**Акционерные общества меняют устав**

Законы – произведения письменности, по характеру своему драматические,ибо предназначены не столько для чтения, сколько для исполнения.

Ф.Кривин

В настоящее время все акционерные общества готовятся к проведению ежегодного общего собрания акционеров. Не лишним будет еще раз напомнить о том, что одним из основных вопросов на повестке дня станет вопрос о приведении устава акционерного общества в соответствие с действующим законодательством.

1 января 2002г. вступил в законную силу Федеральный закон от 7 августа 2001 г. N 120-ФЗ "О внесении изменений и дополнений в Федеральный закон "Об акционерных обществах" (далее – закон об АО). Акционерным обществам следует привести свои учредительные документы в соответствие с законом об АО (принять решение о внесении изменений в устав на общем собрании акционеров и провести государственную регистрацию указанных изменений) в срок до 1 июля 2002 года.

**\*\*\***

Приведем несколько наиболее ярких примеров, когда положения действующих редакций уставов акционерных обществ не соответствуют закону об АО в редакции, действующей с 1 января 2002г.

Пример № 1:

Уставом ЗАО «Ялмез» предусмотрено, что решение об одобрении общим собранием акционеров крупной сделки принимается квалифицированным большинством – в ¾ голосов акционеров, участвующих в собрании.

Данное положение противоречит статьям 49 и 79 закона об АО. Решение об одобрении крупной сделки, предметом которой является имущество стоимостью от 25% до 50% балансовой стоимости активов общества, принимается общим собранием акционеров простым большинством голосов. Статьей 49 закона об АО определен исчерпывающий перечень вопросов, решение по которым принимается квалифицированным большинством в ¾ голосов на общем собрании акционеров. Общество не праве дополнять данный перечень. В уставе ЗАО «Ялмез» указаны дополнительные вопросы, решение по которым принимается квалифицированным большинством в ¾ голосов на общем собрании акционеров, не установленные законом об АО.

Пример № 2:

Уставом ОАО «Горип» предусмотрено, что дивиденды выплачиваются ежеквартально, раз в полгода и ежегодно.

Данное положение противоречит статье 42 закона об АО, согласно которой акционерное общество вправе выплачивать лишь годовые дивиденды.

Пример № 3:

В уставе акционерного общества его сокращенное наименование определяется как «АОЗТ «Анемаз».

Согласно статье 4 закона об АО сокращенное фирменное наименование общества на русском языке должно содержать полное или сокращенное наименование общества и слова "закрытое акционерное общество" или "открытое акционерное общество" либо аббревиатуру "ЗАО" или "ОАО". Использование в наименование иных терминов и аббревиатур не допускается.

Таким образом, даже если устав копировал закон об АО в прежней редакции, такие положения устава не соответствуют закону об АО в редакции, действующей с 1 января 2002г. Таким акционерным обществам также придется вносить изменения в срок до 1 июля 2002 года.

\*\*\*

Рассмотрим наиболее значимые изменения в закон об АО, которые акционерным обществам следует учесть при внесении изменений в действующие редакции уставов.

1. Принятие решений на общем собрании акционеров

Не все положения Федерального закона от 7 августа 2001 г. N 120-ФЗ "О внесении изменений и дополнений в Федеральный закон "Об акционерных обществах" вступили в силу с 1 января 2002г. Некоторые из них действуют со дня официального опубликования закона в "Российской газете"[1].

Изменения, вступившие в силу с 10 августа 2001г., в первую очередь коснулись порядка принятия решения общим собранием акционеров.

Компетенция общего собрания акционеров перестала быть «исключительной». Как и раньше перечень вопросов, относящихся к компетенции общего собрания акционеров, ограничивается законом об АО. Уставом общества не может быть установлен дополнительный перечень вопросов, решения по которым принимается на общем собрании акционеров общества. Акционеры не вправе принять решение по тем вопросам, которые отнесены к их компетенции уставом общества, но не указаны в законе об АО.

Пример № 4:

Уставом ЗАО «Клот» предусмотрено, что общее собрание акционеров принимает решение о создании дочерних и зависимых обществ.

Законом об АО данный вопрос не отнесен к компетенции общего собрания акционеров. Поэтому, согласно ст. 48 закона об АО общее собрание акционеров не вправе рассматривать и принимать решения по данному вопросу.

Изменился перечень вопросов, отнесенных к компетенции общего собрания акционеров. Так, общее собрание акционеров не праве теперь принять решение о неприменении преимущественного права акционера на приобретение акций общества или ценных бумаг, конвертируемых в акции, предусмотренного ст. 40 настоящего Федерального закон, и определить форму сообщения обществом материалов (информации) акционерам, в том числе определить орган печати в случае сообщения в форме опубликования.

В компетенцию общего собрания акционеров добавлены полномочия по утверждению внутренних документов, регулирующих деятельность органов общества. Аналогичное положение с 1 января 2002г. предусмотрено и статьей закона об АО, определяющей компетенцию совета директоров. При этом закон об АО не устанавливает перечень внутренних документов, которые утверждает общее собрание акционеров и совет директоров. Не дано в законе об АО и понятия внутренних документов общества. Видимо, законодатель оставил данный вопрос для решения его акционерами при составлении устава. Общепринятым является мнение, что общее собрание акционеров утверждает положение о совете директоров, генеральном директоре и других органах общества. Например, ст. 85 закона об АО прямо указывает на то, что внутренний документ общества, определяющий порядок деятельности ревизионной комиссии, утверждается общим собранием акционеров. Можно рекомендовать обществу указать в уставе перечень внутренних документов, утверждаемых общим собранием акционеров и советом директоров.

Акционерным обществам следует изложить в редакции закона об АО положения устава, определяющие компетенцию общего собрания акционеров (Таблица № 1).

Таблица № 1. Изменения в компетенции общего собрания акционеров (ст. 48 закона об АО).

|  |  |
| --- | --- |
| До 9 августа 2001г. | С 10 августа 2001г. |
| Определение предельного размера объявленных акций. | Определение количества, номинальной стоимости, категории (типа) объявленных акций и прав, предоставляемых этими акциями. |
| Увеличение уставного капитала общества путем увеличения номинальной стоимости акций или путем размещения дополнительных акций. | Увеличение уставного капитала общества путем увеличения номинальной стоимости акций или путем размещения дополнительных акций, если уставом общества увеличение уставного капитала общества путем размещения дополнительных акций не отнесено к компетенции совета директоров (наблюдательного совета) общества. |
| Утверждение годовых отчетов, бухгалтерских балансов, счета прибылей и убытков общества, распределение его прибылей и убытков. | Утверждение годовых отчетов, годовой бухгалтерской отчетности, в том числе отчетов о прибылях и убытках (счетов прибылей и убытков) общества, а также распределение прибыли, в том числе выплата (объявление) дивидендов, и убытков общества по результатам финансового года. |
| Принятие решения о неприменении преимущественного права акционера на приобретение акций общества или ценных бумаг, конвертируемых в акции, предусмотренного ст. 40 закона об АО. | Исключен. |
| Образование счетной комиссии. | Избрание членов счетной комиссии и досрочное прекращение их полномочий. |
| Заключение сделок в случаях, предусмотренных ст. 83 закона об АО. | Принятие решений об одобрении сделок в случаях, предусмотренных ст. 83 закона об АО. |
| Совершение крупных сделок, связанных с приобретением и отчуждением обществом имущества, в случаях, предусмотренных ст. 79 закона об АО. | Принятие решений об одобрении крупных сделок в случаях, предусмотренных ст. 79 закона об АО. |
| Определение формы сообщения обществом материалов (информации) акционерам, в том числе определение органа печати в случае сообщения в форме опубликования. | Исключен. |
|  | Утверждение внутренних документов, регулирующих деятельность органов общества. |

С 10 августа 2001г. изменился перечень вопросов, принимаемых общим собранием акционеров квалифицированным большинством – в ¾ голосов акционеров, участвующих в собрании. Поэтому акционерным обществам следует изменить в уставах перечень вопросов, принимаемых общим собранием акционеров в указанном порядке (Таблица № 2).

Таблица № 2. Вопросы, решения по которым принимаются общим собранием акционеров квалифицированным большинством - в ¾ голосов акционеров, участвующих в собрании (ст. 48, 49, 79 закона об АО).

.

|  |  |
| --- | --- |
| До 9 августа 2001г. | С 10 августа 2001г. |
| 1) внесение изменений и дополнений в устав общества или утверждение устава общества в новой редакции;  2) реорганизация общества;  3) ликвидация общества, назначение ликвидационной комиссии и утверждение промежуточного и окончательного ликвидационных балансов;  4) определение предельного размера объявленных акций;  5) совершение крупных сделок, связанных с приобретением и отчуждением обществом имущества, в случаях, предусмотренных статьей 79 закона об АО. | 1) внесение изменений и дополнений в устав общества или утверждение устава общества в новой редакции;  2) реорганизация общества;  3) ликвидация общества, назначение ликвидационной комиссии и утверждение промежуточного и окончательного ликвидационных балансов;  4) определение количества, номинальной стоимости, категории (типа) объявленных акций и прав, предоставляемых этими акциями;  5) приобретение обществом размещенных акций в случаях, предусмотренных законом об АО;  6) одобрение крупных сделок, предметом которых является имущество стоимостью более 50% балансовой стоимости активов общества. |

В исключительных случаях, уставом общества может установлена необходимость большего числа голосов для принятия решения на общем собрании акционеров, чем это установлено законом об АО. Так, статьей 39 закона об АО установлены случаи, когда решение принимается общим собранием акционеров квалифицированным большинством - в ¾ голосов, если уставом общества не установлена необходимость большего числа голосов. К таким решениям относятся:

о размещении акций (эмиссионных ценных бумаг общества, конвертируемых в акции) посредством закрытой подписки (об увеличении уставного капитала общества путем размещения дополнительных акций (о размещении эмиссионных ценных бумаг общества, конвертируемых в акции)),

о размещении посредством открытой подписки обыкновенных акций, составляющих более 25 процентов ранее размещенных обыкновенных акций,

о размещении посредством открытой подписки конвертируемых в обыкновенные акции эмиссионных ценных бумаг, которые могут быть конвертированы в обыкновенные акции, составляющие более 25 процентов ранее размещенных обыкновенных акций.

С 10 августа 2001г. изменен и перечень вопросов, принимаемых общим собранием акционеров по предложению совета директоров общества (Таблица № 3).

Таблица № 3. Вопросы, решения по которым принимается общим собранием только по предложению совета директоров (ст. 48, 49 закона об АО).

|  |  |
| --- | --- |
| До 9 августа 2001г. | С 10 августа 2001г. |
| 1) реорганизация общества;  2) принятие решения о неприменении преимущественного права акционера на приобретение акций общества или ценных бумаг, конвертируемых в акции, предусмотренного ст. 40 закона об АО;  3) определение формы сообщения обществом материалов (информации) акционерам, в том числе определение органа печати в случае сообщения в форме опубликования;  4) дробление и консолидация акций;  5) заключение сделок в случаях, предусмотренных ст. 83 закона об АО;  6) совершение крупных сделок, связанных с приобретением и отчуждением обществом имущества, в случаях, предусмотренных ст. 79 закона об АО;  7) приобретение и выкуп обществом размещенных акций в случаях, предусмотренных законом об АО;  8) участие в холдинговых компаниях, финансово-промышленных группах, иных объединениях коммерческих организаций; | 1) реорганизация общества;  2) увеличение уставного капитала общества путем увеличения номинальной стоимости акций или путем размещения дополнительных акций, если уставом общества увеличение уставного капитала общества путем размещения дополнительных акций не отнесено к компетенции совета директоров (наблюдательного совета) общества;  3) дробление и консолидация акций;  4) принятие решений об одобрении сделок в случаях, предусмотренных ст. 83 закона об АО;  5) принятие решений об одобрении крупных сделок в случаях, предусмотренных ст. 79 закона об АО;  6) приобретение обществом размещенных акций в случаях, предусмотренных законом об АО;  7) принятие решения об участии в холдинговых компаниях, финансово-промышленных группах, ассоциациях и иных объединениях коммерческих организаций;  8) утверждение внутренних документов, регулирующих деятельность органов общества;  9) решение о передаче полномочий единоличного исполнительного органа общества управляющей организации или управляющему |

**\*\*\***

Привести устав в соответствии с законом об АО можно лишь на основании решения общего собрания акционеров. В момент принятия решения общим собранием акционеров будет действовать прежняя редакция устава. И на предстоящем ежегодном общем собрании акционеров, и на внеочередном собрании акционеров, проведенном после 10 августа 2001г., принимать решения акционерам следует с учетом изложенных выше положений закона об АО.

Решение, принятое общим собранием акционеров с нарушением требований закона об АО может быть обжаловано акционером в суд. Однако теперь законодатель установил срок такого обжалования - заявление может быть подано в суд в течение шести месяцев со дня, когда акционер узнал или должен был узнать о принятом решении.

2. Порядок созыва и проведения общего собрания акционеров

В уставах акционерных обществ, в созданных в результате преобразования (приватизации), часто можно найти детальное описание порядка созыва и проведения общего собрания акционеров. В тоже время при подготовке проведения ежегодного собрания акционеров в 2002г. совету директоров следует учитывать новые сроки, установленные законом об АО с 1 января 2002г.

Перечень вопросов, решаемых советом директоров при подготовке к проведению общего собрания акционеров, дополнен двумя новыми пунктами, а именно, определение формы проведения общего собрания акционеров (собрание или заочное голосование) и определение порядка предоставления акционерам информации при подготовке к проведению общего собрания.

Одной из основных обязанностей совета директоров является определение даты составления списка лиц, имеющих право на участие в общем собрании. Дата составления списка не может быть установлена ранее даты принятия решения о проведении общего собрания и более чем за 50 дней до даты проведения собрания. Такой список составляется на основании данных реестра акционеров общества.

При проведении повторного общего собрания акционеров менее чем через 40 дней после несостоявшегося общего собрания акционеров лица, имеющие право на участие в общем собрании акционеров, определяются в соответствии со списком лиц, имевших право на участие в несостоявшемся общем собрании акционеров.

Акционеры могут осуществлять контроль за составлением списка лиц, имеющих право на участие в общем собрании, что выражается в их праве ознакомления с этим списком. Если раньше ознакомиться со списком акционеров могло лицо, зарегистрированное в реестре акционеров и обладающее не менее 10% голосов, то с 1 января 2002г. для реализации такого права достаточно обладать 1% голосов. При этом законом об АО ограничен перечень сведений в отношении физических лиц, предоставляемых без получения их согласия. Кроме того, по требованию любого заинтересованного лица общество в течение трех дней обязано предоставить ему выписку из списка, содержащую данные об этом лице, или справку о том, что оно не включено в список.

Раньше срок направления сообщения был установлен законом об АО только для обществ с числом акционеров – владельцев голосующих акций более тысячи, для остальных обществ этот срок определялся уставом. Как показывает судебная практика нарушение срока уведомления акционера о проведении общего собрания акционеров, установленного уставом, не являлось существенным нарушением закона и не влекло признание решения общего собрания недействительным в случае его обжалования одним из акционеров в суде.

С 1 января 2002г. включенным в список лиц, имеющих право на участие в общем собрании, должны быть направлены сообщения о проведении общего собрания акционеров не позднее чем за 20 дней, а сообщение о проведении собрания, повестка дня которого содержит вопрос о реорганизации – не позднее чем за 30 дней до даты его проведения. Данное требование распространяется на все акционерные общества независимо от числа акционеров.

Законом об АО определены следующие способы такого извещения:

направление сообщения заказным письмом;

вручение каждому из указанных в списке лиц под роспись;

опубликование в доступном для всех акционеров общества печатном издании, определенном уставом общества.

Уставом общества может быть предусмотрен иной способ направления этого сообщения о проведении общего собрания акционеров в письменной форме.

Форму сообщения акционерное общество определяет самостоятельно с учетом требований закона об АО к содержанию сообщения (п. 2 ст. 53 закона об АО). С 1 января 2002г. перечень обязательных требований дополнен положением о форме проведения общего собрания акционеров (собрание или заочное голосование).

Законом установлен перечень информации (материалов), представляемых лицам, имеющим право на участие в общем собрании акционеров (п. 3 ст. 52). С 1 января 2002г. у акционерных обществ появилась возможность дополнить данный перечень в уставе. Указанная информация должна быть доступна лицам, имеющим право на участие в общем собрании для ознакомления в помещении исполнительного органа общества и иных местах, адреса которых указаны в сообщении о проведении общего собрания, - в течение 20 дней, а в случае проведения общего собрания, повестка дня которого содержит вопрос о реорганизации общества – в течение 30 дней до проведения общего собрания, а также во время его проведения.

Пример № 5.

Уставом ОАО «Акдол» предусмотрено, что извещение акционеров о проведении общего собрания осуществляется путем направления им письменного уведомления не позднее чем за 30 дней до даты его проведения.

Данное положение соответствует ст. 52 закона об АО, которой установлен минимально возможный срок уведомления о проведении общего собрания акционеров. Общество вправе установить в уставе более длительный срок.

Не позднее чем через 30 дней после окончания финансового года, если уставом общества не установлен более поздний срок. акционеры (акционер), являющиеся в совокупности владельцами не менее чем 2 процентов голосующих акций общества, вправе выдвинуть кандидатов на выборные должности в обществе и внести вопросы в повестку дня годового общего собрания акционеров. С 1 января 2002г. количество таких предложений не ограничено законом об АО.

Пример № 6.

В уставе ЗАО «Чиб» указано, что акционеры, обладающие в совокупности не менее чем 2% голосующих акций, вправе внести не более двух предложений в повестку дня годового общего собрания акционеров.

Данное положение противоречит ст. 53 закона об АО, согласно которой количество предложений, вносимых акционерами в повестку дня годового общего собрания, не ограничено.

С 1 января 2002г. сокращен с 15 до 5 дней срок, в течение которого совет директоров обязан рассмотреть поступившие предложения и принять решение о включении или об отказе во включении их в повестку дня годового общего собрания акционеров.

Совет директоров вправе по собственной инициативе включать в повестку дня общего собрания акционеров дополнительные вопросы или новых кандидатов в список кандидатур по своему усмотрению. При этом законом об АО не ограничивается срок внесения таких предложений советом директоров. Возможно возникновение следующей ситуации.

Пример № 7:

Срок внесения предложений в повестку дня общего собрания акционеров ЗАО «Бонзо» истек. Акционерами не были предложены кандидатуры на должность генерального директора. Совет директоров, формируя в установленные сроки повестку дня ежегодного общего собрания акционеров, включает в нее вопрос об избрании генерального директора и предлагает кандидатуры на данную должность.

По нашему мнению, действия совета директоров правомерны. Общее собрание акционеров в данном случае вправе проголосовать против предложенной советом директоров кандидатуры генерального директора.

Среди иных новелл закона об АО, касающихся сроков проведения внеочередного общего собрания акционеров, можно назвать следующие.

Внеочередное общее собрание акционеров должно быть проведено в течение 40 дней с момента представления требований о его созыве.

Если предлагаемая повестка дня внеочередного общего собрания акционеров содержит вопрос об избрании членов совета директоров общества, которые должны избираться путем кумулятивного голосования, то такое общее собрание должно быть проведено в течение 70 дней с момента представления требования о его созыве. Меньший срок может быть установлен уставом общества.

С 1 января 2002г. изменился и порядок оформления результатов голосования на общем собрании акционеров. Так, протокол об итогах голосования составляется в срок не позднее 15 дней после закрытия общего собрания акционеров или даты окончания приема бюллетений при проведении общего собрания в форме заочного голосования.

Решения, принятые общим собранием акционеров, а также итоги голосования оглашаются на общем собрании акционеров, в ходе которого проводилось голосование, или доводятся не позднее 10 дней после составления протокола об итогах голосования в форме отчета об итогах голосования до сведения лиц, включенных в список лиц, имеющих право на участие в общем собрании акционеров, в порядке, предусмотренном для сообщения о проведении общего собрания акционеров.

Дополнительные к предусмотренным законом об АО требования к порядку подготовки, созыва и проведения общего собрания акционеров могут быть установлены федеральным органом исполнительной власти по рынку ценных бумаг.

3. Увеличение уставного капитала

3.1. Способы увеличения уставного капитала

В последнее время акционеры, особенно в обществах с «деноменированным» уставным капиталом, все чаще задумываются над вопросом увеличения уставного капитала.

Как и раньше, общество может увеличить уставный капитал путем увеличения номинальной стоимости акций или размещения дополнительных акций. Однако с 1 января 2002г. порядок увеличения уставного капитала претерпел значительные изменения.

Теперь решение об увеличении уставного капитала общества путем увеличения номинальной стоимости акций принимается только общим собранием акционеров. Совет директоров вправе принять решение об увеличении уставного капитала общества лишь путем размещения обществом дополнительных акций в пределах количества и категорий (типов) объявленных акций и только в том случае, если такое право предоставлено совету директоров уставом.

Пример № 8.

Уставом ОАО «Орбер» определены количество и номинальная стоимость акций, которые общество вправе размещать дополнительно к уже размещенным акциям (объявленные акции): «Общее количество всех объявленных обыкновенных акций 10 штук номинальной стоимостью 100 рублей каждая.» К компетенции совета директоров уставом ОАО «Орбер» отнесены полномочия по увеличению уставного капитала общества «путем увеличения номинальной стоимости акций или путем размещения обществом акций в пределах количества и категории (типа) объявленных акций».

Последнее положение противоречит ст. 28 закона об ОА, запрещающее совету директоров принимать решение об увеличение уставного капитала путем увеличения номинальной стоимости акций. С учетом закона об АО данное положение в новой редакции устава ОАО «Орбер» может звучать так: «увеличение уставного капитала общества путем размещения обществом акций в пределах количества и категории (типа) объявленных акций». В этом случае совет директоров вправе принять решение об увеличении уставного капитала.

При этом в уставе общества обязательно должны быть определены количество, номинальную стоимость и категории (типы) объявленных акций. В противном случае Совет директоров не вправе принимать решение об увеличении уставного капитала без соблюдения дополнительных процедур.

Пример № 9.

Уставом ОАО «Нуолк» определено количество и номинальная стоимость акций, которые общество вправе размещать дополнительно к уже размещенным акциям (объявленные акции): «Общее количество всех объявленных акций равно количеству размещенных обыкновенных акций». К компетенции совета директоров уставом ОАО «Нуолк» отнесены полномочия по увеличению уставного капитала общества «путем размещения обществом акций в пределах количества и категории (типа) объявленных акций».

В данном случае уставом общества не определены количество, номинальная стоимость и категории (типов) объявленных акций в нарушение ст. 27 закона об АО. Общее собрание акционеров обязано принять решение о внесении изменений в устав – в части уточнения положения об объявленных акциях. После государственной регистрации изменений совет директоров вправе принять решение об увеличении уставного капитала путем размещения обществом акций в пределах количества и категории (типа) объявленных акций.

Решение об увеличении уставного капитала путем размещения дополнительных акций принимается советом директоров единогласно всеми членами, при этом не учитываются голоса выбывших членов совета директоров общества.

При увеличении уставного капитала общества путем размещения дополнительных акций уставный капитал увеличивается на сумму номинальных стоимостей размещенных дополнительных акций, а количество объявленных акций уменьшается на число размещенных дополнительных акций соответствующих категорий и типов.

Внесение изменений в устав по результатам размещения дополнительных акций общества осуществляется на основании решения общего собрания акционеров об увеличении уставного капитала общества или решения совета директоров общества, если уставом общества ему предоставлено право принятия такого решения.

Внесение в устав общества изменений и дополнений по результатам размещения акций общества допускается при наличии зарегистрированного в Федеральной комиссии по ценным бумагам отчета об итогах выпуска акций.

3.2. Источники увеличения уставного капитала

Принимая решение о способе увеличения уставного капитала обществу следует обратить внимание на то, что увеличение уставного капитала путем увеличения номинальной стоимости акций осуществляется только за счет имущества общества. Подробное описание источников увеличения уставного капитала данным способом можно найти в Стандартах эмиссии акций при учреждении акционерных обществ, дополнительных акций, облигаций и их проспектов эмиссии, утвержденных Постановлением Федеральной комиссии по рынку ценных бумаг от 17 сентября 1996 г. N 19. Так, увеличение уставного капитала акционерного общества путем увеличения номинальной стоимости акций возможно только за счет:

средств, полученных акционерным обществом - эмитентом от продажи своих акций сверх их номинальной стоимости (эмиссионного дохода);

остатков фондов специального назначения (фонда накопления, фонда потребления, фонда социальной сферы) акционерного общества-эмитента по итогам предыдущего года;

нераспределенной прибыли акционерного общества-эмитента;

средств от переоценки основных фондов акционерного общества-эмитента.

Увеличение уставного капитала путем размещения дополнительных акций может производится как за счет имущества общества, так и за счет других источников. Например, за счет средств акционеров, вносимых в оплату размещаемых акций.

Законом об АО предусмотрено как минимум три ограничения при увеличении уставного капитала за счет имущества общества:

Сумма, на которую увеличивается уставный капитал общества за счет имущества общества, не должна превышать разницу между стоимостью чистых активов общества и суммой уставного капитала и резервного фонда общества.

При увеличении уставного капитала общества за счет его имущества путем размещения дополнительных акций эти акции распределяются среди всех акционеров пропорционально количеству принадлежащих ему акций.

Увеличение уставного капитала общества за счет его имущества путем размещения дополнительных акций, в результате которого образуются дробные акции, не допускается.

3.3. Размещение обществом дополнительных акций

Размещение дополнительных акций в открытом акционерном обществе может осуществляться посредством как открытой, так и закрытой подписки. Уставом общества и правовыми актами РФ может быть ограничена возможность проведения закрытой подписки открытыми акционерными обществами. Закрытое акционерное общество может производить размещение дополнительных акций посредством только закрытой подписки.

Размещения дополнительных акций посредством закрытой подписки осуществляется только по решению общего собрания акционеров об увеличении уставного капитала общества путем размещения дополнительных акций. Такое решение принимается общим собранием акционеров квалифицированным большинством – в ¾ голосов акционеров - владельцев голосующих акций, принимающих участие в общем собрании акционеров. Как уже отмечалось ранее, необходимость большего числа голосов для принятия этого решения может быть предусмотрена уставом общества.

В аналогичном порядке обществом принимается решение о размещении посредством открытой подписки дополнительных обыкновенных акций или объявленных акций, конвертируемых в обыкновенные акции, если дополнительные акции составляют более 25 процентов ранее размещенных обыкновенных акций.

Таким образом, если уставом общества предусмотрено, что увеличение уставного капитала путем размещения дополнительных акций в пределах объявленных акций осуществляется по решению совета директоров, он вправе принять такое решение лишь в том случае, если размещение дополнительных акций осуществляется посредством открытой подписки, и размещаемые акции составляют менее 25 процентов ранее размещенных обыкновенных акций. Совет директоров не вправе принять решение об увеличении уставного капитала в закрытом акционерном обществе.

Статьей 40 закона об АО в целях защиты прав акционеров законодателем расширены границы преимущественного права акционеров при размещении акций:

Акционеры имеют преимущественное право приобретения размещаемых акций в количестве, пропорциональном количеству принадлежащих им акций этой категории (типа) при размещении обществом дополнительных акций посредством открытой подписки

Акционеры, голосовавшие против или не принимавшие участия в голосовании по вопросу о размещении посредством закрытой подписки акций имеют преимущественное право приобретения размещаемых акций в количестве, пропорциональном количеству принадлежащих им акций этой категории (типа).

Акционерное общество не вправе принять решение о неприменении преимущественного права приобретения акций.

Преимущественным правом могут воспользоваться акционеры, включенные в список лиц, имеющих преимущественное право приобретения дополнительных акций. Список акционеров составляется на основании данных реестра акционеров на дату принятия решения, являющегося основанием для размещения акций. Срок уведомления акционеров о наличии у них преимущественного права установлен 45 дней с момента направления (вручения) или опубликования уведомления.

Указанные выше положения применяются при размещении обществом привилегированных акций и эмиссионных ценных бумаг, конвертируемых в акции.

3.4. Дробная акция

Введенное с 1 января 2002г. законом об АО понятие «дробная акция» - в настоящее время вызывает много вопросов.

Дробные акции могут образоваться в обществе в следующих случаях:

при осуществлении преимущественного права на приобретение акций, продаваемых акционером закрытого общества,

при осуществлении преимущественного права на приобретение дополнительных акций,

при консолидации акций,

если приобретение акционером целого числа акций невозможно.

Перечень случаев, при которых образуются дробные акции, является исчерпывающим.

Дробная акция является частью акции и предоставляет акционеру - ее владельцу права, предоставляемые акцией соответствующей категории (типа), в объеме, соответствующем части целой акции, которую она составляет.

Законодатель установил, что для целей отражения в уставе общества общего количества размещенных акций все размещенные дробные акции суммируются. В случае, если в результате этого образуется дробное число, в уставе общества количество размещенных акций выражается дробным числом.

Согласно Информационному письму Федеральной комиссии по рынку ценных бумаг от 26 ноября 2001 г. N ИК-09/7948 «Об образовании части акций (дробных акций)» учет прав на дробные акции в системе ведения реестра на лицевых счетах регистратором или эмитентом, осуществляющим ведение реестра самостоятельно, и на счетах депо депозитарием осуществляется без округления, то есть в простых дробях.

В тоже время, по нашему мнению, у общества могут возникнуть некоторые затруднения при подсчете голосов при кумулятивном голосовании, если на общем собрании акционеров присутствуют акционеры, владеющие дробными акциями.

3.5. Оплата акций при увеличении уставного капитала

Дополнительные акции и иные эмиссионные ценные бумаги общества, размещаемые путем подписки, размещаются при условии их полной оплаты.

Акционеры, воспользовавшиеся преимущественным правом приобретения размещаемых дополнительных акций в рамках ст. 40 закона об АО вправе самостоятельно изменить форму оплаты акций – оплатить акции деньгами в том случае, если обществом принято решение об оплате их неденежными средствами.

Во всех остальных случаях форма оплаты дополнительных акций определяется решением об их размещении.

При оплате акций неденежными средствами привлечение независимого оценщика для определения рыночной стоимости вносимого в оплату дополнительных акций имущества обязательно для общества. На основании определенной независимым оценщиком стоимости совет директоров определяет рыночную стоимость имущества, которая не может быть выше величины оценки, произведенной независимым оценщиком.

Следует отметить, что акционерные общества свободны в выборе формы оплаты акций. Оплата иных эмиссионных ценных бумаг может осуществляться только деньгами.

4. Уменьшение уставного капитала общества

Закон об АО определяет случаи, когда общество обязано объявить об уменьшении своего уставного капитала. В то же время общество не вправе уменьшать свой уставный капитал, если в результате такого уменьшения его размер станет меньше минимального размера уставного капитала. Раньше законом об АО устанавливалось, что минимальный размер уставного капитала в этом случае определяется на дату представления документов для государственной регистрации Общества, то есть на дату внесения изменений. Законодатель не делал исключений для Обществ, созданных в тот период, когда минимальный размер уставного капитала в суммарном выражении был значительно ниже. Поэтому до 1 января 2002г. была возможна такая ситуация, при которой общество не могло объявить об уменьшении уставного капитала и было обязано принять решение о ликвидации. Согласно новой редакции закона об АО, если общество обязано уменьшить свой уставный капитал в соответствии с требованиями закона об АО, то оно вправе произвести уменьшение до минимального размера уставного капитала, определяемого на дату государственной регистрации общества.

Одним из случаев обязательного уменьшения уставного капитала обществом является ситуация, при которой по окончании второго и каждого последующего финансового года стоимость чистых активов общества оказывается меньше его уставного капитала. Законодателем изменен круг лиц, которые вправе предъявить иск о ликвидации общества в случае, если оно не выполненного данного требования.

Раньше такими лицами являлись акционеры, кредиторы, а также органы, уполномоченные государством. И как показывает судебная практика, акционеры активно использовали свое право.

С 1 января 2002г. у акционеров общества отсутствует право предъявления иска о ликвидации общества в такой ситуации.

Кредиторы вправе потребовать от общества досрочного прекращения или исполнения обязательств и возмещения им убытков, но так же не вправе обратиться в суд с иском о ликвидации общества.

В такой ситуации в суд вправе обратиться только орган, осуществляющий государственную регистрацию юридических лиц, либо иные государственные органы или органы местного самоуправления, которым право на предъявление такого требования предоставлено федеральным законом РФ.

Общество по-прежнему вправе уменьшить уставный капитал путем приобретения и погашения части акций лишь в том случае, если такая возможность предусмотрена уставом общества. В этом случае уставный капитал общества уменьшается на сумму номинальных стоимостей погашенных акций. Законом об АО дополнен перечень документов, необходимых для внесения изменений в устав. Государственная регистрация изменений в устав общества, связанных с уменьшением уставного капитала путем приобретения акций общества в целях их погашения, осуществляется на основании решения общего собрания акционеров о таком уменьшении и утвержденного советом директоров отчета об итогах приобретения акций.

Принимая решение об уменьшении уставного капитала, общество, как и раньше, обязано уведомить кредиторов о таком уменьшении. В дополнение к указанному требованию общество обязано:

уведомить кредиторов общества о новом размере уставного капитала;

опубликовать в печатном издании, предназначенном для публикации данных о государственной регистрации юридических лиц, сообщение о принятом решении.

Государственная регистрация изменений в уставе общества, связанных с уменьшением уставного капитала общества, осуществляется при наличии доказательств уведомления кредиторов с учетом изложенных выше дополнительных требований.

5. Выплата дивидендов акционерам

Одним из наиболее важных вопросов на годовом общем собрании акционеров является вопрос о выплате годовых дивидендов акционерам. Как уже отмечалось, с 1 января 2002г. общество не вправе выплачивать дивиденды ежеквартально или раз в полгода. Поэтому решение о выплате ежегодных дивидендов принимается акционерами на годовом общем собрании акционеров.

Следует отметить, что законодатель изъял из текста закона ограничение, позволяющее акционерным обществам производить выплату дивидендов из чистой прибыли за текущий год. Теперь дивиденды могут выплачиваться из чистой прибыли общества, в том числе и из нераспределенной прибыли прошлых лет.

Закон об АО до внесения изменений содержал исчерпывающий перечень оснований, при наличии которых общество не вправе принимать решение о выплате дивидендов по акциям. С 1 января 2002г. такие основания могут содержаться в иных федеральных законах.

Если уставом общества или решением общего собрания акционеров дата выплаты годовых дивидендов не определена, срок их выплаты не должен превышать 60 дней со дня принятия решения о выплате годовых дивидендов.

Пример № 10:

Уставом ЗАО «Мод» не определен срок выплаты дивидендов. На годовом общем собрании акционеров 3 марта 2002г. принято решение о выплате дивидендов акционерам.

В данном случае дивиденды должны быть выплачены акционерам ЗАО «Мод» в срок не позднее 4 мая 2002г. В случае отказа в выплате дивидендов акционер вправе обратиться в арбитражный суд и требовать сумму дивидендов, а также проценты за пользование чужими денежными средствами на основании ст. 395 Гражданского кодекса РФ. Акционеру может быть отказано в удовлетворении его исковых требований в том случае, если согласно закону об АО общество не вправе выплатить объявленные дивиденды.

Закон об АО предусмотрены следующие случаи, когда общество не вправе выплатить объявленные дивиденды:

если на день выплаты общество отвечает признакам несостоятельности (банкротства) в соответствии с законодательством РФ о несостоятельности (банкротстве) или если указанные признаки появятся у общества в результате выплаты дивидендов;

если на день выплаты стоимость чистых активов общества меньше суммы его уставного капитала, резервного фонда и превышения над номинальной стоимостью определенной уставом общества ликвидационной стоимости размещенных привилегированных акций либо станет меньше указанной суммы в результате выплаты дивидендов;

в иных случаях, предусмотренных федеральными законами.

По прекращении указанных обстоятельств общество обязано выплатить акционерам объявленные дивиденды.

6. Права акционеров

Помимо права на получение дивидендов у акционеров общества есть и другие права. Согласно закону об АО каждая обыкновенная акция предоставляет ее владельцу - акционеру общества одинаковый объем прав. Так каждый акционер общества вправе участвовать в управлении делами общества, в том числе участвовать в общих собраниях акционеров с правом решающего голоса по всем вопросам его компетенции (лично или через представителя); избирать и быть избранным на выборные должности в обществе; получать информацию о деятельности общества и знакомиться с документами общества.

В тоже время объем прав акционеров зависит от количества акций.

Так, акционер общества, владеющий не менее чем 1% голосов и включенный в список лиц, имеющих право на участие в общем собрании акционеров, может потребовать у общества предоставить этот список для ознакомления.

Акционер (акционеры) общества, владеющий не менее чем 2% голосующих акций, вправе внести вопросы в повестку дня годового общего собрания акционеров и выдвинуть кандидатов в совет директоров общества, число которых не может превышать количественный состав соответствующего органа, а также кандидата на должность генерального директора общества и ревизора общества.

Акционер (акционеры) общества, владеющий более 10% обыкновенных именных акций, имеет право потребовать у совета директоров созыва внеочередного общего собрания акционеров, а в случае отказа, провести его самостоятельно, с последующим возмещением понесенных расходов обществом при наличии соответствующего правомочного решения общего собрания акционеров общества.

Акционер (акционеры) Общества, владеющий более 25% обыкновенных именных акций Общества, имеет право доступа к документам бухгалтерского учета общества.

7. Хранение документов и порядок раскрытия обществом информации

В отношении порядка хранения документов и раскрытия информации общества расширены полномочия федерального органа исполнительной власти по рынку ценных бумаг.

Общество хранит документы, предусмотренные п.1 ст. 89 закона об АО, по месту нахождения его исполнительного органа в порядке и в течение сроков, которые установлены федеральным органом исполнительной власти по рынку ценных бумаг. В настоящее время нормативный акт ФКЦБ РФ по данному вопросу не принят.

Перечень документов, которые общество обязано хранить, дополнен законом об АО следующими позициями:

договор о создании общества;

бюллетени для голосования, доверенности на участие в общем собрании акционеров;

отчеты независимых оценщиков;

списки лиц, имеющих право на участие в общем собрании акционеров, на получение дивидендов;

проспекты эмиссии, ежеквартальные отчеты эмитента и иные документы, содержащие информацию, подлежащую опубликованию или раскрытию иным способом в соответствии с настоящим Федеральным законом и иными федеральными законами.

В течение семи дней со дня предъявления соответствующего требования общество обязано представить данные документы и иные, указанные в п.1 ст. 89 закона об АО документы для ознакомления в помещении исполнительного органа общества.

Федеральным органом исполнительной власти по рынку ценных бумаг определяется порядок опубликования сведений обществом, которое приобрело более 20 процентов голосующих акций другого общества общества. В настоящее время общество руководствуется Положением о порядке опубликования сведений о приобретении акционерным обществом более 20 процентов голосующих акций другого акционерного общества, утвержденным постановлением ФКЦБ РФ от 14 мая 1996 года N 10.

8. Реестр акционеров общества

Общество обязано обеспечить ведение и хранение реестра акционеров общества в соответствии с правовыми актами РФ с момента государственной регистрации общества. Ранее закон об АО устанавливал такую обязанность общества в срок не позднее одного месяца с момента государственной регистрации.

Согласно новой редакции закона об АО в обществе с числом акционеров более 50 держателем реестра общества должен быть регистратор – профессиональный участник рынка ценных бумаг, осуществляющий деятельность по ведению реестра владельцев именных ценных бумаг. В обществе с числом акционеров - владельцев голосующих акций более 500 регистратор общества выполняет также функции счетной комиссии.

9. Совет директоров общества

Срок полномочий совета директоров, определяемый законом об АО ранее как один год, теперь установлен до следующего годового общего собрания акционеров.

Практика проведения проверок акционерных обществ показывает, что в нарушение закона об АО в ряде организаций не проводятся годовые общие собрания акционеров. Согласно новой редакции закона об АО если годовое общее собрание акционеров не будет проведено в установленный законом срок, то это повлечет прекращение полномочий совета директоров, за исключением полномочий по подготовке, созыву и проведению общего собрания акционеров.

Из компетенции совета директоров исключен пункт о принятии решения об участии общества в других организациях и добавлены такие полномочия, как утверждение регистратора общества и условий договора с ним, а также расторжение договора с ним.

Уставом или внутренним документом общества может быть предусмотрена возможность учета при определении наличия кворума и результатов голосования письменного мнения члена совета директоров (наблюдательного совета) общества, отсутствующего на заседании совета директоров (наблюдательного совета) общества, по вопросам повестки дня.

На заседании совета директоров ведется протокол. Срок его составления сокращен до 3 дней после проведения заседания.

Согласно ранее действующей редакции закона об АО требования, предъявляемые к лицам, избираемым в состав совета директоров общества, могли устанавливаться уставом общества или внутренним документом, утвержденным общим собранием акционеров. По нашему мнению, исключение данного положения из текста закона об АО не лишает права общества установить дополнительные требования к членам совета директоров. При этом данные требования не должны противоречить закону об АО.

Так, например, законодатель уточнил, что член совета директоров может не являться акционером общества.

Пример № 11:

В уставе ОАО «Сон» указано, что членом совета директоров может быть только акционер общества.

Данное положение противоречит ст. 66 закона об АО и должно быть исключено из устава общества.

Законом об АО изменены требования к составу совета директоров: члены коллегиального исполнительного органа общества не могут теперь составлять более одной четвертой состава совета директоров общества.

10. Исполнительный орган общества

Образование исполнительных органов общества и досрочное прекращение их полномочий осуществляются по решению общего собрания акционеров, если уставом общества решение этих вопросов не отнесено к компетенции совета директоров общества. В законе об АО понятие «образование исполнительных органов» не расшифровывается. В теории права данное понятие включает в себя «избрание» - выборы исполнительного органа при наличии нескольких кандидатур, и «назначение» - безальтернативное избрание исполнительного органа, когда предлагается только одна кандидатура. На практике, как правило, генеральный директор общества назначается. Рассмотрим возможные примеры формулировок в уставе общества.

Пример № 12:

В уставе ЗАО «Онес», к компетенции общего собрания акционеров отнесено полномочие по «назначению» единоличного исполнительного органа (генерального директора общества).

В соответствии со ст. 53 закона об АО четыре акционера предлагают различных кандидатов на должность генерального директора. Возникают вопросы: а) вправе ли совет директоров отказать трем акционерам в вынесении предложенных кандидатур на голосования в связи с тем, что уставом общества предусмотрено назначение исполнительного органа (безальтернативные выборы), если одна кандидатура уже предложена; б) вправе ли общее собрание акционеров «избрать» генерального директора из предложенных кандидатур.

По нашему мнению, совет директоров не вправе отказать акционерам в вынесении предложенных кандидатур на голосование. Общее собрание акционеров обязано избрать генерального директора, рассмотрев все предложенные кандидатуры. В то же время результаты такого голосования могут быть оспорены в судебном порядке.

Пример № 13:

В уставе ЗАО «Ямерв», к компетенции совета директоров отнесено полномочие по «избранию» единоличного исполнительного органа (генерального директора общества).

На голосование предложена единственная кандидатура генерального директора, которая утверждается советом директоров общества. В данном случае факт избрания генерального директора может быть подвергнут сомнению, так как фактически произошло назначение исполнительного органа общества, и результаты такого голосования могут быть оспорены в судебном порядке.

Сложно дать общие рекомендации по определению в уставе общества порядка образования исполнительного органа. По нашему мнению, конкретная формулировка данного полномочия в уставе общества должна обсуждаться учредителями при создании общества и зависит от фактических обстоятельств дела.

Еще одним спорным вопросом является возможность разделения полномочий в отношении исполнительного органа между общим собранием и советом директоров общества.

Пример № 14:

В уставе ЗАО «Одуч», образовавшегося после 1 января 2002г., к компетенции совета директоров отнесено полномочие по образованию единоличного исполнительного органа (генерального директора общества), в то время как решение о досрочном прекращении его полномочий принимает общее собрание акционеров.

Закон об АО не содержит прямого запрета на такое распределение полномочий по вопросам, связанным с образованием исполнительного органа общества. В тоже время в теории такое распределении полномочий не предусматривается. Согласно ст. 69 закона об АО общее собрание акционеров вправе в любое время принять решение о досрочном прекращении полномочий единоличного исполнительного органа общества только в том случае, если образование исполнительных органов не отнесено уставом общества к компетенции совета директоров (наблюдательного совета) общества. Таким образом, общее собрание акционеров ЗАО «Одуч» не вправе принять решение о досрочном прекращении полномочий генерального директора, так как это противоречит ст. 69 закона об АО. Совет директоров ЗАО «Одуч» также не вправе принять решения по данному вопросу, так как при его принятии будет нарушена ст. 65 закона об АО.

Данная ситуация – «несменяемость генерального директора» - по нашему мнению, должна найти отражение в правоприменительной практике.

В целях защиты интересов акционеров законом об АО введено понятие временного единоличного исполнительного органа. Раньше у совета директоров практически отсутствовали механизмы оперативного вмешательства в деятельность генерального директора в том случае, если образование исполнительных органов осуществлялось общим собранием акционеров. Согласно новой редакции закона об АО, уставом общества может быть предусмотрено право совета директоров общества принять решение о приостановлении полномочий единоличного исполнительного органа общества (директора, генерального директора). Одновременно совет директоров обязан принять решение об образовании временного единоличного исполнительного органа общества и о проведении внеочередного общего собрания акционеров. В повестку дня общего собрания акционеров следует включить вопросы о досрочном прекращении полномочий единоличного исполнительного органа, об образовании нового единоличного исполнительного органа общества. Аналогичная процедура предусмотрена законом об АО и в случае, если единоличный исполнительный орган общества не может исполнять свои обязанности.

Все указанные выше решения в отношении исполнительного органа принимаются советом директоров большинством в три четверти голосов членов, при этом не учитываются голоса выбывших членов совета директоров общества.

Временные исполнительные органы общества осуществляют руководство текущей деятельностью общества в пределах компетенции исполнительных органов общества, если компетенция временных исполнительных органов общества не ограничена уставом общества.

11. Крупные сделки и сделки, в которых имеется заинтересованность

Крупной сделкой считается сделка (в том числе заем, кредит, залог, поручительство) или несколько взаимосвязанных сделок, связанных с приобретением, отчуждением или возможностью отчуждения обществом прямо либо косвенно имущества, стоимость которого составляет 25 и более процентов балансовой стоимости активов общества, определенной по данным его бухгалтерской отчетности на последнюю отчетную дату. При этом в случае отчуждения или возникновения возможности отчуждения имущества с балансовой стоимостью активов общества сопоставляется стоимость такого имущества, определенная по данным бухгалтерского учета, а в случае приобретения имущества - цена его приобретения.

Не являются крупными сделками:

сделки, совершаемые в процессе обычной хозяйственной деятельности общества,

сделки, связанные с размещением посредством подписки (реализацией) обыкновенных акций общества,

сделки, связанные с размещением эмиссионных ценных бумаг, конвертируемых в обыкновенные акции общества.

Решение об одобрении крупной сделки, предметом которой является имущество стоимостью от 25% до 50% балансовой стоимости активов общества, принимается всеми членами совета директоров общества единогласно, при этом не учитываются голоса выбывших членом совета директоров общества. По нашему мнению, к выбывшим членам совета директоров относятся умершие члены, и члены, чьи полномочия прекращены досрочно. Согласно ст. 66 закона об АО член совета директоров, считается прекратившим свои полномочия при наличии соответствующего решения общего собрания акционеров о прекращении его полномочий.

Решение по данному вопросу может быть передано советом директоров на рассмотрению общему собранию акционеров. Как уже отмечалось, одобрение общим собранием акционеров сделки, предметом которой является имущество стоимостью от 25% до 50% балансовой стоимости активов общества, осуществляется простым большинством голосов. Ранее для принятия такого решения требовалось наличие квалифицированного большинства – в ¾ голосов акционеров, участвующих в собрании.

В решении об одобрении крупной сделки должны быть указаны: лицо (лица), являющееся ее стороной (сторонами), выгодоприобретателем (выгодоприобре-тателями), цена, предмет сделки и иные ее существенные условия.

Законодатель предоставляет акционерным обществам возможность определить в уставе иные случаи, при которых на совершаемые обществом сделки распространяется порядок одобрения крупных сделок, предусмотренный законом об АО.

Пример № 15:

В уставе ОАО «Дорб», образовавшегося после 1 января 2002г., к компетенции совета директоров отнесено полномочие по одобрению сделок с недвижимым имуществом в порядке, предусмотренном для одобрения крупных сделок.

Закон об АО не содержит запрета на расширение полномочий совета директоров. По нашему мнению, данное положение устава ОАО «Дорб» является корректным.

Пример № 16:

В уставе ЗАО «Гул», образовавшегося после 1 января 2002г., к компетенции общего собрания акционеров отнесено полномочие по одобрению сделок, цена которых превышает 1 млн. рублей в порядке, предусмотренном для одобрения крупных сделок.

Реализация данного положения устава на практике вызывает некоторые сомнения. Включение в устав таких положений приведет к расширению компетенции общего собрания акционеров, в том числе вопросов, принимаемых общим собранием акционеров квалифицированным большинством голосов – в ¾ голосов акционеров, участвующих в собрании. В этом случае неизбежно нарушение ст. 49 закона об АО. По нашему мнению, данное противоречие должно быть устранено законодателем путем внесения изменений в закон об АО или разрешено в правоприменительной практике.

В случае, если крупная сделка одновременно является сделкой, в совершении которой имеется заинтересованность, к порядку ее совершения применяются только положения закона об АО, регулирующие порядок заключения последних сделок.

К сделкам (в том числе заем, кредит, залог, поручительство), в совершении которых имеется заинтересованность относятся сделки, по которым члены совета директоров; лица, исполняющие полномочия единоличного исполнительного органа; члены коллегиального исполнительного органа общества; акционер общества, имеющий совместно с его аффилированными лицами 20 и более процентов голосующих акций общества; лица, имеющие право давать обществу обязательные для него указания; их супруги, родители, дети, полнородные и неполнородные братья и сестры, усыновители и усыновленные и (или) их аффилированные лица

являются стороной, выгодоприобретателем, посредником или представителем в сделке;

владеют (каждый в отдельности или в совокупности) 20 и более процентами акций (долей, паев) юридического лица, являющегося стороной, выгодоприобретателем, посредником или представителем в сделке;

занимают должности в органах управления юридического лица, являющегося стороной, выгодоприобретателем, посредником или представителем в сделке, а также должности в органах управления управляющей организации такого юридического лица;

в иных случаях, определенных уставом общества.

Перечень сделок, в совершении которых имеется заинтересованность, расширен законодателем за счет введения понятия «выгодоприобретатель», и, кроме того, данный перечень может быть дополнен теперь уставом общества.

Особый порядок определения цены (денежной оценки) имущества предусмотрен законом об АО при наличии заинтересованности в совершении одной или нескольких сделок члена совета директоров. В этом случае цена (денежная оценка) имущества определяется решением членов совета директоров, не заинтересованных в совершении сделки. Возникает вопрос о возможности определения цены имущества в том случае, когда заинтересованными являются все члены совета директоров. Уставом общества компетенция общего собрания расширена быть не может, а законом об АО определение цены имущества не отнесено к компетенции общего собрания акционеров. Данный вопрос не находит разрешения в законе об АО и должен решаться в каждом конкретном случае исходя из фактических обстоятельств дела.

Закон об АО содержит исчерпывающий перечень случаев, на которые не распространяется порядок принятия решений по сделкам, в которых имеется заинтересованность. Данные положения закона об АО не применяются:

к обществам, состоящим из одного акционера, который одновременно осуществляет функции единоличного исполнительного органа;

к сделкам, в совершении которых заинтересованы все акционеры общества;

при осуществлении преимущественного права приобретения размещаемых обществом акций;

при приобретении и выкупе обществом размещенных акций;

при реорганизации общества в форме слияния (присоединения) обществ, если другому обществу, участвующему в слиянии (присоединении), принадлежит более чем три четверти всех голосующих акций реорганизуемого общества.

Законом об АО определен исчерпывающий перечень случаев, когда решение об одобрении сделки, в которой имеется заинтересованность, вправе принять общее собрание акционеров. В том числе, общее собрание акционеров может принять решение об одобрении сделки (сделок) между обществом и заинтересованным лицом, которая может быть совершена в будущем в процессе осуществления обществом его обычной хозяйственной деятельности. При этом в решении общего собрания акционеров должна быть также указана предельная сумма, на которую может быть совершена такая сделка (сделки). Такое решение имеет силу до следующего годового общего собрания акционеров.

Законодатель определяет также, что в решении об ее одобрении должны быть указаны лицо (лица), являющееся ее стороной (сторонами), выгодоприобретателем (выгодоприобретателями), цена, предмет сделки и иные ее существенные условия.

В обществе с числом акционеров - владельцев голосующих акций более 1000 решение об одобрении сделки, в совершении которой имеется заинтересованность, принимается советом директоров общества большинством голосов независимых директоров, не заинтересованных в ее совершении.

При этом независимым директором признается член совета директоров общества, не являющийся и не являвшийся в течение одного года, предшествовавшего принятию решения:

лицом, осуществляющим функции единоличного исполнительного органа общества, в том числе его управляющим, членом коллегиального исполнительного органа, лицом, занимающим должности в органах управления управляющей организации;

лицом, супруг, родители, дети, полнородные и неполнородные братья и сестры, усыновители и усыновленные которого являются лицами, занимающими должности в указанных органах управления общества, управляющей организации общества либо являющимися управляющим общества;

аффилированным лицом общества, за исключением члена совета директоров (наблюдательного совета) общества.

Если количество незаинтересованных директоров составляет менее определенного уставом кворума для проведения заседания совета директоров, то решение по данному вопросу должно приниматься общим собранием акционеров.

Дополнительные требования к порядку заключения сделки, в совершении которой имеется заинтересованность, могут быть установлены федеральным органом исполнительной власти по рынку ценных бумаг.

Крупная сделка и сделка, в совершении которой имеется заинтересованность, совершенные с нарушением требований закона об АО, могут быть признаны недействительной по иску общества или акционера. Другие лица не вправе обратиться в суд с иском о признании сделки недействительной.

12. Порядок реорганизации акционерного общества

Вследствие постоянного изменения законодательства об АО у руководителей некоторых акционерных обществ может возникнуть желание провести реорганизацию общества и поменять организационно-правовую форму.

В последнее время достаточно популярной стала такая организационно-правовая форма, как некоммерческое партнерство. Согласно ст. 20 закона об АО акционерное общество теперь вправе по единогласному решению всех акционеров преобразоваться в некоммерческое партнерство. В тоже время следует обратить внимание на то, что данная организационно-правовая форма относится к некоммерческим организациям. И прибыль, полученная некоммерческим партнерством, не подлежит распределению между участниками (членами).

С 1 января 2002г. акционерные общества в случае принятия решения о реорганизации обязаны не только письменно уведомить об этом кредиторов общества, но и опубликовать в печатном издании, предназначенном для публикации данных о государственной регистрации юридических лиц, сообщение о принятом решении. При этом кредиторы общества в течение 30 дней с даты направления им уведомлений или в течение 30 дней с даты опубликования сообщения о принятом решении вправе письменно потребовать досрочного прекращения или исполнения соответствующих обязательств общества и возмещения им убытков.

Остается открытым вопрос о предъявлении кредиторами претензии обществу или его правопреемнику в том случае, если общество не исполнило свою обязанность и не опубликовало соответствующее сообщение в печатном издании.

Следует обратить особое внимание на то, что государственная регистрация обществ, созданных в результате реорганизации, и внесение записей о прекращении деятельности реорганизованных обществ осуществляются при наличии доказательств уведомления кредиторов.

Специалисты ООО «Аудиторская служба «СТЕК» Орлова Н.А. Обертышева Л.А.

**Список литературы**

Текст Федерального закона опубликован в "Российской газете" от 9 августа 2001 г. N 151