

ВОПРОС-ОТВЕТ

Подготовлено юридическим агентством «VERITAS»



Можно ли между директором и ОсОО заключить договор займа, если ОсОО новое и на него не получилось взять кредит – получили на имя директора, в залог он дом свой поставил. Можем ли мы проценты и этот кредит брать на расходы ОсОО?

КОММЕНТАРИЙ:

Законодательство Кыргызской Республики не запрещает заключать договор займа между юридическим лицом и его руководителем, в котором юридическое лицо выступает заемщиком, а руководитель – заимодавцем.

Однако давайте рассмотрим некоторые особенности такого договора.

Согласно действующему законодательству, по договору займа одна сторона (заимодавец) передает в собственность другой стороне (заемщику) деньги или вещи, определенные родовыми признаками, а заемщик обязуется возвратить заимодавцу такую же сумму (сумму займа) или равное количество вещей того же рода и качества. Договор займа считается заключенным с момента передачи денег или вещей (ст. 724 Гражданского кодекса Кыргызской Республики).



Договор займа должен быть заключен в письменной форме, если его сумма превышает не менее чем в десять раз расчетный показатель, а в случаях, когда стороной в договоре является юридическое лицо, – независимо от суммы. (п. 1. ст. 725 Гражданского кодекса Кыргызской Республики). В настоящее время расчетный показатель на территории Кыргызской Республики установлен в размере 100 (сто) сомов.

Кроме этого, договор займа должен быть заключен в нотариальной форме, если его сумма превышает не менее чем в пятьсот раз расчетный показатель.

Согласно п. 3. ст. 5 Закона Кыргызской Республики «О хозяйственных товариществах и обществах» от 15 ноября 1996 года № 60, источниками формирования имущества общества являются: вклады участников в уставный капи-

тал; доходы, полученные от его деятельности; иные источники, не запрещенные нормативными правовыми актами Кыргызской Республики.

Соответственно источниками формирования имущества ОсОО могут быть в том числе денежные средства, полученные по договорам займа, кредитам и т.д.

В рассматриваемом случае обращает на себя внимание вопрос о заинтересованности руководителя ОсОО (директора ОсОО) в заключении договора займа с самим ОсОО. Руководитель ОсОО является исполнительным должностным лицом ОсОО, назначаемым и подчиненным высшему органу управления ОсОО – общему собранию участников общества.

В соответствии с п. 3 ст. 88 Гражданского кодекса Кыргызской Республики лицо, которое в силу закона или учредительных документов юридического лица выступает от его имени, должно действовать в интересах представляемого им юридического лица добросовестно и разумно. Оно обязано по требованию учредителей (участников, членов) юридического лица, поскольку иное не предусмотрено законом или договором, возместить убытки, причиненные им юридическому лицу.

Основываясь на вышеуказанных положениях, считаем, что до заключения ОсОО договора займа необходимо получить предварительное одобрение на совершение ОсОО подобной сделки со стороны высшего органа управления общества.

Как указывается в вашем вопросе, само ОсОО не смогло получить кредит по причине отсутствия кредитной истории.

Важно, что в данном случае кредит в банке получил не директор ОсОО, а физическое лицо, занимающее должность директора ОсОО.

Общие положения, в соответствии с которыми заключается кредитный договор, содержатся в главе 34 Гражданского кодекса Кыргызской Республики. Так, в частности, ст. 734 ГК Кыр-

гызской Республики устанавливает, что по кредитному договору банк или иная кредитная организация (кредитор) обязуется предоставить денежные средства (кредит) заемщику в размере и на условиях, предусмотренных договором, а заемщик обязуется возвратить полученную денежную сумму и уплатить проценты на нее.

Если иное не предусмотрено кредитным договором, заемщик может использовать полученные по кредитному договору средства по своему усмотрению. Если кредитный договор заключен с условием использования заемщиком полученных средств на определенные цели (целевой кредит), заемщик обязан обеспечить возможность осуществления кредитором контроля за целевым использованием суммы кредита (п.п. 1, 2 ст. 736–2 Гражданского кодекса Кыргызской Республики).

Поэтому, если кредит был получен директором ОсОО для определенных целей (к примеру, потребительских), он не может быть использован не по целевому назначению, т.е. для предоставления займа ОсОО.

Обращаем внимание, что в случае невыполнения заемщиком условия кредитного договора о целевом использовании суммы кредита кредитор вправе потребовать от заемщика досрочного возврата оставшейся суммы задолженности по кредиту с начисленными процентами и штрафными санкциями, а в случае невозврата взыскать задолженность путем обращения взыскания на залоговое имущество.

Теперь относительно процентов. Поскольку в вашем случае по кредитному договору с банком заемщиком выступает физическое лицо, занимающее должность директора ОсОО, а не само ОсОО, то ОсОО не имеет оснований принимать на свой баланс начисленные банком проценты по кредиту, так как не является ни заемщиком кредита, ни стороной по кредитному договору.

В указанной вами ситуации мы усматриваем две сделки:

1. Кредитный договор меж-

СЕМИНАР

**«БУХГАЛТЕРСКИЙ УЧЕТ
И НАЛОГООБЛОЖЕНИЕ
В ТОРГОВЛЕ»**

12-13 декабря 2018 года

Подробнее см. на стр. 2

ду банком и физическим лицом, которое является директором ОсОО. Все обязательства по данному кредиту перед банком несет физическое лицо. ОсОО не имеет никакого отношения к этому кредитному договору и полученным по нему суммам.

2. Договор займа между физическим лицом, занимающим должность директора ОсОО, и самим ОсОО.

Для ОсОО не важен источник получения денежных средств, которые ему предоставляются в заем его директором. Это в принципе могут быть и заемные средства. Но, как мы указали выше, ответственность перед банком за нецелевое использование средств несет только сам заемщик, а не ОсОО.

Если в договоре займа, заключенном между ОсОО и физическим лицом – директором ОсОО, будет предусмотрена уплата процентов за пользование займом, то ОсОО вправе отнести уплаченные физическому лицу проценты на свои вычеты либо на увеличение стоимости амортизируемых активов в зависимости от того, на какие цели были использованы заемные средства (статья 196 Налогового кодекса Кыргызской Республики). При этом полученная от ОсОО физическим лицом сумма процентов должна включаться в состав совокупного годового дохода этого физического лица (пункт 4 части 1 статьи 165 Налогового кодекса Кыргызской Республики) с уплатой соответствующих налогов.