ПРОМЫШЛЕННО-ТОРГОВОЕ ПРАВО

Статья «Обязательна ли оценка неденежного вклада в уставный фонд иностранной компании?» (авторы Толканица Н.Д., Макарчук С.Н.)

Опубликована в журнале «Промышленно-торговое ПРАВО» No. 3 за 2015 г.
Дата подписания журнала в печать: 26.02.2015 г.

МАКАРЧУК
Сергей Николаевич,
LL.M, адвокат, председатель совета директоров минского офиса юридической фирмы Cerha Hempel Spiegelfeld Hlawati

ТОЛКАНИЦА
Никита Дмитриевич,
старший юрист минского офиса юридической фирмы Cerha Hempel Spiegelfeld Hlawati

Обязательна ли оценка неденежного вклада в уставный фонд иностранной компании?

Постоянно развивающиеся экономические связи между юридическими лицами, расположенными в разных государствах, требуют все большего взаимодействия. Такое взаимодействие может выражаться в том, что в руках управляющей компании сосредоточиваются доли в уставных фондах различных дочерних юридических лиц.

Происходит это посредством приобретения долей по договорам купли-продажи либо посредством аккумуляции долей в качестве вкладов в уставный фонд при создании управляющей компании.

Примером аккумулирования иностранной управляющей компанией долей в уставных фондах дочерних юридических лиц может служить следующая ситуация из практики.

Компания «А» – юридическое лицо, созданное и существующее по законодательству Российской Федерации, владела долей в белорусском обществе с ограниченной ответственностью «С». Российская компания «А» внесла эту долю в качестве вклада в уставный фонд иностранной управляющей компании «В», не имеющей представительства в Республике Беларусь.

На основе этого примера с юридической точки зрения проанализируем, обязательно ли проводить оценку неденежного вклада в уставный фонд иностранной компании, если в качестве такого вклада выступает доля в уставном фонде белорусского хозяйственного общества.

Законодательство Республики Беларусь не содержит ограничений на совершение подобных сделок. В частности, участник хозяйственного общества является собственником доли в уставном фонде этого общества и вправе по своему усмотрению совершать в отношении принадлежащего ему имущества (в рассматриваемом случае – в отношении доли) любые действия, не противоречащие законодательству, общественной пользе и безопасности, не наносящие вреда окружающей среде, историко-культурным ценностям и не ущемляющие прав и защищаемых законом интересов других лиц. В том числе участник

вправе отчуждать свое имущество в собственность другим лицам, передавать им, оставаясь собственником, права владения, пользования и распоряжения этим имуществом, отдавать его в залог и обременять другими способами, а также распоряжаться иным образом (п. 2 ст. 210 ГК). Стоит обратить внимание, что перечень правомочий собственника доли является открытым. Это дает возможность говорить о том, что произвести отчуждение доли в уставном фонде белорусского общества «С» можно в том числе путем ее внесения в качестве вклада в уставный фонд иного юридического лица, например иностранной компании «В».

При этом вкладом в уставный фонд белорусской коммерческой организации могут быть (п. 2 ст. 47-1 ГК):

- вещи, включая деньги и ценные бумаги;
- иное имущество;
- имущественные права либо иные отчуждаемые права, при условии что можно оценить их стоимость.

С точки зрения белорусского права доля в уставном фонде хозяйственного общества – это имущественное право, стоимость которого можно оценить (часть вторая п. 1 и абзац четвертый части первой п. 21 Положения об оценке стоимости объектов гражданских прав в Республике Беларусь, утвержденного Указом Президента Республики Беларусь от 13 октября 2006 г. № 615 «Об оценочной деятельности в Республике Беларусь» *(далее – Положение об оценке)*. Следовательно, такая доля может стать неденежным вкладом в уставный фонд белорусского юридического лица. Представляется разумным, что по аналогии можно говорить и об отсутствии запрета внести долю в белорусском хозяйственном обществе в качестве неденежного вклада в уставный фонд иностранного юридического лица (если, конечно, право страны, где находится данное иностранное юридическое лицо, не содержит подобных ограничений).

В то же время обязательным условием внесения неденежного вклада в уставный фонд юридического лица (в том числе доли в уставном фонде другого юридического лица) является *проведение оценки стоимости такого вклада* (абзац четвертый части первой п. 21 Положения об оценке). Сделки с объектами гражданских прав, осуществленные без оценки их стоимости, если согласно законодательству оценка обязательна, считаются недействительными (подп. 1.6 п. 1 Указа Президента Республики Беларусь от 13 октября 2006 г. № 615 «Об оценочной деятельности в Республике Беларусь»).

Обязательная оценка может быть внутренней (ее самостоятельно проводит юридическое лицо, чье имущество оценивается) и (или) независимой (ее проводят исполнители оценки на основании договоров с заказчиками), если в акте законодательства прямо не предусматривается, что такая оценка должна быть только независимой (часть вторая п. 21 Положения об оценке). Поскольку законодательство Республики Беларусь не закрепляет, что при внесении неденежного вклада в уставный фонд юридического лица должна проводиться исключительно независимая оценка, следовательно, *оценка может быть как внутренней, так и независимой.*

При этом по общему правилу оценка стоимости неденежного вклада в уставный фонд хозяйственного общества подлежит *экспертизе достоверности.* Как и оценка, экспертиза достоверности может быть обязательной либо проводимой по собственной инициативе (п. 23 Положения об оценке). Обязательная экспертиза проводится в случае внесения неденежного вклада в уставный фонд юридического лица, если иное не предусматривается законодательными актами (абзац третий п. 24 Положения об оценке).

В случае независимой оценки стоимости вносимого в уставный фонд хозяйственного общества неденежного вклада экспертиза достоверности этой оценки не проводится (часть четвертая ст. 29 Закона Республики Беларусь от 9 декабря 1992 года № 2020-XII «О хозяйственных обществах» *(далее – Закон о хозяйственных обществах)*, абзац четвертый п. 7 Положения о государ-

ственной регистрации субъектов хозяйствования, утвержденного Декретом Президента Республики Беларусь от 16 января 2009 г. № 1). Таким образом, **обязательной экспертизе подлежит лишь внутренняя оценка неденежного вклада в уставный фонд юридического лица.**

Требования об обязательной экспертизе на независимую оценку неденежного вклада не распространяются.

Обратите внимание

Из норм Положения об оценке нельзя сделать однозначный вывод, необходимо проводить обязательную оценку при внесении неденежного вклада в уставный фонд любого юридического лица (как резидента, так и нерезидента Республики Беларусь) или только юридического лица, созданного и существующего по праву Республики Беларусь. В связи с этим при осложнении данных правоотношений иностранным элементом возникает юридическая неопределенность.

Положение об оценке регулирует отношения, возникающие в процессе деятельности по оценке стоимости отдельных объектов гражданских прав в Республике Беларусь (абзац первый п. 1 Положения об оценке). В связи с неоднозначностью данной формулировки можно предположить, что Положение об оценке в рассматриваемой в настоящей статье ситуации должно применяться в одном из следующих случаев:

1. доля общества, созданного и существующего по праву Республики Беларусь, вносится в качестве неденежного вклада в уставный фонд любого юридического лица независимо от места его учреждения и нахождения;
2. доля общества, созданного и существующего по праву Республики Беларусь, вносится в качестве неденежного вклада в уставный фонд юридического лица, созданного и существующего по праву Республики Беларусь;
3. доля любого общества (независимо от места учреждения и нахождения) вносится в качестве неденежного вклада в уставный фонд юридического лица, созданного и существующего по праву Республики Беларусь.

Представляется верным применение именно третьего способа толкования при определении сферы действия Положения об оценке, поскольку, *во-первых,* нормативные правовые акты республиканских государственных органов имеют обязательную силу на всей территории Республики Беларусь. Действие нормативных правовых актов, за исключением случаев, установленных Законом Республики Беларусь от 10 января 2000 года № 361-З «О нормативных правовых актах Республики Беларусь» и международными договорами Республики Беларусь, распространяется на граждан и юридические лица Республики Беларусь, находящихся на территории Республики Беларусь иностранных граждан, лиц без гражданства и иностранные юридические лица. Таким образом, действие Указа Президента Республики Беларусь от 13 октября 2006 г. № 615 «Об оценочной деятельности в Республике Беларусь» распространяется в том числе на иностранные юридические лица, находящиеся на территории Республики Беларусь.

Во-вторых, место нахождения постоянно действующего исполнительного органа (административно-территориальная единица, населенный пункт, а также дом, квартира или иное помещение) определяет местонахождение юридического лица. Если такого органа нет, то в силу п. 2 ст. 50 ГК в качестве указанного места рассматривается место нахождения иного органа или лица, которые имеют право действовать от имени юридического лица без доверенности.

Таким образом, с учетом того, что компания «А» – это российское юридическое лицо, исполнительный орган которого находится в Российской Федерации, компания «В» также является иностранным резидентом и имеет исполнительный орган за пределами территории Республики Беларусь. Данные компании должны рассматриваться как юридические лица, находящиеся за пределами Республики Беларусь, при условии что у них нет представительств в Республике Беларусь, зарегистри-

рованных Министерством иностранных дел Республики Беларусь. Отношения, непосредственно связанные с наличием представительства, могут рассматриваться как отношения, имеющие место в Республике Беларусь, в силу нахождения представительства на территории Республики Беларусь.

Указ Президента Республики Беларусь от 13 октября 2006 г. № 615 «Об оценочной деятельности в Республике Беларусь» распространяет свое действие только на территорию Республики Беларусь. Компании «А» и «В» находятся за ее пределами. Следовательно, можно сделать вывод о том, что нормы Положения об оценке не применяются в случае внесения доли в уставном фонде белорусского общества «С» в качестве неденежного вклада в уставный фонд иностранной компании «В», поскольку в результате этой сделки правовые отношения имеют место за пределами Республики Беларусь.

Нормы о проведении обязательной оценки неденежного вклада в уставный фонд и экспертизы достоверности этой оценки, которые, помимо Положения об оценке, содержатся и в иных нормативных правовых актах Республики Беларусь, также распространяют свое действие только на территорию Республики Беларусь.

Например, требование об оценке неденежного вклада в уставный фонд и экспертизе этой оценки, как уже говорилось выше, закрепляет Закон о хозяйственных обществах, действие которого распространяется только на хозяйственные общества, создаваемые на территории Республики Беларусь (ст. 3 Закона о хозяйственных обществах).

Подобную норму содержит и п. 2 ст. 47-1 ГК. При этом, исходя из положений ст. 1111 ГК о законе юридического лица как праве государства учреждения, представляется верным применять нормы ГК о юридических лицах, в том числе нормы об обязательной оценке неденежного вклада в уставный фонд и экспертизе достоверности этой оценки, только к лицам, созданным и существующим по праву Республики Беларусь.

С учетом того что указанные нормы ГК и Закона о хозяйственных обществах об оценке неденежного вклада в уставный фонд и экспертизе достоверности этой оценки распространяются исключительно на случаи внесения неденежных вкладов в уставные фонды юридических лиц, созданных и существующих по праву Республики Беларусь, верным будет применять и нормы Положения об оценке только в случае внесения вкладов в уставные фонды юридических лиц, созданных и существующих по праву Республики Беларусь.

В заключение можно сделать следующий вывод. Российская компания, принявшая решение внести принадлежащую ей долю в уставном фонде белорусского общества в качестве неденежного вклада в уставный фонд иностранной управляющей компании, вправе совершить подобную сделку. При этом нет необходимости проводить оценку неденежного вклада и экспертизу достоверности этой оценки, поскольку правоотношения, возникающие в данной ситуации, имеют место за пределами Республики Беларусь между юридическими лицами – резидентами иностранных государств.

В связи с указанным, несмотря на то что предметом сделки выступает доля в уставном фонде белорусского юридического лица, требования белорусского законодательства об оценке и экспертизе оценки такого вклада неприменимы.