

СТАТУС ПУБЛИЧНОГО И НЕПУБЛИЧНОГО ОБЩЕСТВА: 5 ОТВЕТОВ НА САМЫЕ ОСТРЫЕ ВОПРОСЫ



На вопросы отвечала
Юлия Ненашева,
директор корпоративной
практики Бранан Лигал

В 2014 году все хозяйственные общества разделили на публичные и непубличные. Тогда общества задумались, как поменять свой статус и можно ли это вообще сделать. И если по законодательству 2014 года статус менялся просто – внесением соответствующих изменений в устав, как при разделении когда-то всех АО на ЗАО и ОАО, то в принятом в 2015 году ФЗ №210-ФЗ, смена статуса выглядела несколько иначе.

Как приобретается статус публичного и непубличного общества?

Статус для обществ, которые были созданы до 1 сентября 2014 года, определялся на основе соответствия тем критериям, которые ГК РФ определил в тот момент, – это публичное размещение или публичное обращение акций. Также Банк России пояснил, если когда-либо было публичное размещение или обращение акций, считается, что общество соответствует признакам публичного. Для всех обществ, которые были созданы уже после 2014 года, достаточно написать в уставе и наименовании «публичное», чтобы общество считалось таковым.

После 1 июля 2015 года появились дополнительные требования к публичному обществу. В целом та работа, которую ведет Банк России (не секрет, что ФЗ №210-ФЗ во многом детище Банка России), нацелена на создание идеальной ситуации в будущем. В настоящий момент мы не можем четко разделить общества на публичные и непубличные, у нас все равно будет смешение, так как в России очень много обществ с разной историей, ситуацией: кто-то приватизировался, кто-то освободился от раскрытия информации, но формально соответствует публичным признакам. Поэтому сейчас провести четкое разделение мы не можем, но стремимся к этому.

Идеальное публичное общество – это то публичное общество, у которого зарегистрирован проспект акций, пройдена процедура листинга, то есть акции допущены к организованным торгам, а в ЕГРЮЛ есть сведения о том, что общество публичное. Такие общества сейчас есть, но их не очень много. Поэтому Банк России дает определенной срок – 5 лет, за который обществу нужно определиться публичное оно или не-

публичное. В данном случае позиция госрегулятора заключается в том, что с 1 июля 2015 года создание вновь публичного общества или его создание в результате реорганизации – нецелесообразно.

Можно ли создать публичное общество путем учреждения?

Напрямую запрет на создание публичных обществ законодательно не установлен, но летом 2015 года уже появились случаи отказа в регистрации первичных выпусков акций публичных обществ. Почему это происходит? Требования для публичных обществ установлены, и с момента создания такого общества оно уже не будет соответствовать всем этим требованиям. Таким образом, чтобы создать публичное общество, сначала нужно создать непубличное, а затем пройти процедуру «опубликования». То же самое при реорганизации. С непубличным статусом все гораздо проще: если общество не соответствует признакам публичного АО, то оно непубличное.

Каков порядок смены статуса?

Если раньше мы просто меняли устав, то теперь этого недостаточно. Чтобы публичное общество прекратило свой публичный статус, необходимо общим собранием акционеров принять следующие решения: решение о внесении изменений в устав в части отсутствия публичного статуса и иных положений, в том числе необходимо исключить право на размещение акций по открытой подписке. Одновременно с этим принимается решение о делистинге акций и об обращении с заявлением в Банк России об освобождении от обязанности раскрытия информации.

Обращаю внимание, что решение о прекращении публичного статуса принимается 95% голосов всех акционеров – владельцев акции каждой категории (типа). В данном случае привилегированные акции также получают право голоса. Что касается тех акционеров, которые голосовали против, то общество обязано выкупить их акции по ст. 75 Закона об АО. После принятия такого решения общество обращается в Банк России с заявлением об освобождении от обязанности раскрытия информации, затем осуществляется делистинг и после этого можно обращаться в регистрирующий орган за регистрацией устава и внесением соответствующей записи в ЕГРЮЛ – о смене статуса с публичного на непубличный.

Соответствующие изменения внесены и в Закон о госрегистрации юрлиц, где добавлены дополнительные документы, которые предоставляет общество, если оно меняет статус. В настоящий момент в текущем правовом поле можно сменить статус меньшим количеством голосов, если преобразоваться в ООО, которое является непубличным.

Чтобы поменять непубличный статус на публичный, нужно соответствовать тем признакам публичного общества, которые сейчас указаны в Законе об АО. Для этого нужно зарегистрировать проспект акций, заключить договор с биржей и внести изменения в устав. Решение о регистрации проспекта акций вступает в силу с момента регистрации новой редакции устава, где указан публичный статус и внесения записи

в ЕГРЮЛ о публичном статусе. Такое решение принимается тремя четвертями голосов всех владельцев акций каждой категории и типа.

Какие возможности по смене статуса законодатель представляет обществам?

Если общество создано до вступления в силу закона ФЗ № 210-ФЗ и оно соответствует признакам публичного общества, установленным ГК РФ, но еще не внесло изменения в устав в части наименования, при этом на день вступления в силу ФЗ № 210-ФЗ, то есть на 1 июля 2015 года, акции не включены в список ценных бумаг, допущенных к организованным торгам и число акционеров не более 500, то такое общество может отказаться от публичного статуса. В данном случае решение принимается тремя четвертями голосов акционеров-владельцев акций каждой категории (типа), принимающих участие в собрании. Вторую возможность, которую нам дает законодатель, если АО уже поменяло свой статус, то есть поменяло свои документы, и стало ПАО, но оно не соответствует признакам публичного общества, которые указаны в Законе об акционерных обществах, тогда законодатель дает пять лет таким обществам на определение статуса. Если планируется оставаться публичным обществом, — регистрируется проспект, заключается договор с биржей, если же планируется стать непубличным, тогда принимается решение о смене статуса, осуществляется отказ от публичного статуса, поскольку общество не соответствует критериям публичного общества. Такое решение принимается тремя четвертями голосов акционеров-владельцев акций каждой категории (типа), принимающих участие в собрании (привилегированные акции также голосуют).

В чем плюсы публичного и непубличного статуса?

Законодатель дал много возможностей непубличным обществам, правда для этого требуется единогласное решение акционеров: можно сузить компетенцию общего собрания, передать ряд вопросов собрания в компетенцию совета директоров или коллегиального исполнительного органа. Однако ГК РФ предусматривает вопросы, которые нельзя передавать. Более того, Закон об АО дополнил ГК РФ — есть такие вопросы, которые ГК РФ разрешает передавать, а Закон об АО — нет, — например, принятие решения о крупных сделках. Также компетенцию собрания можно расширить и есть возможность передать часть полномочий правления в пользу совета директоров или единоличного исполнительного органа под условиями, которые заранее в уставе указаны. Можно не создавать ревизионную комиссию или предусмотреть случаи, когда создается ревизионная комиссия. Допустим, если число акционеров становится больше 20, то создается ревизионная комиссия. В непубличном обществе можно изменить порядок созыва и проведения заседаний совета директоров по сравнению с тем, что установлен законодательством. Можно установить иной порядок созыва и подготовки проведения общих собраний и принятия решений собраний. Закон об

АО жестко регулирует порядок подготовки созыва и проведения, а законодатель дает непубличным обществам возможность изменить требования, например, срок уведомления, перечень материалов. Но самое главное — при написании нового порядка нужно не забывать, что такие изменения не должны лишать акционеров права на участие в общем собрании и права на получение информации о нем.

В уставе непубличного общества можно закрепить положение о порядке осуществления преимущественного права при продаже акций третьему лицу, также можно уставом предусмотреть, что в обществе не применяется преимущественное право при размещении акций — в таком случае решение принимается единогласно. В уставе можно предусмотреть обязанности акционеров. В непубличном обществе уставом могут быть установлены ограничения на количество акций, принадлежащих одному акционеру, суммарную номинальную стоимость акций участника общества, а также максимальное число голосов, которое предоставляется одному акционеру. Еще законодатель предоставляет возможность предусмотреть новые типы привилегированных акций в непубличном АО, которые предоставляют другие права вместо прав, предусмотренных законодательством, или наряду с ними.

У публичного общества есть свои возможности. Прежде всего, это размещение путем открытой подписки акций, ценных бумаг конвертируемых в акции. Отмечу, непубличные общества могут публично размещать облигации, не конвертируемые в акции. Также предлагать акции неограниченному кругу лиц вправе только публичное общество. Действие гл. XI.1 Закона об АО распространяется на публичные АО, а именно направление добровольного/обязательного предложения при приобретении крупных пакетов акций, право требовать выкупа акций и принудительный выкуп акций. Те общества, которые на 1 сентября 2014 года являлись ОАО, также могут применять эту главу закона, если в их уставах не указано иное.

Для обществ любого статуса можно создавать несколько единоличных исполнительных органов, также их можно по-разному комбинировать в плане компетенции, например, полностью разграничить компетенцию или установить правило двух ключей. Вопрос об утверждении годового отчета и годовой бухгалтерской отчетности по уставу можно передать в совет директоров как в публичных акционерных обществах, так и в непубличных. Также напомню, обществам разрешили не иметь печать. При этом необходимо иметь в виду, что сведения о наличии печати должны быть в уставе общества. ☐

Материал подготовлен на основе выступления Юлии Ненашевой на II Всероссийском форуме по корпоративному законодательству (Москва, 27-28 ноября 2015 г.)

