

Обычная хозяйственная деятельность

Докладчик: Пётр Акопов, студент 4-го курса
Юридического факультета МГУ

Актуальность темы

- **Выход за пределы хозяйственной деятельности является обязательным критерием крупных сделок, для которых закон устанавливает специальный порядок корпоративного согласования**
- **Исчерпывающее понимание данного критерия позволит определить, какая сделка является крупной, а какая совершенной в процессе обычной хозяйственной деятельности, и не допустить несения излишних издержек по корпоративному согласованию сделки либо же не допустить возможности признания ее недействительной и/или взыскания убытков с органов управления обществом вследствие отсутствия надлежащего корпоративного согласования**

Сделки, совершаемые в рамках обычной хозяйственной деятельности

Сделки, совершаемые организациями



Непосредственно заключаемые в процессе производственно-хозяйственной деятельности



Сопутствующие сделкам, заключаемым в процессе производственно-хозяйственной деятельности

Экскурс в историю

- На рубеже 2000-х критерии обычной хозяйственной деятельности приведены не были, высшие судебные инстанции перечислили лишь перечень бытовых для юридического лица операций, для понимания обычной хозяйственной деятельности данного толкования было недостаточно
- Постановление 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»: «если она совершается в процессе обычной хозяйственной деятельности (реализация продукции, приобретение сырья, выполнение работ и др.)»
- Постановление Пленума ВАС РФ от 18.11.2003 N 19: «К сделкам, совершаемым в процессе обычной хозяйственной деятельности, могут относиться, в частности, сделки по приобретению обществом сырья и материалов, необходимых для осуществления производственно-хозяйственной деятельности, реализации готовой продукции, получению кредитов для оплаты текущих операций (например, на приобретение оптовых партий товаров для последующей реализации их путем розничной продажи)»

Формальный подход

- Под обычной хозяйственной деятельностью подразумевались виды деятельности, перечисленные в уставе, которым присвоен соответствующий код Общероссийского классификатора видов экономической деятельности (ОКВЭД), а также для осуществления которых общество получило лицензию. Сделки, совершаемые в рамках этих видов деятельности, выводились из режима крупных
- Постановление Президиума ВАС РФ от 28.11.2006 № 9148/06: «в соответствии с уставом завода (в редакции, действовавшей на момент подписания оспариваемого дополнения) основными видами деятельности завода установлены производство нефтепродуктов и продуктов переработки нефти, реализация (продажа) произведенной продукции, внешнеэкономическая деятельность, в том числе проведение экспортно-импортных операций. С учетом изложенного дополнение N 28 нельзя считать выходящим за рамки обычной хозяйственной деятельности, поэтому к нему не подлежат применению положения Закона об акционерных обществах о порядке совершения крупных сделок»

Новый критерий – регулярность

- **Формальный подход оказался недостаточно гибким для определения хозяйственной деятельности, так как коммерческие общества обладают универсальной правоспособностью и вправе заниматься всем, что не запрещено законом. Так, следующим критерием явилась регулярность совершения обществом сделок на аналогичных условиях, которая подтверждалась ранее заключенными договорами по соответствующему виду сделок**
- Постановление Президиума ВАС РФ 28.12.2010 № 10082/10: «Президиум соглашается с позицией судов первой и апелляционной инстанций и считает, что при определении того, относится ли сделка к обычной хозяйственной деятельности общества, ее необходимо сравнивать не с перечисленными в уставе видами его деятельности, а с теми сделками, которые регулярно им заключаются»
- Постановлении ФАС Поволжского округа от 06.03.2008 по делу № А65-19051/07: «За период с сентября 2002 г. по декабрь 2005 г. ЗАО "Торговый дом "Сигма плюс" для осуществления своей хозяйственной деятельности неоднократно получало кредиты, всего за этот период было заключено 11 кредитных договоров... Поскольку оспариваемый договор залога заключен в обеспечение обязательств первого ответчика по договору на открытие кредитной линии № 82/05-ю, кредитные средства по которому были получены для осуществления хозяйственной деятельности первого ответчика, его следует отнести к сделкам, совершаемым в процессе обычной хозяйственной деятельности первого ответчика»

**Данный критерий сохраняется и по сей день. Так, в одном из определений ВС РФ от 22.08.2017 № 310-ЭС16-4922 признал регулярной практикой неоднократное заключение сделок в течение 1 года*

Появление понятия обычной хозяйственной деятельности

- Постановление Пленума ВАС РФ от 16.05.2014 № 28: «под обычной хозяйственной деятельностью следует понимать любые операции, которые приняты в текущей деятельности соответствующего общества либо иных хозяйствующих субъектов, занимающихся аналогичным видом деятельности, сходных по размеру активов и объему оборота, независимо от того, совершались ли такие сделки данным обществом ранее»
- **Таким образом, настоящее Постановление разрешило следующие вопросы:**
 - 1) **Сделка необязательно должна соответствовать тому виду деятельности, который указан в уставе**
 - 2) **Принцип регулярности стал более гибким – необязательно, чтобы общество совершало идентичную сделку ранее**
 - 3) **Можно было сравнить сделку со сделками организаций, занимающимися аналогичным видом деятельности, сходных по размеру активов и объему оборота – насколько часто у них заключались такие сделки**

Актуальное понятие обычной хозяйственной деятельности

- Согласно п. 8 ст. 46 ФЗ об ООО и п. 4 ст. 78 ФЗ об АО «под сделками, не выходящими за пределы обычной хозяйственной деятельности, понимаются любые сделки, которые приняты в деятельности соответствующего общества либо иных хозяйствующих субъектов, осуществляющих аналогичные виды деятельности, независимо от того, совершались ли такие сделки таким обществом ранее, если такие сделки 1) не приводят к прекращению деятельности общества 2) или изменению ее вида 3) либо существенному изменению ее масштабов»
- Суд, при объективном наличии количественного критерия, обязан обращать внимание не просто на наличие качественного критерия, а на намерение участников сделки породить один из таких правовых эффектов, как прекращение деятельности общества, изменение ее вида либо существенное изменение ее масштабов (п. 20 «Обзора судебной практики по некоторым вопросам применения законодательства о хозяйственных обществах» от 25.12.2019 года)

Последствие 1: прекращение деятельности общества

- Предполагается, что настоящее последствие выхода за рамки обычной хозяйственной деятельности является наименее дискуссионным из всех трех. Как утверждает А.А. Маковская, под ним подразумевается фактически полное прекращение деятельности общества при сохранении им статуса юридического лица

Последствие 2: изменение вида деятельности общества

- Что является видом деятельности общества? Прямого ответа на данный вопрос нет, однако видится разумным предположить, что настоящее последствие выхода за пределы хозяйственной деятельности подразумевает изменение не только того вида деятельности, который указан в уставе общества, но и любого другого, осуществляемого обществом
- Закон не уточняет, увеличился ли или уменьшился круг видов деятельности в результате сделки. Соответственно, даже если с точки зрения экономического потенциала общества сделка для него выгодна – например, общество обрело новый вид деятельности, данная сделка все равно выйдет за пределы хозяйственной деятельности

Последствие 3: существенное изменение масштабов деятельности общества

- Наиболее дискуссионное последствие. И.С. Шиткина утверждает, что «закон не предлагает при этом количественного для определения существенности изменения масштаба деятельности, **тем самым превращая этот критерий в оценочный, в предмет судебного толкования**»
- А.А. Кузнецов указал, что «**законодатель намеренно использовал оценочное понятие**, чтобы сориентировать правоприменителей на то, что крупная сделка — это не просто абстрактная цифра, а именно значимое для общества событие, что обуславливает необходимость ее одобрения общим собранием участников (акционеров) или советом директоров»

В каких единицах измерять существенное изменение масштабов деятельности?

- Согласно п. 2 ч. 9 Постановления Пленума ВС РФ от 26.06.2018 N 27 «сделка также может быть квалифицирована как влекущая существенное изменение масштабов деятельности общества, если она влечет для общества существенное изменение региона деятельности или рынков сбыта»
- А.А. Маковская утверждает, что **«обычность» сделки будет оцениваться по самым различным критериям: «территориальным, финансовым, физическим объемам производства и т.д.»**

Как решить данную «неопределенность»?

- На сегодняшний день в доктрине предложено два подхода, которые позволят минимизировать риски в решении вопроса об оценке сделки на предмет ее выхода за пределы хозяйственной деятельности:
 - 1) Составление внутреннего регламента, в соответствии с которым будет определен перечень сделок текущей хозяйственной деятельности (И.С. Шиткина)
 - 2) Построение бухгалтерского учета в обществе таким образом, чтобы создать однородные операционные сегменты и следить за их экономическими показателями (А.А. Глушецкий)

Вывод

- **Существование в обществе регламента, а также выработанной методики определения сделок в рамках обычной хозяйственной деятельности создает правовую определенность в обществе и наглядно разграничивает экстраординарные сделки от заключаемых в процессе обычной хозяйственной деятельности**
- **Однако закон оставляет за судами право судебного усмотрения в вопросе о признании сделки крупной, и данные методы призваны лишь минимизировать риски признания сделки таковой, но не устранить их полностью**

Основная проблематика обычной хозяйственной деятельности

1. Правильно ли, что законодатель вводит оценочное понятие и оставляет на предмет судебного усмотрения категорию существенного изменения масштабов?
2. Являются ли способы определения существенности изменения масштабов актуальными для применения на практике? Позволяют ли они минимизировать риски допущения ошибки при определении «обычности» сделки?
3. Всегда ли судам удается правильно определить цель сделки и тот правовой эффект, который она породила? Правовой эффект может наступить сразу, а может через некоторое время
4. Что именно является сложившейся практикой? Когда заключение нескольких сделок между лицами становится регулярным?
5. Может ли разработка внутреннего регламента или положения, утвержденного общим собранием акционеров/советом директоров о признаках обычной хозяйственной деятельности, хеджировать для общества риски непризнания сделки, заключенной в пределах обычной хозяйственной деятельности?