

### ***Судебная практика в отношении избрания в ревизионную комиссию***

*Ревизионная комиссия, согласно п. 1 ст. 85 ФЗ «Об акционерных обществах», осуществляет контроль за финансово-хозяйственной деятельностью общества. В силу того, что данный орган является контрольным, законодатель предусмотрел механизм, позволяющий сформировать данный орган в составе, независимом от органов управления общества. Однако неполное урегулирование данного вопроса в законодательстве, а также сложившаяся судебная практика вызывают больше вопросов, чем ответов.*

#### ***1. Кто не может быть членом ревизионной комиссии:***

Лица, являющиеся членами совета директоров общества, а также занимающие иные должности в органах управления общества, не могут одновременно являться членами ревизионной комиссии общества (п. 6 ст. 85 ФЗ «Об акционерных обществах»).

Данное положение противопоставляет деятельность ревизионной комиссии органам управления и тем подчеркивает контрольную функцию данного органа.

На практике может возникнуть ситуация, когда акционером в список кандидатов для избрания в члены совета директоров и в члены ревизионной комиссии предложена одна и та же кандидатура. Что же делать в данной ситуации?

Думается, что поскольку ст. 53 ФЗ «Об акционерных обществах», содержащая исчерпывающий перечень оснований для отказа во включении вопроса в повестку дня общего собрания акционеров, равно как и выдвинутых кандидатур для включения в список кандидатур по выборам в соответствующий орган общества, не содержит подобного основания для отказа во включении выдвинутой кандидатуры для включения в список кандидатур по выборам в соответствующий орган общества, данная кандидатура должна быть включена в такой список.

Однако, следует оценить и риски, в случае, если данная кандидатура будет избрана в два органа. Следует помнить, что в силу указаний п. 1 ст. 66 ФЗ «Об акционерных обществах» досрочно могут быть прекращены полномочия только всех членов совета директоров общества. Статья 85 ФЗ «Об акционерных обществах» также не содержит указания о возможности прекращения одного члена ревизионной комиссии, что в случае избрания одного

лица в оба указанных органа, повлечет неблагоприятные последствия в виде необходимости проведения еще одного внеочередного общего собрания акционеров с вопросами повестки дня о формировании указанных органов, что может быть не всегда доступно.

В этом случае следует обратиться к положениям ст. 10 Гражданского кодекса РФ, которые устанавливают, что не допускаются действия граждан и юридических лиц, осуществляемые исключительно с намерением причинить вред другому лицу, а также злоупотребление правом в иных формах. В случае несоблюдения требований, предусмотренных пунктом 1 указанной статьи, суд, арбитражный суд или третейский суд может отказать лицу в защите принадлежащего ему права.

*Так, ФАС Московского округа при вынесении Постановления от 21.07.2004 г. по делу № А41-К1-23331/03, отказывая истцу в удовлетворении заявленных исковых требований о признании недействительным отказа совета директоров о включении кандидатуры в совет директоров, расценил такое выдвижение одной кандидатуры в члены совета директоров и в члены ревизионной комиссии злоупотреблением права, что в силу положений ст. 10 ГК РФ является основанием для отказа в защите права.*

Таким образом, действующее законодательство четко сформулировало норму, регулиющую порядок определения персонального состава ревизионной комиссии, руководствуясь которой, общество и его акционеры не должны злоупотреблять своими правами.

## *2. Кто не может избирать членов ревизионной комиссии:*

*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 (ревизора) общества (абз. 2 п. 6 ст. 85 ФЗ «Об акционерных обществах»).*

2.1. При применении данного правила возникает множество спорных ситуаций. В частности, встает вопрос, каким образом определять акции, принадлежащие членам совета директоров общества, голосующие при избрании ревизионной комиссии на годовом общем собрании акционеров, в ситуации, когда полномочия прежнего состава совета директоров еще не прекращены, а решение об избрании нового состава совета директоров еще не принято. Акции каких членов не принимают участие в голосовании, прежнего состава либо нового избираемого состава?

Судебная практика по этому вопросу сложилась следующим образом: возьмем к примеру арбитражное дело № А46-15242/2008, которое два раза направлялось на новое рассмотрение судом кассационной инстанции. Истец обратился в Арбитражный суд Омской

области с иском о признании недействительным протокола общего собрания акционеров ответчика в части принятия решения по выборам членов ревизионной комиссии, мотивируя свои требования тем, что при подсчете голосов по вопросу об избрании членов ревизионной комиссии учитывались голоса по акциям, принадлежавшим членам действующего состава совета директоров общества. При первом рассмотрении в суде первой инстанции Арбитражный суд Омской области в решении от 29.09.2008 г. отказал в удовлетворении исковых требований истца в удовлетворении исковых требований истца о признании протокола общего собрания акционеров ответчика в части принятия решения по выборам членов ревизионной комиссии отказано, поскольку на момент проведения общего собрания акционеров полномочия членов совета директоров были прекращены, и указанные лица вправе были голосовать по всем вопросам повестки дня. Данная позиция суда первой инстанции поддержана и судом апелляционной инстанции в Постановлении Восьмого арбитражного апелляционного суда от 17.12.2008 г. Данный вывод судов сделан на основании следующего: в соответствии с п. 1 ст. 66 ФЗ «Об акционерных обществах» члены совета директоров (наблюдательного совета) общества избираются общим собранием акционеров на срок до следующего годового общего собрания акционеров. Если годовое общее собрание акционеров не было проведено в сроки, установленные указанным ФЗ, полномочия совета директоров общества прекращаются, за исключением полномочий по подготовке, созыву и проведению годового общего собрания акционеров. Таким образом, суды сделали вывод о том, что полномочия прежнего состава совета директоров прекращены в момент открытия общего собрания акционеров общества. Однако ФАС Западно-Сибирского округа в Постановлении от 26.03.2009 № Ф04-1780/2009 (3264-А46-11) по делу № А46-15242/2008, отменив решение и постановление судов первой и апелляционной инстанций и отправив дело на новое рассмотрение в суд первой инстанции, указал, что полномочия совета директоров общества могут считаться прекращенными только с момента принятия общим собранием акционеров решения о новом составе совета директоров.

При повторном рассмотрении дела суды подтвердили позицию ФАС Западно-Сибирского округа о том, что полномочия совета директоров общества считаются прекращенными только с момента принятия общим собранием акционеров решения о новом составе совета директоров. В итоге, в Определении Высшего Арбитражного суда РФ от 27.01.2011 г. № ВАС-14939/10 также подчеркивается, что на момент начала годового общего собрания акционеров полномочия ранее избранного состава совета директоров не прекратились и факт открытия годового общего собрания акционеров не свидетельствует о том, что полномочия членов совета директоров прекратились до начала проведения общего собрания, такие полно-

мочия могут считаться прекращенными с момента принятия собранием решения о новом составе совета директоров.

Таким образом, принимая во внимание изложенную судебную практику, при подсчете голосов по вопросу об избрании членов ревизионной комиссии не следует учитывать голоса действующих членов исполнительных органов общества.

Однако такая позиция судов вызывает некоторое сомнение, и, думается, положение закона о том, что акции членов совета директоров, а также лиц, занимающих иные должности в органах управления, не участвуют в голосовании, направлено в первую очередь на ограничение влияния лиц, входящих в органы управления общества, на формирование контролирующего органа, действующего в один временной период с органами управления.

2.2. Также на практике часто возникает вопрос о том, что делать в ситуации, когда все акционеры общества занимают должности в органах управления общества, являются членами совета директоров и т.д.

В идеале, следует созвать общее собрание акционеров общества и избрать органы управления таким образом, чтобы была возможность избрания членов ревизионной комиссии акционером (либо акционерами), не занимающими должности в органах управления, однако это не всегда возможно. Тогда в данной ситуации следует учитывать следующее:

Акционер вправе обжаловать в суд решение, принятое общим собранием акционеров с нарушением требований указанного закона, иных нормативных правовых актов Российской Федерации, устава общества, в случае, если он не принимал участие в общем собрании акционеров или голосовал против принятия такого решения и таким решением нарушены его права и (или) законные интересы. Суд с учетом всех обстоятельств дела вправе оставить в силе обжалуемое решение, если голосование данного акционера не могло повлиять на результаты голосования, допущенные нарушения не являются существенными и решение не повлекло за собой причинение убытков данному акционеру (п. 7 ст. 49 ФЗ «Об акционерных обществах»).

*Иск о признании решения общего собрания недействительным подлежит удовлетворению, если допущенные нарушения требований ФЗ «Об акционерных обществах», иных правовых актов или устава общества ущемляют права и законные интересы акционера, голосовавшего против этого решения или не участвовавшего в общем собрании акционеров (п. 24 Постановления Пленума ВАС РФ от 18.11.2003 № 19 «О некоторых вопросах применения Федерального закона «Об акционерных обществах»).*

*Так, Пятый арбитражный апелляционный суд в Постановлении от 15.07.2010 г. по делу № А51-21746/2009 говорит о том, что в случае, когда в обществе два акционера и оба*

*занимают должности в органах управления Общества, допущенные при избрании ревизора Общества нарушения не признаются существенными, ввиду того, что для удовлетворения требований акционера о признании недействительным оспариваемого решения общего собрания акционеров требуется совокупность трех условий: решения приняты с нарушением требований Федерального закона, иных правовых актов Российской Федерации, устава общества, акционер не принимал участия в общем собрании акционеров или голосовал против принятия такого решения и указанным решением нарушены его права и законные интересы. Из чего следует, что голосование одного из акционеров не могло повлиять на результаты голосования общего собрания акционеров по вопросу избрания ревизора.*

*Таким образом, при оценке рисков при подготовке к общему собранию акционеров и принятии решения об избрании членов ревизионной комиссии в случае, если все акционеры занимают должности в органах управления общества, следует учитывать и тот факт, что никто из акционеров в данном случае при обжаловании решения общего собрания не сможет доказать факт нарушения своих прав и законных интересов в связи с тем, его голосование не могло повлиять на результаты голосования.*

2.3. Рассмотрим также ситуацию, когда акционеры, занимающие должности в органах управления общества выдают доверенности представителю с правом голосования по вопросу об избрании членов ревизионной комиссии.

В данном случае позиции только одна – поскольку вне зависимости от оформления полномочий, удостоверенных доверенностью, право собственности на акции принадлежит лицу, занимающему должности в органах управления обществом (являющемуся членом совета директоров), данные акции не принимают участие в голосовании по вопросу об избрании членов ревизионной комиссии в силу прямого указания закона (абз. 2 п. 6 ст. 85 ФЗ «Об акционерных обществах»).

Таким образом, при подготовке общего собрания, имеющего в повестке дня вопрос об избрании членов ревизионной комиссии, акционерным обществом и акционерам следует более внимательно отнестись к кандидатурам, включаемым в список кандидатов в члены ревизионной комиссии, а также к подсчету голосов по вопросу об избрании членов ревизионной комиссии, приходящихся на акции, принадлежащих членам совета директоров общества и иным лицам, занимающим должности в органах управления общества.