

Таким образом, проблема совершенствования ОРД по противодействию незаконной миграции на Государственной границе является достаточно противоречивой. В этой связи возникает необходимость разработки среди правоохранительных органов Республики Беларусь универсальной системы информационного обеспечения противодействия незаконной миграции, в том числе единой прогнозной модели развития миграционной ситуации, а также единой системы оценки эффективности ОРД по противодействию незаконной миграции в Республике Беларусь.

УДК 347.122

А.А. Капитанова

О РЕАЛИЗАЦИИ ПРЕИМУЩЕСТВЕННОГО ПРАВА УЧАСТНИКА ОБЩЕСТВА С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ

Среди преимущественных прав в корпоративных правоотношениях особо выделяется преимущественное право покупки доли (части доли) в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью (ООО).

Согласно части первой ст. 98 Закона «О хозяйственных обществах» «участники общества с ограниченной ответственностью пользуются преимущественным правом покупки доли (части доли) участника в уставном фонде общества пропорционально размерам своих долей в уставном фонде этого общества, если уставом или решением общего собрания его участников, принятым единогласно, не предусмотрен иной порядок осуществления этого права либо если иное не установлено актами Президента Республики Беларусь». Необходимо учитывать, что если преимущественное право покупки пожелает реализовать только один участник общества, то он и будет иметь право приобрести всю продаваемую долю. При этом такой участник не может принудить продавца заключить с ним договор на покупку доли меньшего размера, чем размер доли, предлагаемой на продажу.

Принцип пропорциональности действует в отношении как размера доли, так и цены ее продажи. В то же время иное распределение может быть предусмотрено в уставе ООО, на что прямо указывает законодатель. Н.Г. Фроловский, например, считает, что индикаторами зависимости преимущественного права могут быть объемы инвестиций, привлеченных каждым участником в развитие общества, конкретные или предельные размеры долей каждого участника на покупку доли, продаваемой третьему лицу. Таким образом, преимущественное право по-

купки реализуется каждым участником самостоятельно, а пропорциональность размера долей при его осуществлении устанавливает только компромисс между участниками общества. Принцип пропорциональности действует и в законодательствах государств – участников ЕАЭС (п. 4 ст. 21ФЗ РФ «Об обществах с ограниченной ответственностью», п. 3 ст. 14 Закона Республики Армения «Об обществах с ограниченной ответственностью»).

Следует акцентировать внимание на том, что в гражданском законодательстве Республики Беларусь отсутствует правовая регламентация процедуры уведомления участников ООО, обладающих преимущественным правом, и самого общества о предстоящей продаже. «Порядок действий участника общества с ограниченной ответственностью, намеренного продать свою долю (часть доли) в уставном фонде общества, определяется уставом и должен содержать форму, способ извещения остальных участников этого общества и самого общества о намерении продать свою долю (часть доли) в уставном фонде общества и требования к информации, включаемой в это извещение (цена и иные условия продажи)» (часть третья ст. 98 Закона «О хозяйственных обществах»). При этом в законе нет требований к письменной форме такого извещения. В гражданском законодательстве России, напротив, есть указание на такую форму: «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» (ч. 1 п. 5 ст. 21 ФЗ РФ «Об обществах с ограниченной ответственностью»).

В связи с вышеизложенным полагаем необходимым в ч. 3 ст. 98 Закона «О хозяйственных обществах» закрепить письменную форму извещения участников ООО и самого общества о продаже доли третьему лицу. По нашему мнению, такое извещение должно содержать срок реализации преимущественного права, существенные условия договора, а также сведения о предполагаемом покупателе – третьем лице: имя и место жительства физического лица, наименование и место нахождения юридического лица.

Реализация преимущественного права покупки доли в ООО обычно имеет двухступенчатый характер: в течение тридцати дней может быть осуществлена остальными участниками ООО и в течение еще тридцати дней – самим обществом. Так, согласно части четвертой ст. 98 За-

кона «О хозяйственных обществах» «порядок реализации участниками общества с ограниченной ответственностью преимущественного права покупки доли (части доли) участника в уставном фонде общества определяется уставом общества и должен содержать срок, но не более тридцати дней со дня направления участником, намеренным продать свою долю (часть доли), извещения о ее продаже...». Здесь в целях унификации сроков реализации преимущественных прав названный срок видится необходимым переqualифицировать в месячный, закрепив его в части четвертой ст. 98 Закона «О хозяйственных обществах». Так, законодатель достаточно четко урегулировал момент исчисления этого срока: «со дня направления участником, намеренным продать свою долю, извещения о ее продаже». При этом участники ООО и само общество будут считаться не воспользовавшимися преимущественным правом покупки доли (части доли) участника в уставном фонде общества, если с их стороны не получено согласие на покупку доли (части доли) либо получен отказ от ее покупки. Вместе с тем отметим, что в соответствии с частью четвертой ст. 98 Закона «О хозяйственных обществах» предложенный нами месячный срок является максимальным, увеличен такой срок быть не может, в то время как в ч. 5 п. 5 ФЗ РФ «Об обществах с ограниченной ответственностью» закреплено: «уставом общества могут быть предусмотрены более продолжительные сроки использования преимущественного права покупки доли или части доли в уставном капитале общества его участниками, а также самим обществом».

В соответствии с частью первой ст. 99 Закона «О хозяйственных обществах» преимущественным правом покупки доли может обладать само общество: «в случае, если участники общества с ограниченной ответственностью не воспользуются своим преимущественным правом покупки доли (части доли) участника в уставном фонде общества с ограниченной ответственностью в срок, определенный уставом этого общества, доля (часть доли) участника в уставном фонде такого общества может быть отчуждена самому обществу». Таким образом, преимущественное право покупки общества является вторичным, т. е. оно может быть реализовано только тогда, когда своим преимущественным правом не воспользовались участники ООО. Такое преимущественное право покупки доли непосредственно самим обществом носит безусловный субсидиарный характер (закреплено на уровне закона) и может быть реализовано ООО независимо от отражения данного права в его уставе. В то же время в ФЗ РФ «Об обществах с ограниченной ответственностью» преимущественное право на приобретение доли присутствует у общества только в

случае, если указанное право усматривается в уставе общества. По нашему мнению, подход белорусского законодателя более рациональный, так как законодательное закрепление права общества приобрести отчуждаемую долю без необходимости его последующего закрепления в учредительных документах в большей степени способно гарантировать сохранение фидуциарного характера отношений внутри ООО.

Следует отметить, что уставом ООО отчуждение доли третьим лицам вообще может быть запрещено для ограничения возможности участия в деятельности общества посторонних лиц. Так, «если в соответствии с уставом общества с ограниченной ответственностью отчуждение доли (части доли) участника в уставном фонде общества третьим лицам невозможно, а другие участники этого общества от ее покупки отказываются, общество обязано выплатить участнику ее действительную стоимость либо с согласия участника выдать ему в натуре имущество, соответствующее такой стоимости» (часть шестая ст. 98 Закона «О хозяйственных обществах»). В этом случае само общество понуждается к приобретению доли выбывающего участника и выплате ему денежной стоимости доли, однако стать собственником такой доли общество не вправе. Оно обязано либо произвести ее отчуждение участникам ООО, третьим лицам либо уменьшить свой уставной фонд.

В соответствии с частью первой ст. 101 Закона «О хозяйственных обществах» «в случае, если участники общества с ограниченной ответственностью не воспользовались преимущественным правом покупки доли (части доли) участника в уставном фонде общества и само общество не воспользовалось правом покупки доли (части доли) участника в уставном фонде общества, доля (часть доли) участника в уставном фонде общества может быть отчуждена третьему лицу, если иное не предусмотрено уставом». Отчуждение доли (части доли) участника в уставном фонде общества третьим лицам осуществляется по цене и на условиях, сообщенных его участникам и обществу. Таким образом, для реализации данного права обязательным требованием законодательства является тождественность условий предполагаемой сделки с третьим лицом и сделки, совершаемой с обладателями преимущественного права по цене и прочим сообщенным в извещении условиям. Подобное уточнение видится важной гарантией соблюдения преимущественного права участников ООО, потому как продажа доли на иных условиях (например, по более низкой цене) нарушила бы права участников, желающих эту долю приобрести, но отказавшихся от ее приобретения из-за указанных в извещении невыгодных условий.