

## ОПЛАТА ДОПОЛНИТЕЛЬНЫХ АКЦИЙ АО, ДОЛЕЙ В ООО



**Пузырева Е.А.**  
Ведущий юрист  
консалтинговой группы  
«ТАКО», к.ю.н.

В процессе деятельности как акционерного общества (далее — АО), так и общества с ограниченной ответственностью (далее — ООО) может возникнуть необходимость увеличить уставный капитал. Одним из способов такого увеличения для АО является размещение дополнительных акций (п. 1 ст. 28 Федерального закона от 26.12.1995 г. № 208-ФЗ «Об акционерных обществах», далее — Закон об АО), для ООО — внесение дополнительных вкладов участниками общества (п. 2 ст. 19 Федерального закона от 08.02.1998 г. № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью», далее — Закон об ООО). Рассмотрим данные способы применительно к каждой из этих организационно-правовых форм.

### Требования законодательства

В ООО решение об увеличении уставного капитала общества за счет внесения дополнительных вкладов участниками общества может быть принято общим собранием его участников большинством не менее двух третей голосов от общего числа голосов участников общества, если необходимость большего числа голосов для принятия такого решения не предусмотрена уставом общества (п. 1 ст. 19 Закона об ООО). Таким решением должна быть определена общая стоимость дополнительных вкладов, а также установлено единое для всех участников общества соотношение между стоимостью дополнительного вклада и суммой, на которую увеличивается номинальная стоимость его доли. Указанное соотношение устанавливается исходя из того, что номинальная стоимость доли участника общества может увеличиваться на сумму, равную или меньшую стоимости его дополнительного вклада (п. 1 ст. 19 Закона об ООО).

Применительно к АО, решение об увеличении уставного капитала общества путем размещения дополнительных акций (далее — решение) принимается общим собранием акционеров или советом директоров, если в соответствии с уставом ему предоставлено такое право.



Решение совета директоров (наблюдательного совета) общества об увеличении уставного капитала путем размещения дополнительных акций принимается единогласно всеми его членами, при этом не учитываются голоса выбывших членов совета директоров (наблюдательного совета) общества (п. 2 ст. 28 Закона об АО). Решение общего собрания акционеров об увеличении уставного капитала принимается по предложению совета директоров (наблюдательного совета) общества, если иное не установлено уставом общества, большинством голосов акционеров — владельцев голосующих акций общества, принимающих участие в собрании (п. 3 ст. 49 Закона об АО). Таким решением определяются количество размещаемых дополнительных акций, способ и цена размещения, форма оплаты акций, а также иные условия размещения (п. 4 ст. 28 Закона об АО).

На основании п. 1 ст. 39 Закона об АО открытое акционерное общество вправе проводить размещение акций и эмиссионных ценных бумаг общества, конвертируемых в акции, посредством как открытой, так и закрытой подписки (размещение акций среди акционеров). Закрытое акционерное общество вправе осуществлять только закрытую подписку (абз. 2 п. 2. ст. 39 Закона об АО). Согласно п. п. 3, 4 ст. 39 Закона об АО размещение акций посредством закрытой подписки и размещение посредством открытой подписки обыкновенных акций, составляющих более 25 процентов ранее размещенных обыкновенных акций, относится к исключительной компетенции общего собрания акционеров. В соответствии с абз. 6 п. 1 ст. 34 Закона об АО дополнительные акции и иные эмиссионные ценные бумаги общества, размещаемые путем подписки, размещаются при условии их полной оплаты. То есть для защиты интересов акционеров и недопущения возможных злоупотреблений приведенная норма исключает возможность неполной оплаты размещаемых дополнительных акций.

Законом об АО установлены специальные правила, по которым устанавливается цена размещения дополнительных акций.

Так, в силу п. 1 ст. 36 Закона об АО оплата дополнительных акций общества, размещаемых посредством подписки, осуществляется по цене, определяемой советом директоров (наблюдательным советом) общества исходя из их рыночной стоимости (в соответствии со ст. 77 Закона об АО), но не ниже их номинальной стоимости. То есть совет директоров сначала устанавливает текущую рыночную стоимость акций и уже исходя из этого определяет цену размещения акций дополнительного выпуска. При этом определение решением совета директоров цены акций дополнительного выпуска ниже рыночной стоимости является основанием для признания дополнительного выпуска недействительным (Постановления ФАС Московского округа от 17.09.2009 г. № КГ-А40/7057-09-2, от 28.04.2008 г. № КГ-А40/2859-08).

Таким образом, данное специальное требование ограничивает возможность злоупотребления правами со стороны доминирующих акционеров, которые инициируют подписку дополнительных акций по заниженной цене исключительно с целью перераспределения корпоративных прав<sup>1</sup>.

В п. 2 ст. 77 Закона об АО предусмотрено, что для определения рыночной стоимости имущества может быть привлечен независимый оценщик. При этом Закон об АО не указывает, каким образом должна учитываться советом директоров (наблюдательным советом) рыночная стоимость акций, определенная оценщиком, при установлении цены размещения акций (порядка ее определения) советом директоров (наблюдательным советом). Позиция правоприменительной практики такова, что определение советом директоров (наблюдательным советом) цены акций, размещаемых путем подписки, в ином размере, чем та цена, которая ука-

<sup>1</sup> Глушечкий А.А. Размещение ценных бумаг: экономические основы и правовое регулирование. М.: Статут, 2013. 621 с.

зана в отчете независимого оценщика, не признается нарушением. Например, ВАС РФ в Определении от 29.06.2011 г. № ВАС-7438/11 по делу № А56-23664/2010 указал, что оценка, данная имуществу независимым оценщиком, не является обязательной для наблюдательного совета, он определяет цену этого имущества самостоятельно.

Важным моментом является также то, что Законом об АО допускается возможность сни-

зить цену размещения дополнительных акций. Так, согласно п. 2 ст. 38 Закона об АО цена размещения дополнительных акций может быть ниже их рыночной стоимости для лиц, которые осуществляют преимущественное право приобретения акций, но не более чем на 10%, а также при размещении дополнительных акций с участием посредников — на размер посреднического вознаграждения, размер которого не должен превышать 10% цены размещения акций.

## Процедуры увеличения уставного капитала

**Процедура увеличения уставного капитала АО** путем размещения дополнительных акций складывается из нескольких последовательных этапов. Рассмотрим подробнее данные этапы и присущие им особенности.

### 1) Принятие общим собранием акционеров АО или советом директоров (наблюдательным советом) решения об увеличении уставного капитала путем размещения дополнительных акций.

Необходимо учитывать, что дополнительные акции могут быть размещены обществом только в пределах количества объявленных акций, установленного уставом общества (абз. 1 п. 3 ст. 28 Закона об АО). При этом отсутствие в уставе общества положений об объявленных акциях или недостаточное количество объявленных акций, предусмотренных уставом общества, не является непреодолимым препятствием для увеличения уставного капитала путем размещения дополнительных акций.

Если принятие решения об увеличении уставного капитала путем размещения дополнительных акций находится в компетенции общего собрания акционеров, такое решение может быть принято общим собранием акционеров одновременно с решением о внесении в устав общества необходимых положений об объявленных акциях или об изменении положений об объявленных акциях (абз. 2 п. 3 ст. 28, ст. 48 За-

кона об АО). Совет директоров (наблюдательный совет) общества, которому принадлежит право принятия решения об увеличении уставного капитала общества путем размещения дополнительных акций, вправе принять такое решение только после внесения общим собранием акционеров в устав общества соответствующих изменений и дополнений, связанных с объявленными акциями.

### 2) Государственная регистрация дополнительного выпуска акций и проспекта ценных бумаг (п. 1 ст. 19, п. 2 ст. 24 ФЗ от 22.04.1996 г. № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг», далее — Закон о рынке ценных бумаг).

Если эмиссионные ценные бумаги размещаются путем открытой подписки или процедура эмиссии сопровождается регистрацией проспекта ценных бумаг, эмитент обязан **раскрывать информацию о выпуске** (дополнительном выпуске) эмиссионных ценных бумаг (ст. 30, 23 Закона о рынке ценных бумаг, п. 2.1.5 Стандартов эмиссии ценных бумаг и регистрации проспектов ценных бумаг, утв. Приказом ФСФР России от 04.07.2013 г. № 13-55/пз-н). Раскрытие информации происходит посредством опубликования текста зарегистрированного решения о дополнительном выпуске ценных бумаг на странице АО в сети Интернет (п. 8.6.1 Положения о раскрытии информации эмитентами эмиссионных ценных бумаг, утв. Приказом ФСФР России от 04.10.2011 г. № 11-46/пз-н).



### 3) Размещение акций дополнительного выпуска.

При размещении дополнительных акций посредством открытой подписки необходимо учесть преимущественное право их приобретения акционерами в количестве, пропорциональном количеству принадлежащих им акций этой категории и типа (ч. 1 ст. 40 Закона об АО).

### 4) Государственная регистрация отчета об итогах дополнительного выпуска акций.

Обязательным этапом завершения эмиссии акций является государственная регистрация отчета об итогах их дополнительного выпуска (п. п. 1, 2 ст. 25 Закона о рынке ценных бумаг, п. 2.8.14 Стандартов эмиссии ценных бумаг и регистрации проспектов ценных бумаг, утв. Приказом ФСФР России от 04.07.2013 г. № 13-55/пз-н). При этом п. 1 ст. 25 Закона о рынке ценных бумаг установлено, что вместо отчета об итогах дополнительного выпуска эмитент вправе представить уведомление об итогах дополнительного выпуска акций при соблюдении условий, установленных п. 2 ст. 25 данного закона (в т. ч. ценные бумаги размещены путем открытой подписки, оплачены деньгами и (или) эмиссионными ценными бумагами, допущенными к организованному торгам, и др.).

### 5) Подача документов на государственную регистрацию изменений в уставе, связанных с увеличением уставного капитала путем размещения дополнительных акций (п. 2 ст. 12 Закона об АО).

Закон об АО и Закон о рынке ценных бумаг не устанавливают срока подачи документов на государственную регистрацию изменений, вносимых в устав общества в связи с увеличением уставного капитала путем дополнительного выпуска акций. Полагаем, что документы в регистрирующий орган следует подавать в разумный срок после получения эмитентом из Банка России уведомления о государственной регистрации отчета об итогах дополнительного выпуска ценных бумаг и самих отчетов об

итогах дополнительного выпуска ценных бумаг с отметкой о государственной регистрации.

При увеличении уставного капитала АО путем размещения дополнительных акций уставный капитал увеличивается на сумму номинальной стоимости размещенных дополнительных акций, а количество объявленных акций определенных категорий и типов уменьшается на число размещенных дополнительных акций определенных категорий и типов.

В отличие от АО процедура увеличения уставного капитала ООО посредством дополнительных вкладов участников менее формализована и состоит из следующих этапов:

- 1) принятие общим собранием решения об увеличении уставного капитала;
- 2) внесение дополнительных вкладов;
- 3) принятие общим собранием участников решения об утверждении итогов внесения дополнительных вкладов и о внесении в устав общества изменений, связанных с увеличением размера уставного капитала общества;
- 4) подача документов на государственную регистрацию изменений в уставе в связи с увеличением уставного капитала (в течение месяца со дня принятия решения об утверждении итогов внесения дополнительных вкладов, п. 2.1 ст. 19 Закона об ООО).

Одновременно с решением об увеличении уставного капитала общества на основании заявления его участника о внесении им дополнительного вклада принимаются решения: 1) о внесении в устав изменений в связи с увеличением уставного капитала; 2) об увеличении номинальной стоимости доли участника общества, подавшего заявление о внесении дополнительного вклада, и в случае необходимости решение об изменении размеров долей участников общества. Такие решения принимаются всеми участниками общества единогласно. При этом номинальная стоимость доли каждого участника общества, подавшего заявление о внесении дополнительного вклада, увеличивается на сумму, равную или меньшую стоимости его дополнительного вклада.

## Средства оплаты долей (акций)

Аналогичные по своему содержанию нормы о средствах оплаты долей (акций) содержатся в Законе об ООО и в Законе об АО. Так, согласно п. 1 ст. 15 Закона об ООО и п. 2 ст. 34 Закона об АО оплата долей (акций) в уставном капитале ООО (АО) может осуществляться деньгами, ценными бумагами, другими вещами или имущественными правами либо иными имеющими денежную оценку правами.

Несмотря на то, что приведенный перечень объектов гражданских прав, которыми могут оплачиваться доли (акции) в уставном капитале обществ, достаточно широк, необходимо учитывать, что некоторые федеральные законы ограничивают виды имущества, принимаемого в оплату акций и долей обществ. Например:

- п. 6 ст. 3 Федерального закона от 25.10.2001 г. № 137-ФЗ «О введении в действие Земельного кодекса РФ» не допускается внесение в уставной капитал АО и ООО права постоянного (бессрочного) пользования земельными участками;
- п. 3 ст. 4 Федерального закона от 29.11.2001 г. № 156-ФЗ «Об инвестиционных фондах» ограничивает оплату акций акционерного инвестиционного фонда только денежными средствами или имуществом, предусмотренным его инвестиционной декларацией;
- в силу ст. 35 ФЗ от 22.07.2005 г. № 116-ФЗ «Об особых экономических зонах в Российской Федерации» резидент особой экономической зоны — арендатор земельного участка, находящегося в государственной и (или) муниципальной собственности, не вправе вносить арендные права в качестве вклада в уставный капитал АО и ООО;
- ст. 5 Федерального закона от 04.12.2006 г. № 201-ФЗ «О введении в действие Лесного кодекса Российской Федерации» предусматривает, что арендатор по договору аренды участка лесного фонда (или лесного участка), если государственный кадастровый учет таких участков не осуществлялся, не вправе вносить арендные права в качестве вклада в уставный капитал АО и ООО;

- п. 2 ст. 18 Федерального закона от 24.07.2007 г. № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» запрещается внесение прав пользования имуществом, переданного субъектам малого и среднего предпринимательства и организациям, образующим инфраструктуру поддержки субъектов малого и среднего предпринимательства, в уставный капитал любых других субъектов хозяйственной деятельности.

Также оплата долей (акций) в уставном капитале не может осуществляться имуществом, изъятым из гражданского оборота и ограниченным в обороте. К такому имуществу относятся, к примеру, лесные участки в составе земель лесного фонда, находящиеся в федеральной собственности (ст. 8 Лесного кодекса РФ), водные объекты, находящиеся в федеральной собственности (ч. 1 ст. 8 Водного кодекса РФ), гражданское и служебное оружие (ст. 6 Федерального закона от 13.12.1996 г. № 150-ФЗ «Об оружии»), музейные ценности (Федеральный закон от 26.05.1996 г. № 54-ФЗ «О Музейном фонде РФ и музеях в РФ») и другие объекты, определяемые законодательством.

Отметим, что сами участники общества (акционеры) могут предусмотреть в уставе виды имущества, которым не могут быть оплачены доли (акции) в уставном капитале общества (абз. 4 п. 2 ст. 15 Закона об ООО, абз. 2 п. 2 ст. 34 Закона об АО). Соответственно, при наличии в уставе общества такого рода ограничений договор о размещении акций (долей) не может предусматривать возможность их оплаты этими видами имущества.

Кроме того, законодательством также предусмотрены ограничения оплаты акций иностранной валютой. В соответствии с п. 3 ст. 317 ГК РФ использование иностранной валюты, а также платежных документов в иностранной валюте при осуществлении расчетов на территории РФ по обязательствам допускается в случаях, в порядке и на условиях, определенных Федеральным законом от 10.12.2003 г.





№ 173-ФЗ «О валютном регулировании и валютном контроле».

Согласно ст. 6 ФЗ «О валютном регулировании и валютном контроле» валютные операции между резидентами и нерезидентами осуществляются без ограничений, за исключением валютных операций, предусмотренных статьями 7, 8 и 11 указанного закона. Согласно разъяснениям ФСФР России, данным в письме от 22.03.2007 г. № 07-ОВ-03/5724, оплата нерезидентами акций российских АО, в том числе при их размещении, может осуществляться иностранной валютой. В то же время оплата резидентами приобретаемых акций российских АО иностранной валютой не допускается.

Оба закона (Закон об ООО и Закон об АО) предусматривают возможность оплаты дополнительных долей (акций) путем зачета денежных требований к обществу<sup>2</sup>. При этом в силу п. 4 ст. 19 Закона об ООО зачет денежных требований участника к обществу допускается по решению общего собрания участников общества, принятому всеми участниками общества единогласно. Применительно к АО, оплата дополнительных акций путем зачета денежных требований к обществу допускается в случае их размещения посредством **закрытой подписки** (п. 2 ст. 34 Закона об АО).

Следует отметить, что общее правило п. 2 ст. 34 Закона об АО и п. 2 ст. 15 Закона об ООО не запрещает оплачивать дополнительные доли (акции) общества имущественными правами<sup>3</sup>, которые представляют собой требования к самому обществу, а также облигациями и векселями этого общества. При этом после осуществления такой оплаты соответствующие обязательства общества будут прекращаться совпадением должника и кредитора в одном лице (ст. 413 ГК РФ). Вместе с тем, такой способ прекращения обязательств не является зачетом в смысле ст. 410 ГК РФ. В этой

связи для осуществления такой оплаты не требуется соблюдение условий применения зачета, предусмотренных статьей 410 ГК РФ, но должны соблюдаться требования п. 3 ст. 34 Закона об АО и п. 2 ст. 15 Закона об ООО в части денежной оценки имущества, вносимого в оплату размещаемых дополнительных акций (Информационное письмо ФСФР РФ «Об оплате дополнительных акций, размещаемых посредством закрытой подписки, путем зачета денежных требований к акционерному обществу» от 03.11.2010 г.).

В случае оплаты долей (акций) в уставном капитале ООО (АО) неденежными средствами возникает необходимость их денежной оценки.

По общему правилу, предусмотренному при оплате акций неденежными средствами, для определения рыночной стоимости такого имущества должен привлекаться независимый оценщик, если иное не установлено Законом об АО. При этом в силу абз. 3 п. 3 ст. 34 Закона об АО величина денежной оценки имущества, произведенной учредителями общества и советом директоров общества, не может быть выше величины оценки, произведенной независимым оценщиком.

Применительно к ООО денежная оценка имущества, вносимого для оплаты долей в уставном капитале ООО, утверждается решением общего собрания участников общества, принимаемым всеми участниками общества единогласно (п. 2 ст. 15 Закона об ООО).

Если номинальная стоимость или увеличение номинальной стоимости доли участника общества в уставном капитале общества, оплачиваемой неденежными средствами, составляет более чем двадцать тысяч рублей, в целях определения стоимости этого имущества должен привлекаться независимый оценщик при условии, что иное не предусмотре-

<sup>2</sup> В редакции данных законов до 2009 года использование зачета при оплате дополнительных долей (акций) было под прямым запретом (п. 2 ст. 34 Закона об АО, п. 4 ст. 19 Закона об ООО).

<sup>3</sup> Не все имущественные права подлежат передаче. Так, согласно статье 383 ГК РФ нельзя передать имущественные права, неразрывно связанные с личностью или положением, в частности, требование об алиментах, о возмещении вреда, причиненного жизни и здоровью, возмещении ущерба, взыскиваемого на основании специальной нормы закона.

но Законом об ООО. Номинальная стоимость или увеличение номинальной стоимости доли участника общества, оплачиваемой такими неденежными средствами, не может превышать сумму оценки указанного имущества, определенную независимым оценщиком (абз. 2 п. 2 ст. 15 Закона об ООО).

При этом в судебной практике сложился единообразный подход, в соответствии с которым отсутствие независимой оценки неденежного вклада номинальной стоимостью более 20 000 руб. в силу положений ст. ст. 166, 168 ГК РФ влечет признание сделки по внесению такого вклада в уставный капитал недействительной, поскольку не соблюдена обязательная процедура оценки неденежного вклада участника общества, установленная п. 2 ст. 15 Закона об ООО (Постановление ФАС ЗСО от 05.03.2009 г. № Ф04-3633/2008(1688-А02-11) по делу № А02-584/2007; Постановление ФАС УО от 06.08.2009 г. № Ф09-4585/09-С4 по делу № А60-24585/2008-С4). Соответственно, отсутствие произведенной оценщиком денежной оценки имущества, вносимого для оплаты доли в уставном капитале ООО, в силу ст. 168 ГК РФ влечет недействительность таких сделок (абз. 5 п. 1 Информационного письма Президиума ВАС РФ от 30.05.2005 г. № 92 «О рассмотрении арбитражными судами дел об оспаривании оценки имущества, произведенной независимым оценщиком», Постановление ФАС ПО от 12.12.2011 г. по делу № А72-8529/2010).

Закон об ООО, в отличие от Закона об АО, содержит специальную норму, регулирующую ответственность субъектов оценки. Так, в случае оплаты долей в уставном капитале общества неденежными средствами участники общества и независимый оценщик солидарно несут при недостаточности имущества общества субсидиарную ответственность по его обязательствам в размере завышения стоимости имущества, внесенного для оплаты долей в уставном капитале общества в течение

трех лет с момента внесения в устав общества предусмотренных ст. 19 Закона об ООО изменений (абз. 3 п. 2 ст. 15 Закона об ООО).

Итак, резюмируя сказанное, можно сделать вывод о том, что процедуры увеличения уставного капитала путем размещения дополнительных акций (долей) АО (ООО) существенно различаются.

**Во-первых**, по сравнению с порядком увеличения уставного капитала ООО, аналогичный процесс для АО усложнен необходимостью эмиссии акций. В связи с чем АО требуется зарегистрировать дополнительный выпуск акций, раскрыть информацию о таком выпуске, разместив акции, зарегистрировать отчет об итогах их выпуска, и уже только после этого зарегистрировать изменения в устав.

**Во-вторых**, в отличие от ООО, акционерное общество вправе размещать дополнительные акции только в пределах количества и категории (типа) объявленных акций, установленных уставом общества. При отсутствии в уставе общества положений об объявленных акциях или при недостаточном количестве объявленных акций, предусмотренных уставом общества, процедура увеличения капитала осложняется дополнительным этапом внесения необходимых изменений в устав.

Вместе с тем применительно к ООО порядок увеличения уставного капитала менее формализован и регламентирован: после принятия решений и совершения необходимых действий в устав ООО вносятся соответствующие изменения, впоследствии осуществляется государственная регистрация таких изменений. В этой связи, **увеличение уставного капитала ООО сопряжено с меньшими временными и финансовыми издержками, реализация такой процедуры не требует специальных навыков и знаний, наличие которых желательно при проведении процедуры увеличения уставного капитала АО.**