



Зоя Грушенкова

директор Пензенского филиала АО «Новый регистратор»

ОПЫТ РАЗРЕШЕНИЯ РАЗНОГЛАСИЙ МЕЖДУ АКЦИОНЕРАМИ В УСЛОВИЯХ КОРПОРАТИВНОГО КОНФЛИКТА

21 марта 2014 г. совет директоров Банка России одобрил Кодекс корпоративного управления (далее — Кодекс), о чем проинформировал акционерные общества, государственные корпорации и компании в своем Письме от 10 апреля 2014 г. № 06-52/2463.

«Корпоративное управление» — понятие, охватывающее систему взаимоотношений между исполнительными органами акционерного общества (далее — Общество), его советом директоров, акционерами и другими заинтересованными сторонами.

Кодекс корпоративного управления — это не только документ, разъясняющий наилучшие стандарты соблюдения прав акционеров и способствующий их реализации на практике, но и действенный инструмент повышения эффективности управления компанией, обеспечения ее долгосрочного и устойчивого развития. Банк России

рекомендует Кодекс к применению акционерными обществами, ценные бумаги которых допущены к организованному торгам, т. е. к ПАО.

Требования законодательства к непубличным компаниям носит диспозитивный характер, тем самым предоставляет большую свободу АО в распределении полномочий между органами управления и контроля, в результате чего повышается ответственность самого Общества.

Главной функцией корпоративного управления является предупреждение и разрешение конфликтов.

Цель применения стандартов корпоративного управления — защи-

та интересов всех акционеров, независимо от размера пакета акций, которым они владеют.

Основные принципы корпоративного управления:

1. Общество должно обеспечивать равное и справедливое отношение ко всем акционерам при реализации ими права на участие в управлении обществом.

2. Акционерам должна быть предоставлена равная и справедливая возможность участвовать в прибыли общества посредством получения дивидендов.

3. Система и практика корпоративного управления должны обеспечивать равенство условий

для всех акционеров — владельцев акций одной категории (типа), включая миноритарных (мелких) акционеров и иностранных акционеров, и равное отношение к ним со стороны общества.

4. Акционерам должны быть обеспечены надежные и эффективные способы учета прав на акции.

Но комплекс норм взаимодействия между субъектами корпоративных отношений не может быть законодательно закреплён в полном объёме и прописан во всех деталях.

В акционерных обществах проблемы конфликта интересов участников корпоративных отношений возникают в момент принятия решения о создании Общества и «сопровождают» всю его дальнейшую деятельность.

ХАРАКТЕРИСТИКА ВИДОВ КОНФЛИКТОВ, ВОЗНИКАЮЩИХ МЕЖДУ УЧАСТНИКАМИ КОРПОРАТИВНЫХ ОТНОШЕНИЙ

Любые разногласия или спор между органом Общества и его акционером, которые возникли в связи с участием акционера в Обществе, либо разногласие или спор между самими акционерами, если это затрагивает интересы Общества, называются корпоративными спорами.

Нередко корпоративными спорами именуют конфликты, происходящие в ходе враждебных поглощений компаний, а также споры между госорганами и Обществом, возникающие в связи с регистрацией, реорганизацией и ликвидацией компаний.

Конфликт между акционерами общества

Этот вид конфликта неизбежен при совместной организации

бизнеса, связанного с собственностью. Принятие согласованного решения по разнообразным вопросам, возникающим в процессе деятельности Общества, — достаточно сложная задача. Поэтому в корпоративных отношениях действует принцип большинства. Как следствие, участники, имеющие в общей собственности большую долю в уставном капитале, получают возможность навязывать свою волю другим участникам, доля собственности которых меньше.

Одним из способов согласования интересов в корпоративных отношениях являются акционерные соглашения.

В соответствии со ст. 32.1 Федерального закона от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ «Об акционерных обществах» (далее — Закон «Об АО») акционерным соглашением признаётся договор об осуществлении прав, удостоверенных акциями, и (или) об особенностях осуществления прав на акции.

Акционерные соглашения можно условно разделить на соглашения, заключаемые между миноритариями в целях получения возможности оказывать влияние на работу компании, и на соглашения между крупными акционерами, мажоритариями, которые часто содержат следующие условия:

- распределение мест и баланса сил в совете директоров;
- различные ограничения на продажу и покупку акций Общества.

Акционерное соглашение заключается в письменной форме и становится обязательным для его участников. Отсутствие такого соглашения порой приводит к плачевным результатам.

Основным способом получения контроля не только над материальными активами, но и над всем действующим производством компании является совершение сделки путем

покупки активов или приобретение контрольного пакета акций.

Известны различные схемы враждебного поглощения компаний. Одна из них — перехват корпоративного управления.

В случае приобретения контрольного пакета акций мажоритарий избирает директора Общества по своему усмотрению.

При поглощении личные интересы директора компании часто не совпадают с интересами самой компании. После смены контроля действующий директор может лишиться своей должности, могут быть пересмотрены условия контракта и его полномочия. Обладая широкими полномочиями по распоряжению собственностью Общества, директор может использовать данные полномочия в своих интересах.

Предлагаемое решение конфликта:

В Положении о генеральном директоре либо в трудовом договоре следует прописать требования, ограничивающие права директора, при том условии, что избрание директора Общества должно относиться только к компетенции общего собрания акционеров.

Другим способом получения контроля в АО является приобретение акций АО в количестве, превышающем 30, 50 и 75% уставного капитала Общества.

В соответствии с Законом «Об АО» покупатель крупного пакета акций (более 30, 50 и 75%) обязан предложить всем акционерам продать ему остальные акции, гарантируя их незамедлительную оплату. Акционер, пакет акций которого превышает 95% от общего количества акций АО, в соответствии со ст. 84.8 Закона «Об АО» вправе выкупить у акционеров — владельцев акций ПАО, указанных в п. 1 ст. 84.1 ФЗ «Об АО»,

ценные бумаги в принудительном порядке у оставшихся миноритариев. Приобретение большого пакета акций (более 30, 50, 75 и 95%) должно проходить согласно специальной процедуре, установленной гл. XI.I Закона «Об АО».

Процедура приобретения включает в себя направление предложения лица о приобретении или выкупе ценных бумаг акционером, а также сопровождается обязательным оформлением банковской гарантии, целью которой является защита интересов акционеров, продающих свои акции, проведение мероприятий оценки стоимости акций.

Указанные мероприятия приводят к поглощению и даже к вытеснению миноритарных акционеров.

В соответствии с Письмом ЦБ РФ от 25 ноября 2015 г. № 06-52/10054 «О некоторых вопросах применения Ф3 от 29.06.2015 г. № 210-ФЗ “О внесении изменений в отдельные законодательные акты РФ”» с 1 июля 2015 г. процедуры, установленные гл. XI.I Закона «Об АО» (добровольное или обязательное предложение, уведомление о праве требовать выкупа ценных бумаг и требование о выкупе ценных бумаг), применяются в отношении ценных бумаг публичных акционерных обществ, а также акционерных обществ, которые на 1 сентября 2014 г. являлись открытыми акционерными обществами.

Возможны следующие решения в соответствии с действующим законодательством:

1. Если непубличное АО по состоянию на 1 сентября 2014 г. являлось открытым акционерным обществом, покупатель крупного пакета акций может осуществить процедуры, установленные гл. XI.I Закона «Об АО», предварительно продав более 10% голосующих

акций доверенному неаффилированному лицу, и вытеснить миноритариев.

2. Учитывая долговременную и дорогостоящую процедуру, установленную гл. XI.I Закона «Об АО» (добровольное и обязательное предложение), мелкие непубличные акционерные общества не всегда могут позволить себе эту процедуру, поэтому предлагается снять с них обязанность направлять предложения.

Предлагаются два варианта:

а) уменьшить пакет голосующих акций до порогового значения путем передачи части/ всего пакета ранее приобретенных акций неаффилированному лицу (-ам)

либо

б) предварительно продав часть пакета ранее приобретенных акций неаффилированному лицу (-ам), привести устав открытого акционерного общества в соответствие с действующим законодательством и изменить статус общества на непубличное акционерное общество. Согласно п. 4 Письма ЦБ РФ от 25 ноября 2015 г. № 06-52/10054 акционерное общество вправе отказаться от своего публичного статуса в упрощенном по сравнению с установленной ст. 7.2. Закона «Об АО» порядке в связи с тем, что на 1 сентября 2014 г. его акции не были допущены к организованным торгам, а число его акционеров не превышало 500, а также ОАО имеет решение, принятое Банком России, об освобождении ОАО от обязанности раскрывать информацию.

В соответствии с требованием п. 7 Письма ЦБ РФ при утверждении устава АО в новой редакции необходимо внести дополнение о том, что приобретение акций и ценных бумаг, конвертируемых в акции АО, осуществляется без

соблюдения положений гл. XI.I Закона «Об АО».

Конфликт между органами управления общества и его миноритарными акционерами

Как правило, конфликт возникает в связи с решением извечной дилеммы: выплата дивидендов или развитие производства.

В соответствии со ст. 42 Закона «Об АО» решения о выплате (объявлении) дивидендов, в том числе решение о размере дивиденда и форме его выплаты по акциям каждой категории (типа), принимаются общим собранием акционеров. Размер дивидендов не может быть больше рекомендованного советом директоров (наблюдательным советом) Общества.

Норма в такой редакции не способствует решению рассматриваемого конфликта в следующих случаях:

- если совет директоров принимает решение не выплачивать дивиденды, то акционеры не могут принять решение о выплате;
- действие данного правила предполагает, что акционеры лишь утверждают сумму дивидендов, определенную советом директоров.

Предлагаемое решение конфликта:

Внести в устав определенные пункты или утвердить положение о дивидендной политике, которое должно отражать *определение минимальной доли чистой прибыли акционерного общества, направляемой на выплату дивидендов, и условий, при которых дивиденды не выплачиваются совсем или выплачиваются не в полном объеме по привилегированным акциям, размер которых определен уставом.*

Конфликты между Обществом и акционерами

К конфликтной ситуации между Обществом и акционерами приводит извечная проблема — наличие в Обществе миноритариев, которые нередко серьезно затрудняют корпоративное управление и решение многих задач в компании, в том числе в тех случаях, когда миноритарии вовсе не принимают участия в деятельности Общества и не участвуют в общем собрании акционеров. Однако Общество обязано обеспечивать их права и нести значительные расходы и юридические риски.

Все развитые акционерные общества со временем приходят к необходимости законодательной процедуры выкупа акций у микроминоритариев. Однако мелкие непубличные акционерные общества не всегда могут позволить себе эту дорогостоящую процедуру.

На практике одним из способов исключения таких «мертвых душ» является преобразование общества. Важно отметить, что возможность применения для приведенных целей института преобразования общества из акционерного общества в общество с ограниченной ответственностью прямо законом не предусмотрена.

Как следует из положений п. 1.2. ст. 48 Закона «Об АО» рассмотрение этого вопроса отнесено к компетенции общего собрания акционеров. Пунктом 1 ст. 75 Закона «Об АО» предусмотрено право акционера предъявлять Обществу требование о выкупе акций, в случае если они голосовали против принятия решения или не присутствовали на собрании.

Данная позиция основывалась на презумпции неизменности волеизъявления акционера после подведения итогов голосования по вопросу о реорганизации.

На практике это реализовывалось следующим образом: акционер по обыкновению не являлся на собрание, и на основании его отказа от участия в новом обществе акции «ненужного» акционера погашались с одновременной выплатой выкупной стоимости акций. К тому же при создании ООО «ненужному» участнику доля уже не предоставлялась.

При рассмотрении в судах корпоративных споров конечной целью является восстановление нарушенных прав акционеров на корпоративное участие в ООО, управление его деятельностью, которое реализуется посредством передачи ему в собственность доли в уставном капитале.

Такой подход позволяет обеспечивать соблюдение разумного баланса между интересами всех акционеров ликвидируемого АО и участниками создаваемого ООО за счет возможности первых возражать против произвольного исключения из Общества, а последних — реализовывать предоставленные законом возможности корпоративного управления с учетом преимуществ положения мажоритарного акционера.

Важно отметить, что вышеприведенные правовые позиции и судебная практика касаются случаев, когда акционер активно защищает свои права и выступает с требованиями в судебном порядке.

Безусловно, нарушение прав «мертвых душ», занимающих пассивную позицию по вопросам корпоративной жизни Общества, может остаться для мажоритарных акционеров безнаказанным. Но признать применение механизма реорганизации АО в ООО эффективным универсальным инструментом для исключения акционеров в ходе корпоративного конфликта или в целях избавления от «ненужного» акционера нельзя.

Возможность и целесообразность использования реорганизации АО в ООО в каждой отдельной ситуации зависит от конкретных обстоятельств дела с учетом оценки перспектив применения этой процедуры, выявления рисков наступления для акционеров негативных правовых и экономических последствий.

ОСОБЕННОСТИ МИНИМИЗАЦИИ ПРАВОВЫХ РИСКОВ В УСЛОВИЯХ КОРПОРАТИВНОГО КОНФЛИКТА

Необходимым условием обеспечения прав и интересов акционеров является строгое соблюдение органами управления и должностными лицами общества процедур, установленных законодательством.

Риски, связанные с раскрытием информации на рынке ценных бумаг

Особое значение здесь имеет надлежащее соблюдение правил раскрытия и предоставления информации об Обществе в соответствии с требованиями Положения Банка России от 30 декабря 2014 г. № 454-П «О раскрытии информации эмитентами эмиссионных ценных бумаг», а также Федерального закона от 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей», регламентирующих порядок формирования и ведения Единого федерального реестра юридически значимых сведений о фактах деятельности юридических лиц, индивидуальных предпринимателей и иных субъектов экономической деятельности (далее — ЕФРСФДЮЛ, Федресурс).

Несоблюдение этих требований влечет за собой нарушение прав и интересов акционеров и, как следствие, большие штрафные санкции в соответствии с Кодексом об административных правонарушениях (КОАП РФ) (ст. 15.19 «О нарушениях требований законодательства, касающихся представления и раскрытия информации на финансовых рынках»).

Пунктом 7 ст. 7.1 ФЗ № 129-ФЗ закреплена обязанность размещать на Федресурсе сведения о стоимости чистых активов юридического лица, являющегося акционерным обществом, на последнюю отчетную дату. Чистые активы — это реальная стоимость имущества, имеющегося у Общества, за вычетом его долгов, то есть разница между активами и обязательствами компании. Величина чистых активов тождественна собственному капиталу. Размер собственного капитала характеризует финансовую устойчивость предприятия и используется для оценки его кредитных рейтингов и инвестиционной привлекательности.

Если стоимость чистых активов Общества станет меньше его уставного капитала по окончании отчетного года, следующего за вторым отчетным годом или каждым последующим отчетным годом, по окончании которых стоимость чистых активов окажется меньше его уставного капитала, то Общество не позднее чем через 6 месяцев после окончания соответствующего отчетного года обязано принять в соответствии с требованиями п. 6 ст. 35 Закона «Об АО» одно из приведенных ниже решений:

- уменьшить уставный капитал Общества до величины, не превышающей стоимости чистых активов;
- ликвидировать Общество.

Риски, связанные с увеличением стоимости чистых активов

Пункт 1 ст. 251 Налогового кодекса РФ содержит перечень доходов, которые не учитываются при определении налоговой базы.

До 1 января 2018 г. на основании подп. 3.4 п. 1 ст. 251 Налогового кодекса РФ не учитывались доходы, если налогоплательщик

акционеров и отдельные акционеры которых не получают дивиденды и не востребуют их. Поэтому у компании остается много невостребованных средств.

С 1 января 2018 г. в Налоговом кодексе РФ предусмотрены два льготных механизма, позволяющих освобождать безвозмездные по своей сути вклады от налогообложения:

Активная профессиональная помощь регистратора предоставляет возможность эмитентам избежать корпоративных конфликтов в Обществе.

получал безвозмездно средства на увеличение чистых активов. Полученные денежные средства не облагались налогом на прибыль при условии, что передающей стороной являлся акционер Общества.

Однако 1 января 2018 г. вступили в силу коррективы, внесенные Федеральным законом от 30 сентября 2017 г. № 286-ФЗ «О внесении изменений в часть вторую Налогового кодекса РФ» в подп. 3.4 п. 1 ст. 251. Теперь информация о необложении налогом на прибыль денежных средств, полученных с целью увеличения чистых активов, в законе отсутствует, и прибыль в виде невостребованных акциями дивидендов или части нераспределенной прибыли (невостребованные акционерами) налогом не облагается.

Такая ситуация возможна у крупных акционерных обществ, которые не имеют полных данных о расчетном счете своих

1. Вклад в имущество хозяйственного общества или товарищества от своего участника или акционера (подп. 3.7 п. 1 ст. 251 НК РФ).

Подпункт 3.7 п. 1 ст. 251 гласит, что «при определении налоговой базы не учитываются доходы в виде имущества, имущественных прав или неимущественных прав в размере их денежной оценки, которые получены в качестве вклада в имущество хозяйственного общества или товарищества в порядке, установленном гражданским законодательством Российской Федерации».

В непубличном АО особые правила внесения вкладов в имущество применяются только в том случае, если они предусмотрены уставом компании. Если же в уставе никаких специальных положений о внесении вкладов в имущество нет, то акционер просто заключает с компанией предварительно одобренный советом директоров договор о внесении вклада. Этот вклад не увеличивает уставный капитал

Общества в соответствии с требованиями п. 32.2 ФЗ «Об АО».

Теперь, чтобы получателю безвозмездных средств (у АО) от акционера (вне зависимости от того, какой долей владеет передающий) получить льготу, нужно это оформить как вклад в имущество Общества. Такой вклад может быть внесен любым акционером в любое время на основании договора с Обществом, предварительно одобренного решением совета директоров Общества. В этом случае остальные акционеры вносить вклады в имущество Общества не обязаны (кроме случаев, когда они сами обязались совершить соответствующую сделку с Обществом).

К договорам, на основании которых вносятся вклады в имущество Общества, не применяются положения Гражданского кодекса Российской Федерации о договоре дарения. В абз. 3 п. 1 ст. 32.2 Закона «Об АО» прямо сказано, что к договору о внесении вклада в имущество АО нормы о дарении (гл. 32 ГК РФ) не применяются.

2. Безвозмездная передача имущества на основании подп. 11 п. 1 ст. 251 НК РФ.

Согласно подп. 11 п. 1 ст. 251 Налогового кодекса РФ при определении налоговой базы не учитываются доходы в виде имущества, полученного российской организацией безвозмездно:

- от организации, если уставный (складочный) капитал (фонд) получающей стороны более чем на 50% состоит из вклада (доли) передающей организации;
- от организации, если уставный (складочный) капитал (фонд)

передающей стороны более чем на 50% состоит из вклада (доли) получающей организации и на день передачи имущества получающая организация владеет на праве собственности указанным вкладом (долей) в уставном (складочном) капитале (фонде). При этом, в случае если передающая имущество организация является иностранной организацией, доходы, указанные в настоящем подпункте, не учитываются при определении налоговой базы только в том случае, если государство постоянного местонахождения передающей организации не включено в перечень государств и территорий, утверждаемый Министерством финансов Российской Федерации в соответствии с подп. 1 п. 3 ст. 284 Налогового кодекса РФ;

- от физического лица, если уставный (складочный) капитал (фонд) получающей стороны более чем на 50% состоит из вклада (доли) этого физического лица.

При этом полученное имущество не признается доходом для целей налогообложения только в том случае, если в течение одного года со дня его получения указанное имущество (за исключением денежных средств) не передается третьим лицам. То есть если акционер АО владеет более чем 50% уставного капитала Общества, то он может передать Обществу имущество или денежные средства, и полученное не будет облагаться налогом на прибыль.

В отличие от вклада в имущество Общества имеется условие

о размере вклада (доли) акционера. Как и ранее, можно вносить денежные средства безвозмездно, не оформляя их как вклад в имущество Общества, но при условии, что у передающего доля должны быть не менее 50% от уставного капитала Общества.

Если учредитель передает имущество, то Общество не может передавать право собственности на него в течение 1 года со дня его получения. Логика законодателя понятна: освобождается от налогообложения своего рода помощь участника своей компании, — ведь он передал имущество для использования ею самой, а не для сдачи в аренду. В случае нарушения этого правила вклад учредителя в добавочный капитал будет признан налогооблагаемым доходом.

Таким образом, увеличивая стоимость чистых активов, следует обдуманно выбирать способ в зависимости от бизнес-целей предприятия и тщательно оформлять документы, учитывая возможные налоговые последствия.

ВЫВОД

Резюмируя все сказанное, нужно отметить, что готовых рецептов для разрешения корпоративных споров в сложных ситуациях нет. Каждый случай требует отдельного рассмотрения.

Обществу затруднительно бывает реализовать корпоративные процедуры, инициируемые акционерным обществом в качестве средств защиты своих интересов. Активная профессиональная помощь регистратора предоставляет возможность эмитентам избежать корпоративных конфликтов в Обществе. ■