

Федеральными законами от 30 декабря 2008 года № 312-ФЗ «О внесении изменений в часть первую Гражданского кодекса РФ и отдельные законодательные акты Российской Федерации» и от 10 июля 2009 года №205-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты РФ» внесены существенные изменения в правовое регулирование вопросов создания, регистрации и деятельности обществ с ограниченной ответственностью (далее — ООО), в том числе и в порядок отчуждения долей в уставном капитале ООО. Цель внесенных поправок — оградить частный бизнес от захвата (рейдерства). Новшеством является и введение законодателем обязательной нотариальной формы сделок по отчуждению долей (части долей) в уставном капитале ООО. Причем несоблюдение нотариальной формы сделки в установленных законом случаях влечет за собой ее недействительность. С 1 июля 2009 г. Федеральный закон от 8.02.1994 г. № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» действует в новой редакции.

Итак, что нового в положении обществ с ограниченной ответственностью и что надо знать при обращении к нотариусу для совершения нотариальных действий с долями (частью долей) в уставном капитале обществ с ограниченной ответственностью.

Общество с ограниченной ответственностью — это юридическое лицо, созданное одним или несколькими участниками, уставный капитал которого разделен на определенные доли, принадлежащие участникам ООО.

Прежде всего нововведения коснулись главного — учредительных документов, из числа которых исключен учредительный договор. Единственным учредительным документом ООО становится устав ООО, который необходимо всем действующим ООО привести в соответствие с новыми требованиями до 1 января 2010 г. При этом в уставе не будут отражаться сведения о размере, принадлежности и номинальной стоимости долей каждого участника ООО, и это удобно, так как при любом изменении количества участников или их долей не будет необходимости каждый раз вносить изменения в содержание устава ООО.

Теперь сведения об участниках ООО и о принадлежащих им долях в уставном капитале ООО (их размере, номинальной стоимости, оплате доли) будут указываться в Едином государственном реестре юридических лиц (далее — ЕГРЮЛ), который ведут территориальные налоговые органы и будут их вносить в ЕГРЮЛ одновременно с государственной регистрацией новых уставов, то есть с 1.07.2009 г., и в списке всех участников общества, ведение и хранение которого обеспечивается самим обществом. Ответственность за ведение такого своеобразного реестра и его соответствие сведениям, содержащимся в ЕГРЮЛ, и удостоверенным сделкам по переходу долей в уставном капитале ООО возлагается на руководителя общества. Этот список — ключевое доказательство принадлежности доли участнику ООО, а при возникновении разногласий и споров главными являются сведения из списка ЕГРЮЛ.

При создании ООО должен обязательно с 1.07.2009 года заключаться между участниками письменный договор о создании общества, который определяет состав учредителей и их деятельность на этапе создания общества, порядок их взаимодействия между собой, общий размер уставного капитала, размер долей каждого учредителя и любые организационные вопросы. Не являясь учредительным документом, он все равно будет представляться на регистрацию при создании ООО.

Участники ООО вправе также заключить между собой и договор об осуществлении прав участников, где может быть занесена конфиденциальная информация, кото-

рую не захотят вносить в устав, например: особенности продажи долей, принципы голосования, определение цены продажи и т.п.

Эти вышеперечисленные документы плюс выписка из ЕГРЮЛ с определенным сроком действия (от 10 до 30 дней) в первую очередь предъ-

являть нотариусу при удостоверении договоров. Если доля в уставном капитале отчуждается безвозмездно, например, дарение, то у других участников ООО и у самого общества преимущественного права покупки не возникает.

Внесены существенные для бизнеса и нотариата изменения в ст. 333.25 Налогового кодекса РФ, регулиующую порядок оплаты договора об отчуждении доли в уставном капитале ООО, которые действуют с 22 августа 2009 года. До 22 августа 2009 года необходимо было представлять нотариусу отчет независимого специалиста-оценщика о рыночной оценке доли. Сейчас государственная пошлина за удостоверение договора будет исчисляться из суммы договора, указанной сторонами сделки, то есть по соглашению сторон, но не ниже номинальной стоимости доли (части доли). Если уставом ООО заранее определена цена покупки доли в уставном капитале ООО, то цена покупки не может быть ниже установленной уставом ООО.

Уставом ООО может быть пре-

дусмотрено получение согласия участников ООО на отчуждение доли в уставном капитале ООО — его надо обязательно получить. Порядок получения прописан в законе, и нотариусу при совершении сделки представляется справка общества о даче согласия на отчуждение доли или надлежаще оформленный протокол общего собрания участников общества.

Внесены существенные для бизнеса и нотариата изменения в ст. 333.25 Налогового кодекса РФ, регулиующую порядок оплаты договора об отчуждении доли в уставном капитале ООО, которые действуют с 22 августа 2009 года. До 22 августа 2009 года необходимо было представлять нотариусу отчет независимого специалиста-оценщика о рыночной оценке доли. Сейчас государственная пошлина за удостоверение договора будет исчисляться из суммы договора, указанной сторонами сделки, то есть по соглашению сторон, но не ниже номинальной стоимости доли (части доли). Если уставом ООО заранее определена цена покупки доли в уставном капитале ООО, то цена покупки не может быть ниже установленной уставом ООО.

Уставом ООО может быть пре-

НОТАРИАТ и ПРАВА участников обществ с ограниченной ответственностью

являются нотариусу при совершении сделок.

Закон предусматривает возможность перехода доли (части доли) в уставном капитале ООО к другим участникам ООО или к третьим лицам на основании сделки (продажа, дарение, мена), в порядке правопреемства (например, наследование в случае смерти участника ООО) и на ином законном основании (например, по решению суда). Соответственно участник ООО вправе произвести отчуждение принадлежащей ему доли (части доли) в уставном капитале ООО участнику ООО, самому обществу либо третьим лицам. Процедура перехода значительно усложнена.

Закон об ООО определил форму договора: он должен быть заключен в письменной форме, путем составления одного документа, подписанного сторонами, и нотариально удостоверен. С 22 июля 2009 года не подлежат обязательному нотариальному удостоверению только сделки при перераспределении долей внутри общества — если доля в уставном капитале переходит к самому обществу и оно впоследствии ее распределяет между участниками или продает и если участниками общества или самим обществом используется преимущественное право покупки при отчуждении участником ООО своей доли в уставном капитале третьим лицам (физическим или юридическим). Требуются нотариальное удостоверение договора залога доли (части доли) в уставном капитале ООО и оформление прав наследников в случае смерти участника ООО.

Нотариус, к которому обратились за удостоверением сделки, проверяет ее законность, и прежде всего полномочия отчуждающего лица на распоряжение своей долей, то есть принадлежность этой доли отчуждателю.

Закон прямо указывает, какие документы будут считаться надлежащим подтверждением полномо-

чествовать копию учредительного договора или договора о создании ООО нотариус сможет только в том случае, если договор будет заключен между юридическими лицами (где будут стоять их печати) или если подписи учредителей на таком договоре при его заключении были нотариально засвидетельствованы. В противном случае нотариус обязан отказать.

Закон гласит, что отчуждать можно только оплаченную долю в уставном капитале ООО — доказательством оплаты будет справка самого общества об оплате данным учредителем доли в уставном капитале ООО.

Отчуждение доли в уставном капитале третьим лицам допускается, если это не запрещено уставом общества. При этом должны соблюдаться правила о преимущественном праве покупки, то есть при отчуждении доли в уставном капитале третьему лицу (постороннему) продавец в первую очередь должен предложить ее другим участникам ООО или, при их отказе, самому обществу по цене, установленной продавцом доли уставного капитала, или по заранее определенной уставом ООО цене (если в уставе общества она определена). И если они откажутся, только тогда возможна продажа посторонним физическим или юридическим лицам.

Оформление документов по отказу от права преимущественной покупки или желанию использовать это право должно происходить по строго указанным в законе правилам — ранее само ООО оформляло подобные документы и при удостоверении сделки предоставляло их нотариусу. С 21.07.2009 г. действует новое правило — подлинность подписи участника ООО или руководителя постоянно действующего исполнительного органа на заявлении об отказе от использования преимущественного права покупки доли (части доли) в уставном капитале ООО должна быть нотариально засвидетельствована, и эти заявления необходимо будет предъ-

являть нотариусу при удостоверении договоров. Если доля в уставном капитале отчуждается безвозмездно, например, дарение, то у других участников ООО и у самого общества преимущественного права покупки не возникает.

Проверив принадлежность доли отчуждателю, изучив выписку из ЕГРЮЛ, устав и все представленные документы, нотариус или запрашивает недостающие документы, или оформляет сделку.

Закон определил, что доля в уставном капитале ООО и все права и обязанности участника ООО переходят к приобретателю доли с момента нотариального удостоверения сделки. Но на этом функции нотариуса и нотариальные гарантии не заканчиваются. После нотариального удостоверения сделки нотариус в срок не позднее 3 дней передает в регистрирующий налоговый орган подписанное отчуждателем доли в уставном капитале ООО заявление о внесении соответствующих изменений в ЕГРЮЛ. Подлинность подписи на таком заявлении должна быть нотариально засвидетельствована. Также в 3-дневный срок нотариус направляет копию вышеперечисленного заявления в общество, доля в уставном капитале которого отчуждалась.

Такие же действия по передаче заявлений о внесении изменений в ЕГРЮЛ нотариус совершает при

удостоверении договоров залога долей в уставном капитале ООО и при выдаче свидетельств о праве на наследство после смерти участника общества. Внесены изменения и в ст.9 Федерального закона от 8 августа 2001 года «О государственной регистрации юридических лиц и предпринимателей», которая содержит требования к оформлению документов, предъявляемых в регистрирующий орган, и определяет закрытый перечень лиц, которые могут быть заявителями.

Новшество: если отчуждается доля уставного капитала ООО, принадлежащая юридическому лицу, то возможна подача заявления о внесении изменений в ЕГРЮЛ физическим лицом, действующим по нотариально удостоверенной доверенности от имени ООО.

Если долю в уставном капитале отчуждает физическое лицо и его интересы представляет другое лицо по доверенности, то оформить сделку поверенный может, но подписывать заявление в регистрирующие налоговые органы не вправе.

Все заявления, уведомления и сообщения представляются в регистрирующий орган по определенной форме, утвержденной уполномоченным правительством органом исполнительной власти, и удостоверяются подписью уполномоченного лица (заявителя), подлинность подписи которого должна быть засвидетельствована в нотариальном порядке. Заявителями при внесении изменений в ЕГРЮЛ, касающихся перехода доли или части доли в уставном капитале ООО, могут быть (п. 1.4. ст. 9): участник ООО; учредитель (участник) ликвидированного общества; правопреемник реорганизованного юридического лица — участника ООО; исполнитель завещания; нотариус.

В заключение несколько советов:

Регистрирующие (налоговые органы) настоятельно рекомендуют совершать сделки по отчуждению долей в уставном капитале ООО после регистрации в налоговых органах изменений в устав, предусмотренных Федеральным законом № 312 от 30.12.2008 г., то есть когда устав приведен в соответствие с новыми требованиями законодательства и в ЕГРЮЛ внесены все необходимые сведения.

Поскольку новые формы заявлений в налоговые органы пока не утверждены, заинтересованным лицам целесообразно получать формы заявлений в налоговых органах для их заполнения по конкретному нотариальному действию.

Как видите, нотариус сопровождает сделки с долями в уставном капитале обществ с ограниченной ответственностью от начала и до конца, только нотариус вправе уведомить налоговые органы и само общество о состоявшемся изменении состава участников общества в связи с удостоверением договора отчуждения или в порядке правопреемства. Ввиду повышенных требований, установленных законодателем как к оформлению прав участников ООО, так и к правовой и финансовой ответственности нотариусов за оформление сделок, нотариусы будут особо тщательно подходить к проверке пакета документов, составлению проекта договоров и их удостоверению. Поэтому, во избежание спорных и конфликтных ситуаций, при возникновении у вас необходимости распорядиться своей долей в уставном капитале ООО целесообразнее обращаться за консультацией непосредственно к нотариусу, а не к юристам-посредникам, рекламирующим свои услуги.

Э. ПСАРЕВА.
Президент Орловской
областной нотариальной
палаты.