Корпорации и ценные бумаги в новых условиях

Олег БЫЧКОВ,
партнер, адвокат,
Адвокатское бюро
«Проспект»

Александр ПЕРЛОВ,
юрист,
Адвокатское бюро
«Проспект»

При подготовке к ГОСА в 2022 году обществу придется запрашивать у регистратора два списка лиц: список лиц, имеющих право на участие в ГОСА, и список лиц, имеющих право вносить предложения в повестку дня ГОСА и выдвигать кандидатов в органы управления

В первом квартале 2022 года был принят ряд законодательных инициатив, направленных на изменение регулирования корпоративного управления и правил раскрытия информации эмитентами на рынке ценных бумаг. Действие существенной части недавних изменений планируется до конца 2022 года. В то же время многим известно выражение «Нет ничего более постоянного, чем временное», так что мы не можем исключать, что новые правила продолжат свое действие как минимум и в следующем году. В данной статье рассматриваются ключевые изменения корпоративного законодательства и правил раскрытия информации, которые необходимо учитывать эмитентам в 2022 году, а также главное по законопроекту о запрете обращения депозитарных расписок российских эмитентов за рубежом.

НОВЫЕ ПОРОГИ ДЛЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО КОНТРОЛЯ

Повышен минимальный порог получения предварительного согласия ФАС на сделки по приобретению акций/долей: теперь обязанность получить согласие в соответствии со ст. 28 ФЗ «О защите конкуренции» появляется, если суммарная стоимость активов компании — цели — приобретаемого хозяйственного общества и его группы лиц по последнему балансу превышает 800 млн рублей (раньше эта сумма была вдвое меньше — 400 млн рублей)[1].

[1] Федеральный закон от 16.02.2022 № 11-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон "О защите конкуренции" и статью 1 Федерального закона "Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации".

СОКРАЩЕН ОБЪЕМ ОБЯЗАТЕЛЬНОЙ ИНФОРМАЦИИ В УСТАВЕ

В феврале 2022 года были приняты два закона[2], которые направлены на оптимизацию требований к содержанию уставов как публичных, так и непубличных акционерных обществ. Данные изменения вызваны тем, что зачастую уставы акционерных обществ («АО») содержат информацию, которая фактически дублирует императивные

[2] Федеральный закон от 25.02.2022 № 20-ФЗ «О внесении изменений в часть первую Гражданского кодекса Российской Федерации» и Федеральный закон от 25.02.2022 № 25-ФЗ "О внесении изменений в Федеральный закон «Об акционерных обществах» и о приостановлении действия отдельных положений законодательных актов Российской Федерации"».

положения Закона об АО[1]. Нововведения носят бессрочный характер.

Права акционеров

В уставе АО потребуется указывать только права владельцев привилегированных акций. Поскольку права владельцев обыкновенных акций предусмотрены в Законе об АО и являются исчерпывающими, дублировать их в уставе больше не требуется.

Резервный фонд

В нынешней редакции Закона об АО указано, что в обществе должен создаваться резервный фонд в размере 5% от его уставного капитала, который формируется за счет обязательных ежегодных отчислений в размере 5% от чистой прибыли до достижения резервным фондом размера, установленного Законом об АО. Устав АО может предусматривать больший размер резервного фонда и отчислений в него, но не меньший. Указывать размер резервного фонда и размер ежегодных отчислений в него в уставе теперь не нужно, если только эти сведения не отличаются от положений Закона об АО.

Количество членов совета директоров

Ранее Закон об АО устанавливал, что минимальное количество членов совета директоров («СД») для всех видов АО должно быть не менее 5 человек. Принятые нововведения предусматривают по общему правилу пять членов СД публичных АО и три члена в составе СД непубличных АО.

Информацию о количестве членов СД в уставе указывать больше не требуется, если оно соответствует положениям Закона об АО. При этом увеличить минимальное количество членов СД можно также и решением общего собрания акционеров («ОСА»).

Кворум заседаний СД и коллегиального исполнительного органа («Правление»)

Кворум для заседания СД и Правления по общему правилу составляет 50% от числа избранных членов СД/Правления. Указывать в уставе информацию о кворуме теперь необходимо, только если акционеры намерены предусмотреть больший кворум для заседаний СД и Правления, чем установлено Законом об АО.

Сроки проведения годового общего собрания акционеров

Как и ранее, императивный срок проведения годовых общих собраний акционеров («ГОСА») — **не ранее чем через два месяца (не ранее марта) и не позднее чем через шесть месяцев (не позднее июня) после окончания отчетного года.** Дублировать эти сроки в уставе больше не требуется, за исключением случаев, когда ГОСА проводится в более сжатые сроки по сравнению с положениями Закона об АО, но в любом случае в рамках вышеуказанных промежутков.

УСТАНОВЛЕНЫ ДОПОЛНИТЕЛЬНЫЕ ПРАВИЛА К ПОДГОТОВКЕ И ПРОВЕДЕНИЮ ГОСА В 2022 ГОДУ

В 2022 году ГОСА может быть проведено в заочной форме без личного присутствия акционеров, в том числе путем электронного голосования. Несмотря на то что возможность проведения ГОСА в заочной форме является временной, такое послабление было предусмотрено еще в 2020 году в связи с пандемией COVID-19 и продлевается уже на третий год. Ранее по общему правилу ГОСА можно было проводить только в форме совместного присутствия акционеров в связи с п. 2 ст. 50 Закона об АО, поскольку на нем в обязательном порядке рассматривается вопрос об избрании СД на будущий год.

Дополнительные требования

Были установлены дополнительные формальности при подготовке к проведению ГОСА АО в 2022 году в отношении порядка внесения акционерами предложений в повестку дня[2]. Пока они носят временный характер, и будут ли они установлены на постоянной основе — неизвестно.

По общему правилу предложения в повестку дня ГОСА должны поступить в общество не позднее чем через 30 дней после окончания отчетного года.

Временные требования устанавливают, что СД общества при подготовке к проведению в 2022 году ГОСА обязан определить дату, до которой от акционеров будут приниматься предложения о внесении вопросов в повестку дня ГОСА и предложения о выдвижении кандидатов в органы управления.

Указанная дата должна быть установлена не позднее чем за 27 дней до ГОСА (то есть между этой датой и датой ГОСА должно пройти не менее 27 дней). При этом общество должно уведомить акционеров об установленной дате окончания приема предложений в повестку дня не позднее чем за 35 дней до ГОСА (то есть между датой направления сообщения и датой ГОСА должно пройти минимум 35 дней). Примерный график реализации дополнительных требований при подготовке к ГОСА проиллюстрирован на Рисунке 1.

Предложения могут вносить акционеры, владеющие не менее чем 2% голосующих акций АО, а направленные акционерами предложения, внесенные до этой даты, считаются отозванными.

Обращаем внимание, что при подготовке к ГОСА в 2022 году обществу придется запрашивать у регистратора два списка лиц: список лиц, имеющих право на участие в ГОСА, и список лиц, имеющих право вносить предложения в повестку дня ГОСА и выдвигать кандидатов в органы управления.

ПРИОБРЕТЕНИЕ ПУБЛИЧНЫМИ АО СОБСТВЕННЫХ АКЦИЙ

Публичные АО («ПАО») смогут приобретать собственные акции, которые размещены и допущены к организованным торгам, по упрощенной процедуре[3]. При приобретении ПАО собственных акций должны соблюдаться следующие условия:

- акции приобретаются на организованных торгах на основании заявок, адресованных неограниченному кругу участников торгов;
- приобретение акций осуществляется брокером по поручению ПАО;
- советом директоров ПАО принято решение о приобретении размещенных им акций.

ПАО также вправе не раскрывать информацию о приобретении собственных акций в форме сообщения о существенном факте, если это предусмотрено принятым СД решением, либо может раскрыть информацию об этом позднее в установленный решением срок.

В то же время такая возможность предоставлена ПАО только до 31.08.2022 и требует от ПАО уведомить Банк России о приобретении своих акций. Более того, временные

[1] Федеральный закон от 26.12.95 № 208-ФЗ «Об акционерных обществах».

[2] Федеральный закон от 08.03.2022 № 46-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации».

[3] Указом Президента РФ от 28.02.2022 № 79 и ст. 21 Федерального закона от 08.03.2022 № 46-ФЗ.

Рисунок 1
График реализации дополнительных требований для ГОСА

правила не распространяются на приобретение размещенных акций в целях сокращения их общего количества.

Важно отметить, что приобретать собственные акции ПАО могли и раньше[1]. Однако ранее такая процедура могла осуществляться только (i) по заявлениям акционеров о продаже обществу принадлежащих им акций (а не на основании заявок от самого ПАО на торгах) и (ii) по заранее определенной решением СД/ОСА цене, которая не могла быть изменена в ходе приобретения (а не по текущей рыночной цене в режиме реального времени торгов).

ПРАВО ЭМИТЕНТОВ ОГРАНИЧИТЬ РАСКРЫВАЕМУЮ ИНФОРМАЦИЮ

Правительство РФ позволило всем эмитентам ограничить или полностью отказаться от раскрытия и предоставления информации, подлежащей обязательному раскрытию в соответствии с законодательством, если это приведет или может привести к введению мер ограничительного характера в отношении самого эмитента или иных лиц, о которых раскрывается информация[2]. Данная возможность распространяется на такие документы, как годовые отчеты, проспекты ценных бумаг, сообщения о существенных фактах, бухгалтерская (финансовая) отчетность, а также консолидированная финансовая отчетность.

Указанное правило будет действовать до конца 2022 года и распространяется на правоотношения, возникшие с 1 января 2019 года. Аналогичный порядок вводится и для раскрытия инсайдерской информации.

Важно обратить внимание, что право на ограниченное раскрытие информации было доступно эмитентам еще с 2019 года в соответствии Постановлением Правительства РФ №400[3]. Эмитенты, попавшие под санкции, могли не раскрывать (не предоставлять) часть информации, закрытый список которой был определен в Постановлении №400. Среди такой информации: сведения о подконтрольных организациях, составе органов управления и об акционерах (участниках) эмитента, сведения о сделках эмитента и его аффилированных лицах.

Новые правила позволяют не раскрывать вообще любую информацию, если ее раскрытие вызовет или может вызвать новые санкции. При этом воспользоваться новыми правилами могут и эмитенты, еще не включенные в санкционные списки.

В то же время возможность ограниченного раскрытия информации не означает ее сохранение только внутри компании, поскольку существует требование Банка России, согласно которому при раскрытии информации в ограниченном составе и (или) объеме эмитент обязан направить в Банк России уведомление, содержащее информацию, которая не раскрывается и (или) не предоставляется[4]. В противном случае неполное раскрытие информации будет считаться нарушением и может повлечь административную ответственность в виде штрафа от 500 тыс. до 700 тыс. рублей для эмитента и в виде дисквалификации для его должностных лиц на срок от одного до двух лет[5].

В нашей практике мы столкнулись с имеющимися в настоящее время противоречиями в отношении подхода со стороны Банка России и Московской биржи[6] к ограниченному раскрытию информации в проспектах ценных бумаг, предоставляемых на регистрацию.

Московская биржа на практике регистрировала проспекты, в которых информация уже была изъята, при условии подтверждения эмитентом факта направления соответствующего уведомления в Банк России. Данный подход кажется нам наиболее отвечающим законодательству, так как в противном случае зарегистрированный и раскрытый проспекты будут различаться, что, на наш взгляд, противоречит Положению №714-П[7].

В Банке России подход к проспектам, подаваемым на регистрацию, сейчас только вырабатывается. Так, обсуждается вариант предоставления на регистрацию полного текста проспекта без изъятий, а после его регистрации проспект ценных бумаг раскрывается уже в ограниченном объеме при условии направления в Банк России уведомления с такой информацией. В то же время указанный подход Банка России (хоть и пока неформальный) может в некоторой степени повлечь трудности для эмитентов: как технического характера при подготовке проспекта, так и в отношении его утверждения

[1] Ст. 72 Закона об АО.

[2] Постановление Правительства РФ от 12.03.2022 №351 «Об особенностях раскрытия и предоставления в 2022 году информации, подлежащей раскрытию и предоставлению в соответствии с требованиями Федерального закона "Об акционерных обществах" и Федерального закона "О рынке ценных бумаг", и особенностях раскрытия инсайдерской информации в соответствии с требованиями Федерального закона "О противодействии неправомерному использованию инсайдерской информации и манипулированию рынком и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации"».

[3] Постановление Правительства РФ от 04.04.2019 №400 «Об особенностях раскрытия и предоставления информации, подлежащей раскрытию и предоставлению в соответствии с требованиями Федерального закона "Об акционерных обществах" и Федерального закона "О рынке ценных бумаг"».

[4] Указание Банка России от 21.03.2019 №5096-У «О форме и порядке направления эмитентами в Банк России уведомления, содержащего информацию, которая не раскрывается и (или) не предоставляется» и Информационное письмо Банка России от 13.04.2022 № ИН-018-28/55 «О направлении уведомлений, содержащих информацию или инсайдерскую информацию, которая не раскрывается (не предоставляется)».

[5] Ст. 15.19 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 №195-ФЗ.

[6] Публичное акционерное общество «Московская Биржа ММВБ-РТС».

[7] Положение Банка России от 27.03.2020 №714-П «О раскрытии информации эмитентами эмиссионных ценных бумаг».

со стороны СД. В данном случае члены СД крупных корпораций могут негативно отнестись к вопросу утверждения полного текста проспекта ценных бумаг, сведения в котором несут существенные санкционные риски для компании, даже при условии, что часть этого документа не планируется раскрывать публично.

Надеемся, что Банк России примет практику Московской биржи или оставит за эмитентами свободу выбора, поскольку у каждого эмитента могут быть свои причины для выбора того или иного варианта.

ПОВЫШЕНИЕ ПОРОГА ДЛЯ ДОСТУПА К ИНФОРМАЦИИ И СОВЕРШЕНИЯ ОПРЕДЕЛЕННЫХ ДЕЙСТВИЙ В ОТНОШЕНИИ АО

Федеральный закон от 14.03.2022 № 55-ФЗ[1] временно повысил требования к количеству голосующих акций АО, которыми должны обладать акционеры для запроса определенной информации или совершения определенных действий в отношении АО.

Для того чтобы получить от общества информацию о крупных сделках или сделках, в совершении которых имеется заинтересованность (включая отчет оценщиков), протоколы заседаний СД, а также документы, обязанность хранения которых предусмотрена п. 1 ст. 89 Закона об АО (за исключением документов, для доступа к которым требуется 25% и более голосующих акций) — нужно владеть не менее чем 5% голосующих акций АО.

Указанное количество акций также потребуется акционерам, чтобы иметь право обратиться с иском к членам органов управления или к управляющей организации (управляющему) о возмещении причиненных ими обществу убытков, а также с иском о признании крупной сделки или сделки, в совершении которой имеется заинтересованность, недействительной.

Ранее для запроса информации и совершения действий, указанных выше, акционерам было необходимо владеть не менее чем 1% голосующих акций. В то же время повышение данного порога носит временный характер и будет действовать до конца 2022 года.

Мы полагаем, что описанное нововведение является продолжением государственной политики по защите российских корпораций от санкционных рисков, которая реализуется через ограничения в объеме раскрываемой ими информации или через ограничение возможностей в получении определенной информации у компаний.

ЛЬГОТЫ ДЛЯ ПОДДЕРЖАНИЯ ЦЕННЫХ БУМАГ В КОТИРОВАЛЬНЫХ СПИСКАХ

Для эмитентов, чьи ценные бумаги допущены к организованным торгам и включены в котировальные списки биржи, предусмотрено несколько временных мер по поддержанию ценных бумаг в котировальных списках биржи[2]. Льготный период, в течение которого эмитенты и их ценные бумаги могут не соответствовать требованиям для поддержания в котировальных списках:

- в части наличия в составе СД и его комитетов необходимого количества независимых директоров — до **истечения одного месяца с даты проведения ГОСА по итогам 2022 года;**
- в части количества акций в свободном обращении — до 1 июля 2023 года;
- в части уровня кредитного рейтинга эмитента (выпуска облигаций эмитента) или поручителя (гаранта), удовлетворявшего требованиям по состоянию на 1 февраля 2022 года, — **до 1 октября 2022 года.**

ДЕПОЗИТАРНЫЕ РАСПИСКИ В ОТНОШЕНИИ АКЦИЙ, ЗАКАТ

Теперь наступила и новая эпоха в отношении обращения за рубежом акций российских эмитентов в форме депозитарных расписок. Федеральный закон от 16.04.2022 № 114-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон “Об акционерных обществах” и отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее для целей настоящего раздела — Закон) устанавливает ряд положений, по сути блокирующих:

(а) возможность размещения депозитарных расписок за рубежом и

(б) обращение существующих депозитарных расписок.

Указанный Закон вносит изменения в Закон о рынке ценных бумаг, а также устанавливает специальные положения. Соответствующие положения вступают в силу 27 апреля 2022 года.

В целом, Закон устанавливает норму в Законе о РЦБ, что отдельными законами может быть введено прекращение обращения акций эмитентов за рубежом в виде зарубежных ценных бумаг[3]. А уже статьей 6 Закона вводится тот самый запрет на размещение и (или) обращение акций российских компаний за рубежом посредством размещения и (или) обращения иностранных ценных бумаг.

Если кратко:

- если иное не предусмотрено в специальном разрешении Правительства РФ (ч. 9 ст. 6 Закона), со дня вступления Закона прекращается обращение за пределами РФ акций российских эмитентов посредством размещения ценных бумаг иностранных эмитентов;
- в течение 5 рабочих дней с даты вступления Закона в силу эмитенты обязаны предпринять все необходимые меры для расторжения договоров, на основании которых осуществлялось размещение иностранных ценных бумаг в отношении акций российских эмитентов;
- в течение 5 рабочих дней представить в ЦБ РФ информацию о совершении указанных действий с приложением подтверждающих документов;
- все указанные действия императивно относятся к компетенции ЕИО эмитента (без необходимости корпоративных одобрений).

С даты вступления Закона:

- не допускается зачисление акций на счета депо депозитарных программ;
- акции, учтенные на счетах депо депозитарных программ, не предоставляют права голоса, по ним не выплачиваются дивиденды, они не учитываются при подсчете голосов.

При этом на получение акций вместо закрытых депозитарных программ не распространяются требования антимонопольного регулирования и Главы XI.1 ФЗ об АО, а также нет необходимости получения согласия ЦБ РФ, если речь идет об акциях банков.

[1] Федеральный закон от 14.03.2022 № 55-ФЗ «О внесении изменений в ст. 6 и 7 Федерального закона “О внесении изменений в Федеральный закон «О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)» и отдельные законодательные акты Российской Федерации в части особенностей изменения условий кредитного договора, договора займа” и ст. 21 Федерального закона “О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации”».

[2] Информационное сообщение Банка России от 06.03.2022 «Банк России принял меры для поддержания ценных бумаг в котировальных списках».

[3] Ст. 2 Закона.