ГРУППА КОМПАНИЙ
НРК - Р.О.С.Т.

“Нестандартное” корпоративное управление и публичное размещение ценных бумаг – совместимо или нет?

Кириченко Денис Анатольевич
АО “Регистратор Р.О.С.Т.”,
Заместитель директора по правовым вопросам

"Корпоративное управление" - понятие, охватывающее систему взаимоотношений между исполнительными органами акционерного общества, его советом директоров, акционерами и другими заинтересованными сторонами.

(Кодекс корпоративного управления, утвержден Советом директоров Банка России в 2014г.)

По аналогии данное определение применимо и к ООО

“Стандарт” корпоративного управления

- Гражданский кодекс РФ;
- Федеральные законы (”Об акционерных обществах”, “Об обществах с ограниченной ответственностью” и т.д.);
- нормативные акты Банка России;
- Правила листинга, иные обязательные требования организатора торговли (далее – биржа) - для эмитентов, чьи ценные бумаги допущены к организованным торгам.

“Повышенный стандарт” корпоративного управления

- Кодекс корпоративного управления;
- рекомендации биржи (пример: Методические рекомендации ПАО Московская биржа по составлению и реализации дивидендных политик публичными компаниями);
- рекомендации Банка России (пример: Положения о совете директоров ПАО и комитетах совета директоров ПАО, рекомендованные к применению Письмом Банка России от 15.09.2016 г. N ИН-015-52/66);
- “повышенные обязательства”, которые общество или его акционеры/участники согласились выполнять по собственной инициативе или на основании договоров друг с другом, с кредиторами общества и т.п.

“Нестандартное” корпоративное управление = создание (в рамках, допустимых законом) собственных правил в соответствии с индивидуальными потребностями общества и его акционеров/участников.

Инструменты “нестандартного” корпоративного управления

- включение в устав положений, отличающихся от стандартных положений закона (если закон это позволяет);
- заключение корпоративного договора;
- передача корпоративных споров на рассмотрение третейского суда.

Публичные и непубличные общества

“Публичным является **акционерное общество, акции** которого **и ценные бумаги которого, конвертируемые в его акции, публично размещаются** (путем открытой подписки) **или публично обращаются** на условиях, установленных законами о ценных бумагах…”

(п. 1 ст. 66.3 Гражданского кодекса РФ)

АО публично размещает акции → общество **публичное**

АО публично размещает облигации или опционы, конвертируемые в акции, → общество **публичное**

Непубличное АО размещает облигации, не конвертируемые в акции, → общество **непубличное**

ООО размещает облигации, не конвертируемые в акции, → общество **непубличное**

Сейчас остаются “ненастоящие” ПАО

- имеют слово “публичный” в своем наименовании и уставе,

но

- их акции не торгуются на бирже.

“Ненастоящие” ПАО не позднее 1 июля 2020г. должны

- заключить договор о листинге акций с биржей,
- обратиться в Банк России с заявлением о регистрации проспекта акций

или

- отказаться от публичного статуса.

Применение “нестандартных” инструментов корпоративного управления в публичных и непубличных обществах (на примере АО)

Внесение в устав нестандартных положений – что можно и что нельзя

	Непубличное АО: все акционеры принимают решения **единогласно**	**Непубличное АО:** есть **несогласные или неучаствующие** акционеры	**Публичное АО**
Сократить сроки и существенно упростить процедуру общего собрания акционеров (ОСА)	**Можно**	**Нельзя**	**Нельзя**
Передать вопросы из компетенции ОСА в компетенцию Совета директоров (СД)	**Можно**, за исключением некоторых вопросов, указанных в законе	**Нельзя**, за исключением некоторых вопросов, указанных в законе	**Нельзя**, за исключением некоторых вопросов, указанных в законе
Ввести ограничения на распоряжение и владение акциями: • согласие других акционеров на продажу, иное отчуждение акций; • преимущественное право; • ограничение максимального количества акций или количества голосов, принадлежащих одному акционеру	**Можно**	**Нельзя**	**Нельзя**

Внесение в устав нестандартных положений – что можно и что нельзя

	Непубличное АО: все акционеры принимают решения **единогласно**	**Непубличное АО:** есть **несогласные или неучаствующие** акционеры	**Публичное АО**
Не создавать или упразднить совет директоров	**Можно**, если число акционеров – владельцев голосующих акций **менее 50**	**Можно**, если число акционеров – владельцев голосующих акций **менее 50**	**Нельзя**
	Если непубличное АО разместило облигации, которые допущены к организованным торгам, то Правилами листинга может быть предусмотрено, что наличие СД - обязательно		
Не создавать комитет по аудиту, иные комитеты совета директоров	**Можно**	**Можно**	С **01.07.2020г.** создание **комитета по аудиту** – обязательно для всех ПАО. Другие комитеты – если требуются в соответствии с Правилами листинга для ПАО, акции которого допущены к биржевым торгам
Принимать решения ОСА большим числом голосов, чем предусмотрено законом	**Можно**	**Нельзя**	**Нельзя**

Внесение в устав нестандартных положений – что можно и что нельзя

	Непубличное АО: все акционеры принимают решения **единогласно**	**Непубличное АО:** есть **несогласные или неучаствующие** акционеры	**Публичное АО**
Не создавать или упразднить ревизионную комиссию	**Можно**	**Нельзя**	**Можно**
Отменить или изменить порядок одобрения крупных сделок	**Нельзя** (кроме перераспределения вопроса об одобрении крупных сделок из компетенции ОСА полностью в компетенцию СД)	**Нельзя**	**Нельзя**
Отменить или изменить порядок одобрения сделок с заинтересованностью	**Можно отменить или изменить**	**Можно изменить только в случаях, предусмотренных Законом об АО**	**Можно изменить только в случаях, предусмотренных Законом об АО**
Изменить информационные права акционеров (условия и порядок доступа к информации и документам АО)	**Можно**	**Нельзя**	**Нельзя**
Включить в устав арбитражное соглашение о передаче корпоративных споров в третейский суд (только тех споров, рассмотрение которых в третейском суде разрешает закон)	**Можно**, если число акционеров - владельцев голосующих акций менее 1000	**Нельзя**	**Нельзя**

Корпоративный договор (КД)

Возможные стороны КД:

- все или некоторые акционеры;
- кредиторы (если у них есть законный интерес в заключении КД);
- иные третьи лица (если у них есть законный интерес в заключении КД).

Предмет КД: акционеры обязуются осуществлять корпоративные права определенным образом или воздерживаться (отказаться) от осуществления корпоративных прав, в том числе:

- голосовать определенным образом на общем собрании акционеров;
- согласованно осуществлять иные действия по управлению обществом;
- приобретать или отчуждать акции по определенной цене или при наступлении определенных обстоятельств;
- воздерживаться от отчуждения акций до наступления определенных обстоятельств.

	Непубличное АО: все акционеры – стороны КД	**Непубличное АО: не все акционеры – стороны КД**	**Публичное АО**
Право заключить КД	**Да**	**Да**	**Да**
Обязанность сообщить обществу о факте заключения КД	**Да**	**Да**	**Да**
Обязанность раскрыть содержание КД	**Нет**, если иное не предусмотрено законом	**Нет**, если иное не предусмотрено законом	**Да**, в пределах, установленных законом: Лицо, которое на основании КД получило **право определять порядок голосования (распоряжаться) более чем 5, 10, 15, 20, 25, 30, 50 или 75%** от общего числа голосов по обыкновенным акциям ПАО, должно уведомить об этом ПАО ПАО раскрывает информацию в соответствии с ФЗ «О рынке ценных бумаг»

Право оспорить в суде решение СД, ОСА или иного органа управления на том основании, что оспариваемое решение не соответствует КД	**Да**	**Нет**	**Нет** (теоретически возможно, если все акционеры ПАО – стороны КД, но на практике так не бывает)
Установить в КД или уставе, что каждый новый акционер признается «автоматически» присоединившимся к КД	**Нет** Исключение: арбитражное соглашение о передаче корпоративных споров в третейский суд	**Нет**	**Нет**
Предусмотреть в КД, что акционеры обязаны голосовать в соответствии с указаниями органов управления общества	**Нет**	**Нет**	**Нет**

Передача корпоративных споров на рассмотрение третейского суда (ТС)

Корпоративные споры могут передаваться в ТС, если:

- арбитражное соглашение о передаче корпоративного спора в ТС заключено не ранее 01.02.2017г.;
- арбитражное соглашение предусматривает передачу корпоративного спора в ТС при **постоянно действующем арбитражном учреждении, которое депонировало в Минюсте России правила арбитража корпоративных споров** (сейчас их три: Международный коммерческий арбитражный суд при ТПП РФ; Арбитражный центр при РСПП и Российский арбитражный центр при Российском Институте современного арбитража);
- рассмотрение данного корпоративного спора в ТС разрешается законом (т.е. корпоративный спор является “арбитрабельным”).

Корпоративные споры с точки зрения возможности их рассмотрения в ТС

- запрещенные - ни при каких условиях не могут быть переданы в ТС;
- условно разрешенные - могут быть переданы в ТС, если арбитражное соглашение заключили **все** акционеры АО (неважно, участвуют они в конкретном споре или нет), а также само АО и иные лица (если они являются истцами или ответчиками в споре).
- разрешенные - споры, связанные с принадлежностью акций или вытекающие из сделок с акциями (есть ограничения для стратегических АО в соответствии с ФЗ от 29.04.2008г. года N 57-ФЗ "О порядке осуществления иностранных инвестиций в хозяйственные общества, имеющие стратегическое значение …")

Большинство категорий корпоративных споров – или запрещенные, или условно разрешенные.

С практической точки зрения, условно разрешенные корпоративные споры могут передаваться в ТС только в непубличных АО, акционеры которых принимают решения единогласно.

Обязанности, которые возникают у любого эмитента (непубличное АО, ПАО, ООО), ценные бумаги которого допущены к организованным торгам:

- выполнять правила и требования биржи, которые являются обязательными для его типа ценных бумаг и уровня листинга;
- раскрывать информацию в соответствии с ФЗ “О рынке ценных бумаг” (ежеквартальный отчет, консолидированная финансовая отчетность, существенные факты);
- **выполнять требования ФЗ от 27.07.2010г. N 224-ФЗ "О противодействии неправомерному использованию инсайдерской информации и манипулированию рынком …"** (Закон о противодействии инсайду и манипулированию).

Закон о противодействии инсайду и манипулированию – это не только формальные требования и процедуры, но и:

- риск уголовной ответственности за манипулирование рынком и неправомерное использование инсайдерской информации (ст. ст. 185. 3 и 185.6 УК РФ);
- право Банка России проводить проверки эмитента на предмет соблюдения данного закона, в т.ч. осматривать «территорию, помещения, документы».

Переход в публичный статус или обратно

Непубличное АО, которое намерено стать публичным (провести IPO акций), должно	**Публичное АО, которое намерено стать непубличным, должно**
Принять решение ОСА о приобретении публичного статуса: как минимум, **3/4 голосов** всех акционеров - владельцев акций каждой категории (типа)	Принять решение ОСА о прекращении публичного статуса: **95% голосов** всех акционеров - владельцев акций общества всех категорий (типов)
Заключить договор о листинге акций с биржей	Обратиться с заявлением о делистинге акций
Зарегистрировать в Банке России проспект акций	Обратиться в Банк России с заявлением об освобождении от раскрытия информации

Пожалуйста, обратите внимание

Мнения и выводы, изложенные в настоящей презентации, основаны на информации по состоянию на дату, указанную ниже, и могут не совпадать с мнениями и выводами регулирующих, судебных и иных органов власти и их конкретных должностных лиц.

Содержание действующих правовых актов и проектов правовых актов приведено в настоящей презентации в сокращенном виде и не является точным цитированием, если прямо не указано иное.

Для принятия решений, влекущих юридические и финансовые последствия, в каждом случае необходимо консультироваться со специалистами, которым известны конкретные обстоятельства и цели лица, обращающегося за консультацией. Настоящая презентация, а также устное выступление и ответы на вопросы не могут заменить такую консультацию.

08.10.2018г.

ГРУППА КОМПАНИЙ
НРК - Р.О.С.Т.

Спасибо за внимание!