

СПОСОБЫ УМЕНЬШЕНИЯ УСТАВНОГО КАПИТАЛА АКЦИОНЕРНОГО ОБЩЕСТВА



Еременко Ю.В.
Руководитель проектов
Корпоративной практики
юридической фирмы
VEGAS LEX

Статья 29 Федерального закона «Об акционерных обществах» (далее — ФЗ об АО) предусматривает два возможных способа уменьшения уставного капитала (далее — УК):

- (а) уменьшение номинальной стоимости акций;
- (б) сокращение общего количества акций.

Уменьшение номинальной стоимости акций является формальной мерой и не отражается на соотношении корпоративных прав участников АО. В данном случае уменьшение УК осуществляется посредством конвертации существующих акций в акции с меньшей номинальной стоимостью.

В свою очередь, сокращение общего количества акций путем их погашения имеет реальное влияние на соотношение корпоративных прав. Кроме того, АО может погасить только те акции, обладателем которых оно является. Для приобретения акций у участников общество направляет оферту, которую акционеры могут и не акцептовать.

Обязанность уменьшить уставной капитал в силу требований законодательства

Каковы возможные причины уменьшения уставного капитала? Это может быть сделано по инициативе самого акционерного общества в интересах его акционеров. Но чаще всего на практике речь идет об обязанности общества принять решение об уменьшении уставного капитала в силу требований законодательства. В частности, законодательство требует от акционерного общества принять решение об уменьшении уставного капитала в следующих случаях:

- когда стоимость чистых активов общества по окончании финансового года становится меньше уставного капитала общества. В данном случае следует

учитывать, что обязанность по уменьшению уставного капитала возникает только к окончанию финансового года, следующего за вторым финансовым годом или каждым последующим с момента образования АО. Исполнить ее акционерное общество может как путем уменьшения номинальной стоимости акций, так и посредством приобретения акций у акционеров и их погашения;

- **когда акции, по каким-то причинам оказавшиеся в собственности АО, не были реализованы им в течение одного года** (ч. 4 и 5 п. 1 ст. 34, п. 1 ст. 75, ч. 2 п. 6 ст. 76 ФЗ об АО). Не имеет значения, каким образом акции оказались в собственности АО, так как уменьшение УК связано только с фактом обладания эмитентом собственными акциями в течение более чем одного года. Обязанность погасить акции проистекает из указания ст. 413 ГК РФ, согласно которой обязательства прекращаются при совпадении должника и кредитора в одном лице;
- **при реорганизации**. Так, реорганизация АО в форме выделения сопровождается конвер-

тацией части акций акционерного общества – правопреемника в акции выделяемого общества. Согласно указаниям ФСФР России, УК нового АО, созданного в результате выделения, формируется за счет уменьшения УК правопреемника. В данном случае конвертация акций является основанием для их погашения¹.

Подобная ситуация имеет место при осуществлении реорганизации в форме присоединения. В силу п. 4 ст. 17 ФЗ об АО в случае, если присоединяемому обществу принадлежат акции общества, к которому осуществляется присоединение, договором о присоединении может быть предусмотрено погашение данных акций;

- согласно п. 11 ст. 26 Федерального закона «О рынке ценных бумаг» признание эмиссии ценных бумаг недействительной влечет аннулирование государственной регистрации выпуска и изъятие ценных бумаг из оборота. Следовательно, **нарушение порядка эмиссии также может привести к уменьшению УК**.

Мотивы принятия решения о добровольном уменьшении уставного капитала

При добровольном уменьшении УК мотивы, которыми может руководствоваться АО, можно разделить на мотивы общества в целом и мотивы акционеров (как всех, так и отдельных).

Мотивация акционеров в данном вопросе сводится к следующему:

- (а) Получение от акционерного общества дополнительного дохода. Приобретение акций для их последующего погашения предполагает их покупку у акционеров. Уменьшение номинальной стоимости акций также может сопровождаться выплатой акционерам денежных средств.

Уменьшение номинальной стоимости акций считается предпочтительным, так как в этом

случае не происходит изменения соотношения прав акционеров на управление. Также важной особенностью такого способа является отсутствие регулирования в отношении размера компенсации (за исключением предельного общего размера выплат), в отличие от выкупа, который осуществляется по стоимости акций, определяемой советом директоров. При принятии решения о размере уменьшения уставного капитала и размере выплат, осуществляемых акционерам, требуется соблюдение следующего соотношения:

$$A/УК1 > \text{или} = D/ЧА,$$

где

A = УК1 - УК2 – величина, на которую уменьшается уставный капитал;

УК1 – уставный капитал общества;

¹ Пп. 9.4.8 и 9.4.11 Приказа ФСФР России от 04.07.2013 г. № 13-55/пз-н «Об утверждении Стандартов эмиссии ценных бумаг и регистрации проспектов ценных бумаг» (зарегистрировано в Минюсте России 30.08.2013 г. № 29800).

УК2 – уставный капитал общества после уменьшения уставного капитала;
Д – денежные средства, выплачиваемые акционерам общества;
ЧА – чистые активы общества².

Из этого следует, что выплаты могут составлять сумму, рассчитанную как часть стоимости чистых активов в пропорции уменьшения номинального размера уставного капитала³ (при условии соблюдения указанного соотношения), а не исключительно сумму понижения номинальной стоимости акций.

В данном вопросе следует оговорить налоговые последствия, связанные с добровольным уменьшением УК.

На сегодняшний день не сформирован единый подход к определению налоговой базы при выплате средств акционерам в результате уменьшения УК.

Согласно пп. 4 п. 1 ст. 251 НК РФ при определении налоговой базы налога на прибыль не учитываются доходы в виде имущества, имущественных прав, которые получены в пределах вклада или взноса участником хозяйственного общества или товарищества (его правопреемником или наследником) при выходе или выбытии из хозяйственного общества или товарищества или при распределении имущества ликвидируемого хозяйственного общества или товарищества между его участниками. Минфин РФ указал, что данное положение не распространяется на случаи добровольно-

го уменьшения УК⁴. Подобное мнение было выражено в иных указаниях Минфина РФ и налоговых органов⁵.

В 2013 году была предпринята безуспешная попытка оспорить выводы Минфина по данному вопросу через суд. В частности, заявителем приводились доводы о том, что оспариваемое письмо противоречит положением, содержащимся в подпунктах 4, 17 пункта 1 статьи 251 НК РФ, затрагивает права и законные интересы общества в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, устанавливая различный налоговый режим в отношении одинаковых по содержанию правоотношений и восполняя недостаток нормативно-правового регулирования путем выработки рекомендаций, которые в нарушение пункта 7 статьи 3 НК РФ влекут неблагоприятные для налогоплательщика условия налогообложения.

В свою очередь ВАС РФ прекратил производство по делу⁶, ссылаясь, во-первых, на отсутствие в письме правовых норм или иных обязательных предписаний, ориентированных на многократное применение, а, во-вторых, на изменения части первой НК РФ от 02.07.2013⁷, которые исключают возможность рассмотрения арбитражными судами споров, связанных с оспариванием нормативных правовых актов, принимаемых Минфином.

В то же время существует позиция, основанная на ст. 41 НК РФ. Доходом признается экономическая выгода в денежной или

² Коряковцев В.Г. Постатейный комментарий к Федеральному закону «Об акционерных обществах». – М.: ГроссМедиа, 2007.

³ Глушецкий А.А. Размещение ценных бумаг: экономические основы и правовое регулирование. – М.: Статут, 2013.

⁴ Письмо Минфина РФ от 20.09.2011 г. № 03-03-06/1/567.

⁵ Письма Минфина РФ от 17.02.2009 г. № 03-03-06/1/71 и от 13.01.2009 г. № 03-03-06/1/4, Письма МНС России от 06.08.2004 г. № 04-2-07/338 и УФНС России по г. Москве от 14.12.2007 г. № 20-12/119673.

⁶ Определение ВАС РФ от 07.08.2013 г. № ВАС-8337/13 «О прекращении производства по делу и возврате государственной пошлины».

⁷ Федеральный закон от 02.07.2013 г. № 153-ФЗ «О внесении изменений в часть первую Налогового кодекса Российской Федерации».

натуральной форме, учитываемая в случае возможности ее оценки и в той мере, в которой такую выгоду можно оценить. Судебная практика не признает выплаты в связи с уменьшением УК экономической выгодой⁸. Следовательно, налог на прибыль не уплачивается.

- (b) Изменение соотношения корпоративного контроля между акционерами. Такая мотивация свойственна мажоритарным акционерам при уменьшении УК через выкуп с погашением, так как в данном случае мажоритарные акционеры не задействуют собственные средства. Таким образом, происходит перераспределение корпоративных прав и исключение миноритариев, продавших свои акции акционерному обществу, из состава акционеров в условиях отсутствия вложений мажоритарных акционеров.

В свою очередь, мотивация общества в целом может выражаться в:

- заблаговременном уменьшении УК с целью предотвращения превышения УК над чистыми активами АО;
- отсутствии необходимости в большом уставном капитале в связи со сменой направления бизнеса;
- выкупе АО собственных акций с целью поддержания их стоимости («buy back»).

Такая мотивация имеет в большей степени экономическую природу, нежели правовую. В большинстве случаев выкуп акций компанией считается показателем избытка наличных средств у компании, однако нередко является вынужденной мерой, направленной против падения рыночной стоимости компании. В результате этой операции увеличивается чистая прибыль на акцию, что влечет за собой рост доверия к фирме среди инвесторов и позитивно сказывается на курсовых показателях. Обратный выкуп акций для их последующего аннулирования позволяет избежать размытия капитала предприятия вследствие эмиссии новых ценных бумаг⁹.

Алгоритмы уменьшения УК

Алгоритм действий при уменьшении УК посредством уменьшения номинальной стоимости акций:

1. Инициирование процедуры уменьшения УК осуществляется только по предложению совета директоров (п. 3 ст. 29 ФЗ об АО).
2. Решение об уменьшении УК принимается общим собранием акционеров большинством в три четверти голосов акционеров – владельцев голосующих акций.

В решение по вопросу уменьшения уставного капитала входят (п. 3 ст. 29 Закона об АО, п. 6.1.2 Стандартов эмиссии ценных бумаг¹⁰):

- величина, на которую уменьшается уставный капитал;
- категории (типы) акций, номинальная стоимость которых уменьшается, и величина, на которую уменьшается номинальная стоимость каждой акции;
- номинальная стоимость акций каждой такой категории (типа) после уменьшения;
- способ размещения акций – конвертация акций в акции той же категории (типа) с меньшей номинальной стоимостью.

Как отмечалось выше, решением об уменьшении УК может быть предусмотрена вы-

⁸ Постановление ФАС Московского округа от 08.09.2009 г. № КА-А41/8762-09 по делу № А41-19870/08.

⁹ Богданов И. Г. О спорах, связанных с выкупом акционерным обществом собственных акций // Слияния и Поглощения. 2009, № 6(76), С. 55-59.

¹⁰ Приказ ФСФР России от 04.07.2013 г. № 13-55/пз-н «Об утверждении Стандартов эмиссии ценных бумаг и регистрации проспектов ценных бумаг» (зарегистрировано в Минюсте России 30.08.2013 г. № 29800).

плата всем акционерам акционерного общества денежных средств и/или передача им принадлежащих акционерному обществу эмиссионных ценных бумаг, размещенных другим юридическим лицом. В этом случае таким решением должны быть определены сумма денежных средств, выплачиваемая акционерам акционерного общества при уменьшении номинальной стоимости каждой акции, и/или количество, вид, категория (тип) эмиссионных ценных бумаг, передаваемых акционерам акционерного общества при уменьшении номинальной стоимости каждой акции.

Законодательство устанавливает ограничения на принятие решения об уменьшении УК. Такое решение не может быть принято:

- до момента полной оплаты всего уставного капитала;
- до момента выкупа всех акций, которые должны быть выкуплены в соответствии со статьей 75 ФЗ об АО;
- если на день принятия такого решения общество отвечает признакам несостоятельности (банкротства) или если указанные признаки появятся у него в результате осуществляемых выплат денежных средств и (или) отчуждения эмиссионных ценных бумаг;
- если на день принятия такого решения стоимость чистых активов общества меньше суммы его уставного капитала, резервного фонда и превышения над номинальной стоимостью определенной уставом общества ликвидационной стоимости размещенных привилегированных акций или станет меньше суммы его уставного капитала, резервного фонда и превышения над номинальной стоимостью определенной уставом общества ликвидационной стоимости размещенных привилегированных акций в результате выплаты денежных

средств и (или) отчуждения эмиссионных ценных бумаг;

- до момента полной выплаты объявленных, но невыплаченных дивидендов, в том числе невыплаченных накопленных дивидендов по кумулятивному привилегированным акциям, или до момента истечения срока, указанного в пункте 5 статьи 42 ФЗ об АО.
3. В течение трех рабочих дней после принятия обществом решения об уменьшении его уставного капитала оно обязано сообщить о таком решении в орган, осуществляющий государственную регистрацию юридических лиц, и дважды с периодичностью один раз в месяц поместить в средствах массовой информации, в которых опубликовываются данные о государственной регистрации юридических лиц, уведомление об уменьшении его уставного капитала (п. 1 ст. 30 ФЗ об АО).
 4. Решение о выпуске ценных бумаг утверждается советом директоров (наблюдательным советом) или органом управления, осуществляющим в соответствии с федеральными законами функции совета директоров (наблюдательного совета) общества (п. 2.3.2 Стандартов¹¹).
 5. Осуществляется регистрация выпуска и размещение акций путем конвертации в соответствии со Стандартами эмиссии.
 6. Внесение в устав общества изменений и дополнений осуществляется по результатам размещения акций общества на основании решения общего собрания акционеров об уменьшении уставного капитала путем уменьшения номинальной стоимости акций и зарегистрированного отчета об итогах выпуска акций (п. 2 ст. 12 ФЗ «Об акционерных обществах»).

¹¹ Приказ ФСФР России от 04.07.2013 г. № 13-55/пз-н «Об утверждении Стандартов эмиссии ценных бумаг и регистрации проспектов ценных бумаг» (зарегистрировано в Минюсте России 30.08.2013 г. № 29800).

Алгоритм действий при уменьшении УК посредством выкупа и погашения акций

1. Решение об уменьшении УК путем приобретения и погашения акций принимается общим собранием акционеров большинством голосов. Такое решение может быть принято в случае, если это предусмотрено уставом.

В соответствии с п. 4 ст. 72 ФЗ об АО решением должно быть установлено следующее:

- категории (типы) приобретаемых акций и их количество;
- цена приобретения;
- форма и срок оплаты;
- срок, в течение которого осуществляется приобретение акций (не может составлять менее 30 дней).

Общество не вправе принимать решение о приобретении акций для целей погашения, если номинальная стоимость акций, остав-

шихся в обращении, станет ниже минимального размера уставного капитала.

2. Процедура извещения кредиторов и налогового органа осуществляется в соответствии с порядком, изложенным выше для случая уменьшения номинальной стоимости акций.
3. Общество направляет акционерам оферту о приобретении акций (пп. 4, 5 ст. 72 ФЗ об АО).
4. Внесение в устав общества изменений и дополнений, связанных с уменьшением уставного капитала общества путем приобретения акций общества в целях их погашения, осуществляется на основании решения общего собрания акционеров о таком уменьшении и утвержденного советом директоров (наблюдательным советом) общества отчета об итогах приобретения акций (п. 3 ст. 12 ФЗ об АО).

ЮРИДИЧЕСКИЕ СЕМИНАРЫ И КУРСЫ ПОВЫШЕНИЯ КВАЛИФИКАЦИИ

СЕМИНАРЫ

ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ КОРПОРАТИВНЫХ ОТНОШЕНИЙ И СДЕЛОК
Москва, 02—06 декабря

ЭФФЕКТИВНАЯ ДОГОВОРНАЯ РАБОТА
Москва, 09—13 декабря

ОТДЕЛЬНЫЕ ВИДЫ ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВЫХ ДОГОВОРОВ В ПРАКТИКЕ ДОГОВОРНОЙ РАБОТЫ
Москва, 16—18 декабря

ВНЕШНЕТОРГОВЫЙ КОНТРАКТ
Москва, 18—20 декабря

ЮРИДИЧЕСКИЙ DUE DILIGENCE
Москва, 19—20 декабря

ВЕЧЕРНИЕ КУРСЫ

ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНАЯ СОБСТВЕННОСТЬ
Москва, 25 ноября 2013 г.— 31 января 2014 г.
(2 месяца)

ВЕДЕНИЕ СУДЕБНЫХ СПОРОВ
Москва, 03 декабря 2013 г.— 21 февраля 2014 г.
(2,5 месяца)

ПРАВОВОЙ РЕЖИМ НЕДВИЖИМОГО ИМУЩЕСТВА И СДЕЛОК С НИМ
Москва, 04 декабря 2013 г.— 21 февраля 2014 г.
(2,5 месяца)

МЛОГОС
юридический институт

РЕКЛАМА

На семинарах и курсах выступают: Витрянский В.В., Сарбаш С.В., Маковская А.А., Бевзенко Р.С., Шиткина И.С., Хвалей В.В., Скловский К.И. и др.

тел.: +7 (495) 771 59 27
+7 (495) 772 91 97
e-mail: info@m-logos.ru
http://www.m-logos.ru