

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
Пленума Высшего Арбитражного Суда
Российской Федерации

№ _____

Москва

«___» _____ 2012 г.

**О внесении дополнений в постановление
Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации
от 18.11.2003 № 19 «О некоторых вопросах применения
Федерального закона «Об акционерных обществах»
(в части выкупа акций и применения главы XI.1)**

В связи с возникающими в судебной практике вопросами, касающимися выкупа акций по требованию акционеров в порядке статьи 75 Федерального закона от 26.12.1995 № 208-ФЗ «Об акционерных обществах» и применения главы XI.1 этого же Закона, Пленум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации на основании статьи 13 Федерального конституционного закона от 28.04.1995 № 1-ФКЗ «Об арбитражных судах в Российской Федерации» постановляет внести в постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 18.11.2003 № 19 «О некоторых вопросах применения Федерального закона «Об акционерных обществах» следующие дополнения:

1. Дополнить раздел «Споры, связанные с требованиями о выкупе акций» новыми пунктами 29.1 – 29.16 следующего содержания²:

«29.1. Принятие общим собранием акционеров решения об одобрении крупной сделки на сумму свыше 50 процентов балансовой стоимости активов

¹ Проект подготовлен Управлением частного права.

² Изменения в данный раздел впервые выносятся на обсуждение Президиума ВАС РФ.

общества (пункт 3 статьи 79 Закона) по правилам, предусмотренным главой XI Закона, об одобрении сделок, в совершении которых имеется заинтересованность, в случаях, указанных в пункте 5 статьи 79 Закона, влечет право акционеров – владельцев голосующих акций, голосовавших против такого решения либо не принимавших участие в голосовании по этому вопросу, требовать выкупа обществом акций в соответствии со статьей 75 Закона.

29.2. Право акционера требовать выкупа принадлежащих ему акций возникает с момента принятия общим собранием акционеров решений, предусмотренных пунктом 1 статьи 75 Закона (об одобрении сделки, о реорганизации, о внесении изменений или дополнений в устав общества), а не с момента соответственно совершения одобренной сделки либо внесения в единый государственный реестр юридических лиц записи о реорганизации общества или о регистрации изменений и дополнений в устав общества.

29.3. Согласно абзацу второму пункта 3 статьи 76 Закона требования акционеров о выкупе обществом принадлежащих им акций должны быть предъявлены обществу не позднее 45 дней с даты принятия соответствующего решения общим собранием акционеров.

Для целей исчисления данного срока под датой принятия решения следует понимать дату оглашения итогов голосования на общем собрании акционеров, в ходе которого проводилось голосование, а если они на нем не оглашались – то дату доведения отчета об итогах голосования до сведения акционера (абзац третий пункта 1 статьи 52 и пункт 4 статьи 62 Закона).

Срок для предъявления обществу требования о выкупе акций в силу пункта 2 статьи 194 Гражданского кодекса Российской Федерации считается соблюденным в том числе в случае, когда требование о выкупе акций было сдано акционером в организацию связи до двадцати четырех часов последнего дня этого срока.

29.4. Срок для предъявления обществу требования о выкупе акций, предусмотренный абзацем вторым пункта третьей статьи 76 Закона, не

является сроком защиты права, поэтому течение данного срока начинается с даты принятия общим собранием акционеров соответствующего решения.

Однако если акционер не был надлежащим образом уведомлен о проведении общего собрания акционеров, не участвовал в нем и принятое на нем решение не было доведено до его сведения в установленный срок, он вправе в течение общего срока исковой давности (статья 196 Гражданского кодекса Российской Федерации), исчисляемого со дня, когда он узнал или должен был узнать о том, что общее собрание акционеров приняло решение, являющееся основанием для предъявления требования в порядке статьи 75 Закона, потребовать от общества выкупа акций и возмещения убытков.

29.5. Если крупная сделка общества, подпадающая под признаки, предусмотренные пунктом 3 статьи 79 Закона, была совершена без одобрения общего собрания акционеров, акционер вправе предъявить обществу требование о выкупе акций в течение общего срока исковой давности (статья 196 Гражданского кодекса Российской Федерации), исчисляемого со дня, когда он узнал или должен был узнать о ее совершении. В случаях, когда сделка была признана недействительной по причине отсутствия ее одобрения (пункт 6 статьи 79 Закона) либо требование о выкупе акций предъявляет акционер (акционеры), который мог повлиять на результаты голосования по вопросу одобрения такой сделки, если бы оно состоялось, суд может отказать в удовлетворении требования о выкупе акций на основании статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации.

ВАРИАНТ:

«29.5. Если крупная сделка общества, подпадающая под признаки, предусмотренные пунктом 3 статьи 79 Закона, была совершена без одобрения общего собрания акционеров, акционер не вправе требовать от общества выкупа акций, что не лишает его возможности защитить свои нарушенные права с помощью других способов защиты, в том числе он вправе требовать от общества возмещения причиненных убытков (статья 15 Гражданского кодекса Российской Федерации), которые с учетом всех

обстоятельств дела могут определяться, в частности, с учетом изменения цены акций, произошедшего в результате совершения сделки. Акционер вправе также потребовать возмещения соответствующих убытков непосредственно от единоличного исполнительного органа общества, совершившего сделку с нарушением правил одобрения крупных сделок (статья 71 Закона).».

29.6. Если акционер предъявил обществу в течение установленного абзацем вторым пункта 3 статьи 76 Закона срока требование о выкупе акций, однако в течение 30 дней со дня истечения этого срока общество не выкупило его акции (абзац первый пункта 4 этой статьи), то данный акционер вправе обратиться в суд с иском об обязанности общества выкупить у него акции в течение общего срока исковой давности (статья 196 Гражданского кодекса Российской Федерации).

В случае удовлетворения такого иска суд своим решением обязывает общество уплатить акционеру соответствующую стоимость акций, а также указывает в нем на то, что оно является основанием для внесения в реестр акционеров записи о переходе прав на акции от акционера к обществу. Держатель реестра акционеров общества вносит в этот реестр записи о переходе права собственности на выкупаемые акции к обществу на основании решения суда, а также документов, подтверждающих исполнение обществом обязанности по выплате денежных средств акционеру, предъявившему требование о выкупе принадлежащих ему акций (пункт 4 статьи 76 Закона). При этом с момента вступления решения суда в законную силу и до момента внесения в реестр акционеров общества записи о переходе права собственности на выкупаемые акции к обществу акционер не вправе совершать связанные с отчуждением или обременением этих акций сделки с третьими лицами, о чем держателем указанного реестра вносится соответствующая запись в реестр акционеров общества (абзац третий пункта 3 статьи 76 Закона).

29.7. Поскольку положения устава, противоречащие закону, не имеют силы независимо от обжалования их в судебном порядке, то абзац третий пункта 1 статьи 75 Закона подлежит применению только в случае, когда изменения и дополнения, внесенные в устав общества, или его новая редакция, ограничивающие права акционера, не противоречат законодательству; исключение из устава общества положений, которые противоречат действующему законодательству, также не является основанием для предъявления требования о выкупе акций.

29.8. К числу изменений и дополнений, вносимых в устав общества, которые с учетом всех обстоятельств дела могут быть оценены как ограничивающие права акционера, относятся, в частности, следующие: исключение отдельных вопросов из компетенции общего собрания акционеров; введение в устав положений об установлении ограничения количества акций, принадлежащих одному акционеру, и их суммарной номинальной стоимости, а также максимального числа голосов, предоставляемых одному акционеру (абзац двенадцатый пункта 3 статьи 11 Закона); изменение порядка и сроков выплаты дивидендов; изменение места нахождения общества в тех случаях, когда это существенно затрудняет реализацию акционерами своих прав; уменьшение численности совета директоров (наблюдательного совета).

Изменения, вносимые в устав общества в связи с увеличением уставного капитала путем дополнительной эмиссии акций, не являются основанием для выкупа акций в соответствии со статьей 75 Закона.

ВАРИАНТ АБЗАЦА: *«Изменения, вносимые в устав общества в связи с увеличением уставного капитала путем дополнительной эмиссии акций, являются основанием для выкупа акций в соответствии со статьей 75 Закона, если акционер не реализовал свое преимущественное право, предусмотренное статьей 40 Закона».*

29.9. Нарушение требований пунктов 1 и 2 статьи 76 Закона, обеспечивающих реализацию права акционера на выкуп у него акций

обществом, само по себе не может являться основанием для признания недействительным соответствующего решения общего собрания акционеров, поскольку при отказе или уклонении общества от выкупа акций в случаях, порядке и сроки, предусмотренные Законом, акционер вправе обратиться в суд с требованием об обязанности общества выкупить акции.

29.10. В силу пункта 1 статьи 75 Закона право требовать выкупа акций может быть реализовано акционерами - владельцами голосующих акций. При определенных обстоятельствах обыкновенные акции, принадлежащие акционерам, не предоставляют им право голоса на общем собрании акционеров по всем или отдельным вопросам повестки дня, в том числе в следующих случаях: если акции не были полностью оплачены учредителем при учреждении общества и устав общества не предусматривает предоставление права голоса по таким акциям (абзац третий пункта 1 статьи 34 Закона); если определением арбитражного суда о принятии обеспечительных мер акционеру запрещено голосовать по всем или отдельным вопросам повестки дня общего собрания акционеров; если обязанное к этому лицу не направило обязательное предложение (пункт 6 статьи 84.2 Закона); при рассмотрении общим собранием акционеров вопроса об одобрении сделки, в совершении которой заинтересован этот акционер (пункт 4 статьи 83 Закона). В перечисленных случаях владельцы обыкновенных акций не лишаются права предъявлять требования о выкупе акций на основании статьи 75 Закона.

29.11. В силу пункта 3 статьи 75 Закона выкуп акций обществом осуществляется по цене, определенной советом директоров (наблюдательным советом) общества, но не ниже рыночной стоимости, которая должна быть определена независимым оценщиком без учета ее изменения в результате действий общества, повлекших возникновение права требования оценки и выкупа акций. Поскольку в указанном случае стоимость акций определяется безотносительно того, какое количество акций будет предъявлено к выкупу, объектом оценки выступает рыночная стоимость

одной акции общества, поэтому применение оценщиком понижающего коэффициента к рыночной стоимости одной акции в связи с отсутствием контрольного пакета акций является необоснованным.

29.12. Акционер в случае несогласия с ценой выкупа акций, определенной обществом в порядке пункта 3 статьи 75 Закона, вправе в течение 45-дневного срока, предусмотренного пунктом 3 статьи 76 Закона, обратиться в общество с требованием о выкупе у него акций по рыночной стоимости. Если в течение 30 дней со дня истечения этого срока общество не выкупит акции по указанной им цене (абзац первый пункта 4 статьи 76 Закона), то данный акционер вправе обратиться в суд с иском о выкупе акций по их рыночной стоимости в течение общего срока исковой давности (статья 196 Гражданского кодекса Российской Федерации). При этом сам по себе тот факт, что отчет об оценке акций, на основании которого совет директоров (наблюдательный совет) определил цену, не оспорен и не признан недействительным, не препятствует удовлетворению требования об обязанности общества произвести выкуп акций по рыночной стоимости, которая может быть установлена на основании результатов судебной экспертизы и (или) иных доказательств.

29.13. Общество обязано предоставить акционерам в порядке, установленном пунктом 2 статьи 91 Закона, возможность ознакомиться с отчетом независимого оценщика о рыночной стоимости акций, с учетом которого совет директоров (наблюдательный совет) общества определял рыночную стоимость подлежащих выкупу акций (пункт 3 статьи 75 Закона).

29.14. Судам следует учитывать, что к выкупу акций в порядке статьи 75 Закона применяются правила о договоре купли-продажи (глава 30 Гражданского кодекса Российской Федерации), поскольку иное не установлено статьей 76 Закона и не вытекает из существа соответствующих отношений (пункт 2 статьи 454 Гражданского кодекса Российской Федерации).

Из совокупного смысла абзаца первого пункта 1 статьи 460 Гражданского кодекса Российской Федерации и абзаца третьего пункта 3 статьи 76 Закона следует, что к выкупу не могут быть предъявлены акции, обремененные правами третьих лиц, в том числе находящиеся в залоге или под арестом.

29.15. В силу пункта 1 статьи 75 Закона акционеры вправе предъявить к выкупу как все, так и часть принадлежащих им акций. В таком случае соответствующую информацию о количестве акций, предъявляемых к выкупу, акционеры указывают в требовании о выкупе акций, направляемом обществу (пункт 3 статьи 76 Закона).

29.16. В силу пункта 5 статьи 76 Закона общая сумма средств, направляемых обществом на выкуп акций, не может превышать 10 процентов стоимости чистых активов общества на дату принятия решения, которое повлекло возникновение у акционеров права требовать выкупа обществом принадлежащих им акций. Если общее количество акций, в отношении которых заявлены требования о выкупе, превышает количество акций, которое может быть выкуплено обществом с учетом установленного выше ограничения, акции выкупаются у акционеров пропорционально заявленным требованиям.

Акционеры в случае несогласия с отказом общества выкупить все принадлежащие им акции со ссылкой на ограничение, предусмотренное пунктом 5 статьи 76 Закона, вправе обратиться в суд с требованием об обязанности общества произвести выкуп акций в большем количестве или в полном объеме. При этом акционеры должны доказать, что расчет количественного ограничения по сумме денежных средств, направленных на выкуп акций, был произведен обществом неверно, например, в связи с тем, что действительная стоимость чистых активов общества, определенная с учетом рыночной стоимости активов, значительно превышает такую стоимость, рассчитанную по данным бухгалтерской отчетности.».

2. Дополнить новым разделом следующего содержания³:

**«Споры, связанные с приобретением
более 30 процентов акций общества**

36.1. В соответствии с пунктом 1 статьи 84.2 Закона лицо, которое приобрело более 30, 50 или 75 процентов общего количества акций открытого акционерного общества, указанных в пункте 1 статьи 84.1 Закона, с учетом акций, принадлежащих этому лицу и его аффилированным лицам, 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, обязано направить акционерам – владельцам остальных акций соответствующих категорий (типов) и владельцам эмиссионных ценных бумаг, конвертируемых в такие акции (далее – владельцы ценных бумаг), публичную оферту о приобретении у них таких ценных бумаг (далее – обязательное предложение).

Если лицо, указанное в статье 84.2 Закона, либо его аффилированные лица произвели отчуждение акций третьим лицам либо сделка по приобретению соответствующих ценных бумаг была признана недействительной, в том числе после истечения 35-дневного срока, в результате чего размер пакета акций, принадлежащих такому лицу, в том числе совместно с его аффилированными лицами, стал меньше пороговых величин, указанных в данной статье, то обязанность направить обязательное предложение прекращается. При этом в случае уменьшения пакета акций при указанных обстоятельствах до истечения 35-дневного срока лицо не подлежит привлечению к административной ответственности в соответствии

³ Данные изменения ранее уже обсуждались на заседании Президиума ВАС РФ 01.03.2012 в виде проекта информационного письма.

со статьей 15.28 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

1 ВАРИАНТ ВТОРОГО АБЗАЦА: *Если лицо, указанное в статье 84.2 Закона, либо его аффилированные лица до истечения 35 дней произвели отчуждение акций третьим лицам либо сделка по приобретению соответствующих ценных бумаг была признана недействительной, в результате чего размер пакета акций принадлежащих такому лицу, в том числе совместно с его аффилированными лицами, стал меньше пороговых величин, указанных в данной статье, то обязанность направить обязательное предложение прекращается. Уменьшение пакета акций при указанных обстоятельствах по истечении 35-дневного срока не влечет прекращения обязанности направить обязательное предложение.*

2 ВАРИАНТ ВТОРОГО АБЗАЦА: *Если лицо, указанное в статье 84.2 Закона, либо его аффилированные лица произвели отчуждение акций третьим лицам либо сделка по приобретению соответствующих ценных бумаг была признана недействительной, в том числе после истечения 35-дневного срока, в результате чего размер пакета акций, принадлежащих такому лицу, в том числе совместно с аффилированными лицами, стал меньше пороговых величин, указанных в данной статье, то обязанность направить обязательное предложение не прекращается.*

Вместе с тем тот факт, что лицо, указанное в статье 84.2 Закона, либо его аффилированные лица после направления обязательного предложения произвели отчуждение акций третьим лицам или сделка по приобретению соответствующих ценных бумаг была признана недействительной, в результате чего размер пакета акций, принадлежащих такому лицу, в том числе совместно с аффилированными лицами, стал меньше пороговых величин, указанных в данной статье, сам по себе не освобождает их от обязанности выкупить ценные бумаги у лиц, принявших такое предложение в установленном порядке (пункт 4 статьи 84.3 Закона).

36.2. Если до истечения срока принятия обязательного предложения размер пакета акций, принадлежащих лицу, направившему обязательное предложение, превысит очередной порог, установленный пунктом 7 статьи 84.2 Закона (50 или 75 процентов общего количества акций открытого общества), то такое лицо обязано внести в обязательное предложение соответствующие изменения и довести их до сведения акционеров (пункты 2 и 3 статьи 84.4 Закона). При этом акционеры вправе акцептовать предложение без учета изменений и получить стоимость своих акций в первоначально обозначенные в предложении сроки, либо направить заявление об акцепте предложения с учетом изменений; в этом случае стоимость выкупаемых акций выплачивается обществом с учетом продленного срока действия измененного предложения (абзац второй пункта 2 статьи 84.4 Закона).

36.3. При рассмотрении вопросов, касающихся достоверности оценки ценных бумаг, подлежащих выкупу на основании обязательного предложения, суд должен учитывать, что если лицо, указанное в статье 84.2 Закона, направляет обязательное предложение по истечении 35-дневного срока, предусмотренного пунктом 1 этой статьи, то для целей определения наибольшей цены подлежащих выкупу ценных бумаг в соответствии с правилами пункта 4 указанной статьи необходимо исчислять шестимесячный срок с последней даты, когда такое обязательное предложение должно было быть направлено согласно Закону, а не с даты фактического направления предложения.

36.4. Владельцы ценных бумаг, которым направлено обязательное предложение, в случае несогласия с предлагаемой в нем ценой выкупа ценных бумаг либо в случае неисполнения обязанности направить обязательное предложение лицом, которое приобрело более 30, 50 и 75 процентов общего количества акций открытого общества (далее – приобретатель), в пределах общего срока исковой давности (статья 196 Гражданского кодекса Российской Федерации) вправе обратиться в суд с

требованием об обязанности приобретателя выкупить акции (в первом случае – по указанной истцом цене, которую он считает достоверной).

В случае удовлетворения требований об обязанности произвести выкуп, рассматривавшихся по правилам главы 28.2 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, в резолютивной части решения суда должно быть указано, что со дня его вступления в законную силу обязательное предложение считается направленным всем владельцам ценных бумаг открытого общества на условиях, определенных этим решением суда с учетом требований пункта 2 статьи 84.2 Закона. При этом отсутствие банковской гарантии не препятствует удовлетворению иска. Однако до момента выкупа всех акций приобретателем или представления банковской гарантии, отвечающей требованиям закона, на приобретателя распространяются все ограничения, предусмотренные пунктом 6 статьи 84.2 Закона.

В случае удовлетворения иска об обязанности выкупить акции в рамках индивидуального спора суд своим решением обязывает приобретателя уплатить акционеру соответствующую стоимость акций, а также указывает в нем на то, что оно является основанием для внесения в реестр акционеров записи о переходе прав на акции от истца к приобретателю.

Судам также следует учитывать возможность проведения судебной экспертизы по данной категории дел в целях определения рыночной стоимости выкупаемых ценных бумаг, в том числе в случаях, когда по обстоятельствам рассматриваемого дела цена выкупа была определена независимым оценщиком и федеральный орган исполнительной власти по рынку ценных бумаг не установил нарушений в обязательном предложении, представленном в порядке статьи 84.9 Закона, однако имеются обоснованные сомнения в достоверности определенной оценщиком цены.

36.5. При рассмотрении дел об оспаривании решений общих собраний акционеров суды должны учитывать, что из содержания пункта 6 статьи 84.2 Закона следует, что предусмотренные им последствия в виде ограничения

права голоса по акциям в части, превышающей 30, 50 или 75 процентов акций открытого общества, наступают не только в случае уклонения от направления обязательного предложения, но и в случае, когда обязательное предложение было направлено с нарушением требований статьи 84.2 Закона, в том числе требований к банковской гарантии, прилагаемой к такому предложению.

36.6. Судам при рассмотрении требований акционеров о признании недействительной и применении последствий недействительности сделки купли-продажи акций, заключенной на основании обязательного или добровольного предложения, следует иметь в виду, что несоответствие добровольного или обязательного предложения либо договора о приобретении ценных бумаг, заключенного на основании добровольного или обязательного предложения, требованиям главы XI.1 Закона не влечет недействительности такой сделки по приобретению ценных бумаг, поскольку закон предусматривает иное, не связанное с недействительностью сделки в смысле статьи 168 Гражданского кодекса Российской Федерации последствие такого нарушения – возникновение у прежнего владельца ценных бумаг права требовать от лица, направившего соответствующее предложение, возмещения причиненных этим убытков (пункт 6 статьи 84.3 Закона).

ВАРИАНТ абзаца:

«Судам при рассмотрении требований акционеров о признании недействительной и применении последствий недействительности сделки купли-продажи акций, заключенной на основании обязательного или добровольного предложения следует иметь в виду, что пункт 6 статьи 84.3 Закона, согласно которому несоответствие добровольного или обязательного предложения либо договора о приобретении ценных бумаг, заключенного на основании добровольного или обязательного предложения, требованиям главы XI.1 Закона, влечет возникновение у прежнего владельца ценных бумаг права требовать от лица, направившего соответствующее

предложение, возмещения причиненных этим убытков, не лишает их права требовать признания соответствующих договоров недействительными по причине несоответствия предложения требованиям главы XI.1 Закона».

Кроме того, принимая во внимание правила пункта 6 статьи 84.3 Закона, судам следует иметь в виду, что закон не предусматривает возможности отдельного оспаривания добровольного или обязательного предложения.

36.7. По смыслу пункта 1 статьи 84.2 Закона до истечения срока принятия обязательного предложения не вправе приобретать ценные бумаги, в отношении которых сделано обязательное предложение, на условиях, отличных от условий обязательного предложения, не только лицо, направившее предложение, но также и его аффилированные лица.

В случае совершения сделок с нарушением этого требования наступают последствия, предусмотренные пунктом 6 статьи 84.3 Закона, в виде права владельцев ценных бумаг, заключивших договор купли-продажи на основании направленного им предложения, обратиться к лицу, нарушившему запрет, с требованием о возмещении убытков. При этом под убытками может пониматься в том числе разница между ценой выкупа ценных бумаг, указанной в обязательном предложении, и ценой, по которой ценные бумаги были приобретены в нарушение требований пункта 1 статьи 84.2 Закона.

36.8. Если владельцы ценных бумаг, которым было адресовано обязательное или добровольное предложение, пропустили срок принятия предложения по причине его неполучения (несвоевременного получения), то они вправе обратиться с иском о возмещении убытков к лицу (обществу, о приобретении ценных бумаг которого было направлено предложение; номинальному держателю; лицу, направившему предложение), действие (бездействие) которого привело к таким последствиям. При этом неполучение предложения обществом, в отношении акций которого направлено предложение, освобождает его от ответственности перед

владельцами ценных бумаг, за исключением случаев, когда общество не получило предложение по причине отсутствия по месту нахождения, указанному в едином государственном реестре юридических лиц, либо наличия иных обстоятельств, за которые отвечает общество.

При определении убытков может приниматься во внимание разница между ценой выкупа ценных бумаг, указанной в обязательном предложении, и ценой, по которой ценные бумаги были либо могли быть отчуждены в период срока действия обязательного предложения лицом, обратившимся с требованием о возмещении убытков.

36.9. Как следует из смысла пунктов 1 и 7 статьи 84.2 Закона, в случае наступления обстоятельств, в силу которых аффилированные лица приобретают прямой или косвенный (через третьих лиц) контроль над более 30, 50 или 75 процентов акций открытого общества (зачисление акций на лицевой счет; приобретение прямого или косвенного (через третьих лиц) контроля над обществом (части тридцать первая и тридцать вторая статьи 2 Федерального закона «О рынке ценных бумаг»), во владении которого находятся акции открытого общества; заключение договора, предусматривающего возможность осуществления прав акционера либо право давать указания об осуществлении отдельных прав акционера, в том числе о голосовании на общем собрании акционеров; приобретение ценных бумаг иностранного эмитента, выпущенных в соответствии с иностранным правом и удостоверяющих права на акции российского общества (депозитарных ценных бумаг) и т. д.), обязанность по направлению обязательного предложения может быть исполнена любым из таких аффилированных лиц.

В случаях уклонения от направления обязательного предложения либо несогласия с предлагаемой в обязательном предложении ценой выкупа ценных бумаг владельцы ценных бумаг вправе обращаться в суд с требованиями об обязанности выкупить акции к любому из указанных аффилированных лиц.

36.10. При рассмотрении споров, связанных с применением пункта 6 статьи 84.2 Закона, судам следует учитывать, что в случае наступления обстоятельств, в силу которых аффилированные лица приобретают контроль над более 30, 50 или 75 процентов акций открытого общества, ограничения в части осуществления права голоса по акциям, превышающим установленный законом порог, действуют в отношении всех акций, принадлежащих этим аффилированным лицам, пропорционально количеству акций, принадлежащему каждому из таких лиц. Кроме того, акции, которых касаются ограничения, голосующими не считаются и не учитываются при определении кворума как в части количества голосующих акций, принадлежащих акционерам, принявшим участие в собрании, так и в части общего количества голосующих акций (статья 58 Закона).

36.11. Из совокупного смысла пункта 1 статьи 84.1 и пункта 1 статьи 84.2 Закона следует, что обязательное предложение помимо прочего направляется владельцам привилегированных акций открытого общества, предоставлявших право голоса в соответствии с пунктом 5 статьи 32 Закона в период начиная с момента наступления обстоятельств, в силу которых лицо, указанное в статье 84.2 Закона, приобретает контроль над более 30, 50 или 75 процентов акций открытого общества, и до даты направления обществом обязательного предложения в адрес акционеров. При этом если впоследствии, в том числе после направления предложения, привилегированные акции перестают быть голосующими, то владельцы таких акций не утрачивают возможности акцептовать такое предложение.

36.12. Само по себе направление добровольного или обязательного предложения в соответствии со статьями 84.1 и 84.2 Закона не препятствует владельцам ценных бумаг, в отношении которых направлено предложение, произвести отчуждение принадлежащих им ценных бумаг в пользу третьих лиц или распорядиться ими иным образом, в связи с чем требования о признании соответствующих сделок недействительными по данному основанию не подлежат удовлетворению.

36.13. С требованиями о признании недействительными и (или) применении последствий недействительности сделок купли-продажи ценных бумаг, заключенных по результатам процедуры направления обязательного предложения, по причине отсутствия согласия государственного органа на совершение такой сделки либо нарушения порядка представления в государственный орган уведомлений об ее осуществлении в тех случаях, когда закон устанавливает обязательность получения такого согласия или направления уведомления об ее осуществлении (статьи 28 и 29 Федерального закона «О защите конкуренции», статья 11 Федерального закона «О банках и банковской деятельности» и т.п.), вправе обращаться только соответствующий государственный орган, поскольку в подобных случаях у других лиц отсутствует охраняемый законом интерес в предъявлении таких требований. При этом государственный орган обязан доказать, что сделка привела или может привести к наступлению обстоятельств, при которых она не была бы согласована по основаниям, предусмотренным соответствующим законом. Так, антимонопольный орган обязан доказать, что сделка привела или может привести к ограничению конкуренции, в том числе в результате возникновения или усиления доминирующего положения (пункт 2 статьи 34 Федерального закона «О защите конкуренции»).

36.14. В соответствии с абзацем пятым пункта 8 статьи 84.2 Закона общества обязанность направить обязательное предложение не возникает в случае передачи акций лицом его аффилированным лицам или передаче акций лицу его аффилированными лицами. При этом судам следует учитывать, что под действие этой нормы не подпадают случаи, когда в круг аффилированных лиц приобретателя входят лица, которые не являлись аффилированными лицами отчуждателя до передачи ценных бумаг, поскольку это означает передачу контроля над обществом между неаффилированными лицами (отчуждателем и аффилированными лицами приобретателя).

Если владелец акций до передачи их аффилированному лицу не исполнил возникшую у него обязанность направить обязательное предложение, то такая передача не прекращает эту обязанность.

Кроме того, при рассмотрении требований об обязанности направить обязательное предложение суд может отклонить возражения ответчика, основанные на абзаце пятом пункта 8 статьи 84.2 Закона, если будет доказано, что отношения аффилированности носят формальный характер и были искусственно созданы для целей уклонения от обязанности направить обязательное предложение (статья 10 Гражданского кодекса Российской Федерации).

36.15. В силу пункта 2 статьи 84.9 Закона добровольное или обязательное предложение, касающееся приобретения ценных бумаг, не обращающихся на торгах организаторов торговли на рынке ценных бумаг, представляется лицом, направившим добровольное или обязательное предложение, в федеральный орган исполнительной власти по рынку ценных бумаг не позднее даты направления соответствующего предложения в открытое общество.

В случаях, предусмотренных пунктом 4 указанной статьи, федеральный орган исполнительной власти по рынку ценных бумаг может направить лицу, представившему добровольное или обязательное предложение, предписание о приведении предложения в соответствие с требованиями Закона.

Судам следует учитывать, что отзыв добровольного или обязательного предложения во исполнение предписания федерального органа исполнительной власти по рынку ценных бумаг, направленного в порядке, предусмотренном пунктом 2.7 Положения о требованиях к порядку совершения отдельных действий в связи с приобретением более 30 процентов акций открытых акционерных обществ, утвержденного приказом Федеральной службы по финансовым рынкам от 13.07.2006 06-76/пз-н, возможен только до момента истечения срока принятия такого предложения.

36.16. Владелец ценных бумаг в случае несогласия с оценкой ценных бумаг, выкупаемых в порядке, установленном статьей 84.8 Закона, вправе обратиться в арбитражный суд с иском о возмещении убытков, причиненных в связи с ненадлежащим определением цены выкупаемых ценных бумаг (абзац пятый пункта 4 данной статьи). Указанное последствие нарушения требований законодательства к оценке ценных бумаг, выкупаемых в порядке, установленном статьей 84.8 Закона, является специальным, не связанным с недействительностью сделки в смысле статьи 168 Гражданского кодекса Российской Федерации, в связи с чем требование о признании произведенного выкупа ценных бумаг недействительной сделкой в таком случае удовлетворению не подлежит.

36.17. Проведение экспертизы отчета оценщика об определении цены подлежащих выкупу ценных бумаг (статья 84.8 Закона) является обязательным лишь в случаях, установленных пунктами 1 и 7 статьи 7 Федерального закона от 05.01.2006 № 7-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «Об акционерных обществах» и некоторые другие законодательные акты Российской Федерации».

36.18. Согласно абзацу второму пункта 3 статьи 84.8 Закона, если выкупаемые ценные бумаги являлись предметом залога или иного обременения, требование о выкупе ценных бумаг также направляется открытым обществом залогодержателю или лицу, в интересах которого установлено обременение, в соответствии с информацией, полученной от реестродержателя и номинальных держателей.

Исходя из цели института принудительного выкупа акций как способа получения полного контроля над обществом, право залога на ценные бумаги, выкупленные в порядке статьи 84.8 Закона, прекращается, при этом залогодержатель вправе потребовать досрочного исполнения обеспеченного залогом обязательства и приобретает право преимущественного удовлетворения своего требования из суммы причитающейся залогодателю

стоимости ценных бумаг, которая в такой ситуации перечисляется в депозит нотариуса по месту нахождения общества.

36.19. Судам следует учитывать, что в соответствии с пунктом 8 статьи 84.8 Закона в течение трех дней после представления лицом, указанным в пункте 1 данной статьи, документов, подтверждающих оплату им выкупаемых ценных бумаг, держатель реестра владельцев ценных бумаг обязан списать выкупаемые ценные бумаги с лицевых счетов их владельцев, а также с лицевых счетов номинальных держателей и зачислить их на лицевой счет лица, указанного в пункте 1 указанной статьи. Наличие блокировки операций по лицевым счетам не препятствует списанию выкупаемых ценных бумаг.

Если соответствующая блокировка была произведена по определению или решению суда, лицо, указанное в пункте 1 статьи 84.8 Закона, обязано перечислить стоимость выкупаемых ценных бумаг в депозит соответствующего суда; по иным основаниям (постановление следователя, судебного пристава-исполнителя, свидетельство о смерти и т.д.) – в депозит нотариуса по месту нахождения общества, с указанием на то, что соответствующие денежные средства могут быть изъяты только по решению государственных органов и (или) должностных лиц, по требованию которых была введена соответствующая блокировка (за исключением случаев, когда данные требования были признаны незаконными), либо соответственно наследников лица, акции которого были выкуплены. При этом реестродержатель обязан уведомить государственные органы и (или) должностных лиц, по требованию которых была введена соответствующая блокировка, либо соответственно наследников лица, акции которого были выкуплены.

36.20. В силу абзаца третьего пункта 5 статьи 84.8 Закона со дня составления списка владельцев выкупаемых ценных бумаг переход прав на выкупаемые ценные бумаги и их обременение не допускаются. С даты, указанной в требовании о выкупе ценных бумаг, производится блокирование

всех операций с выкупаемыми ценными бумагами в системе ведения реестра владельцев ценных бумаг, а также по соответствующим счетам депо.

Указанное ограничение не препятствует переходу прав в порядке универсального правопреемства. Правопреемники вправе получить денежные средства за выкупленные ценные бумаги, в том числе когда они были перечислены в депозит нотариуса по месту нахождения общества или номинальному держателю (абзац второй пункта 7 статьи 84.8 Закона).

36.21. Надлежащим ответчиком по иску бывших владельцев ценных бумаг о взыскании убытков в порядке пункта 6 статьи 84.3 или абзаца пятого пункта 4 статьи 84.8 Закона является лицо, направившее предложение или требование о выкупе ценных бумаг. В случаях, когда обязательное предложение не было направлено, акционеры вправе обращаться с требованиями о взыскании убытков к лицу, которое уклонилось от его направления.

Также бывшие владельцы ценных бумаг вправе обращаться с требованием о возмещении убытков к оценщику, подписавшему соответствующий отчет об оценке ценных бумаг, содержащий итоговую величину оценки, использование которой лицом, направившим обязательное предложение, или лицом, осуществлявшим выкуп ценных бумаг, по их мнению, повлекло причинение им вреда (статья 24.6 Федерального закона «Об оценочной деятельности в Российской Федерации»). При этом судам следует обратить внимание на возможность проведения судебной экспертизы по данной категории дел в целях определения размера убытков в случаях, когда по обстоятельствам рассматриваемого дела цена выкупа ценных бумаг была определена независимым оценщиком, однако имеются обоснованные сомнения в достоверности определенной оценщиком цены.».

3. Дополнить новым пунктом 39 следующего содержания:

«39. Если из обстоятельств дела следует, что решение суда по иску акционера может затронуть права и законные интересы иных акционеров общества (например, иски о взыскании убытков с лиц, входящих в органы

управления общества; об оспаривании сделок общества; об оспаривании решения общего собрания акционеров; об обязанности выкупить акции), суд в соответствии с частью 3 статьи 225.4 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации в определении о принятии искового заявления к производству указывает на обязанность общества уведомить о возбуждении производства по делу, предмете и об основании заявленного в арбитражный суд требования, об иных обстоятельствах спора всех акционеров этого общества. Соответствующее уведомление может осуществляться в той же форме, в которой общество извещает о проведении общего собрания акционеров.

Отсутствие доказательства извещения обществом всех акционеров не является препятствием для рассмотрения дела арбитражным судом, однако впоследствии иные акционеры не лишаются права обращаться с аналогичными исками.

Иные акционеры, узнавшие о предъявлении соответствующего иска, вправе вступить в дело путем присоединения к требованию. Если к требованию присоединилось менее пяти лиц, то они являются соистцами (часть 4 статьи 46 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации). Если на стадии подготовки дела к судебному разбирательству к требованию присоединилось более пяти лиц, суд выясняет, согласны ли акционеры на рассмотрение дела по правилам о защите прав и законных интересов группы лиц (глава 28.2 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации). При их согласии суд устанавливает срок, в течение которого акционеры определяют, кто из группы будет вести дело в интересах группы лиц, а также срок, в течение которого последний должен предложить другим акционерам присоединиться к требованию (статья 225.14 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации).

Если в установленный судом срок акционеры выбрали лицо, которое будет вести дело в интересах группы лиц, спор рассматривается по правилам,

предусмотренным в главе 28.2 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Если в установленный судом срок акционеры не выбрали лицо, которое будет вести дело в интересах группы лиц, спор рассматривается по общим правилам.».

4. Вступившие в законную силу судебные акты арбитражных судов, принятые на основании норм права в истолковании, расходящемся с содержащимся в настоящем постановлении толкованием, могут быть пересмотрены на основании пункта 5 части 3 статьи 311 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, если для этого нет других препятствий.

Председатель
Высшего Арбитражного Суда
Российской Федерации

А.А. Иванов

Секретарь Пленума
Высшего Арбитражного Суда
Российской Федерации

Т.В. Завьялова