

**АССОЦИАЦИЯ
ПО ЗАЩИТЕ ПРАВ
ИНВЕСТОРОВ**

127473, г. Москва, 1-й Щемилловский пер., д.17, оф.11
тел/факс: (495) 510 5306

www.corp-gov.ru

Ассоциация
по защите прав
инвесторов

Исх. №

ДК-3/09/11

от

19.09.2011

Председателю
Высшего Арбитражного Суда
Российской Федерации
А.А. Иванову

Уважаемый Антон Александрович!

1640

Ассоциация по защите прав инвесторов хотела бы обратить Ваше внимание на то, что в последнее время наблюдается заметный рост числа случаев, когда мажоритарный акционер получает ничем не ограниченные возможности по выводу денежных средств из одного общества в принадлежащие ему другие общества. В результате этого наносится прямой ущерб как самому этому обществу, так и интересам кредиторов и миноритарных акционеров данного общества.

Вместе с тем, подобные ситуации в большинстве случаев не могут быть пресечены арбитражными судами в силу отсутствия сформировавшихся подходов к установлению и доказыванию наличия в составе акционеров группы лиц, а также аффилированности акционеров с контрагентами общества по сделкам. К сожалению, система бенефициарного владения посредством использования иностранных оффшорных организаций не позволяет заинтересованным лицам проследить цепочку участников до конечного владельца, «скрывающегося» за маской оффшорной организации, и, соответственно, доказать такое участие в ходе судебного разбирательства. В то же время суды отказываются учитывать в качестве доказательств официальные заявления в прессе бенефициаров, руководителей обществ о принадлежности им обществ, во внимание не принимаются данные официальных сайтов.

Вследствие сказанного пострадавшие от действий мажоритарного акционера миноритарии, по сути, лишаются эффективной судебной защиты.

В выступлении 8 апреля 2011 г. Вами подчеркивалась необходимость внедрения в арбитражную практику доктрины «снятия корпоративной маски», важность повышения социальной ответственности бизнеса. При этом абсолютно справедливо подчеркивалось: «Никто из участников экономического оборота – ни бизнес-сообщество, ни государство, ни потребители – не может и не должен пользоваться такими преференциями, которые позволяют ущемить права и интересы других».

Ассоциация по защите прав инвесторов:

Альфа-Банк, Восток Нафта Инвестмент Лимитед, Дарт Менеджмент, Дойче Банк, Ист Кэпитал Эссет Менеджмент, Казимир Партнерс, КИТ Финанс ИБ ООО Инвестиционный Банк, ОМЗ, Промышленные инвесторы, Просперити Кэпитал Менеджмент, Ренессанс Брокер, ППФ Бета Лтд, ИК РУСС-ИНВЕСТ. САН Кэпитал Партнерс, Темплтон Ассет Менеджмент, УК УралСиб, Филипп Моррис Сейлз энд Маркетинг, Экинокс Файненс Менеджмент, Эн-Си-Эйч Эдвайзорс, Эрмитаж Кэпитал Менеджмент Лимитед, EOS Russia, . Флеминг Фэмилли энд Партнерс, Атон, ВФП, ЗАО «Лидер»

Способствовать уменьшению ситуаций безнаказанного ущемления мажоритарными акционерами прав миноритариев могла бы сформированная Президиумом Высшего Арбитражного Суда правовая позиция, преодолевающая слишком формальный подход судов к исследованию доказательств в пользу усиления защиты интересов миноритарных акционеров. В настоящее время имеется также острая потребность в том, чтобы Высший Арбитражный Суд сформулировал позицию по вопросам выявления заинтересованности акционеров в совершении акционерным обществом сделок, что в значительной степени облегчило бы положение миноритариев. Без условно, Президиумом Высшего Арбитражного Суда неоднократно рассматривались дела, касающиеся сделок с заинтересованностью, но во всех случаях заинтересованность была достаточно легко определима, так как базировалась на брачно-семейных отношениях, которые нетрудно доказать. Вопрос о сложно выявляемой заинтересованности, связанной с устройством группы лиц, Президиумом Высшего Арбитражного Суда пока не рассматривался.

В деле № А40-30136/10-81-258 на рассмотрение суда был передан вопрос о недействительности решений общего собрания акционеров ОСАО «Ингосстрах» об одобрении сделок с заинтересованностью. Истцы – ООО «Вега», ООО «Инвестиционная инициатива» и ООО «Новый капитал», в совокупности владеющие 38,459% акций ОСАО «Ингосстрах», – оспаривали названные решения, поскольку сделка была одобрена акционерами, входящими в структуру Компании «Базовый элемент», владеющими в совокупности 57,71% акций ОСАО «Ингосстрах» и имеющими заинтересованность в совершении этим обществом одобряемых сделок.

В ОСАО «Ингосстрах» на протяжении уже четырех лет длится корпоративный конфликт, в ходе которого мажоритарный акционер постоянно нарушает права миноритариев. Высший Арбитражный Суд уже однажды поддержал миноритарных акционеров в деле защиты их прав в деле, связанном с незаконностью Положения о совете директоров ОСАО «Ингосстрах» (постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда от 27.04.2010 г. № 67/10).

К сожалению, порочная практика одобрения сделок с заинтересованностью вопреки действующему законодательству сохраняется до сих пор. Используя ее, мажоритарный акционер получает неограниченные возможности по выводу денежных средств из ОСАО «Ингосстрах» в принадлежащие ему другие дочерние общества. В результате такой «донорской помощи» АКБ «СОЮЗ» оказался на грани банкротства, аналогичная ситуация в настоящее время складывается в отношении НПФ «Социум», проходящем процедуру банкротства (обе финансовые организации входят в структуру Компании «Базовый элемент»).

Научным и экспертным сообществом разделяется наша оценка о незаконности сложившейся в ОСАО «Ингосстрах» практики одобрения сделок.

Вместе с тем по результатам рассмотрения заявлений о пересмотре дела в порядке надзора, направленных в Высший Арбитражный Суд двумя из истцов, коллегия судей отказала в передаче дела в Президиум Высшего Арбитражного

Ассоциация по защите прав инвесторов:

Альфа-Банк, Восток Нафта Инвестмент Лимитед, Дарт Менеджмент, Дойче Банк, Ист Кэпитал Эссет Менеджмент, Казимир Партнерс, КИТ Финанс ИБ ООО Инвестиционный Банк, ОМЗ, Промышленные инвесторы, Просперити Кэпитал Менеджмент, Ренессанс Брокер, ППФ Бета Лтд, ИК РУСС-ИНВЕСТ. САН Кэпитал Партнерс, Темплтон Ассет Менеджмент, УК УралСиб, Филипп Моррис Сейлз энд Маркетинг, Экинокс Файненс Менеджмент, Эн-Си-Эйч Эдвайзоре, Эрмитаж Кэпитал Менеджмент Лимитед, EOS Russia, . Флеминг Фэмили энд Партнерс, Атоя, ВФП, ЗАО «Лидер»

Суда, причем определения об отказе были приняты в один день и были практически идентичны по содержанию, хотя заявления были поданы истцами в разное время и существенным образом отличались по своим доводам.

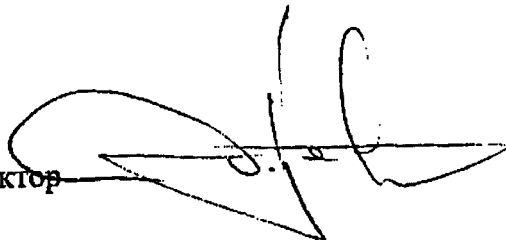
Как представляется, коллегия судей не обратила должного внимания на то, что дело не является рядовым и способно стать прецедентом, способствующим формированию судебной практики по вопросам выявления заинтересованных лиц и доказывания. Коллегия судей указала, что с момента принятия оспариваемых решений прошло более полутора лет, что в целях сохранения стабильности оборота лишает целесообразности рассмотрение дела. Между тем такое сохранение стабильности имеет оборотную сторону: сделки ОСАО «Ингосстрах», требующие одобрения общего собрания акционеров, из года в год одобряются заинтересованными в их совершении лицами, что позволяет обществу продолжать практику безнаказанного нарушения прав и интересов его акционеров.

Уважая дискреционные полномочия коллегии судей Высшего Арбитражного Суда, тем не менее, полагаем, что уникальный характер дела не был оценен по достоинству. Внимательное отношение к настоящему делу со стороны Высшего Арбитражного Суда может помочь сделать огромный шаг в развитии институтов доказательств и доказывания в арбитражном процессе, в развитии корпоративного права России.

В связи с вышеизложенным, убедительно просим Вас взять под личный контроль ход рассмотрения описанного дела в Высшем Арбитражном Суде Российской Федерации, обеспечив его разрешение на основе принципов справедливости, законности и беспристрастности.

С уважением,

Исполнительный директор



Д.В. Куликов

Ассоциация по защите прав инвесторов:

Альфа-Банк, Восток Нафта Инвестмент Лимитед, Дарт Менеджмент, Дойче Банк, Ист Кэпитал Эссет Менеджмент, Казимир Партнерс, КИТ Финанс ИБ ООО Инвестиционный Банк, ОМЗ, Промышленные инвесторы, Просперити Кэпитал Менеджмент, Ренессанс Брокер, ШПФ Бета Лтд, ИК РУСС-ИНВЕСТ. САН Кэпитал Партнерс, Темплтон Ассет Менеджмент, УК УралСиб, Филипп Моррис Сейлз энд Маркетинг, Экинокс Файненс Менеджмент, Эн-Си-Эйч Эдвайзорс, Эрмитаж Кэпитал Менеджмент Лимитед, EOS Russia, . Флеминг Фэмили энд Партнерс, Атон, ВФП, ЗАО «Лидер»