

**Гусейнов Т.А.**

Старший юрист  
АБ «Егоров, Пугинский,  
Афанасьев и партнеры»

# Практические проблемы создания совместных предприятий в форме непубличного АО

Одним из первых вопросов при создании совместных предприятий<sup>1</sup> является вопрос о форме будущей корпорации.

После реформы юридических лиц, разделившей все корпорации на публичные и непубличные, ответ, казалось бы, должен быть очевиден. Для создания совместного предприятия больше подходит непубличная корпорация, остается лишь выбрать: в долях или акциях участники совместного предприятия хотят видеть свой уставный капитал.

В идеальном мире на этом бы данная статья и закончилась, но отечественный правопорядок дает инвесторам дополнительную пищу для размышлений. Главной причиной неопределенности регулирования является отсутствие гармонизации положений Гражданского кодекса РФ (далее — ГК РФ) и специального корпоративного законодательства.

Вернемся немного в прошлое, чтобы проследить истоки проблем, которые будут рассмотрены в настоящей статье.

Положения о разделении корпораций на публичные и непубличные появились в законодательстве в 2014 г.<sup>2</sup>, но нормы специального корпоративного законодательства до сих пор так полноценно и не приведены в соответствие с нормами ГК РФ. При этом 99-ФЗ прямо предусматривал, что впредь до приведения специального законодательства в соответствие с ГК РФ (в редакции 99-ФЗ) оно должно применяться постольку, поскольку оно не противоречит положениям ГК РФ.

В 2015 г. в Федеральный закон «Об акционерных обществах» (далее — Закон об АО)

<sup>1</sup> Далее — СП.

<sup>2</sup> См. Федеральный закон от 05.05.2014 № 99-ФЗ «О внесении изменений в главу 4 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации и о признании утратившими силу отдельных положений законодательных актов Российской Федерации» (далее — 99-ФЗ).

были внесены нормы о делении акционерных обществ (далее — АО) на публичные и непубличные, о возможностях ограничить отчуждение акций непубличного АО (через преимущественное право, согласие на отчуждение), возможности перераспределения компетенции общего собрания акционеров (далее — ОСА) и совета директоров и другие новеллы<sup>3</sup>. Между тем данные поправки не отразили всех положений ГК РФ в отношении статуса непубличного общества. На практике это стало основанием для появления вопроса о том, имеют ли положения ГК РФ в данный момент приоритет над положениями Закона об АО в той части, в которой положения последнего не отражают нововведения реформы 2014 г., либо мы должны решать коллизию общей и специальной нормы по общим правилам, отдавая предпочтение специальной норме.

**Практическая важность решения данной проблемы кроется в том, что СП не является вещью в себе, а взаимодействует с различными участниками оборота, в том числе регистраторами, нотариусами, банками, государственными органами, у каждого из которых может быть свой ответ на заданный вопрос.**

**В данной статье мы постараемся не только рассмотреть существующие проблемы создания СП в форме АО, но и предложить, где возможно, их решение, примирив положения ГК РФ и Закона об АО.**

### **Закрепление непропорционального объема прав акционеров**

В соответствии с п. 1 ст. 66 ГК РФ по общему правилу объем правомочий участников

хозяйственного общества определяется пропорционально их долям в уставном капитале общества. При этом иной объем правомочий участников непубличного хозяйственного общества может быть предусмотрен уставом общества, а также корпоративным договором при условии внесения сведений о наличии такого договора и о предусмотренном им объеме правомочий участников общества в единый государственный реестр юридических лиц (далее — ЕГРЮЛ).

**Необходимо отметить, что положение ГК РФ выше о закреплении диспропорционального объема правомочий участников в корпоративном договоре в настоящее время неработоспособно для любых непубличных корпораций, поскольку правила ведения ЕГРЮЛ не приспособлены для включения информации о наличии такого корпоративного договора<sup>4</sup>.**

В таком случае остается возможность предусмотреть положения о непропорциональном объеме прав участников непубличной корпорации в ее уставе.

Под диспропорциональным объемом прав акционеров мы подразумеваем ситуацию, когда уровень прав акционера (в частности, корпоративный контроль) не зависит от размера доли акционера в уставном капитале: например, акционер, владеющей 40% акций общества, при решении определенного вопроса на собрании владеет 60% голосов, а владелец 60% акций при решении данного вопроса — 40% голосов.

Закон об АО предусматривает положения о том, что каждая обыкновенная акция общества предоставляет акционеру — ее владельцу одинаковый объем прав (п. 1 ст. 31 Закона об АО). Более того,

<sup>3</sup> См. Федеральный закон от 29.06.2015 No 210-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации и признании утратившими силу отдельных положений законодательных актов Российской Федерации».

<sup>4</sup> При этом, на наш взгляд, это не мешает сторонам корпоративного договора включать такие договоренности в проект корпоративного договора, принимая во внимание, что они не будут иметь силы для третьих лиц.