

КОРПОРАТИВНОЕ ПРАВО, ЭНЕРГЕТИЧЕСКОЕ ПРАВО

УДК 347

DOI: 10.19073/2306-1340-2017-14-2-35-39

БЫТЬ ИЛИ НЕ БЫТЬ ОТКРЫТОМУ АКЦИОНЕРНОМУ ОБЩЕСТВУ ПУБЛИЧНЫМ?

ФИЛИППОВА Олеся Сергеевна*

✉ olla82@mail.ru

Ул. Короленко, 12, г. Омск, 644010, Россия

Аннотация. Статья посвящена сравнению и анализу норм акционерного законодательства, в частности, изменений, произошедших в результате реформы гражданского законодательства. Выявляются сущностные различия между открытыми акционерными обществами и публичными акционерными обществами. Анализируется процедура получения акционерными обществами статуса публичных.

Ключевые слова: открытое акционерное общество, публичное акционерное общество, организованные торги, Банк России, публичный статус.

To Be or Not to Be Public of the Open Joint-Stock Company?

Filippova Olesya S.**

✉ olla82@mail.ru

12 Korolenko st., Omsk, 644010, Russia

Abstract. The article is devoted to the comparison and analysis of new rules of legislation, defining the signs public joint-stock company and non-public joint-stock company. Identifies the significant differences between open joint-stock companies and public joint-stock company. Procedure for obtaining by the joint-stock company the status of the public is analyzed in the article.

Key words: open joint-stock company, public joint-stock company, signs, organized auction, the Bank of Russia, public status, changes.

Наименования юридических лиц, основанных на акционерных принципах, за последнюю четверть века менялись неоднократно. Сначала они назывались акционерные общества открытого и закрытого типа (в Законе РСФСР от 25 декабря 1990 г. № 445-1 «О предприятиях и предпринимательской деятельности»¹), позже – открытые

и закрытые акционерные общества (в Гражданском кодексе Российской Федерации 1994 г. и затем в Федеральном законе от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ «Об акционерных обществах»²) и, наконец, публичные и непубличные акционерные общества – в современных редакциях Гражданского кодекса Российской Федерации (далее –

* Доцент кафедры гражданского права Омской юридической академии, кандидат юридических наук.

** Docent of the Department of Civil Law of Omsk Law Academy, Candidate of Legal Sciences.

¹ Ведомости Съезда нар. депутатов РСФСР. 1990. № 30, ст. 418.

² Собр. законодательства Рос. Федерации. 1996. № 1, ст. 1.

ГК РФ) и Федерального закона «Об акционерных обществах» (далее – ФЗ об АО)³.

Если главным признаком открытого акционерного общества являлась возможность акционеров свободно (без согласия других акционеров) отчуждать акции третьим лицам (п. 1 ст. 97 ГК РФ в прежней редакции), то в современном публичном обществе свободное размещение акций предполагает листинг акций, т. е. включение их в котировальный список и допуск к организованным торгам (п. 1 ст. 66.3 ГК РФ). Кроме того, публичное акционерное общество обязывается раскрывать информацию, предусмотренную законодательством о ценных бумагах.

В соответствии с п. 1 ст. 66.3 ГК РФ публичным является акционерное общество, акции которого и ценные бумаги, конвертируемые в его акции, публично размещаются (путем открытой подписки) или публично обращаются на условиях, установленных законами о ценных бумагах.

Согласно ст. 2 Федерального закона от 22 апреля 1996 г. № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг»⁴ публичное размещение ценных бумаг – это размещение ценных бумаг путем открытой подписки, в том числе размещение ценных бумаг на организованных торгах, а публичное обращение ценных бумаг – это обращение ценных бумаг на организованных торгах или обращение ценных бумаг путем предложения ценных бумаг неограниченному кругу лиц, в том числе с использованием рекламы.

Следует согласиться с А. П. Кухаревым в том, что цель деления акционерных обществ на публичные и непубличные – установить разные режимы регулирования внутрикорпоративных отношений для хозяйственных обществ, различающихся характером оборота прав участия в них [1].

С введением в действие Федерального закона от 5 мая 2014 г. № 99-ФЗ, а именно с 1 сентября 2014 г. для уже созданных акционерных обществ встал вопрос с определением их статуса. С закрытыми акционерными обществами все более или менее понятно, таким юридическим лицам необходимо изменить название «закрытое акционерное общество» на «акционерное общество», предполагающего его непубличный статус, при-

чем законодатель обязывает внести соответствующие изменения при первом изменении устава общества (п. 9 ст. 3 названного закона). Что же касается открытых акционерных обществ, то для многих из них вопрос с определением их статуса стал серьезной проблемой: во-первых, необходимо было определиться с тем, а нужно ли обществу в принципе публичное размещение и обращение акций; во-вторых, если общество планировало в будущем такое размещение, могло ли оно считаться публичным после внесения соответствующих изменений в устав; в-третьих, возможно ли внесение изменения в устав с указанием на то, что общество является публичным, если оно фактически еще таковым не является.

В отношении некоторых акционерных обществ законодатель дал разъяснения. Так, в соответствии с п. 11 ст. 3 Федерального закона от 5 мая 2014 г. № 99-ФЗ акционерные общества, созданные до дня вступления в силу указанного закона (1 сентября 2014 г.) и отвечающие признакам публичных акционерных обществ (п. 1 ст. 66.3 ГК РФ), признаются публичными акционерными обществами вне зависимости от указания в их фирменном наименовании на то, что общество является публичным. Таким образом, законодатель обращает внимание прежде всего на содержание, а не на форму, что, несомненно, заслуживает положительной оценки.

Далее Федеральным законом от 29 июня 2015 г. № 210-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации и признании утратившими силу отдельных положений законодательных актов Российской Федерации»⁵ (далее – Закон № 210-ФЗ) редакция вышеуказанной нормы была уточнена: приведенное положение не распространяется на акционерные общества, которые на 1 сентября 2014 г. являлись закрытыми акционерными обществами или открытыми акционерными обществами, получившими в установленном порядке освобождение от обязанности раскрывать информацию, предусмотренную законодательством Российской Федерации о ценных бумагах, либо они погасили все акции или ценные бумаги, конвертируемые в акции, которые публично размещались (путем открытой подписки) или пуб-

³ О внесении изменений в главу 4 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации и о признании утратившими силу отдельных положений законодательных актов Российской Федерации : федер. закон от 5 мая 2014 г. № 99-ФЗ // Рос. газ. 2014. 7 мая.

⁴ Собр. законодательства Рос. Федерации. 1996. № 1, ст. 1918.

⁵ URL: <http://www.pravo.gov.ru/>

лично обращались на условиях, установленных законами о ценных бумагах.

Большинство открытых акционерных обществ на 1 сентября 2014 г. не являлись публичными. Соответственно, таким обществам необходимо либо приобрести статус публичных в порядке, предусмотренном законодательством, либо стать непубличными обществами, что также предполагает изменение наименования общества и внесение соответствующих изменений в его устав.

Вышеупомянутым Законом № 210-ФЗ, вступившим в силу 1 июля 2015 г., введены новые ст.ст. 7.1 «Приобретение непубличным обществом публичного статуса», 7.2 «Прекращение публичного статуса общества».

В соответствии с абз. 2, 3 ст. 7.1 ФЗ об АО общество вправе представить для внесения в Единый государственный реестр юридических лиц сведения о фирменном наименовании общества, содержащем указание на то, что такое общество является публичным, при условии регистрации проспекта его акций и заключения обществом договора с организатором торговли о листинге его акций.

Непубличное общество приобретает публичный статус со дня государственной регистрации указанных изменений в его устав и внесения в Единый государственный реестр юридических лиц сведений о фирменном наименовании такого общества, содержащем указание на то, что общество является публичным.

Из этого положения следует, в общем-то, однозначный вывод: те акционерные общества, которые не были изначально признаны публичными и имеют наименование ОАО или ЗАО, могут приобрести публичный статус, однако для этого им необходимо обратиться в Банк России (далее – ЦБ РФ) с заявлением о регистрации проспекта акций, как это определено в ст. 17 Федерального закона от 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей». После получения согласия соответствующего органа предоставить в налоговый орган вместе со стандартным набором документов также и решение ЦБ РФ о регистрации этого проспекта. Только после этого непубличное акционерное общество приобретет публичный статус и может вно-

сить в свой устав соответствующие изменения. В информационном письме ЦБ РФ от 25 ноября 2015 г. № 06-52/10054 «О некоторых вопросах применения Федерального закона от 29.06.2015 № 210-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации и признании утратившими силу отдельных положений законодательных актов Российской Федерации»⁶ уточняется, что возможность приобретения публичного статуса иным способом, в том числе при учреждении акционерного общества, законодательством Российской Федерации не предусмотрена. Таким образом, с учетом требований ст. 7.1 Закона об акционерных обществах с 1 июля 2015 г. вновь создаваемые путем учреждения акционерные общества не могут сразу являться публичными. Создаваемое путем учреждения акционерное общество может быть только непубличным и вправе в дальнейшем приобрести публичный статус в порядке, установленном ст. 7.1 Закона об акционерных обществах.

В связи с этим ситуация, когда ОАО желает внести изменения в устав о том, что оно является публичным, но планирует размещение акций в неопределенном будущем, невозможна. Для получения акционерному обществу соответствующего статуса необходимо, во-первых, решение акционеров (в соответствии с п. 1 ст. 7.1 ФЗ об АО решение о внесении в устав непубличного общества⁷ изменений, содержащих указание на то, что такое общество является публичным, принимается общим собранием акционеров большинством в три четверти голосов всех акционеров – владельцев акций каждой категории (типа), если уставом непубличного общества не предусмотрена необходимость большего числа голосов); во-вторых, решение ЦБ РФ о регистрации проспекта акций; в-третьих, регистрация соответствующих изменений в уставе акционерного общества.

В абзаце 2 п. 2 ст. 7.1 ФЗ об АО изложена следующая норма: «если одновременно с решением о внесении в устав непубличного общества изменений, содержащих указание на то, что такое общество является публичным, принимается решение о внесении в устав непубличного общества изменений в части его приведения в соответствие с требованиями, установленными

⁶ Доступ из СПС «Гарант».

⁷ Указанную норму можно применить и к открытым акционерным обществам, поскольку они до внесения соответствующих изменений являются непубличными.

для публичного общества, первое решение вступает в силу со дня государственной регистрации изменений в устав непубличного общества в части его приведения в соответствие с требованиями к публичному обществу.

Возникает вопрос: возможна ли вообще в принципе такая ситуация, когда общество является публичным, а его устав не соответствует публичному обществу или, наоборот, когда устав написан для публичного общества, а в названии организации не содержится указание на то, что общество является публичным? Думается, нет. В связи с этим представляется некорректной гипотеза указанной нормы, предполагающая, что между регистрацией изменений в названии и содержании устава с указанием на публичность общества возможен какой-то разрыв во времени. В любом случае изменения, касающиеся приобретаемого публичного статуса общества, должны вноситься одновременно.

Обращает на себя внимание второе предложение п. 1 ст. 66 ГК РФ, в соответствии с которым правила о публичных обществах применяются также к акционерным обществам, устав и фирменное наименование которых содержат указание на то, что общество является публичным. Так, Т. Матвеева указывает, что статус публичности акционерные общества приобретают, если имеют место следующие критерии: акции общества и ценные бумаги, конвертируемые в акции, размещаются в свободном доступе (путем открытой подписки); акции общества и иные конвертируемые в них ценные бумаги публично обращаются в соответствии с законодательством о ценных бумагах; если акционерное общество не соответствует ни одному из вышеназванных критериев, но его устав и фирменное наименование содержат информацию о том, что это общество является публичным (к нему применяются положения о публичных обществах)⁸.

При этом третий критерий публичности автором никак не комментируется. В данном положении мы наблюдаем противоположность тем разъяснениям, которые были даны в федеральных законах № 99-ФЗ и № 210-ФЗ, о которых речь шла выше. Получается, что для таких обществ достаточно лишь указание в уставе на их статус, при этом такие общества могут не отвечать при-

знакам публичных обществ, предусмотренных п. 1 ст. 66 ГК РФ.

Развеивает высказанное сомнение разъяснение ЦБ РФ в уже упомянутом письме, в п. 5 которого сказано, что Закон № 210-ФЗ (п. 7 ст. 27) предусматривает переходный период для тех публичных акционерных обществ, которые созданы до 1 сентября 2014 г., являются публичными в силу наличия в уставе и в наименовании указания на их публичный статус, но не отвечают признакам публичного акционерного общества, установленным п. 1 ст. 66.3 ГК РФ. Такие акционерные общества должны до 1 июля 2020 г. обратиться в Банк России с заявлением о регистрации проспекта акций и заключить договор о листинге акций с организатором торговли либо внести в устав и в наименование изменения, включающие указание на их публичный статус.

Таким образом, законодатель дает таким обществам время подумать над вопросом о публичном размещении акций, хотя юридически они уже являются публичными. Пока же мы можем говорить о существовании неких двойных стандартов, которые допускают собственно публичные общества, акции которых обращаются на организованных торгах и доступны всем третьим лицам, а также квазипубличные общества, которые фактически публичными не являются.

В заключение отметим, что помимо непростой процедуры получения статуса публичного общества есть и другие факторы, например, вид деятельности общества (услуги, для которых нецелесообразен публичный статус общества), неразвитость рынка организованной торговли, которые подтолкнули значительную часть открытых акционерных обществ сделать выбор в пользу непубличного акционерного общества. Законодатель при этом, как уже было отмечено, с таким выбором не торопит. Как следует из п. 9 ст. 3 Федерального закона № 99-ФЗ, положения Федерального закона от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ «Об акционерных обществах» о закрытых акционерных обществах применяются к таким обществам впредь до первого изменения их уставов. При этом перерегистрация юридических лиц, созданных ранее в связи с вступлением в силу 1 сентября 2014 г. вышеуказанного закона, не требуется.

⁸ Матвеева Т. Публичные и непубличные акционерные общества: что изменилось. URL: <http://www.iarex.ru/articles/51303.html>

Список литературы

1. Кухарев А. П. Публичные и непубличные акционерные общества: вопросы правового статуса // Актуальные проблемы гуманитарных и естественных наук. 2015. № 5-2. С. 26–29.

References

1. Kukharev A. P. Publichnye i nepublichnye aktsionernye obshchestva: voprosy pravovogo statusa [Public and Non-Public Joint Stock Companies: Legal Status Problems]. *Aktual'nye problemy gumanitarnykh i estestvennykh nauk – Actual Problems of Humanities and Natural Sciences*, 2015, no. 5-2, pp. 26–29.