

УДК 346.21

А. В. Смитюх, канд. юрид. наук, доцент
Одесский национальный университет имени И. И. Мечникова
Кафедра административного и хозяйственного права
Французский бульвар, 24/26, Одесса, 65058, Украина

ПРИВИЛЕГИРОВАННЫЕ ДОЛИ КОРПОРАТИВНЫХ ПРЕДПРИЯТИЙ

В статье исследуется законодательство Украины об акционерных, коммандитных обществах и производственных кооперативах, формулируется концепция привилегированных корпоративных долей, предлагаются критерии универсального деления корпоративных долей всех видов корпоративных предприятий на простые и привилегированные, с возможностью последующего закрепления концепции в действующем законодательстве.

Ключевые слова: акции, привилегированные акции, доли в уставном капитале, привилегированные доли.

Постановка проблемы. Деление акций на простые и привилегированные возникло еще в XIX веке и известно многим правовым системам.

Г. Ф. Шершеневич определял привилегированные акции как акции «которые предоставляют обладателям их какие-нибудь преимущества по сравнению с правами, соединенными с простой акцией» [1, 15], И. Т. Тарасов отмечал, что «характеристическая черта привилегированных акций в отношении к простым заключается в определенности и гарантии дивиденда» [2, 212].

Ч. 3 ст. 20 действующего Закона Украины «Об акционерных обществах» также делит акции на простые и привилегированные, вместе с тем, данное деление не касается иных, отличных от акций оборотоспособных символов корпоративных прав – долей в уставных (складочных) капиталах других хозяйственных обществ и паев производственных кооперативов.

Анализ последних исследований и публикаций. Украинские авторы обходят вниманием проблематику привилегированных акций, ограничиваясь общими высказываниями. Вопрос по внедрению разделения на типы корпоративных долей, отличных от акций (долей в уставных, складочных капиталах хозяйственных обществ и паев в производственных кооперативах) не исследовался.

Цель статьи состоит в формулировании концепции привилегированных корпоративных долей, разработке критериев универсального деления корпоративных долей всех видов корпоративных предприятий на простые и привилегированные, с возможностью последующего закрепления концепции в действующем законодательстве.

Изложение основного материала. В соответствии с Законом Украины «Об акционерных обществах» (ст. ст. 20, 26, 27, 30) различия между простыми и привилегированными акциями заключаются в следующих аспектах:

1. Аспект дивидендов: простая акция предоставляет акционеру право получить дивиденды за счет прибыли, при ее наличии, в случае, если общее собрание АО примет решение о выплате дивидендов и в размере, определенном таким решением, в то время как привилегированная акция дает право получить дивиденды не только за счет прибыли, но, также, при ее отсутствии – за счет средств резервного фонда общества, независимо от решения общего собрания в размере, предусмотренном уставом акционерного общества.

2. Аспект права голоса: простая акция предоставляет акционеру один голос для решения каждого вопроса на общем собрании, кроме случаев проведения кумулятивного голосования (когда количество голосов акционера умножаются на количество мест в избираемом органе), тогда как привилегированная акция предоставляет акционеру один голос только по некоторым вопросам: прекращение АО, вследствие которого происходит конвертация привилегированных акций данного класса в привилегированные акции другого класса, простые акции или другие ценные бумаги; внесение в устав акционерного общества

изменений, предусматривающих ограничение прав акционеров – собственников данного класса привилегированных акций; внесение в устав АО изменений, предусматривающих размещение нового класса привилегированных акций, собственники которых будут иметь преимущество относительно очередности получения дивидендов или выплат в случае ликвидации АО, или увеличение объема прав акционеров – собственников размещенных классов привилегированных акций, имеющих преимущество относительно очередности получения дивидендов либо выплат в случае ликвидации АО. Право голоса по другим вопросам акционер – собственник привилегированной акции имеет только в случаях, прямо предусмотренных уставом АО.

3. Аспект равенства прав: все простые акции предоставляют акционеру одинаковый объем прав в отношении общества, в то время как привилегированные акции АО могут делиться на классы, предоставляющие различный объем прав и различную очередность на получение дивидендов, т.е. привилегированные акции одного общества разных классов будут иметь разную степень привилегированности. При этом привилегированные акции одного класса предоставляют одинаковый объем прав.

4. Аспект распространения: все акции акционерного общества могут быть простыми, тогда как привилегированными могут быть не более 25% акций АО.

При этом и публичные и частные акционерные общества могут выпускать как простые так и привилегированные акции.

Анализ законодательства позволяет провести определенные аналогии между указанными нормами и нормами, регулирующими деятельность кооперативов и командитных обществ.

Так, в командитном обществе наряду с одним или несколькими участниками, осуществляющими от имени товарищества предпринимательскую деятельность и несущими ответственность по обязательствам общества всем своим имуществом, имеется один или несколько участников, ответственность которых ограничивается вкладом в имущество общества (вкладчиков), и которые не участвуют в деятельности общества, зато имеют преимущественное право на возврат их вкладов при ликвидации общества, при этом совокупность долей вкладчиков не может превышать 50% складочного капитала командитного товарищества (ст.ст. 133, 135, 137, 139 ГК Украины).

Схожим образом, в кооперативах наряду с членами могут участвовать ассоциированные члены, имеющие право лишь совещательного (т.е. не решающего) голоса и преимущественное право на получение пая при ликвидации кооператива (ст. 14 Закона Украины «О кооперации»).

Рассмотренное выше правовое регулирование построено на принципиально подобных началах: участие в формировании имущества определенного корпоративного предприятия может наделять участника двумя различными комплексами прав. Один из этих комплексов предусматривает полноту прав по управлению корпоративным предприятием, другой – ограничивает либо лишает участника права участвовать в управлении делами предприятия, однако, в свою очередь, предоставляет преимущества в реализации имущественных корпоративных прав, а именно – права на получение имущества в связи с ликвидацией предприятия, а в АО также – на получение дивидендов.

Несмотря на принципиальное сходство, реализация этой модели в различных видах корпоративных предприятий имеет следующие отличия.

I. Привилегированные акции в АО и ассоциированные члены в кооперативе могут иметь либо не иметь место, в то время как наличие хотя бы одного вкладчика является существенным признаком командитного общества – при отсутствии вкладчиков такое общество подлежит преобразованию в полное.

II. В кооперативах, в отличие от АО и командитных обществ, отсутствуют ограничения по максимальному размеру совокупности паев ассоциированных членов.

III. Объем ответственности вкладчиков и полных участников по долгам командитного общества, в отличие от других видов корпоративных предприятий, различается.

IV. Акционеры – собственники привилегированных акций имеют определенные, хотя и ограниченные права голоса на общем собрании, тогда как ассоциированные члены кооператива имеют лишь право совещательного голоса (т.е. – не голосуют за принятие решений), а вкладчики вообще не участвуют в деятельности коммандитного общества.

V. Объем привилегированных материальных прав различается в разных видах корпоративных предприятий – вкладчик коммандитного общества и ассоциированные члены кооперативов имеют преимущественные права только на получение имущества предприятия при ликвидации, акционеры – собственники привилегированных акций имеют также преимущественное право на получение дивидендов.

VI. Лицо может быть собственником как простых так и привилегированных акций АО, однако не может быть одновременно полным участником и вкладчиком некоего коммандитного общества либо членом и ассоциированным членом кооператива. Можно видеть, что в акционерных обществах упор сделан на определенном объекте – оборотоспособном символе корпоративных прав, то есть – на акции, в то время как в коммандитных обществах и кооперативах акцент перенесен на субъекта корпоративных прав – вкладчика, ассоциированного члена.

Следует также отметить, что в отличие от других видов корпоративных предприятий, идея двух форматов комплексов прав вообще никак не реализована в ООО / ОДО.

В понимании природы корпоративных прав и корпоративной доли (пая), которая в действующем законодательстве может именоваться долей в уставном (складочном) капитале, паем или акцией, если она оформлена как ценная бумага, мы исходим из того, что:

- Корпоративная доля является объектом имущественных прав;
- Корпоративная доля является, в свою очередь, оборотоспособным символом корпоративных прав в отношении корпоративного предприятия;
- Приобретение права собственности на корпоративную долю наделяет лицо корпоративными правами в отношении соответствующего корпоративного предприятия;
- Правовой статус лица как собственника доли определяет бытие правового статуса лица как участника общества, то есть – статус участника является производным от статуса собственника доли.

В контексте проблематики этой статьи из приведенного выше следует, что комплекс корпоративных прав определенного формата обозначается определенным оборотоспособным символом – долей, паем, акцией, обобщенно говоря – корпоративной долей. Отличие форматов комплексов корпоративных прав, обозначенных долями требует дифференциации самих долей. В акционерных обществах эта дифференциация осуществляется через институт простых и привилегированных акций, тогда как в производственных кооперативах и коммандитных обществах различаются только статусы участников, производные от статуса собственника корпоративной доли, но не сами доли. Между тем, лицо становится акционером, вкладчиком коммандитного общества или ассоциированным членом кооператива потому, что внесло соответствующий вклад в складочный капитал либо пай в паевой фонд, или, в дальнейшем – потому, что приобрело акции у акционера, долю в складочном капитале у вкладчика коммандитного общества или пай у ассоциированного члена кооператива. Приобретение определенной акции, доли, пая предоставляет лицу один из двух возможных комплексов прав, следовательно, все корпоративные доли (пай) всех корпоративных предприятий по аналогии с акциями акционерных обществ должны принадлежать к одному из двух видов и быть, соответственно, простыми или привилегированными долями (паями).

Вид каждой доли должен определяться общим собранием общества уже в момент ее возникновения как объекта прав (далее – эмиссия): при создании общества или при увеличении корпоративного капитала и фиксироваться в Едином государственном реестре.

При этом заимствование деления привилегированных акций на классы правовым регулированием долей (паев) других видов корпоративных предприятий представляется нам лишенным смысла, поскольку разделение долей на классы потребует слишком детального

и чрезмерно усложненного правового регулирования как на уровне законодательства так и на уровне учредительных документов и вряд ли будет востребованным. Следовательно, все привилегированные доли (паи) одного корпоративного предприятия (кроме АО) должны иметь одинаковое качество и не иметь преимуществ друг перед другом.

Также, по нашему мнению, деление долей на простые и привилегированные должно быть универсальным: возможность эмитировать простые и привилегированные доли должна иметь место во всех видах корпоративных предприятий, следовательно, необходимо предусмотреть в законодательстве возможность эмиссии привилегированных корпоративных долей в ООО и ОДО. При этом приобретение в собственность привилегированной доли ОДО, по нашему мнению, не должно возлагать на ее собственника бремя дополнительной ответственности по долгам общества, так же, как это имеет место в командитных обществах согласно действующего законодательства: такую ответственность не может нести лицо, не имеющее отношение к принятию стратегических решений в обществе.

Привилегированные доли в различных видах корпоративных предприятий следует, по нашему мнению, в значительной степени унифицировать. В частности, следует расширить объем материальных прав, предоставляемых привилегированной корпоративной долей во всех видах корпоративных предприятий по аналогии с АО: привилегированные доли во всех корпоративных предприятиях должны предоставлять их собственникам преимущественное право на получение дивидендов в объеме, предусмотренном учредительным документом за счет прибыли или средств резервного фонда. Соответственно, в корпоративных предприятиях с привилегированными долями резервный фонд должен создаваться независимо от вида предприятия.

С другой стороны, следует решить вопрос об объеме права на участие в управлении делами общества, которое будет предоставлять привилегированная доля. В настоящее время в корпоративных предприятиях отличных от АО собственники привилегированных долей не имеют никаких прав на участие в управлении делами. Собственники привилегированных акций АО наделены правом голоса в случаях принятия общим собранием решений так или иначе связанных с эмиссией привилегированных акций других классов, или ограничением прав акционеров – собственников привилегированных акций данного класса.

Анализ положений Закона Украины «Об акционерных обществах» позволяет сделать вывод о том, что собственникам привилегированных долей в корпоративных предприятиях, отличных от АО следует предоставить право голоса на общем собрании по вопросам внесения изменений в учредительные документы общества, предусматривающих ограничение прав участников – собственников привилегированных долей. При этом кворум на таком собрании должен исчисляться, а голосование проводиться на основе принципов, аналогичных установленным ч. 4 ст. 26, ч. 2 ст. 41 Закона Украины «Об акционерных обществах»: голоса по привилегированным долям должны подсчитываться отдельно, собрание должно считаться правомочным в случае регистрации участников, совокупно обладающих более чем 50% голосов по привилегированным долям.

Предоставление учредительным документом корпоративного предприятия участникам – собственникам привилегированных долей права голоса по другим вопросам возможно, по нашему мнению, только в обществах, где ни один участник не несет дополнительной либо полной ответственности по обязательствам общества (то есть – в ООО и кооперативах), иначе исчезнет основание для освобождения собственников привилегированных долей от ответственности по долгам общества.

По соотношению количества простых и привилегированных долей считаем целесообразным для всех корпоративных предприятий, кроме АО, выбрать в качестве образца законодательную норму для командитных обществ: привилегированные доли должны составлять не более половины размера корпоративного капитала общества: при таком подходе невозможна ситуация, при которой в принятии решения участвует меньшинство инвесторов.

Решение проблемы форматов корпоративных прав путем переноса акцента с субъекта корпоративных прав на их оборотоспособный символ – долю приводит к признанию возможности нахождения в собственности лица как простых так и привилегированных долей, то есть – к выводу о возможности распространения подхода, который реализован в законодательстве об АО на все остальные виды корпоративных предприятий. В таком случае лицо получает одновременно два комплекса корпоративных прав в отношении общества в объемах, обусловленных количеством (размером) принадлежащих данному лицу корпоративных долей (паев). Считаем, что этот подход может быть реализован не только в корпоративных предприятиях, в которых участник (член) несет ответственность по обязательствам предприятия в пределах стоимости вклада или пая (ООО и производственный кооператив), но также и в предприятиях, участники которых несут дополнительную или даже полную ответственность.

Действительно, дополнительная либо полная ответственность участника по обязательствам хозяйственного общества является специальной признаком, присущим определенным участникам, которые приобрели определенные (простые) доли. Приобретение такими лицами еще и привилегированных долей не уменьшает объем их дополнительной или полной ответственности по простым долям. И наоборот, приобретение участником, который уже является собственником привилегированной доли еще и простых долей в обществе, относящемся к организационно-правовой форме с дополнительной или полной ответственностью, автоматически будет означать вступление такого участника в круг лиц, несущих соответствующую – дополнительную или полную ответственность, исходя из размера или количества простых долей. Следовательно, положения законодательства о невозможности сочетания статуса вкладчика и полного участника в командитном обществе представляются нам лишены смысла: вкладчик, являющийся субъектом предпринимательства может купить долю у полного участника, приобрести статус полного участника и реализовывать как преимущественные права вкладчика (в объеме, соответствующем количеству привилегированных долей), так и права полного участника, возлагающие на него полную ответственность по долгам общества.

Тезис о возможности эмиссии привилегированных долей в корпоративном предприятии любого вида лишает смысла выделение такой отдельной организационно-правовой формы как командитные общества, которые оказываются полными обществами с привилегированными долями. Как следствие, по нашему мнению, командитные общества как отдельная организационно-правовая форма должны быть отменены, а большинство норм о вкладчиках командитного общества следует инкорпорировать в положения законодательства о полных обществах. Следует также заметить, что командитные общества является наименее востребованным видом хозяйственных обществ – по состоянию на 01.02.2017 г. их существовало всего 384 (для сравнения: полных обществ – 1381, с дополнительной ответственностью – 1400, с ограниченной ответственностью – 535245, акционерных обществ всех типов – 16183) [3]. «Присоединение» организационно-правовой формы командитных обществ к организационно-правовой форме полных обществ станет, по нашему мнению, удачной оптимизацией системы видов хозяйственных обществ.

Наконец, следует унифицировать терминологию в данной сфере для всех видов корпоративных предприятий. Доли (паи), по аналогии с акциями, как уже отмечалось, могут быть простыми и привилегированными, соответственно, участие – полным и ассоциированным, а участники – полными (являются собственниками простых долей / паев и находятся с обществом в отношениях полного участия, в обществах с дополнительной ответственностью и полных товариществах, кроме того, несут дополнительную или полную ответственность, в полных обществах – осуществляют также от имени общества предпринимательскую деятельность) и вкладчиками (являются собственниками только привилегированных долей / паев и находятся с обществом в отношениях ассоциированного участия).

Выводы. Таким образом, существуют два отличных комплекса корпоративных прав, один из которых предусматривает полноту прав по управлению корпоративным предпри-

ятием, второй – ограничивает право участвовать в управлении делами предприятия, однако предоставляет преимущества в реализации имущественных корпоративных прав.

Поскольку комплекс корпоративных прав определенного формата обозначается определенным оборотоспособным символом – корпоративной долей, различие форматов комплексов корпоративных прав, обозначенных долями требует дифференциации самих долей на простые и привилегированные.

Разделение долей на простые и привилегированные должно быть универсальным: возможность эмитировать простые и привилегированные доли должна иметь место во всех видах корпоративных предприятий, следовательно, необходимо предусмотреть в законодательстве возможность эмиссии привилегированных корпоративных долей в ООО и ОДО, при этом коммандитные общества как отдельная организационно-правовая форма должны быть отменены (они оказываются полными обществами с привилегированными долями), а большинство норм о вкладчиках коммандитного общества следует инкорпорировать в положения законодательства о полных обществах.

Привилегированные доли во всех корпоративных предприятиях должны предоставлять их собственникам преимущественное право на получение дивидендов в объеме, предусмотренном учредительным документом за счет прибыли или средств резервного фонда, а также преимущественное право на получение части имущества корпоративного предприятия при его ликвидации.

Собственникам привилегированных долей следует предоставить право голоса на общем собрании по вопросам внесения изменений в учредительные документы общества, предусматривающих ограничение прав участников – собственников привилегированных долей. При исчислении кворума и проведении голосования на таких собраниях голоса по привилегированным долям должны подсчитываться отдельно, собрание следует считать полномочным принимать решения при регистрации участников, обладающих более чем 50% голосов по привилегированным долям. Предоставление учредительным документом корпоративного предприятия участникам – собственникам привилегированных долей права голоса по другим вопросам должно быть возможно лишь в АО, ООО и кооперативах.

Привилегированные доли должны составлять не более половины размера корпоративного капитала общества.

За лицом следует признать право приобретать в собственность как простые, так и привилегированные доли одного корпоративного предприятия любого вида: в таком случае лицо будет получать одновременно оба комплекса корпоративных прав в отношении общества в объемах, вытекающих из количества (размера) принадлежащих данному лицу корпоративных долей (паев).

Наконец, следует унифицировать терминологию для всех видов корпоративных предприятий: доли (паи), по аналогии с акциями, могут быть простыми и привилегированными, соответственно, участие – полным и ассоциированными, а участники – полными и вкладчиками.

Все это способно, по нашему мнению, превратить привилегированные доли в полноценный институт корпоративного права и способствовать привлечению инвестиций вкладчиков во все виды корпоративных предприятий.

Список литературы

1. Шершеневич Г. Ф. Курс торгового права. Введение. Торговые деятели. Т. 1 / Г. Ф. Шершеневич, проф. Моск. ун-та. – 4-е изд. – С.-Пб.: Бр. Башмаковы, 1908. – 520 с.
2. Тарасов И. Т. Учение об акционерных компаниях / И. Т. Тарасов. – М.: Статут, 2000. – 666 с.
3. Показники Єдиного державного реєстру підприємств та організацій України (ЄДРПОУ). Кількість юридичних осіб за організаційними формами (станом на 01 лютого 2017 року) [Електронний ресурс]. – Режим доступу: http://www.ukrstat.gov.ua/edrpu/ukr/EDRPU_2017/xls/ks_opfg_0217.zip.

Статья поступила 23.03.2017 г.

A. B. Smitiukh, канд. юрид. наук, доцент
Одеський національний університет імені І. І. Мечникова
Кафедра адміністративного та господарського права
Французький бульвар, 24/26, Одеса, 65058, Україна

ПРИВІЛЕЙОВАНІ ЧАСТКИ КОРПОРАТИВНИХ ПІДПРИЄМСТВ

Резюме

У статті досліджується законодавство України про акціонерні, командитні товариства і виробничі кооперативи, формулюється концепція привілейованих корпоративних часток, пропонуються критерії універсального поділу корпоративних часток всіх видів корпоративних підприємств на прості і привілейовані, з можливістю подальшого закріплення в чинному законодавстві.

Ключові слова: акції, привілейовані акції, частки в статутному капіталі, привілейовані частки.

A. V. Smitiukh, Candidate of Juridical Sciences, Associate Professor
Odessa I. I. Mechnikov National University
the Department of Administrative and Commercial Law
Frantsuzskiy Boulevard, 24/26, Odessa, 65058, Ukraine

THE PREFERENTIAL SHARES OF COMMERCIAL COMPANIES

Summary

The article examines legislation on Joint Stock Companies, Limited Partnerships and Cooperative Societies. The concept of the preferential stock is elaborated as well as criteria for the universal division of the shares of all kinds of commercial companies for ordinary and preferential ones to be provided by law.

Key words: stocks, preferential stocks, shares in charter capital, preferential shares.