

Хамидуллина Ф.И., Газизуллина Л.З.

ДОГОВОР КОНВЕРТИРУЕМОГО ЗАЙМА В НОТАРИАЛЬНОЙ ПРАКТИКЕ

Khamidullina F.I., Gazizullina L.Z.

CONVERTIBLE LOAN AGREEMENT IN NOTARY PRACTICE

В настоящей статье рассматриваются особенности заключения договора конвертируемого займа с участием общества с ограниченной ответственностью в роли заемщика. Кроме того, законодательно закреплен новый вид обязательного нотариального действия – нотариальное удостоверение подтверждения факта принятия общим собранием участников общества с ограниченной ответственностью решения о таком согласии и состава участников общества, присутствовавших при его принятии путем выдачи соответствующего нотариально удостоверенного свидетельства.

Ключевые слова: конвертируемый заем, общество с ограниченной ответственностью, нотариальная форма договора, увеличение уставного капитала общества с ограниченной ответственностью, увеличение номинальной стоимости доли.

This article discusses the specifics of concluding a convertible loan agreement with the participation of a limited liability company as a borrower. In addition, a new type of mandatory notarial action has been legislated – notarization of confirmation of the fact that the general meeting of participants in a limited liability company made a decision on such consent and the composition of the company's participants who were present at its adoption by issuing a corresponding notarized certificate.

Keywords: convertible loan, limited liability company, notarial form of contract, increase in the authorized capital of a limited liability company, increase in the nominal value of the share.

Федеральным законом от 02.07.2021г. №354-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» [1] Основы законодательства о нотариате (далее по тексту – Основы) [2] были дополнены главой XX.5, предусматривающей совершение нотариальных действий в связи с увеличением уставного капитала общества с ограниченной ответственностью (далее по тексту – общество, ООО) во исполнение договора конвертируемого займа, в федеральный закон «Об обществах с ограниченной ответственностью» [3] была введена статья, рассматривающая особенности увеличения уставного капитала общества во исполнение договора конвертируемого займа. Кроме того, в Основых закреплены все процедурно-процессуальные правила нотариального сопровождения анализируемого договора с участием ООО в роли заемщика, регламентирующая особый порядок осуществления нотариального сопровождения

договора конвертируемого займа с участием обществ с ограниченной ответственностью.

Из смысла указанных норм следует, что договор конвертируемого займа представляет собой договор займа, заключаемый между заемщиком, в роли которого выступает общество с ограниченной ответственностью, и займодавцем, которым могут быть любые участники гражданского оборота: не только участники самих заемщиков, но и третьи лица. При этом не вправе выступить в роли заемщика по договору конвертируемого займа общество, являющееся кредитной организацией или некредитной финансовой организацией, либо общество, имеющее стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства. В роли займодавца по договору конвертируемого займа может быть участник общества, а если уставом общества не запрещено увеличение его уставного капитала за счет вкладов тре-





тых лиц, принимаемых в общество, – третье лицо.

Соответственно, если уставом общества предусмотрен запрет на увеличение уставного капитала за счет вкладов третьих лиц, то договор конвертируемого займа заключен быть не может, поскольку зачет конвертируемого займа, заключенного с третьим лицом возможен только посредством увеличения уставного капитала. Следовательно, в подобных ситуациях в роли займодавца по указанному договору, заключаемого с ООО, может являться только участник общества [4].

В условиях договора может быть предусмотрено право займодавца вместо возврата всей или части суммы займа и выплаты всех или части процентов за пользование займом при наступлении срока и (или) иных обстоятельств, предусмотренных этим договором, потребовать от общества увеличения его уставного капитала, увеличения номинальной стоимости и размера доли займодавца – участника общества и уменьшения размера долей иных участников общества, а если займодавцем является третье лицо – принятия займодавца в общество, приобретения займодавцем доли в уставном капитале общества и уменьшения размера долей участников общества.

Рассматривая договор конвертируемого займа, С.Ю. Филиппова отмечает, что «данная договорная конструкция получила законодательное закрепление в силу того, что каждой небольшой, но быстрорастущей технологической компании необходимо как можно быстрее стать лидером своего сегмента рынка, именно поэтому на пути к конечному результату стартапы тратят все свои средства для реализации поставленной цели, а при отсутствии иных средств на начальном этапе важно получить внешнее финансирование, которое с расчетом на получение в будущем акций (долей) в компании готовы предоставить как индивидуальные инвесторы, так и венчурные фонды» [5].

Оценивая выше обозначенную позицию, М.Н. Илюшина пишет, что «высказанная перспективная оценка нового правового механизма, рассчитанного на обеспечение надлежащего правового сопровождения ускоренного развития экономики, во многом объясняет появление договора конвертируемого займа. Но, кроме обеспечения достижения указанных глобальных целей, закрепление нового договорного механизма в системе корпоративных отношений, на наш взгляд, является ответом законодателя на современную экономическую реальность, в ко-

торой нарастает вызванная ковидными обстоятельствами, инфляционными процессами неплатежеспособность значительного количества представителей малого и среднего бизнеса – обществ с ограниченной ответственностью и акционерных обществ, вступивших в заемно-кредитные отношения и оказавшихся неспособными вернуть взятые денежные средства, из которой необходимо выходить, желательно без значительных финансовых и имущественных потерь, то есть при сохранении бизнеса» [4].

Анализируя правовую природу договора конвертируемого займа, профессор М.Н. Илюшина пришла к выводу, что «он представляет собой новую унитарную типизированную договорную конструкцию, регулирующую заемные отношения с возможным изменением корпоративных отношений», что решение задачи учесть особенности корпоративных отношений при осуществлении зачета взаимных требований к корпоративной организации-должнику обусловило необходимость закрепления данного договора как самостоятельного унитарного договорного вида с особой правовой природой, так как было необходимо создать не только проверочный механизм, но и ввести правила о принуждении для АО или ООО как заемщика в проведении необходимых корпоративных процедур» [4].

При этом для договора конвертируемого займа, где заемщиком выступает акционерное общество, установлена простая письменная форма, в свою очередь, договор конвертируемого займа с участием ООО заключается в письменной форме путем составления одного документа, подписанного сторонами, и подлежит нотариальному удостоверению. Несоблюдение нотариальной формы влечет за собой ничтожность договора.

Помимо существенных условий, предусмотренных для договоров займа в целом [6], к существенным условиям договора конвертируемого займа также относятся:

1) срок и (или) обстоятельства, при наступлении которых займодавец вправе предъявить требование об увеличении уставного капитала общества, являющегося заемщиком, во исполнение договора конвертируемого займа;

2) сумма или порядок определения суммы, на которую увеличивается номинальная стоимость доли займодавца, номинальная стоимость или порядок определения номинальной стоимости приобретаемой им доли в уставном капитале общества в процентах от стоимости вносимого им вклада.

Основанием для совершения нотариальных действий могут выступить как требования займодавца об увеличении уставного капитала общества с ограниченной ответственностью, являющегося заемщиком по договору конвертируемого займа, так и документ, выражающий совместное волеизъявление заемщика и займодавца об увеличении уставного капитала заемщика во исполнение договора конвертируемого займа.

Нотариус после получения требования займодавца об увеличении уставного капитала заемщика во исполнение договора конвертируемого займа не позднее одного рабочего дня направляет заемщику уведомление о предъявлении такого требования.

Обществу предоставлено право представить нотариусу возражения в отношении увеличения его уставного капитала в течение четырнадцати рабочих дней после предъявления требования займодавца об увеличении уставного капитала общества во исполнение договора конвертируемого займа¹. После истечения указанного срока либо не позднее одного рабочего дня после получения документа, выражающего совместное волеизъявление заемщика и займодавца об увеличении уставного капитала заемщика во исполнение договора конвертируемого займа, нотариус подает в орган, осуществляющий государственную регистрацию юридических лиц, заявление об увеличении уставного капитала заемщика во исполнение договора конвертируемого займа в форме электронного документа [7].

При поступлении возражений заемщика в отношении требования об увеличении его уставного капитала во исполнение договора конвертируемого займа нотариус не позднее двух рабочих дней после получения таких возражений заемщика направляет займодавцу уведомление о поступлении таких возражений.

Как верно отмечает М.Н. Илюшина, «корпоративная природа заемщиков потребовала от законодателя установления особого порядка реализации права займодавца на зачет денежных требований к заемщику – хозяйственному обществу. Поэтому введены правила о применении предварительного согласия общества и

¹ Требование займодавца об увеличении уставного капитала общества, являющегося заемщиком, во исполнение договора конвертируемого займа может быть предъявлено не позднее трех месяцев после дня наступления срока и (или) иных обстоятельств, которые предусмотрены договором конвертируемого займа, если меньший срок не установлен договором конвертируемого займа.

ряда других процедур, связанных с заключением или изменением договора конвертируемого займа. Заключение договора, в котором заемщиком выступает ООО, требует обязательного предварительного согласия этого ООО в форме решения общего собрания. Такое согласие дается общим собранием участников общества посредством принятия решения» [4], которое должно быть принято единогласно всеми участниками общества.

Предварительное согласие на заключение договора конвертируемого займа дается общим собранием участников общества на основании заявления участника этого общества о внесении дополнительного вклада или заявления третьего лица о принятии его в общество и внесении вклада, в счет внесения которого будет осуществляться зачет денежных требований займодавца к обществу по обязательствам из договора конвертируемого займа. В таком решении должны быть указаны стороны договора конвертируемого займа, сумма увеличения номинальной стоимости или номинальная стоимость доли займодавца в уставном капитале общества в процентах от стоимости вносимого им дополнительного вклада либо вносимого им вклада, или порядок их определения, иные существенные условия договора конвертируемого займа или порядок их определения.

В решении общего собрания участников ООО о предварительном согласии на заключение соглашения:

– об изменении условий договора конвертируемого займа должны быть указаны все изменения существенных условий договора конвертируемого займа;

– об уступке другому лицу права требования от общества, являющегося заемщиком, увеличения его уставного капитала во исполнение договора конвертируемого займа должны быть указаны имя или наименование нового кредитора по договору конвертируемого займа, иные сведения, позволяющие его идентифицировать.

В заявлении участника общества о внесении дополнительного вклада или в заявлении третьего лица о принятии его в общество и внесении вклада должны быть указаны:

1) максимальный размер вносимого дополнительного вклада или максимальный размер вносимого вклада;

2) сведения о том, что в счет внесения дополнительного вклада или вклада будет осуществляться зачет денежных требований займодавца к обществу по обязательствам из договора конвертируемого займа;





3) максимальный размер доли, которую участник общества или третье лицо хотели бы иметь в уставном капитале общества после его увеличения.

Решением об увеличении уставного капитала общества должны быть определены:

1) максимальная сумма, на которую может быть увеличен уставный капитал общества во исполнение договора конвертируемого займа;

2) максимальная сумма, на которую может быть увеличена номинальная стоимость доли займодавца – участника общества, или максимальная номинальная стоимость доли займодавца – третьего лица;

3) максимальный размер доли займодавца в уставном капитале общества после его увеличения.

Требование займодавца об увеличении уставного капитала общества во исполнение договора конвертируемого займа подается займодавцем нотариусу после наступления предусмотренных договором конвертируемого займа срока и (или) иных обстоятельств, с которыми договор конвертируемого займа связывает возможность предъявления займодавцем указанного требования, в письменной форме, считается предъявленным обществу с момента его получения нотариусом и должно содержать:

1) сведения, позволяющие идентифицировать предъявившее его лицо;

2) сумму увеличения номинальной стоимости доли займодавца – участника общества и размер такой доли после увеличения ее номинальной стоимости либо номинальную стоимость и размер доли, приобретаемой займодавцем – третьим лицом, принимаемым в общество;

3) размер дополнительного вклада займодавца – участника общества или вклада займодавца – третьего лица, в счет внесения которого осуществляется зачет денежных требований к обществу по обязательствам из договора конвертируемого займа;

4) размер денежных требований к обществу в части суммы займа и размера процентов по договору конвертируемого займа, зачет которых осуществляется в счет внесения дополнительного вклада займодавца – участника общества или вклада займодавца – третьего лица;

5) сведения о наступлении срока и (или) иных обстоятельств, определенных договором конвертируемого займа, с которыми договор конвертируемого займа связывает возможность предъявления займодавцем требования об увеличении

уставного капитала общества во исполнение указанного договора.

После получения требования займодавца об увеличении уставного капитала общества во исполнение договора конвертируемого займа нотариус не позднее одного рабочего дня уведомляет общество о предъявлении такого требования.

В течение четырнадцати рабочих дней после предъявления требования займодавца об увеличении уставного капитала общества во исполнение договора конвертируемого займа общество вправе представить нотариусу возражения в отношении увеличения его уставного капитала.

Далее нотариус подает в орган, осуществляющий государственную регистрацию юридических лиц, заявление, содержащее сведения об увеличении уставного капитала общества, увеличении номинальной стоимости и размера доли займодавца – участника общества и уменьшении размера долей иных участников общества, а если займодавцем является третье лицо – сведения о приобретении займодавцем доли в уставном капитале общества, принятии займодавца в общество и уменьшении размера долей участников общества, а также сведения об изменениях, вносимых в устав общества в связи с увеличением его уставного капитала во исполнение договора конвертируемого займа. Указанное заявление направляется в орган, осуществляющий государственную регистрацию юридических лиц, в форме электронного документа, подписанного усиленной квалифицированной электронной подписью нотариуса, и является основанием для государственной регистрации соответствующих изменений, вносимых в устав общества и единый государственный реестр юридических лиц. В течение трех рабочих дней со дня направления указанного заявления в орган, осуществляющий государственную регистрацию юридических лиц, нотариус передает обществу копию направленного заявления.

В случае невыполнения требования займодавца об увеличении уставного капитала общества во исполнение договора конвертируемого займа, в том числе представления нотариусу возражений общества в отношении увеличения его уставного капитала, займодавец вправе потребовать в судебном порядке увеличения уставного капитала общества во исполнение договора конвертируемого займа. Решение арбитражного суда, обязывающее общество увеличить его уставный капитал во исполнение договора кон-

вертируемого займа, является основанием для государственной регистрации соответствующих изменений, вносимых в устав общества и единый государственный реестр юридических лиц.

Договор конвертируемого займа, соглашение об изменении условий указанного договора и (или) соглашение об уступке другому лицу права требовать от общества увеличения его уставного капитала, заключенные с нарушением требования о получении предварительного согласия, предусмотренного настоящим пунктом, могут быть признаны недействительными по иску общества или его участников.

Следовательно, «исполнение договора конвертируемого займа в обществе с ограниченной ответственностью складывается из последовательности действий, обусловленной природой такого договора как порождающего альтернативное обязательство заемщика» [8].

При этом осуществление обязательств при выборе заимодавцем варианта конвертации займа осуществляется не должником, а нотариусом, исполнение договорного обязательства путем конвертации займа приводит к изменению прав участников. Соответственно, увеличивается договорная дисциплина, поскольку существенно снижается риск неисполнения обязательства.

Использование конструкции конвертируемого займа можно рекомендовать сопровождать заключением корпоративного договора с детальной регламентацией порядка управления обществом и с установлением набора условий, при наступлении которых «старые» участники смогли бы выкупить долю «нового» участника, получившего ее в результате конвертации займа. Использование корпоративного договора частично позволит снизить риски корпоративного конфликта [8].

Литература

1. О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации: [Федер. законом от 02 июля 2021 г. №354-ФЗ // Собрание законодательства РФ. – 05.07.2021. – №27 (часть I). – Ст. 5182.
2. Основы законодательства о нотариате: [(утв. ВС РФ 11 февраля 1993 г. №4462-1) (ред. от 14.07.2022 г.)] // Ведомости СНД и ВС РФ. – 11.03.1993. – №10. – Ст. 357.
3. Об обществах с ограниченной ответственностью: [Федер. закон от 08 февраля 1998 г. №14-ФЗ (ред. от 02.07.2021 г., с изм. 25.02.2022 г.)] // Собрание законодательства РФ. – 16.02.1998. – №7. – Ст. 785.
4. Илюшина, М.Н. Договор конвертируемого займа как новый договорно-обязательственный механизм регулирования корпоративных отношений в обществах с ограниченной ответственностью / М.Н. Илюшина // Гражданское право. – 2022. – №3. – С. 31-35.
5. Научно-практический комментарий к Федеральному закону «Об обществах с ограниченной ответственностью». Том 1 / Под ред. И.С. Шиткиной. М.: Статут, 2021. – 486 с.
6. Гражданский кодекс (часть вторая): [Федер. закон от 26 января 1996 г. №14-ФЗ (ред. от 01.07.2021 г., с изм. от 08.07.2021 г.)] // Собрание законодательства РФ. – 29.01.1996. – №5. – Ст. 410.
7. Письмо ФНС России от 24.11.2021 г. №КВ-4-14/16274@ «О внесении в ЕГРЮЛ сведений о договоре конвертируемого займа» [Электронный ресурс] // Официальный сайт справочной правовой системы КонсультантПлюс. – Режим доступа: <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&ts=NFXbSNTqEzBTCrnV1&cacheid=F7AAD519B16D56AAED62347682399BF9&mode=splus&rnd=DfM7SNTYudVtC4Kz&base=LAW&n=401214#MEYbSNTGYD2W9bSk> (дата обращения: 17.11.2022).
8. Научно-практический комментарий к Федеральному закону «Об обществах с ограниченной ответственностью»: в 2 томах / В.А. Вайпан, А.В. Габов, Е.П. Губин и др.; под ред. И.С. Шиткиной. – М.: Статут, 2021. Т. 1. – 622 с.
9. Илюшина, М.Н. Решение единственного участника хозяйственного общества: новые позиции законодательства и судебной практики / М.Н. Илюшина // Нотариальный вестник. – 2021. – №12. – С. 19-26.

References

1. O vnesenii izmenenij v otdel'nye zakonodatel'nye akty Rossijskoj Federacii: [feder. zakonom ot 02 ijulja 2021g. №354-FZ // Sobranie zakonodatel'stva RF. – 05.07.2021. – №27 (chast' I). – St. 5182.
2. Osnovy zakonodatel'stva o notariate: [(utv. VS RF 11 fevralja 1993g. №4462-1) (red. ot 14.07.2022g.)] // Vedomosti SND i VS RF. – 11.03.1993. – №10. – St. 357.
3. Ob obshhestvah s ogranichennoj otvetstvennost'ju: [feder. zakon ot 08 fevralja 1998g. №14-FZ (red. ot 02.07.2021g., s izm. 25.02.2022g.)] // So-branie zakonodatel'stva RF. – 16.02.1998. – №7. – St. 785.
4. Iljushina, M.N. Dogovor konvertiruемого займа как novyj dogovorno-



- objazatel'stvennyj mehanizm regulirovanija korporativnyh otno-shenij v obshhestvah s ogranichennoj otvetstvennost'ju / M.N. Iljushina // Grazhdanskoe pravo. – 2022. – №3. – S. 31-35.
5. Nauchno-prakticheskij kommentarij k Federal'nomu zakonu «Ob obshhestvah s ogranichennoj otvetstvennost'ju». Tom 1 / Pod red. I.S. Shitki-noj. M.: Statut, 2021. – 486 s.
6. Grazhdanskij kodeks (chast' vtoraja): [feder. zakon ot 26 janvarja 1996g. №14-FZ (red. ot 01.07.2021g., s izm. ot 08.07.2021g.)] // Sobranie za-konodatel'stva RF. – 29.01.1996. – №5. – St. 410.
7. Pis'mo FNS Rossii ot 24.11.2021g. №KV-4-14/16274@ «O vne-senii v EGRJuL svedenij o dogovore konvertiruemogo zajma» [Jelektronnyj resurs] // Oficial'nyj sajt spravocnoj pravovoj sistemy Konsul'tant-Pljus. – Rezhim dostupa: <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&ts=NFXbSNTqEzBTCrnV1&cacheid=F7AAD519B16D56AAED62347682399BF9&mode=splus&rnd=DfM7SNTYudVtC4Kz&base=LAW&n=401214#MEYbSNTGYD2W9bSk> (data obrashhenija: 17.11.2022).
8. Nauchno-prakticheskij kommentarij k Federal'nomu zakonu «Ob obshhestvah s ogranichennoj otvetstvennost'ju»: v 2 tomah / V.A. Vajpan, A.V. Gabov, E.P. Gubin i dr.; pod red. I.S. Shitki-noj. – M.: Statut, 2021. T. 1. – 622s.
9. Iljushina, M.N. Reshenie edinstvennogo uchastnika hozjajstvennogo obshhestva: novye pozicii zakonodatel'stva i sudebnoj praktiki / M.N. Iljushina // Notarial'nyj vestnik. – 2021. – №12. – S. 19-26.

ХАМИДУЛЛИНА Фарида Ильдаровна, доктор юридических наук, доцент, профессор кафедры гражданского права юридического факультета, федеральное государственное автономное образовательное учреждение высшего образования «Казанский (Приволжский) федеральный университет». 420008, Россия, Республика Татарстан, г. Казань, ул. Кремлевская, д.18. E-mail: FIHamidullina@kpfu.ru

ГАЗИЗУЛЛИНА Лилия Закиевна, кандидат юридических наук, доцент кафедры экономической безопасности и налогообложения, Институт управления, экономики и финансов федерального государственного автономного образовательного учреждения высшего образования «Казанский (Приволжский) федеральный университет». 420008, Россия, Республика Татарстан, г. Казань, ул. Кремлевская, д.18. E-mail: 89196873238@mail.ru

HAMIDULLINA Farida Ildarovna, Doctor of Law, Associate Professor, Professor of the Department of Civil Law of the Faculty of Law. Federal State Autonomous Educational Institution of Higher Education «Kazan (Volga Region) Federal University». 420008, Russia, Republic of Tatarstan, Kazan, Kremlevskaya str., 18. E-mail: FIHamidullina@kpfu.ru

GAZIZULLINA Liliya Zakievna, Candidate of Legal Sciences, Associate Professor of the Department of Economic Security and Taxation, Institute of Management, Economics and Finance of the Federal State Autonomous Educational Institution of Higher Education «Kazan (Volga Region) Federal University». 420008, Russia, Republic of Tatarstan, Kazan, Kremlevskaya str., 18. E-mail: 89196873238@mail.ru.

