

Заключение

специалистов: доктора юридических наук, профессора Абовой Т. Е.,
доктора юридических наук, профессора Занковского С.С.

Данные о специалистах

Абова Тамара Евгеньевна, 1927 г. рождения, доктор юридических наук, профессор, заслуженный деятель науки Российской Федерации. Окончила Московский юридический институт в 1949 г. Стаж работы по специальности 68 лет. Автор 164 публикаций по вопросам гражданского, предпринимательского права и процесса. Арбитр МКАС и МАК при ТПП РФ, член научно-консультативного совета при Арбитражном суде Московского округа.

Занковский Сергей Сергеевич, 1946 г. рождения, доктор юридических наук, профессор. Окончил Всесоюзный юридический заочный институт в 1971 г. Стаж работы по специальности 51 год. Автор 100 публикаций по вопросам предпринимательского и гражданского права. Член Научно-консультативного совета при Арбитражном суде г. Москвы.

Фабула, послужившая основанием для постановки вопросов специалистам

ПАО АФК «Система» являлось основным обществом по отношению к ПАО АНК «Башнефть» с долей участия 50,1% голосующих акций. Еще 25% голосующих акций ПАО АНК «Башнефть» принадлежали АО «Система-Инвест», которое, в свою очередь, на 50,59% принадлежало ПАО АФК «Система» и на 49,41% ПАО АНК «Башнефть». Остальные акции ПАО АНК «Башнефть» свободно обращались на бирже.

Таким образом, ПАО АФК «Система» являлось основным обществом как по отношению к ПАО АНК «Башнефть», так и по отношению к АО «Система-Инвест». В свою очередь, ПАО АНК «Башнефть» и АО «Система-

С.С. Занковский



Инвест», владевшие долями участия друг в друге, являлись зависимыми обществами.

В декабре 2013 г. - мае 2014 г. в структурах ПАО АНК «Башнефть» и АО «Система-Инвест» была осуществлена реорганизация: из АО «Система-Инвест» было выделено новое общество – ЗАО «Башнефть-Инвест», которое сразу же было присоединено к ПАО АНК «Башнефть».

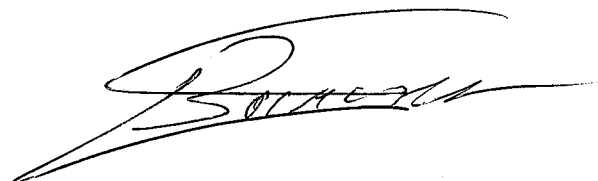
Решение о реорганизации было принято на внеочередном общем собрании акционеров ПАО АНК «Башнефть» квалифицированным большинством голосов, «ЗА» проголосовали ПАО АФК «Система», АО «Система-Инвест» и часть миноритарных акционеров.

В результате принятого решения о реорганизации ПАО АФК «Система» стало 100% акционером АО «Система-Инвест», а ПАО АНК «Башнефть» получило 100% акций ЗАО «Башнефть-Инвест».

Уставный капитал ЗАО «Башнефть-Инвест» был сформирован в результате конвертации 49,41% акций АО «Система-Инвест», принадлежавших ПАО АНК «Башнефть». При этом в числе активов АО «Система-Инвест» передало в ЗАО «Башнефть-Инвест» 16,8% акций ПАО АНК «Башнефть», в числе пассивов в ЗАО «Башнефть-Инвест» были переданы обязательства по договорам займа, заключенным ранее между АО «Система-Инвест» (в качестве заемщика) и ПАО АНК «Башнефть» (в качестве займодавца).

При присоединении ЗАО «Башнефть-Инвест» к ПАО АНК «Башнефть» 16,8% акций ПАО АНК «Башнефть» были погашены по условиям договора о присоединении и в соответствии с п. 4 ст. 17 Федерального закона «Об акционерных обществах». Кроме того, при присоединении ЗАО «Башнефть-Инвест» к ПАО АНК «Башнефть» обязательства по договорам займа прекратились в связи с совпадением кредитора и должника на основании ст. 413 ГК РФ.

Ю. А. Волков



В ходе процедуры реорганизации ПАО АНК «Башнефть» был также осуществлен выкуп собственных акций по требованиям акционеров, которые не принимали участия в голосовании на общем собрании акционеров по вопросу об одобрении реорганизации или голосовали «ПРОТИВ» (в соответствии с требованиями ст. 75 Федерального закона «Об акционерных обществах»). Выкупленные ПАО АНК «Башнефть» привилегированные акции были погашены в соответствии с решением внеочередного общего собрания, принятым одновременно с решением о реорганизации.

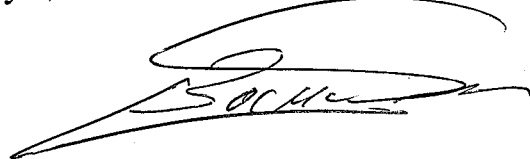
Спустя два месяца после завершения реорганизации и погашения 16,8% обыкновенных акций ПАО АНК «Башнефть», принадлежавших ЗАО «Башнефть-Инвест», совет директоров ПАО АНК «Башнефть» принял решение об увеличении уставного капитала путем размещения по открытой подписке дополнительных обыкновенных акций ПАО АНК «Башнефть» в количестве, соответствующем количеству ранее погашенных обыкновенных акций. Дополнительная эмиссия акций ПАО АНК «Башнефть» была зарегистрирована Центральным Банком РФ.

В конце 2014 г. все акции ПАО АНК «Башнефть», принадлежавшие ПАО АФК «Система» и АО «Система-Инвест», на основании судебного решения были изъяты в пользу Российской Федерации. Став контролирующим акционером ПАО АНК «Башнефть», Российская Федерация остановила процедуру дополнительной эмиссии акций, начатую советом директоров при предыдущем собственнике.

В конце 2016 г. Российская Федерация продала контрольный пакет акций ПАО АНК «Башнефть» ПАО НК «Роснефть».

В 2017 г. ПАО НК «Роснефть» и ее теперь дочернее общество ПАО АНК «Башнефть» обратились в арбитражный суд с иском к ПАО АФК «Система» и АО «Система-Инвест» о взыскании с ответчиков в пользу ПАО АНК «Башнефть» убытков, которые, по мнению истцов, были причинены ПАО АНК «Башнефть» в результате реорганизации, осуществленной в 2013-2014 гг.

И. А. А. А.



В качестве убытков истцы рассматривают:

- стоимость 49,41% акций АО «Система-Инвест», которые ранее принадлежали ПАО АНК «Башнефть» и были в ходе реорганизации конвертированы в 100% акций ЗАО «Башнефть-Инвест», которое затем было присоединено к ПАО АНК «Башнефть»,

- сумму внутрикорпоративных займов, которые были выданы ПАО АНК «Башнефть» в пользу АО «Система-Инвест» и обязательства по возврату которых были в соответствии с разделительным балансом переданы ЗАО «Башнефть-Инвест» и прекратились совпадением должника и кредитора в одном лице при присоединении ЗАО «Башнефть-Инвест» к ПАО АНК «Башнефть»,

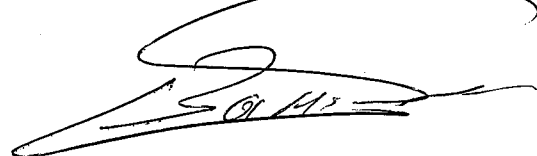
- расходы ПАО АНК «Башнефть» на выкуп привилегированных акций у миноритарных акционеров в соответствии со ст. 75 Федерального закона «Об акционерных обществах», которые после завершения реорганизации были погашены.

По мнению истцов, вследствие погашения ПАО АНК «Башнефть» собственных акций, полученных в ходе реорганизации, ПАО АНК «Башнефть» не получило эквивалентного встречного предоставления за 49,41% акций АО «Система-Инвест» и права требования по займам. Истцы также полагают, что вследствие погашения привилегированных акций, выкупленных у миноритарных акционеров, ПАО АНК «Башнефть» не смогло компенсировать свои затраты на их приобретение.

Перед специалистами поставлены следующие вопросы:

1) Возможно ли в случае присоединения одного акционерного общества к другому и наличия в договоре о присоединении условия о погашении в момент присоединения акций присоединяющего общества, принадлежавших присоединяемому обществу, возникновение убытков у общества, к которому осуществлялось присоединение, и означает ли погашение собственных акций,





полученных ПАО АНК «Башнефть» при присоединении к нему ЗАО «Башнефть-Инвест», отсутствие эквивалентного встречного представления за акции АО «Система-Инвест» и права требования по займам, которые ПАО АНК «Башнефть» имело перед реорганизацией?

2) Возникают ли у акционерного общества, выкупившего у акционеров собственные акции и заранее, до начала процедуры выкупа, принявшего решение об их погашении, убытки в размере расходов на выкуп погашенных акций в связи с невозможностью реализовать их другим инвесторам в порядке, предусмотренном п. 6 ст. 76 Федерального закона «Об акционерных обществах»?

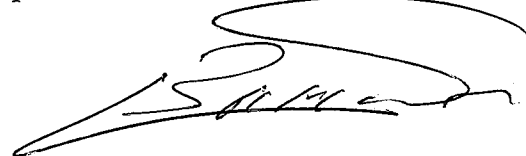
Анализ российского законодательства и практики его применения позволили следующим образом ответить на поставленные вопросы.

Ответ на вопрос № 1

В случае присоединения одного акционерного общества к другому и наличия в договоре о присоединении условия о погашении в момент присоединения акций присоединяющего общества, принадлежавших присоединяемому обществу, возникновение убытков у общества, к которому осуществлялось присоединение, невозможно. В пользу такого вывода свидетельствует ряд факторов.

Наличие подлежащих возмещению убытков должно быть доказано лицом, предъявляющим требование об их возмещении. Возмещению подлежат убытки, явившиеся непосредственным и, что особенно важно, неизбежным следствием нарушения должником обязательства или причинения вреда. Такие убытки на практике часто называют прямыми в отличие от косвенных, которые в силу их известной отдаленности от фактов нарушения должником обязательства (причинения вреда) не подлежат возмещению. Под отдаленностью понимается пространственно-временная зона, находящаяся

И. А. А. А.



между фактом нарушения должником обязательства (причинения вреда) и косвенными убытками, заполняемая прямыми убытками. Косвенные убытки без прямых убытков не существуют. Возмещение прямых убытков, являющихся следствием установления «непосредственно-неизбежной причинной связи» с фактом нарушения обязательства (причинения вреда), включает в себя возмещение как реального ущерба, так и упущенной выгоды. Наличие данной причинной связи доказывается лицом, требующим возмещения ему причиненных убытков.¹

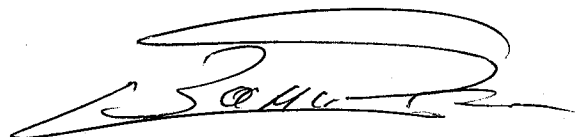
В правовом смысле под взысканием убытков в доктрине гражданского права и законодательстве понимается мера ответственности, применяемая к должнику в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением им обязательства перед кредитором, в результате которого последнему причинены убытки (ст. 393 ГК РФ).

Отсюда видно, что по общему правилу обязательным условием удовлетворения требования о возмещении убытков является неправомерное действие лица, причинившего убытки.

Право требовать возмещения вреда, причиненного правомерными действиями, предусмотрено нормой п. 3 ст. 1064 ГК РФ, которая, впрочем, позволяет реализовать такое право только в случаях, прямо предусмотренных законом. Например, допускается вынужденное причинение вреда правоохраняемым интересам должностным лицом органа, осуществляющим оперативно-розыскную деятельность, либо лицом, оказывающим ему содействие, совершаемое при правомерном выполнении указанным лицом своего служебного или общественного долга. Если вред явился результатом правомерного действия, он не подлежит возмещению, за исключением

¹ Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части первой: в 3 т. (постатейный) / Т.Е. Абова, З.С. Беляева, Е.Н. Гендзехадзе и др.; под ред. Т.Е. Абовой, А.Ю. Кабалкина. 3-е изд., перераб. и доп. М.: Юрайт-Издат, 2007 г.

Т. Абова



случаев, предусмотренных нормативным актом высшей юридической силы - законом. Примером может служить норма ст. 1067 ГК РФ.²

Между тем, в силу подп. 3 п. 4 ст. 17 Федерального закона «Об акционерных обществах» подлежат погашению принадлежащие присоединяемому обществу акции общества, к которому осуществляется присоединение, если это предусмотрено договором о присоединении. И поскольку в анализируемом случае речь идет об аналогичной ситуации, т. е. о наличии в договоре о присоединении условия о погашении в момент присоединения акций присоединяющего общества, принадлежавших присоединяемому обществу, признаки неправомерных действий в ходе реорганизации отсутствуют.

При этом погашение принадлежащих присоединяемому обществу акций общества, к которому осуществляется присоединение, не относится законодателем к случаям, позволяющим реализовать право на возмещение вреда (если в данном случае вообще возможно говорить о возникновении вреда) в результате правомерных действий (п. 3 ст. 1064 ГК РФ).

В таких условиях предъявление требований о возмещении убытков, вызванных погашением акций на согласованных в договоре о присоединении условиях, не соответствует закону и является недопустимым.

Более того, подобные требования повлекут за собой не что иное, как неосновательное обогащение истца, в пользу которого заявляются иски требования, в силу следующих факторов.

Акционерное общество является по своей правовой природе эмитентом, несущим от своего имени обязательства перед владельцами по осуществлению

² Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части второй: в 3 т. (постатейный) / Т.Е. Абова, Л.В. Андреева, Е.Б. Аникина и др.; под ред. Т.Е. Абовой, А.Ю. Кабалкина. 3-е изд., перераб. и доп. М.: Юрайт-Издат, 2006 г.

Л.В. Андреева

Т.Е. Абова

прав, закрепленных ценными бумагами, и предназначено для привлечения денежных средств путем выпуска акций.³

Уменьшение уставного капитала акционерного общества путем погашения части акций по решению общего собрания акционеров ни в коем случае не подрывает правовую природу акционерного общества как эмитента ценных бумаг. Акционерное общество имеет право в любой момент времени по решению уполномоченных органов управления привлечь денежные средства новых инвесторов путем выпуска дополнительных акций.


Из имеющихся материалов следует, что такое право было использовано ПАО АНК «Башнефть» в лице совета директоров, которым было принято решение об эмиссии дополнительных обыкновенных акций вместо погашенных при реорганизации. В последующем, однако, процедура дополнительной эмиссии была остановлена новым контролирующим собственником ПАО АНК «Башнефть» – Российской Федерацией.

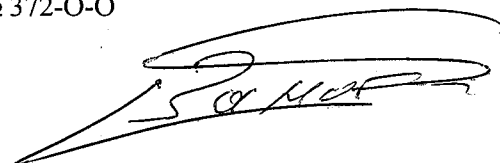
Тем не менее, ПАО АНК «Башнефть» и по сей день сохраняет возможность выпустить новые акции вместо погашенных при реорганизации. Погашение акций не тождественно утрате акций. Следовательно, ни о каком убытке не может идти речи.

В случае удовлетворения требования истца о возмещении «убытков», связанных с погашением акций по условиям договора о присоединении, ПАО АНК «Башнефть» получит денежную компенсацию за погашенные акции и в то же время сохранит за собой право выпуска новых акций вместо погашенных и сможет возмездно реализовать их третьим лицам в ходе эмиссии. Таким образом, ПАО АНК «Башнефть», приобретет возможность получения двойной ничем не обоснованной выгоды за одни и те же акции.

Таким образом, погашение собственных акций, полученных ПАО АНК «Башнефть» при присоединении к ней ЗАО «Башнефть-Инвест», вовсе не

³ Определение Конституционного Суда РФ от 10.02.2009 № 372-О-О





означает отсутствие встречного предоставления при реорганизации. Более того, при сопоставимости по стоимостным показателям 49,41% акций АО «Система-Инвест» и прав требования по займам, принадлежавших ПАО АНК «Башнефть» до реорганизации (на одной чаше весов), и 16,8% собственных акций, полученных ПАО АНК «Башнефть» по итогам реорганизации (на другой чаше весов), речь идет именно об эквивалентном встречном предоставлении.


Права миноритарных акционеров, не разделяющих бизнес-планы основного акционера в ходе реорганизации, защищаются специальным правовым механизмом, предусмотренным ст. 75 Федерального закона «Об акционерных обществах»: несогласные с реорганизацией акционеры имеют право требовать выкупа эмитентом принадлежащих им акций.

Ответ на вопрос № 2

У акционерного общества, выкупившего у акционеров собственные акции и заранее, до начала процедуры выкупа, принявшего решение об их погашении, не возникает убыток в размере расходов на выкуп погашенных акций.

На основании п. 6 ст. 76 Федерального закона «Об акционерных обществах» акции, выкупленные обществом, поступают в его распоряжение. Указанные акции не предоставляют право голоса, не учитываются при подсчете голосов, по ним не начисляются дивиденды. Они должны быть реализованы по цене не ниже их рыночной стоимости не позднее чем через один год со дня перехода права собственности на выкупаемые акции к обществу, в ином случае общее собрание акционеров должно принять решение об уменьшении уставного капитала общества путем погашения указанных акций.

При этом ст. 29 Федерального закона «Об акционерных обществах» и ст. 101 ГК РФ позволяют эмитенту принять решение о погашении акций в любой



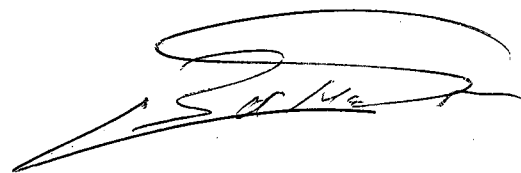
момент времени до истечения годового срока, предусмотренного ст. 76 Федерального закона «Об акционерных обществах», в том случае если такая возможность предусмотрена в уставе эмитента.

Как усматривается из имеющихся материалов, в ходе процедур реорганизации ПАО АНК «Башнефть» на основании и в порядке, предусмотренном ст. 75 Федерального закона «Об акционерных обществах», был произведен выкуп акций по требованиям акционеров, голосовавших на общем собрании против принятия решения о реорганизации или не принимавших участия в голосовании. В соответствии с п. 1 ст. 29 Федерального закона «Об акционерных обществах» общее собрание акционеров ПАО АНК «Башнефть» голосами ПАО АФК «Система», АО «Система-Инвест» и ряда миноритарных акционеров заранее (одновременно с принятием решения о реорганизации) приняло решение об уменьшении уставного капитала общества.

Таким образом, погашение акций, выкупленных по требованиям миноритарных акционеров», не является противоправным действием. В то же время, погашение выкупленных эмитентом акций не является предусмотренным законом случаем, позволяющим требовать возмещения вреда, причиненного правомерными действиями (п. 3 ст. 1064 ГК РФ).

Как изложено при ответе на вопрос № 1, погашение акций не тождественно утрате акций. Эмитент в силу своей правовой природы имеет возможность в любой момент времени выпустить новые акции взамен погашенных. Акции, выкупленные по требованию акционеров на основании положений ст. 75 Федерального закона «Об акционерных обществах», не исключение.

С учетом возмездности правоотношений по купле-продаже акций, общество выкупает акции у миноритарных акционеров по цене не ниже их рыночной стоимости.



Квалификация расходов, понесенных ПАО АНК «Башнефть» на выкуп акций у миноритарных акционеров, в качестве убытка является неправомерной и приведет к неосновательному обогащению на стороне ПАО АНК «Башнефть». Получив под видом убытков денежный эквивалент стоимости выкупленных акций, ПАО АНК «Башнефть» в концепции заявленного иска не возвратит эти акции обратно лицам, у которых они были выкуплены. При этом ПАО АНК «Башнефть» сохранит возможность в любой момент увеличить уставный капитал путем размещения новых акций вместо погашенных. В итоге ПАО АНК «Башнефть» получит необоснованную выгоду.

Концепция убытков, предлагаемая ПАО АНК «Башнефть», фактически подводит к тому, что расходы на выкуп акций должны быть всегда квалифицированы в качестве убытка эмитента в случае, если выкупленные акции не были реализованы третьим лицам. В том числе, когда выкупленные акции по тем или иным причинам были погашены по истечении годичного срока, предусмотренного п. 6 ст. 76 Федерального закона «Об акционерных обществах».

Подобная концепция является необоснованной. Действие, изначально предусмотренное законом и совершаемое в соответствии с предписанной законом процедурой, не может нарушать права общества и, как следствие, признаваться убытком.

На основании изложенного следует прийти к следующим выводам:

1. В случае присоединения одного акционерного общества к другому и наличия в договоре о присоединении условия о погашении в момент присоединения акций присоединяющего общества, принадлежавших присоединяемому обществу, возникновение убытков у общества, к которому осуществлялось присоединение, невозможно. При условии сопоставимости стоимостных показателей 49,9% акций АО «Система-Инвест» и прав

И. И. И.


С. С. С.

требования по займам, принадлежавших ПАО АНК «Башнефть» до реорганизации, и 16,8% собственных акций, полученных ПАО АНК «Башнефть» по итогам реорганизации, говорить об отсутствии встречного предоставления у ПАО АНК «Башнефть» в ходе реорганизации, несмотря на погашение 16,8% собственных акций, не представляется возможным.

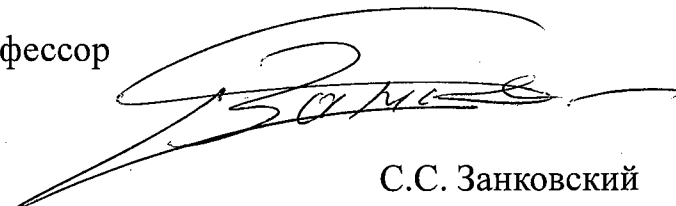
2. У акционерного общества, выкупившего у акционеров собственные акции и заранее, до начала процедуры выкупа, принявшего решение об их погашении, не возникает убыток в размере расходов на выкуп погашенных акций в связи с невозможностью реализовать их другим инвесторам в порядке, предусмотренном п. 6 ст. 76 Федерального закона «Об акционерных обществах».

17 июля 2017 г.

Доктор юридических наук, профессор,
заслуженный деятель науки Российской Федерации

 Т.Е. Абова

Доктор юридических наук, профессор


С.С. Занковский