

## Об особенностях совершения сделок с заинтересованностью в акционерных обществах с участием Российской Федерации\*

### АННОТАЦИЯ

В статье рассмотрены два противоположных подхода по вопросу о необходимости соблюдения процедуры согласования сделок с заинтересованностью между хозяйственными обществами, участником (акционером) которых является Российская Федерация в лице уполномоченных органов.

**КЛЮЧЕВЫЕ СЛОВА:** сделки с заинтересованностью, полномочия акционера, аффилированные лица, акционерные общества с государственным участием.

### ANNOTATION

The article deals with two opposite approaches to compliance with the approval procedure for interested party transactions between involving joint-stock companies, in which the Russian Federation represented by its relevant authorized agencies is a member (shareholder).

**KEY WORDS:** related-party agreements, shareholder's competence, affiliates, government-owned joints-stock companies.

Сделкам с заинтересованностью посвящена глава XI Федерального закона от 26 декабря 1995 года № 208-ФЗ «Об акционерных обществах» (далее — Закон об АО, Закон). Не касаясь всех критериев заинтересованности в совершении сделки, обозначенных в п. 1 ст. 81 Закона, обратимся к интересующему нас: владение 20 и более процентами голосующих акций общества, совершающего сделку, а также общества, являющегося стороной, выгодоприобретателем, посредником или представителем по такой сделке, обязывает совершить ее с соблюдением порядка одобрения такой сделки, предусмотренного ст. 83 Закона об АО.

В соответствии с установленным порядком сделка должна быть одобрена, по общему правилу, советом директоров общества, а при отсутствии кворума независимых директоров или при цене сделки два и более процента балансовой стоимости активов общества по данным его бухгалтерской отчетности на последнюю отчетную дату — общим собранием акционеров. Законом об АО (п. 3 ст. 83) установлены критерии, определяющие независимость члена совета директоров общества. Формально член совета директоров не является зависимым от выдвинувшего его в совет директоров акционера. Исключение составляют случаи избрания членом советов директоров акционером — Российской Федерацией. Так, члены совета директоров признаются независимыми только в том случае, когда были предложены Российской Федерацией как акционером для избрания в совет директоров в качестве именно независимых директоров, при отсутствии же такого указания признать их независимыми нельзя (п. 16 Положения об управлении находящимися в федеральной собственности акциями акционерных обществ и использовании специального права на участие Российской Федерации в

\* Содержание настоящей статьи выражает личное мнение авторов и может не совпадать с позицией Адвокатского бюро «Егоров, Пугинский, Афанасьев и партнеры» и/или клиентов бюро.

управлении акционерными обществами («золотой акции»), утвержденного постановлением Правительства РФ от 3 декабря 2004 года № 738. В таком подходе есть правовая логика, поскольку выдвинутые Российской Федерацией директора голосуют по вопросам управления обществом в соответствии с выданными им директивами, в то время как на независимых директоров директивы не распространяются.

Полномочия РФ как акционера осуществляются в большинстве акционерных обществ Федеральным агентством по управлению федеральным имуществом, в обществах, подведомственных иным федеральным органам власти, полномочия акционера осуществляются такими органами власти. Например, Министерство обороны РФ осуществляет соответствующие полномочия в отношении подведомственных ему организаций (приказ Министра обороны РФ от 26 февраля 2008 года № 85 «Об утверждении Положения об Управлении по координации осуществления прав собственника имущества организаций Министерства обороны Российской Федерации»).

Российская Федерация владеет акциями акционерных обществ как включенных в перечень стратегических (Указ Президента РФ от 4 августа 2004 года № 1009 «Об утверждении перечня стратегических предприятий и стратегических акционерных обществ»), так и не являющихся стратегическими, но даже нестратегические акционерные общества играют огромную роль для государства и выполняют важные экономические или оборонные задачи.

В процессе экономической деятельности общества, контролируемые РФ, могут совершать между собой различные сделки<sup>1</sup>. В большинстве обществ, акционером которых является РФ, ей принадлежит более 20 процентов голосующих акций общества. В силу п. 1 ст. 81 Закона об АО Российская Федерация обладает признаками лица, заинтересованного в совершении сделки.

Поскольку решение об одобрении сделки с заинтересованностью принимается лицами (членами совета директоров или акционерами), не заинтересованными в совершении сделки, это означает, что при этом не учитывается мнение представителей заинтересованного акционера — Российской Федерации.

В правоприменении сложились две противоположные позиции по вопросу о том, можно ли признать РФ заинтересованным акционером и требуется ли соблюдать порядок одобрения сделок с заинтересованностью.

1. Позиция о том, что на РФ распространяются нормы о заинтересованности, основана на буквальном толковании действующего российского законодательства.

Так, в соответствии с п. 2 ст. 48 ГК РФ участие в акционерном обществе наделяет акционера обязательственными правами, которые нельзя квалифицировать иначе как гражданско-правовые. В гражданско-правовых отношениях, в свою очередь, РФ согласно п. 1 ст. 124 ГК РФ выступает на равных началах с иными участниками этих отношений — гражданами и юридическими лицами. Несмотря на то что Российская Федерация не является юридическим лицом, порядок ее участия в гражданских правоотношениях регулируется теми же нормами, которые определяют участие в гражданском обороте юридических лиц, если иное не вытекает из закона или особенностей публично-правовых образований (п. 2 ст. 124 ГК РФ). Случаи неприменения норм о заинтересованности акционеров перечислены в п. 2 ст. 81 Закона об АО. Данный перечень исключений закрытый,

---

<sup>1</sup> Речь не идет о сделках, совершаемых обществами, 100 процентов акций которых принадлежит государству, поскольку в этом случае не требуется одобрения сделки ввиду заинтересованности всех акционеров общества (п. 2 ст. 81 Закона об АО).

и в нем нет указаний на то, что нормы о заинтересованности не применяются в отношении сделок между обществами, акционером которых является Российская Федерация (или иные публично-правовые образования). Соответственно РФ можно признать аффилированным лицом, и сделки, совершаемые акционерными обществами с участием РФ, подпадают под ограничения, установленные Законом об АО для сделок с заинтересованностью.



Вывод о том, что Российская Федерация является аффилированным лицом с обществами, акциями которых она владеет, подтверждается судебной практикой. Так, в постановлении от 10, 14 мая 2007 года № КГ-А40/2855-07 ФАС Московского округа указал, что требования, предъявляемые ст. 4 Закона РСФСР от 22 марта 1991 года № 948-1 «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках» к понятию аффилированного лица, применимы и к РФ, поскольку от ее имени в отношениях, касающихся собственности, выступает Росимущество. В этом же акте суд сделал вывод, что Закон об АО не содержит относительно РФ никаких изъятий из общих требований, связанных с особым публично-правовым статусом государства.

К аналогичному выводу пришел и Десятый арбитражный апелляционный суд в постановлении от 18 октября 2006 года № А41-К1-11240/06, указав, что Росимущество является аффилированным лицом не только с акционерным обществом, более 20 процентами акций которого владеет РФ, но и с дочерними обществами такого акционерного общества. Соответственно для совершения сделок такими обществами или в их интересах требуется одобрение в порядке, предусмотренном ст. 83 Закона об АО.

2. Позиция, которая состоит в том, что на акционера не распространяются нормы о заинтересованности при совершении сделок, основана на толковании «от обратного» действующих норм российского законодательства. В частности, заинтересованность предполагает наличие аффилированности между акционером и акционерным обществом. Закон об АО не содержит понятия аффилированных лиц, но в ст. 93 есть отсылочная норма к действующему российскому законодательству. Понятие и субъектный состав аффилированных лиц закреплены в Законе РСФСР «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках». Согласно ст. 4 Закона аффилированные лица — это физические и юридические лица, способные оказывать влияние на деятельность юридических и (или) физических лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность, то есть положения данного Закона применимы к хозяйствующим субъектам, определенным в ч. 6 ст. 4. Поскольку Российская Федерация не перечислена в качестве хозяйствующего субъекта и нет иных прямых указаний на то, что нормы, определяющие понятия аффилированности и группы лиц, применяются к публично-правовым образованиям, РФ не может быть признана заинтересованным лицом.

В соответствии с ч. 6 ст. 13 АПК РФ в случаях, если спорные отношения прямо не урегулированы федеральным законом и другими правовыми актами или соглашением сторон и отсутствует применимый к ним обычай делового оборота, к таким отношениям, если это не противоречит их существу, арбитражные суды применяют нормы права, регулирующие сходные отношения (аналогия закона), а при отсутствии таких норм рассматривают дела исходя из общих начал и смысла федеральных законов и иных нормативных правовых актов (аналогия права).

Вместе с тем нормы права об аффилированности лица не могут быть применены по аналогии к РФ как к участнику акционерных правоотношений в силу п. 2 ст. 124 ГК РФ, где предусмотрено исключение для Российской Федерации исходя из особенностей ее как субъекта права. Особенность рассматриваемых правоот-

ношений в наличии специальной цели, преследуемой государством при участии в акционерных правоотношениях.

Понятие аффилированности предполагает связь между субъектами, которая носит коммерческий характер, а участие РФ в акционерных обществах зачастую обусловлено не целью извлечения прибыли при осуществлении коммерческой деятельности, а целью сохранения контроля за стратегически значимой отраслью хозяйства и использования возможности при помощи владения контрольным пакетом акций осуществлять функции управления данным обществом. Применение же к РФ норм об аффилированности и заинтересованности приведет к результату, противоположному цели участия государства в акционерных обществах: государство будет лишено возможности оказывать влияние на деятельность акционерного общества, управлять им, что противоречит целям и задачам государства по осуществлению контроля за социально значимыми отраслями, поскольку в силу пп. 2, 3, 4 ст. 83 Закона об АО одобрение сделки с заинтересованностью будет приниматься без учета голосов представителей Российской Федерации.

Таким образом, к Российской Федерации неприменимы нормы о заинтересованности Закона об АО. Данная позиция находит подтверждение в судебной практике (постановления ФАС Восточно-Сибирского округа от 20 февраля 2008 года № А33-33865/05-Ф02-7411/06, ФАС Московского округа от 20 мая 2011 года по делу № А40-79121/10-144-441).

Кроме того, она разделяется Банком России в отношении кредитных организаций<sup>2</sup>, Министерством экономического развития РФ<sup>3</sup> и специалистами<sup>4</sup>.

\* \* \*

Подводя итоги, можно констатировать, что имеется правовая неопределенность в толковании ст. 124 ГК РФ: применимы к РФ нормы о заинтересованности как к любому субъекту акционерных правоотношений или РФ нельзя признавать заинтересованным акционером в силу ее особенностей как субъекта права?

На наш взгляд, правильной является вторая из рассмотренных точек зрения, поскольку действие в отношении Российской Федерации положений о сделках с заинтересованностью лишает представителей государства возможности влиять на сделки между обществами, акционером которых является Российская Федерация. На практике это означает, что сделки между стратегическими предприятиями могут совершаться только в зависимости от воли миноритарных акционеров, интересы которых не всегда совпадают с интересами Российской Федерации.

Для разрешения рассмотренных вопросов целесообразно внести изменения в федеральное законодательство или получить ответы на них путем судебного толкования в разъяснениях ВАС РФ.

**Д. ВЕДЕРНИКОВ,**

**А. БАШИРОВ,**

юристы Адвокатского бюро

«Егоров, Пугинский, Афанасьев и партнеры»

<sup>2</sup> Письмо ЦБ РФ от 19 ноября 2007 года № 33-2-14/5345.

<sup>3</sup> Письмо Минэкономразвития России от 16 ноября 2009 года № Д06-3271.

<sup>4</sup> Вавулин Д. А., Федотов В. Н. К вопросу об отнесении Российской Федерации к аффилированным лицам юридического лица для целей ст. 84.2 Закона «Об акционерных обществах» // Право и экономика, 2011, № 6.