

РАЗЪЯСНЕНИЯ БАНКА РОССИИ КАСАТЕЛЬНО ПУБЛИЧНОГО СТАТУСА АО (ИНФОРМАЦИОННОЕ ПИСЬМО ОТ 25 НОЯБРЯ 2015 ГОДА № 06-52/10054)

4 декабря 2015г.

Уважаемые дамы и господа!

Информационным письмом Банка России от 25 ноября 2015 года № 06-52/10054 «О некоторых вопросах применения Федерального закона от 29.06.2015 № 210-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации и признании утратившими силу отдельных положений законодательных актов Российской Федерации» (далее – Информационное письмо) даны разъяснения касательно возникновения и прекращения публичного статуса АО, а также иных связанных вопросов.

С 26 ноября 2015 года не подлежит применению действовавшее ранее письмо Банка России от 18 августа 2014 года № 06-52/6680, в котором содержались разъяснения по аналогичным вопросам. Ниже мы приводим краткий обзор основных разъяснений Банка России, содержащихся в Информационном письме.

ПРИБРЕТЕНИЕ ПУБЛИЧНОГО СТАТУСА АО

- Согласно разъяснениям Банка России правила приобретения публичного статуса применяются ко всем АО: как к тем, которые привели свои уставы в соответствие с ГК РФ, так и к тем обществам, которые не признаются публичными и уставы которых не приведены в соответствие с ГК РФ (имеют наименование «ОАО» или «ЗАО»), но которые хотят приобрести публичный статус.
- Для получения публичного статуса наряду со стандартным набором документов* регистрирующему органу должен быть представлен документ, подтверждающий принятие Банком России решения о регистрации проспекта акций (Подпункт «д» п. 1 ст. 17 Закона о государственной регистрации).
- Непубличное АО приобретает публичный статус путем внесения в устав соответствующих изменений и выполнения поименованных в законе корпоративных действий. Возможность приобретения публичного статуса иным способом, в том числе при учреждении АО, законодательством не предусмотрена, соответственно, с 1 июля 2015 года учреждаемые АО не могут сразу являться публичными.

Таким образом, согласно Информационному письму **создаваемые (учреждаемые) АО всегда являются только непубличными** и вправе лишь в дальнейшем приобрести публичный статус.

ПРЕКРАЩЕНИЕ ПУБЛИЧНОГО СТАТУСА АО

Правила прекращения публичного статуса АО применяются только к тем АО, которые привели свои уставы в соответствие с ГК РФ и имеют наименование «публичное акционерное общество» или «акционерное общество».

Согласно законодательству для прекращения публичного статуса дополнительно к стандартному набору документов (Подпункт «е» п. 1 ст. 17 Закона о государственной регистрации.) представляется документ, подтверждающий принятие Банком России решения об освобождении компании, являющейся публичным АО, от обязанности раскрывать информацию.

• Упрощенный порядок

АО вправе отказаться от своего публичного статуса в упрощенном порядке, если:

- (i) в уставе публичного АО, созданного до 1 сентября 2014 года, отсутствует указание на то, что оно является публичным;
- (ii) на 1 сентября 2014 года его акции и конвертируемые в акции ценные бумаги не были допущены к организованным торгам;
- (iii) число его акционеров на 1 сентября 2014 года не превышало 500 человек.

В остальных случаях для прекращения публичного статуса АО применяется общий порядок, предусмотренный законодательством.

• **Прекращение публичного статуса для АО, отвечающих признакам публичных АО**

АО, созданные до 1 сентября 2014 года АО и отвечающие признакам публичных АО (акции АО или иные ценные бумаги, конвертируемые в его акции, публично размещаются путем открытой подписки или публично обращаются - Пункт 1 ст. 66.3 ГК РФ), чьи уставы и наименования не были приведены в соответствие с ГК РФ, могут прекратить публичный статус путем

- (i) внесения соответствующих изменений в свой устав и
- (ii) обращения в Банк России с заявлением об освобождении от обязанности раскрывать информацию.

Решение Банка России в указанном случае вступает в силу со дня внесения в ЕГРЮЛ сведений об изменении фирменного наименования АО, в котором отсутствует указание на публичный статус АО.

Банк России специально разъяснил, что **решения об освобождении от обязанности раскрывать информацию, которые были получены в период с 1 сентября 2014 года по 1 июля 2015 года, продолжают действовать**, и получившие такие решения эмитенты **не обязаны повторно обращаться в Банк России за данными решениями при прекращении публичного статуса**.

**ПРЕДЕЛЬНЫЙ СРОК ДЛЯ ПРИНЯТИЯ РЕШЕНИЯ АО, ПЕРЕСТАВШИМИ БЫТЬ ПУБЛИЧНЫМИ,
- 1 ИЮЛЯ 2020 ГОДА**

Публичные АО, созданные до 1 сентября 2014 года, содержащие в уставах и наименовании указание на публичный статус, но не отвечающие признакам публичного АО, **должны до 1 июля 2020 года обратиться в Банк России с заявлением о регистрации проспекта акций и заключить договор о листинге, либо исключить из устава и наименования указание на публичный статус**.

Данное правило также распространяется на АО, которые до 1 июля 2015 года внесли соответствующие изменения в устав, но акции и конвертируемые в акции ценные бумаги которых никогда публично не размещались и не обращались.

**НАЧАТЫЕ ПРОЦЕДУРЫ ПО ВЫКУПУ ЦЕННЫХ БУМАГ ЗАО ДОЛЖНЫ БЫТЬ ПРОВЕДЕНЫ
(ЗАВЕРШЕНЫ)**

Банк России разъяснил порядок применения норм о выкупе (по обязательному и добровольному предложению) для непубличного АО.

После 1 июля 2015 года

- (i) процедуры добровольного или обязательного предложения,
- (ii) уведомления о праве требовать выкупа ценных бумаг и
- (iii) требования о выкупе

не могут применяться в отношении ценных бумаг непубличного АО, которое на 1 сентября 2014 года являлось ЗАО.

При этом Банк России разъяснил, что **если данные процедуры уже были начаты, то они должны быть продолжены, а ценные бумаги приобретены (выкуплены).**

Непубличные АО, которые на 1 сентября 2014 года являлись ОАО, вправе предусмотреть в уставе, что приобретение акций и ценных бумаг, конвертируемых в акции такого АО осуществляется без соблюдения соответствующей главы XI.1 Федерального закона «Об акционерных обществах» («приобретение более 30 процентов акций публичного общества»).

ИНЫЕ РАЗЪЯСНЕНИЯ

• Критерии отнесения АО к публичным или непубличным

Информационным письмом Банк России снова уточнил вопросы отнесения АО к публичным и непубличным, а также дал рекомендации, какие документы должны дополнительно представляться регистрирующему органу при внесении изменений в уставы в целях их приведения в соответствие с законодательством.

Следующие АО, которые не привели уставы и наименование в соответствие с ГК РФ и продолжают сохранять указание на тип АО, **не являются публичными:**

(i) ЗАО, даже если они отвечали признакам публичного общества на 1 сентября 2014 года, т.е. их акции (или ценные бумаги, конвертируемые в акции) публично размещались путем открытой подписки или публично обращались;

(ii) общества, которые являлись ОАО на 1 сентября 2014 года и отвечали признакам публичного общества, но получили освобождение от обязанности раскрывать информацию в установленном законодательством порядке** или погасили (в том числе в результате конвертации) все акции или конвертируемые в акции ценные бумаги, которые публично размещались или публично обращались на условиях, установленных законодательством о ценных бумагах.

В случае, указанном в пункте (ii) выше, Банком России рекомендовано представлять в регистрирующий орган соответствующие подтверждающие документы (заверенную АО или нотариусом копию выписки из реестра эмиссионных ценных бумаг*** или уведомления Банка России (ФСФР России), подтверждающие либо освобождение от обязанности раскрывать информацию, либо погашение всех акций или конвертируемых в акции ценных бумаг, которые публично размещались или публично обращались) при регистрации изменений в устав в целях приведения его в соответствие с ГК РФ.

Для ОАО, не отвечавшего признакам публичного АО, Банк России рекомендует представлять в регистрирующий орган заверенную АО или нотариусом копию выписки из реестра эмиссионных ценных бумаг, подтверждающую отсутствие у АО акций и конвертируемых в акции ценных бумаг, которые размещались посредством открытой подписки.

- Если обязанность раскрывать информацию** в соответствии с Федеральным законом «О рынке ценных бумаг» **возникла у АО до 1 июля 2015 года, такая обязанность сохраняется независимо от наличия у АО публичного статуса до момента ее прекращения** в соответствии со статьей 30.1 Федерального закона «О рынке ценных бумаг» или Положением Банка России № 454-П (пункты 10.3, 10.4, 12.4).

ВАЖНЫЕ РАЗЪЯСНЕНИЯ ПЛЕНУМА ВС РФ В ОТНОШЕНИИ КОРПОРАТИВНОГО ДОГОВОРА И ПРОВЕРКИ ПОЛНОМОЧИЙ КОНТРАГЕНТА

Мы также обращаем внимание, что 23 июня 2015 года Пленум Верховного Суда РФ принял Постановление № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации», касающееся норм первой части ГК РФ.

Согласно пункту 37 данного Постановления соглашение акционеров может не соответствовать уставу, оставаясь при этом действительным:

«(...) стороны корпоративного договора не вправе ссылаться на его недействительность в связи с его противоречием положениям устава хозяйственного общества. В этом случае сторона корпоративного договора не утрачивает право на предъявление к другой стороне требований, основанных на таком договоре».

Таким образом, **наличие в корпоративном договоре правила, отличного от устава, не является основанием для оспаривания такого договора.**

Постановлением Пленума ВС РФ также даны разъяснения по вопросу о том, обязано ли лицо в целях осмотрительности при выборе контрагента проверять его полномочия по уставу (пункт 22 Постановления):

«По общему правилу закон не устанавливает обязанности лица, не входящего в состав органов юридического лица и не являющегося его учредителем или участником по проверке учредительного документа юридического лица с целью выявления ограничений или разграничения полномочий единоличного исполнительного органа юридического лица или нескольких единоличных исполнительных органов, действующих независимо друг от друга либо совместно.

(...)

Положения учредительного документа, определяющие условия осуществления полномочий лиц, выступающих от имени юридического лица, в том числе о совместном осуществлении отдельных полномочий, не могут влиять на права третьих лиц и служить основанием для признания сделки, совершенной с нарушением этих положений, недействительной, за исключением случая, когда будет доказано, что другая сторона сделки в момент совершения сделки знала или заведомо должна была знать об установленных учредительным документом ограничениях полномочий на ее совершение (пункт 1 статьи 174 ГК РФ).

(...)

Ссылка в договоре, заключенном от имени организации, на то, что лицо, заключающее сделку, действует на основании устава данного юридического лица, должна оцениваться судом с учетом конкретных обстоятельств заключения договора и в совокупности с другими доказательствами по делу. Такое доказательство, как и любое другое, не может иметь для суда заранее установленной силы и свидетельствовать о том, что другая сторона сделки знала или заведомо должна была знать об указанных ограничениях».

Таким образом, по общему правилу факт того, что сторона по сделке не проверила наличие ограничений в уставе контрагента, **не свидетельствует о недобросовестности такой стороны**, а сама по себе **ссылка на устав в тексте договора не свидетельствует о том, что другой стороне известно об ограничениях полномочий в уставе.**

* В соответствии с п. 1 ст. 17 Федерального закона «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» от 8 августа 2001 года № 129-ФЗ (далее – Закон о государственной регистрации) перечень документов включает в себя: (i) заявление о государственной регистрации; (ii) решение о внесении изменений в учредительные документы; (iii) изменения, вносимые в учредительные документы; (iv) документ об уплате государственной пошлины.

** Статья 30.1 Федерального закона «О рынке ценных бумаг» предусматривает возможность для эмитента получить освобождение от обязанности раскрывать информацию на основании решения Банка России при одновременном соблюдении, среди прочего, следующих условий: (i) у эмитента, не являющегося публичным АО, не должно быть иных эмиссионных ценных бумаг, за исключением акций, в отношении которых зарегистрирован проспект ценных бумаг, (ii) акции и эмиссионные ценные бумаги, конвертируемые в акции (для публичного АО), а для непубличного АО также любые иные эмиссионные ценные бумаги не включены в список ценных бумаг,

допущенных к организованным торгам, (iii) число акционеров эмитента не превышает 500, (iv) эмитент-публичное АО принял решение об исключении из его устава указания на публичный статус.

*** Данная выписка выдается Банком России по утвержденной форме по запросу эмитента в течение 5 рабочих дней в соответствии с Положением Банка России «О порядке ведения реестра эмиссионных ценных бумаг» от 11 сентября 2014 года № 430-П.

Мы будем держать вас в курсе дальнейшего развития событий.



Олег Бычков

Партнер,
руководитель практики
ценных бумаг
Oleg.Bychkov@lp.ru