

Типовые ошибки при проведении ГОСА

ОШИБКИ ПРИ ОПРЕДЕЛЕНИИ КВОРУМА

А Признание привилегированных акций голосующими.

Федеральный закон от 26.12.1995 N 208-ФЗ «Об акционерных обществах» (далее Закон об АО) устанавливает, что уставом общества должны быть обязательно определены размер дивиденда и (или) стоимость, выплачиваемая при ликвидации общества (ликвидационная стоимость).

Таким образом, уставом общества может быть определены:

- только размер дивиденда;
- только ликвидационная стоимость;
- или размер дивиденда и ликвидационная стоимость одновременно.

Статья 32 Закона об АО «Права акционеров - владельцев привилегированных акций общества».

Акционеры - владельцы привилегированных акций определенного типа, размер дивиденда по которым определен в уставе общества, за исключением акционеров - владельцев кумулятивных привилегированных акций, имеют право участвовать в общем собрании акционеров с правом голоса по всем вопросам его компетенции, начиная с собрания, следующего за годовым общим собранием акционеров, на котором независимо от причин не было принято решение о выплате дивидендов или было принято решение о неполной выплате дивидендов по привилегированным акциям этого типа. Право акционеров - владельцев привилегированных акций такого типа участвовать в общем собрании акционеров прекращается с момента первой выплаты по указанным акциям дивидендов в полном размере.



п. 5 ст. 32 Закона об АО «Права акционеров - владельцев привилегированных акций общества».

В соответствии с Постановлением Пленума ВАС РФ от 18.11.2003 N 19 (ред. от 16.05.2014) «О некоторых вопросах применения Федерального закона «Об акционерных обществах» «Если обществом не принято решение о выплате дивидендов по привилегированным акциям (одного или нескольких типов), размер дивидендов по которым определен в уставе общества, или принято решение о выплате их в неполном размере, владельцы таких акций приобретают право голоса на общем собрании акционеров по всем вопросам его компетенции. Если не принято решение о полной выплате дивидендов по итогам года, акционеры - владельцы привилегированных акций пользуются правом голоса, начиная с общего собрания акционеров, следующего за годовым (пункт 5 статьи 32 Закона). В случае непринятия решения о полной выплате дивидендов по результатам первого квартала, полугодия, девяти месяцев владельцам привилегированных акций, по которым в уставе определен размер дивидендов по результатам указанных периодов, соответствующие акционеры приобретают право голоса на общем собрании акционеров, начиная с первого собрания, которое будет созвано по истечении установленного Законом трехмесячного срока для принятия соответствующего решения. Право владельцев привилегированных акций участвовать в голосовании на общем собрании акционеров прекращается с момента первой выплаты дивидендов по указанным акциям в полном размере.»

Если Уставом акционерного общества для привилегированных акций определена только ликвидационная стоимость акций, то право голоса, при отсутствии выплаты дивидендов, не возникает.

В Незаконное избрание ревизора.

Согласно п. 4.31. Положения об общих собраниях акционеров» (утв. Банком России 16.11.2018 N 660-П) (далее Положение N 660-П) в случае если одновременно с вопросом об избрании членов ревизионной ко-



**ГРУППА
КОМПАНИЙ
ГИК**

**ИНСТИТУТ КОРПОРАТИВНЫХ
ТЕХНОЛОГИЙ**



миссии общества, когда наличие ревизионной комиссии является для общества обязательным, в повестку дня общего собрания включены вопросы об избрании членов совета директоров (наблюдательного совета) общества и (или) об образовании исполнительного органа общества, при подведении итогов голосования по вопросу об избрании членов ревизионной комиссии общества не учитываются голоса по акциям, принадлежащим кандидатам, которые были избраны в состав совета директоров (наблюдательного совета) общества на должность единоличного исполнительного органа или в состав коллегиального исполнительного органа общества.

При этом голоса по акциям, принадлежащим членам совета директоров (наблюдательного совета) общества, единоличному исполнительному органу и членам коллегиального исполнительного органа общества, полномочия которых были прекращены, учитываются при определении кворума и подведении итогов голосования по вопросу об избрании членов ревизионной комиссии общества.

Следует отметить требования п.6 ст. 85 Закона об АО «Ревизионная комиссия общества»:

Члены ревизионной комиссии общества не могут одновременно являться членами совета директоров (наблюдательного совета) общества, а также занимать иные должности в органах управления общества.

Акции, принадлежащие членам совета директоров (наблюдательного совета) общества или лицам, занимающим должности в органах управления общества, не могут участвовать в голосовании при избрании членов ревизионной комиссии общества.



С Отсутствие учета ограничений по голосам в связи с не направлением оферты.

Обязательное предложение о приобретении акций публичного общества, а также иных эмиссионных ценных бумаг, конвертируемых в акции публичного общества (ст. 84.2 Закона об АО).

С момента приобретения более 30 процентов общего количества акций публичного общества, указанных в пункте 1 ст. 84.2 (обыкновенные акции и привилегированные акции публичного общества, предоставляющих право голоса в соответствии с пунктом 5 статьи 32 Закона об АО), и до даты направления в публичное общество обязательного предложения, соответствующего требованиям настоящей статьи, лицо, указанное в пункте 1 ст. 84.2, и его аффилированные лица имеют право голоса только по акциям, составляющим 30 процентов таких акций. При этом остальные акции, принадлежащие этому лицу и его аффилированным лицам, голосующими акциями не считаются и при определении кворума не учитываются.

Правила настоящей статьи распространяются на приобретение доли акций публичного общества (указанных в пункте 1 статьи 84.1 настоящего Федерального закона), превышающей 50 и 75 процентов общего количества таких акций публичного общества. В этом случае установленные пунктом 6 настоящей статьи ограничения распространяются только в отношении вновь приобретенных акций, превышающих соответствующую долю.

ОШИБКИ ПРИ ИЗБРАНИИ СОВЕТА ДИРЕКТОРОВ

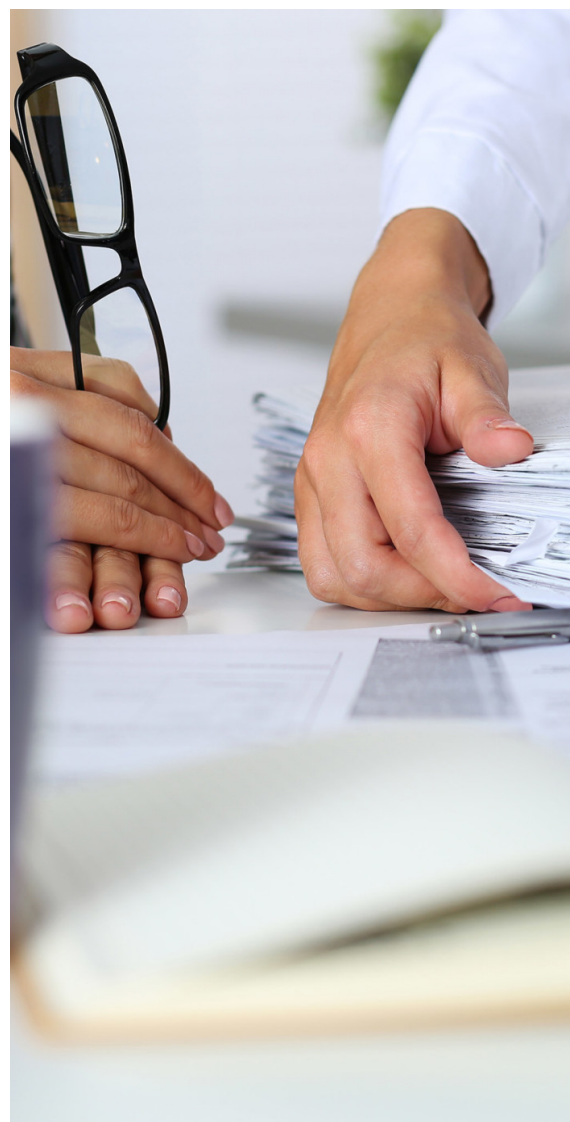
А Отсутствие информации о кумулятивном голосовании.

До 17.03.2004 г. кумулятивное голосование было обязательным только для акционерных обществ, в которых акционеров - владельцев голосующих акций было более одной тыс. В остальных акционерных обществах (с числом акционеров - владельцев обыкновенных акций общества менее одной тыс.) кумулятивное голосование могло быть предусмотрено уставом.



**ГРУППА
КОМПАНИЙ
ГИК**

**ИНСТИТУТ КОРПОРАТИВНЫХ
ТЕХНОЛОГИЙ**



Федеральный закон от 24.02.2004 г. N 5-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «Об акционерных обществах» убрал разграничения между обществами (выборы членов совета директоров (наблюдательного совета) в любом акционерном обществе осуществляются только кумулятивным голосованием).

«Целью кумулятивного голосования является защита интересов миноритарных акционеров путем предоставления им реальной возможности избирать определенных кандидатов в совет директоров (если бы совет директоров избирался обычным порядком, то все директора могли бы быть избраны мажоритарными акционерами)» (Постановление ФАС Северо-Кавказского округа от 23 ноября 2005 г. N Ф08-5523/2005).

Согласно п. 2.27 Положения об общих собраниях акционеров (утв. Банком России 16.11.2018 N 660-П) в бюллетене для голосования, которым осуществляется кумулятивное голосование по вопросу об избрании членов совета директоров (наблюдательного совета) общества, а если уставом непубличного общества предусмотрено кумулятивное голосование по вопросам об избрании членов иных органов непубличного общества, также по таким вопросам, помимо разъяснения существа кумулятивного голосования должно содержаться разъяснение о том, что дробная часть голоса, полученная в результате умножения числа голосов, принадлежащих акционеру - владельцу дробной акции, на число лиц, которые должны быть избраны в совет директоров (наблюдательный совет) или иной орган общества, может быть отдана только за одного кандидата.

Таким образом, отсутствие в бюллетене, которым осуществляется кумулятивное голосование, разъяснения существа такого голосования является как нарушением требования п. 4 ст. 66 Федерального закона «Об акционерных обществах», так и нарушением права акционера на получение необходимой для реализации его прав информации, в том числе о правилах определения количества голосов, которыми он вправе голосовать.



В Неправильное определение принципов кумулятивного голосования.



**ГРУППА
КОМПАНИЙ
ГИК**

**ИНСТИТУТ КОРПОРАТИВНЫХ
ТЕХНОЛОГИЙ**

Согласно п. 4 ст. 66 Закона об АО выборы членов совета директоров (наблюдательного совета) общества осуществляются кумулятивным голосованием. При кумулятивном голосовании число голосов, принадлежащих каждому акционеру, умножается на число лиц, которые должны быть избраны в совет директоров (наблюдательный совет) общества, и акционер вправе отдать полученные таким образом голоса полностью за одного кандидата или распределить их между двумя и более кандидатами.

Избранными в состав совета директоров (наблюдательного совета) общества считаются кандидаты, набравшие наибольшее число голосов.

При кумулятивном голосовании образуется так называемый проходной балл: если совет директоров состоит, например, из 7 членов, то проходной балл составит 14,3% ($100 : 7$). Обладая таким количеством голосов, акционер или группа акционеров (в совокупности) могут отдать их за одного кандидата, и он войдет в состав совета директоров, даже если все остальные акционеры отдадут свои голоса за других кандидатов. Акционер или группа акционеров в совокупности, обладающие контрольным пакетом акций, лишаются «монопольного» права формировать по своему усмотрению весь состав совета директоров. Так как на практике редко достигается 100%-ное участие акционеров в годовом общем собрании, при 7 членах совета директоров достаточно обладать 10 - 12% голосующих акций для того, чтобы избрать в состав совета директоров «своего» кандидата. Если, например, в годовом общем собрании участвуют акционеры, которым принадлежит 76,6% голосующих акций, то «проходной балл» составляет 10,9%, т.е. акционер (или группа акционеров, отдающая свои голоса за одного кандидата), обладаю-



щий 11% голосующих акций, имеет гарантированную законом возможность «провести» своего кандидата в состав директоров.

Кумулятивное голосование предполагает активное участие акционеров и в процессе выдвижения кандидатов в совет директоров, и в самом годовом собрании акционеров. Кумулятивное голосование имеет реальный смысл только в том случае, если число кандидатов в совет директоров превысит предусмотренный уставом количественный состав совета директоров. Если, например, на 7 мест в бюллетень для голосования будет включено 7 кандидатур, то все они будут избраны в совет директоров. Правда, за одним редким исключением: если за кого-либо не будет подано ни одного голоса, то он, естественно, не будет избран в совет директоров.

D Неправильное отражение порядка голосования по процедурным вопросам.

Голосование на общем собрании акционеров осуществляется по принципу «одна голосующая акция общества - один голос», за исключением проведения кумулятивного голосования в случае, предусмотренном Законом об АО (ст. 59 Закона об АО).

Решение (решения) по порядку ведения общего собрания, проводимого в форме собрания, включая решения по вопросам избрания председательствующего на общем собрании (президиума общего собрания), определения времени для докладов по вопросам повестки дня и обсуждения вопросов повестки дня общего собрания, **не должно приниматься способом, предусматривающим голосование путем направления заполненных бюллетеней**, а также путем дачи указания (инструкции) клиентскому номинальному держателю и направления им сообщения о волеизъявлении акционера, если иное не предусмотрено уставом или внутренним документом общества, регулирующим деятельность общего собрания. Уставом или внутренним документом общества, регулирующим деятельность



общего собрания, может быть предусмотрен иной порядок принятия соответствующего решения.

Таким образом, итоги голосования по процедурным вопросам подводятся с учетом общего принципа голосования - «одна голосующая акция общества - один голос». Особенностью подведения итогов по данным вопросам является то, что они подводятся непосредственно после проведения голосования по ним.

После открытия общего собрания председательствующий выносит на обсуждение каждый из вопросов повестки. Перед голосованием возможно проведение обсуждения по каждому из них. Информация о выступавших лицах и о содержании их выступлений должна быть отражена в протоколе.

Общее собрание следует проводить таким образом, чтобы акционеры могли принять обоснованные решения по всем вопросам повестки дня.

Участникам собрания должна быть предоставлена возможность беспрепятственно общаться и консультироваться друг с другом по вопросам голосования, не нарушая порядок ведения собрания.

Лица, зарегистрировавшиеся для участия в общем собрании, проводимом в форме собрания, вправе голосовать по всем вопросам повестки дня с момента открытия собрания и до его закрытия. Если в соответствии с уставом, внутренним документом общества, регулирующим деятельность общего собрания, или решением общего собрания, определяющим порядок ведения собрания, итоги голосования и решения, принятые общим собранием, оглашаются на этом собрании, - с момента открытия общего собрания и до момента начала подсчета голосов по вопросам повестки дня. Данное правило не распространяется на голосование по вопросу о порядке ведения общего собрания.

После того как завершено обсуждение последнего вопроса повестки дня (последнего вопроса повестки дня,



по которому имеется кворум) и до закрытия собрания (начала подсчета голосов), лицам, не проголосовавшим до этого момента, должно быть предоставлено время для голосования (п. 4.16 Положения N 660-П).

Решение принимается путем голосования. Решение считается принятым, если за его принятие отдано необходимое в соответствии с Законом об АО количество голосов.

По каждому вопросу повестки дня принимается только отдельное (самостоятельное) решение (абз. 3 п. 2 ст. 49 Закона об АО).

Е Неверное определение принципов кумулятивно-го голосования при неутвержденном уставом количественном составе Совета директоров.

Количественный состав совета директоров (наблюдательного совета) общества определяется уставом общества или решением общего собрания акционеров, но не может быть менее чем пять членов (п. 3 ст. 66 Закона об АО).

Данная норма содержит важные моменты. Во-первых, количественный состав не может быть менее 5 членов. Во-вторых, данные о количественном составе должны быть зафиксированы в уставе общества или в протоколе общего собрания. В последнем случае у общества может возникнуть ряд вопросов, например, вправе ли общество на одном общем собрании акционеров утвердить количественный состав и избрать в данном количественном составе Совет директоров (Наблюдательный совет)?

К сожалению законодательно не зафиксирован четкий ответ на данный вопрос, только анализ ряда норм Закона об АО и Положения N 660-П может позволить сделать следующий вывод:

Регистрация лиц, имеющих право на участие в общем собрании, не зарегистрировавшихся для участия в общем собрании до его открытия, заканчивается после завершения обсуждения последнего вопроса повестки дня общего собрания (последнего вопроса повестки



дня общего собрания, по которому имеется кворум) и до начала времени, которое предоставляется для голосования лицам, не проголосовавшим до этого момента (4.12 Положения N 660-П).

Лица, зарегистрировавшиеся для участия в общем собрании, проводимом в форме собрания, вправе голосовать по всем вопросам повестки дня с момента открытия общего собрания и до его закрытия, а если итоги голосования и решения, принятые общим собранием, оглашаются на общем собрании - с момента открытия общего собрания и до момента начала подсчета голосов по вопросам повестки дня общего собрания (п. 4.16 Положения N 660-П).

Таким образом, акционеру дается время на голосование, а также право самостоятельно определить в какой последовательности он будет голосовать за тот или иной вопрос повестки дня.

Итоги голосования подводятся по всем вопросам повестки дня после завершения регистрации участников собрания, следовательно, счетная комиссия не может подвести итоги голосования о количественном составе Совета директоров, объявить данные итоги, а затем перейти к обсуждению и голосованию об избрании членов совета директоров.

Из вышеизложенного следует, что при избрании членов совета директоров годовым (внеочередным) общим собранием, акционеры должны руководствоваться решением предыдущего собрания, которое определило количественный состав этого органа, так как количественный состав избираемого совета директоров, должен быть известен голосующим – заблаговременно.



ОТСУТСТВИЕ И/ИЛИ НЕВЕРНОЕ ОФОРМЛЕНИЕ ОБЯЗАТЕЛЬНЫХ РЕКВИЗИТОВ ПРОТОКОЛА

А Ненадлежащее оформление места проведения ГОСА.

Нормы Закона об АО и Положения N 660-П не содержат обязанности указания в протоколе общего собрания акционеров и сообщении о проведении общего собрания акционеров номера офиса, в котором будет проводиться собрание акционеров, однако в определенных случаях неуказание такой информации может быть расценено арбитражным судом как то, что сообщение о проведении общего собрания акционеров содержит неполные сведения о месте проведения собрания, что может повлечь отсутствие у лиц, имеющих право на участие в общем собрании акционеров, реальной возможности найти помещение, в котором проводится собрание.



Президиум ВАС РФ в Постановлении от 19.11.2013 г. N 9515/13 по делу N А40-20109/12-137-211 указал, что неуказание конкретного места проведения собрания является нарушением требований Закона N 208-ФЗ и ущемляет права и законные интересы акционера. Учитывая, что сообщение о проведении общего собрания акционеров направляется акционерам в целях реализации их права на участие в нем, в сообщении должны быть указаны дата, место, время проведения общего собрания акционеров, в том числе информация о номере помещения, подъезда и коде.

На основании изложенного можно сделать вывод, что отсутствие в сообщении о проведении общего собрания акционеров указания номера офиса (помещения),

в котором будет проводиться годовое (внеочередное) общее собрание акционеров, и отсутствие у акционера реальной возможности найти офисное помещение, в котором проводилось собрание акционеров, свидетельствуют о наличии у акционера правовых оснований для обжалования принятого решения общего собрания акционеров. Информация о месте проведения общего собрания акционеров, указанная в сообщении о проведении общего собрания акционеров должна дублироваться в протокол общего собрания акционеров.



**ГРУППА
КОМПАНИЙ
ГИК**

**ИНСТИТУТ КОРПОРАТИВНЫХ
ТЕХНОЛОГИЙ**

В Недостаточный срок для регистрации участников собрания.

При подготовке к проведению общего собрания, помимо принятия решений по вопросам, указанным в пункте 1 статьи 54 Закона об АО, должны быть приняты решения об определении типа (типов) привилегированных акций, владельцы которых обладают правом голоса по вопросам повестки дня общего собрания, а при подготовке к проведению общего собрания, проводимого в форме собрания, - также о времени начала регистрации лиц, участвующих в таком общем собрании (п. 2.20 Положения N 660-П).

К назначенному времени акционеры должны прибыть для прохождения процедуры регистрации для участия в собрании, где члены счетной комиссии сверяют документы, удостоверяющие личность акционеров, с данными, содержащимися в списке лиц, имеющих право на участие в собрании.

Регистрация лиц, имеющих право на участие в общем собрании, не зарегистрировавшихся для участия в общем собрании до его открытия, заканчивается после завершения обсуждения последнего вопроса повестки дня общего собрания (последнего вопроса повестки



дня общего собрания, по которому имеется кворум) и до начала времени, которое предоставляется для голосования лицам, не проголосовавшим до этого момента (4.12 Положения N 660-П). Таким образом у опоздавших акционеров есть право зарегистрироваться вплоть до момента закрытия собрания, пока не по всем вопросам повестки дня прошло голосование.

Предоставление недостаточного времени для регистрации акционеров ведет к ущемлению права акционера на участие в общем собрании, а следовательно свидетельствуют о наличии у акционера правовых оснований для обжалования принятого решения общего собрания акционеров.

С Не включение в протокол письменных мнений по результатам голосования (бюллетени).

Ст. 181.5 Гражданского кодекса Российской Федерации от 30.11.1994 N 51-ФЗ предусматривает исчерпывающий перечень оснований ничтожности решений собраний, однако если анализировать судебную практику можно назвать и другие основания, например, отсутствие обязательного нотариального удостоверения.

С 01 января 2017 года вступила в силу норма Федерального закона от 26.12.1995 № 208-ФЗ «Об акционерных обществах», которая предусматривает, что в акционерном обществе с числом акционеров - владельцев голосующих акций 50 и более, общество обязано направить бюллетень для голосования или вручить под роспись каждому лицу, зарегистрированному в реестре акционеров общества и имеющему право на участие в общем собрании акционеров. В случае проведения общего собрания акционеров в очной форме в обществе, осуществляющем направление или вручение бюллетеней в соответствии с п. 2 ст. 60 Федерального закона от 26.12.1995 № 208-ФЗ «Об акционерных обществах», может возникнуть ситуация, когда часть акционеров придет непосредственно на собрание, а другая часть, получившая все бюллетени для голосования, заполнит их и направит в адрес общества (т.е. в данном случае такое голосование можно рассматривать как заочное).



Статья 67.1 Гражданского кодекса Российской Федерации предусматривает, что принятие общим собранием Общества решения и состав участников Общества, присутствовавших при его принятии в отношении непубличного акционерного общества может подтверждаться нотариусом. Пункт 6.1 Пособия по удостоверению нотариусом принятия общим собранием участников хозяйственного общества решения и состава участников общества, присутствовавших при его принятии, относит проведение общего собрания путем заочного голосования как основание для отказа в совершении нотариальных действий по удостоверению факта присутствия акционеров или участников и принятия ими решений в общем собрании, так как удостоверению подлежит факт присутствия лица в определенном месте.

Буквально применяя норму статьи 67.1 ГК РФ нотариусу для совершения указанного нотариального действия необходимо физическое присутствие участников в месте проведения собрания. Иной порядок совершения указанного нотариального действия должен быть установлен законодательным актом.

Обращаем ваше внимание, что если в общество поступят заполненные бюллетени от акционеров, нотариус может отказаться от обязательного нотариального удостоверения.

Согласно п. 107 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 N 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» решения очных собраний участников хозяйственных обществ, не удостоверенные нотариусом или лицом, осуществляющим ведение реестра акционеров и выполняющим функции счетной комиссии, в порядке, установленном подпунктами 1 - 3 пункта 3 статьи 67.1 ГК РФ, если иной способ удостоверения не предусмотрен уставом общества с ограниченной ответственностью либо решением общего собрания участников такого общества, принятым участниками общества единогласно, являются ничтожными применительно к пункту 3 статьи 163 ГК РФ.

Центральный банк Российской Федерации по данному вопросу четких комментариев не дает.

