

СИТУАТИВНАЯ ФОРМА КОРПОРАТИВНОГО КОНТРОЛЯ В АКЦИОНЕРНЫХ ОБЩЕСТВАХ

В соответствии со ст.42 Закона Украины «О хозяйственных обществах» [1] общее собрание акционеров АО принимает решения по всем вопросам своей компетенции, кроме вопросов о прекращении деятельности общества, внесении изменений в устав, об изменении размера уставного капитала простым большинством (свыше 50%) от количества голосов акционеров, принимающих участие в общем собрании. Способность акционера своими голосами обеспечить принятие такого решения может быть охарактеризована как решающий корпоративный контроль простого большинства. Для того, чтобы обладать этим контролем, акционеру следует приобрести свыше 50% акций.

Вместе с тем, эта степень контроля имеет еще и ситуативную форму, т.е. может возникать и при обладании меньшим пакетом акций, в зависимости от поведения других акционеров и от распределения акций между ними.

Причина этого кроется в ч.8 ст.41 Закона «О хозяйственных обществах», закрепляющей, что общее собрание акционеров считается состоявшимся в случае явки акционеров, обладающих более чем 60% голосов. При этом, как сказано выше, простое большинство исчисляется не от общего количества голосов акционеров (т.е. включая голо-

са не явившихся), а только от количества голосов присутствующих (зарегистрировавшихся для участия в общем собрании). Соответственно, акционер, обладающий более чем 30% голосов, при определенных обстоятельствах имеет шансы принять решение своими голосами, а именно - в случае участия в общем собрании, на котором явка части других акционеров обеспечивает кворум, и, одновременно, неявка остальных акционеров обеспечивает превышение размера доли такого акционера над суммой долей всех акционеров, принимающих участие в общем собрании (например, если на общем собрании представлены 62% голосов акционеров, из них акционеру принадлежат 32%, т.е. более половины голосов собравшихся, он получает ситуативный контроль простого большинства).

При этом в АО может одновременно существовать до 3-х акционеров с долями, размер которых превышает 30%, не имеющих реального корпоративного решающего контроля простого большинства, но претендующих на реализацию ситуативной формы такого контроля.

Зачастую это приводит к возникновению либо эскалации корпоративных конфликтов и провоцирует манипуляции с порядком созыва общего собрания и регистрацией акционеров с целью «отфильтровать» акционеров таким образом, чтобы одновременно обеспечить наличие кворума за счет явки «нужных» акционеров, и, вместе с тем - закрепить большинство за своими голосами за счет неявки «лишних» акционеров, в том числе - при реализации рейдерских схем [2:3:4].

Следует отметить, что решающий контроль квалифицированного большинства (75% голосов), дающий возможность принимать решения, в том числе и о прекращении общества, внесении изменений в устав, изменении размера уставного капитала, также исчисляется от количества голосов акционеров, участвующих в общем собрании (ст.42 Закона «О хозяйственных обществах»). Ситуативная форма этого контроля может возникать при обладании акционером свыше 45% голосов акционеров. Соответственно, принятие решения может быть заблокировано акционером, участвующим в собрании и имеющим более чем 25% голосов от количества голосов присутствующих (т.н. блокирующий контроль квалифицированного большинства). Вместе с тем, в случае неявки акционера, владеющего 25%+1 акцией, его блокирующий контроль не срабатывает, с другой стороны - акционер, владеющий свыше 15% акций и явившийся на общее собрание, имеет шансы реализовать ситуативную форму блокирующего контроля.

Можно видеть, что исчисление количества голосов, необходимых для принятия решения, в виде доли от количества голосов присутствующих (зарегистрировавшихся для участия в общем собрании) акционеров, приводит к возникновению ситуативных форм решающего и блокирующего контроля, когда полномочия случайным образом возникают у акционеров, владеющих относительно небольшими пакетами акций, создает почву для различных манипуляций. Все эти недостатки устраняет исчисление

соответствующей доли от общего количества голосов (т.е. включая голоса не явившихся акционеров).

Новый Закон Украины «Об акционерных обществах», вступающий в силу 30 апреля 2009 г. [5], предусматривает, что квалифицированное большинство голосов (75%+1) исчисляется от общего количества голосов акционеров, а не от количества голосов присутствующих (ч.5 ст.42 Закона «Об акционерных обществах»).

Как следствие, исчезает ситуативная форма как решающего, так и блокирующего контроля квалифицированного большинства: не обладая 75%+1 голосом, акционер ни при каких обстоятельствах не сможет своими голосами принять решения, требующие квалифицированного большинства; не обладая 25% голосов, акционер ни при каких обстоятельствах не сможет своими голосами заблокировать принятие такого решения. Кроме того, блокирующий контроль квалифицированного большинства становится безусловным: акционер, обладающий 25% голосов, может быть уверен в том, что решения, требующие квалифицированного большинства, не будут приняты и в случае его неявки.

Все это наверняка снизит количество злоупотреблений при созыве общего собрания и регистрации акционеров.

С другой стороны, решающий контроль простого большинства в соответствии с ч.3 ст.42 Закона «Об акционерных обществах» по-прежнему исчисляется, исходя из количества голосов акционеров, зарегистрировавшихся для участия в общем собрании.

Как следствие, сохраняется ситуативная форма решающего контроля простого большинства: по-прежнему акционеры, обладающие абсолютным меньшинством голосов (30-40%) будут иметь возможность принимать нужные им решения (в том числе, например, о переизбрании наблюдательного совета, а в обществах, где он не создан - исполнительного органа), манипулируя явкой других акционеров, как это было описано выше.

Считаем целесообразным устранение в акционерном обществе ситуативной формы решающего контроля простого большинства путем внесения изменений в ч.3 ст.42 Закона Украины «Об акционерных обществах» с тем, чтобы простое большинство (свыше 50% голосов) исчислялось от общего количества голосов акционеров, а не от количества голосов, зарегистрировавшихся для участия в общем собрании.

Література:

1. Про господарські товариства: Закон України від 19 вересня 1991 р. - К.: Парлам. вид-во, 2001. - 36 с.
2. Коваль А. Собрание акционеров: нечестные игры. Недопуск к участию в общем собрании акционеров - что это такое и как с ним бороться акционеров // Юридическая практика. - 2007. -№17(487).-С. 11-13.
3. Спасибо-Фатеева І. Загрозливий поступ рейдера // Юридичний радник. — 2008. - №2(22). — С.6-14
4. Смітюх А.В. Рейдерство: зловживання правами щодо скликання позачергових зборів акціонерів і внесення пропозицій до порядку денного // Підприємництво, господарство і право. - 2008. -№ 3. - С. 111-114.