

СОЗДАНИЕ И УПРАВЛЕНИЕ ООО (ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ)

Информационное письмо

Обществом с ограниченной ответственностью (далее также «ООО») является учрежденное одним или несколькими лицами общество, уставный капитал которого разделен на доли. Общество с ограниченной ответственностью приобретает правоспособность с момента его государственной регистрации.

Правовой статус общества с ограниченной ответственностью регулируется Гражданским кодексом Российской Федерации и Федеральным законом «Об обществах с ограниченной ответственностью» от 8 февраля 1998 года № 14-ФЗ (далее – «Закон об ООО»).

I. Учреждение ООО

1.1. Решение об учреждении, учредительные документы

Общество с ограниченной ответственностью может быть учреждено одним или несколькими лицами, однако оно не может иметь в качестве единственного участника другое хозяйственное общество, состоящее из одного лица.

Учреждение общества осуществляется путем проведения учредительного собрания, на котором учредители принимают решение о создании общества с ограниченной ответственностью, избирают органы управления общества и утверждают устав общества. Все решения оформляются протоколом собрания учредителей.

Также учредители общества заключают в письменной форме договор об учреждении общества, определяющий порядок осуществления ими совместной деятельности по учреждению общества, размер уставного капитала общества, размер и номинальную стоимость доли каждого из учредителей общества, а также размер, порядок и сроки оплаты таких долей в уставном капитале общества. Договор об учреждении общества не является учредительным документом общества. Однако именно на

Содержание:

I. Учреждение ООО	стр. 1
II. Уставный капитал и чистые активы общества	стр. 2
III. Отчуждение долей	стр. 2
IV. Антимонопольный контроль за созданием и текущей деятельностью общества	стр. 3
V. Договоры об осуществлении прав участников общества	стр. 4
VI. Выход участника. Исключение участника	стр. 4
VII. Органы управления	стр. 4
VIII. Ответственность общества и его участников	стр. 5
IX. Споры с участием общества с ограниченной ответственностью	стр. 6
X. Услуги Байтен Буркхардт	стр. 6

его основе сведения о размере доли каждого из учредителей вносятся регистрирующим органом в Единый государственный реестр юридических лиц (далее – ЕГРЮЛ).

В случае учреждения общества одним лицом, договор об учреждении общества не заключается и единственный учредитель оформляет только письменное решение о создании общества. Учредительным документом общества с ограниченной ответственностью является устав. Устав должен содержать следующие данные:

- наименование общества;
- место нахождения общества;
- состав и компетенцию органов управления общества;
- размер уставного капитала;
- права и обязанности участников общества;

СОЗДАНИЕ И УПРАВЛЕНИЕ ООО (ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ)

- порядок и последствия выхода участников общества из общества;
- порядок перехода доли к другому лицу;
- порядок хранения документов общества;
- порядок предоставления обществом информации участникам общества и другим лицам, а также иные сведения, предусмотренные законодательством или включаемые в устав по усмотрению его учредителей.

1.2. Регистрация общества

Согласно Федеральному закону «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» государственная регистрация ООО осуществляется компетентным налоговым органом в срок пять рабочих дней со дня представления полного комплекта документов, однако на практике этот срок иногда может быть больше. Вместе с заявлением о государственной регистрации, которое подписывается учредителем (физическим лицом или руководителем юридического лица, выступающего учредителем), и заверяется нотариально, в налоговый орган подаются:

- решение о создании общества (протокол собрания учредителей);
- Устав (в 2-х экземплярах);
- выписка из реестра иностранных юридических лиц соответствующей страны происхождения (для учредителя – иностранного юридического лица) или копия паспорта учредителя – физического лица;
- документ об оплате государственной пошлины в размере 4000 руб.

1.3. Список участников общества

С момента государственной регистрации общество обязано вести список участников общества с указанием сведений о каждом участнике общества, размере его доли и ее оплате, а также о размере долей, принадлежащих обществу. В случае несоответствия сведений, указанных в списке общества, сведениям, содержащимся в ЕГРЮЛ, право на долю (часть доли) устанавливается на основании сведений, содержащихся в ЕГРЮЛ.

Число участников общества не должно превышать пятидесяти. Если число участников превысит указанный предел, то в течение года общество с ограниченной ответственностью обязано преобразоваться в открытое акционерное общество.

II. Уставный капитал и чистые активы общества

Уставный капитал общества с ограниченной ответственностью составляется из вкладов участников. Минимальный размер уставного капитала составляет 10.000 рублей. Уставный капитал общества может быть оплачен деньгами либо путем внесения имущественных вкладов. Если стоимость имущественного вклада превышает 20.000 рублей, требуется оценка его стоимости независимым оценщиком.

Общество обязано обеспечить любому заинтересованному лицу доступ к информации о стоимости его чистых активов. В случае, если стоимость чистых активов общества останется меньше его уставного капитала по окончании финансового года, следующего за вторым финансовым годом или каждым последующим финансовым годом, по окончании которых стоимость чистых активов общества оказалась меньше его уставного капитала, общество не позднее чем через шесть месяцев после окончания соответствующего финансового года обязано принять решение об уменьшении уставного капитала общества до размера, не превышающего стоимости его чистых активов или решение о ликвидации общества.

III. Отчуждение долей

Участник общества с ограниченной ответственностью вправе продать или иным образом уступить (обменять, подарить) свою долю одному или нескольким участникам данного общества. При этом согласие общества или других его участников на совершение такой сделки не требуется, если иное не предусмотрено уставом общества.

Участник общества также вправе передать свою долю третьему лицу, не являющемуся участником данного общества. Однако уставом общества такое отчуждение может быть запрещено.

Во всех случаях продажи доли третьему лицу участники общества пользуются преимущественным правом покупки доли (части доли) по цене предложения третьему лицу или по цене, заранее определенной уставом общества, пропорционально

СОЗДАНИЕ И УПРАВЛЕНИЕ ООО (ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ)

размерам своих долей (если уставом не предусмотрено иное). Заранее определенная в уставе цена покупки доли (части доли) может устанавливаться в твердой денежной сумме или рассчитываться на основании одного из критериев (стоимость чистых активов общества, балансовая стоимость активов общества на последнюю отчетную дату, чистая прибыль общества и другие).

Уставом может быть дополнительно предусмотрено преимущественное право покупки обществом доли (части доли), если другие участники не использовали свое преимущественное право.

Сделка, направленная на отчуждение доли (части доли), подлежит нотариальному удостоверению. Нотариус передает в регистрирующий орган сведения об удостоверенной им сделке для отражения в Едином государственном реестре юридических лиц изменений в составе участников общества и новых размеров их долей.

Уставом общества может быть предусмотрено, что переход долей к наследникам (правопреемникам) участников общества возможен только с согласия остальных участников общества.

В случае если уступка доли третьим лицам запрещена, а другие участники отказываются от ее приобретения, а также в случае отказа от уступки доли или на ее переход к наследникам (правопреемникам), общество обязано выплатить участнику или наследникам (правопреемникам) действительную стоимость доли, определяемую на основании данных бухгалтерской отчетности общества за последний отчетный период, предшествующий дню обращения участника с соответствующим требованием.

IV. Антимонопольный контроль за созданием и текущей деятельностью общества

4.1. Контроль на этапе создания общества

В случаях, когда уставный капитал общества с ограниченной ответственностью оплачивается акциями (долями) или имуществом другой коммерческой организации, создание такого общества может подлежать государственному контролю со стороны антимонопольного органа. Необходимость получения согласия антимонопольного органа ставится в зависимость от суммарной стоимости активов и суммарной выручки от реализации товаров (услуг) учредителей и лиц, акции (доли) и (или) имущество которых вносятся в качестве вклада в уставный капитал создаваемого общества. При этом указанные финансовые показатели

оцениваются также применительно к группам лиц, к которым принадлежат учредители и указанные лица.

Создание общества в результате слияния коммерческих организаций или присоединения к нему одной или нескольких коммерческих организаций подлежит антимонопольному контролю в форме уведомления антимонопольного органа, если суммарная стоимость активов или суммарная выручка от реализации товаров (работ, услуг) указанных организаций за предыдущий календарный год превышает 400 млн. рублей.

4.2. Контроль за текущей деятельностью

В отдельных случаях сделки с долями в уставных капиталах обществ с ограниченной ответственностью подлежат контролю со стороны антимонопольного органа в форме предварительного согласия или последующего уведомления (в зависимости от суммарной стоимости активов или суммарной выручки от реализации товаров (услуг)). Контролю подлежат следующие сделки:

- приобретение лицом (группой лиц) долей в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью, если такое лицо (группа лиц) получает право распоряжаться более чем 1/3 долей в уставном капитале данного общества при условии, что до этого приобретения такое лицо (группа лиц) не распоряжалось долями в уставном капитале данного общества или распоряжалось менее чем 1/3 долей (данное требование не распространяется на учредителей общества с ограниченной ответственностью при его создании);
- приобретение лицом (группой лиц) долей в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью, распоряжающимся не менее чем 1/3 и не более чем 50% долей в уставном капитале этого общества, если такое лицо (группа лиц) получает право распоряжаться более чем 50% указанных долей;
- приобретение лицом (группой лиц) долей в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью, распоряжающимся не менее чем 50% и не более чем 2/3 долей в уставном капитале этого общества, если такое лицо (группа лиц) получает право распоряжаться более чем 2/3 указанных долей.

4.3. Ответственность за несоблюдение требований антимонопольного законодательства

В случае, когда получение предварительного согласия антимо-

СОЗДАНИЕ И УПРАВЛЕНИЕ ООО (ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ)

нопольного органа или направление ему соответствующего уведомления было необходимым, однако общество было создано (в том числе путем слияния или присоединения) без получения такого предварительного согласия / без уведомления, оно может быть ликвидировано либо реорганизовано в форме выделения или разделения в судебном порядке по иску антимонопольного органа, если его создание привело или может привести к ограничению конкуренции, в том числе в результате возникновения или усиления доминирующего положения.

Сделки, совершенные в нарушение порядка, установленного Законом о защите конкуренции, приводящие к возникновению или усилению доминирования на рынке и (или) ограничению конкуренции, могут быть признаны недействительными в судебном порядке по иску антимонопольного органа.

Кроме того, нарушение порядка предоставления ходатайств и уведомлений в антимонопольный орган влечет наложение штрафа на созданную организацию в размере до 500.000 рублей.

V. Договоры об осуществлении прав участников общества

В случаях, когда необходимо урегулировать права и обязанности участников общества дополнительно к уставу и положениям, установленным Законом об ООО, участники вправе заключить письменный договор об осуществлении прав участников общества, который может быть заключен как при учреждении общества, так и впоследствии. По такому договору участники обязуются осуществлять определенным образом свои права или воздерживаться от осуществления прав.

В частности, участники могут установить обязанность голосовать определенным образом на общем собрании участников общества, согласовывать вариант голосования с другими участниками, продавать долю или часть доли по определенной цене и/или при наступлении определенных условий, либо воздерживаться от отчуждения доли или части доли до наступления определенных условий, а также осуществлять согласованно иные действия, связанные с управлением обществом, с созданием, деятельностью, реорганизацией и ликвидацией общества.

Договор об осуществлении прав участников общества является российским аналогом широко распространенных в иностранных юрисдикциях «акционерных соглашений».

VI. Выход участника. Исключение участника

Участник вправе выйти из общества путем отчуждения доли обществу независимо от согласия других его участников или самого общества, если это предусмотрено уставом. При этом выход участников общества из общества, в результате которого в обществе не остается ни одного участника, а также выход единственного участника из общества не допускается.

Участники общества, доли которых в совокупности составляют не менее чем 10% уставного капитала общества, вправе требовать в судебном порядке исключения из общества участника, который грубо нарушает свои обязанности, либо делает невозможной деятельность общества или существенно ее затрудняет. В случае выхода или исключения участнику общества выплачивается действительная стоимость его доли, равная части стоимости чистых активов общества, пропорционально размеру доли участника в уставном капитале общества.

VII. Органы управления

Высшим органом управления общества с ограниченной ответственностью является общее собрание участников общества. Основные решения (внесение изменений в устав общества, изменение размера уставного капитала, распределение прибыли) и основные права по осуществлению управления и контроля за деятельностью общества (назначение всех остальных органов управления общества, утверждение годовых отчетов и бухгалтерских балансов, решения о проведении аудиторской проверки) находятся в исключительной компетенции общего собрания участников.

Один раз в год общество обязано проводить очередное общее собрание участников общества. Все иные общие собрания участников общества (если иное не предусмотрено уставом) являются внеочередными. Внеочередное общее собрание участников общества может быть проведено по инициативе единоличного исполнительного органа (генеральный директор) и иных органов управления общества, аудитора общества или участников общества, владеющих не менее чем 10% общего числа голосов. Уставом общества могут быть определены случаи, в которых необходимо проведение внеочередного общего собрания участников общества.

Закон об ООО подробно регламентирует процедуру созыва общего собрания участников общества. Нарушение процедуры созыва не влечет негативных юридических последствий в том

СОЗДАНИЕ И УПРАВЛЕНИЕ ООО (ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ)

случае, если на собрании присутствовали все участники общества. В остальных случаях решения, принятые на собрании, проведенном с нарушением процедуры его созыва, могут быть оспорены в судебном порядке заинтересованными лицами.

Участник общества имеет на общем собрании участников общества число голосов, пропорциональное его доле в уставном капитале общества. Как правило, для принятия решений необходимо простое большинство голосов от общего числа голосов участников общества. Для принятия решений о внесении изменений в устав общества и изменении размера его уставного капитала необходимо не менее 2/3 голосов от общего числа голосов участников. Уставом общества может быть предусмотрена необходимость большего количества голосов для принятия определенных решений. В некоторых случаях – при принятии решений о реорганизации и ликвидации общества – необходимо стопроцентное большинство голосов.

Участники общества могут принять решения по повестке дня и без проведения собрания – путем заочного голосования. Тем не менее, не все вопросы могут быть решены путем заочного голосования, например, таким образом не могут быть утверждены годовые отчеты и бухгалтерские балансы общества. В обществе, у которого имеется только один участник, решения по всем вопросам компетенции общего собрания участников принимаются им единолично и оформляются письменно.

Уставом общества может быть предусмотрено образование совета директоров (наблюдательного совета) общества, однако данный орган не является обязательным.

К компетенции совета директоров (наблюдательного совета) может быть отнесено избрание исполнительных органов и досрочное прекращение их полномочий, решение вопросов о совершении обществом крупных сделок и сделок, в которых имеется заинтересованность, а также решение иных вопросов. В отличие от западных аналогов совет директоров в российских обществах имеет существенно меньшее значение и объем компетенции.

Уставом общества может быть предусмотрено создание ревизионной комиссии (избрание ревизора). Для обществ с числом участников более 15 создание ревизионной комиссии (избрание ревизора) является обязательным.

Управление текущей деятельностью общества и решение всех иных вопросов, не отнесенных к компетенции общего собрания участников и совета директоров (наблюдательного совета) общества, осуществляется единоличным исполнительным органом общества. Единоличный исполнительный орган общества

действует от имени общества, представляет его интересы и совершает сделки. Единоличный исполнительный орган общества обычно называется генеральным директором.

Генеральный директор избирается общим собранием участников или советом директоров (наблюдательным советом) общества и действует от имени общества непосредственно на основании закона, без специальной доверенности. Полномочия генерального директора могут быть ограничены уставом. Однако необходимо обратить внимание на правовые последствия сделки, совершенной генеральным директором с нарушением пределов его компетенции – такая сделка может быть признана судом недействительной по иску общества лишь в том случае, если общество докажет, что другая сторона сделки знала или должна была знать об ограничениях полномочий генерального директора. При этом на практике доказать этот факт достаточно сложно. В случае, если действия генерального директора нанесли ущерб обществу, участники имеют право предъявить генеральному директору иск о возмещении убытков.

Уставом общества может быть предусмотрено формирование коллегиального исполнительного органа общества (правление, дирекция). Для того, чтобы представлять интересы общества и заключать сделки от его имени членам коллегиального исполнительного органа, в отличие от генерального директора, необходима специальная доверенность, которая должна быть подписана генеральным директором и заверена печатью общества. При этом в отличие от многих иностранных юрисдикций, по российскому праву совместное представительство невозможно.

VIII. Ответственность общества и его участников

Общество с ограниченной ответственностью отвечает по своим обязательствам всем своим имуществом. Общество не отвечает по обязательствам своих участников.

Участники общества с ограниченной ответственностью не отвечают по обязательствам общества и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости принадлежащих им долей. В случае если участники не полностью оплатили доли, они солидарно несут ответственность по обязательствам общества в пределах стоимости неоплаченной части принадлежащих им долей.

Закон об обществах с ограниченной ответственностью предусматривает лишь два случая, когда участники, которые благодаря

СОЗДАНИЕ И УПРАВЛЕНИЕ ООО (ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ)

своей доле в уставном капитале общества или на ином основании имеют возможность определять решения, принимаемые обществом, несут ответственность совместно с обществом по его обязательствам. Так, материнское общество солидарно с дочерним обществом несет ответственность по сделкам, заключенным последним во исполнение обязательных указаний материнского общества, а также несет субсидиарную ответственность по долгам дочернего общества в случае его банкротства.

IX. Споры с участием общества с ограниченной ответственностью

Споры, связанные с созданием, управлением или участием в обществе с ограниченной ответственностью, относятся к категории так называемых «корпоративных споров», порядок разрешения которых установлен Арбитражным процессуальным кодексом РФ. К корпоративным спорам относятся, в частности:

- споры, связанные с созданием, реорганизацией и ликвидацией общества;
- споры, связанные с назначением на должность, прекращением или приостановлением полномочий, а также по вопросам ответственности лиц, входящих (входивших) в состав органов управления и органов контроля общества;
- споры по искам учредителей, участников общества о возмещении убытков, причиненных обществу, признании недействительными сделок, совершенных обществом.

Разрешение корпоративных споров отнесено к компетенции арбитражных судов по месту нахождения юридического лица, что призвано не допустить злоупотреблений правом истца при определенных условиях выбирать между разными арбитражными судами, а также обеспечить возможность оперативного получения судом необходимых документов и информации.

В отношении применения обеспечительных мер при разрешении корпоративных споров установлено ограничение, согласно которому принятие указанных мер не должно приводить к фактической невозможности для общества осуществлять деятельность.

X. Услуги Байтен Буркхардт

БАЙТЕН БУРКХАРДТ представлен в России офисами в Москве (с 1992 года) и Санкт-Петербурге (с 1996 года) и обладает многолетним опытом правового и налогового консультирования зарубежных инвесторов в России.

Наши услуги:

- **корпоративное право**, включая создание юридических лиц, представительств и филиалов иностранных компаний, проведение юридических проверок приобретаемых российских компаний, консультирование по текущим корпоративным вопросам, связанным с управлением и финансированием российских компаний и подразделений;
- **коммерческое и гражданское право**, в частности, разработка договорной документации и структурирование сделок с правовой и налоговой точек зрения;
- **налоговое право**, включая вопросы налогового планирования, структурирования и финансирования инвестиционных проектов, анализа заключаемых или планируемых к заключению договоров, выработка рекомендаций по минимизации возможных рисков, представление клиентов в спорах с налоговыми органами;
- **таможенное право**, включая консультирование по вопросам оптимизации таможенного оформления, поддержки в вопросах получения льгот по уплате таможенных пошлин и освобождения от уплаты НДС;
- **трудовое и миграционное право**, включая оформление трудовых договоров, локальных правовых актов работодателя, консультации по вопросам найма, перевода и увольнения сотрудников, привлечение иностранных работников, а также консультации по вопросам российского миграционного права, получения разрешений на работу и рабочих виз;
- **сопровождение сделок с недвижимостью и строительное право**, в том числе проведение Due Diligence проверок прав на объекты недвижимости, поддержка при передаче прав на объекты недвижимости Greenfield и Brownfield, подготовка договорной документации для приобретения прав на земельные участки и здания и выполнение строительных работ;
- **разрешение споров**, включая правовую экспертизу документов, досудебное и внесудебное урегулирование споров (медиация, предъявление претензий); представление инте-

СОЗДАНИЕ И УПРАВЛЕНИЕ ООО (ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ)

ресов клиентов в государственных судах общей юрисдикции, арбитражных судах и третейских судах, а также в рамках исполнительных процедур.

Автор:



Наталья Вильке

Партнёр, Глава представительства в Санкт-Петербурге

E-mail: Natalia.Wilke@bblaw.com

Телефон: + 7 812 449 6000

БАЙТЕН БУРКХАРДТ РЕХТСАНВАЛЬТСГЕЗЕЛЬШАФТ МБХ

МОСКВА • ТУРЧАНИНОВ ПЕР., 6/2 • 119034 МОСКВА • ТЕЛ.: +7 495 232 9635 • ФАКС: +7 495 232 9633

ФАЛЬК ТИШЕНДОРФ • FALK.TISCHENDORF@BBLAW.COM

САНКТ-ПЕТЕРБУРГ • УЛ. МАРТА 47-49, ЛИТ. А, ОФИС 402 • 191002 САНКТ-ПЕТЕРБУРГ • ТЕЛ.: +7 812 449 6000 ФАКС: +7 812 449 6001

НАТАЛЬЯ ВИЛЬКЕ • NATALIA.WILKE@BBLAW.COM

WWW.BEITENBURKHARDT.COM