

Сущность корпоративных прав

В соответствии со ст. 142 ГК РФ акция как ценная бумага удостоверяет с соблюдением установленной формы и обязательных реквизитов имущественные права, осуществление или передача которых возможны только при ее предъявлении.

Какие права удостоверяются акцией, выпущенной обществом? Акционер формально не является собственником имущества (доли в имуществе или капитале) акционерного общества в силу положений ст. 66 ГК РФ. Следовательно, акции не могут удостоверить какие-либо вещные права акционера на долю в имуществе общества. В соответствии с абз. 2 п. 2 ст. 48 ГК РФ и п. 1 ст. 2 Закона об АО акционеры обладают обязательственными и иными правами в отношении акционерных обществ. Становясь владельцем акций, акционер не заключает договор с акционерным обществом, а становится участником корпоративных отношений, носящих сложный, комплексный характер. Учитывая, что корпоративные отношения имеют как организационный, так и имущественный характер, в рамках этих отношений обязательства общества не ограничиваются выплатой денежных средств акционерам при определенных условиях, а включают также иные действия, необходимые для обеспечения прав акционеров в связи с их участием в капитале общества.

Вложение капитала участником хозяйственного общества, сохранение этого капитала, его приумножение и получение дохода с вложенного капитала составляют главный интерес участника общества, для защиты которого законодательством и иными правовыми актами закреплены права участника (акционера). Таким образом, права участников (акционеров) хозяйственного общества всегда имеют в своей основе имущественный интерес.

Виды корпоративных прав

Права участников (акционеров) общества объединены в определенные группы, к

которым относятся:

- 1) права, связанные с участием в управлении делами общества;
- 2) права, связанные с осуществлением контроля над деятельностью органов управления общества и финансово-экономическим состоянием общества;
- 3) права, связанные с распределением прибыли общества или части его имущества в случае ликвидации общества.

При всей значимости права акционера на иск (жалобу или оспаривание решений органов управления хозяйственного общества) данное право не является собственно правом акционера или участника ООО, а представляет собой средство защиты прав, связанных с участием в капитале корпорации, т.е. средство защиты участником своих капиталовложений.

В научной литературе с XIX в. предпринимаются попытки классификации прав акционеров и участников обществ с ограниченной ответственностью. Например, И.Т. Тарасов подразделял права акционера на две группы: основные и специальные. К основным правам он относил: 1) право на долю акционерного капитала в случае ликвидации общества; 2) право на долю прибыли; 3) право на участие в управлении; 4) право контроля; 5) право жалобы, иска и протеста <1>. К специальным правам принадлежали все остальные.

<1> См.: Тарасов И.Т. Учение об акционерных компаниях. М., 2000. С. 411 - 459.

Г.Ф. Шершеневич подразделял права акционеров на неимущественные и права личного участия в делах предприятия. К правам первой группы он относил право участия в доходах и право на имущество акционерного товарищества. Среди прав второй группы назывались право быть избранным в члены правления или ревизионной комиссии, право участия в общих собраниях, ограниченное одним только присутствием или соединенное с правом голоса, право на признание недействительными постановлений общего

собрания, состоявшихся с нарушением законных или уставных условий <1>.

<1> См.: Шершеневич Г.Ф. Курс торгового права. Т. 1. М., 2003. С. 436.

В настоящее время не существует единой точки зрения относительно классификации прав участников хозяйственных обществ. Очевидно, что разделение прав на имущественные и неимущественные не учитывает организационный характер корпоративных правоотношений. Кроме этого, право на получение части прибыли не может превалировать над другими неимущественными правами участника. Данная в настоящей главе классификация основана на том, что все права акционера обусловлены его интересом в сохранении капитала общества.

Установление и реализация всех корпоративных прав преследует защиту данного имущественного интереса участника. В связи с этим невозможно отнести к имущественным только права на получение дохода с вложенного капитала и части имущества общества после его ликвидации.

Права, связанные с участием в управлении обществом

Права, связанные с участием в управлении обществом, являются одними из основных прав, предоставляемых акционерам (участникам). Определение таких прав является объектом пристального внимания со стороны исследователей права.

По мнению П.А. Писемского, право на участие в управлении состоит из возможности требовать созыва общего собрания, "вносить вопросы в общее собрание" и голосовать на нем <1>. И.Т. Тарасов прибавляет к этим трем правомочиям еще и "право быть избранным в личный состав управления" <2>. Данную точку зрения разделяют и современные авторы, расширив правомочия на участие в управлении. Например, Д.В. Ломакин считает, что, кроме права голоса, акционеры имеют право участия в общих собраниях и право участия в подготовке общих собраний <3>. В.Ю. Вольф не выделял права на участие в управлении, а объединял их с правами личного участия, к которым относил право акционера на совещательный и решающий голос, право быть избранным в состав выборных органов (пассивное избирательное право), право отдельного акционера знакомиться с положением дел общества, право акционера делать

предложения общему собранию, право требовать созыва чрезвычайного общего собрания и право оспаривать незаконные постановления общего собрания <4>. П.А. Руднев под правом на участие в управлении подразумевал только право быть избранным в состав выборных органов - в качестве ревизора, члена правления или наблюдательного совета и отдельно упоминал о праве на подачу голоса на общем собрании <5>.

<1> См.: Писемский П.А. Акционерные компании с точки зрения гражданского права. М., 1876. С. 162-173.

<2> Тарасов И.Т. Учение об акционерных компаниях. С. 483.

<3> См.: Ломакин Д.В. Акционерное правоотношение. М., 1997. С. 121 - 126; см. также: Метелева Ю.А. Правовое положение акционера в акционерном обществе. М., 1999. С. 114.

<4> См.: Вольф В.Ю. Основы учения о товариществах и акционерных обществах. М., 1927. С. 130-164.

<5> См.: Руднев П.А. Анализ прав и обязанностей акционеров. М., 1927. С. 7, 13.

Виды прав, связанные с участием в управлении

Анализ норм корпоративного права показывает, что к правам на участие в управлении обществом относятся следующие права:

- требовать созыва общего собрания участников (акционеров) (ст. 55 Закона об АО; ст. 35 Закона об ООО);

- вносить вопросы в повестку дня собрания (ст. 53 Закона об АО; ст. 36 Закона об ООО);

- присутствовать на общем собрании, участвовать в обсуждении вопросов повестки дня на общем собрании и при подготовке к общему собранию (ст. 51 Закона об АО; ст. ст. 36 - 37 Закона об ООО);

- получать информацию о дате и месте проведения и повестке дня общего собрания, а также получать доступ к материалам, подлежащим обсуждению на общем собрании (ст. 52 Закона об АО; ст. 36 Закона об ООО);

- направлять своего представителя для участия в общем собрании (ст. 57 Закона об АО, ст. 37 Закона об ООО);

- голосовать на общем собрании (ст. ст. 31, 32, 59 - 61 Закона об АО; ст. 37 Закона об ООО);

- знакомиться с результатами (итогами) голосования, отраженными в протоколе об итогах голосования и (или) протоколе общего собрания (ст. ст. 62, 63 Закона об АО; ст. 37 Закона об ООО);

- быть избранным в совет директоров общества (ст. 66 Закона об АО), ревизионную комиссию, счетную комиссию;

- преимущественное право покупки дополнительно выпускаемых акций (ст. ст. 39, 40, 41 Закона об АО).

Право на участие в общем собрании

Необходимо отметить, что право участников (акционеров) на участие в управлении делами общества реализуется посредством такого органа управления, как общее собрание, которое принимает решения в рамках своей компетенции. Более подробно вопросы проведения общих собраний акционеров рассмотрены в отдельной главе <1>.

<1>См. §3 гл. V.

Учитывая различные формы проведения собрания (очное, заочное), право участия в общем собрании разделено на права: присутствовать на общем собрании, участвовать в обсуждении вопросов повестки дня на общем собрании и при подготовке к общему собранию, голосовать по вопросам повестки дня общего собрания. Таким образом, участие акционера в общем собрании представляет собой совокупность действий, связанных с подготовкой и проведением общего собрания акционеров и принятием решений, включая голосование, предложение вопросов в повестку дня, обсуждение вопросов, поставленных на голосование, и другие.

Права, связанные с участием в управлении обществом, не могут быть ограничены или временно приостановлены решениями совета директоров, других органов управления или должностных лиц общества. Это относится и к принятию обеспечительных мер при рассмотрении судом корпоративного спора с участием участников (акционеров) общества <1>.

<1> См.: Постановление Пленума ВАС РФ от 9 июля 2003 г. N 11 "О практике рассмотрения арбитражными судами заявлений о принятии обеспечительных мер, связанных с запретом проводить общие собрания акционеров" // Вестник ВАС РФ. 2003. N 9.

Исходя из смысла ст. 9 ГК РФ, права, связанные с участием в управлении обществом, могут быть ограничены законом или самими участниками (акционерами) общества, однако во втором случае такое ограничение должно быть закреплено в уставе в силу положения п. 2 ст. 11 Закона об АО, согласно которому требования устава являются обязательными для всех органов управления и акционеров общества. Любое соглашение между участниками (акционерами) может быть признано недействительным, если оно противоречит положениям устава. Данное требование касается ограничения и других прав участников (акционеров) общества.

Принципы голосования на общем собрании

В ст. 59 Закона об АО устанавливается общий принцип предоставления голосов акционерам общества: "одна голосующая акция общества - один голос". Закрепляя этот принцип, законодатель подчеркивает неделимость акции, независимо от того, принадлежит она одному лицу или нескольким лицам. Если акция находится в общей долевой собственности, то и в этом случае все ее совладельцы имеют один голос, а их правомочия по голосованию на общем собрании акционеров должно осуществлять в соответствии с п. 3 ст. 57 Закона об АО лишь одно лицо: или кто-либо из участников общей долевой собственности, или их общий представитель, и в том и в другом случае действующий на основании доверенности.

Принцип "одна голосующая акция общества - один голос" является отражением одного из фундаментальных принципов корпоративного права - принципа пропорциональности, согласно которому участники корпорации имеют равные права, включая право голоса на собрании акционеров (участников), пропорционально их вкладам (долям) в капитал корпорации.

Примером реализации данного принципа в судебной доктрине является Постановление Президиума ВАС РФ от 14 марта 2006 г. N 12591/05 по делу "Новосибирскхлебпродукт "против" Новосибирского мелькомбината N 1", где ВАС РФ пресек попытку искусственно увеличить количество голосов путем дробления акций. Реализация этого принципа требует, чтобы номинальная стоимость каждой акции независимо от выпуска, вида или категории была единой.

Кумулятивное голосование

Исключения из принципа "одна голосующая акция общества - один голос" установлены Законом об АО для случаев проведения кумулятивного голосования при выборах на общем собрании акционеров совета директоров (п. 4 ст. 66).

При кумулятивном голосовании число голосов, принадлежащих каждому акционеру,

умножается на число лиц, которые должны быть избраны в совет директоров общества. Акционер вправе отдать полученные таким образом голоса полностью за одного кандидата или распределить их между двумя или более кандидатами. Кумулятивное голосование позволяет миноритарным акционерам провести своего кандидата в совет директоров. Представляется, что законодателю следует распространить процедуру кумулятивного голосования также на случаи избрания коллективного органа контроля общества - ревизионной комиссии.

Голосующие акции

Голосующей акцией общества (т.е. акцией, которая предоставляет своему владельцу право голоса при решении вопросов, поставленных на голосование на общем собрании акционеров) является, как правило, обыкновенная акция. Такой акцией может быть также привилегированная акция в случаях, предусмотренных п. п. 4 - 5 ст. 32 Закона об АО.

Общая норма, содержащаяся в п. 1 ст. 32 Закона об АО, устанавливает правило о том, что акционеры - владельцы привилегированных акций общества не имеют права голоса на общем собрании акционеров, если иное не установлено Законом для определенного типа привилегированных акций общества.

Законом об АО определены и другие случаи, когда акция не предоставляет право голоса. Например, это касается не полностью оплаченных акций (если иное не установлено уставом общества) и акций, которые перешли к обществу в результате их неполной оплаты учредителями в течение установленного срока (п. 1 ст. 34 Закона об АО).

Предоставление права голоса на общем собрании акционеров владельцам привилегированных акций

Тип привилегированной акции, владельцу которой предоставляется право голоса

Условия, при которых предоставляется право голоса владельцам привилегированных акций

Основание предоставления права голоса владельцам привилегированных акций (Закон/уста

Привилегированные акции всех типов

При решении вопросов о реорганизации и ликвидации общества

Закон

Привилегированные акции определенного типа, указанного в уставе общества

При решении на общем собрании акционеров вопросов о внесении изменений и дополнений в ус

Закон и устав общества

Привилегированные акции определенного типа, указанные в уставе общества, размер дивиденда

По всем вопросам компетенции общего собрания акционеров, начиная с собрания, следующего за

Закон и устав общества

Кумулятивные привилегированные акции определенного типа

По всем вопросам компетенции общего собрания, начиная с собрания, следующего за годовым о

Закон и устав общества, если уставом определено, какие из привилегированных акций являются

Владельцы привилегированных акций, обладающие правом голоса на общем собрании акционеров (временно или постоянно), имеют все права, предоставляемые законом и уставом общества владельцам голосующих акций.

Порядок подсчета голосов на общем собрании

Подсчет голосов на общем собрании акционеров по вопросу, поставленному на голосование, правом голоса при решении которого обладают акционеры - владельцы обыкновенных и привилегированных акций общества, осуществляется по всем голосующим акциям совместно.

Право голоса акционера считается реализованным, если этот акционер принимал участие в голосовании, даже если его голос был отдан против решения, принятого собранием акционеров, или, наоборот, он голосовал "за", но решение не было принято, так как необходимое большинство других акционеров голосовало "против". В этом заключается коллективный (корпоративный) характер принятия решений общим

собранием акционеров: когда принятие решения может не зависеть от каждого из акционеров в отдельности, за исключением случая, когда акционер владеет 75 и более процентов голосующих акций общества.

Права акционеров (участников) в формировании органов общества

Участники (акционеры) общества имеют право выдвинуть кандидатов в совет директоров общества, ревизионную комиссию общества и счетную комиссию, внести предложения в повестку дня общего собрания <1> (ст. 53 Закона об АО, ст. 36 Закона об ООО).

<1> См. об этом § 3 гл. V.

Любой из акционеров или их представителей может быть назначен в качестве единоличного исполнительного органа акционерного общества или члена коллегиального исполнительного общества. При этом следует иметь в виду, что участие акционера в органах управления обществом, включая совет директоров, никак не связано со статусом данного лица как акционера и не влечет за собой никаких правовых последствий. Например, при прекращении деятельности лица как члена совета директоров его права как акционера остаются неизменными. И наоборот, если лицо продает свои акции, это не означает, что он автоматически должен оставить совет директоров.

Нормы о возможности участия акционеров в органах управления общества, иных, чем общее собрание акционеров общества, свидетельствуют о развитии акционерного права в сторону более полной защиты прав и интересов акционеров. Представляется, что в настоящее время нельзя однозначно утверждать, что акционерное общество является только лишь объединением капиталов и не является объединением лиц, как товарищество. Действительно, принципиальной особенностью первых акционерных обществ было лишь объединение средств инвесторов для достижения какой-либо хозяйственной цели и их использование директорами-профессионалами. В настоящее время централизация управления в рамках холдинга и концентрация капитала в рамках группы аффилированных лиц привели к тому, что акционеры становятся активными участниками управления деятельностью общества и имеют значительно больше полномочий в отношении управления обществом, чем раньше.

Зависимость объема прав акционеров (участников) от количества принадлежащих акций (долей)

Количество акций, находящихся в собственности акционера, имеет значение для определения объема прав, связанных с участием в управлении делами общества.

Необходимо иметь не менее 2% голосующих акций для того, чтобы выдвигать кандидатов в совет директоров общества, ревизионную комиссию общества и счетную комиссию, вносить предложения в повестку дня годового общего собрания акционеров. Акционеры, владеющие не менее 10% голосующих акций, имеют право созыва внеочередного собрания акционеров (ст. 55 Закона об АО). Также требуется необходимое число голосов для оказания влияния на решения, принимаемые на общем собрании простым большинством (более 50% голосов акционеров, принимающих участие в собрании) или квалифицированным большинством (свыше 3/4 голосов, принимающих участие в собрании), например, при внесении изменений в устав общества или при одобрении крупной сделки, предметом которой является имущество, стоимость которого составляет более 50% балансовой стоимости активов общества. В случае внесения изменений в устав общества, ограничивающих права акционеров - владельцев привилегированных акций, для решения такого вопроса требуется 3/4 голосов всех акционеров - владельцев привилегированных акций каждого типа, права по которым ограничиваются (п. 4 ст. 32 Закона об АО). Преобладающее число голосов необходимо акционеру и для того, чтобы влиять на количество предложенных им кандидатов, которые могут быть избраны в совет директоров и ревизионную комиссию общества.

В целях сохранения объема прав на участие в управлении в Законе об АО закреплен институт преимущественного права приобретения акций при увеличении уставного капитала общества путем размещения дополнительных акций (ст. 28 Закона об АО). Статьи 40 и 41 Закона об АО регулируют вопросы реализации преимущественного права акционеров по приобретению размещаемых посредством открытой и закрытой подписки дополнительных акций и эмиссионных ценных бумаг, конвертируемых в акции, в количестве, пропорциональном количеству принадлежащих им акций этой категории (типа). Если при открытой подписке такое право предоставляется любому акционеру, то при закрытой подписке такое право имеют только акционеры общества, голосовавшие "против" или не принимавшие участия в голосовании по вопросу о размещении посредством закрытой подписки акций и эмиссионных ценных бумаг, конвертируемых в акции. Указанное право не распространяется на размещение акций и иных эмиссионных ценных бумаг, конвертируемых в акции, осуществляемое посредством закрытой подписки только среди акционеров, если при этом акционеры имеют возможность

приобрести целое число размещаемых акций и иных эмиссионных ценных бумаг, конвертируемых в акции, пропорционально количеству принадлежащих им акций соответствующей категории (типа).

Специфика прав участников ООО

Спецификой ООО является институт дополнительных прав участника (участников) общества (ст. 8 Закона об ООО). Указанные права могут быть предусмотрены уставом общества при его учреждении или предоставлены участнику (участникам) общества по решению общего собрания участников общества, принятому всеми участниками общества единогласно.

Прекращение или ограничение дополнительных прав, предоставленных всем участникам общества, осуществляется по решению общего собрания участников общества, принятому всеми участниками общества единогласно. Прекращение или ограничение дополнительных прав, предоставленных определенному участнику общества, осуществляется по решению общего собрания участников общества, принятому большинством не менее двух третей голосов от общего числа голосов участников общества, при условии, если участник общества, которому принадлежат такие дополнительные права, голосовал за принятие такого решения или дал письменное согласие.

Участник общества, которому предоставлены дополнительные права, может сам отказаться от осуществления принадлежащих ему дополнительных прав, направив письменное уведомление об этом обществу. С момента получения обществом указанного уведомления дополнительные права участника общества прекращаются.

Прекращение дополнительного права отдельного участника может быть осуществлено только при его согласии, поэтому не должно допускаться злоупотребление согласием на прекращение дополнительного права.

Имущественные права

Право на получение дивидендов

Право акционеров на участие в распределении прибыли находит свое воплощение в получении акционерами дивидендов по размещенным акциям и регулируется ст. ст. 42, 43 Закона об АО. В ООО эти отношения регулируются ст. ст. 28, 29 Закона об ООО. Дивидендом называется часть чистой прибыли акционерного общества, подлежащая распределению между акционерами, приходящаяся на одну обыкновенную или привилегированную акцию. Чистая прибыль, направляемая на выплату дивидендов, распределяется между акционерами - владельцами каждой категории (типа) акций пропорционально количеству принадлежащих им акций.

Следует отметить, что размещенными акции считаются только тогда, когда в отношении данных акций соблюдены все из нижеперечисленных условий:

- государственная регистрация акций и регистрация отчета о выпуске акций;
- государственная регистрация соответствующих изменений в устав акционерного общества, связанных с увеличением уставного капитала общества;
- полная оплата акций акционерами.

Только после выполнения указанных условий и осуществления обществом и акционерами всех необходимых действий, связанных с этими условиями, дивиденды могут быть начислены и выплачены обществом (с учетом иных требований к выплате дивидендов, установленных ГК РФ и Законом об АО для выплаты дивидендов по акциям).

Получение дивидендов владельцами обыкновенных акций общества полностью зависит от результатов деятельности общества и наличия прибыли от такой деятельности. Общество не может гарантировать выплату дивидендов по обыкновенным акциям и нести при этом ничем не обусловленные обязательства перед такими акционерами по выплате дивидендов. Более того, общество даже не вправе предоставлять такого рода гарантии. Так, в соответствии со ст. 34 Закона о рынке ценных бумаг в рекламе акций

запрещается указывать предполагаемый размер доходов по акциям и прогнозы роста их курсовой стоимости.

Одним из основополагающих преимуществ, которые предоставляются владельцам привилегированных акций, является то, что дивиденд (или порядок его исчисления) по привилегированным акциям должен быть заранее определен в уставе общества. Если такого рода положения отсутствуют в уставе общества, права акционеров - владельцев привилегированных акций в отношении получения ими дивидендов общества становятся аналогичны правам акционеров - владельцев обыкновенных акций.

Акционерное общество вправе самостоятельно решать, сколько раз в год оно должно выплачивать дивиденды акционерам. Общество вправе ежеквартально, раз в полгода или раз в год принимать решение (объявлять) о выплате дивидендов по размещенным акциям. Объявление и выплата дивидендов должны осуществляться обществом в отношении каждой категории и типов акций, размещенных обществом. Дивиденды выплачиваются деньгами, а в случаях, предусмотренных уставом общества, - иным имуществом (п. 1 ст. 42 Закона об АО).

Дивиденды выплачиваются из чистой прибыли общества за текущий год. Дивиденды по привилегированным акциям определенных типов могут выплачиваться за счет специально предназначенных для этого фондов общества. Например, уставом общества может быть установлено, что невыплаченный или не полностью выплаченный дивиденд по привилегированным акциям определенного типа, размер которого определен в уставе, накапливается и выплачивается впоследствии (так называемые кумулятивные привилегированные акции). Объявление и выплата дивидендов по обыкновенным акциям зависят от наличия чистой прибыли общества. Таким образом, обыкновенные акции не имеют ежегодного гарантированного дохода. В отличие от привилегированных акций размер дивидендов по обыкновенным акциям зависит от решения общего собрания акционеров или совета директоров общества; размер дивиденда (или порядок его определения) по привилегированным акциям обычно определяется в уставе общества.

Если уставом общества предусмотрены привилегированные акции двух и более типов, то в уставе также должна быть установлена очередность выплаты дивидендов и ликвидационной стоимости по каждому типу привилегированных акций.

Следует учесть, что общее собрание акционеров вправе принять решение о невыплате дивиденда по акциям определенных категорий (типов), а также о выплате дивидендов в неполном размере по привилегированным акциям, размер дивиденда по которым определен в уставе.

Решение о выплате дивидендов, размере дивиденда и форме его выплаты по акциям каждой категории (типа) принимается общим собранием акционеров по рекомендации совета директоров общества. Размер дивидендов не может быть больше рекомендованного советом директоров общества (п. 3 ст. 42 Закона об АО).

Срок и порядок выплаты дивидендов определяется уставом общества или решением общего собрания акционеров о выплате дивидендов. В случае если уставом общества срок выплаты дивидендов не определен, срок их выплаты не должен превышать 60 дней со дня принятия решения о выплате дивидендов. Список лиц, имеющих право получения дивидендов, составляется на дату составления списка лиц, имеющих право участвовать в общем собрании акционеров, на котором принимается решение о выплате соответствующих дивидендов (п. 4 ст. 42 Закона об АО).

Проблемам, связанным с выплатой дивидендов, посвящены п. п. 15 - 17 Постановления Пленума ВАС РФ от 18 ноября 2003 г. N 19. Этим документом подтверждено, что общество обязано выплатить акционерам объявленные дивиденды. В случае задержки их выплаты акционер вправе обратиться в суд с иском о взыскании с общества причитающихся ему сумм, а также процентов за просрочку исполнения денежного обязательства на основании ст. 395 ГК РФ. При этом проценты подлежат начислению за период просрочки выплаты дивидендов, исчисляемой со дня, следующего за днем окончания установленного срока их выплаты (п. 16).

Спецификой общества с ограниченной ответственностью является возможность уставом общества установить порядок распределения прибыли между участниками общества не пропорционально их долям в уставном капитале общества. Установление (изменение или исключение) такого порядка осуществляется по решению общего собрания участников общества, принятому всеми участниками общества единогласно (п. 2 ст. 28 Закона об ООО).

Ограничения на объявление и выплату дивидендов АО установлены п. 3 ст. 102 ГК РФ и значительно расширены ст. 43 Закона об АО и ст. 29 Закона об ООО, однако их

перечень является исчерпывающим. Данные ограничения заключаются в том, что общество лишено права принимать решение о выплате (объявлении) дивидендов по акциям в следующих случаях:

1) до полной оплаты всего уставного капитала общества.

В данном случае необходимо учитывать требование законодательства о том, что изменения в устав общества, связанные с увеличением уставного капитала, и их государственная регистрация могут быть осуществлены после регистрации отчета об эмиссии акций. Вследствие этого может сложиться ситуация, когда в какой-то момент в результате нового выпуска акций (в пределах указанного в уставе общества количества объявленных акций) уставный капитал общества изменен, но акции последнего выпуска не оплачены полностью. В таком случае общество не вправе объявлять и выплачивать дивиденды по всем акциям общества предыдущих выпусков, даже если они полностью оплачены, на том основании, что весь уставный капитал (включая акции последнего выпуска, ставшие частью уставного капитала с момента государственной регистрации соответствующих изменений в устав общества об изменении уставного капитала) не является полностью оплаченным, так как не полностью оплачены акции последнего выпуска. Следовательно, при включении не полностью оплаченных акций последнего выпуска в уставный капитал последний также не считается полностью оплаченным;

2) до выкупа всех акций, которые должны быть выкуплены обществом по требованию акционеров в соответствии с положениями ст. 76 Закона об АО;

3) если на момент выплаты дивидендов общество отвечает признакам несостоятельности (банкротства) в соответствии с Законом о несостоятельности (банкротстве) (имеется в виду невыполнение денежных обязательств перед кредиторами или неуплата обязательных платежей в течение трех месяцев с момента наступления срока исполнения обязательства) или указанные признаки появятся у общества в результате выплаты дивидендов;

4) если на день принятия решения о выплате дивидендов 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 принятия решения о выплате дивидендов;

5) если не принято решение о выплате в полном размере дивидендов по всем типам привилегированных акций, размер дивиденда по которым определен уставом общества (в отношении обыкновенных акций и привилегированных акций, размер дивиденда по которым не определен);

6) если не принято решение о полной выплате дивидендов (в том числе о полной выплате всех накопленных дивидендов по кумулятивным привилегированным акциям) по всем типам привилегированных акций, предоставляющим преимущество в очередности получения дивидендов перед привилегированными акциями этого типа (в отношении привилегированных акций определенного типа, по которым размер дивиденда определен уставом общества).

Поскольку между датой принятия решения о выплате дивидендов и датой выплаты объявленных дивидендов объективно проходит определенное время, риск возникновения некоторых обстоятельств, препятствующих выплате дивидендов, учитывается в п. 4 ст. 43 Закона об АО, согласно которому акционерное общество не вправе выплачивать объявленные дивиденды по акциям:

- если на день выплаты общество отвечает признакам несостоятельности (банкротства) 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.

Ограничения выплаты прибыли участникам общества с ограниченной ответственностью предусмотрены п. 2 ст. 29 Закона об ООО; они аналогичны основаниям для невыплаты объявленных дивидендов в АО. По прекращении указанных в настоящем пункте

обстоятельств общество обязано выплатить акционерам объявленные дивиденды.

Право на получение части имущества при ликвидации общества

В ст. 67 ГК РФ предусмотрено право участника хозяйственного общества на получение в случае ликвидации общества части имущества, оставшегося после расчетов с кредиторами, или стоимости части такого имущества.

Выплата стоимости части имущества вместо предоставления имущества акционерам в натуре связана с предоставлением акционерам возможности исполнить данное право, если предоставление такого имущества или его части в натуре не представляется возможным. Решение вопроса о распределении имущества или его стоимости между акционерами должно приниматься акционерами на общем собрании на основании предложений ликвидационной комиссии.

Положения указанной статьи ГК РФ, по существу, шире соответствующих положений ст. 31 Закона об АО, предусматривающей право акционеров - владельцев обыкновенных акций общества на получение акционерами только части имущества, но не его стоимости. В данном случае необходимо применять положения ГК РФ, даже если в Законе об АО говорится только о распределении имущества без конкретного указания на получение части имущества в виде выплаты денежных средств (предполагается, однако, что осуществляемые в соответствии с Законом выплаты по акциям, выкупаемым обществом у акционеров по их требованию, дивиденды и ликвидационная стоимость по привилегированным акциям должны осуществляться в денежной форме).

Вопрос о том, в какой форме необходимо осуществлять предоставление оставшейся части имущества акционерам, решается акционерами. Право на получение части имущества ликвидируемого общества имеют владельцы как обыкновенных, так и привилегированных акций.

Основными принципами распределения такого имущества между акционерами являются:

- справедливое распределение имущества между акционерами - владельцами различных категорий акций общества в соответствии с установленной законом очередностью;
- распределение имущества должно быть осуществлено между всеми акционерами предыдущей очереди до начала выплат акционерам следующей очереди;
- удовлетворение требований акционеров, связанных с распределением имущества пропорционально количеству акций, находящихся в их владении.

В соответствии со ст. 23 Закона об АО оставшееся после завершения расчетов с кредиторами имущество ликвидируемого общества распределяется ликвидационной комиссией между акционерами в следующей очередности:

- в первую очередь осуществляются выплаты по акциям, которые должны быть выкуплены обществом у акционеров по их требованию в соответствии со ст. 75 Закона об АО;
- во вторую очередь осуществляются выплаты начисленных, но не выплаченных дивидендов по привилегированным акциям и определенной уставом общества ликвидационной стоимости по привилегированным акциям;

- в третью очередь осуществляется распределение имущества ликвидируемого общества между акционерами - владельцами обыкновенных акций и всех типов привилегированных акций.

Распределение имущества каждой очереди осуществляется после полного распределения имущества предыдущей очереди. Выплата обществом определенной уставом ликвидационной стоимости по привилегированным акциям определенного типа осуществляется после полной выплаты определенной уставом общества ликвидационной стоимости по привилегированным акциям предыдущей очереди.

Если имеющегося у общества имущества недостаточно для выплаты начисленных, но не выплаченных дивидендов и определенной уставом общества ликвидационной стоимости всем акционерам - владельцам привилегированных акций одного типа, имущество распределяется между акционерами - владельцами этого типа привилегированных акций пропорционально количеству принадлежащих им акций этого типа.

Имущество, переданное акционерами ранее в оплату акций общества, становится собственностью последнего (здесь не рассматривается вопрос о предоставлении обществу акционерами имущественных прав, имеющих денежную оценку, в качестве вноса в уставный капитал). В связи с этим получение имущества, внесенного акционером в оплату акций, при ликвидации общества возможно лишь при условии, если получение этого имущества не нарушает права третьих лиц, включая кредиторов и других акционеров общества. Условия договора о создании общества, устава общества, предусматривающие исключительное право акционера изъять или получить внесенное им в качестве вклада имущество в натуре при выходе из состава общества, должны признаваться недействительными судом, за исключением случаев, когда такая возможность предусмотрена законом.

Применительно к распределению имущества ликвидируемого общества с ограниченной ответственностью применяется такой же подход, что и в АО. В соответствии со ст. 58 Закона об ООО оставшееся после завершения расчетов с кредиторами имущество ликвидируемого общества распределяется ликвидационной комиссией между участниками общества в следующей очередности:

- в первую очередь осуществляется выплата участникам общества распределенной, но не выплаченной части прибыли;

- во вторую очередь осуществляется распределение имущества ликвидируемого общества между участниками общества пропорционально их долям в уставном капитале общества.

Требования каждой очереди удовлетворяются после полного удовлетворения требований предыдущей очереди. Если имеющегося у общества имущества недостаточно для выплаты распределенной, но не выплаченной части прибыли, имущество общества распределяется между его участниками пропорционально их долям в уставном капитале общества.

Права, связанные с осуществлением контроля за деятельностью органов управления и финансово-экономическим состоянием общества

Законодательством предусмотрены следующие формы осуществления контроля акционеров (участников) общества над деятельностью органов управления общества и финансово-экономическим состоянием общества:

- рассмотрение и утверждение годового отчета совета директоров общества или, в случае его отсутствия, исполнительных органов общества на годовом общем собрании акционеров (участников) общества;

- рассмотрение и утверждение годовой бухгалтерской отчетности, в том числе отчетов о прибылях и об убытках (счетов прибылей и убытков) на годовом общем собрании акционеров (участников) общества (п. 11 ст. 48 Закона об АО, п. 6 ст. 33 Закона об ООО);

- избрание на общем собрании ревизионной комиссии (ревизора) общества для проверки (ревизии) финансово-хозяйственной деятельности общества (ст. 85 Закона об АО, п. 6 ст. 32 Закона об ООО);

- утверждение на общем собрании профессионального аудитора, не связанного имущественными интересами с обществом или его акционерами (участниками) для проведения аудиторской проверки ведения бухгалтерского учета и финансовой (бухгалтерской) отчетности общества (п. 5 ст. 103 ГК РФ, ст. 86 Закона об АО, пп. 10 п. 2 ст. 33, ст. 48 Закона об ООО);

- обеспечение обществом доступа акционеров (участников) к информации об обществе (ст. ст. 90 - 91 Закона об АО, п. 1 ст. 8 Закона об ООО).

Цели аудита или ревизионной проверки заключаются в оценке соответствия ведения учета требованиям законодательства, а также в том, насколько достоверно (т.е. правдиво, адекватно и полно) бухгалтерская отчетность отражает результаты предпринимательской деятельности (ст. 87 Закона об АО) <1>.

<1> О проверке финансово-хозяйственной деятельности общества см. § 8 гл. V. Право на информацию о деятельности общества Общие положения

Требование российского законодательства о раскрытии акционерным обществом информации о своей деятельности направлено на обеспечение интересов акционеров, государственного и общественного контроля за их деятельностью, "прозрачности" деятельности акционерного общества, что является также непременным условием нормального функционирования и развития рынка ценных бумаг.

Законом об АО и другими нормативными актами на акционерные общества возложена обязанность по ведению, представлению и (или) обеспечению доступа к такого рода информации для акционеров общества, а также для иных заинтересованных лиц (налоговых органов и иных органов государственной власти, кредиторов общества, инвесторов).

Право акционеров получать информацию о деятельности общества и знакомиться с его бухгалтерскими книгами и иной документацией закреплено ГК РФ как одно из основных прав участников хозяйственного общества.

Данное право акционера обеспечивается путем осуществления контроля со стороны акционеров и совета директоров общества, а также исполнением обществом предусмотренных законом обязанностей общества:

- 1) осуществлять ведение, а также следить за состоянием и достоверностью финансовых и иных документов общества, в частности, предоставляемых акционерам общества, публикуемых в средствах массовой информации;
- 2) хранить определенные внутренние документы общества; причем хранение должно осуществляться в месте, известном и доступном для акционеров общества и других лиц (ст. 89 Закона об АО);
- 3) обеспечивать доступ акционеров, обладающих 25% голосующих акций общества, к документам бухгалтерского учета и протоколам заседаний коллегиального исполнительного органа общества, т.е. документов, которые необходимы исполнительным органам общества в их повседневной работе (п. 1 ст. 91 Закона об АО);
- 4) предоставлять по требованию акционеров за плату копии документов, которые общество обязано хранить в соответствии с требованиями законодательства (ст. 89, п. 2 ст. 91 Закона об АО);
- 5) предоставлять на рассмотрение и утверждение ревизионной комиссии общества годовой отчет, счет прибылей и убытков и годовой бухгалтерский баланс;
- 6) предоставлять на рассмотрение и утверждение совета директоров общества годовой отчет общества (пп. 11 п. 1 ст. 48 Закона об АО);
- 7) опубликовывать в средствах массовой информации, доступных для всех акционеров общества, документы и иные сведения, предусмотренные законодательством.

От имени общества эти обязанности осуществляются исполнительными органами.

Хранение и предоставление информации акционерам (участникам)

С целью обеспечения права акционеров на получение информации о деятельности общества Закон устанавливает перечень документов (перечень является открытым), которые акционерное общество обязано хранить (ст. 89 Закона об АО). Условно указанные документы можно разделить на следующие группы:

- 1) учредительные и иные внутренние документы общества нормативного характера (устав общества с изменениями и дополнениями, решение о создании общества, свидетельство о государственной регистрации; положение о филиале, представительстве и другие);
- 2) документы, подтверждающие права общества на имущество и иные активы;
- 3) документы финансового характера (годовые финансовые отчеты и иные документы финансовой отчетности и бухгалтерского учета, документы, связанные с эмиссией акций общества, документы бухгалтерского учета);
- 4) решения органов управления и контроля общества (внутреннего, независимого и государственного контроля);
- 5) документы об аффилированности общества (списки аффилированных лиц общества).

Правовыми актами РФ, уставом общества, внутренними документами общества, решениями общего собрания акционеров, совета директоров общества и органов управления общества может быть предусмотрена обязанность общества по хранению и

обеспечению доступа акционеров к иным документам общества.

Указанные документы должны храниться по месту нахождения исполнительного органа общества или в ином месте, доступном для акционеров, кредиторов общества или иных заинтересованных лиц. Хранение данных документов означает предоставление возможности акционерам и кредиторам общества в любое время ознакомиться с ними. Акционерное общество обязано по требованию акционера, аудитора или любого заинтересованного лица (в том числе кредитора общества) в разумные сроки предоставить им возможность ознакомиться с уставом общества, включая изменения и дополнения к нему. Общество также обязано предоставить акционеру по его требованию копию действующего устава и других документов общества. Акционерное общество может установить плату, взимаемую за предоставление копий документов. Это особенно актуально для акционерных обществ, акции которых распределены среди очень большого количества акционеров. Однако плата, взимаемая за предоставление копий, не может произвольно устанавливаться обществом, так как не может превышать затрат на их изготовление, а также их направление по почте.

Правовое регулирование хранения документов общества с ограниченной ответственностью аналогично регулированию этого вопроса в АО (ст. 50 Закона об ООО).

Раскрытие информации о деятельности общества

Обязательное опубликование информации открытым акционерным обществом обусловлено требованиями закона и связано с необходимостью защиты прав инвесторов и принципом свободного обращения акций ОАО на рынке ценных бумаг среди неограниченного круга потенциальных инвесторов. Первоначально ст. 97 ГК РФ было предусмотрено, что открытое общество обязано ежегодно опубликовывать для всеобщего сведения годовой отчет общества, бухгалтерский баланс, счет прибылей и убытков. Несмотря на то что перечень документов, установленный указанной статьей ГК РФ, является закрытым, этот список был расширен в ст. 92 Закона об АО, а также решениями Федеральной комиссии по рынку ценных бумаг (ныне -Федеральная служба по финансовым рынкам) в соответствии с требованиями закона в целях более полной защиты интересов акционеров, инвесторов и иных заинтересованных лиц.

В соответствии со ст. 92 Закона об АО и другими нормативными актами открытое

общество обязано ежегодно опубликовывать в средствах массовой информации, доступных для всех акционеров данного общества, следующие документы и информацию:

- годовой отчет общества, бухгалтерский баланс, счет прибылей и убытков;

- проспект эмиссии акций общества в случае размещения эмиссионных ценных бумаг путем открытой подписки или путем закрытой подписки среди круга лиц, число которых превышает 500 (ст. 19 Закона о рынке ценных бумаг);

- сообщение о проведении общего собрания акционеров в порядке, предусмотренном законом;

- списки аффилированных лиц общества с указанием количества и категорий (типов) принадлежащих им акций;

- иные сведения, определяемые Федеральной службой по финансовым рынкам (ФСФР России).

Любое общество, включая закрытые акционерные общества, в случае публичного размещения им облигаций или иных ценных бумаг обязано опубликовывать информацию в объеме и порядке, установленными ФСФР России. Закрытое акционерное общество в случае публичного размещения облигаций и иных ценных бумаг также обязано в течение срока их обращения ежегодно публиковать бухгалтерский баланс, счет прибылей и убытков, достоверность которых подтверждена аудитором, не связанным имущественными интересами с акционерным обществом и его акционерами. Указанная информация должна публиковаться в средствах массовой информации, включая Интернет.

Чем полнее информация о деятельности общества, предоставленная акционерам, тем эффективнее становится контроль со стороны акционеров, а также иных контролирующих органов общества, которые должны защищать интересы акционеров. В

частности, акционерам предоставляется годовой отчет, счет прибылей и убытков и годовой бухгалтерский баланс, которые должны быть утверждены на годовом общем собрании акционеров. Годовой отчет общества должен быть до проведения годового общего собрания акционеров предварительно утвержден советом директоров общества. Достоверность информации, содержащейся в годовом отчете, счете прибылей и убытков и годовом бухгалтерском балансе, должна быть подтверждена ревизионной комиссией общества.

Контроль акционеров выражается также в том, что перед опубликованием открытым акционерным обществом (а в случаях, когда это требуется законодательством, и закрытым акционерным обществом) годового отчета, счета прибылей и убытков и годового бухгалтерского баланса общество обязано привлечь для ежегодной проверки и подтверждения годовой финансовой отчетности аудитора, не связанного имущественными интересами с обществом или его акционерами (на практике такой отчет аудитора предоставляется им до проведения годового общего собрания акционеров).

В отличие от АО, ООО не обязано публиковать отчетность о своей деятельности, за исключением публичного размещения ООО облигаций и иных эмиссионных ценных бумаг. В этом случае общество обязано ежегодно публиковать годовые отчеты и бухгалтерские балансы (ст. 49 Закона об ООО), а также раскрывать иную информацию о своей деятельности, предусмотренную Законом о рынке ценных бумаг (гл. 5, разд. IV).