



ВЫСШИЙ АРБИТРАЖНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Президиум Высшего Арбитражного Суда
Российской Федерации

ИНФОРМАЦИОННОЕ ПИСЬМО

№ 135

Москва

30 марта 2010 г.

**О некоторых вопросах, связанных с применением статьи 5
Федерального закона от 30.12.2008 № 312-ФЗ «О внесении изменений в
часть первую Гражданского кодекса Российской Федерации и отдельные
законодательные акты Российской Федерации»**

В связи с возникающими в судебной практике вопросами, касающимися применения статьи 5 Федерального закона от 30.12.2008 № 312-ФЗ «О внесении изменений в часть первую Гражданского кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее – Закон № 312-ФЗ), Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в соответствии со статьей 16 Федерального конституционного закона «Об арбитражных судах в Российской Федерации» информирует арбитражные суды (далее – суды) о выработанных рекомендациях.

1. Согласно части 1 статьи 5 Закона № 312-ФЗ* этот Закон вступил в силу с 01.07.2009.

* Здесь и далее ссылки на Закон № 312-ФЗ даются в редакции федеральных законов от 19.07.2009 № 205-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Рос-

Исходя из части 2 статьи 5 Закона № 312-ФЗ уставы обществ с ограниченной ответственностью (далее – общества), созданных до 01.07.2009, подлежат приведению в соответствие с частью первой Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) в редакции Закона № 312-ФЗ и Федеральным законом от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» (далее – Закон об обществах с ограниченной ответственностью) в редакции Закона № 312-ФЗ при первом изменении уставов таких обществ.

В силу данной нормы правомерным является отказ регистрирующего органа в государственной регистрации изменений, вносимых в устав общества, который ранее не был приведен в соответствие с названными законодательными актами, представленных в регистрирующий орган после вступления в силу Федерального закона от 17.12.2009 № 310-ФЗ «О внесении изменения в статью 5 Федерального закона «О внесении изменений в часть первую Гражданского кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации», если ни из заявления о государственной регистрации, ни из решения о внесении изменений в устав не следует, что эти изменения направлены на приведение устава общества в соответствие с указанными законодательными актами.

2. Общество считается созданным как юридическое лицо с момента его государственной регистрации (абзац первый пункта 3 статьи 2 Закона об обществах с ограниченной ответственностью).

Однако поскольку учредительные документы общества утверждаются до его государственной регистрации (статьи 11, 52, 54 и 55 Закона об обществах с ограниченной ответственностью), то положения статьи 5 Закона № 312-ФЗ об уставах и учредительных договорах обществ, созданных до 01.07.2009, распространяются также и на общества, запись о создании ко-

сийской Федерации» и от 17.12.2009 № 310-ФЗ «О внесении изменения в статью 5 Федерального закона «О внесении изменений в часть первую Гражданского кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации».

торых (как в результате учреждения, так и в результате реорганизации) внесена в Единый государственный реестр юридических лиц (далее – Реестр) после 01.07.2009, но заявление о регистрации которых было подано до этой даты.

3. Судам необходимо учитывать, что положения законодательных актов, в которые Законом № 312-ФЗ внесены изменения, в редакции этого Закона (далее – новое законодательство) применяются к отношениям, возникающим после 01.07.2009 (за исключениями, предусмотренными частями 6, 7, 10 статьи 5 Закона № 312-ФЗ), независимо от того, приведены ли уставы обществ в соответствие с новым законодательством.

4. При разрешении споров о ликвидации обществ по искам регистрирующих органов на основании пунктов 2 и 3 статьи 61 ГК РФ и пункта 2 статьи 25 Федерального закона от 08.08.2001 № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» (далее – Закон о регистрации юридических лиц) судам надлежит учитывать, что невыполнение обществом предусмотренной частью 2 статьи 5 Закона № 312-ФЗ обязанности по приведению в соответствие с новым законодательством своего устава при первом его изменении после вступления в силу Федерального закона от 17.12.2009 № 310-ФЗ не относится к нарушениям закона, имеющим неустранимый характер.

Суд на стадии подготовки дела к судебному разбирательству может предложить обществу принять меры по устранению указанного нарушения путем представления в регистрирующий орган документов, необходимых для государственной регистрации соответствующих изменений устава общества (часть 1 статьи 134 и часть 1 статьи 135 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации). Суд может также отложить судебное разбирательство (статья 158 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации), предложив обществу представить в регистрирующий орган упомянутые документы не позднее установленного в определении суда срока.

В случае невыполнения обществом указаний суда, данных в порядке подготовки дела к судебному разбирательству либо в определении об отложении судебного разбирательства, суд решает вопрос о ликвидации этого общества, имея в виду, что такое его поведение свидетельствует о грубом нарушении части 2 статьи 5 Закона № 312-ФЗ, допущенном обществом при осуществлении своей деятельности (абзац третий пункта 2 статьи 61 ГК РФ, пункт 2 статьи 25 Закона о регистрации юридических лиц).

5. Судам следует иметь в виду, что неприведение устава общества в соответствие с новым законодательством в порядке, определенном частью 2 статьи 5 Закона № 312-ФЗ, не влечет никаких ограничений правоспособности общества, а также не влечет ограничения оборотоспособности долей в уставном капитале данного общества.

Неприведение устава общества в соответствие с новым законодательством не может являться основанием для признания недействительными сделок общества, для отказа кредитных организаций в открытии такому обществу банковских счетов или проведении операций по ним, отказа регистрирующих органов в государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним, отказа нотариусов в нотариальном удостоверении сделок с долями или частями долей в уставном капитале общества (далее — доли), отказа регистрирующих органов во внесении изменений в сведения об обществе, содержащиеся в Реестре, не связанных с изменением устава общества (в том числе касающихся перехода долей), либо в государственной регистрации юридических лиц, создаваемых путем реорганизации общества, или во внесении записи о ликвидации общества и т. д.

Независимо от приведения устава общества в соответствие с новым законодательством его участники вправе отчуждать свои доли в уставном капитале общества, передавать их в залог и т.д.

6. Судам надлежит учитывать, что общее собрание участников общества, устав которого не приведен в соответствие с новым законодательством, вправе после 01.07.2009 принимать решения о реорганизации или ликвида-

ции общества, а также о внесении в устав изменений, не связанных с приведением его в соответствие с новым законодательством (об изменении уставного капитала общества, об изменении места нахождения общества и т.д.). Вместе с тем такие изменения устава в силу части 2 статьи 5 Закона № 312-ФЗ не могут быть зарегистрированы ранее изменений, связанных с приведением устава в соответствие с новым законодательством.

7. Судам необходимо иметь в виду, что при представлении после 01.07.2009 в регистрирующий орган документов для государственной регистрации в связи с прекращением общества при его реорганизации, ликвидации (в том числе при банкротстве) или исключении общества из Реестра по решению регистрирующего органа приведения устава общества в соответствие с новым законодательством не требуется.

8. В силу абзаца второго пункта 1 статьи 14 Закона об обществах с ограниченной ответственностью в редакции Закона № 312-ФЗ размер уставного капитала общества должен быть не менее десяти тысяч рублей, тогда как ранее действовавшая редакция этой нормы предусматривала, что он должен был составлять не менее стократной величины минимального размера оплаты труда, установленного федеральным законом на дату представления документов для государственной регистрации общества.

Судам следует учитывать, что из указанного изменения не вытекает обязанности обществ, созданных до 01.07.2009, увеличить свой уставный капитал до размера, установленного новой редакцией Закона об обществах с ограниченной ответственностью.

Поэтому регистрирующий орган не вправе отказывать в государственной регистрации изменений, вносимых в устав общества (в том числе в связи с приведением его в соответствие с новым законодательством), по мотиву несоответствия уставного капитала общества минимальному размеру, предусмотренному пунктом 1 статьи 14 Закона об обществах с ограниченной ответственностью в редакции Закона № 312-ФЗ.

9. Согласно части 4 статьи 5 Закона № 312-ФЗ учредительные договоры обществ с 01.07.2009 утрачивают силу учредительных документов. Исходя из положений статьи 89 ГК РФ и статьи 12 Закона об обществах с ограниченной ответственностью (в редакции Закона № 312-ФЗ) единственным учредительным документом общества с 01.07.2009 является устав.

Вместе с тем предусмотренные учредительными договорами права и обязанности сохраняют силу только для сторон этих договоров и применяются в части, не противоречащей новому законодательству (часть 3 статьи 5 Закона № 312-ФЗ).

После 01.07.2009 стороны заключенного до этой даты учредительного договора вправе изменить его или расторгнуть по общим правилам главы 29 ГК РФ, при этом соответствующие соглашение и (или) изменения не подлежат государственной регистрации в Реестре.

10. Судам необходимо иметь в виду, что до 01.07.2009 учредители (участники) обществ на основании пункта 2 статьи 421 ГК РФ вправе были заключать договоры, аналогичные предусмотренному в настоящее время пунктом 3 статьи 8 Закона об обществах с ограниченной ответственностью в редакции Закона № 312-ФЗ договору об осуществлении прав участников общества, которые сохраняют силу и после 01.07.2009.

11. В случае совершения после 01.07.2009, но до приведения устава общества в соответствие с новым законодательством сделки по отчуждению доли, приобретенной до 01.07.2009, согласно части 7 статьи 5 Закона № 312-ФЗ проверка нотариусом полномочия отчуждающего долю лица на распоряжение ею осуществляется на основании устава общества в последней его редакции по состоянию на 01.07.2009, определяемой в соответствии с выпиской из Реестра. Если общество состоит из одного участника, то нотариусу дополнительно должно быть представлено решение единственного учредителя (участника) о создании общества либо документы, устанавливающие переход к лицу всех долей в уставном капитале общества.

Этот порядок применяется и в том случае, если отчуждающее долю лицо приобрело ее до 01.07.2009 на основании нотариально удостоверенной сделки.

В указанных в настоящем пункте случаях при поступлении в регистрирующий орган переданного нотариусом заявления, подписанного участником общества, отчуждающим долю, о внесении в Реестр соответствующих изменений правомерными являются действия регистрирующего органа по внесению изменений в сведения об обществе, связанных с отчуждением доли. При этом в Реестр вносятся сведения о размере и номинальной стоимости доли, принадлежащей приобретателю.

12. В случае поступления в регистрирующий орган после 01.07.2009, но до приведения устава общества в соответствие с новым законодательством заявления о внесении в Реестр изменений в сведения об обществе, касающихся перехода доли в случаях, не требующих нотариального удостоверения, с приложением документов, подтверждающих основание для перехода доли (пункт 16 статьи 21 и пункт 6 статьи 24 Закона об обществах с ограниченной ответственностью в редакции Закона № 312-ФЗ, пункт 2 статьи 17 Закона о регистрации юридических лиц в редакции Закона № 312-ФЗ), являются правомерными действия регистрирующего органа по внесению соответствующих изменений в сведения об обществе. При этом в Реестр вносятся сведения о размере и номинальной стоимости доли, принадлежащей приобретателю.

13. При отчуждении до приведения устава общества в соответствие с новым законодательством доли, приобретенной после 01.07.2009, подтверждение полномочий лица, отчуждающего долю, на распоряжение ею осуществляется в общем порядке, предусмотренном пунктом 13 статьи 21 Закона об обществах с ограниченной ответственностью в редакции Закона № 312-ФЗ. В частности, в этом порядке осуществляется подтверждение полномочий лица, отчуждающего долю, приобретенную после 01.07.2009 на ос-

новании нотариально удостоверенной сделки (часть 8 статьи 5 Закона № 312-ФЗ).

14. В силу части 5 статьи 5 Закона № 312-ФЗ регистрирующий орган одновременно с государственной регистрацией изменений, вносимых в устав общества в целях приведения его в соответствие с новым законодательством, вносит в Реестр сведения о размерах и номинальной стоимости долей участников общества на основании его устава в последней зарегистрированной до 01.07.2009 редакции, а также вступивших в законную силу и поступивших в регистрирующий орган на момент государственной регистрации указанных изменений решений судов о принадлежности долей в уставном капитале общества.

При внесении в Реестр таких сведений должны учитываться изменения, связанные с переходом долей, изменением их размеров и (или) номинальной стоимости, внесенные в Реестр в установленном порядке после вступления в силу Закона № 312-ФЗ.

15. Несмотря на то, что с 01.07.2009 сведения о размерах и номинальной стоимости долей участников общества исключены из перечня сведений, которые должен содержать устав общества (пункт 1 статьи 12 Закона об обществах с ограниченной ответственностью в редакции Закона № 312-ФЗ), наличие таких сведений в представленных после этой даты в регистрирующий орган изменениях устава общества не является основанием для отказа в их государственной регистрации. Однако в названном случае эти сведения не являются основанием для изменения содержащихся в Реестре сведений об участниках общества; они также не учитываются регистрирующим органом при реализации положений части 5 статьи 5 Закона № 312-ФЗ.

16. Судам надлежит учитывать, что норма части 6 статьи 5 Закона № 312-ФЗ о возможности внесудебного опровержения внесенных в Реестр сведений о размерах и номинальной стоимости долей нотариально удостоверенными документами или заявлениями, подписанными всеми указанными в Реестре участниками общества, распространяется только на те сведения, ко-

торые были внесены регистрирующим органом в Реестр на основании устава общества в последней зарегистрированной до 01.07.2009 редакции одновременно с государственной регистрацией изменений, вносимых в устав в целях приведения его в соответствие с новым законодательством (часть 5 статьи 5 Закона № 312-ФЗ).

17. При рассмотрении споров о признании незаконными решений и действий регистрирующего органа судам следует иметь в виду, что после 01.07.2009 рассмотрение (в том числе принятие решения о государственной регистрации или об отказе в ней) оставшихся не рассмотренными к этой дате документов, представленных в регистрирующий орган до 01.07.2009 непосредственно или отправленных по почте до 01.07.2009, осуществляется в соответствии с положениями ГК РФ, Закона об обществах с ограниченной ответственностью и Закона о регистрации юридических лиц в редакции, действовавшей до вступления в силу Закона № 312-ФЗ, в том числе в части того, кто может быть заявителем при государственной регистрации.

18. Если до 01.07.2009 доля от одного лица перешла к другому, однако до этой даты не были зарегистрированы изменения учредительных документов общества в части такого перехода, то после 01.07.2009 внесение в Реестр соответствующих изменений в сведения об участниках общества осуществляется по заявлению лица, указанного в пункте 1.4 статьи 9 Закона о регистрации юридических лиц в редакции Закона № 312-ФЗ (кроме случаев, когда заявление было представлено или направлено по почте в регистрирующий орган до этой даты). В частности, при отчуждении участником доли по договору заявителем может быть только этот участник, но не само общество. Заявление о внесении соответствующих изменений в Реестр может быть передано в регистрирующий орган как самим заявителем, так и нотариусом.

При рассмотрении споров о признании незаконным отказа нотариуса в свидетельствовании подлинности подписи заявителя в указанном случае судам следует иметь в виду, что нотариус вправе требовать предоставления ему документов, аналогичных предусмотренным частью 7 статьи 5 Закона

№ 312-ФЗ, и документов, являющихся основанием для перехода доли, но не вправе требовать предоставления именно нотариально удостоверенного договора об отчуждении доли, поскольку до 01.07.2009 такое удостоверение этих договоров не являлось обязательным в силу закона.

19. В связи с введением с 01.07.2009 обязательной нотариальной формы договора залога доли (пункт 2 статьи 22 Закона об обществах с ограниченной ответственностью в редакции Закона № 312-ФЗ) судам следует учитывать, что договоры залога долей, заключенные до этой даты в простой письменной форме, сохраняют силу и после этой даты.

Согласно подпункту «д» пункта 1 статьи 5 Закона о регистрации юридических лиц в редакции Закона № 312-ФЗ после 01.07.2009 в Реестр включаются сведения о передаче долей в залог.

В связи с этим, если договор залога доли был заключен до 01.07.2009, то после этой даты сведения об этом залоге (с указанием вида обременения (залога) доли и срока, в течение которого такое обременение будет действовать, либо порядка установления этого срока) могут быть внесены в Реестр по заявлению залогодателя. При этом заявление о внесении соответствующих изменений в Реестр может быть передано в регистрирующий орган как самим заявителем, так и нотариусом.

20. Поскольку в силу пункта 2 статьи 185 ГК РФ доверенность на совершение сделок, требующих нотариальной формы, должна быть нотариально удостоверена, а согласно абзацу первому пункта 11 статьи 21 и пункту 2 статьи 22 Закона об обществах с ограниченной ответственностью в редакции Закона № 312-ФЗ сделка, направленная на отчуждение доли, и договор залога доли подлежат нотариальному удостоверению, то полномочия представителей на совершение таких сделок, основанные на доверенностях, выданных до 01.07.2009 в простой письменной форме, с 01.07.2009 прекратились.

21. Согласно пункту 1 статьи 94 ГК РФ и пункту 1 статьи 26 Закона об обществах с ограниченной ответственностью (в редакции Закона № 312-ФЗ) участник общества вправе выйти из общества, если это предусмотрено уста-

вом общества. Право участника общества на выход из него может быть предусмотрено уставом общества при его учреждении или при внесении изменений в его устав по решению общего собрания участников общества, принятому всеми участниками общества единогласно, если иное не предусмотрено федеральным законом. В соответствии с частью 10 статьи 5 Закона № 312-ФЗ до 01.01.2010 внесение в уставы обществ, созданных до дня вступления в силу Закона № 312-ФЗ, изменений, предусматривающих право участника общества выйти из него, осуществляется по решению общего собрания участников общества, принятому тремя четвертями голосов от общего числа голосов участников общества.

Суды, применяя указанные нормы, должны учитывать, что если устав общества, созданного до 01.07.2009, содержал положение о праве участников общества на выход из общества, то это право сохраняется у них и после этой даты независимо от того, внесены ли в устав общества изменения в связи с приведением его в соответствие с новым законодательством. Если устав общества, созданного до дня вступления в силу Закона № 312-ФЗ, не содержал такого положения, то с 01.07.2009 его участники не имеют права выйти из общества в порядке, предусмотренном статьей 26 Закона об обществах с ограниченной ответственностью. Такое право может быть закреплено в уставе тремя четвертями голосов от общего числа голосов участников общества до 01.01.2010 (часть 10 статьи 5 Закона № 312-ФЗ) или после этой даты всеми участниками общества единогласно (абзац второй пункта 1 статьи 26 Закона об обществах с ограниченной ответственностью в редакции Закона № 312-ФЗ).

В тех случаях, когда право участников общества на выход из общества прекратилось в связи со вступлением в силу Закона № 312-ФЗ, судам следует иметь в виду, что не считается вышедшим из общества участник, направивший по почте до 01.07.2009 заявление о выходе из общества, если оно было получено обществом после этой даты, поскольку пункт 2 статьи 26 Закона об обществах с ограниченной ответственностью в прежней редакции преду-

смаатривал, что в случае выхода участника из общества его доля переходит к обществу с момента подачи заявления о выходе из общества, то есть с момента поступления этого заявления обществу.

22. В силу пункта 1 статьи 31.1 Закона об обществах с ограниченной ответственностью в редакции Закона № 312-ФЗ общество ведет список участников общества с указанием сведений о каждом участнике общества, размере его доли в уставном капитале общества и ее оплате, а также о размере долей, принадлежащих обществу, датах их перехода к обществу или приобретения обществом. Общество обязано обеспечивать ведение и хранение списка участников общества с момента государственной регистрации общества.

Судам следует иметь в виду, что общества, созданные до 01.07.2009, обязаны вести список участников общества только с этой даты, в связи с чем после 01.07.2009 такие общества начинают ведение данного списка с внесения в него всех необходимых сведений по состоянию на эту дату. Внесения в такой список сведений об изменениях состава участников общества и размеров их долей, имевших место с даты государственной регистрации общества до 01.07.2009, не требуется.

23. При рассмотрении споров о признании незаконными решений и действий регистрирующих органов, связанных с внесением записей в Реестр после 01.07.2009, судам необходимо иметь в виду, что формы № Р11001 «Заявление о государственной регистрации юридического лица при создании», № Р12001 «Заявление о государственной регистрации юридического лица, создаваемого путем реорганизации», № Р13001 «Заявление о государственной регистрации изменений, вносимых в учредительные документы юридического лица», № Р14001 «Заявление о внесении в Единый государственный реестр юридических лиц изменений в сведения о юридическом лице, не связанных с внесением изменений в учредительные документы», утвержденные постановлением Правительства Российской Федерации от 19.06.2002 № 439, не позволяют реализовать требования Закона № 312-ФЗ.

Поэтому до утверждения новых форм уполномоченным Правительством Российской Федерации федеральным органом исполнительной власти (пункт 1.2 статьи 9 Закона о регистрации юридических лиц в редакции Закона № 312-ФЗ) внесение в Реестр регистрирующим органом записей на основании не указанных форм заявлений, а форм заявлений, рекомендованных ФНС России и размещенных на ее сайте в сети Интернет по адресу www.nalog.ru (письмо ФНС России от 25.06.2009 № МН-22-6/511@), само по себе не является основанием для признания соответствующих решений и действий регистрирующего органа незаконными.

Кроме того, судам при рассмотрении споров о признании незаконными отказов нотариусов в свидетельствовании подлинности подписи на указанных заявлениях следует учитывать, что составление такого заявления по рекомендованной ФНС России форме до утверждения новых форм уполномоченным Правительством Российской Федерации федеральным органом исполнительной власти само по себе не может являться основанием для такого отказа.

Председатель
Высшего Арбитражного Суда
Российской Федерации

А.А. Иванов