

ПРАВА АКЦИОНЕРА



Савельева А.М.

Партнер Saveliev,
Batanov & Partners
www.sbplaw.ru
a.savelieva@sbplaw.ru

Преимущественное право при размещении привилегированных акций

Привилегированные акции — явление в России нераспространенное. Многие из них были выпущены еще в период приватизации, а в последующем выпускались очень немногими компаниями. Возможно, именно этим объясняется нечастый интерес законодателя к вопросам регулирования эмиссии и обращения привилегированных акций.

Несмотря на это, текущая рыночная ситуация заставляет некоторые компании рассматривать выпуск привилегированных акций как один из инструментов привлечения инвестиций. Однако во время подготовки к размещению возникает ряд вопросов, одним наиболее серьезным из них является наличие или отсутствие преимущественного права на приобретение новых бумаг у текущих акционеров.

Согласно п. 1 ст. 40 Федерального закона от 26.12.1995 № 208-ФЗ «Об акционерных обществах» (далее — Закон об АО) в случае размещения обществом дополнительных акций или эмиссионных ценных бумаг, конвертируемых в акции, акционеры общества имеют преимущественное право приобретения размещаемых ценных бумаг в количестве, пропорциональном количеству принадлежащих им акций этой категории (типа) (при размещении по открытой подписке такое право предоставляется всем акционерам, а при закрытой — только акционерам, голосовавшим против или не принимавшим участия в голосовании по вопросу об увеличении уставного капитала).

Таким образом, возможны две ситуации: общество выпускает

- 1/ привилегированные акции, конвертируемые в обыкновенные акции (или в иные акции, которые уже существуют в обществе, но для простоты мы будем говорить далее только об обыкновенных акциях), и
- 2/ иные типы привилегированных акций (наиболее распространенная ситуация, когда общество выпускает не конвертируемые бумаги).

Привилегированные акции, конвертируемые в обыкновенные акции

На наш взгляд, формулировка ст. 40 Закона об АО однозначно указывает, что при размещении привилегированных акций, конвертируемых в обыкновенные, у текущих акционеров возникает преимущественное право на приобретение новых бумаг. Такой подход отвечает сути института преимущественного права, направленного на то, чтобы лица, обладающие определенной категорией ценных бумаг, сохранили свою долю в рамках этой категории, которая в результате произведенной конвертации может измениться.

Однако встречается и противоположная точка зрения. Так, ФАС Центрального округа в постановлении от 10.06.2008 по делу No А09-8220/07-11 указал, что поскольку ранее конвертируемые акции обществом не размещались и у акционеров такой категории акций не имелось на дату проведения общего собрания, то и преимущественное право у них отсутствовало. Представляется, что в этом решении суд некорректно интерпретировал ст. 40 Закона об АО, согласно которой у акционера должны иметься не сами конвертируемые бумаги, а именно ценные бумаги, в которые по-

тенциально может быть осуществлена конвертация, и такой подход останется единичным в практике судов, а данное решение десятилетней давности не повлияет на понимание прав акционеров в настоящий момент.

Иные типы привилегированных акций (за исключением конвертируемых в обыкновенные акции)

Если привилегированные акции, не конвертируемые в обыкновенные, размещаются обществом впервые, то у текущего акционера, как у лица, не обладающего акциями этой категории (типа), не возникает преимущественного права на получение указанных ценных бумаг¹.

Такой подход закона негативным образом может сказаться на правах акционеров, особенно миноритарных. Положение нормы о преимущественном праве направлено на защиту прав акционеров на участие в управлении делами общества. Размещение дополнительных акций, в том числе не голосующих по общему правилу привилегированных, может при определенных условиях изменить соотношение голосов акционеров на общем собрании, повлиять на получение корпоративного контроля другим лицом и повлечь существенное уменьшение количества голосов, принадлежащих акционеру, не согласному с принятым решением. Как указал ВАС РФ в определении от 15.02.2010 No ВАС-17536/09 по делу No А51-11603/200844-328, «преимущественное право покупки акций пропорционально количеству уже имеющихся акций является соразмерным средством защиты

¹ Постановление ФАС Волго-Вятского округа от 09.03.2011 по делу No А28-5371/2010, постановление Первого арбитражного апелляционного суда от 11.06.2013 по делу No А39-5174/2012.