

**«БЕЛГОРОДСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ НАЦИОНАЛЬНЫЙ
ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЙ УНИВЕРСИТЕТ»
(НИУ «БелГУ»)**

**ЮРИДИЧЕСКИЙ ИНСТИТУТ
КАФЕДРА ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА И ПРОЦЕССА**

**ПРАВОВОЕ ПОЛОЖЕНИЕ ОРГАНОВ УПРАВЛЕНИЯ
ХОЗЯЙСТВЕННЫХ ОБЩЕСТВ**

Выпускная квалификационная работа
обучающегося по специальности 40.05.01 Правовое обеспечение
национальной безопасности
очной формы обучения, группы 01001409
Мигаль Никиты Юрьевича

Научный руководитель:
профессор, д.ю.н.
Тычинин С.В.

Рецензент:
доцент кафедры гражданско-правовых дисциплин
Белгородского юридического института МВД
России им. И.Д. Путилина
Колесова Татьяна Станиславовна

БЕЛГОРОД 2019

Содержание

| | |
|--|----|
| Введение..... | 3 |
| Раздел 1 Общие положения и правовая характеристика органов управления хозяйственных обществ..... | 6 |
| 1.1. Понятие, признаки и классификация органов управления хозяйственных обществ..... | 6 |
| 1.2.Руководящие органы управления хозяйственных обществ | 17 |
| 1.3. Исполнительные и контрольные органы управления хозяйственных обществ..... | 33 |
| Раздел 2. Отношения между учредителями в хозяйственных обществах и их участие в управлении..... | 42 |
| 2.1. Определение порядка участия в управлении ООО | |
| О..... | 42 |
| 2.2. Влияние вида и числа акций на участие в управлении АО | 49 |
| 2.3. Ограничение прав акционеров при голосовании..... | 54 |
| Заключение | 67 |
| Библиографический список | 70 |

Введение

Актуальность работы заключается в том, что в современный период развития гражданского права хозяйственное общество, как юридическое лицо, приобретает гражданские права и принимает на себя гражданские обязанности через свои органы, действующие в соответствии с законом, учредительным документом и иными правовыми актами.

Контроль за деятельностью хозяйственного общества осуществляется его органами управления, формирование которых призвано обеспечить должное функционирование его внутренней системы. В связи с этим при ведении управленческой деятельности хозяйственного общества каждый из его органов должен действовать в определённых заданных рамках, принимать решения и осуществлять иные полномочия согласно пределам своей компетенции, что, в свою очередь, происходит далеко не всегда. Зачастую это связано с тем, что в хозяйственном обществе, в зависимости от того ООО это, либо АО, в виду значения требований Гражданского кодекса и тех правил, которые закреплены в учредительном документе (уставе), могут создаваться различные комбинации органов управления. То есть, формирование органов управления, создание которых в хозяйственном обществе является обязательным, и образование тех органов, которые могут быть созданы факультативно, а именно по желанию учредителей. По этой причине исследование аспектов внутренней структуры управления хозяйственным обществом и установление правовых возможностей его учредителей является весьма значимым.

В теории гражданского права сформированы различные подходы к определению правового статуса органов управления в ХО. Существуют различные классификации ОУ ХО, а также их компетенции.

В гражданском законодательстве произошли изменения. Внесены изменения в ГК РФ.... Изменения в законодательстве и дискуссии в теории гражданского права влекут проблемы в правоприменительной практике.

Объектом исследования ВКР выступают закономерности гражданско-правового регулирования отношений в области управления хозяйственным обществом, определение правового статуса органов управления и лиц, входящих в их состав при осуществлении соответствующих полномочий.

Предметом исследования ВКР составляют нормы права, регулирующие общественные отношения в области управления хозяйственных обществ, правоприменительная практика в данной сфере.

Целью ВКР является разработка организационно-правовых аспектов, связанных с осуществлением деятельности органов управления в хозяйственном обществе, а также определение правовых возможностей его учредителей.

Для реализации цели исследования поставлены следующие **задачи**:

- 1) сформулировать понятие и указать признаки органов управления хозяйственных обществ;
- 2) определить особенности структуры управления хозяйственным обществом;
- 3) установить роль и функции каждого из органов управления хозяйственным обществом;
- 4) определить пределы компетенции участников по вопросам управления хозяйственным обществом.

Методологической основой ВК является всеобщий диалектический метод познания общественных явлений и процессов, системный анализ структуры управления хозяйственным обществом, а также правовых гарантий его учредителей. Частнонаучную методологию составили: сравнительно-правовой метод, технико-юридический метод, метод нормативно-правового анализа.

Эмпирическую основу работы составили результаты анализа правовых позиций Конституционного Суда Российской Федерации, Верховного Суда Российской Федерации, материалы судебной практики

арбитражных судом, статистические данные и аналитические документы.

Теоретической основой выпускной квалификационной работы являются ледовалась в трудах следующих авторов: С.Д. Могилевского, И.С. Шиткиной, Д.И. Мейера, Б.Б. Черепахина, И.А. Самойлова, Д.В. Ломакина, В.К. Андреева, В.А. Лаптева А.Н. Борисова, В.П. Мозолина и др.

Нормативная основа исследования включает в себя: Конституцию Российской Федерации; Гражданский Кодекс Российской Федерации; Налоговый кодекс Российской Федерации; Федеральный закон «Об обществах с ограниченной ответственностью»; Федеральный закон «Об акционерных обществах»; Федеральный закон «О банках и банковской деятельности»; Федеральный закон «Об инвестиционных фондах»; Федеральный закон «Об иностранных инвестициях в стратегические предприятия»; Федеральный закон «Об организации страхового дела в РФ»; Федеральный закон «О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма»; Федеральный закон «О внесении изменений в Федеральный закон "О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма" и Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях».

Структура исследования состоит из: введения, основной части, включающей в себя две главы, заключения, списка использованной литературы.

Раздел 1. Общие положения и правовая характеристика органов управления хозяйственных обществ

1.1. Понятие, признаки и классификация органов управления в хозяйственных обществах

Признак организационного единства юридического лица определяется наличием системы органов управления, обладающих соответствующей компетенцией. Под компетенцией органов юридического лица следует понимать определённый объём полномочий, установленный российским законодательством и учредительным документом, в целях осуществления органами управления своих прямых непосредственных функций. По мнению доктора юридических наук И.С. Шиткиной, «компетенция рассматривается как правовое средство реализации правоспособности юридического лица, и решения органа управления только тогда имеют юридическую силу, когда они приняты по установленному законодательством и учредительными документами организации кругу вопросов»¹.

Согласно Гражданскому Кодексу РФ, юридическое лицо приобретает гражданские права и принимает на себя гражданские обязанности через свои органы, действующие в соответствии с законом, учредительным документом и иными правовыми актами (п. 1 ст. 53 ГК РФ).

«Деятельность всякого юридического лица, – писал советский учёный, специалист по гражданскому праву Б.Б. Черепахин, – осуществляется людьми. Без людского состава, так или иначе организованного, не может существовать и действовать никакое юридическое лицо. Деятельность юридического лица, независимо от того, к какому типу оно относится, проявляется в совокупности служебных действий его работников, в том числе его органов. Вместе с тем только от последних могут исходить

¹ Шиткина И.С. Корпоративное право: Учебный курс: В 2 т. М., 2019. Т. 2. С. 395

внешние волевые акты юридического лица: сделки, процессуальные акты и другие правомерные юридические действия»².

На протяжении длительного периода времени в научной доктрине обсуждается правовая природа органов управления юридического лица³. Существуют несколько подходов к пониманию характера органов управления. Наиболее известны две точки зрения:

1) орган юридического лица, будучи самостоятельным субъектом права и действуя от имени и в интересах юридического лица, рассматривается как его представитель (представительская теория);

2) орган юридического лица, который не является самостоятельным субъектом права, а может быть только особым механизмом реализации правосубъектности юридического лица, рассматривается как его структурно оформленная часть (органическая теория).

Взгляд на орган юридического лица как на его организационно оформленную часть, выражающую волю юридического лица, разделяется законодателем и большинством современных российских ученых и специалистов. Сторонник этой концепции Д.И. Мейер писал: «...создается орган юридического лица, действия которого считаются действиями самого юридического лица: признавая существование юридического лица, законодательство в то же время определяет орган, через который оно должно проявлять свою деятельность»⁴. Последователи органической теории не признают органы в качестве самостоятельных участников правоотношения.

Теория о правовой природе органа юридического лица имеет не только теоретическое, но и большое практическое значение: к сделкам, совершенным от имени юридического лица его органами, нормы о представительстве не применяются.

² Черепяхин Б.Б. Органы и представители юридического лица // Труды по гражданскому праву. М., 2001. С. 468. Автор ссылается здесь на свою статью «Волеобразование и волеизъявление юридического лица» (Правоведение. 1958. № 2. С. 43 и сл.)

³ Шиткина И.С. Корпоративное право: Учебный курс: В 2 т. М., 2017. Т. 2. С. 164 – 168.

⁴ Мейер Д.И. Русское гражданское право: В 2 ч. М., 1997. Ч. 1. С. 126.

Известный ученый С.Д. Могилевский считает, что орган юридического лица – «это некая организационно оформленная часть юридического лица, представленная одним либо несколькими физическими лицами, образуемая в соответствии с порядком, определенным законом и учредительным документом, обладающая определенными полномочиями, реализация которых осуществляется в пределах собственной компетенции, которая посредством принятия специальных правовых актов, виды которых определяются законодательством, реализует волю юридического лица»⁵.

С.Д. Могилевский выделил следующие существенные признаки органа юридического лица:

1) орган юридического лица – это некая организационно оформленная часть юридического лица, представленная либо одним, либо несколькими физическими лицами;

2) орган юридического лица образуется в соответствии с порядком, определенным законом и учредительными документами;

3) орган юридического лица обладает определенными полномочиями, реализация которых осуществляется в пределах собственной компетенции;

4) волеобразование и волеизъявление юридического лица оформляется посредством принятия специальных актов органов юридического лица, виды которых определяются законодательством⁶.

Рассматривая определение органа юридического лица, высказанное С.Д. Могилевским, не следует забывать о том, что органы управления могут состоять как из физических лиц, так и в ряде случаев – юридических лиц⁷, но практически никогда не отождествляются с ними. «Изменение

⁵ Могилевский С.Д. Органы юридического лица и их правовая природа: новая редакция главы 4 Гражданского кодекса // Сборник научных статей 2-й Международной научно-практической конференции «Актуальные проблемы предпринимательского и корпоративного права в России и за рубежом». М., 2015. С. 12 - 18.

⁶ Могилевский С.Д., Самойлов И.А. Корпорации в России: правовой статус и основы деятельности: Учеб. пособие. М., 2006. С. 55

⁷ Юридическое лицо может входить в состав коллегиального исполнительного органа (правления) в случае, если оно выполняет полномочия единоличного исполнительного органа. Такая модель управления является крайне редкой, хотя теоретически возможна.

персонального состава органа управления, как пишет И.С. Шиткина, не влечет недействительности ранее принятых этим органом решений»⁸.

Исходя из представленных теорий и взглядов ученых-цивилистов, можно самостоятельно сформулировать определение органа юридического лица как элемента его составной структуры управления, который действует на основании нормативно-правовых актов РФ и учредительного документа, образующих компетенцию органа управления в реализации возложенных на него обязанностей и функций, а также выражает волю юридического лица, обеспечивая тем самым его правоспособность.

Данное определение органа управления применимо ко всем видам юридических лиц, в том числе и к хозяйственным обществам.

Что касается самого хозяйственного общества, то это коммерческая организация, уставный капитал которой разделен на доли, либо акции, которые принадлежат учредителям (участникам).

Хозяйственные общества являются наиболее востребованной российским бизнесом организационно-правовой формой коммерческих организаций. В российском законодательстве данные субъекты представлены следующими формами:

- общества с ограниченной ответственностью (далее – ООО);
- акционерные общества (далее – АО), которые в свою очередь подразделяются на публичные акционерные общества (ПАО) и непубличные акционерные общества.

ООО и АО являются классическим объединением капиталов. Их деятельность регулируют следующие основные правовые акты:

- 1) Конституция Российской Федерации от 12.12.1993 г. (в ред. от 30.12.2008 г.) – наделяет каждого гражданина правом заниматься коммерческой деятельностью.

⁸ Шиткина И.С. Корпоративное право: Учебный курс: В 2 т. М., 2019. Т. 2. С. 17

2) Гражданский кодекс (часть первая) от 30 ноября 1994 г. № 51-ФЗ (ред. от 03.08.2018) – предоставляет правовую базу для функционирования юридических лиц.

3) Федеральный Закон от 08.02.98 №14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» – предоставляет правовую базу непосредственно по созданию, регистрации и деятельности ООО.

4) Федеральный Закон от 26.12.1995 № 208-ФЗ «Об акционерных обществах» – предоставляет правовую базу непосредственно по созданию, регистрации и деятельности АО.

При современном регулировании правового положения хозяйственных обществ, прав и обязанностей его участников учредительный документ (устав) общества следует рассматривать в качестве корпоративного нормативного акта, который содержит нормы, определяющие правовое положение юридического лица и регулирующие отношения между участниками и самим юридическим лицом. Устав, являясь учредительным документом общества, не только регулирует внутриорганизационные отношения хозяйственного общества, но и имеет не менее важное значение для отношений между обществом и другими участниками гражданского оборота – гражданами, организациями и государством в целом⁹.

Хозяйственное общество считается объединением капиталов, которое не предполагает, хотя и не исключает, обязательного личного участия учредителей в своей деятельности. Контроль за деятельностью хозяйственного общества, как и любого другого юридического лица, осуществляется его органами управления, формирование которых призвано обеспечить должное функционирование его внутренней системы.

В хозяйственном обществе, в зависимости от того ООО это, либо АО, в виду значения Гражданского кодекса, специального закона и тех правил,

⁹ И.А. Самойлов, Д.В. Ломакин. Комментарий к Федеральному закону от 26 декабря 1995 г. N 208-ФЗ «Об акционерных обществах» (постатейный; издание третье, переработанное и дополненное). – «Деловой двор», 2017 г.

которые закреплены в уставе, могут создаваться различные комбинации органов управления. То есть, формирование органов управления, создание которых в хозяйственном обществе является обязательным, и образование тех органов, которые могут быть созданы факультативно, а именно по желанию учредителей. Одно уже это обстоятельство служит основанием для определения всех возможных признаков классификации органов управления.

И.С. Шиткина, взяв за основу мнения таких известных авторов, как С.Д. Могилевский, И.А. Самойлов, Д.В. Ломакин, В.В. Долинская¹⁰, предлагает классифицировать органы управления хозяйственного общества по ряду следующих критериев¹¹:

1. По порядку формирования.

По порядку формирования или способу приобретения полномочий органы разделяются на избираемые, назначаемые и формируемые иным образом.

В соответствии с п. 1 ст. 53 ГК РФ порядок образования органов юридического лица определяется законом и учредительными документами. Образование органов может происходить путем назначения или избрания. Назначение – это возможность какого-либо органа или должностного лица поставить другое лицо на должность; в этом случае имеет место безальтернативность, кандидатуры для выбора отсутствуют. Напротив, при избрании должен происходить выбор уполномоченными лицами одной кандидатуры из нескольких предложенных. К выборным органам в самом законодательстве непосредственно относятся совет директоров, ревизионная комиссия акционерного общества (п. 1 ст. 66, п. 1 ст. 85 Закона об АО), единоличный и коллегиальный исполнительные органы общества с ограниченной ответственностью (п. 1 ст. 40, п. 1 ст. 41 Закона об ООО). В других случаях в законодательстве используется правовая конструкция

¹⁰ О классификации органов хозяйственного общества см., например, Могилевский С.Д., Самойлов И.А. Корпорации в России. С. 62-81; Ломакин Д.В. Очерки теории акционерного права. С. 95-112; Долинская В.В. Акционерное право: основные положения и тенденции. С. 499.; Серова О. А. К вопросу о классификации юридических лиц // Нотариус. – 2010, № 2. –С. 11- 14

¹¹ Шиткина И.С. Корпоративное право: Учебный курс: В 2 т. М., 2019. Т. 2. С. 396

«образование органа»: применительно к исполнительным органам акционерного общества – п. 3 ст. 69 Закона об АО, к совету директоров общества с ограниченной ответственностью – п. 2 ст. 32 Закона об ООО. В этом случае порядок образования органа управления (назначение или избрание) должен быть предусмотрен в самом уставе общества.

Особое положение в классификации органов корпорации по способу формирования занимает общее собрание акционеров (участников). Состав этого органа не избирается и не назначается, он определен самим фактом членства в хозяйственном обществе. В связи с этим представляется несколько условной формулировка п. 1 ст. 65.1 ГК РФ о формировании участниками корпоративной организации общего собрания, поскольку формирования в классическом понимании, представляющего собой некий процесс или деятельность, приводящую к образованию (появлению) чего-либо, применительно к общему собранию не происходит.

2. По составу.

По составу традиционно выделяют коллегиальные и единоличные органы корпораций.

Коллегиальным органом признается группа физических и, возможно, юридических лиц, избранных или назначенных в его состав в установленном действующим законодательством и уставом порядке, принимающих совместно решения по вопросам, отнесенным к компетенции этого органа.

Из этого определения следуют два обстоятельства:

1) количественный состав коллегиального органа не может быть менее двух человек;

2) решение коллегиального органа принимается в результате, как правило, совместного обсуждения¹² и голосования.

Порядок принятия решения коллегиальным органом – простым или

¹² Заметим, что законодательство не во всех случаях требует обязательного совместного обсуждения принимаемых коллегиальными органами решений. Так, например, обсуждение не проводится при принятии общим собранием или советом директоров решения путем заочного голосования или в случае принятия решения советом директоров с учетом мнения членов совета директоров, не присутствовавших на заседании, но выразивших письменно свое мнение по вопросам повестки дня (п. 1 ст. 68 Закона об АО)

квалифицированным большинством голосов – чаще всего определяется на основе диспозитивных норм законодательства уставом общества.

Особым случаем является правовое регулирование порядка принятия решения общим собранием акционеров публичного общества, когда перечень вопросов, по которым решения принимаются квалифицированным большинством голосов, не может быть расширен уставом общества (п. п. 2, 4 ст. 49 Закона об АО). При принятии решений члены совета директоров, коллегиального исполнительного органа, ревизионной комиссии имеют, как правило, по одному голосу. При этом в отношении совета директоров акционерного общества имеется специальная норма, устанавливающая возможность предусмотреть уставом общества право решающего голоса председателя совета директоров при принятии решений советом в случае равенства голосов его членов (п. 3 ст. 68 Закона об АО). По аналогии такое положение может быть предусмотрено в уставе общества с ограниченной ответственностью.

С момента внесения изменений в ГК РФ Законом от 5 мая 2014 г. N 99-ФЗ единоличный исполнительный орган может быть «множественным». При этом «множественность» единоличного исполнительного органа возможна в двух формах в зависимости от предусмотренного уставом:

- 1) когда полномочия единоличного исполнительного органа предоставлены нескольким лицам, действующим совместно, или
- 2) когда образовано несколько единоличных исполнительных органов, действующих независимо друг от друга (п. 3 ст. 65.3 ГК РФ).

Вторая конструкция делает единоличный исполнительный орган сходным с коллегиальным органом управления, но не тождественным ему. Дело в том, что несколько единоличных исполнительных органов не принимают решения коллегиально путем голосования, а выполняют свои полномочия самостоятельно, «независимо друг от друга», что в полной мере позволяет сохранять рассматриваемую классификацию органов на единоличный и коллегиальные.

3. По характеру выполняемых функций.

В зависимости от характера выполняемых функций органы юридического лица разделяются на органы управления (руководящие и исполнительные) и контрольные органы.

К руководящим органам корпораций относятся общее собрание акционеров (участников) – высший орган управления и совет директоров, осуществляющий общее руководство деятельностью общества. Руководящий характер общего собрания акционеров (участников) проявляется в том, что это высший орган управления, который принимает решения по наиболее значимым вопросам организации и деятельности хозяйственного общества, в том числе утверждает и вносит изменения в устав, принимает решения по вопросам реорганизации и ликвидации общества, формирует другие органы общества – совет директоров, ревизионную комиссию, а также исполнительные органы (если образование и прекращение их полномочий не отнесено к компетенции другого руководящего органа – совета директоров), утверждает внутренние документы, регламентирующие деятельность органов общества¹³.

Руководящая роль совета директоров определена в самом Законе об АО (п. 1 ст. 64) и закреплена в его компетенции, к которой, в частности, отнесены вопросы определения приоритетных направлений деятельности общества и другие стратегические вопросы.

Исполнительные органы – единоличный и коллегиальный осуществляют организацию текущей деятельности общества; они подотчетны совету директоров и общему собранию акционеров (участников).

Контрольным органом являются ревизионная комиссия или ревизор, осуществляющие контроль за финансово-хозяйственной деятельностью общества.

При этом в акционерном обществе может быть образована только

¹³ Лукьянченко Н. Ю. Годовое общее собрание акционеров в 2019 году: новые правила созыва и проведения [Текст] // Юридические науки: проблемы и перспективы: материалы VIII Междунар. науч. конф. (г. Казань, апрель 2019 г.). — Казань: Молодой ученый, 2019. — С. 28-30. — URL <https://moluch.ru/conf/law/archive/327/14982/> (дата обращения: 25.05.2019).

ревизионная комиссия, а в обществе с ограниченной ответственностью - как ревизионная комиссия, так и ревизор.

4. В зависимости от роли при формировании воли юридического лица.

В зависимости от роли в процессе образования воли юридического лица различают волеобразующие и волеизъявляющие органы.

По смыслу приводимой классификации волеобразующие органы могут только формировать волю юридического лица, не выражая ее вовне. К числу волеобразующих органов корпорации следует отнести общее собрание акционеров (участников), совет директоров и коллегиальный исполнительный орган.

Волеизъявляющие органы выражают волю юридического лица вовне. Они действуют без доверенности в рамках определенной для них компетенции.

К волеизъявляющим относится единоличный исполнительный орган организации. В ряде случаев единоличный исполнительный орган может быть как волеизъявляющим, так и волеобразующим.

Рассмотрим приведенные теоретические положения на примере.

Предположим, что акционерное общество имеет намерение совершить крупную сделку, связанную с отчуждением имущества, составляющего 35% балансовой стоимости его активов. Согласно п. 2 ст. 79 Закона об АО сформировать волю акционерного общества по поводу совершения этой сделки должен совет директоров посредством ее согласования. Только после принятия этого решения советом директоров единоличный исполнительный орган может законно изъявить волю акционерного общества вовне путем заключения соответствующей сделки. В случае если акционерное общество совершает обычную сделку (не требующую согласования общим собранием или советом директоров), единоличный исполнительный орган сам формирует и изъявляет вовне волю общества по поводу заключения такой сделки, объединяя в себе функции волеобразующего и волеизъявляющего органа.

Конечно, классификация на волеобразующие и волеизъявляющие органы несколько условна. В ряде случаев и решение общего собрания акционеров может быть волеобразующим, например, решение собрания о выплате дивидендов, ведь для начисления и осуществления выплат решение высшего органа является достаточным – и волеобразующим, и волеизъявляющим.

Однако данная классификация имеет значение для понимания правовой природы совершаемых органами юридического лица действий и позволяет разграничивать их компетенцию.

5. В зависимости от обязательности образования.

В зависимости от обязательности образования можно выделить органы управления, которые должны существовать в любом хозяйственном обществе, – обязательные и органы управления, которые могут образовываться по усмотрению самого общества, – факультативные.

Обязательные органы, к числу которых принадлежат общее собрание, единоличный исполнительный орган, а также совет директоров в публичных акционерных обществах, образуются на основании императивных норм законодательства; само общество лишено права решать, создавать ли ему эти органы или нет.

Факультативным органом любого хозяйственного общества является коллегиальный исполнительный орган, а непубличного общества – также совет директоров.

С момента внесения изменений в Закон об АО Законом от 19 июля 2018 г. N 209-ФЗ ревизионная комиссия стала факультативным органом как для непубличного, так и для публичного акционерного общества (п. 1 ст. 85 Закона об АО; п. 6 ст. 32 Закона об ООО).

Таким образом, рассмотрев теории и взгляды известных авторов и учёных-цивилистов о правовой природе органов юридического лица, которая выражается в исследовании понятия, признаков и классификации органов управления, мы смогли самостоятельно сформулировать понятие органов

управления юридического лица, а значит и органов управления хозяйственного общества, что помогло нам выявить определённые особенности управленческих отношений между юридическим лицом и его органами, а также некоторые аспекты их правовой компетенции.

1.2 Руководящие органы управления в хозяйственных обществах

При создании хозяйственного общества его учредители (участники) автоматически, согласно нормам законодательства, наделяются базовым правом участия в управлении делами организации. Право участия в коммерческой корпорации – это корпоративная собственность ее участников¹⁴. Как пишет И.С. Шиткина, «исходя из конструкции хозяйственного общества его участники не обладают правом на непосредственное управление делами корпорации, как это имеет место, например, в полном товариществе (ст. 72 ГК РФ), а имеют право на участие в общем собрании с правомочиями, определяемыми категорией, типом и количеством принадлежащих им акций (размером доли участия)»¹⁵.

Российское законодательство признает общее собрание акционеров (участников) высшим органом хозяйственного общества (ч. 1 ст. 65.3 ГК РФ, п. 1 ст. 47 Закона об АО, п. 1 ст. 32 Закона об ООО)¹⁶.

Компетенция общего собрания хозяйственного общества во многом зависит от организационно-правовой формы юридического лица. Вначале рассмотрим данное положение на примере общества с ограниченной ответственностью.

Согласно статье 33 Закона об ООО, к компетенции общего собрания участников общества относятся:

¹⁴ Корпоративное право современной России. Монография / Андреев В.К., Лаптев В.А. – 2017 г.

¹⁵ Шиткина И.С. Корпоративное право: Учебный курс: В 2 т. М., 2019. Т. 2. С. 21

¹⁶ Следует отметить, что только в Законе об АО общее собрание квалифицируется как высший орган управления, ГК РФ и Закон об ООО именуют собрание высшим органом

1) определение основных направлений деятельности общества, а также принятие решения об участии в ассоциациях и других объединениях коммерческих организаций;

2) утверждение устава общества, внесение в него изменений или утверждение устава общества в новой редакции, принятие решения о том, что общество в дальнейшем действует на основании типового устава, либо о том, что общество в дальнейшем не будет действовать на основании типового устава, изменение размера уставного капитала общества, наименования общества, места нахождения общества;

3) образование исполнительных органов общества и досрочное прекращение их полномочий, а также принятие решения о передаче полномочий единоличного исполнительного органа общества управляющему, утверждение такого управляющего и условий договора с ним, если уставом общества решение указанных вопросов не отнесено к компетенции совета директоров (наблюдательного совета) общества;

4) избрание и досрочное прекращение полномочий ревизионной комиссии (ревизора) общества;

5) утверждение годовых отчетов и годовых бухгалтерских балансов;

6) принятие решения о распределении чистой прибыли общества между участниками общества;

7) утверждение (принятие) документов, регулирующих внутреннюю деятельность общества (внутренних документов общества);

8) принятие решения о размещении обществом облигаций и иных эмиссионных ценных бумаг;

9) назначение аудиторской проверки, утверждение аудитора и определение размера оплаты его услуг;

10) принятие решения о реорганизации или ликвидации общества;

11) назначение ликвидационной комиссии и утверждение ликвидационных балансов;

12) решение иных вопросов, предусмотренных настоящим Федеральным законом или уставом общества

Закон устанавливает несколько положений, которые относятся к исключительной компетенции общего собрания и не могут быть переданы другим органам хозяйственного общества (п. 2 ст. 65.3, п. 2 ст. 67.1 ГК РФ). Такие положения как:

- учреждение устава, внесение в него изменений;
- изменение размера уставного капитала общества, его наименование и местонахождения;
- избрание или досрочное прекращение полномочий ревизионной комиссии или ревизора общества;
- утверждение годовых отчетов и годовых бухгалтерских балансов;
- принятие решения о распределении чистой прибыли общества между участниками общества;
- принятие решения о реорганизации либо ликвидации общества;
- назначение ликвидационной комиссии и утверждение ликвидационных балансов.

Общее собрание участников общества проводится в порядке, установленном настоящим Федеральным законом, уставом общества и его внутренними документами. В части, не урегулированной настоящим Федеральным законом, уставом общества и внутренними документами, порядок проведения общего собрания участников общества устанавливается решением общего собрания участников общества (п.1 ст.37 Закона об ООО).

Общее собрание участников общества открывается лицом, осуществляющим функции единоличного исполнительного органа, или лицом, возглавляющим коллегиальный исполнительный орган. Общее собрание участников общества, созванное советом директоров (наблюдательным советом), ревизионной комиссией (ревизором), аудитором или участниками общества, открывает председатель совета директоров (наблюдательного совета) общества, председатель ревизионной комиссии

(ревизор) общества, аудитор или один из участников общества, созвавших данное общее собрание. Лицо, открывающее общее собрание участников, проводит выборы председательствующего из числа участников общества. Если уставом общества не предусмотрено иное, при голосовании по вопросу об избрании председательствующего каждый участник общего собрания участников общества имеет один голос, а решение по указанному вопросу принимается большинством голосов от общего числа голосов участников общества, имеющих право голосовать на данном общем собрании.

Что касается принятия решений, то они принимаются на общем собрании путём голосования всех участников. Основной принцип правового положения учредителей – чем больше у участника доля в уставном капитале, тем больше у него голосов на собрании. В случае избрания членов совета директоров (наблюдательного совета) общества, членов коллегиального исполнительного органа общества и (или) членов ревизионной комиссии общества, уставом также может быть предусмотрен порядок проведения кумулятивного голосования. При кумулятивном голосовании число голосов, принадлежащих каждому участнику общества, умножается на число лиц, которые должны быть избраны в орган общества, и участник общества вправе отдать полученное таким образом число голосов полностью за одного кандидата или распределить их между двумя и более кандидатами. Избранными считаются кандидаты, получившие наибольшее число голосов.

Кворум общего собрания составляет простое большинство голосов от участников общества. Однако существуют пункты, по которым кворум является специальным. То есть должно проголосовать, например, не менее двух третей от количества долей в обществе по вопросам утверждения устава и внесению в него изменений; изменения размера уставного капитала общества, наименования общества, его местонахождения. По вопросам, которые касаются принятия решений о реорганизации либо ликвидации общества, должны проголосовать участники, которым принадлежит 100 % долей.

Общее собрание участников должно проводиться не менее одного раза в год. Исходя из общего правила, собрания могут быть созваны неограниченное количество раз в год по инициативе участника, органов управления и т.д. Закон предусматривает порядок внесения заявок о проведении такого внеочередного собрания.

Порядок созыва также установлен законом и может быть дополнен уставом конкретного общества. Орган или лица, созывающие общее собрание участников общества, обязаны не позднее чем за тридцать дней до его проведения уведомить об этом каждого участника общества заказным письмом по адресу, указанному в списке участников общества, или иным способом, предусмотренным уставом общества. Каждый из участников вправе дополнить повестку теми вопросами, которые имеют персональную значимость единолично для самого участника. Решения общего собрания могут быть оспорены в установленном законом порядке.

В ООО решения и состав участников подтверждаются путем нотариального удостоверения, если иной способ (например, подписание протокола всеми участниками или частью участников; с использованием технических средств, позволяющих достоверно установить факт принятия решения) не предусмотрен уставом либо решением общего собрания участников общества, принятым участниками общества единогласно.

Перед тем как перейти к определению особенностей правового положения общего собрания акционерного общества, следует вспомнить о том, что в отличие от общества с ограниченной ответственностью, акционерные общества могут быть двух видов: публичные и непубличные.

Так, «общее собрание акционеров публичного общества не вправе рассматривать и принимать решения по вопросам, не отнесённым к его компетенции Законом об АО. Напротив, уставом непубличного общества, принятым при учреждении общества или единогласно, может быть предусмотрено отнесение к компетенции общего собрания акционеров вопросов, не отнесённых к его компетенции Законом об АО (п. п. 3, 4 ст. 48

Закона об АО, подп. 8 п. 3 ст. 66.3 ГК РФ). Такое разграничение связано с тем, что зачастую в непубличных обществах совет директоров не создается и поэтому в компетенции общего собрания сосредоточиваются все руководящие полномочия»¹⁷.

Итак, высшим органом управления общества является общее собрание акционеров (п. 1 ст. 47 Федерального закона от 26.12.1995 № 208-ФЗ «Об акционерных обществах»). При этом в обществе, все голосующие акции которого принадлежат одному акционеру, решения по вопросам, относящимся к компетенции общего собрания акционеров, принимаются этим акционером единолично и оформляются письменно (п. 3 ст. 47 Закона № 208-ФЗ).

Общество обязано ежегодно проводить годовое общее собрание акционеров, на котором решаются вопросы об избрании совета директоров (наблюдательного совета) общества, ревизионной комиссии общества, если в соответствии с уставом общества наличие ревизионной комиссии является обязательным, утверждении аудитора общества, а также могут решаться иные вопросы, отнесенные к компетенции общего собрания акционеров. Проводимые помимо годового собрания общие собрания акционеров являются внеочередными (п. 1 ст. 47 Закона об АО)

Согласно статье 48 Закона об АО, к компетенции общего собрания акционеров относятся:

- 1) внесение изменений и дополнений в устав общества или утверждение устава общества в новой редакции;
- 2) реорганизация общества;
- 3) ликвидация общества, назначение ликвидационной комиссии и утверждение промежуточного и окончательного ликвидационных балансов;
- 4) определение количественного состава совета директоров (наблюдательного совета) общества, избрание его членов и досрочное прекращение их полномочий;

¹⁷ Шиткина И.С. Корпоративное право: Учебный курс: В 2 т. М., 2019. Т. 2. С. 401

5) определение количества, номинальной стоимости, категории (типа) объявленных акций и прав, предоставляемых этими акциями;

6) увеличение уставного капитала общества путем увеличения номинальной стоимости акций или путем размещения дополнительных акций, если уставом общества в соответствии с настоящим Федеральным законом увеличение уставного капитала общества путем размещения дополнительных акций не отнесено к компетенции совета директоров (наблюдательного совета) общества;

7) уменьшение уставного капитала общества путем уменьшения номинальной стоимости акций, путем приобретения обществом части акций в целях сокращения их общего количества, а также путем погашения приобретенных или выкупленных обществом акций;

8) образование исполнительного органа общества, досрочное прекращение его полномочий, если уставом общества решение этих вопросов не отнесено к компетенции совета директоров (наблюдательного совета) общества, а также случаи, предусмотренные пунктами 6 и 7 статьи 69 настоящего Федерального закона;

9) избрание членов ревизионной комиссии общества и досрочное прекращение их полномочий, если в соответствии с уставом общества наличие ревизионной комиссии является обязательным;

10) утверждение аудитора общества:

– выплата (объявление) дивидендов по результатам первого квартала, полугодия, девяти месяцев отчетного года;

11) утверждение годового отчета, годовой бухгалтерской (финансовой) отчетности общества, если уставом общества решение этих вопросов не отнесено к компетенции совета директоров (наблюдательного совета) общества;

11.1) распределение прибыли (в том числе выплата (объявление) дивидендов, за исключением выплаты (объявления) дивидендов по

результатам первого квартала, полугодия, девяти месяцев отчетного года) и убытков общества по результатам отчетного года;

12) определение порядка ведения общего собрания акционеров;

13) избрание членов счетной комиссии и досрочное прекращение их полномочий;

14) дробление и консолидация акций;

15) принятие решений о согласии на совершение или о последующем одобрении сделок в случаях, предусмотренных статьей 83 настоящего Федерального закона;

16) принятие решений о согласии на совершение или о последующем одобрении крупных сделок в случаях, предусмотренных статьей 79 настоящего Федерального закона;

17) приобретение обществом размещенных акций в случаях, предусмотренных настоящим Федеральным законом;

18) принятие решения об участии в финансово-промышленных группах, ассоциациях и иных объединениях коммерческих организаций;

19) утверждение внутренних документов, регулирующих деятельность органов общества:

– принятие решения об обращении с заявлением о листинге акций общества и (или) эмиссионных ценных бумаг общества, конвертируемых в акции общества, если уставом общества решение указанного вопроса не отнесено к компетенции совета директоров (наблюдательного совета) общества;

– принятие решения об обращении с заявлением о делистинге акций общества и (или) эмиссионных ценных бумаг общества, конвертируемых в его акции;

20) решение иных вопросов, предусмотренных настоящим Федеральным законом.

Помимо исключительной компетенции, которая для общего собрания обеих форм хозяйственного общества во многом схожа и заключается в

решении основных вопросов организации деятельности общества, существует также и альтернативная компетенция, представляющая собой возможность выбора участниками более подходящего варианта распределения полномочий между органами управления общества, если на основании диспозитивной нормы закона уставом общества эти полномочия могут быть отнесены к компетенции другого органа.

К альтернативной компетенции общего собрания акционеров относятся:

– вопросы об увеличении уставного капитала путем выпуска дополнительных акций (за исключением случаев, предусмотренных в п. п. 3, 4 ст. 39 Закона об АО) и о внесении в связи с этим изменений и дополнений в устав общества;

– вопросы об образовании исполнительных органов хозяйственного общества и досрочном прекращении их полномочий;

– вопросы об утверждении годового отчета, годовой бухгалтерской (финансовой) отчетности общества (ст. 48 Закона об АО).

Решения собраний могут приниматься посредством очного или заочного голосования.

Законодательство определяет случаи, когда проведение общего собрания в форме заочного голосования не допускается. Так, в акционерном обществе нельзя принимать решения заочным голосованием в случае, если повестка дня включает вопросы годового общего собрания акционеров, в том числе об избрании совета директоров общества, ревизионной комиссии, утверждении аудитора общества (п. 2 ст. 50 Закона об АО).

Общее собрание акционеров правомочно, если в нём приняли участие акционеры, обладающие в совокупности более чем половиной голосов размещённых голосующих акций общества.

По общему правилу решения общего собрания акционеров принимаются простым большинством голосов, за исключением случаев, специально оговоренных в Законе, когда решение может быть принято

большинством в 3/4 голосов акционеров – владельцев голосующих акций, если необходимость большего числа голосов не предусмотрена уставом (п. 4 ст. 49 Закона об АО – о внесении изменений в устав, реорганизации, ликвидации общества, об объявленных акциях, о приобретении обществом размещенных акций и пр.; п. п. 3, 4 ст. 39 Закона об АО - об увеличении уставного капитала способом закрытой подписки, о размещении способом открытой подписки более 25% ранее размещенных обыкновенных акций или эмиссионных ценных бумаг, которые могут быть конвертированы в обыкновенные акции, составляющие более 25% ранее размещенных обыкновенных акций).

При этом круг вопросов, решения по которым могут быть приняты квалифицированным большинством голосов, не может быть расширен уставом публичного акционерного общества. Уставом непубличного общества может быть предусмотрено иное число голосов акционеров - владельцев голосующих акций, необходимое для принятия решения общим собранием, но оно не может быть меньше, чем установлено Законом об АО (ст. 49).

Также следует подчеркнуть, что в уставе непубличного общества по единогласному решению участников (учредителей) можно предусмотреть иной (упрощенный или усложненный) порядок созыва, подготовки и проведения собрания – например, изменить порядок уведомления о созыве общего собрания акционеров (участников), порядок подсчета голосов и т.п.

В отношении публичных акционерных обществ решения и состав участников подтверждаются лицом, осуществляющим ведение реестра акционеров общества и выполняющим функции счетной комиссии, а в отношении непубличного акционерного общества – путем нотариального удостоверения¹⁸ или удостоверения лицом, осуществляющим ведение

¹⁸ О нотариальном удостоверении решений органа управления юридического лица см. ст. 103.10 Основ законодательства РФ о нотариате; письмо Федеральной нотариальной палаты от 1 сентября 2014 г. N 2405/03-16-3

реестра акционеров такого общества и выполняющим функции счетной комиссии.

Несмотря на кажущуюся автономность общего собрания в предоставленных ему полномочиях, иногда высший орган хозяйственного общества нуждается в делегировании части своих обязанностей другому, более специализированному в решении конкретных задач органу управления. Зачастую таким органом выступает совет директоров хозяйственного общества.

Совет директоров хозяйственного общества (наблюдательный совет) – коллегиальный орган, выполняющий функции стратегического управления и акционерного контроля (надзора) при осуществлении общего руководства деятельностью общества.

Согласно Кодексу корпоративного управления, «Совет директоров осуществляет стратегическое управление организацией, определяет основные принципы и подходы к формированию в организации системы управления рисками и внутреннего контроля, контролирует деятельность исполнительных органов, а также реализует иные ключевые функции».

Реальное значение совета директоров в конкретном обществе определяется прежде всего его публичным или непубличным статусом, а также распределением акций, наличием миноритарных акционеров (участников), избранной обществом моделью управления, наличием в его составе независимых директоров и прочими обстоятельствами. Следует согласиться с Ю.С. Поваровым, который дает следующую оценку функций совета директоров российского акционерного общества: «В настоящее время уместно говорить о дуалистическом характере функций совета – управления и контроля (правда, с перевесом первых)»¹⁹.

Порядок образования и деятельности совета директоров (наблюдательного совета) общества, а также порядок прекращения полномочий членов совета директоров (наблюдательного совета) общества и

¹⁹ Поваров Ю.С. Акционерное право России: Учебник. М., 2009. С. 534

компетенция председателя совета директоров (наблюдательного совета) общества определяются уставом общества. (п.2 ст.32 Закона об ООО)

Создание коллегиального органа управления – совета директоров (наблюдательного совета) является обязательным:

- в публичном АО (вне зависимости от количества акционеров);
- в непубличном АО с количеством акционеров – владельцев голосующих акций более 50.

В обществе с числом акционеров - владельцев голосующих акций менее пятидесяти устав общества может предусматривать, что функции совета директоров общества (наблюдательного совета) осуществляет общее собрание акционеров. В этом случае устав общества должен содержать указание об определенном лице или органе общества, к компетенции которого относится решение вопроса о проведении общего собрания акционеров и об утверждении его повестки дня (п.1 ст.64 Закона об АО)

Выборы членов совета директоров осуществляются кумулятивным голосованием: в акционерном обществе - в императивном порядке, в обществе с ограниченной ответственностью - если это предусмотрено его уставом. При кумулятивном голосовании число голосов, принадлежащих каждому акционеру, умножается на число лиц, которые должны быть избраны в совет директоров общества, и акционер вправе отдать полученные таким образом голоса полностью за одного кандидата или распределить их между двумя и более кандидатами.

Членами совета директоров могут быть только физические лица. Законодательно предусмотрен ряд ограничений возможности для отдельных категорий граждан быть членом совета директоров. Так, не могут быть членами совета директоров члены Совета Федерации и депутаты Государственной Думы, судьи, государственные служащие. Не могут быть членами совета директоров также лица, которым решением (приговором) суда запрещено заниматься данной деятельностью.

Для обеспечения независимости и эффективной деятельности совета директоров в законодательстве установлено определённое требование: лица, осуществляющие полномочия единоличных исполнительных органов корпораций, и члены их коллегиальных исполнительных органов не должны составлять более одной четверти состава коллегиальных органов управления корпораций и не могут являться их председателями (п.4 ст. 65.3 ГК РФ).

Эффективность наблюдательного совета во многом зависит от понимания собственниками организации предназначения этого органа управления, осознания того, зачем организации нужен совет директоров, какова его фактическая роль в организации системы корпоративного управления и деятельности компании в целом.

Понимание членами наблюдательного совета того, что совет директоров исполняет ключевые для долгосрочного устойчивого развития организации функции контроля и стратегического управления, а не является органом, созданным для формального исполнения требований законодательства, который только утверждает решения, подготовленные менеджментом компании, является ключевым аспектом эффективной работы совета директоров организации.

Роль и функции совета директоров в организациях обусловлены как общей спецификой таких организаций, так и спецификой деятельности отдельных видов организаций (банков, страховых организаций, профессиональных участников рынка ценных бумаг и так далее).

К ключевым функциям наблюдательного совета относятся:

1. Стратегическое управление организацией, в том числе:

- формирование миссии и целей организации, определение ее корпоративной культуры, способствующей достижению целей и задач организации;
- определение приоритетных направлений развития организации, стратегии и бизнес-планов деятельности на долгосрочную перспективу;

- мониторинг хода реализации стратегии, в том числе мониторинг изменения индикаторов внешней среды (законодательство, конкурентные рынки, возникающие технологии, клиенты и др.) и внутренней среды (персонал, внутренние бизнес-процессы, ресурсы и др.), на основе которых принимаются решения о переходе от одного сценария стратегического развития к другому, предусмотренному в рамках утвержденной стратегии организации, и (или) о корректировке промежуточных контрольных и (или) целевых показателей стратегии;

- взаимодействие с менеджментом, а также консультирование менеджмента по вопросам стратегических направлений деятельности и иным ключевым вопросам управления организацией;

- улучшение репутации и имиджа организации;

- оценка влияния на бизнес организации новых информационных технологий, а также степени существенности для организации рисков, связанных с киберугрозами.

2. Формирование исполнительного руководства организации (единоличного исполнительного органа – генерального директора / президента и т.п., коллегиального исполнительного органа – правления и т.п.) и контроль за его деятельностью, в том числе:

- назначение и освобождение от занимаемых должностей членов исполнительных органов, формирование кадрового резерва на высшие управленческие должности и обеспечение преемственности руководства организации;

- определение существенных условий договоров с членами исполнительных органов;

- формирование прозрачных механизмов определения размера вознаграждения менеджмента, компенсационных и стимулирующих выплат и установка для менеджмента ключевых показателей эффективности с учетом целей, задач и стратегии организации;

- контроль за исполнением принятых советом директоров решений, обеспечение подотчетности исполнительного руководства совету директоров;

- определение и внедрение механизма оценки деятельности исполнительных органов.

3. Определение стратегии организации в отношении системы управления рисками, внутреннего контроля и внутреннего аудита, в том числе:

- формирование стратегии в области управления рисками, в частности определение приемлемого для организации уровня риск-аппетита и мониторинг его соблюдения;

- определение и организация внедрения политики управления рисками, периодическая оценка допустимого уровня риска;

- своевременная идентификация критических рисков и адекватное реагирование на них, в частности принятие решений по таким рискам, направленных на снижение негативных последствий их реализации;

- определение стратегии организации системы внутреннего контроля и надзор за ее функционированием;

- рассмотрение отчетов службы внутреннего контроля;

- рассмотрение отчетов лиц, отвечающих за исполнение финансовой организацией требований законодательства о противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма;

- рассмотрение и утверждение планов финансовой устойчивости и непрерывности деятельности организации;

- утверждение внутренних документов по организации внутреннего аудита, контроль за надлежащей работой службы внутреннего аудита;

- утверждение руководителя службы внутреннего аудита, плана работы службы внутреннего аудита, контроль процедур внутреннего аудита;

– рассмотрение на периодической основе отчетов руководителя службы внутреннего аудита.

При решении вопросов на заседании совета директоров общества каждый член совета директоров обладает одним голосом. Уставом общества может быть предусмотрено право решающего голоса председателя совета директоров в случае равенства голосов членов совета директоров при принятии решения. Иные случаи "привилегированного" положения одних членов совета директоров по отношению к другим законодательством не предусмотрены.

Согласно п.3 ст. 64 Закона об АО, совет директоров (наблюдательный совет) общества вправе формировать комитеты в целях предварительного рассмотрения вопросов, относящихся к его компетенции. Компетенция и порядок деятельности комитета определяются внутренним документом общества, который утверждается советом директоров (наблюдательным советом) общества²⁰.

Кроме комитета по аудиту в акционерных обществах могут создаваться в том числе комитеты по стратегическому планированию, по корпоративному управлению, по номинациям, по вознаграждениям. Перечень комитетов определяется советом директоров в зависимости от стоящих перед ними задач²¹.

Определяя статус комитетов совета директоров, следует подчеркнуть, что они не являются органами общества, а также не могут принимать решения или действовать от имени совета директоров, реализуя его компетенцию. Комитеты осуществляют вспомогательные функции, способствующие повышению эффективности деятельности совета директоров, – рассматривают материалы, делают заключения, представляют проекты решений.

²⁰ Михайлова Н. В. Кодекс корпоративного управления как существенный инструмент управления деятельностью акционерных обществ Российской Федерации // Молодой ученый. — 2019. — №10. — С. 182-185. — URL <https://moluch.ru/archive/248/56996/> (дата обращения: 13.06.2019)

²¹ Норма об обязательном формировании в ПАО комитета по аудиту вступает в силу с 1 июля 2020 г.

Одним из показателей взаимодействия двух руководящих органов управления хозяйственного общества является наличие совмещённой компетенции, то есть определение круга вопросов, по которым решение принимают оба органа: и общее собрание, и совет директоров. Их участие в принятии такого решения регулируется законом. Примером совмещённой компетенции может быть вопрос об одобрении крупной сделки с имуществом, стоимость которого составляет от 25 до 50% балансовой стоимости активов акционерного общества. В соответствии с п. 2 ст. 79 Закона об АО такое решение должно быть принято единогласно советом директоров, но, если единогласие не достигнуто, совет директоров может вынести вопрос на решение общего собрания. Решение общего собрания об одобрении такой крупной сделки, принятое простым большинством голосов, будет окончательным.

Из этого следует, что совмещённая компетенция предполагает поэтапное принятие решения руководящими органами хозяйственного общества по одному вопросу.

Итак, формирование руководящих органов в хозяйственном обществе нацелено на решение основополагающих вопросов и задач, которые не могут быть разрешены в отдельности каждым из участников. Несмотря на большое количество выполняемых органами управления хозяйственного общества функций, главными остаются положения, отнесённые к компетенции руководящих органов общества, которая включает в себя определение основных направлений деятельности общества как на внутреннем, так и на внешнем уровне.

1.3. Исполнительные и контрольные органы управления в хозяйственных обществах

Для своевременного и эффективного выполнения таких функций, как обеспечение прибыльности и конкурентоспособности общества, его финансово-экономической устойчивости, в целях осуществления внутреннего контроля над деятельностью общества, а также обеспечения прав и законных интересов акционеров, трудовых прав и социальных гарантий работников, законодательством и уставом хозяйственного общества предусмотрено формирование исполнительных и контрольных органов управления.

Исполнительными органами хозяйственного общества являются коллегиальный исполнительный орган и единоличный исполнительный орган.

Образование исполнительных органов управления хозяйственных обществ исходит из принципа остаточной компетенции, значение которого заключается в том, что установление пределов полномочий каждого из органов строится по правилу: в компетенцию входят обязанности по решению тех задач, которые не относятся к исключительной компетенции руководящих органов. Иными словами, к объёму полномочий коллегиального и единоличного исполнительного органа относят все вопросы руководства текущей деятельностью хозяйственного общества, за исключением отнесённых к компетенции общего собрания или совета директоров общества, если он образован.

Согласно п.3 ст. 65.3 ГК РФ, коллегиальный исполнительный орган (правление, дирекция) является факультативным органом управления и может не образовываться, за исключением случаев, когда его образование предусмотрено законом или уставом.

Например, Законом о банках и банковской деятельности предусмотрено образование исполнительного органа в кредитных организациях.

Членом коллегиального исполнительного органа является физическое лицо или юридическое лицо (если оно выполняет функции единоличного исполнительного органа), которое может не быть акционером или участником хозяйственного общества. Как правило, члены коллегиального исполнительного органа выполняют какую-либо трудовую функцию в обществе, находятся на руководящих должностях.

К компетенции коллегиального исполнительного органа относятся вопросы, не входящие в компетенцию высшего и коллегиального органов управления корпорации (п. 3 ст. 65.3 ГК РФ). Так, в компетенцию правления включаются вопросы об утверждении оперативных финансово-хозяйственных планов общества и отчетов об их исполнении, о разработке методических документов по осуществлению бизнес-процессов, разработке кадровой политики общества, об утверждении внутренних документов общества, принятие которых относится к компетенции коллегиального исполнительного органа.

Из числа исполнительных органов только единоличный исполнительный орган является обязательным для корпорации, впрочем, как и для любого юридического лица. Это волеизъявляющий орган, действующий от имени общества без доверенности, в лице которого общество реализует свою правосубъектность.

При образовании в обществе коллегиального исполнительного органа лицо, осуществляющее функции единоличного исполнительного органа, выполняет также функции председателя коллегиального органа.

Единоличный исполнительный орган общества (генеральный директор, президент и другие) избирается общим собранием участников общества на срок, определенный уставом общества, если уставом общества решение этих вопросов не отнесено к компетенции совета директоров (наблюдательного

совета) общества. Единоличный исполнительный орган общества может быть избран также не из числа его участников.

Согласно п.3. ст. 40 Закона об ООО и п.2 ст.69 Закона об АО, единоличный исполнительный орган общества вправе:

1) без доверенности действовать от имени общества, в том числе представлять его интересы и совершает сделки;

2) выдавать доверенности на право представительства от имени общества, в том числе доверенности с правом передоверия;

3) издавать приказы о назначении на должности работников общества, об их переводе и увольнении, применять меры поощрения и налагать дисциплинарные взыскания;

4) осуществлять иные полномочия, не отнесенные настоящим Федеральным законом или уставом общества к компетенции общего собрания участников общества, совета директоров (наблюдательного совета) общества и коллегиального исполнительного органа общества.

С учетом изменений, внесенных в ГК РФ Законом от 5 мая 2014 г. N 99-ФЗ, учредительным документом может быть предусмотрено, что полномочия выступать от имени юридического лица предоставлены нескольким лицам, действующим совместно или независимо друг от друга. Сведения об этом подлежат включению в ЕГРЮЛ (п. 1 ст. 53 ГК РФ). Применительно к корпорациям в ст. 65.3 ГК РФ установлено, что в качестве единоличного исполнительного органа корпорации может выступать как физическое, так и юридическое лицо.

Исходя из нормы п.1 ст.53 ГК РФ, в российских корпорациях при наличии нескольких директоров в уставе должен быть определен порядок осуществления ими полномочий, в целях определения юридической ответственности директоров за деятельность в интересах общества: при совместном выполнении обязанностей несколькими директорами ответственность будет солидарной, а при раздельном – индивидуальной. В целях защиты участников имущественного оборота от возможных

злоупотреблений вследствие создания "множественного" единоличного исполнительного органа Верховным Судом РФ сформирована следующая правовая позиция: если в ЕГРЮЛ содержатся сведения о нескольких лицах, уполномоченных выступать от юридического лица, третьи лица вправе исходить из неограниченности полномочий каждого из них, а при наличии в реестре сведений о совместном осуществлении таких полномочий несколькими лицами - из неограниченности полномочий лиц, действующих совместно (п. 22 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23 июня 2015 г. N 25).

По решению общего собрания акционеров полномочия единоличного исполнительного органа общества могут быть переданы по договору коммерческой организации (управляющей организации) или индивидуальному предпринимателю (управляющему). Решение о передаче полномочий единоличного исполнительного органа общества управляющей организации или управляющему принимается общим собранием акционеров только по предложению совета директоров (наблюдательного совета) общества (ст.42 Закона об ООО, п.1 ст.69 Закона об АО).

Договор между управляющей организацией и хозяйственным обществом чаще всего квалифицируется как договор возмездного оказания услуг. Предметом такого договора является осуществление деятельности по управлению хозяйственным обществом в качестве его единоличного исполнительного органа. Несмотря на наличие такого договора, организация не является органом хозяйственного общества и указанные полномочия выполняет на основании решения о ее образовании и в соответствии с заключённым с ней гражданско-правовым договором.

Управляющая организация осуществляет организационно-распорядительные полномочия, присущие исполнительному органу: руководит текущей деятельностью общества, заключает от имени общества сделки, осуществляет полномочия работодателя по отношению к работникам общества, выдает доверенности и пр. При этом управляющая организация,

как правило, выполняет для управляемых обществ также комплекс услуг, связанных со стратегическим планированием, инвестиционной политикой, регулированием финансовых потоков, бюджетированием, кадровой политикой, внутренним контролем и аудитом, правовым обеспечением, управлением активами, бухгалтерским и налоговым учетом, маркетинговой политикой и пр.

Как в ООО, так и в АО образование исполнительных органов и досрочное прекращение их полномочий находятся в альтернативной компетенции общего собрания и совета директоров. Но в отличие от акционерных обществ в ООО принятие решения о передаче полномочий единоличного исполнительного органа управляющей организации (управляющему) также отнесено к альтернативной компетенции общего собрания и совета директоров (подп. 4 п. 2 ст. 33 Закона об ООО). В АО решить вопрос о передаче полномочий управляющей организации может только общее собрание акционеров.

Что касается контрольных органов хозяйственного общества, то система наблюдения за финансово-хозяйственной деятельностью общества может включать наряду с традиционными механизмами контроля в форме деятельности ревизионной комиссии и привлечения внешнего аудита также функционирование комитета по аудиту совета директоров и создание службы внутреннего аудита в качестве отдельного структурного подразделения общества.

Действующее корпоративное законодательство с учетом изменений, внесенных Законом от 19 июля 2018 г. N 209-ФЗ, относит к компетенции совета директоров определение принципов и подходов к организации в обществе управления рисками, внутреннего контроля и внутреннего аудита.

Согласно ККУ система управления рисками и внутреннего контроля должна быть направлена на обеспечение разумной уверенности в достижении поставленных перед обществом целей, задачами которой являются: обеспечение эффективности финансово-хозяйственной

деятельности и экономичного использования ресурсов; выявление рисков и управление такими рисками; обеспечение сохранности активов общества; обеспечение полноты и достоверности бухгалтерской (финансовой), статистической, управленческой и другой отчетности; контроль за соблюдением законодательства, а также внутренней политики, регламентов и процедур общества.

Для более эффективного функционирования такой системы ККУ рекомендует создавать отдельное структурное подразделение по управлению рисками и внутреннему контролю.

Существенная роль в выполнении стратегии по обеспечению внутреннего контроля принадлежит ревизионной комиссии. Об этом говорит хотя бы тот факт, что без наличия заключений ревизионной комиссии общее собрание участников не вправе утверждать годовые отчеты и бухгалтерские балансы общества (п.3 ст. 47 Закона об ООО).

Следует выделить несколько положений, которые помогут раскрыть суть деятельности такого контролирующего органа.

В публичном обществе ревизионная комиссия создается в случае, если ее наличие предусмотрено уставом ПАО (п. 1 ст. 85 Закона об АО). В непубличном акционерном обществе ревизионная комиссия создается за исключением случая, если уставом предусмотрено ее отсутствие. Такое решение может быть закреплено в уставе непубличного общества при учреждении общества либо путем его изменений решением общего собрания, принятым единогласно всеми акционерами. В ООО ревизионная комиссия (ревизор) образуется, если это предусмотрено уставом общества, а также в случае, если число участников превышает пятнадцать (п. 6 ст. 32 Закона об ООО).

В ООО порядок деятельности комиссии регулируется уставом и внутренним документом общества, в АО – только внутренним документом (п. 4 ст. 47 Закона об ООО, п. 2 ст. 85 Закона об АО).

Члены ревизионной комиссии общества не могут одновременно являться членами совета директоров (наблюдательного совета) общества, а также занимать иные должности в органах управления общества (п.6 ст.85 Закона об АО)

Ревизионная комиссия (ревизор) общества вправе в любое время проводить проверки финансово-хозяйственной деятельности общества и иметь доступ ко всей документации, касающейся деятельности общества. По требованию ревизионной комиссии (ревизора) общества члены совета директоров (наблюдательного совета) общества, лицо, осуществляющее функции единоличного исполнительного органа общества, члены коллегиального исполнительного органа общества, а также работники общества обязаны давать необходимые пояснения в устной или письменной форме (п.2 ст.47 Закона об ООО)

В соответствии с Законом об АО проверка (ревизия) финансово-хозяйственной деятельности общества осуществляется по итогам деятельности общества за год, а также в любое время по инициативе самой ревизионной комиссии, решению общего собрания акционеров, совета директоров или по требованию акционеров (акционера) общества, владеющих в совокупности не менее чем 10% голосующих акций общества (п. 3 ст. 85 Закона об АО).

Совет директоров непубличного акционерного общества может, а публичного – обязан создать комитет по аудиту. Как и другие комитеты совета директоров, комитет по аудиту не является самостоятельным органом общества, осуществляя вспомогательные функции по подготовке информации, проектов, заключений и иных материалов и выносит их на рассмотрение совета директоров.

Законодательно закрепленной функцией за комитетом по аудиту является предварительное рассмотрение вопросов, связанных с контролем за финансово-хозяйственной деятельностью публичного общества, в том числе с оценкой независимости аудитора, отсутствием у него конфликта интересов,

а также с оценкой качества проведенного аудита бухгалтерской (финансовой) отчетности общества.

Целью внутреннего аудита общества является систематическая независимая оценка надежности и эффективности системы управления рисками и внутреннего контроля, а также практики корпоративного управления. Внутренний аудит рекомендуется осуществлять посредством создания отдельного структурного подразделения (подразделения внутреннего аудита) или с привлечением независимой внешней организации.

Внешний контроль за финансово-хозяйственной деятельностью общества осуществляется аудиторской организацией или индивидуальным аудитором, если такая возможность предусмотрена законом.

Закон об аудиторской деятельности в ст. 1 определяет аудит как предпринимательскую деятельность по независимой проверке бухгалтерской (финансовой) отчетности аудируемого лица с целью выражения мнения о достоверности такой отчетности. Независимость аудиторской организации обеспечивается отсутствием какой-либо связи с проверяемым хозяйственным обществом и членами его органов управления: имущественной, организационной, должностной и пр.

В заключении рассмотрения положений данного раздела, надо сказать, что система управления хозяйственного общества не может ограничиться наличием только лишь руководящих органов и отнесённых к их компетенции полномочий. Как мы смогли убедиться, зачастую, выполнение исполнительными и контрольными органами хозяйственного общества возложенных на них обязанностей является не менее важным, чем стратегическое управление организацией со стороны вышестоящих органов управления. И только благодаря грамотно выстроенной системе взаимодействия руководящих, исполнительных и контрольных органов, хозяйственное общество вправе рассчитывать на положительный результат своей деятельности.

Раздел 2. Отношения между учредителями в хозяйственных обществах и их участие в управлении

2.1. Определение порядка участия в управлении ООО

Возможность участия в коммерческой корпоративной организации является корпоративной собственностью для каждого участника, имеющего право на долю в уставном капитале этой организации. С позиции авторов В.К. Андреева и В.А. Лаптева «объектом права корпоративной собственности выступают доля участия, имущественное право, которое не поддается четкому подразделению на обязательственное или вещное право. Однако подобное единство как обязательственных, так и вещных аспектов права корпоративной собственности участника коммерческой корпорации вовсе не означает, что право участия является иным, например, управленческим. Право участия в ст. 2 ГК РФ отделено от управленческих прав союзом «или»²².

Правовед В.П. Мозолин писал, что «доля учредителя (участника) в уставном капитале хозяйственного общества – это не часть имущества, принадлежащего в данный момент самому юридическому лицу, не права на долю учредителя (участника) в капитале общества как элемента правоотношений, существующих внутри юридического лица, а право на участие в делах общества»²³.

По правилу, установленному п. 1 ст. 32 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ Закон об ООО, каждый участник общества имеет на общем собрании участников число голосов, пропорциональное его доле в уставном капитале общества.

²² Андреев В.К., Лаптев В.А. Корпоративное право современной России: монография. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Проспект, 2017. 352 с. (глава 3. пар.1)

²³ Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации. Ч. I. М., 2002. С. 187.

Согласно п. 1 ст.8 Закона об ООО участники общества вправе:

- участвовать в управлении делами общества в порядке, установленном настоящим Федеральным законом и уставом общества
- получать информацию о деятельности общества и знакомиться с его бухгалтерскими книгами и иной документацией в установленном его уставом порядке;
- принимать участие в распределении прибыли;
- продать или осуществить отчуждение иным образом своей доли или части доли в уставном капитале общества одному или нескольким участникам данного общества либо другому лицу в порядке, предусмотренном настоящим Федеральным законом и уставом общества;
- выйти из общества путем отчуждения своей доли обществу, если такая возможность предусмотрена уставом общества, или потребовать приобретения обществом доли в случаях, предусмотренных настоящим Федеральным законом;
- получить в случае ликвидации общества часть имущества, оставшегося после расчетов с кредиторами, или его стоимость.

Для более полного понимания сути управленческих процессов в ООО следует дать характеристику исследуемого понятия как уставной капитал.

Уставной капитал (далее – УК) – это стартовая сумма, которую учредители вкладывают при регистрации ООО²⁴. Вопросы УК и долей участников регулирует Закон №14-ФЗ от 08.02.1998 «Об обществах с ограниченной ответственностью».

Уставный капитал выполняет следующие функции:

- обеспечивает коммерческую организацию первоначальными средствами для закупки необходимых средств и предметов для начала деятельности;

²⁴ Мельникова Т.В. Функция вкладов в имущество хозяйственных товариществ или обществ // Юридический мир. 2016. № 9.

- определяет минимальную сумму, в пределах которой будут удовлетворяться интересы учредителей;

- фиксирует вклад каждого участника и закрепляет его право на долю в прибыли.

Например, если при уставном капитале в 100 тысяч рублей доля одного участника 25 тысяч, то при распределении прибыли он будет иметь право на $\frac{1}{4}$ часть (если учредители не договорятся о другом варианте и не пропишут его в учредительных документах).

Перед регистрацией ООО учредители должны договориться о размере уставного капитала и закрепить это положение в уставе. В процессе деятельности организации уставный капитал можно как увеличить, так и уменьшить. Также, исходя из собственных интересов, один из учредителей может продать свою долю в уставном капитале.

Создатели организации сами решают, каким будет уставный капитал, но есть минимальные ограничения, зависящие от формы предприятия:

1) для ООО – 10 тысяч рублей (ст. 14 Федерального закона от 08.02.1998 N 14-ФЗ);

2) для ПАО – 100 тысяч рублей, для непубличного АО – 10 тысяч рублей (ст. 26 Федерального закона от 26.12.1995 N 208-ФЗ);

По размеру максимальной суммы уставного капитала в законах ограничений нет. Но сами учредители могут предусмотреть в уставе максимальную сумму доли участника, что в свою очередь повлияет на максимально допустимую сумму уставного капитала. Минимальный размер уставного капитала ООО в 10 тысяч рублей нужно вносить денежными средствами. Остальную часть можно внести имуществом, ценными бумагами, интеллектуальными правами и т.д., если это предусмотрено учредительными документами общества. Для того, чтобы вложить имущество на большую сумму, чем 20 тысяч рублей, нужно оценить его рыночную стоимость у независимого специалиста и утвердить ее общим собранием участников.

Объём уставного капитала обязательно должен отражаться в бухгалтерском учете компании. Учет уставного капитала и его корректное отображение в документах являются залогом благонадежности коммерческой организации и основой для ее положительной репутации.

Каждый участник должен оплатить свою долю в срок, который по закону не может быть больше четырех месяцев (п. 1 ст. 16 Федерального закона от 08.02.1998 N 14-ФЗ). Могут быть предусмотрены санкции за нарушение сроков. Доля вносится на расчетный счет ООО или в кассу. Если кто-то из участников вовремя не внесет свою долю, она переходит к обществу. Об этом нужно в течение месяца сообщить в налоговую инспекцию. В течение года эту долю нужно либо распределить между всеми участниками пропорционально их долям, либо продать ее кому-то из участников или третьему лицу. Если этого не сделать, то нужно будет уменьшить уставной капитал на сумму неоплаченной доли. О каждом из этих случаев также нужно поставить в известность регистрирующую инспекцию.

Как только средства будут внесены на счет, их можно тратить на покупку материалов, оборудования и любые другие нужды фирмы. Для этого и предназначен уставной капитал. Следить за тем, чтобы на счету был остаток в размере уставного капитала не нужно. Но нужно следить за размером чистых активов в балансе – он не может быть меньше суммы уставного капитала. Все операции с капиталом общества должны в обязательном порядке вноситься в документооборот ООО.

ООО также может распоряжаться имуществом, которое внесли в уставной капитал. Если продать это имущество, это не повлечет уменьшения уставного капитала. Сальдо по счету 80 «Уставный капитал» всегда будет соответствовать сумме, которая зафиксирована в учредительных документах.

Учредитель имеет право продать свою долю, подарить, обменять или передать по наследству. Особенности купли-продажи доли в уставном капитале ООО прописываются в уставе. Например, там можно прописать запрет на продажу доли третьим лицам. В любой момент участник может

выйти из ООО, и тогда компания обязана выплатить ему действительную стоимость доли. Действительная стоимость доли не равна номинальной. Участник получит не ту сумму, которую вкладывал, а часть стоимости чистых активов фирмы пропорционально своей доле (п.2 ст.14 Закона №14-ФЗ). Соответственно, если фирма убыточная и размер чистых активов отрицательный, действительная стоимость доли не выплачивается.

Право собственности или другое вещное право на долю участия в управлении корпорации возникает в общем объеме вложения других участников в имущество хозяйственного общества, определяясь уставом общества в форме номинальной стоимости долей участников и до определенного времени не проявляет себя²⁵. Следует отличать долю участника в уставном капитале общества и фактическую долю участника в праве собственности хозяйственного общества – это разные, хотя и взаимосвязанные понятия. Участники обладают правом распоряжения долями как имуществом, принадлежащим участникам на праве корпоративной собственности. Такое заключение можно сделать на основании п.1 ст. 67.2 ГК РФ, в котором указано, что участники имеют право приобретать или отчуждать долю (акции) в уставном капитале по определенной цене или при наступлении определенных обстоятельств либо воздержаться от отчуждения долей (акций) до наступления определенных обстоятельств. Но наличие имущественно-стоимостной характеристики долей (акций) в имуществе общества вовсе не отрицает собственность долей (акций) хозяйственного общества.

В законодательстве о хозяйственных обществах прямо закреплено подобное положение, например, действительная стоимость доли участника общества соответствует части стоимости чистых активов общества пропорционально размеру его доли (ч. 2 п. 2 ст. 14 Закона об ООО).

²⁵ Шиткина И.С. Корпоративное право: практический курс : учебно-методическое пособие для студентов вузов, обучающихся по направлению "Юриспруденция" и специальности "Юриспруденция" / И.С. Шиткина; МГУ им. М.В. Ломоносова, Юридический факультет. - М. : КноРус, 2012. - 193 с.

Исходя из определённого Законом об ООО числа участников общества, которое может быть учреждено одним лицом, будет весьма кстати разобраться в следующих вопросах: Как определяется итоговое решение двух учредителей ООО, если у них размеры долей в уставном капитале разные (у одного учредителя – 66,67%, у другого учредителя – 33,33%)? Имеет ли отношение размер доли в уставном капитале при подсчете голосов (при голосовании) при решении вопросов учредителями, из которых один выступает за, а другой против?

Высшим органом общества является общее собрание участников. По правилу, установленному п. 1 ст. 32 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» (далее – Закон об ООО), каждый участник общества имеет на общем собрании участников число голосов, пропорциональное его доле в уставном капитале общества (применительно к рассматриваемой ситуации, это будет означать, что один из участников имеет 2/3 голосов, второй – 1/3). Данный принцип голосования часто называют «одна доля – один голос». Иной порядок определения числа голосов участников может быть предусмотрен уставом организации (такое положение может вноситься в устав общества и после его создания, но для этого требуется единогласное решение участников). Так, уставом общества может быть установлен порядок подсчета голосов, при котором количество голосов участника общества не соответствует его доле в уставном капитале (см., например, постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 01.02.2012 № 09АП-35846/11, определение КС РФ от 08.12.2011 № 1678). Другое исключение из принципа пропорциональности голосов предусмотрено п. 4 ст. 11 Закона об ООО: если на момент избрания органов управления общества (образования ревизионной комиссии или избрания ревизора общества и утверждения аудитора общества) размер долей каждого из учредителей общества не определен, каждый учредитель общества при голосовании имеет один голос. Однако если доли участников уже определены – они голосуют в соответствии с размером долей. К

исключениям могут быть отнесены также: выбор председательствующего на общем собрании (п. 5 ст. 37 Закона об ООО); случаи кумулятивного голосования (п. 9 ст. 37 Закона об ООО); одобрение сделок с заинтересованностью (голосуют только участники, не заинтересованные в сделке, п. 4 ст. 45 Закона об ООО).

Надо отметить, что по ряду вопросов, рассматриваемых общим собранием участников, для принятия положительного решения требуется обеспечить квалифицированное большинство голосов: $2/3$, $3/4$ или даже 100% (то есть единогласное решение). Так, например, утверждение устава ООО, внесение в него изменений или утверждение устава ООО в новой редакции требуют не менее двух третей голосов от общего числа голосов участников ООО (если необходимость большего числа голосов для принятия такого решения не предусмотрена Законом об ООО).

Следует обратить внимание, в связи с тем, что в рассматриваемой ситуации в Обществе только два участника ($1/3$ и $2/3$ голосов), это накладывает определенную специфику на решения общего собрания. Так, например, вопросы, для принятия решений по которым будет требоваться простое большинство голосов (например, вопрос о размере вознаграждения единоличного исполнительного органа) или $2/3$ голосов, будут разрешаться согласно волеизъявлению участника, владеющего 66,7% ($2/3$). Тогда как решения, требующие $3/4$ голосов, по сути, должны решаться единогласно, поскольку ни один из участников самостоятельно нужное количество голосов обеспечить не в состоянии. При подсчете голосов следует также учитывать, что доля учредителя общества, если иное не предусмотрено уставом общества, предоставляет право голоса только в пределах оплаченной части, принадлежащей ему доли (п. 3 ст. 16 Закона об ООО).

В заключении стоит сделать вывод о том, что возможность учредителя участвовать в управлении ООО прямо зависит от размера его вложения, по размеру (доли) которого практически сразу можно определить его статус при голосовании. Рассмотрение вопросов, связанных с численностью в обществе

только двух участников и определению итогового решения, наглядно демонстрирует объективную зависимость одного участника от воли другого при определении ключевых положений деятельности общества.

2.2. Влияние вида и числа акций на участие в управлении АО

При превышении численного порога учредителей правовое положение ООО предполагает преобразование организации в иную форму собственности, например, АО. Основная цель организации АО – переход на более высокий уровень развития бизнеса путем консолидации собственных средств и привлечения инвестиций.

Согласно законодательным актам, АО – коммерческая организация, уставный капитал которой разделен на определенное число акций, удостоверяющих обязательственные права участников (акционеров) по отношению к обществу²⁶.

Уставной капитал АО представляет собой первичный источник средств, который является стартовым капиталом. Размер уставного капитала отражается в уставе и в договоре между учредителями о создании АО. В этих же документах указывается и порядок формирования уставного капитала. Уставной капитал общества определяет минимальный размер имущества общества, гарантирующего интересы его кредиторов. Все его акции должны быть размещены среди учредителей (п. 1 ст. 25 № 208-ФЗ). Минимальный уставный капитал публичного общества должен составлять сто тысяч рублей. Минимальный уставный капитал непубличного общества должен составлять десять тысяч рублей (ст. 26 № 208-ФЗ).

Согласно Федеральному закону от 22.04.1996 № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг», акция – эмиссионная ценная бумага, закрепляющая права ее

²⁶ Белов В.А. Корпоративное право. Актуальные проблемы теории и практики / В. А. Белов [и др.] ; под редакцией В. А. Белова. — 2-е изд., стер. — Москва : Издательство Юрайт, 2019. С.552

владельца (акционера) на получение части прибыли акционерного общества в виде дивидендов, на участие в управлении акционерным обществом и на часть имущества, остающегося после его ликвидации. Акция является именной ценной бумагой²⁷.

Существуют 2 вида акций: обыкновенные и привилегированные. Само название «привилегированные» подразумевает под собой некие привилегии, которыми обладают такие акции по отношению к обыкновенным.

И действительно, привилегированные акции обеспечивают их владельцам повышенные дивиденды, поскольку часто в уставе акционерного общества прописаны положения, предоставляющие акционерам возможность получать повышенные дивиденды. Российским законодательством предусмотрено, что если по привилегированным акциям не произведена выплата дивидендов, то такие акции могут предоставлять акционерам право голоса среди общего собрания акционеров.

Если посмотреть на ежегодные рейтинги, составляемые разными аналитическими компаниями, то нетрудно заметить, что большая часть акций, по которым выплачиваются самые большие дивиденды – привилегированные.

Также привилегированные акции предоставляют право на первостепенное получение имущества компании при ликвидации. Но такие акции не дают владельцам право голоса на общем собрании акционеров. Поэтому крупные акционеры владеют обыкновенными акциями, так как они дают право голоса на общем собрании.

Итак, обыкновенная акция – ценная бумага, которая эмитируется АО и дает право акционеру на получение дивидендов в случае принятия соответствующих решений собранием акционеров или советом директоров.

²⁷ Хозяйственное право: Учебное пособие: Электронный ресурс / под ред. Н.Д. Эриашвили, А.Г. Чепурного. - Москва : Юнити-Дана, 2012. - 384 с

Акция является эмиссионной ценной бумагой, которая закрепляет права владельца акций на:

- участие в принятии решений и управлении компанией;
- получение соответствующей доли от прибыли компании в виде дивидендов;
- часть имущества, которое остается при ликвидации компании после расчетов с налоговыми органами и контрагентами.

Владельцы обыкновенных акций, как правило, обладают правом голоса на общем собрании акционеров. Из этого следует, что обыкновенные акции являются одним из ключевых инструментов контроля над управлением компанией. При этом в России действует такое правило: одна акция дает один голос.

Владельцы обыкновенных акций также имеют приоритетное право на выкуп новых акций при эмиссии до размещения новых акций на фондовом рынке.

Обыкновенная акция может иметь два вида стоимости: установленную и номинальную.

Номинальная стоимость показывает величину средств компании. Поэтому именно сумма номинальной стоимости всех акций, выпущенных компанией, является уставным капиталом предприятия. При этом обыкновенные акции всегда имеют одинаковую цену.

Таким образом, сумма номиналов всех акций, эмитированных АО, равняется его уставному фонду.

Соответственно, все держатели акций или акционеры представляют собой группу собственников АО. Из этого следует, что чем большим пакетом акций владеет акционер, тем большими правами в управлении он обладает.

Если при осуществлении преимущественного права на приобретение акций, продаваемых акционером непубличного общества, при осуществлении преимущественного права на приобретение дополнительных акций, а также при консолидации акций приобретение акционером целого

числа акций невозможно, образуются части акций или их называют – дробные акции.

Дробная акция предоставляет акционеру – ее владельцу права, предоставляемые акцией соответствующей категории (типа), в объеме, соответствующем части целой акции, которую она составляет.

Для целей отражения в уставе общества общего количества размещенных акций все размещенные дробные акции суммируются. В случае, если в результате этого образуется дробное число, в уставе общества количество размещенных акций выражается дробным числом.

Дробные акции обращаются наравне с целыми акциями. В случае, если одно лицо приобретает две и более дробные акции одной категории (типа), эти акции образуют одну целую и (или) дробную акцию, равную сумме этих дробных акций (п. 3 ст. 25 № 208-ФЗ).

Количество акций, находящихся под единым контролем, называется пакетом.

Существуют следующие виды пакетов акций:

- миноритарный пакет, в который входит от 1% до 25% акций;
- блокирующий пакет, который включает 25% акций+1 акция до 50% акций;
- контрольный пакет, представляющий 50% акций+1 акция.

Владение тем или иным пакетом акций наделяет акционера различными правами:

- акционеры, имеющие менее 1% акций, не имеют никаких прав, кроме права голосования на общем собрании акционеров;

- 1% акций даёт акционеру право обращаться к базе данных всех акционеров. Такое право может быть полезно акционеру для разработки тактики и стратегии последующей покупки акций. Общество или акционер (акционеры), владеющие в совокупности не менее чем 1 процентом размещенных обыкновенных акций общества, вправе обратиться в суд с иском к члену совета директоров (наблюдательного совета) общества,

единоличному исполнительному органу общества (директору, генеральному директору), временному единоличному исполнительному органу общества (директору, генеральному директору), члену коллегиального исполнительного органа общества (правления, дирекции), равно как и к управляющей организации (управляющему) о возмещении причиненных обществу убытков в случае нарушения порядка приобретения акций общества (п.5, ст.71, №208-ФЗ)

- 2% акций дают право акционеру предлагать свои кандидатуры в совет директоров компании и другие контрольные органы акционерного общества, а также позволяют акционеру выносить вопросы для обсуждения в повестку дня общего собрания акционеров. Акционеры (акционер), являющиеся в совокупности владельцами не менее чем 2 процентов голосующих акций общества, вправе внести вопросы в повестку дня годового общего собрания акционеров и выдвинуть кандидатов в совет директоров (наблюдательный совет) общества, коллегиальный исполнительный орган, ревизионную комиссию, если в соответствии с уставом общества наличие ревизионной комиссии является обязательным, и счетную комиссию общества, число которых не может превышать количественный состав соответствующего органа, а также кандидата на должность единоличного исполнительного органа. Такие предложения должны поступить в общество не позднее чем через 30 дней после окончания отчетного года, если уставом общества не установлен более поздний срок (ст.53, №208-ФЗ).

- 10% акций дают право акционеру предпринимать действия по созыву внеочередного собрания акционеров (п.1, ст.55, №208-ФЗ);

- 20% акций, которыми владеет другая компания, делают АО зависимым (п.4, ст.6, №208-ФЗ);

- 25%+1 акция составляют блокирующий пакет, т.е. дают право акционеру блокировать решения общего собрания акционеров, требующие одобрения 75% голосов. Это, например, такие вопросы, как реорганизация

или ликвидация АО, внесение изменений в устав общества, изменение уставного капитала общества (п.1, ст.15, №208-ФЗ);

- 50%+1 акция – контрольный пакет. Такой пакет дает право акционеру единолично принимать решение по ряду важнейших вопросов. Например, об эмиссии ценных бумаг и о выплате дивидендов (п.3, ст.77, №208-ФЗ);

- 75%+1 акция дают право акционеру единолично принимать любые решения. При этом владелец контрольного пакета акций обязан сделать публичное предложение (оферту) остальным акционерам о выкупе у этих акционеров акций (ст.84.2, №208-ФЗ);

- владелец более 95% акций имеет право в принудительном порядке выкупить акции у миноритарных акционеров (ст.84.7, №208-ФЗ).

Положения данной главы, которые в большинстве своём отражены в виде фактов о видах акций, позволяют нам составить более полное представление о правах участия в управлении их владельцев.

2.5 Ограничение прав акционеров при голосовании

В соответствии с положениями ст. 65.2 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) участники корпорации, включая акционеров, обладают базовым правом участвовать в управлении делами корпорации. В частности, данное право реализуется через участие в общих собраниях акционеров с правом голоса по всем вопросам его компетенции согласно п. 2 ст. 31 Федерального закона от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ Об АО²⁸.

Однако в некоторых случаях право акционера голосовать по вопросам управления в АО может быть ограничено на уровне внутренних документов,

²⁸ Рубин Ю.Б. Управление собственным бизнесом: Электронный ресурс : Учебник / Ю.Б. Рубин. - 14-е изд., перераб. и доп. - Москва : Синергия, 2016. - с. 277.

акционерного соглашения или в силу закона и (или) решения суда. В зависимости от основания указанного ограничения возникают разные юридические последствия.

По общему правилу, акционеры – владельцы привилегированных акций не имеют права голоса на общем собрании акционеров (п. 1 ст. 32 ФЗ «Об АО»). В обмен на ограничение права голоса акционеру предоставляются дополнительные гарантии в части получения дивидендов и определенной денежной суммы при ликвидации общества (ликвидационная стоимость). Однако, несмотря на общее правило, акционеры – владельцы привилегированных акций получают право голоса на общем собрании акционеров в следующих случаях:

- при решении вопросов о реорганизации и ликвидации общества;
- при внесении в устав ПАО изменений, исключающих указание на то, что общество является публичным;
- при голосовании на общем собрании акционеров ПАО по вопросу освобождения от обязанности раскрывать или предоставлять информацию, предусмотренную законодательством РФ о ценных бумагах;
- при голосовании на общем собрании акционеров по вопросу внесения изменений в устав общества, ограничивающих права акционеров – владельцев привилегированных акций, в части:
 - 1) определения или увеличения размера дивидендов;
 - 2) определения или увеличения размера ликвидационной стоимости;
 - 3) изменения очередности выплаты дивидендов и (или) ликвидационной стоимости между разными типами привилегированных акций;
- при решении на общем собрании акционеров вопроса о листинге или делистинге привилегированных акций определенного типа, владельцами которых являются данные акционеры;
- если на годовом общем собрании акционеров независимо от причин не было принято решение о выплате дивидендов или было принято решение

о неполной выплате дивидендов, то начиная со следующего общего собрания акционеры – владельцы привилегированных акций получают право голосовать по всем вопросам общего собрания без ограничений.

К указанному праву акционеров нельзя подходить сугубо формально. Так, согласно одному из судебных решений, выплата дивидендов по привилегированным акциям в размере 0,01 руб. была признана судом грубым нарушением законодательства и правил корпоративного поведения, направленным на воспрепятствование реализации права акционера на управление обществом [1].

Что касается момента возникновения у акционера – владельца привилегированных акций права участвовать в общем собрании акционеров, то следует уточнить, что оно возникает не сразу. Так, согласно судебной практике, в случае непринятия решения о полной выплате дивидендов по результатам первого квартала, полугодия, девяти месяцев владельцам привилегированных акций, по которым в уставе определен размер дивидендов по результатам указанных периодов, соответствующие акционеры приобретают право голоса на общем собрании акционеров, начиная с первого собрания, которое будет созвано по истечении установленного трехмесячного срока для принятия соответствующего решения (п. 1 ст. 42 ФЗ «Об АО») [4]. Таким образом, если внеочередное собрание акционеров будет проходить до 30 июня при условии, что акционеру – владельцу привилегированных акций не выплачены дивиденды по результатам первого квартала или выплачены не в полном объеме, то указанный акционер права голоса на собрании иметь не будет.

В судебной практике рассматривается также вопрос, с какого момента прекращается право акционеров – владельцев привилегированных акций участвовать в общем собрании акционеров. По данному вопросу судебная практика однозначна: право прекращается с момента первой выплаты дивидендов по привилегированным акциям в полном объеме, но не,

например, с момента принятия нового решения общего собрания акционеров уже о выплате дивидендов в полном объеме

– закрепление права голоса по определенным вопросам уставом непубличного АО (п. 6 ст. 32 ФЗ «Об АО»). Диспозитивный характер данной нормы создает для инвесторов дополнительную гибкость при структурировании договора об осуществлении прав, удостоверенных акциями (акционерного соглашения), при создании совместного предприятия.

Данная норма предоставляет следующие возможности акционерам – владельцам привилегированных акций:

1) голосовать по всем или некоторым вопросам общего собрания акционеров. Такими вопросами могут являться: избрание генерального директора, утверждение бюджетов и бизнес-планов, одобрение определенных сделок;

2) голосовать при возникновении или прекращении определенных обстоятельств: совершение обществом или акционером определенных действий (например, невозможность достижения операционных показателей прибыли), наступление определенного срока (например, ввод объекта строительства в эксплуатацию), принятие или непринятие общим собранием акционеров или иными органами управления определенных решений (например, привлечение заемного финансирования, дополнительный выпуск акций), отчуждение акций общества третьим лицам с нарушением положений о преимущественном праве и в иных случаях.

Что касается ограничений, связанных с неполной оплатой уставного капитала общества, то акции, принадлежащие учредителю общества, не предоставляют права голоса до момента их полной оплаты, если иное не предусмотрено уставом общества (п. 1 ст. 34 ФЗ «Об АО»). Данную норму необходимо учитывать при первичной подготовке устава АО во избежание ситуаций, при которых учредитель не имеет права голоса. Также надо быть готовым к тому, что отсутствие у учредителя права голоса может быть

использовано акционерами общества для оперативного избрания генерального директора и формирования совета директоров, что может привести к утере контроля учредителя над АО.

В соответствии с п. 1 ст. 84.2 ФЗ «Об АО» лицо, которое приобрело более 30 % общего количества акций ПАО (далее – порог корпоративного контроля), с учетом акций, принадлежащих этому лицу и его аффилированным лицам, в течение 35 дней обязано направить акционерам – владельцам остальных акций соответствующих категорий (типов) и владельцам эмиссионных ценных бумаг, конвертируемых в такие акции, публичную оферту о приобретении у них таких ценных бумаг (далее – обязательное предложение).

В качестве правового последствия неисполнения указанной обязанности лицом, которое приобрело более 30 % общего количества акций ПАО, закон предусматривает ограничение количества акций, которыми такое лицо и его аффилированные лица вправе голосовать до даты направления обязательного предложения в пределах определенного порога корпоративного контроля (п. 6 ст. 84.2 ФЗ «Об АО»).

Следует учитывать, что требования в отношении покупки более 30% акций ПАО также распространяются на приобретение акций ПАО, в пределах порогов корпоративного контроля, превышающих 50% и 75% общего количества таких акций.

Поскольку законодательно установлены несколько порогов корпоративного контроля, то возникает вопрос: как первый порог корпоративного контроля (более 30%) соотносится с последующими (более 50%, 75%)?

В данном случае, согласно судебной практике, имеет значение, какой порог корпоративного контроля был преодолен первым по времени [6]. Так, если лицо впервые приобрело 35% голосующих акций, то до направления обязательного предложения оно может голосовать 30%, а 5% не участвуют ни в кворуме [7], ни при подсчете голосов. Если акционеру ранее

принадлежало 40% голосующих акций, а он дополнительно приобретает еще 20% или 40%, то голосующими являются 50%, а 10% или 30% не учитываются до направления обязательного предложения. Если акционеру принадлежит 65%, и он докупает 20%, то голосующими будут являться только 75%. При этом если акционер впервые превысит любой из обозначенных порогов и не направит обязательное предложение, то голосующими будут являться только 30%.

Также на право акционера голосовать по вопросам управления АО может повлиять заинтересованность в совершении определенной сделки (ст. 83 ФЗ «Об АО»). В некоторых случаях, определенных в ФЗ «Об АО», голосование по вопросу одобрения сделки с заинтересованностью осуществляется общим собранием акционеров.

При одобрении сделки голоса заинтересованных в сделке акционеров – владельцев голосующих акций не учитываются и решение принимается большинством голосов всех незаинтересованных акционеров, принимающих участие в голосовании. Однако из данного правила имеются исключения. Так, если все акционеры общества признаются заинтересованными в заключении сделки и при этом какой-либо из акционеров требует согласия на совершение такой сделки, то в голосовании принимают участие все акционеры и решение принимается простым большинством голосов. Указанное правило распространяется на случай, если, помимо заинтересованности всех акционеров, также имеется заинтересованность члена совета директоров (наблюдательного совета), единоличного исполнительного органа, члена коллегиального исполнительного органа или контролирующего лица общества.

Отдельного внимания заслуживают ограничения отраслевого законодательства, которые установлены, например, следующими нормативно-правовыми актами:

- Федеральный закон от 2 декабря 1990 г. № 395-1 «О банках и банковской деятельности» (далее – ФЗ «О банках и банковской деятельности»);

- Федеральный закон от 29 ноября 2001 г. № 156-ФЗ «Об инвестиционных фондах» (далее – ФЗ «Об инвестиционных фондах»);

- Федеральный закон от 29 апреля 2008 г. № 57-ФЗ «О порядке осуществления иностранных инвестиций в хозяйственные общества, имеющие стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства» (далее – ФЗ «Об иностранных инвестициях в стратегические предприятия»).

Согласно ст. 11.3 ФЗ «О банках и банковской деятельности» приобретение более 10 % акций кредитной организации физическими и юридическими лицами требует предварительного или последующего согласия Банка России. Специальная инструкция Центрального банка детализирует пороги приобретения акций кредитных организаций, превышение которых требует получения согласия. Такими пороговыми значениями являются 10%, 25%, 50% и 75% [9].

При нарушении правила о получении предварительного или последующего согласия Центрального банка лицо, допустившее нарушение, будет иметь право голоса только по такому количеству акций, в отношении которых отдельное согласие Банка России было получено. Так, если лицо согласовало получение 10%, а впоследствии нарастило пакет акций до 27%, то голосующими будут являться только 25%. 2% акций не будут являться голосующими и не будут учитываться при определении кворума.

Аналогичные ограничения вводятся ст. 38.2 ФЗ «Об инвестиционных фондах» в отношении приобретения более 10%, 25%, 50% или 75% акций управляющей компании инвестиционного фонда и 5% акций специализированного депозитария.

Схожей логики придерживаются и правила ст. 14 ФЗ «Об иностранных инвестициях в стратегические предприятия», согласно которым иностранные

инвесторы обязаны предоставлять в уполномоченный орган информацию (уведомление) о приобретении 5 и более процентов акций хозяйственных обществ, имеющих стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства. Непредставление уведомления о приобретении 5 и более процентов акций влечет лишение иностранного инвестора в судебном порядке по иску уполномоченного органа права голоса на общем собрании акционеров. Соответственно, приобретение любого количества акций, превышающего 5% (например, 7%, 10% или 15%), при отсутствии уведомления о данном факте уполномоченного органа может привести к лишению иностранного инвестора права голоса абсолютно по всем принадлежащим акциям, а не только по акциям в пределах 5%.

Изменение состава акционеров после составления списка акционеров – участников общего собрания акционеров, в свою очередь, также не обходится без осложнений.

В соответствии с требованиями ст. 51 ФЗ «Об АО» список акционеров, имеющих право на участие в общем собрании акционеров (далее – Список), необходимо составлять заранее в срок от 55 до 25 дней до даты проведения общего собрания акционеров. На практике часто возникают ситуации, когда в период после составления Списка и до момента фактического проведения общего собрания акционеры отчуждают принадлежащие им акции. Таким образом, Список на момент проведения общего собрания не отражает фактический состав акционеров, что, несомненно, влияет на осуществление прав голоса акционерами, купившими акции после составления Списка.

В целях предотвращения данного ограничения в п. 2 ст. 57 ФЗ «Об АО» устанавливается специальное регулирование. Формально новый акционер, получивший акции после составления Списка (далее – новый акционер), присутствовать и голосовать самостоятельно на общем собрании акционеров не имеет права, однако акционер, включенный в Список, обязан выдать приобретателю доверенность на голосование или голосовать на

общем собрании в соответствии с указаниями приобретателя акций, если это предусмотрено договором о передаче акций.

Таким образом, акционер, включенный в Список, будет голосовать в соответствии с указаниями нового акционера. При продаже акционером, включенным в Список, части акций может возникнуть ситуация, при которой мнения по вопросам голосования нового акционера и акционера, включенного в Список, расходятся. В данной ситуации акционером, включенным в Список, в бюллетене для голосования может быть оставлено более одного варианта голосования (например, одновременно «ЗА» и «ПРОТИВ» решения). При этом в полях для проставления числа голосов, отданных за каждый вариант голосования, должно быть указано число голосов, отданных за соответствующий вариант голосования, и сделана отметка о том, что голосование осуществляется в соответствии с указаниями нового акционера²⁹.

Арбитражный суд в целях предотвращения невозможности исполнения судебного акта и (или) причинения значительного ущерба заявителю может принять обеспечительные меры в соответствии с Арбитражным процессуальным кодексом РФ (далее – АПК РФ). Формально ограничить права акционеров при голосовании суд может через обеспечительную меру в виде запрета совершать определенные действия, касающиеся предмета спора (акций). Однако, список обеспечительных мер является открытым, что позволяет суду ограничивать право голоса акционера по своему усмотрению.

На практике, если заявитель ходатайствует перед судом о принятии обеспечительных мер в числе прочего в виде запрета голосовать на общем собрании акционеров, то ему необходимо обосновать:

– разумность и обоснованность требования о применении обеспечительных мер;

²⁹ Коряковцев В.Г. «Постатейный комментарий к Федеральному закону «Об акционерных обществах». М. 2011. С. 438.

– вероятность причинения заявителю значительного ущерба в случае непринятия обеспечительных мер.

При этом суду также необходимо принимать во внимание необходимость:

– обеспечить баланс интересов заинтересованных сторон;
– предотвратить нарушения публичных интересов и интересов третьих лиц при принятии обеспечительных мер.

Так, в судебной практике с применением указанных критериев была рассмотрена следующая ситуация:

Акционер предъявил к обществу и региональному отделению Федеральной комиссии по рынку ценных бумаг иск о признании недействительным выпуска обыкновенных акций АО и заявил ходатайство об обеспечительных мерах в виде запрещения всем лицам, приобретшим акции этого выпуска, голосовать на общем собрании акционеров в целях предотвращения значительного ущерба, который может быть ему причинен, если общим собранием акционеров будут приняты решения по вопросам, включенным в повестку дня.

Арбитражный суд отказал в предоставлении обеспечительных мер, поскольку не нашел доказательств возможного причинения заявителю вреда решениями общего собрания акционеров, которые будут приняты по определенным вопросам с учетом голосов по акциям, выпуск которых заявитель просил признать недействительным.

Как показывает практика, наложение судом обеспечительных мер на акции в виде запрета голосовать на общем собрании акционеров является крайне редкой мерой и подразумевает доказывание причинения значительного ущерба, что может оказаться затруднительным для заявителя³⁰.

³⁰ Бирюков Д.О., Гуркин А.С., Ильютченко Н.В., Копытин Д.А., Лаутс Е.Б., Филиппова С.Ю., Шиткина И.С. Настольная книга руководителя организации: правовые основы (под ред. д.ю.н. И.С. Шиткиной). – «Юстицинформ», 2015. С.??.

Также следует сказать о закреплении в уставе непубличного АО ограничения количества акций, принадлежащих одному акционеру, или максимального числа голосов.

Согласно п. 5. ст. 99 ГК РФ законом или уставом общества, не являющегося публичным, могут быть установлены ограничения числа, суммарной номинальной стоимости акций или максимального числа голосов, принадлежащих одному акционеру. На данный момент законом каких-либо ограничений по данному вопросу не предусмотрено³¹.

По всей видимости, норма п. 5 ст. 99 ГК РФ и зеркальная норма п. 3 ст. 11 ФЗ «Об АО» могут быть полезны АО, существование которых обусловлено соблюдением интересов множества миноритарных участников, их специфическим опытом или личной вовлеченностью в деятельность и управление обществом. Например, ограничение максимального числа голосов, принадлежащих одному акционеру, не позволит образоваться в обществе мажоритарному акционеру, навязывающему свои управленческие решения миноритарным акционерам.

В рамках создания совместного предприятия ограничение максимального числа голосов, принадлежащих одному акционеру, может помочь закрепить участие акционеров на равных началах и обеспечить дополнительную защиту интересов акционеров по контролю за перераспределением акций непубличного АО.

Помимо всего остального, существуют свои ограничения в заключении акционерного соглашения, регламентирующего порядок голосования акционеров.

В рамках создания совместных предприятий акционеры могут заключить акционерное соглашение и предусмотреть в нем обязанность голосовать определенным образом на общем собрании или договориться

³¹ Гражданский кодекс Российской Федерации. Юридические лица: Постатейный комментарий к главе 4 [Электронный ресурс] : учебное пособие / под ред. П.В. Крашенинникова. — Электрон. дан. — Москва : СТАТУТ, 2014. — 524 с. — Режим доступа: <https://e.lanbook.com/book/61563>

предварительно согласовывать варианты голосования, тем самым добровольно ограничив свое право голоса.

На практике ограничение права голосовать на общем собрании акционеров реализуется через следующие механизмы:

– закрепление обязанности голосовать «ЗА» по определенным вопросам, относящимся к компетенции общего собрания акционеров. Такими вопросами могут являться:

- распределение прибыли в форме дивидендов;
- дополнительный выпуск акций;
- привлечение заемного финансирования;
- дополнительное финансирование общества акционерами;
- одобрение крупной сделки, отвечающей определенным характеристикам;

- избрание кандидатуры генерального директора общества;
- реорганизация общества (преобразование и присоединение);
- утверждение аудитора общества и проведение проверки;
- утверждение бюджета и бизнес-плана;
- иные вопросы.

– закрепление негативной обязанности не голосовать ЗА, например, в следующих ситуациях:

- распределение прибыли общества до момента ввода в эксплуатацию объекта строительства;

- избрание кандидатуры нового генерального директора общества в первые пять лет с момента учреждения общества;

- реорганизация АО в первые три года с момента учреждения общества;

- внесение определенных изменений в устав общества.

Возможность сформулировать положение о голосовании указанным образом подтверждается актуальной судебной практикой [18].

– многоэтапная процедура согласования позиций акционеров перед общим собранием акционеров (подписание декларации о голосовании, введение моратория на участие в общем собрании акционеров без согласованной позиции, назначение медиатора для определения обязательных для сторон вариантов голосования).

При включении данных положений о голосовании в акционерное соглашение необходимо учитывать, что нарушение акционерного соглашения может являться основанием для признания недействительным решения органа АО³², только если на момент принятия органом АО соответствующего решения сторонами акционерного соглашения являлись все участники АО (п. 6 ст. 67.2 ГК РФ).

В остальных случаях принудить акционера голосовать согласно положениям акционерного соглашения или заставить соблюдать процедуру согласования позиций формально невозможно. В целях минимизации риска наступления подобных нарушений в акционерное соглашение включают штраф (пени), компенсацию (параметры определения содержатся в акционерном соглашении) и обязанность возместить убытки. Возможность установления указанных мер гражданско-правовой ответственности, помимо ее закрепления в п. 7 ст. 32.1 ФЗ «Об АО», подтверждается также судебной практикой. На практике, например, в кредитных организациях штраф за нарушение акционерных соглашений может достигать сотен миллионов или даже несколько миллиардов рублей.

По завершению рассмотрения глав второго раздела, следует сказать о том, что, устанавливая роль и функции органов управления хозяйственным обществом, было обязательным определить корпоративные возможности участия в управлении самих учредителей. Поскольку именно от статуса участника того или иного общества во многом зависит окончательное решение вышестоящего органа управления.

³² Шиткина И.С. Корпоративное право: Учебный курс: В 2 т. М., 2019. Т. 2. С. 475

Заключение

Итак, подводя итог данной работы, можно констатировать следующее: эффективность создания хозяйственного общества во многом зависит от понимания собственниками необходимости в грамотно выстроенной внутренней системе управления. Контроль за деятельностью хозяйственного общества, как и любого другого юридического лица, осуществляется его органами. Поэтому при ведении управленческой деятельности хозяйственного общества каждый из его органов должен действовать в определённых заданных рамках, принимать решения и осуществлять иные полномочия согласно пределам своей компетенции, установленной законом и учредительным документом (уставом). Надо понимать, что хозяйственное общество является не только коммерческой организацией, главная цель которой – получение прибыли, но и одним из элементов правовой и экономической системы государства, что обязывает его соответствовать конкретному стандарту в вопросах правовой регламентации своей деятельности.

Говоря только об органах управления, не стоит забывать, что участники хозяйственного общества, включая акционеров, обладают базовым правом участвовать в управлении делами коммерческой организации. Формирование руководящих органов управления таких, как Общее собрание участников общества или Совет директоров, призвано обеспечить передачу управленческих функций от каждого по отдельности учредителя в распоряжение коллегиального органа для принятия решений по стратегическому управлению организацией, не теряя при этом право голоса каждого из основных участников. То есть, выражаясь простым языком, решения органов управления по ключевым вопросам организационной деятельности хозяйственного общества есть выражение воли его учредителей. При этом в обществе, все голосующие акции которого принадлежат одному акционеру, решения по вопросам, относящимся к компетенции общего собрания, принимаются этим акционером единолично.

Каждая из форм хозяйственного общества как ООО, так и АО представляет собой классический пример объединения капиталов. Что касается ООО, то это определенная форма организации хозяйственной деятельности, которая может быть учреждена одним собственником или несколькими участниками, при этом каждый из них вносит свой вклад в виде имущества или денежной суммы и несёт ответственность в пределах своего вложения. Основная же цель организации АО – переход на более высокий уровень развития бизнеса путём консолидации собственных имущественных средств и привлечения инвестиций. Но создание обеих форм хозяйственного общества невозможно без наличия стартового, уставного капитала, состоящего из долей либо акций учредителей. Исходя из правила, одна акция даёт один голос, впору невольно задуматься о целесообразности исходного вложения миноритарных или тем более розничных акционеров, не имеющих каких-либо реальных прав в управлении компанией, по сравнению с мажоритарными (крупными) акционерами, владеющими большим пакетом акций и использующими все его преимущества. Поскольку если мы отталкиваемся от понимания того, что достичь значительного успеха в выбранной направленности возможно при условии наличия каких-либо рычагов воздействия на судьбу компании, тем самым участвуя в её управлении и определяя основные направления её развития, то налицо очевидная зависимость одних участников от других.

Конечно, многое зависит от уровня корпорации и от числа её учредителей, но по моему личному мнению, участие в коммерческой организации имеет свой смысл, когда акционер владеет 25 % +1 акция, что составляет блокирующий пакет, позволяющий акционеру блокировать решения общего собрания, требующие одобрения 75% голосов. Это, например, такие вопросы, как реорганизация или ликвидация АО, внесение изменений в устав общества, изменение уставного капитала общества. То бишь решения, от которых непосредственно зависит будущее компании и её настоящее положение на рынке капиталов. В этом случае 25 % +1 акция

представляют собой золотую середину (четверть, если быть точным), которая выгодно отличает своего владельца и предоставляет ему право участвовать в юридической судьбе общества.

В завершении стоит сказать, что как таковой проблемы в функционировании хозяйственного общества при должной выстроенной структуре управления нет, но при отсутствии одного из органов, звена общей цепи, сразу дадут о себе знать вопросы, связанные с разделением обязанностей и полномочий, которые не могут ограничиться только лишь решением ключевых задач. В результате стремления усилить контроль за деятельностью исполнительного органа корпораций стало допустимым «пересечение» или «перекрещивание» составов исполнительного и контролирующего органов ООО и АО. В такой ситуации следует помнить о том, что одно из условий жизнедеятельности каждой из двух форм общества представляет собой обязательную согласованность порядка внутреннего устройства организации с нормами законодательства. Нередко правильность такого соотношения могут обеспечить только квалифицированные специалисты, наделённые необходимым набором знаний и индивидуальных качеств, которыми могут не обладать лица из состава учредителей.

Библиографический список

Нормативно-правовые акты

1. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 N 6-ФКЗ, от 30.12.2008 N 7-ФКЗ, от 05.02.2014 N 2-ФКЗ, от 21.07.2014 N 11-ФКЗ) // Собрание законодательства РФ, 04.08.2014, N 31, ст. 4398.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 01.01.2019) // Российская газета. 1994. № 237.
3. Налоговый Кодекс РФ (часть вторая) от 31 июля 1998 года N 146-ФЗ (ред. от 01.01.2019)
4. Арбитражный процессуальный кодекс РФ (часть первая) от 24 июля 2002 года N 95-ФЗ (ред. от 01.01.2019)
5. Федеральный закон от 08.02.1998 № 14-ФЗ (ред. от 03.07.2016) «Об обществах с ограниченной ответственностью» (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2017) // Российская газета. 1998. № 30.
6. Федеральный закон «Об акционерных обществах» от 26.12.1995 N 208-ФЗ (ред. от 27.12.2018).
7. Федеральный закон № 209-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «Об акционерных обществах»
8. Федеральный закон «О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма» от 07.08.20001
9. Федеральный закон от 2 декабря 1990 г. № 395-1 «О банках и банковской деятельности» (далее – ФЗ «О банках и банковской деятельности»);
10. Федеральный закон от 29 ноября 2001 г. № 156-ФЗ «Об инвестиционных фондах» (далее – ФЗ «Об инвестиционных фондах»);
11. Федеральный закон от 29 апреля 2008 г. № 57-ФЗ «О порядке осуществления иностранных инвестиций в хозяйственные общества, имеющие стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства» (далее – ФЗ «Об иностранных инвестициях в стратегические предприятия»).

12. Федеральный закон от 22.04.1996 г. № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг». [Электронный ресурс]. — Режим доступа: Справочная правовая система «КонсультантПлюс».
13. «Положение об общих собраниях акционеров» утв. Банком России 16.11.2018 № 660-П, зарегистрировано в Минюсте России 09.01.2019 № 53262 / Вестник Банка России от 22.01.2019, № 3.
14. «Положение о раскрытии информации эмитентами эмиссионных ценных бумаг» утв. Банком России 30.12.2014 № 454-П, зарегистрировано в Минюсте России 12.02.2015 № 35989 / Вестник Банка России от 06.03.2015, № 18–19.

Научная литература

15. Андреев В.К., Лаптев В.А. Корпоративное право современной России: монография. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Проспект, 2017. 352 с.
16. Белов В.А. Корпоративное право. Актуальные проблемы теории и практики / В. А. Белов [и др.] ; под редакцией В. А. Белова. — 2-е изд., стер. — Москва : Издательство Юрайт, 2019. — 552 с. — (Авторский учебник). — ISBN 978-5-534-03261-1. — Текст : электронный // ЭБС Юрайт [сайт]. — URL: <https://biblio-online.ru/bcode/431763> (дата обращения: 12.05.2019).
17. Бирюков Д.О., Гуркин А.С., Ильютченко Н.В., Копытин Д.А., Лаутс Е.Б., Филиппова С.Ю., Шиткина И.С. Настольная книга руководителя организации: правовые основы (под ред. д.ю.н. И.С. Шиткиной). — «Юстицинформ», 2015 г.
18. Гражданский кодекс Российской Федерации. Юридические лица: Постатейный комментарий к главе 4 [Электронный ресурс] : учебное пособие / под ред. П.В. Крашенинникова. — Электрон. дан. — Москва : СТАТУТ, 2014. — 524 с. — Режим доступа: <https://e.lanbook.com/book/61563>
19. Долинская В.В. Акционерное право: основные положения и тенденции. С. 499
20. Корпоративное право современной России. Монография / Андреев В.К., Лаптев В.А. — 2017 г.

- 21.Коряковцев В.Г. «Постатейный комментарий к Федеральному закону «Об акционерных обществах» М. 2011. С. 438
- 22.Ломакин Д.В. Очерки теории акционерного права. С. 95-112.
- 23.Лукьянченко Н. Ю. Годовое общее собрание акционеров в 2019 году: новые правила созыва и проведения [Текст] // Юридические науки: проблемы и перспективы: материалы VIII Междунар. науч. конф. (г. Казань, апрель 2019 г.). — Казань: Молодой ученый, 2019. — С. 28-30. — URL <https://moluch.ru/conf/law/archive/327/14982/> (дата обращения: 25.05.2019).
- 24.Мейер Д.И. Русское гражданское право: В 2 ч. М., 1997. Ч. 1. С. 126.
- 25.Мельникова Т.В. Функция вкладов в имущество хозяйственных товариществ или обществ // Юридический мир. 2016. № 9.
- 26.Михайлова Н. В. Кодекс корпоративного управления как существенный инструмент управления деятельностью акционерных обществ Российской Федерации // Молодой ученый. — 2019. — №10. — С. 182-185. — URL <https://moluch.ru/archive/248/56996/> (дата обращения: 13.06.2019)
- 27.Могилевский С.Д. Органы юридического лица и их правовая природа: новая редакция главы 4 Гражданского кодекса // Сборник научных статей 2-й Международной научно-практической конференции «Актуальные проблемы предпринимательского и корпоративного права в России и за рубежом». М., 2015. С. 12 - 18.
- 28.Могилевский С.Д., Самойлов И.А. Корпорации в России: правовой статус и основы деятельности: Учеб. пособие. М., 2006. С. 55
- 29.Поваров Ю.С. Акционерное право России: Учебник. М., 2009. С. 534.
- 30.Рубин Ю.Б. Управление собственным бизнесом: Электронный ресурс : Учебник / Ю.Б. Рубин. - 14-е изд., перераб. и доп. - Москва : Синергия, 2016. - 977 с.
- 31.Самойлов И.А., Ломакин Д.В. Комментарий к Федеральному закону от 26 декабря 1995 г. N 208-ФЗ «Об акционерных обществах» (постатейный; издание третье, переработанное и дополненное). — «Деловой двор», 2017 г.
- 32.Серова О. А. К вопросу о классификации юридических лиц // Нотариус. — 2010, № 2. —С. 11- 14

33. Черепяхин Б.Б. Органы и представители юридического лица // Труды по гражданскому праву. М., 2001. 520 с.
34. Хозяйственное право: Учебное пособие: Электронный ресурс / под ред. Н.Д. Эриашвили, А.Г. Чепурного. - Москва : Юнити-Дана, 2012. - 384 с
35. Шиткина И.С. Корпоративное право: Учебный курс: В 2 т. М., 2019. Т. 2. 555 с.
36. Шиткина И.С. Корпоративное право: практический курс: учебно-методическое пособие для студентов вузов, обучающихся по направлению "Юриспруденция" и специальности "Юриспруденция" / И.С. Шиткина; МГУ им. М.В. Ломоносова, Юридический факультет. - М. : КноРус, 2012. - 193 с.

Иные источники

37. http://www.delo-press.ru/articles.php?n=16323&phrase_id=5941785 – Внесение вкладов в имущество АО. Новые возможности для акционеров.
38. <http://www.delo-press.ru/articles.php?n=16323> – Новое в законодательстве о юридических лицах.
39. <https://www.business.ru/article/394-blank-ustav-ooo-2019> Устав ООО 2019. Как правильно составить
40. <https://biznes-prost.ru/sozдание-akcionernogo-obshhestva.html#ustav> Создание акционерного общества