15 ст. 21 Закона об ООО).

Уведомлением и доказательством состоявшегося перехода прав является экземпляр заявления нотариуса, который удостоверил договор об отчуждении доли (части доли) в уставном капитале общества или акцепт безотзывной оферты, о внесении соответствующих изменений в Единый государственный реестр юридических лиц (п. 14 ст. 21 Закона об АО).

¹⁶ Новоселова Л.А. Сделка уступки права (требования) в коммерческой практике: факторинг. – С. 281.

Ценная бумага удостоверяет только права, а доля в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью – права и обязанности

В литературе неоднократно отмечалось, что неправомерно сводить содержание доли в уставном капитале ООО только к совокупности корпоративных и связанных с ними прав. Приобретение доли связывает ее обладателя также определенными обязанностями. По мнению Л.А. Новоселовой, нет оснований для признания тождества доли в уставном капитале ООО и бездокументарной ценной бумагой, содержащей корпоративные права. Обязанности не могут составлять содержание ценной бумаги, и ее передача не может переносить на приобретателя последней какие-либо обязанности¹⁷.

Долю в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью можно определить как совокупность корпоративных и связанных с ними прав и обязанностей участника общества, объем которых определяется в зависимости от размера вклада участника. С точки зрения классификации, используемой законодателем в ст. 128 ГК РФ, данный объект относится к иному имуществу.

¹⁷ Новоселова Л.А. Обороноспособность доли в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью // Объекты гражданских прав: сб. статей. – С. 207.

Различия в порядке фиксации прав по акциям и доли в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью

Права по ценной бумаге (акции) фиксируются в Законе об АО и специальном документе – решении об их выпуске. При этом права по обыкновенным акциям определены императивными нормами закона, и только в отношении привилегированных имеются диспозиции, которые могут быть реализованы в решении об их выпуске.

Права, удостоверяемые долей в уставном капитале ООО, фиксируются в Законе и уставе общества, при этом соответствующие нормы закона сформулированы диспозитивно, что предполагает значительный маневр в уставе.

Положение ГК РФ, согласно которому уставом непубличного общества может быть установлен объем правомочий его участников не пропорционально их долям в уставном капитале общества, по-разному реализуется в АО и ООО. Это связано с различиями природы акции (ценной бумаги) и доли в уставном капитале ООО, которые, в частности, проявляются в разном порядке фиксации удостоверяемых ими прав.

«Ценными бумагами признаются также обязательственные и иные права, которые закреплены в решении о выпуске или ином акте лица, выпустившего ценные бумаги в соответствии с требованиями закона и осуществление и передача которых возможны только с соблюдением правил учета этих прав в соответствии со статьей 149 настоящего Кодекса (бездокументарные ценные бумаги)» (п. 1 ст. 142 ГК РФ).

Конец ознакомительного фрагмента.

Текст предоставлен ООО «ЛитРес».

Прочитайте эту книгу целиком, [купив полную легальную версию](#) на ЛитРес.

Безопасно оплатить книгу можно банковской картой Visa, MasterCard, Maestro, со счета мобильного телефона, с платежного терминала, в салоне МТС или Связной, через PayPal, WebMoney, Яндекс.Деньги, QIWI Кошелек, бонусными картами или другим удобным Вам способом.