

СУДЬБА АКЦИЙ НА БАЛАНСЕ ОБЩЕСТВА



Захарчук О.С. Заместитель
директора юридического
департамента
Консалтинговой группы
«ТАКО», к.ю.н.

Для начала следует оговориться, что действующее акционерное законодательство не содержит термина «акции на балансе общества», однако он довольно часто встречается в публикациях и профессиональном обиходе. Стремление специалистов использовать единый термин «акции на балансе общества» вполне объяснимо, т. к. действующее законодательство относительно рассматриваемых случаев не всегда может похвастаться точностью и единообразием содержания формулировок. Например, в случае с использованием термина «право собственности общества на акции» при более внимательном рассмотрении оказывается, что под «правом собственности» в данном варианте понимается не совсем то, или, если быть точным, совсем не то «право собственности», каким наделены иные собственники акций.

Термин «акции на балансе общества» удобен в применении как учетная категория, из которой следует, что владельцем акций является само общество-эмитент, вне зависимости от оснований зачисления их на баланс общества. С технико-юридической позиции представляется более целесообразным употреблять термин «переход к обществу прав на собственные акции».

Действующий Федеральный закон от 26.12.1995 г. № 208-ФЗ «Об акционерных обществах» (далее - Закон) содержит ряд норм, регламентирующих основания перехода к обществу прав на собственные акции. Относительно данного вопроса также непросто воздержаться от критики юридической техники систематизации статей Закона. Требованию системного и логического единства в данном случае отвечают только нормы главы IX Закона, регулирующие случаи приобретения и выкупа обществом размещенных акций. Однако помимо указанной главы случаи перехода прав на собственные акции предусмотрены пунктом 3 статьи 7 Закона о преимущественном праве приобретения закрытым акционерным обществом акций, продаваемых его акционерами, и статьей 34 Закона о переходе к обществу права собственности на акции в случае неполной оплаты акций в течение года с момента государственной регистрации общества.

Таким образом, в качестве нормативных оснований перехода к обществу прав на собственные акции следует выделить:

1. Ст. 34 — переход к обществу права собственности на акции в случае неполной оплаты акций, распределенных при его учреждении.
2. Ст. 72 — приобретение обществом размещенных акций.
3. Ст. 75 — выкуп обществом акций по требованию акционера.
4. П. 3 ст. 7 — переход к закрытому акционерному обществу прав на акции в порядке реализации преимущественного права приобретения.

Рассмотрим подробнее каждый из случаев перехода к обществу прав на собственные акции.

При неполной оплате акций, размещенных при учреждении общества, в течение одного года с момента государственной регистрации общества право собственности на акции, цена размещения которых соответствует неоплаченной сумме, переходит к обществу согласно п. 1 ст. 34 Закона.

Рассматривая данный случай перехода акций на баланс общества, следует учитывать, что неполная оплата акций, размещенных при учреждении общества, по истечении годового срока порождает единственное правовое последствие - переход неоплаченных акций в собственность общества, и не предусматривает иных последствий. Например, таких, как право общества-эмитента требовать их оплаты или исключения недоплатившего участника из общества, что поддерживается судебной практикой (Определение ВАС РФ от 19.04.2011 г. № ВАС-4329/11 по делу № А46-2352/2010, Постановление ФАС Западно-Сибирского округа от 14.12.2010 г. по делу № А46-2352/2010).

Один из наиболее проблемных практических моментов перехода к обществу прав собственности на акции в случае их неполной оплаты связан с вопросом списания не полностью оплаченных акций со счета владельца акций на счет общества. Порядок зачисления акций на лицевой счет эмитента регламентирован Постановлением ФКЦБ РФ от 30.08.2001 г. № 21 «О порядке учета в системе ведения реестра не полностью оплаченных акций и внесения в систему ведения реестра изменений, касающихся перерегистрации акций, переходящих в распоряжение эмитента в случае их неполной оплаты в предусмотренный законом срок» (далее - Постановление).

Согласно п. 6 Постановления держатель реестра обязан перерегистрировать на имя эмитента акции, которые не были полностью оплачены в срок, предусмотренный решением об их размещении или договором, на основании которого производилось их распределение при учреждении. При этом изначально в соответствии с п. 1 Постановления не полностью оплаченные при размещении (распределении при учреждении) акции должны учитываться в системе ведения реестра владельцев ценных бумаг на лицевом счете зарегистрированного лица как обремененные обязательством по их полной оплате. Внесение записи об обременении акций обязательством по их полной оплате производится держателем реестра по распоряжению эмитента одновременно со списанием таких акций с эмиссионного счета эмитента при их размещении (распределении при учреждении) в случае их неполной оплаты.

Таким образом, в случае неполной оплаты по истечении срока оплаты списание акций, обремененных обязательством по их полной оплате, со счета владельца акций на счет эмитента может быть беспрепятственно осуществлено реестродержателем только при наличии записи об обременении акций обязательством по их полной оплате. В случае отсутствия по какой-либо причине записи об обременении списание не полностью оплаченных акций со счета владельца на счет эмитента возможно только в судебном порядке.

Относительно вопроса о возможности использования акций, перешедших к обществу в результате неполной оплаты при учреждении, формальный подход свидетельствует о том, что общество в данном случае наделяется правами собственника, т. к. из самой формулировки следует, что к обществу переходит именно право собственности. Однако дальнейший анализ нормы ст. 34 Закона и сопоставление объема предоставленных правомочий с правомочиями собственника, закрепленными в ст. 209 ГК РФ и предоставленными самим Законом иным собственникам акций, свидетельствует о том, что в

случае со ст. 34 Закона термин «право собственности» использован законодателем с существенными ограничениями.

Объем правомочий права собственности общества на акции, перешедшие в порядке, предусмотренном п. 1 ст. 34 Закона, не может быть сопоставим с правомочиями иных собственников акций. Как указано в подп. 3 п. 7 Постановления Пленума ВАС РФ от 18.11.2003 г. № 19 «О некоторых вопросах применения Федерального закона «Об акционерных обществах», общество вправе осуществлять правомочия собственника в отношении указанных акций в пределах, установленных Законом. Акции, право собственности, на которые перешло к обществу, не предоставляют права голоса, не учитываются при подсчете голосов, по ним не начисляются дивиденды. Общество обязано распорядиться этими акциями лишь способом, предусмотренным Законом: реализовать их по цене не ниже номинальной стоимости не позднее года после приобретения; в противном случае общество обязано принять решение об уменьшении своего уставного капитала с погашением соответствующих акций. Общество не вправе передавать находящиеся в его собственности акции в залог, отчуждать их безвозмездно или по цене более низкой, чем указано в Законе. Сделки, заключенные обществом с нарушением указанных ограничений, являются ничтожными.

Таким образом, право собственности на акции, перешедшее к обществу в предусмотренном п. 1 ст. 34 Закона порядке, является условной категорией, т. к. в полном объеме не предоставляет обществу всех правомочий собственника, предусмотренных гражданским законодательством. По сути, можно сделать вывод, что акции на балансе общества не предоставляют вообще никаких прав.

Кроме того, право собственности общества на акции, перешедшие к обществу в результате неполной оплаты при учреждении общества, ограничено и временными рамками. Закон предусматривает, что в течение одного года с момента их приобретения общество обязано принять решение об уменьшении своего уставного капитала или в целях оплаты уставного капитала реализовать приобретенные акции по цене не ниже их рыночной стоимости. В случае если рыночная стоимость акций ниже их номинальной стоимости, акции должны быть реализованы по цене не ниже их номинальной стоимости. При этом, если акции не будут реализованы обществом в течение одного года после их приобретения, общество обязано в разумный срок принять решение об уменьшении своего уставного капитала путем погашения таких акций.

На практике применения данной нормы возникают вопросы, обусловленные использованием категории «разумный срок». При определении временных рамок «разумности» сроков рекомендуется руководствоваться доводом о том, что решение об уменьшении уставного капитала принимается общим собранием акционеров. Исходя из чего, разумный срок можно рассматривать как срок, необходимый для созыва общего собрания, перед которым будет поставлен соответствующий вопрос.

К числу неблагоприятных последствий нарушения требования об уменьшении уставного капитала в разумный срок в случае если по истечении года акции не были реализованы, следует отнести возможность ликвидации общества в судебном порядке по требованию органа, осуществляющего государственную регистрацию юридических лиц, либо иного государственного органа или органа местного управления, которым федеральным законом предоставлено право на предъявление таких требований.

Анализ судебной практики по искам уполномоченных органов о принудительной ликвидации общества позволяет сделать вывод, что юридическое лицо может быть ликвидировано по решению суда только в том случае, если при его создании были допущены грубые нарушения закона и эти нарушения носят неустранимый характер. При этом несвоевременное принятие решения об уменьшении уставного капитала в соответствии со ст. 34 Закона или непринятие такого решения, по мнению арбитражных судов, не является неустранимым нарушением, и при наличии обязательства общества принять решение об уменьшении уставного капитала в удовлетворении исковых требований о принудительной ликвидации арбитражные суды отказывают.

В подтверждение этой позиции можно привести содержание п. 3 Информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 13.08.2004 г. № 84 «О некоторых вопросах применения арбитражными судами статьи 61 Гражданского кодекса Российской Федерации», согласно которому юридическое лицо не может быть ликвидировано, если допущенные им нарушения носят малозначительный характер или вредные последствия таких нарушений устранены.

Помимо рассмотренного выше варианта, акции могут переходить на баланс общества и в результате их приобретения обществом в следующих случаях:

а) в целях уменьшения уставного капитала общества, что закреплено в п. 1 ст. 72 Закона. Для реализации данного права необходимо принятие общим собранием акционеров решения об уменьшении уставного капитала общества путем приобретения части размещенных акций в целях сокращения их общего количества. Необходимо учитывать, что приобретение обществом размещенных акций в целях уменьшения уставного капитала общества возможно, только если это предусмотрено уставом общества и с соблюдением условия, что номинальная стоимость акций, оставшихся в обращении, не станет ниже минимального размера уставного капитала;

б) в иных целях, нежели уменьшение уставного капитала общества, что закреплено в п. 2 ст. 72 Закона. Приобретение обществом размещенных акций в иных целях, так же как и приобретение акций в целях уменьшения уставного капитала общества, возможно, только если это предусмотрено уставом общества.

Принятие решения о приобретении обществом размещенных им акций в иных целях отнесено к компетенции общего собрания акционеров или совета директоров общества.

При этом необходимо учитывать установленные Законом количественные ограничения возможности приобретения обществом собственных акций в иных случаях. Нормами п. 2 ст. 72 Закона предусмотрено, что если в результате приобретения обществом акций номинальная стоимость акций общества, находящихся в обращении, составит менее 90% от уставного капитала общества, то общество принимать решение о приобретении акций не вправе. Иначе говоря, общество вправе принять решение о приобретении не более 10% акций, находящихся в обращении.

Приобретение обществом собственных акций также носит временный характер. В случае если акции приобретены обществом на основании принятого решения об уменьшении уставного капитала путем приобретения акций в целях сокращения их общего количества, то согласно п. 3 ст. 72 Закона такие акции погашаются при их приобретении.

Если же акции приобретены обществом в иных целях, нежели уменьшение уставного капитала общества, они не предоставляют права голоса, не учитываются при подсчете

голосов, по ним не начисляются дивиденды, такие акции должны быть реализованы по цене не ниже их рыночной стоимости не позднее одного года с даты их приобретения. При несоблюдении годичного срока реализации общее собрание акционеров должно принять решение об уменьшении уставного капитала путем погашения указанных акций.

Принимая решение о приобретении обществом акций вне зависимости от того, приобретаются они с целью уменьшения уставного капитала или в иных целях, следует учитывать установленные Законом ограничения на приобретение собственных акций.

Полный перечень ограничений установлен нормами ст. 73 Закона, в частности, общество не вправе осуществлять приобретение размещенных им обыкновенных акций:

- 1) до полной оплаты всего уставного капитала общества;
- 2) если на момент их приобретения общество отвечает признакам несостоятельности (банкротства) или указанные признаки появятся в результате приобретения этих акций;
- 3) если на момент их приобретения стоимость чистых активов общества меньше его уставного капитала, резервного фонда и превышения над номинальной стоимостью определенной уставом ликвидационной стоимости размещенных привилегированных акций либо станет меньше их размера в результате приобретения акций.

Относительно приобретения обществом привилегированных акций действуют те же ограничения, что установлены для обыкновенных акций, с корректировкой на категорию в части невозможности приобретения привилегированных акций, если на момент их приобретения стоимость чистых активов общества меньше его уставного капитала, резервного фонда и превышения над номинальной стоимостью определенной уставом ликвидационной стоимости размещенных привилегированных акций, владельцы которых обладают преимуществом в очередности выплаты ликвидационной стоимости перед владельцами типов привилегированных акций, подлежащих приобретению, либо станет меньше их размера в результате приобретения акций.

В отношении всех категорий акций действует самостоятельное ограничение - общество не вправе осуществлять приобретение размещенных акций до выкупа всех акций по предъявленным требованиям акционеров. Кроме того, помимо перечисленных в ст. 73 Закона, следует учитывать ранее упомянутые ограничения по времени нахождения акций на балансе общества (не более одного года), а также количественные ограничения на приобретение обществом собственных акций (не более 10 процентов).

Последствия нарушения ограничений при приобретении обществом собственных акций трактуются судебной практикой однозначно - сделка по приобретению обществом собственных акций, заключенная в нарушение требований ст. 73 Закона, является ничтожной (Определение ВАС РФ от 09.06.2010 г. № ВАС-3364/10 по делу № А56-40149/2008, Постановление ФАС Северо-Кавказского округа от 23.07.2009 г. по делу № А53-8378/2008-С1 -21).

Еще одним вариантом перехода акций на баланс общества является выкуп последним собственных акций в порядке, предусмотренном статьями 75, 76 Закона.

Применительно к данному случаю необходимо учитывать отличия выкупа акций от приобретения, рассмотренного выше, т. к. приобретение осуществляется по волеизъявлению общества, а выкуп акций осуществляется вне зависимости от воли общества по требованию акционеров.

Требования акционеров - владельцев голосующих акций о выкупе акций обществом возможны в случаях реорганизации общества или совершения крупной сделки, если акционеры голосовали против принятия решения о его реорганизации или одобрения указанной сделки либо не принимали участия в голосовании, а также в случае утверждения устава общества в новой редакции или внесения изменений и дополнений в устав общества, ограничивающих права акционеров, если они голосовали против принятия соответствующего решения или не принимали участия в голосовании.

Перечень оснований, дающих акционеру право требовать выкупа обществом принадлежащих данному акционеру акций, установлен ст. 75 Закона и является исчерпывающим. При этом предъявляемые акционерами требования о выкупе акций обязательны для общества. При отказе или уклонении от их выполнения акционер может обратиться в арбитражный суд с иском об обязании общества выкупить акции.

На практике споры по поводу выкупа акций не редкость. Анализ судебной практики позволяет сделать вывод, что связаны данные споры не только с отказами общества в удовлетворении требований акционеров о выкупе, но и с определением цены выкупа, сроков, в течение которых он должен осуществляться.

Объем прав и судьба акций, поступающих на баланс общества в результате выкупа, аналогичны случаям с приобретением акций, рассмотренным ранее. Акции, выкупленные обществом, не предоставляют право голоса, не учитываются при подсчете голосов, по ним не начисляются дивиденды. Указанные акции должны быть реализованы по цене не ниже их рыночной стоимости не позднее чем через один год со дня перехода права собственности на выкупаемые акции к обществу, в ином случае общее собрание акционеров должно принять решение об уменьшении уставного капитала общества путем погашения указанных акций.

Кроме рассмотренных случаев перехода акций на баланс общества, в отношении закрытых акционерных обществ Закон предусматривает также приобретение обществом акций в порядке реализации преимущественного права. Высшим Арбитражным Судом РФ подчеркнуто, что преимущественное право общества на приобретение акций, продаваемых его акционерами, действует в случаях, когда оно предусмотрено уставом общества. Указанным правом общество может воспользоваться лишь при условиях, что акционеры данного общества не использовали принадлежащее им преимущественное право на приобретение акций и действует преимущественное право при отчуждении акций только путем продажи (Постановление Пленума ВАС РФ от 18.11.2003 г. № 19 «О некоторых вопросах применения Федерального закона «Об акционерных обществах»).

Порядок, процедура и сроки реализации закрытым акционерным обществом преимущественного права приобретения собственных акций установлены п. 3 ст. 7 Закона.

Однако в Законе прямо не регламентированы вопросы о том, какой орган должен принимать решение о приобретении акций при реализации преимущественного права общества, четко не определены права, предоставляемые такими акциями, и последствия приобретения акций в порядке реализации преимущественного права.

По логике Закона, право принятия такого решения должно принадлежать общему собранию либо совету директоров. Однако Закон напрямую не относит принятие указанного решения ни к компетенции общего собрания, ни к компетенции совета директоров; соответственно, по общему правилу подобное решение принимает единоличный исполнительный орган общества. Однако далеко не каждое общество готово передать решение таких судьбоносных для общества вопросов в компетенцию генерального

директора, в связи с чем на практике имеются многочисленные случаи внесения в устав положений о том, что решение о приобретении акций при реализации преимущественного права самого общества, а также при последующем их отчуждении принимается советом директоров.

Еще один важный вопрос и еще один пробел касается цены и порядка ее определения при реализации закрытым акционерным обществом акций, приобретенных им в порядке преимущественного права выкупа. При решении вопроса о цене последующей реализации акций, приобретенных по преимущественному праву, допустимо применять аналогию п. 3 ст. 72 и п. 6 ст. 76 Закона. Акции, поступившие в распоряжение общества, в течение года должны быть реализованы по их рыночной стоимости.

Закон не устанавливает, кто и в каком порядке должен определять рыночную стоимость таких акций. И если этот вопрос уставом общества прямо не отнесен к компетенции совета директоров, то решение вправе принимать единоличный исполнительный орган, что вкупе с отсутствием законодательных требований о привлечении независимого оценщика чревато нарушением интересов акционеров.

Относительно количества акций, приобретаемых в порядке реализации закрытым акционерным обществом преимущественного права, и десятипроцентного ограничения на приобретение собственных акций, установленного ст. 72 Закона, на практике возникает вопрос: «А возможно ли приобретение более 10 процентов собственных акций в порядке реализации закрытым акционерным обществом преимущественного права на основании п. 3 ст. 7 Закона?»

Высший Арбитражный Суд РФ дает положительный ответ на данный вопрос в п. 1.1 Информационного письма Президиума ВАС РФ от 25.06.2009 г. № 131 «Обзор практики рассмотрения арбитражными судами споров о преимущественном праве приобретения акций закрытых акционерных обществ», указывая, что при реализации обществом предусмотренного уставом преимущественного права приобретения собственных акций положения статьи 72 Закона не применяются. При этом ВАС РФ отмечает необходимость соблюдения ограничений, установленных в интересах кредиторов акционерного общества и его акционеров статьей 73 Закона.

Системный анализ норм Закона (ст. 7, ст. 25, ст. 29, ст. 34, ст. 72, ст. 75) и сути акционерных отношений позволяет сделать вывод, что вне зависимости от оснований и условий перехода к обществу прав на собственные акции действует общий «режим собственных акций», т. е. по истечении года они должны быть реализованы, в противном случае нереализованные акции подлежат погашению.

Закон не содержит указания на круг лиц, которым могут быть реализованы собственные акции общества, при этом Закон не содержит никаких ограничений относительно свободы отчуждения акций на балансе общества, из чего следует вывод, что акции, перешедшие к обществу в порядке реализации преимущественного права, могут быть отчуждены любому лицу.

В закрытых акционерных обществах при реализации собственных акций согласно буквальному смыслу пункта 3 статьи 7 Закона, в соответствии с которым акционеры закрытого общества пользуются преимущественным правом приобретения акций, продаваемых другими акционерами общества, при продаже акций самим обществом преимущественное право на акционеров общества не распространяется.

Наличие правовых пробелов в акционерном законодательстве в части определения круга лиц, которым могут быть реализованы акции, уровня и порядка определения цены реализации, в совокупности с правовой неурегулированностью вопроса об органе, компетентном принимать решения об отчуждении акций, усугубленной тем, что не во всех закрытых акционерных обществах сформирован совет директоров, предоставляют поле для злоупотреблений со стороны отдельных менеджеров общества, которые фактически по своему усмотрению могут распорядиться акциями, например, с целью введения в состав общества «выгодного для определенных целей» акционера или манипулирования ценой продажи акций.

Отсутствие законодательно регламентированных способов и форм реализации закрытым акционерным обществом акций, приобретенных по преимущественному праву, не исключает и такой формы отчуждения указанных акций, как премирование менеджмента, выплата вознаграждения членам совета директоров, что в конечном итоге также может влиять на изменения в составе акционеров и доле участия в голосовании на общем собрании акционеров.

В заключение можно отметить, что, независимо от способов и оснований перехода к обществу прав на собственные акции, судьба акций «на балансе общества» определена правовым «режимом собственных акций», означающим, что такие акции не являются голосующими, не учитываются при подсчете голосов, по ним не начисляются дивиденды, по истечении года они должны быть реализованы или погашены, т. е. должно произойти уменьшение уставного капитала. Общество не вправе передавать находящиеся в его собственности акции в залог, отчуждать их безвозмездно или по цене более низкой, чем указана в Законе (не ниже рыночной цены, а если рыночная цена ниже номинальной, то не ниже номинальной цены).

Если акции не будут реализованы или общество приобретет в процессе реализации преимущественного права акции в таком объеме, что номинальная стоимость акций, оставшихся в обращении, станет ниже минимального размера уставного капитала, может быть поставлен вопрос о ликвидации общества.

В результате анализа норм акционерного законодательства, регулирующих режим «акций на балансе общества» и определяющих их судьбу, можно сделать вывод, что реализация этих норм на практике вызывает много вопросов, требующих более детального нормативного и правоприменительного регулирования.