

Утверждено решением
правления НПСК от 08.02.2016,
протокол № 33

РАЗЪЯСНЕНИЯ
КОМИССИИ ПО МЕТОДИЧЕСКОЙ РАБОТЕ ПО НЕКОТОРЫМ
НОВЕЛЛАМ В ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВЕ О ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦАХ

1. О порядке удостоверения нотариусом заявления о выходе участника общества из общества

В соответствии с пунктом 1 статьи 26 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ "Об обществах с ограниченной ответственностью" (далее – Закон об ООО) участник общества вправе выйти из общества путем отчуждения доли обществу независимо от согласия других его участников или общества, если это предусмотрено уставом общества. *Заявление участника общества о выходе из общества должно быть нотариально удостоверено по правилам, предусмотренным законодательством о нотариате для удостоверения сделок.*

Заявление о выходе из общества по своей правовой природе является односторонней сделкой участника, которая порождает предусмотренные Законом правовые последствия только *после* получения обществом указанного заявления. В результате выхода участника его доля переходит к обществу.

Согласно правилам, установленным статьей 55 Основ законодательства РФ о нотариата (далее - Основы), при удостоверении сделок, направленных на отчуждение имущества, права на которое подлежат государственной регистрации, нотариус проверяет принадлежность данного имущества лицу, его отчуждающему.

В Российской Федерации наряду с иными (ЕГРП, ЕГРИП и др.) ведется государственный реестр, содержащий сведения о создании, реорганизации и ликвидации юридических лиц, а также иные сведения о юридических лицах, указанные в статье 5 Федерального закона от 08.08.2001 N 129-ФЗ "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей" (далее – Закон о регистрации). В частности, в едином государственном реестре юридических лиц (далее - ЕГРЮЛ) содержатся сведения об учредителях (участниках) юридического лица, сведения о размерах и номинальной стоимости долей в уставном капитале общества, принадлежащих обществу и его участникам, о передаче долей или частей долей в залог или об ином их обременении. Содержащиеся в государственном реестре сведения и документы о конкретном юридическом лице или индивидуальном предпринимателе предоставляются в виде

выписки из соответствующего государственного реестра (пункт 2 статьи 6 Закона о регистрации).

В этой связи комиссия полагает, что для проверки принадлежности доли участнику общества, намеренному выйти из общества, нотариусу достаточно выписки из ЕГРЮЛ, содержащей сведения о принадлежности лицу доли или части доли в уставном капитале общества, полученной нотариусом в электронной форме в день удостоверения заявления.

Комиссия также считает, что необходимость в истребовании Устава общества для проверки права участника на выход из общества отсутствует. Поскольку доля в уставном капитале общества переходит к обществу только *с даты получения обществом* заявления участника о выходе из общества (абзац 2 пункта 7 статьи 23 Закона об ООО) проверять факт возможности выхода участника из общества будет непосредственно само общество в момент поступления соответствующего заявления.

Помимо этого, нотариус в порядке статей 42, 43 Основ должен установить личность гражданина, обратившегося к нему с просьбой об удостоверении заявления о выходе из общества, и проверить его дееспособность.

Таким образом, нотариусу для удостоверения заявления о выходе участника общества из общества по правилам сделки достаточно предоставления паспорта гражданина РФ и выписки из ЕГРЮЛ.

Обращаем Ваше внимание, что исходя из пункта 2 статьи 26 Закона об ООО выход участников общества из общества, в результате которого в обществе не остается ни одного участника, а также выход единственного участника общества из общества, не допускается.

2. О необходимости истребования нотариусом для удостоверения заявления о выходе участника из общества согласия супруга

Как следует из статьи 34 Семейного кодекса РФ (далее – СК РФ) доля в уставном капитале общества относится к общему имуществу супругов, на которое распространяется режим совместной собственности.

Вместе с тем, доля в уставном капитале общества представляет собой совокупность имущественного права (получение дивидендов, распределение прибыли, получение действительной стоимости и т.д.) и обязательственного, корпоративного права (участие в управлении делами общества, голосование, ознакомление с его документацией и т.д.). Право участия в обществе носит личный характер, в связи с чем второй супруг не может считаться участником общества автоматически.

Заявляя о выходе из общества, участник отказывается именно от корпоративных прав, поскольку на основании пункта 6.1. статьи 23 Закона об ООО общество обязано выплатить такому участнику действительную стоимость его доли в уставном капитале общества, определяемую на основании данных бухгалтерской отчетности общества за последний отчетный период, предшествующий дню подачи заявления о выходе из

общества, или с согласия этого участника общества выдать ему в натуре имущество такой же стоимости либо в случае неполной оплаты им доли в уставном капитале общества действительную стоимость оплаченной части доли.

Полученная вышедшим участником действительная стоимость доли является совместным имуществом и на ее распоряжение распространяются правила статьи 35 СК РФ.

Более того, супруг не может влиять на решение супруга-участника общества об отказе от корпоративных прав. Иное противоречило бы свободе граждан по своему усмотрению осуществлять принадлежащие им гражданские права (статья 9 Гражданского кодекса РФ).

3. О форме удостоверительной надписи на заявлении участника о выходе из общества

Комиссия полагает, что при удостоверении нотариусом заявления участника общества о выходе из общества нотариусам до утверждения соответствующей формы удостоверительной надписи следует применять форму № 41 «Удостоверительная надпись на обязательстве», утвержденную приказом Минюста России от 10.04.2002 № 99 "Об утверждении Форм реестров для регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств и удостоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых документах".

4. Об образце заявления участника общества о выходе из общества

Комиссией разработан рекомендуемый образец заявления участника общества о выходе из общества (приложение № 1).

Вместе с тем, обращаем внимание, что в соответствии с пунктом 6.1 статьи 23 Закона об ООО общество **обязано** выплатить участнику общества, подавшему заявление о выходе из общества, действительную стоимость его доли в уставном капитале общества, или *с согласия этого участника общества* выдать ему в натуре имущество такой же стоимости либо в случае неполной оплаты им доли в уставном капитале общества действительную стоимость оплаченной части доли.

Общество обязано выплатить участнику общества действительную стоимость его доли или части доли в уставном капитале общества либо выдать ему в натуре имущество такой же стоимости *в течение трех месяцев* со дня возникновения соответствующей обязанности, если иной срок или порядок выплаты действительной стоимости доли или части доли не предусмотрен уставом общества.

В этой связи комиссия обращает внимание на то, что по просьбе участника в заявлении может быть указано не только его волеизъявление на выход из общества, но и согласие такого участника о выдаче ему вместо уплаты действительной стоимости его доли имущества в натуре такой же стоимостью.

Учитывая вышеизложенное, комиссия рекомендует нотариусам при удостоверении такого заявления выяснять у участника о его желании указать в заявлении соответствующее согласие.

5. О необходимости истребования нотариусом для удостоверения заявления участника общества о выходе из общества информации об оплате доли

В случае, если участник общества не полностью оплатил свой вклад в уставный капитал, то при выходе из общества ему выплачивается действительная стоимость части его доли, пропорционально оплаченной части вклада (пункт 6.1 статьи 23 Закона об ООО). Данная позиция отражена в пункте 16 Постановления Пленума Верховного Суда РФ № 90, Пленума ВАС РФ № 14 от 09.12.1999 "О некоторых вопросах применения Федерального закона "Об обществах с ограниченной ответственностью".

Вместе с тем, согласно пункту 4 статьи 26 Закона об ООО выход участника общества из общества не освобождает его от обязанности перед обществом по внесению **вклада в имущество** общества, возникшей до подачи заявления о выходе из общества. Порядок внесения вкладов в имущество общества регулируется статьей 27 Закона об ООО.

При этом вклады в имущество общества не являются вкладами в уставный капитал общества и не изменяют размер и номинальную стоимость долей участников в уставном капитале общества (п. 14 Постановления Пленума Верховного Суда РФ N 90, Пленума ВАС РФ N 14 от 09.12.1999 "О некоторых вопросах применения Федерального закона "Об обществах с ограниченной ответственностью").

С учетом изложенного комиссия считает, что нотариус не вправе для совершения указанного нотариального действия истребовать информацию об оплате доли в уставном капитале общества, поскольку право участника выйти из общества не связано с её оплатой.

6. О количестве экземпляров нотариально удостоверенного заявления участника о выходе из общества

В соответствии со статьей 44.1 Основ нотариально удостоверенные односторонние сделки выдаются в одном экземпляре.

Нотариусы при совершении нотариального действия оставляют в делах нотариальной конторы один экземпляр нотариально удостоверенных завещаний, договоров, нотариальных свидетельств и исполнительных надписей. По усмотрению нотариуса может быть оставлен в делах нотариальной конторы один экземпляр других нотариально удостоверяемых сделок.

В этой связи, комиссия рекомендует удостоверять заявление о выходе участника из общества в одном экземпляре с использованием бланка для совершения нотариальных действий. Кроме этого комиссия полагает возможным рекомендовать обратившемуся участнику общества оформить

несколько нотариальных копий указанного документа (для самого участника и в случае необходимости регистрирующему органу).

Вместе с тем, нотариус по своему желанию может оставить экземпляры удостоверенного заявления участника общества из общества в делах нотариуса в соответствующем деле, предусмотренном номенклатурой дел.

7. О порядке удостоверения нотариусом оферты

В соответствии с пунктом 5 статьи 21 Закона об ООО участник общества, намеренный продать свою долю или часть доли в уставном капитале общества третьему лицу, **обязан** известить в письменной форме об этом остальных участников общества и само общество путем направления через общество за свой счет *нотариально удостоверенной оферты*, адресованной этим лицам и содержащей указание цены и других условий продажи.

Оферта о продаже доли или части доли в уставном капитале общества считается полученной всеми участниками общества в момент ее получения обществом. В связи с чем, адресатом оферты будут являться не только само общество, но и все его участники. Образец оферты прилагается (приложение № 2).

По мнению комиссии, порядок удостоверения оферты аналогичен порядку удостоверения заявления участника общества о выходе из общества. Руководствуясь статьями 41, 42, 54, 55 Основ нотариусу для ее удостоверения достаточно предоставить паспорт гражданина РФ участника общества и выписку из ЕГРЮЛ, содержащую сведения о принадлежности лицу доли или части доли в уставном капитале общества, полученную нотариусом в электронной форме в день удостоверения оферты.

Комиссия обращает внимание, что порядок удостоверения безотзывной оферты будет иной, чем предусмотрен настоящими рекомендациями, поскольку безотзывная оферта представляет собой сделку, направленную на отчуждение доли или части доли в уставном капитале общества, во исполнение опциона на заключение договора (пункт 11 статьи 21 Закона об ООО).

8. О содержании текста оферты

Оферта в соответствии с законом должна содержать цену продаваемой доли (пункты 4, 7 статьи 21 Закона об ООО), а также иные условия продажи доли. В этой связи комиссия рекомендует при удостоверении оферты выяснять у обратившегося участника общества условия её продажи третьему лицу. Например, на момент удостоверения оферты участнику известно, что третье лицо приобретет у него долю в уставном капитале общества с рассрочкой платежа. Таким образом, указание этого условия (с рассрочкой платежа) в удостоверенной нотариусом оферте будет обязательным.

9. О форме достоверительной надписи на удостоверяемой нотариусом оферте

Комиссия полагает, что при удостоверении нотариусом оферты участника общества нотариусам до утверждения соответствующей формы достоверительной надписи следует применять форму № 41 «Удостоверительная надпись на обязательстве», утверждённую приказом Минюста России от 10.04.2002 № 99 "Об утверждении Форм реестров для регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств и достоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых документах".

10. О количестве экземпляров нотариально удостоверенной оферты участника общества

Руководствуясь правилами статьи 44.1 Основ, нотариус удостоверяет оферту участника, также, как и заявление о выходе, в одном экземпляре с использованием бланка для совершения нотариальных действий.

Вместе с тем, нотариус по своему желанию может оставить экземпляр удостоверенной оферты участника общества в делах нотариуса в соответствующем деле, предусмотренном номенклатурой дел.

11. О необходимости нотариального удостоверения принятия решения единственным участником ООО или единственным акционером непубличного акционерного общества

В соответствии со статьей 67.1 ГК РФ принятие общим собранием хозяйственного общества решения и состав участников общества, присутствовавших при его принятии, подтверждается в отношении непубличного акционерного общества путем нотариального удостоверения или удостоверения лицом, осуществляющим ведение реестра акционеров такого общества и выполняющим функции счетной комиссии; в отношении ООО путем нотариального удостоверения, если иной способ (подписание протокола всеми участниками или частью участников; с использованием технических средств, позволяющих достоверно установить факт принятия решения; иным способом, не противоречащим закону) не предусмотрен уставом такого общества либо решением общего собрания участников общества, принятым участниками общества единогласно.

Кроме того, статьей 17 Закона об ООО (в редакции Федерального закона № 67-ФЗ от 30.03.2015 «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в части обеспечения достоверности сведений, представляемых при государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей», вступившего в силу в соответствующей части с 01.01.2016), предусмотрено обязательное нотариальное удостоверение факта принятия решения общего собрания участников общества об увеличении уставного капитала и состав участников общества, присутствовавших при принятии указанного решения.

В связи с вышеуказанными изменениями законодательства Российской Федерации в нотариальной практике вновь возник вопрос о необходимости нотариального удостоверения принятия решения единственным участником ООО, в том числе решения об увеличении уставного капитала.

Согласно позиции, изложенной Федеральной нотариальной палатой в Пособии по удостоверению нотариусом принятия общим собранием участников хозяйственного общества решения и состава участников общества, присутствующих при его принятии (далее – Пособие), на ООО, состоящее из одного участника, положения статьи 67.1 ГК РФ не распространяются. Такой вывод, по мнению Федеральной нотариальной палаты, следует из анализа норм п.2 статьи 7, статьи 39 Закона об ООО. Решения по вопросам, относящимся к компетенции общего собрания в таких обществах принимаются единственным участником и оформляются письменно. При этом положения статей 34-38 и 43 Закона об ООО не применяются (пункт 2.3 Положения).

Вместе с тем имеется судебная практика, обосновывающая иную позицию. По мнению судебных органов, решение единственного участника ООО также должно быть нотариально удостоверено (решение Арбитражного суда Новосибирской области от 14.05.2015 г. по делу № А45-26379/2015).

Изменения в законодательство, регулирующие порядок проведения и оформления решений общих собраний (и соответственно решений единственного участника), согласно которым предусмотрено нотариальное удостоверение принятия общим собранием решений, были направлены на недопущение регистрационным органом осуществления государственной регистрации недостоверных сведений, и следовательно, на предупреждение возникновения судебных споров об оспаривании решений общих собраний (либо единственного участника), на предупреждение дестабилизации в хозяйственно-финансовой деятельности обществ и захвата чужих активов (решение Арбитражного суда Новосибирской области от 16.12.2015 по делу № А45-15462/2015).

Позиция о необходимости нотариального удостоверения решения единственного участника ООО, а также единственного акционера непубличного акционерного общества также получила подтверждение в рекомендациях Научно-консультативного совета Арбитражного суда Западно-Сибирского округа (приняты по итогам заседания, состоявшегося 28.05.2015 в г. Тюмень).

С учетом изложенного комиссия полагает, что требования статьи 67.1 ГК РФ, а также статьи 17 Закона об ООО распространяются, в том числе, на решения единственного участника общества. Аналогичный подход применим и в отношении удостоверения решения единственного акционера непубличного акционерного общества.