

R 742

ISSN 2010-5967

KORXONANI

BOSHQARISH УПРАВЛЕНИЕ ПРЕДПРИЯТИЕМ

№ 1⁽⁴³⁾
2011

Ушбу сонда:

Миноритар акциядор учун кафолатлар хусусида

Муваффақиятлардан ўрганамиз

МЧЖ устав фондидаги улушни бошқа шахсга бериш



В этом номере:

К вопросу о гарантиях для миноритарного акционера

На успехах учатся

Отчуждение доли в уставном фонде ООО



Журнал Узбекистон Республикаси Савдо-саноат палатаси билан стратегик ҳамкорликда ҳамда Узбекистон Республикаси Давлат мулки қўмитасининг ахборот қўмағида нашр этилмоқда

Журнал издается при стратегическом партнерстве с Торгово-промышленной палатой Республики Узбекистан и информационной поддержке Госкоммунизма Республики Узбекистан



O'ZBEKISTON
SAVDO-SANOAT
PALATASI

Отчуждение доли в уставном фонде ООО



Камалов Мансур,
юрист

Большинство коммерческих организаций в Узбекистане имеют организационно-правовую форму общества с ограниченной ответственностью (далее - «ООО» или «общество»). По данным Государственного комитета по статистике общее число ООО, зарегистрированных в Республике Узбекистан по состоянию на 1 января 2010 года, составило 204 569.¹

Столь высокая распространенность данной организационно-правовой формы хозяйствования в Узбекистане обусловлено тем, что ООО сочетает в себе необходимые черты юридического лица, соответствующие интересам и потребностям предпринимателей разного уровня, а именно - позволяет использовать упрощенную структуру управления, не требует значительных финансовых вложений для формирования уставного фонда и др. Для сравнения - на 1 января 2010 года в Узбекистане общее количество акционерных обществ составляло 1619² и их количество продолжает сокращаться. Закон РУз «Об обществах с ограниченной и дополнительной ответственностью» (далее - Закон) устанавливает, что участник общества вправе продать или иным образом уступить свою долю в уставном фонде общества либо ее часть одному или нескольким участникам общества³. Какие возникают при этом особенности мы расскажем в данной статье.

ДОЛЯ УЧАСТНИКА ООО

Наличие уставного фонда, разделенного на доли определенных размеров, является одним из определяющих признаков юридического лица, созданного в форме ООО. Уставный фонд общества определяет минимальный размер его имущества, гарантирующего интересы кредиторов. Доля в уставном фонде общества с ограниченной ответственностью - это часть имущества ООО, которая переходит в ее собственность от участника. В качестве вклада в уставный фонд ООО участник может передавать деньги, ценные бумаги, другие вещи или имущественные права либо отчуждаемые права, имеющие денежную оценку.

¹ Согласно информации, полученной из Базы данных единого государственного регистра предприятий и организаций Государственного комитета по статистике РУз, по состоянию на 01.03.2010г. динамика количества зарегистрированных ООО за период за 2006-2010г.г. выглядит следующим образом: 2006г. - 28 785; 2007г. - 34 668; 2008г. - 40 080; 2009г. - 45 705.

² Официальный сайт Государственного Центрального депозитария ценных бумаг Республики Узбекистан: <http://www.deponet.uz/>.

³ Ст.20 Закона РУз «Об обществах с ограниченной и дополнительной ответственностью» от 06.12.2001г. №310-II (с изм. и доп.).

Доля, будучи имущественным правом, наряду с самим имуществом и другими предметами, относится к объектам гражданских прав, которые могут свободно отчуждаться или переходить от одного лица к другому в порядке универсального правопреемства⁴. Размер и стоимость доли каждого участника определяется в учредительных документах в процентном соотношении внесенного вклада к общему размеру уставного фонда. При этом денежная оценка не денежных вкладов утверждается решением самого участника (участников)⁵.

Наличие доли позволяет участнику осуществлять контроль над деятельностью ООО, а именно, участник наделяется правом определять основные направления деятельности общества, образовывать исполнительный орган общества и досрочно прекращать его полномочия, утверждать решения исполнительного органа по ряду важных вопросов, таких как заключение крупных сделок, распределение прибыли ООО, а также получать соразмерную внесенному вкладу часть имущества или его стоимость при ликвидации общества.

Наряду с созданием ООО, покупка доли в действующих ООО не менее актуальна. Ряд примеров показывают, что желание приобрести долю вызвано высокой репутацией ООО в определенном сегменте рынка, известной торговой маркой, наличием широкой клиентской базы. Например, за последнее время у четырех операторов сотовой связи: ООО «Уздунробита» (MTC), ООО «Coscom» (Ucell) и ООО «Unitel» (Beeline), ООО «Rubicon Wireless Communications» (Perfectum Mobile) были приобретены доли и изменен состав участников.

Отчуждение доли в действующем ООО может осуществляться еще по ряду причин.

Во-первых, большинство предпринимателей заинтересованы в модернизации производства за счет привлечения современных зарубежных технологий. Поэтому отечественные предприниматели предлагают часть доли в имеющемся бизнесе иностранным инвесторам, вкладом которых является технологическое оборудование. В результате создается совместное предприятие с иностранными инвестициями, которое улучшает производительную способность ООО.

Во-вторых, с целью эффективного управления и создания холдинга с единым производственным циклом приобретается контрольный пакет нескольких ООО. Это позволяет проводить единую политику в сфере ценообразования, контролировать объем производства, продаж и достойно конкурировать с другими участниками рынка.

В-третьих, желание в выгодной продаже бизнеса рано или поздно возникает у большинства предпринимателей, которые планируют попробовать свои силы в более привлекательных бизнес проектах.

ЕСЛИ ВЫ РЕШИЛИ ПРОДАТЬ ДОЛЮ В ООО

Участник общества вправе продать или иным образом уступить свою долю в уставном фонде общества либо ее часть одному или нескольким участникам общества. Данные действия участника оформляются юридически посредством заключения договора купли-продажи, договора уступки требования, договора дарения и т.д.

Отчуждение доли влечет изменение состава участников общества. Однако другие участники не всегда заинтересованы в этом, тем более, что в небольших по составу участников ООО между участниками нередко складываются лично-доверительные отношения, что зачастую находит отражение в учредительных документах. Поэтому в некоторых случаях в учредительных документах ООО может быть ограничено либо отсутствовать право отчуждения доли в соответствии со ст.20 Закона. Следовательно, перед тем как получить долю будущему участнику рекомендуется детально ознакомиться с учредительными документами, иначе совершенная сделка может быть признана недействительной.

Тем не менее, в соответствии с Законом участник, полностью внесший вклад, в любое время вправе выйти из общества независимо от наличия согласия других участников данного

⁴ Ст.81 Гражданского кодекса РФ.

⁵ Ст.15 Закона РФ «Об обществах с ограниченной и дополнительной ответственностью».

общества⁶. Участник, желающий выйти из общества, направляет ООО извещение (заявление), которое составляется в произвольной форме. Общество обязано выплатить участнику, подавшему такое заявление, действительную стоимость его доли в уставном фонде, определяемую на основании данных бухгалтерской отчетности ООО за последний отчетный период, предшествующий дню подачи заявления, или с согласия этого участника выдать ему в натуре имущество такой же стоимости.

Действительная стоимость доли участника ООО соответствует стоимости чистых активов общества, пропорциональной размеру его доли. Действительная стоимость доли или части доли в уставном фонде ООО выплачивается за счет разницы между стоимостью чистых активов общества и размером его уставного фонда. В случае, если такой разницы недостаточно, общество обязано уменьшить свой уставный фонд на недостающую сумму. Следовательно, выход участника может весьма неблагоприятно отразиться на деятельности ООО, например, за счет потери деловых контактов, снижения финансовых показателей и т.п.

В ряде зарубежных стран законодательство ограничивает односторонний выход участника по своему усмотрению либо вообще не предусматривает такую возможность. Выход из общества осуществляется путем отчуждения участником принадлежащей ему доли, а не путем требования ее оплаты от ООО. Очевидно, что и законодательство Республики Узбекистан в данном вопросе нуждается в совершенствовании.

В случае отчуждения доли упомянутый Закон предписывает заключение договора в письменной форме, но при этом не предъявляет условий о государственной регистрации договора либо нотариальном удостоверении, если требование о ее совершении в нотариальной форме не предусмотрено уставом общества⁷.

При этом нет необходимости представлять в регистрирующий орган сам договор, а достаточно представить доказательства завершения взаиморасчетов, наряду с необходимыми документами для регистрации. В этом отношении данный договор можно сравнить с договором купли-продажи недвижимости, который также заключается в письменной форме и при необходимости нотариально удостоверяется, а в отношении третьих лиц становится обязательным после государственной регистрации смены собственника в правоустанавливающих документах.

Несоблюдение формы сделки, установленной законодательством или уставом общества, влечет ее недействительность. Сделка, будучи заключенной, порождает взаимные права и обязательства исключительно у договаривающихся сторон. В отношении третьих лиц условия договора о смене участника приобретают юридическую силу только после завершения государственной регистрации изменений, внесенных в учредительные документы ООО (ст.11 Закона РУз «Об обществах с ограниченной и дополнительной ответственностью»).

ПРОДАЖА ИЛИ УСТУПКА ДОЛИ: ДЕТАЛИ СДЕЛКИ

Вопрос продажи или уступки доли в уставном фонде ООО достаточно серьезный, поэтому такая сделка требует **достаточно длительной процедуры согласования, при которой необходимо учесть ряд моментов.**

Во-первых, участник общества, изъявивший намерение продать свою долю третьему лицу, обязан письменно известить о цене и других условиях продажи остальных участников общества и само общество. В случае, если участники общества и (или) общество в течение месяца после получения извещения (если иной срок не предусмотрен уставом общества или соглашением участников общества) не воспользуются преимущественным правом покупки, доля может быть продана третьему лицу по цене и на условиях, сообщенных обществу и его участникам⁸.

⁶ Ст.8 Закона РУз «Об обществах с ограниченной и дополнительной ответственностью».

⁷ Ст.20 Закона РУз «Об обществах с ограниченной и дополнительной ответственностью».

⁸ Ст.20 Закона РУз «Об обществах с ограниченной и дополнительной ответственностью».

При продаже доли (части доли) с нарушением преимущественного права покупки любой участник общества вправе в течение трех месяцев с момента, когда участник общества узнал либо должен был узнать о таком нарушении, потребовать в судебном порядке перевода на них прав и обязанностей покупателя.

Во-вторых, в случае если покупатель приобретает долю с правом распоряжаться более чем тридцатью пятью процентами голосов⁹, ему следует получить согласие государственного антимонопольного органа. Если сделка будет заключена без получения такого согласия, то она будет признана недействительной как не соответствующая требованиям законодательства¹⁰.

Однако в случае приобретения доли частями, каждая из которых меньше, чем тридцать пять процентов, путем двух или более договоров, но в совокупности превышающих тридцать пять процентов, такого согласия законодательство не требует. Подобная схема дает возможность предпринимателям обходить требования законодательства и приобретать в совокупности долю ООО в размере более 35% без ведома государственного антимонопольного органа.

В-третьих, для возникновения имущественных прав по итогам сделки покупатель вместе с остальными участниками общего собрания ООО принимает решение о внесении изменений в учредительные документы и в течение семи рабочих дней представляет в явочном порядке или посредством почтовой связи в регистрирующий орган следующие документы: заявление, решение уполномоченного органа управления о внесении изменений и дополнений в учредительные документы, текст изменений в учредительные документы в двух экземплярах, заверенный печатью субъекта предпринимательства, а также банковский платежный документ об уплате установленного размера госпошлины¹¹. В случае приобретения более чем тридцати пяти процентов доли в уставном фонде, покупатель должен помимо вышеперечисленных документов представить документ, выражающий согласие государственного антимонопольного органа.

Только после завершения государственной регистрации изменений в учредительных документах ООО можно констатировать о полном исполнении данной сделки.¹²

Особое внимание при приобретении доли необходимо уделить **вопросу взаиморасчетов и определения момента возникновения права собственности на долю в уставном фонде**. Особенно это важно, если договор предусматривает оплату в рассрочку. При этом возникает вопрос, может ли участник передать всю свою долю приобретателю до момента ее полной оплаты? Если да, то тогда покупатель, не оплатив полной стоимости доли, может участвовать в принятии обязательных для ООО решений, в частности, о выплате дивидендов.

На практике до завершения взаиморасчетов регистрирующий орган в ряде случаев отказывается осуществлять государственную регистрацию изменений в учредительных документах по поводу смены участника. Такая позиция особенно характерна Министерству юстиции, которое уполномочено осуществлять государственную регистрацию в числе прочих предприятий с иностранными инвестициями. Регистрирующий орган обосновывает свои действия, исходя из требований статьи 20 Закона, в которой устанавливается, что **доля участника общества может быть отчуждена в период до полной оплаты только в той части, в которой она уже оплачена**. Однако данное требование Закона трактуется двояко и это часто служит причиной спора между заинтересованными сторонами.

Согласно одному мнению участник имеет возможность реализовать долю (часть доли) остальным участникам или третьим лицам в рассрочку. Стороны свободны при опеределении условий договора и могут договориться о переходе прав на долю в момент подписания сделки, не дожидаясь момента полной оплаты¹³. Главное, что должен сделать участник на момент про-

⁹ Ст.15 Закона РУз «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках» от 27.12.1996г. №355-1 (с изм. и доп.).

¹⁰ Ст.116 Гражданского кодекса РУз.

¹¹ Глава 7 «Положения об уведомительном порядке государственной регистрации и постановки на учет субъектов предпринимательства» (Приложение к Постановлению Президента Республики Узбекистан от 24.05.2006г. №ПП-357).

¹² Ст.11 Закона Республики Узбекистан «Об обществах с ограниченной и дополнительной ответственностью» от 06.12.2001г. № 310-II.

¹³ Ст.354 Гражданского кодекса РУз.

дажи – это полностью сформировать отчуждаемую долю в уставном фонде¹⁴. Подобный подход приобретения доли дает возможность покупателю иметь все права участника ООО, невзирая на отсутствие оплаты доли в полном размере. Очевидно, что данный метод привлекателен для малых частных предпринимателей, которые могут расплатиться за приобретенную долю по мере возможности.

Другое мнение исключает возможность продажи доли в рассрочку. Участник, перед тем как продать либо уступить долю другому лицу, должен получить оплату авансом в размере 100% от договорной стоимости.

На наш взгляд, требования статьи 20 Закона больше относятся к обязательствам покупателя, который, приобретая долю (часть доли), должен сначала оплатить ее стоимость, а только потом владеть и распоряжаться ею. В ином случае будут возникать ряд спорных вопросов о действительности договора, о правомерности действий как прежнего, так и нового участника. По этой причине, договор должен в обязательном порядке предусматривать условие об авансовом платеже в размере 100% от полной стоимости отчуждаемой доли. В итоге это позволит покупателю оперативно зарегистрировать изменения в учредительных документах и правомерно осуществлять действия в качестве нового участника.

Поэтому в статью 20 Закона целесообразно внести соответствующие дополнения, которые четко определяют, что, во-первых, отчуждаемая доля (часть доли) должна быть полностью сформирована за счет вкладов участника и, во-вторых, при продаже или уступке стоимость доли подлежит оплате авансом.

При оформлении договора на продажу либо уступки доли следует руководствоваться требованиями Гражданского кодекса РУз в части общих положений о купле-продаже. При этом не имеет значения тот факт, как на практике будет именоваться договор – как договор купли-продажи или уступки. Вместе с тем, нет необходимости в оформлении акта приема-передачи доли в рамках такого договора. Несмотря на это, на практике стороны довольно часто оформляют акт приема-передачи для подтверждения фактической передачи доли от продавца к покупателю. Однако существенного значения такой акт не несет. Причина в том, что акт оформляется в отношении имущества, а не прав и подтверждает соответствие количества, качества, комплектности имущества требованиям заключенного договора купли-продажи.

При частичной оплате доля может перейти к покупателю соразмерно оплаченной части, а не полностью. Следовательно, если договор предусматривает оплату в рассрочку, то доля будет переходить покупателю соразмерно оплаченной части, и каждый такой переход должен впоследствии пройти государственную регистрацию.

КУПЛЯ-ПРОДАЖА ДОЛИ МЕЖДУ НЕРЕЗИДЕНТАМИ

Отдельным вопросом является купля-продажа доли в предприятиях с иностранным капиталом. В Республике Узбекистан функционирует большое количество ООО с иностранным капиталом. Доля, принадлежащая нерезиденту, в подобных предприятиях может подлежать продаже как резиденту (узбекскому юридическому лицу), так и нерезиденту (иностранному юридическому лицу). Как правило, сделка между нерезидентами заключается за пределами юрисдикции Республики Узбекистан.

Если сделка заключена между нерезидентом и резидентом Узбекистана, то условия сделки должны соответствовать требованиям узбекского законодательства и становятся известными, по крайней мере, уполномоченному банку Узбекистана, через который будет происходить

¹⁴ Ст.14 Закона РУз «Об обществах с ограниченной и дополнительной ответственностью» определяет, что к моменту государственной регистрации общества каждый из участников обязан внести не менее тридцати процентов указанного в учредительных документах своего вклада в уставном фонде общества. Остальная часть вклада должна быть внесена в течение одного года с момента государственной регистрации общества.

платеж в иностранной валюте за приобретенную долю. Вместе с тем, условия сделки между нерезидентами об отчуждении доли в ООО, которое находится в Узбекистане, могут отвечать требованиям иностранного права и, в ряде случаев, остаются неизвестными уполномоченным органам республики, при этом оплата осуществляется через иностранные банки, минуя Узбекистан.

При совершении такого рода сделок с участием нерезидентов возникают следующие вопросы. В частности, следует учесть, что сделка по продаже либо уступке доли в уставном фонде ООО между нерезидентом и резидентом не рассматривается в качестве валютной операции, связанной с движением капитала. Это означает, что подобная сделка не подлежит регистрации в Центральном банке Республики Узбекистан¹⁵. Положение «О порядке проведения отдельных валютных операций, связанных с движением капитала» распространяется только на сделки, предусматривающие перевод валюты за рубеж для приобретения доли в иностранных ООО. В то же время, законодательство Узбекистана не требует постановки такой сделки на учет в коммерческом банке, через который будет осуществляться платеж, поскольку постановке на учет подлежат исключительно экспортно-импортные контракты по поставке товаров, работ (услуг).

Наряду с этим, немаловажную роль занимает вопрос налогообложения. Так, если нерезидент реализует свою долю резиденту в уставном фонде ООО, зарегистрированного в Узбекистане, то в соответствии со ст.155 Налогового кодекса РУз резидент в качестве налогового агента нерезидента должен удерживать у источника выплаты налог на доход нерезидента в размере 20% от договорной стоимости доли.

Однако, если та же доля будет приобретена нерезидентом, то в силу ограниченности силы Закона Республики Узбекистан доход нерезидента не будет подлежать налогообложению. В силу данной причины часто в целях распределения финансовых ресурсов внутри крупных международных холдингов права на долю переоформляются на участника холдинга, у которого есть потребность в финансах. При этом доля переоформляется за номинальную стоимость, учитывая аффилированность данных образований. Следовательно, этот участник холдинга может получать дивиденды от деятельности ООО на территории Узбекистана. При необходимости доля может быть продана резиденту, но уже по действительной стоимости.

В этой связи представляется целесообразным включить в законодательство Республики Узбекистан требование о том, что нерезидент, отчуждающий другому нерезиденту долю в уставном фонде ООО, зарегистрированного в Узбекистане, должен удерживать и оплатить налог на доход нерезидента в бюджет в размере 20% от действительной стоимости доли. В качестве обеспечения данного обязательства нерезидента уполномоченный орган до момента оплаты налога может отказывать в государственной регистрации изменений по смене участника в учредительных документах ООО. Данная мера позволит получить оплату налога от нерезидента и распространить требования ст.155 Налогового кодекса РУз также в отношении нерезидентов.

Такая практика уже установлена в Китае с 10 декабря 2009 года, где согласно Закону «Об управлении прибылью от сделок по отчуждению доли со стороны нерезидентов» при отчуждении нерезидентом доли в уставном фонде юридического лица – резидента Китая на территории страны должен быть уплачен налог на прибыль и представлен целый перечень документов, обосновывающих сумму сделки между нерезидентами.

Таким образом, несмотря на то, что вопрос продажи и уступки доли регламентирован законодательством Узбекистана, на практике возникают вопросы, требующие уточнения. В этой связи полагаем, что положения Закона РУз «Об обществах с ограниченной и дополнительной ответственностью» и Налогового кодекса РУз требуют дальнейшего усовершенствования.

¹⁵ Положение «О порядке проведения отдельных валютных операций, связанных с движением капитала». Утверждено постановлением правления Центрального банка РУз от 29.01.2005г. №599, зарегистрировано в Министерстве юстиции РУз от 08.03.2005г. №1457.