



Корпоративное право. Акционерные общества

Беляков В.Г.

Корпоративное право и законодательство

- Корпоративное законодательство – основные понятия и институты
- Правовые аспекты корпоративного управления
- Правовая характеристика корпорации
- Основные проблемы, в свете арбитражной практики

Понятие корпорации

- Корпорация – коммерческая организация, признанная юридическим лицом, основанная на объединенных капиталах и в которой владельцы отделены от оперативного управления экономическими процессами, переданного профессиональным менеджерам.

Понятие корпорации

- Легальное определение корпорации должно базироваться на ее определении как коммерческого юридического лица
- Формы корпораций по нашему законодательству: ООО (ОДО), ЗАО, ОАО. В наибольшей степени соответствует понятию корпорация такая разновидность АО как ОАО.

Понятие корпоративного управления

- МФК определяет корпоративное управление как структуры и процессы руководства компаниями и контроля за ними
- С нашей точки зрения, КУ – особая группа отношений управленческого характера, которые складываются внутри корпорации и основными участниками которых являются акционеры (участники, учредители), Совет директоров, исполнительные органы (генеральный директор, правление)

Особенности К\У в России

- Факторы, определяющие особенности К\У в России – концентрация собственности, недостаточное разграничение собственности и контроля, громоздкие холдинговые структуры (в силу различных причин, в т.ч .из-за налогового законодательства), и т.д.
- Особенности: ведущая роль крупных акционеров и ущемление прав мелких, как следствие – осуществление К/У лишь незначительной частью собственников, слабость института СД, слабое корпоративное законодательство, закрытость структур – корпораций, в т.ч. И ОАО, непоследовательная гос. политика в отношении корпораций и т.д.

Основные модели К.У.

- Для различных ОПФ применяются различные модели КУ, главные из них две- двухзвенная и трёхзвенная модели
- Двухзвенная модель – собрание участников (акционеров, совладельцев) как высший орган управления и единоличный исполнительный орган (генеральный директор, директор)
- В трехзвенной системе (модели) добавляется Совет директоров (Наблюдательный совет) как орган, выражающий интересы участников.

Модели КУ

- Более редкими считаются иные модели КУ, в частности, четырехзвенная модель. В крупных организациях, наряду с Советом директоров существует Правление – коллегиальный исполнительный орган, в нем очень часто сосредоточен высший менеджмент организации
- Общее правило – чем больше участников (акционеров), тем более сложной и многоуровневой должна быть система К.У. в организации.

Хозяйственные товарищества и общества

- Основные субъекты хозяйственного оборота
- Общее – уставный (складочный) капитал разделен на доли.
- По степени уменьшения предпринимательского риска можно выстроить схему: полное товарищество, товарищество на вере, ООО, ЗАО, ОАО.
- Товарищества и общества являются единственными и единственными собственниками своего имущества

Акционерные общества

- АО – хозяйственное общество, уставный капитал которого разделен на определенное число акций, удостоверяющих обязательственные права участников общества (акционеров) по отношению к АО
- АО может быть создано одним учредителем (АО с одним акционером)

Нормативные акты

- ГК РФ, ст.96-104
- ФЗ «Об акционерных обществах»
1996г.(в ред.07.08.2001)
- Кодекс корпоративного поведения

АО –общая характеристика

■ На 1 января 2003г. В РФ:

ООО – 1.642.095

ЗАО - 385.697.

ОАО – 59.815, но реально отчетность
представили 33.340

АО –общая характеристика

- ГК РФ и Закон об АО определяют акционерное общество как:
- Коммерческую организацию
- Уставный капитал которой разделен на определенное число акций
- Удостоверяющих обязательственные права участников (акционеров) по отношению к обществу.
- АО являются единственными Ю.Л., которые имеют право выпускать акции. Риск акционеров –ограничен риском потери стоимости принадлежащих им акций

Правовое положение АО

- Существуют 5 отличий ОАО от ЗАО
- Число акционеров –ОАО –неограниченно, ЗАО – не более 50
- Минимальный уставный капитал – 1000МРОТ и 100 МРОТ
- Размещение акций – в ОАО как правило, открытая подписка на акции(Устав или закон могут предусмотреть исключения), в ЗАО – только закрытая подписка
- Возможность отчуждения – в ОАО не ограничена, в ЗАО – преимущественное право акционеров или АО
- Совет директоров – в ОАО (более 50акц.) – обязателен, в ЗАО –необязательный орган

АО и ООО: различия

- Принципиальное различие правового статуса акции и доли: акция – вещь, доля – имущественное право.
- Ст.10 Закона об ООО- участники, доли которых не менее 10% УК, вправе в судебном порядке потребовать исключения из общества участника, который грубо нарушает свои обязанности и т.п. В Законе об АО такой нормы нет. Но есть право акционера (95% акций) принудительного выкупа акций у других акционеров (с 01.01. 2007).
- Согласно ст.26 Закона об ООО, участник вправе в любое время выйти из общества. Письменное заявление, с момента подачи такого заявления- доля переходит ООО, ее действительная стоимость выплачивается участнику.

АО и ООО : существенные различия

- Ответственность участников (в случае банкротства по вине участников) – субсидиарная, для акционера- только в форме умысла, для участника ООО – возможна в форме неосторожности (только теоретически).
- Дополнительные права (участников, акционеров) – в ООО возможны, в АО – нет.
- Право на получение информации: в ООО – перечень устанавливается самим обществом, в АО к важнейшей информации (документы бух.учета и протоколы коллегиальных органов) – только акционеры, имеющие не менее 25% голосов.
- Принятие решения – в ООО решение принимается как минимум большинством голосов, в АО – кворум (50%) голосов размещенных голосующих акций, про повторном собрании – 30% голосов.

Преимущества АО

- Для ОАО – доступ к средствам инвесторов
- Возможность свободного отчуждения акций
- Ограничение рисков акционеров
- Диверсификация рисков

Недостатки АО

- Соблюдать положения нормативных актов о ценных бумагах
- Сложная структура КУ
- Соблюдение правил раскрытия информации
- Привлечение акционеров , желающих инвестировать в ОАО
- Обеспечение профессионального менеджмента
- Обеспечение более высокого мин.Уставного капитала

Уставный капитал АО

- Необходимо различать объявленный, размещенный, дополнительный
- Дополнительный – разница между объявленным и размещенным
- Акции – обыкновенные и привилегированные (не более 25% от УК). Голосующие акции – обыкновенные, но в некоторых случаях и привилегированные

Увеличение УК

- УК может быть увеличен путем увеличения номинальной стоимости акций или размещения дополнительных акций
- В первом случае – только ОСА, во втором – ОСА или СД (как в Уставе)

Уменьшение уставного капитала

- УК может быть уменьшен путем уменьшения номинальной стоимости акций или сокращения их общего количества (если предусмотрено Уставом)
- Решение принимается только ОСА
- АО не вправе уменьшать УК, если в результате такого уменьшения его размер станет меньше минимального размера УК (100 МРОТ и 1000 МРОТ)
- Согласно ст.30 ФЗ об АО в течение 30 дней со дня принятия решения об уменьшении обязательно письменно уведомить кредиторов Общества

Эмиссия акций

Размещение акций осуществляется 4 способами:

Распределение среди учредителей АО при его учреждении

Распределение среди акционеров АО

Подписка на акции

Конвертация (не могут привилегированные в облигации и обыкновенные в привилегированные и облигации)

Действия регистратора

- Открытие лицевого счета
- Внесение в реестр записей о переходе прав собственности на ЦБ
- Внесение в реестр записей о блокировании операций по лицевому счету, об обременении и т.д.
- Акционер имеет право получать информацию обо всех записях на счете, о регистраторе, об УК и т.д.
- Если акционер владеет более 1 % голосующих акций, то регистратор обязан предоставить данные из реестра об иных владельцах акций, количестве, категории и номинальной стоимости принадлежащих им акций

Права акционеров (участников)

- Права имущественного характера (получение дивидендов, части имущества при ликвидации и др.)
- Права, связанные с принятием решений в обществе и с организацией деятельности общества (права управленческого характера)

Управление АО

- В ОАО (если акционеров более 50) – трехзвенная система (ОСА, СД, исполнительные органы), иногда – правление
- В ЗАО – могут и не создаваться СД
- Система корпоративного управления
- Корпоративные захваты (борьба за пакеты акций: 1 акция, 1%, 2%, 10%, 25%+1 акция, 50 %+1 акция, 75%+1 – полный контроль.

Права акционеров

- Акционеры – владельцы обыкновенных акций – могут участвовать в ОСА с правом голоса по всем вопросам, право на получение дивидендов, право на получение части имущества АО при ликвидации
- Акционеры – владельцы привилегированных акций – не имеют права голоса на ОСА (за исключением 3 случаев)
- В уставе должны быть определены размер дивидендов по привилегированным акциям и ликвидационная стоимость привилегированных акций каждого типа

Права акционеров-владельцев 1 акции (любого вида)

- Доступ к уставу, внутренним документам, протоколам заседаний СД, годовым отчетам и другим документам АО
- Получение дивидендов
- Свободная передача акций (если не ЗАО)
- Получение преимущественных прав (если ЗАО)
- Получение части стоимости имущества

Права акционеров – владельцев голосующих акций - 1

- 1 акция: право голосовать на общем собрании лично или через представителя; право обжаловать решение общего собрания; право требовать выкупа акций
- 1% - право ознакомиться со списком акционеров, имеющих право участвовать в общем собрании, право получать у регистратора сведений из реестра об акционерах; 1 % обыкновенных акций – право обратиться с иском о возм.убыт.
- 2% - право предлагать вопросы в повестку дня ОСА и предлагать кандидатов в СД и другие органы АО
- 10% - право созыва внеочередного ОСА, право требовать проверки финансово-хозяйственной деятельности АО ревизионной комиссией
- 20% и более – считается заинтересованным в совершении сделки, в которой он является стороной, представителем, посредником и т.д.

Права акционеров – владельцев голосующих акций -2

- 25% - доступ к бухгалтерской отчетности и протоколам заседаний коллегиального исполнительного органа, (+1 акция) – блокирующий пакет
- Не менее, чем 30% голосов размещенных голосующих акций – наличие кворума на повтором ОСА
- 50% - более, чем половина размещенных голосующих акций – кворум ОСА. Решение по вопросам повестки дня ОСА, за исключением тех вопросов, где требуется $\frac{3}{4}$ голосов
- 75% - внесение изменений и дополнение в устав, реорганизация и ликвидация общества, размещение акций путем закрытой подписки, решение об

Судебная защита прав акционеров

- Обжаловать отказ о внесении записи в реестр акционеров – ст.45 ФЗ об АО
- Обжаловать решение общего собрания акционеров – ст. 49 Закона об АО
- Обжаловать решение СД об отказе в созыве внеочередного собрания акционеров – ст.55 Закона об АО
- Потребовать от членов СД и менеджеров возмещения убытков, причиненных АО их виновными действиями или бездействиями (владелец не менее 1% обыкновенных акций)

Обязанности акционеров

- Полностью оплатить приобретенные ими акции
- Своевременно информировать регистратора об изменении своих данных
- Другие обязанности
- Нет обязанности голосовать по своим акциям

Переход права на акцию

- Согласно ФЗ «О рынке ценных бумаг» право на бездокументарную именную ценную бумагу переходит к приобретателю с момента внесения приходной записи по лицевому счету приобретателя в системе ведения реестра акционеров. Регистратор обязан не позднее 3 дней с момента предоставления необходимых документов внести запись в реестр

Общее собрание акционеров

- Виды общих собраний: годовое и внеочередное
- Годовое – в срок между 1 марта и 30 июня В уставе должен устанавливаться срок или конкретная дата проведения годового собрания. Годовое собрание не может проводиться в форме заочного голосования
- Все собрания, помимо годового являются внеочередными. Может быть в форме совместного присутствия или заочного голосования путем направления бюллетеней для принятия решения. Количество не ограничено. Проводится по инициативе СД, ревизионной комиссии, аудиторов, акционеров – владельцев 10% (и более) голосующих акций. Решение о проведении такого собрания принимает СД, если отказ – инициаторы. Сроки – 40 дней (70 дней) с момента принятия решения об созыве

Компетенция общего собрания

- ОСА является высшим органом управления обществом. Однако устав не может передавать на решение ОСА вопросы, которые не отнесены к его компетенции. Однако само ОСА может передать ряд своих полномочий другому органу – СД, но в пределах, предусмотренных законом
- Всю компетенцию можно свести к 8 направлениям

Компетенция ОСА

- Вопросы реорганизации и ликвидации АО
- Вопросы избрания органов управления АО: СД, вознаграждение членам СД, избрание генерального директора и коллегиального исполнительного органа (если по уставу это не компетенция СД)
- Вопросы контроля за деятельностью АО: избрание ревизионной комиссии, утверждение аудитора, утверждение годовых отчетов, объявление и выплата дивидендов
- Вопросы, касающиеся внутренних документов АО: внесение изменений и дополнений в Устав и т.д.
- Иные вопросы

Полномочия, которые могут быть делегированы СД

- Назначение и досрочное прекращение полномочий генерального директора и правления
- Увеличение уставного капитала путем выпуска и размещения дополнительных акций
- Выпуск и размещение облигаций и иных ц.б., конвертируемых в акции

Подготовка к проведению ОСА (5 основных этапов)

- Формирование повестки дня годового собрания (представление предложений на рассмотрение, до 1 февраля, если уставом не установлен иной срок). Рассмотрение предложений.
- Принятие СД предварительных решений (решение о проведении собрания, составление окончательной повестки дня, утверждение даты, места и времени, порядка уведомления акционеров, даты закрытия реестра и т.д.)
- Составление списка акционеров
- Уведомление акционеров
- Предварительное утверждение годового

Утверждение повестки дня ОСА

- СД должен утвердить окончательную повестку дня ОСА. Она состоит из 2 блоков вопросов: предложенных акционерами и включенным по инициативе СД
- В повестку дня годового ОСА обязательно должны быть включены следующие вопросы: об утверждении годового отчета, в т.ч. Отчета о прибылях и убытках, о распределении прибыли и убытков, об объявлении дивидендов, об избрании СД, об избрании членов ревизионной комиссии, об утверждении аудитора.

Список акционеров

- Список акционеров составляется на основе реестра, не может быть составлен более чем за 50 дней до даты проведения собрания, и менее чем за 45 дней, если до проведения собрания должны быть разосланы бюллетени для голосования

Сообщение о проведении ОСА

- Акционерам как правило в письменной форме сообщается о проведении ОСА
- Сообщение – не позднее чем за 20 дней до даты проведения ОСА, 30 дней – если на ОСА решается вопрос о реорганизации Общества, сообщение о ВОСА – 70 дней (если смена СД)
- К письменному сообщению прилагаются материалы, необходимые для полного ознакомления с вопросами, выносимым на ОСА

Решение ОСА

- Решения, по которым необходимо большинство голосов участвующих акционеров:
- Утверждение внутренних документов АО
- Избрание и досрочное прекращение полномочий генерального директора и членов коллегиального исполнительного органа
- Утверждение вознаграждения членам СД
- Объявление и выплата дивидендов
- Увеличение и уменьшение УК (если не СД)
- Одобрение сделок, в которых заинтересованность

Решения, для принятия которых необходимо $\frac{3}{4}$ голосов участв.

- Внесение изменений и дополнений в устав, утверждение устава в новой редакции
- Реорганизация общества
- Ликвидация общества
- Утверждение промежуточного и окончательного ликвидационного балансов
- Одобрение крупных сделок (стоимость имущества более 50% балансовой стоимости активов).
- Приобретение обществом размещенных акций.

Решения, принимаемые иным большинством голосов

- По некоторым вопросам – большинство в $\frac{3}{4}$ голосов владельцев отдельных категорий акций (например, внесение изменений в устав, ограничивающих владельцев привилегированных акций)
- Решение о реорганизации АО в некоммерческое партнерство должно быть принято единогласно всеми акционерами

Внеочередное собрание

- СД обязан провести внеочередное собрание :
- Если он не в состоянии выполнять свои функции, например, уменьшилось число его членов менее количества, составляющего кворум
- Полномочия исполнительных органов приостановлены, они не в состоянии выполнять свои функции (если эти органы избираются ОСА)

Совет директоров

- Согласно ст.64 ФЗ об АО, Совет директоров (наблюдательный совет) общества осуществляет общее руководство деятельностью общества, за исключением решения вопросов, отнесенных Федеральным законом об АО к компетенции ОСА

Совет директоров

- В обществе с числом акционеров – владельцев голосующих акций 50 и более должен быть создан СД
- Если число акционеров – владельцев голосующих акций менее 50, СД может не создаваться. Вместо него может быть создан «консультативный совет», выполняющий консультативные функции, и не являющийся органом управления.
- Если СД нет, то в Уставе должно содержаться указание о лице или органе, в компетенции которого вопрос о проведении ОСА и утверждения повестки дня

Совет директоров- полномочия

- Роль СД состоит в том, чтобы осуществлять общее руководство деятельностью общества. В определенных случаях некоторые полномочия ОСА могут быть переданы СД, но в пределах, установленных законом
- Вопросы, отнесенные к компетенции СД, не могут быть переданы на решение генерального директора и правления

Компетенция СД –общая характеристика (5)

- Общее руководство деятельностью общества
- Подготовка и проведение ОСА, рекомендация по дивидендам.
- Одобрение ряда операции с Уставным капиталом и имуществом АО
- Раскрытие информации и прозрачность
- Другие вопросы, предусмотренные Законом об АО и уставом

Избрание членов СД

- Членов СД избирает ОСА на срок, который начинается с момента их избрания и заканчивается на следующем годовом ОСА.
- Если годовое ОСА не проводится в сроки, установленные законом, полномочия членов СД прекращаются, за исключением полномочий по подготовке, созыву и проведению годового ОСА
- Ограничений в отношении переизбрания членов СД не установлено

Избрание членов СД

- По решению ОСА полномочия любого члена СД или всех членов СД могут быть прекращены досрочно. Если члены СД избираются кумулятивным голосованием, то полномочия прекращаются у всего СД
- Членом СД может быть только физическое лицо, он может не быть акционером Общества.
- Члены коллегиального исполнительного органа не могут составлять более $\frac{1}{4}$ СД
- Генеральный директор не может быть одновременно председателем СД

Количественный состав СД

- Количественный состав определяется Уставом, но есть ограничения в законе
- Если число акционеров- владельцев голосующих акций более 1000 – не менее 7
- Если число акционеров – владельцев голосующих акций более 10000 – не менее 9

Кумулятивное голосование

- При кумулятивном голосовании число голосов, принадлежащих каждому акционеру, умножается на число лиц, которые должны быть избраны в СД. Акционер вправе отдать полученные таким образом голоса полностью за одного кандидата или распределить их между двумя и более кандидатами.
- Избранными в состав СД считаются кандидаты, набравшие наибольшее число голосов

Председатель СД

- Председатель СД избирается членами СД из их числа большинством голосов, если иное не предусмотрено уставом общества
- СД вправе в любое время переизбрать Председателя, если иное не предусмотрено уставом общества
- Председатель СД организует его работу, созывает заседания СД и председательствует на них, организует ведение протокола и т.д.

Исполнительные органы общества

- Руководство текущей деятельностью общества осуществляет генеральный директор (директор), который является единоличным исполнительным органом общества. Одновременно может существовать и коллегиальный исполнительный орган – правление. Исполнительные органы подотчетны СД и ОСА.

Передача полномочий исполнительных органов

- По решению ОСА полномочия единоличного исполнительного органа могут быть переданы по договору коммерческой организации (управляющей организации) или индивидуальному предпринимателю - управляющему

Изменения в корпоративном законодательстве

- Изменения, вносимые ФЗ №7-ФЗ от 5.01.2006
- Изменения , вносимые ФЗ от 27.07.2006 № 146 -ФЗ

Глава XI.1. Приобретение более 30% акций ОАО

- Главная цель - ввести в цивилизованное русло процесс скупки акций
- Цель – не достигнута, закон сырой
- Речь идет лишь об ОАО

Добровольное предложение

- Ст.84.1. – лицо, имеющее намерение приобрести более 30 % акций общества, вправе (но не обязано) направить в общество публичную оферту – добровольное предложение, которое должно быть разослано обществом в течение 15 дней акционерам вместе с рекомендацией СД. Рекомендация должна включать оценку цены, оценку планов лица в отношении общества. Срок рассмотрения акционерами предложения – 70- 90 дней

Последствия для покупателя

- Покупатель, направивший добровольное предложение, не вправе приобретать акции на условиях, отличных от предложенных, до истечения срока его принятия, в случае нарушения – последствия по п.6 ст.84.3
- с момента приобретения свыше 30% акций до направления в общество обязательного предложения покупатель может голосовать лишь 30% акций
- Сделка не может быть признана недействительной – судебная практика
- Покупатель вправе не делать публичной оферты, может произвести скупку акций индивидуально

Оплата акций

- Согласно ст.84.1 и 84.3. оплата акций осуществляется после их зачисления на счет покупателя и обеспечивается банковской гарантией
- Покупатель(в случае покупки акций, обращающихся на фондовом рынке) должен направить предварительное уведомление в ФСФР
- Добровольное предложение имеет смысл лишь в случае поддержки его СД

Обязательное предложение

- Приобретя более 30% акций , покупатель обязан согласно ст.84.2 в течение 35 дней с момента внесения записи по лицевому счету направить обязательное предложение остальным акционерам о приобретении у них акций по цене не ниже рыночной.
- Требование можно не соблюдать, если полностью выполнено требование по добровольному предложению
- Закон предусматривает не обязанность заключить договор на выкуп акций, а обязанность направить предложение о заключении такого договора

Механизм реализации

- Вначале покупателя обязывают через суд направить предложение
- Покупатель исполняет решение суда, но уклоняется от заключения договора
- Покупателя обязывают через суд заключить договор
- Если покупатель не направил в общество обязательное предложение, он не лишается права приобретать акции в частном порядке

Порядок принятия решений обществом в процессе скупки

- Согласно ст.84.6 после получения обществом добровольного или обязательного предложения решение по ряду вопросов могут приниматься только ОСА
- К таким решениям, в частности, относятся решения: об одобрении крупных сделок и сделок с заинтересованностью.

Решения по сделкам

- Согласно ст.84.6 – ОСА принимает решения об одобрении сделок (нескольких взаимосвязанных сделок) балансовая стоимость имущества по которым составляет 10 и более % стоимости активов общества, если только такие сделки не совершаются в процессе обычной хозяйственной деятельности или не совершены до получения обществом предложения или до момента раскрытия информации о предложении
- Общий порядок- от 25% до 50% СД, свыше 50 % - ОСА (ст.79)
- Об одобрении сделок, в совершении которых имеется заинтересованность

Проблемы

- Определение балансовой стоимости активов
- Срок исковой давности
- Судебная практика по вопросу заключения сделок в процессе обычной хозяйственной деятельности
- Взаимосвязанные сделки
- Понятие «аффилированные лица»

Выкуп акций лицом, которое приобрело более 95% акций

- Право покупателя, имеющего более 95% акций принудительно, помимо воли акционеров выкупить оставшиеся у них акции
- Акции должны быть зачислены на счет покупателя, затем оплачены, до оплаты лицевой счет блокируется
- Если продавцы не согласны с ценой предложенной покупателем, это не приостанавливает выкуп акций и не делает его недействительным. Обжаловать – в Арбитражный суд.

Иные изменения законодательства

- Внесение изменений в устав, изменение УК
- Слияние, присоединение, разделение, выделение, преобразование
- Ст.19.1 Особенности разделения или выделения общества, осуществляемых одновременно со слиянием или присоединением
- Ст.51 срок (35 дней), ст.52 – 70 дней.
- Изменения ст.76 (требование акционера о выкупе акций)
- Ст. 77, если владельцем от 2 до 50% акций является государство.