

# КОРПОРАТИВНЫЕ КОНФЛИКТЫ: ПРАКТИЧЕСКИЕ ВОПРОСЫ

Занятие 5

Корпоративные захваты, структурирование  
отношений между акционерами в рамках СП

# Проблема корпоративных захватов в России (1)

## 1. Несовершенство законодательства.

- В 90-е годы: переход к рыночному регулированию, пробелы законодательства.
- Сейчас: либерализация законодательства, упрощение порядка внесения изменений в ЕГРЮЛ.

## 2. Последствия приватизации.

- Возможность скупить акции у миноритарных акционеров-работников.



# Проблема корпоративных захватов в России (2)

3. Отсутствие возможности оперативного пресечения незаконных действий.
  - Уголовные дела возбуждаются долго.
  - Правоохранительные органы не вмешиваются в «гражданско-правовые споры».
  - Проблемы принятия обеспечительных мер.
  
4. Коррупционированность / недостаток квалификации сотрудников регистрирующих органов и нотариусов.

# Способы корпоративных захватов (1)

1. Блокировка акций / долей, запрет мажоритарному участнику голосовать с помощью обеспечительных мер (сейчас почти не применяется).
2. Хищение акций / долей.
  - Подделка корпоративных документов (договоров об отчуждении / заявлений о выходе / решений собраний).
  - Сговор с регистратором ФНС / нотариусом.
3. Обращение взыскания на акции по несуществующим обязательствам.

## Способы корпоративных захватов (2)

### 4. Создание параллельных органов управления.

- Подделка документов.
- Неуведомление о собрании. Фактический недопуск других участников на собрание.
- Проведение повторных внеочередных ОСА / ОСУ с пониженным кворумом (30%).
- Внесение в повестку дня новых и ранее не объявленных вопросов.

### 5. Банкротство.

- Скупка долгов / создание искусственных долгов.
- Инициирование банкротства.
- Получение активов (акций / долей) в процессе конкурсного производства / замещения активов.

# Способы предотвращения корпоративных захватов

## 1. Контроль за источниками информации об обществе:

СМИ, kad.arbitr.ru, casebook, caselook, СПАРК, ЕФРСБ, Коммерсант (банкротство), сервисы ФНС (электронные выписки ЕГРЮЛ, поданные документы о внесении изменений в ЕГРЮЛ, вестник государственной регистрации).

## 2. Создание правильной корпоративной структуры – выделение:

- операционных компаний, которые держат долги и взаимодействуют с контрагентами;
- компаний – держателей активов;
- компаний – получателей прибыли;
- компаний – держателей акций других компаний.

## 3. Обременение активов различными обеспечениями.

## 4. Создание аффилированных компаний с правами требования (желательно «просуженными») к компании.

# Способы защиты прав на акции / доли

**NB! Отсутствует единый способ защиты:**



1. Оспаривание решений собраний.

Проблема: срок исковой давности (два-три месяца).

2. Оспаривание записей в ЕГРЮЛ.

Проблема: дополнительно нужно оспаривать основание для внесения записи.

3. Оспаривание сделок (заявления о выходе из общества, договоры об отчуждении долей и т. д.).

Все стороны сделок должны быть привлечены, НО они могут быть ликвидированы (тогда оспаривание затруднено).

4. Прямое истребование акций / долей

Ранее – ст.301, 302 ГК РФ по аналогии. Сейчас – п. 17 ст. 21 Закона об ООО, ст. 149.3 ГК РФ, п. 3 ст. 65.2 ГК РФ.

***После восстановления корпоративного контроля – возврат активов (оспаривание сделок, совершенных незаконными владельцами и директорами общества, виндикация имущества).***

## Иск о защите прав на акции / доли

- ❑ Истцы: бывшие участники, директора.
- ❑ Ответчики: новые участники, директора, само общество (при оспаривании решений собраний).
- ❑ Участие ФНС, нотариусов, регистраторов акций: ответчики при оспаривании их актов, третьи лица в других случаях.



# Восстановление корпоративного контроля

## Постановление Президиума ВАС РФ от 3 июня 2008 г. № 1176/08:

«Из материалов дела следует, что ответчиком и третьими лицами по делу были совершены недобросовестные действия (незначительное увеличение уставного капитала, внесение дополнительных вкладов и изменение соотношения долей участников), которые могли затруднить защиту прав истца.

Хотя концерн предъявил иск о применении последствий недействительности договора купли-продажи доли в уставном капитале общества "Космос-ЭНВО", фактически это требование содержит просьбу о восстановлении права истца на корпоративный контроль над обществом "Космос-К" посредством присуждения концерну соответствующей доли участия в уставном капитале данного общества».

**Вывод:** иск о восстановлении корпоративного контроля может быть удовлетворен, несмотря на изменение соотношения долей участия в обществе, внесения новых вкладов, принятия новых участников, увеличения УК и т.д.

# Восстановление корпоративного контроля

## Постановление Президиума ВАС РФ от 10 апреля 2012 г. № 15085/11:

«Длжащееся недобросовестное поведение ответчиков, предпринимающих в процессе рассмотрения дела действия, ведущие к невозможности удовлетворения заявленных требований (в том числе и погашение акций в связи с преобразованием общества), не должны препятствовать реализации права истца на судебную защиту».

**Вывод:** преобразование общества не препятствует восстановлению прав на утраченные доли / акции.

+ сейчас ст. 60.2 ГК РФ (признание реорганизации несостоявшейся), п. 2 ст. 149.3 (конвертация акций не препятствует их возврату).

# Восстановление корпоративного контроля

## Постановление Президиума ВАС РФ от 20 марта 2012 г. № 14989/11:

«Общество "ЮнитПрестиж", указывая на то, что из 8 590 его акций 6 773 акциями владеет общество "Уют-Строй", 547 – общество "Континент", а 1 270 – общество "Содружество", исходило из того, что недобросовестные приобретатели акций сначала распоряжались тем пакетом, который принадлежал им на законных основаниях, а в дальнейшем – акциями истца.

Установленные судами первой и апелляционной инстанций обстоятельства совершения единой группой недобросовестных лиц в рамках одной общей схемы взаимосвязанных сделок по передаче прав на акции истца переносят на ответчиков бремя опровержения упомянутого довода: именно ответчикам надлежало доказать, что акции истца в составе смешанных и впоследствии раздробленных пакетов отчуждались иначе».

**Вывод:** смешение акций на нескольких счетах, их последующее отчуждение и распределение между несколькими лицами не препятствуют восстановлению прав на них, считается, что при последовательном отчуждении лица сначала отчуждают свои законные акции, а потом – незаконные.

# Возврат выведенных активов

## Постановление Президиума ВАС РФ от 26 марта 2013 г. № 14828/12:

«Вследствие непубличной структуры владения акциями (долями) в офшорной компании доказывание недобросовестности приобретения имущества или иных фактов, с которыми закон связывает защиту интересов третьих лиц, в данном деле было существенно затруднено из-за наличия в соответствующем иностранном правовом порядке особых правил о раскрытии информации о выгодоприобретателях офшорных компаний.

В связи с этим в рассматриваемой ситуации, когда вопрос о применении положений российского законодательства, защищающих третьих лиц, ставится в отношении офшорной компании, бремя доказывания наличия либо отсутствия обстоятельств, защищающих офшорную компанию как самостоятельного субъекта в ее взаимоотношениях с третьими лицами, должно возлагаться на офшорную компанию. Такое доказывание осуществляется, прежде всего, путем раскрытия информации о том, кто в действительности стоит за компанией, то есть раскрытия информации о ее конечном выгодоприобретателе».

**Вывод:** при возврате отчужденных активов, которые поступили во владение офшорных компаний, бремя доказывания добросовестности возлагается на офшорные компании, которые должны раскрыть информацию о своих конечных выгодоприобретателях.

# Применение исковой давности

## Постановление Президиума ВАС РФ от 22 ноября 2011 г. № 17912/09:

«Учитывая появившуюся возможность обращения с настоящим иском только после восстановления корпоративного контроля, нарушенного одним участником общества, а также установленный судами факт приобретения последним покупателем спорного имущества по явно заниженной цене, Президиум считает обоснованным отказ судов в применении исковой давности, который по своему смыслу соответствует пункту 2 статьи 10 Гражданского кодекса и выступает в настоящем случае как санкция за злоупотребление правами».

**Вывод:** в том случае, когда бывшие участники общества пропустили срок исковой давности по искам о возврате выведенных активов, то в применении исковой давности может быть отказано на основании ст. 10 ГК РФ, так как из-за незаконных действий других лиц законные участники не могли обратиться с соответствующими исками до восстановления корпоративного контроля над обществом.

# Блокирование имущества общества, подвергшегося захвату

## 1. Обеспечительные меры:

- запрет совершения определенных сделок, например, крупных сделок и сделок с заинтересованностью, запрет реорганизации,
- запрет отчуждения долей / акций,
- запрет отчуждения иного имущества, запрет внесения в ЕГРЮЛ записей.

## 2. Обращения в государственные органы / к третьим лицам / в СМИ.

## 3. Аресты имущества по уголовному делу

- арест налагается судом по ходатайству следователя, заявленному с согласия руководителя следственного органа;
- арест может налагаться на имущество третьих лиц, а не самого подозреваемого / обвиняемого, если оно было приобретено в результате преступления.

## Исполнение судебных актов о возврате акций / долей участия

- ❑ Обычно решения о восстановлении корпоративного контроля исполняются с помощью ФНС.
- ❑ Срок исполнения: в среднем, две недели с момента вступления в силу решения суда о возврате долей.
- ❑ Исполнение производится путем внесения новой записи в ЕГРЮЛ, а не удаления старой записи.

# Практические рекомендации по структурированию отношений между акционерами в рамках СП

## 1. Юрисдикция СП

СП в РФ – возможность оспаривания сделок в качестве акционера. Рекомендуется создавать СД или коллегиальный исполнительный орган в дочерних обществах с директорами от каждого акционера.

СП в иностранной юрисдикции – рекомендуется создавать СД или коллегиальный исполнительный орган в российском обществе и его дочерних обществах.

## 2. Право вето

В зависимости от структуры сделки и позиции акционера в СП (миноритарий / мажоритарий / инвестор / управляющий акционер) рекомендуется проработать список вопросов, которые будут требовать единогласного одобрения или квалифицированного большинства.

# Практические рекомендации по структурированию отношений между акционерами в рамках СП

## 3. Распределение компетенции между органами управления

Необходимо иметь ввиду, что обязательство акционера обеспечить, чтобы назначенный им член совета директоров проголосовал определенным образом, может быть трудно исполнимо, так как формально члены советы директоров действуют в интересах общества, а не назначившего их акционера. Соответственно, если есть вопрос, который требует голосования определенным образом, то необходимо переносить данный вопрос в компетенцию общего собрания (насколько это возможно с учетом применимого законодательства).

## 4. Расширенные информационные права

Корпоративный договор и/или устав общества может содержать расширенные информационные права акционеров/участников, а также порядок и процедуру их реализации акционерами/участниками или их представителями.

# Практические рекомендации по структурированию отношений между акционерами в рамках СП

## 5. Распределение прибыли в ООО

Законодательное регулирование деятельности обществ с ограниченной ответственностью позволяет предусмотреть:

- Обязательство распределять всю прибыль, доступную для распределения в соответствии с законодательством;
- Обязательство распределять не менее определенного процента прибыли, доступной к распределению, за определенный период;
- Непропорциональное распределение дивидендов.

# Практические рекомендации по структурированию отношений между акционерами в рамках СП

## 6. Разрешение тупиковых ситуаций (Deadlock)

Положения о разрешении тупиковых ситуаций (Deadlock provisions) в большинстве случаев зависят от:

- Структуры акционерно владения и позиций акционеров/участников в рамках СП;
- Того, какой из акционеров/участников назначает (предлагает кандидатуры) на должность ЕИО;

Последствиями неразрешения тупиковой ситуации могут быть:

- Непринятие решения (сохранение *status quo*);
- Процедуры согласования вопросов deadlock на уровне бенефициаров или ином более высоком уровне принятия решений;
- Принудительный выкуп блокирующего акционера/участника (по рыночной стоимости, с минимальной доходностью, иное);
- Механизмы совместной продажи;
- Иные классические механизмы разрешения тупиковых ситуаций (русская рулетка, техасская перестрелка и т. д.)

**СПАСИБО ЗА ВНИМАНИЕ!**