

Вклад в имущество компании:
можно ли согласовать его возвратность?

Екатерина Иванова
старший юрист Sirota & Partners, магистр РШЧП,
преподаватель-исследователь (аспирантура МГУ),
преподаватель МГИМО

06.02.2025

План

1. Постановка проблемы
2. Как защитить ожидания акционера о внесении вкладов другими акционерами?
3. Можно ли согласовать возвратность вклада в имущество?
4. Можно ли изменить договор о вкладе в имущество и в каком порядке?

1. Постановка проблемы

Способы финансирования общества:

1. Корпоративные (*equity capital*)

- Вклад в уставный капитал
- **Вклад в имущество**

2. Обязательственные (*debt capital*)

- Займы от акционера
- Другие обязательственные механизмы

1. Постановка проблемы: фабула дела А40-106712/2022



1. Постановка проблемы

Как защитить ожидания акционера при внесении вклада в имущество?

- Ожидания по внесению вкладов другими акционерами
- Ожидания по возврату вложенных инвестиций

2. Как защитить ожидания акционера о внесении вкладов другими акционерами? (1)

Порядок внесения вклада в имущество

Ст. 32.2 ФЗ об АО – два варианта внесения вклада:

1. **Добровольное** внесение вклада любым акционером – по договору
2. **Обязательное** внесение вклада всеми либо определенной категорией акционеров – по уставу и решению ОСА

2. Как защитить ожидания акционера о внесении вкладов другими акционерами? (2)

Добровольное внесение вклада любым акционером

- Заключение **договора** между акционером и обществом с одобрения СД (либо ОСА, например, при отсутствии СД)
- Как установить обязательство по внесению вкладов **иными акционерами?**
Через корпоративный договор (ст. 67.2 ГК), судами признаются:
 - обязательства по внесению вкладов иных участников (как условие выхода из общества - А32-33798/2022)
 - обязательства по финансированию общества (текущей деятельности - А56-34384/2016, выплата ежемесячных сумм - А45-9733/2015, А45-12229/2015)

2. Как защитить ожидания акционера о внесении вкладов другими акционерами? (3)

Обязательное внесение вклада по решению ОСА

- Должно быть предусмотрено в уставе и решении ОСА:
 - **Единогласное** решение, если вклад вносят все акционеры (либо 3/4 и согласие всех акционеров той категории, которая вносит вклад)
 - **Пропорциональное** внесение вкладов (иное можно предусмотреть в уставе). Консервативная практика по ООО – не допускается внесение лишь частью участников, только иная пропорция внесения (А21-84/2009, позиция критикуется – *Шиткина И.С., МГУ, 2021*)
- Как защитить обязанность по внесению вкладов иными акционерами? Через иск о **понуждении** акционеров к внесению вкладов (п. 18 Пленума N 90/14 1999 г., ч. 4 ст. 32.2 ФЗ об АО, А53-19980/2023)

2. Как защитить ожидания акционера о внесении вкладов другими акционерами? (4)

Если нет корпоративного договора и решения, обязывающих других акционеров внести вклад –

можно ли понудить других акционеров внести вклад?

2. Как защитить ожидания акционера о внесении вкладов другими акционерами? (4)

Если нет корпоративного договора и решения, обязывающих других акционеров внести вклад –

можно ли понудить других акционеров внести вклад?

Нет

2. Как защитить ожидания акционера о внесении вкладов другими акционерами? (4)

Если нет корпоративного договора и решения, обязывающих других акционеров внести вклад –

можно ли понудить других акционеров внести вклад?

Нет

Но можно ли тогда акционеру вернуть свой вклад?

3. Можно ли согласовать возвратность вклада в имущество? (1)

Защита ожиданий о возврате вложений

1. Вклад в имущество – является ли возвратным?
2. Иные механизмы достижения цели возврата – заем, другие способы защиты

3. Можно ли согласовать возвратность вклада в имущество? (2)

Понимание возвратности вклада в имущество:

1. Возврат по впоследствии принятому отдельному решению ОСА
2. Изначально согласованная возвратность

3. Можно ли согласовать возвратность вклада в имущество? (3)

Допустимость возвратности: закон

Нет регулирования в законе – ставит вопрос о пределах диспозитивности:

- Вклад в уставный капитал и вклад в имущество – равные способы формирования имущества общества (ст. 66.1 ГК) (*Шиткина И.С., МГУ, 2021*)
- Возвратность вклада противоречит существу законодательного регулирования корпоративных отношений и нарушает интересы кредиторов (*Козлова Н.В., Филиппова С.Ю., МГУ, 2024*)
- Свобода выбора акционерами способов финансирования общества? Чей интерес может быть нарушен в результате возврата и можно ли его защитить иначе, чем через тотальный запрет возврата вклада?

3. Можно ли согласовать возвратность вклада в имущество? (4)

Допустимость возвратности: ВС

Определение СКЭС ВС РФ от 18.03.2024 № 309-ЭС22-19692(9):

«При заключении договора его стороны не оговорили, что вклад, вносимый [акционером] в имущество банка, является возвратным.

Подписав спустя год после заключения первого договора, обязательства по которому прекратились надлежащим исполнением (статья 408 ГК РФ), соглашение о расторжении этого договора, [акционер] и банк, по сути, создали новое основание для обратного перехода права собственности на вклад в имущество хозяйственного общества - заключили сделку, по которой акционерное общество обязалось осуществить безвозмездную передачу акционеру в собственность того, что он ранее внес (далее - обратная сделка)».

3. Можно ли согласовать возвратность вклада в имущество? (5)

Допустимость возвратности: ВС

Определение СКЭС ВС РФ от 18.03.2024 № 309-ЭС22-19692(9):

«Акционер, внося вклад в имущество хозяйственного общества, соглашается с теми юридическими последствиями, которые установлены законодательством, а именно с невозможностью возврата им вклада до проведения расчетов с независимыми кредиторами.

Поэтому до заключения сделки по обратной передаче права собственности на вклад акционер должен проявить большую осмотрительность, приложить дополнительные усилия для проверки реального финансового состояния акционерного общества по сравнению с мерами общего характера, обычно предпринимаемыми контрагентами общества во исполнение предписаний статей 1 и 10 ГК РФ».

3. Можно ли согласовать возвратность вклада в имущество? (6)

Допустимость возвратности: иностранный опыт (Германия)

1. Вклад в уставный капитал

2. Дополнительные вклады в общество, предусмотренные уставом (*Nachschüss*)

3. Добровольные взносы в компанию (*Aufgeld (Agio), Zuschuss*)

3. Можно ли согласовать возвратность вклада в имущество? (7)

Допустимость возвратности: иностранный опыт (Германия)

2. Дополнительные вклады в общество, предусмотренные уставом (Nachschüss)

- Возвратность не предполагается, но возврат возможен по **решению** участников (§ 30 GmbHG). Если условия возврата в уставе – то по решению директора.
- Участники **не обязаны** принимать решение о возврате, за исключением нарушения добрых нравов (когда участнику вклад нужнее, чем обществу)
- **Защита** участников и кредиторов:
 - Возврат осуществляется на основе **принципа равенства** участников
 - **Условия:** (1) опубликование решения и истечение 3 мес. периода после, (2) не требуется для покрытия убытка в акционерном капитале
- В случае незаконной выплаты – **ответственность** других участников перед кредиторами, директора – перед участниками
- Редко используется в силу сложности процедуры

3. Можно ли согласовать возвратность вклада в имущество? (8)

Допустимость возвратности: иностранный опыт (Германия)

3. Добровольные взносы в компанию (*Aufgeld (Agio), Zuschuss*)

- Более **свободный** режим
- По общему правилу возврат не предполагается, но в силу свободы договора возможен
- **Ограничения возврата** – применяются ограничения на случай недокапитализации общества. Субординация по сравнению с требованиями независимых кредиторов – по аналогии с правилами о замещении акционерного капитала, применимыми к акционерным займам (исключения для миноритариев и займов новых участников, выданных для целей санации общества)

3. Можно ли согласовать возвратность вклада в имущество? (9)

ЗА

(1) Закон не запрещает возврат, **презумпция диспозитивности** в непубличных обществах (дело Яна Тормыш А65-3053/2019, *Звонков И.Б.*, МГЮА, 2024):

- свободное изъятие активов в холдингах (дело Алмаз-Антей А28-5775/2011-223/12),
- безвозмездность не означает безвозвратность (А59-5747/2019)

ПРОТИВ

(1) Нарушение интересов **третьих лиц** (участников, общества, кредиторов), **существо законодательного регулирования** (апелляция в А40-106712/2022, *Козлова Н.В.*, *Филиппова С.Ю.*, МГУ, 2024):

- вклад в УК и в имущество – оба невозвратные (А40-249151/17-55-2051, А57-30772/2016),
- возврат только в виде действительной стоимости доли или ликвидационной квоты (А32-40719/2015)

3. Можно ли согласовать возвратность вклада в имущество? (10)

ЗА

(2) Допустим возврат по **решению** участников, а также заранее согласованная возвратность вклада в решении или корпоративном договоре (*Шиткина И.С., МГУ, 2021*)

(3) Возможность возврата при **нецелевом** использовании (*Лалетина А.С., Косякин И.А., ИГП РАН, 2020*)

ПРОТИВ

(2) Возврат по последующему решению – это не изначальная возвратность вклада, а **отдельное самостоятельное основание** для обратной выплаты (СКЭС ВС РФ от 18.03.2024 № 309-ЭС22-19692(9)). Договор после внесения вклада **исполнен** – распорядительная сделка (А59-3758/2018 – нельзя изменить вклад на заем после внесения, апелляция в деле А40-106712/20)

(3) Если изначальная возвратность – это **целевой заем** (А01-728/2023)

3. Можно ли согласовать возвратность вклада в имущество? (11)

ЗА

(4) Нарушение **порядка внесения**: непредусмотренность уставом (А71-14188/2013), отсутствие обязанности по внесению у других участников (А59-5747/2019) – влечет возврат как неосновательного обогащения

(5) НК РФ регулирует **налоговые последствия** возврата вклада в имущество (кассация в А40-106712/2022, А41-25120/2021)

ПРОТИВ

(4) Факт **добровольного** внесения вклада на основе принятого решения – исключает неосновательность обогащения и возврат вклада, даже если он не предусмотрен в уставе (эстоппель) (А09-3334/2020, А32-47501/2019), соглашение о вкладах равносильно решению об их внесении (А32-41370/2020)

(5) НК не создает основания возврата, а регулирует налоговые последствия. Цель нормы – **уравнять вклад в имущество и в УК** (Пояснительная записка к изменениям в НК РФ). По бухучету вклад не является кредиторской задолженностью перед участниками (А56-11033/2014, А09-3334/2020)

3. Можно ли согласовать возвратность вклада в имущество? (12)

Если не принято решение ОСА о возврате вклада в имущество –

можно ли требовать возврата вклада?

3. Можно ли согласовать возвратность вклада в имущество? (12)

Если не принято решение ОСА о возврате вклада в имущество –

можно ли требовать возврата вклада?

Скорее, нет. Можно обсуждать либерализацию режима для добровольных вкладов, если они не были предусмотрены уставом либо решением собрания

3. Можно ли согласовать возвратность вклада в имущество? (12)

Если не принято решение ОСА о возврате вклада в имущество –

можно ли требовать возврата вклада?

Скорее, нет. Можно обсуждать либерализацию режима для добровольных вкладов, если они не были предусмотрены уставом либо решением собрания

Возможны ли иные способы защиты?

3. Можно ли согласовать возвратность вклада в имущество? (13)

Возможны ли иные способы защиты?

- ? Переквалификация либо **конверсия** договора о вкладе в заем со ссылкой на согласованную возвратность (А01-728/2023)
- Установление гипотетической воли сторон и пределы конверсии
 - Нужна **защита кредиторов**, особенно в банкротстве: субординация займов участников (СКЭС ВС от 18.03.2024 № 309-ЭС22-19692(9)).
 - Германия: согласованную **субординацию** нельзя изменить без согласия иных кредиторов общества в ситуации фактической неплатежеспособности (BGH, 5.3.2015 – IX ZR 133/14).
 - Германия: цель вкладов в имущество – не только защита кредиторов, но и **других участников** (принцип равного отношения), потенциальных участников и стабильности **компании** (требование сохранения акционерного капитала)

3. Можно ли согласовать возвратность вклада в имущество? (14)

Возможны ли иные способы защиты?

- ? Оспаривание договоров о вкладе в имущество как заключенных под влиянием **заблуждения**
 - Было ли заблуждение (внесение земельных долей как вкладов в уставный капитал, Определение КС от 24.02.2011 № 206-О-О – отказ в оспаривании)

- ? Обязательство общества **обеспечить** (*praestare, porte-fort*) (п. 21 Обзора ВС РФ № 2, 2017) внесение вкладов иными участниками
 - Вопрос последствий его нарушения

4. Можно ли изменить договор о вкладе в имущество и в каком порядке?

Порядок изменения договора о вкладе в имущество

- Последующее изменение основных условий одобренной и совершенной сделки является самостоятельной сделкой и нуждается в **новом одобрении** (п. 4 Пленума ВС № 27 2018)
- В связи с этим изменение требует одобрения в порядке принятия изначального решения - **одобрение СД** (или ОСА) (ст. 32.2 ФЗ об АО)
- В отсутствие одобрения – может быть **оспорено** (по ст. 173.1 ГК ввиду отсутствия согласия либо иным основаниям)

Sirota & Partners

109012, г. Москва,
Никольская ул. 10, офис 623
Т: +7 (495) 234-18-75
www.sirotapartners.com

Новости и обзоры практики в ТГ-канале:
<https://t.me/sirotapartners>



@SIROTAPARTNERS