НАКЮР

ГРУППА КОМПАНИЙ ГИК

ИНСТИТУТ КОРПОРАТИВНЫХ ТЕХНОЛОГИЙ

ОБЯЗАТЕЛЬНОЕ ПРЕДЛОЖЕНИЕ О ВЫКУПЕ ЦЕННЫХ БУМАГ В ПУБЛИЧНЫХ И НЕПУБЛИЧНЫХ КОМПАНИЯХ

CORPORATE LAW EDUCATION

Обязательное предложение (Далее – ОП) – инструмент защиты прав миноритарных акционеров: почему?

Исходя из буквального толкования статьи 84.2 Федерального закона от 26.12.1995 г. № 208-ФЗ "Об акционерных обществах" (далее – Закон), ОП – это публичная оферта, сделанная лицом, которое приобрело более 30 процентов общего количества обыкновенных акций и привилегированных акций публичного общества, предоставляющих право голоса, с учетом акций, принадлежащих этому лицу и его аффилированным лицам, и содержащая предложение акционерам - владельцам остальных акций соответствующих категорий (типов) и владельцам эмиссионных ценных бумаг, конвертируемых в такие акции, о приобретении этих ценных бумаг.
Конституционный смысл нормы о направлении ОП заключается в обеспечении защиты прав миноритарных акционеров путем предоставления им возможности возвратить сделанные ими инвестиции (посредством выкупа принадлежащих им акций по справедливой цене) в условиях, когда в акционерном обществе происходит нарастание возможностей корпоративного контроля со стороны одного из акционеров или группы аффилированных лиц, а также на обеспечение необходимого баланса прав и законных интересов всех заинтересованных лиц (акционеров, кредиторов, органов управления и др.) в процессе предпринимательской деятельности акционерного общества и, таким образом, публичного интереса в развитии акционерного общества в целом. (См. Определение Конституционного Суда РФ от 06.07.2010 № 929-О-О "Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы общества с ограниченной ответственностью "Атлант-Эстейт" на нарушение конституционных прав и свобод статьей 84.2 Федерального закона "Об акционерных обществах").

Область распространения обязанности по направлению обязательного предложения

Глава X1.1 Закона, которая в частности регламентирует правила направления ОП порядок Закона, устанавливает порядок приобретения более 30% акций публичного общества. Однако в Федеральном законе от 29.06.2015 N 210-ФЗ "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации и признании утратившими силу отдельных положений законодательных актов Российской Федерации" указано, что к отношениям, связанным с приобретением акций и ценных бумаг, конвертируемых в акции, акционерных обществ, которые на 1 сентября 2014 года являлись открытыми акционерными обществами, применяются положения главы XI.1 ФЗ от 26.12.1995 г. №208-ФЗ «Об акционерных обществах». Непубличное акционерное общество вправе внести в свой устав изменения, содержащие указание на то, что приобретение акций и ценных бумаг, конвертируемых в акции, такого общества осуществляется без соблюдения положений главы XI.1 ФЗ от 26.12.1995 г. №208-ФЗ «Об акционерных обществах».
Таким образом, правила применения главы XI.1. закона и в частности ст. 84.2 распространяются на:
- публичные акционерные общества;
- общества, которые на 01.09.2014 г. являлись открытыми акционерными обществами, которые не внесли в Устав изменения, содержащие указание на то, что приобретение акций и ценных бумаг, конвертируемых в акции, осуществляется без соблюдения положений главы XI.1. ФЗ «Об Акционерных обществах».

Почему акционер, владеющий по реестру 99 процентов акций, по факту владеет лишь 30 процентами?

В виду того, что данный вид оферты является обязательным для направления остальным акционерам Общества, нарушение правил приобретения более 30 % голосующих акций Общества влечет последствия для акционера не только в виде штрафных санкций.
В соответствии с п. 6 ст. 84.2 Закона с момента приобретения более 30 процентов общего количества голосующих акций акционерного общества и до даты направления в публичное общество ОП (согласно пункту 1 статьи 84.2 ОП должно быть сделано в течение 35 дней с момента внесения соответствующей приходной записи по лицевому счету (счету депо) или с момента, когда это лицо узнало или должно было узнать о том, что оно самостоятельно или совместно с его аффилированными лицами владеет указанным количеством таких акций), приобретатель и его аффилированные лица имеют право голоса только по акциям, составляющим 30 процентов таких акций. При этом остальные акции, принадлежащие этому лицу и его аффилированным лицам, голосующими акциями не считаются и при определении кворума не учитываются. Аналогичные правила распространяются на приобретение доли акций публичного обществ, превышающей 50 и 75 процентов общего количества таких акций.

Почему приобретение акций у родственника не освободит вас от обязанности направить ОП, равно как и принятие акций в дар?

Обязанность по направлению ОП возникает в результате приобретения соответствующего количества акций общества. Приобретение акций возможно в результате дарения, заключения сделок купли-продажи акций, приобретения размещенного дополнительного выпуска акций. Таким образом, принятие во владение акций в результате, например, дара, не освободит лицо от обязанности по направлению ОП.
Одним из законных оснований освобождения от обязанности направлять ОП является передача акций лицом его аффилированным лицам или передача акций лицу его аффилированными лицами. Однако, если акции приобретены у аффилированного лица, которое в свою очередь не исполнило обязанности по направлению ОП, обязанность по исполнению данной обязанности сохраняется.

Как наличие обязанности по направлению ОП влияет на кворум общего собрания акционеров?

Как уже отмечалось выше, в случае не реализации обязанности по направлению ОП приобретатель и его аффилированные лица имеют право голоса только по акциям, составляющим 30 (50,75) процентов голосующих акций. При этом остальные акции, принадлежащие этому лицу и его аффилированным лицам, голосующими акциями не считаются и при определении кворума не учитываются. Если лицо приобрело более 90 % голосующих акций Общества и не направило ОП, то при определении кворума должны учитываться только 30 %. В таком случае может возникнуть ситуация, при которой не будет необходимого кворума для проведения общего собрания акционеров.

Признание решений общего собрания акционеров и совета директоров недействительными как следствие нарушения порядка приобретения крупных пакетов акций

На практике нередки случаи признания судами недействительными решений общего собрания акционеров, принятых с нарушением требований к кворуму собрания вследствие ненаправленного ОП. В случае, если при определении кворума общего собрания не было учтено ограничение на голосование в отношении вновь приобретенных акций, которые превышают соответствующий размер, в связи с чем не был соблюден кворум общего собрания акционеров, решения общего собрания акционеров не имеют законной силы и признаются недействительными. Если одним из вопросов общего собрания акционеров, проведенного с нарушением кворума, являлся вопрос "Об избрании членов совета директоров", решение об избрании членов совета директоров не имеет законной силы, соответственно последующее принятие Советом директоров решений также признается недействительным.
Таким образом, для того чтобы избежать признание решений недействительными из-за отсутствия кворума общего собрания, контролировать процент акций, принадлежащий лицам, необходимо не только самому лицу, приобретающему акции общества, но и Эмитенту, регистратору, счетной комиссии Общества.

Проблема определения лица, обязанного направить ОП при совместном владении акций

При совместном владении аффилированными лицами крупным пакетом акции Общества возникает вопрос, кто конкретно из группы обязан направить ОП. Так, в случае, если группа аффилированных лиц стала владельцем 30,50 или 75 процентов акций публичного акционерного общества в результате приобретения одним из указанных лиц соответствующего количества акций публичного акционерного общества, обязанность по направлению ОП возникает у лица, совершившего такое приобретение. В случае если обязанность по направлению ОП возникает в результате появления оснований аффилированности между несколькими лицами, владеющими акциями акционерного общества, такая обязанность распространяется на каждое такое аффилированное лицо и может быть исполнена любым из таких лиц. Направление ОП одним из указанных лиц прекращает обязанность по направлению ОП другими лицами.

Как нарушения порядка приобретения крупных пакетов акций может привести к уголовной ответственности?

В соответствии со ст. 185.4 УК РФ проведение общего собрания владельцев ценных бумаг при отсутствии необходимого кворума в случае, если эти деяния причинили гражданам, организациям или государству крупный ущерб либо сопряжены с извлечением дохода в крупном размере, - наказываются штрафом в размере до трехсот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до двух лет, либо принудительными работами на срок до двух лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового, либо лишением свободы на срок до двух лет со штрафом в размере до ста тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до одного года либо без такового с лишением права занимать определенные должности либо заниматься определенной деятельностью на срок до двух лет или без такового. Крупным ущербом, доходом в крупном размере в ст. 185.4 УК РФ признаются ущерб, доход в сумме, превышающей один миллион пятьсот тысяч рублей.
Как указывалось выше, нарушение правил приобретения крупных пакетов акций может повлечь нарушения в подсчете голосов на общем собрании акционеров и принятие к кворуму акций, которые не вправе голосовать в силу ограничений п. 6 ст.84.2 Закона. Следствием данного нарушения может являться привлечение к уголовной ответственности.

Направление ОП как один из обязательных этапов при реализации процедуры выкупа акций

В соответствии с абзацем вторым п.1 ст. 84.8. Федерального закона "Об акционерных обществах" лицо вправе направить в публичное общество требование о выкупе всех голосующих акций этого общества в течение шести месяцев с момента истечения срока принятия оферты о приобретении указанных ценных бумаг, если в результате принятия соответствующей оферты было приобретено не менее чем 10 процентов общего количества голосующих акций публичного общества.

Таким образом, выкуп ценных бумаг публичного общества по требованию лица, которое приобрело более 95 процентов акций публичного общества, может быть реализован, только если лицо приобрело более 10 процентов акций в результате в том числе направления ОП и при этом стало владельцем более 95 процентов этих акций.