

## ▲ ПРАВА АКЦИОНЕРА

**Урескул С.В.**

Генеральный директор АО «Институт Корпоративных Технологий», президент Национальной ассоциации корпоративных юристов

**Левина А.К.**

Начальник отдела корпоративно-правового сопровождения АО «Институт Корпоративных Технологий»

**Учитывать или не учитывать голоса по привилегированным акциям?! Вот в чем вопрос...**

Анализ Федерального закона от 26.12.1995 № 208-ФЗ «Об акционерных обществах» (далее — Закон) позволяет сделать вывод о том, что большинство корпоративных процедур, предусмотренных акционерным законодательством, ставятся в зависимость от наличия у акционеров права голоса, признания акций голосующими.

К примеру:

- 1/ кворум общего собрания (кворум по вопросам, включенным в повестку дня общего собрания) определяется исходя из количества размещенных (находящихся в обращении и не являющихся погашенными) голосующих акций общества на дату составления списка лиц, имеющих право на участие в общем собрании;
- 2/ акционеры (акционер), являющиеся в совокупности владельцами не менее чем двух процентов голосующих акций общества, вправе внести вопросы в повестку дня годового общего собрания акционеров и выдвинуть кандидатов в органы управления и контроля;
- 3/ внеочередное общее собрание акционеров проводится по решению совета директоров (наблюдательного совета) общества на основании его собственной инициативы, требования в том числе акционеров, являющихся владельцами не менее чем 10% голосующих акций общества на дату предъявления требования, и так далее.

Как известно, любое акционерное общество, как эмитент, вправе размещать обыкновенные акции и один или несколько типов привилегированных акций.

Акционеры — владельцы обыкновенных акций общества могут в соответствии с Законом и уставом общества участвовать в общем собрании акционеров с правом голоса по всем вопросам его компетенции. А вот акционеры — владельцы привилегированных акций в своих правах на голосование ограничены.

В данной статье мы рассмотрим вопросы признания привилегированных акций голосующими.

По общему правилу, закрепленному в п. 1 ст. 32 Закона:

«Акционеры — владельцы привилегированных акций общества не имеют права голоса на общем собрании акционеров, если иное не установлено настоящим Федеральным законом».

Владельцы привилегированных акций участвуют в общем собрании акционеров с правом голоса при принятии таких решений, как:

- о реорганизации общества;
- о внесении изменений и дополнений в устав общества, ограничивающих права акционеров — владельцев привилегированных акций этого типа;
- о внесении в устав публичного общества изменений, исключающих указание на то, что общество является публичным;
- об освобождении от обязанности раскрывать или предоставлять информацию, предусмотренную зако-

нодательством Российской Федерации о ценных бумагах, акционерам;

- об обращении с заявлением о листинге или делистинге привилегированных акций этого типа

Помимо вышеуказанных исключений, ст. 32 Закона, содержит указание на то, что

«Акционеры — владельцы привилегированных акций определенного типа, размер дивиденда по которым определен в уставе общества, за исключением акционеров — владельцев кумулятивных привилегированных акций, имеют право участвовать в общем собрании акционеров с правом голоса по всем вопросам его компетенции, начиная с собрания, следующего за годовым общим собранием акционеров, на котором независимо от причин не было принято решение о выплате дивидендов или было принято решение о неполной выплате дивидендов по привилегированным акциям этого типа. Право акционеров — владельцев привилегированных акций такого типа участвовать в общем собрании акционеров прекращается с момента первой выплаты по указанным акциям дивидендов в полном размере».

**Таким образом, для того чтобы признать привилегированные акции голосующими, необходимо, чтобы одновременно соблюдалось два условия: в уставе должен быть определен размер дивиденда по привилегированным акциям и на общем собрании должно быть принято решение о невыплате/неполной выплате дивидендов по привилегированным акциям.**

В соответствии с п. 2 ст. 32 Закона размер дивиденда определяется в твердой денежной сумме или в процентах к номинальной стоимости привилегированных акций.

Размеры дивидендов считаются определенными также, если уставом общества установлен порядок их определения или минимальный размер дивиденда, в том числе в процентах от чистой прибыли общества.

Если в уставе указан четкий размер дивиденда в денежной сумме или в конкретном проценте к номинальной стоимости привилегированных акций, то вопроса о том, определен ли уставом размер дивиденда, не возникает, — разумеется, определен.

Проблема состоит в том, что не каждая формулировка устава в части определения порядка размера дивидендов является формулировкой, в соответствии с которой уставом общества установлен порядок определения размера дивиденда по привилегированным акциям.

Рассмотрим на примере зарегистрированных положений устава, какие формулировки однозначно не будут являться формулировками, в соответствии с которыми уставом общества установлен порядок определения размера дивиденда по привилегированным акциям:

**1/ «Размер дивиденда на каждую привилегированную акцию устанавливается в размере не менее, чем размер дивидендов по обыкновенным акциям».**

Закон не обязывает предусматривать в уставе размер дивиденда по обыкновенным акциям, он устанавливается решением общего собрания акционера по предложению совета директоров и, соответственно, ежегодно данный размер меняется. Поэтому сопоставлять размер дивиденда по привилегированным акциям с раз-

мером дивиденда по обыкновенным акциям является некорректным.

**2/ «Размер дивиденда на каждую привилегированную акцию устанавливается в размере не менее 25% номинальной стоимости привилегированных акций».**

**3/ «Общая сумма, выплачиваемая в качестве дивиденда по каждой привилегированной акции, устанавливается в размере до 10% чистой прибыли общества по итогам последнего финансового года, разделенной на число акций, которые составляют более 25% от общего объема размещенных акций».**

Такие положения устава тоже не подходят под определение закона, так как формулировки «не менее 25%» и «до 10% чистой прибыли» также могут трактоваться из года в год по-разному и неоднозначно указывают на размер дивиденда по привилегированным акциям.

Наиболее предпочтительным было бы указать четкий процент чистой прибыли, без применения частицы «до». К примеру, «10% чистой прибыли общества за отчетный финансовый год делится на количество размещенных привилегированных акций этого типа».

Чем может грозить отсутствие в уставе порядка определения размера дивидендов по привилегированным акциям? Как уже говорилось выше, чтобы привилегированные акции стали голосующими, необходимо, чтобы одновременно соблюдалось два условия: в уставе должен быть определен размер дивиденда по привилегированным акциям и на общем собрании должно быть принято решение о невыплате/неполной выплате дивидендов по привилегированным акциям. **Отсутствие одного из условий —**

**отсутствия положений устава — делают привилегированные акции априори неголосующими, несмотря на возможную невыплату дивидендов по ним.**

*Хотелось бы привести небольшой пример из практики и показать последствия несоблюдения норм ст. 32 Закона: В уставе АО «Х» было указано, что «Размер дивиденда на каждую привилегированную акцию устанавливается в размере не менее, чем размер дивидендов по обыкновенным акциям». Эмитент на протяжении многих лет считал, что таким образом уставом установлен порядок определения размера дивидендов. Справедливости ради стоит отметить, что так же размышлял и реестродержатель данного эмитента и даже у, тогда еще, ФСФР не было замечаний к данной формулировке устава.*

*Дивиденды по привилегированным акциям в данном обществе не выплачивались, и, соответственно, эмитент признавал свои привилегированные акции голосующими. Исходя из этого, эмитент, сам того не подозревая, нарушал одно из главных корпоративных правил — неправильно определял кворум на собрании.*

*Последствия неправильного определения кворума — это не тема настоящей статьи, но, по нашему мнению, корпоративные юристы оценят масштаб такого нарушения.*

Что делать, если в уставе общества обнаружили формулировку, которая по смыслу закона не является формулировкой, согласно которой уставом установлен порядок определения размера дивиденда по привилегированным акциям?

Отвечая на данный вопрос, необходимо отметить, что порядок определе-

ния размера дивиденда по привилегированным акциям — это в первую очередь право акционеров — владельцев привилегированных акций. И не просто право, которое закреплено в уставе, а одно из прав, закрепленное акциями общества. Ведь согласно ст. 2 Федерального закона от 22.04.1996 № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг»: «Акция — эмиссионная ценная бумага, закрепляющая права ее владельца (акционера) на получение части прибыли акционерного общества в виде дивидендов, на участие в управлении акционерным обществом и на часть имущества, остающегося после его ликвидации». То есть право на получение дивидендов зафиксировано в Решении о выпуске ценных бумаг — документе, содержащем данные, достаточные для установления объема прав, закрепленных ценной бумагой.

**Если вы, проанализировав свой устав, пришли к выводу, что формулировка, согласно которой уставом закреплен порядок определения размера дивиденда по привилегированным акциям, не является таковой, и решили внести корректную формулировку или же просто прописать фиксированный размер дивиденда по привилегированным акциям, то просто внести изменения в устав не получится.**

Как уже говорилось выше, право на получение части прибыли зафиксировано в решении о выпуске ценных бумаг общества. Для того чтобы поменять в уставе право на получение части прибыли — изменить размер дивиденда по привилегированным акциям или изменить порядок определения размера дивиденда по привилегированным акциям — **необходимо произвести размещение акций путем конвертации в акции той же категории (типа) с иными правами, то есть зарегистрировать новое решение о выпуске акций общества.**

Решением о размещении акций, размещаемых путем конвертации в акции той же категории (типа) с иными правами, является решение о внесении изменений и (или) дополнений в устав акционерного общества в части, касающейся прав, предоставляемых по привилегированным акциям определенного типа.

Иными словами, необходимо:

- **во-первых**, на общем собрании акционеров решить вопрос о внесении изменений и дополнений в устав общества в части, касающейся прав, предоставляемых по привилегированным акциям;
- **во-вторых**, зарегистрировать в территориальном учреждении Банка России решение о выпуске акций, размещаемых путем конвертации акций в акции той же категории (типа) с иными правами;
- **в-третьих**, по результатам конвертации зарегистрировать в территориальном учреждении Банка России отчет об итогах выпуска ценных бумаг, размещенных путем конверта-

ции акций в акции той же категории (типа) с иными правами;

- **в-четвертых**, зарегистрировать в ФНС изменения в устав в части, касающейся прав, предоставляемых по привилегированным акциям.

Только после регистрации ФНС данных изменений формулировка устава в части определения размера дивиденда по привилегированным акциям будет иметь законную силу.

**Подводя итог вышесказанному, хотелось бы призвать эмитентов, у которых, помимо обыкновенных, размещены еще и привилегированные акции, внимательно изучить раздел устава в части прав, предоставляемых акционерам — владельцам привилегированных акций.** Некорректное указание в уставе формулировки, в соответствии с которой уставом общества установлен порядок определения размера дивиденда по привилегированным акциям, может привести к признанию привилегированных акций не голосующими и, как следствие, неправильному определению кворума общих собраний акционеров.

АО\*

**ОНЛАЙН ПРОГРАММЫ**  
повышения квалификации юристов

**Банковские сделки и реформа ГК РФ**  
8 - 26 апреля 2019 (30 ак.ч.)

**Подготовка и ведение судебных дел**  
22 апреля - 7 июня 2019 (50 ак.ч.)

**Правовой режим недвижимого имущества и сделок с ним**  
20 мая - 28 июня 2019 (50 ак.ч.)

**Структурирование купли-продажи акций (доли) и корпоративных договоров по российскому праву**  
3 - 28 июня 2019 (37 ак.ч.)

\* Слушателям обеспечивается доступ к записям вебинаров на время обучения

[www.m-logos.ru](http://www.m-logos.ru)

**M-LOGOS**  
юридический институт