



ВЫСШИЙ АРБИТРАЖНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

ПОСТАНОВЛЕНИЕ Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации

№ 10967/08

Москва

27 января 2009 г.

Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации
в составе:

председательствующего – Председателя Высшего Арбитражного
Суда Российской Федерации Иванова А.А.;

членов Президиума: Валявиной Е.Ю., Вышняк Н.Г.,
Завьяловой Т.В., Исайчева В.Н., Козловой О.А., Маковской А.А.,
Новоселовой Л.А., Першутова А.Г., Сарбаша С.В., Слесарева В.Л.,
Юхнея М.Ф. –

рассмотрел заявление общества с ограниченной ответственностью
«Александра» ("ALEKSANDRA", Республика Польша) о пересмотре в
порядке надзора решения Арбитражного суда Калининградской области
от 30.11.2007 по делу № А21-5977/2007, постановления Тринадцатого
арбитражного апелляционного суда от 28.02.2008 и постановления
Федерального арбитражного суда Северо-Западного округа
от 29.05.2008 по тому же делу.

В заседании приняли участие представители:

от заявителя – общества с ограниченной ответственностью
«Александра» (истца) – Алексеенкова Э.А.;

от открытого акционерного общества «КД авиа» (ответчика) – Корнилов Б.Ю.

Заслушав и обсудив доклад судьи Новоселовой Л.А., а также объяснения представителей участвующих в деле лиц, Президиум установил следующее.

Общество с ограниченной ответственностью «Александра» (далее – общество «Александра») обратилось в Арбитражный суд Калининградской области с иском к открытому акционерному обществу «КД авиа» (далее – общество «КД авиа») о переводе на ответчика прав на 2 377 249 обыкновенных именных акций и взыскании с него 20 754 256 рублей 77 копеек их выкупной стоимости по цене 8 рублей 73 копейки за одну акцию.

Общество «КД авиа» внесено в Единый государственный реестр юридических лиц 06.09.2002. Его уставный капитал (по состоянию на 30.11.2006) разделен на 196 947 136 обыкновенных именных акций номинальной стоимостью 1 рубль каждая. Согласно сертификату эксплуатанта общество «КД авиа» признано соответствующим требованиям законодательства Российской Федерации и положениям Конвенции о международной гражданской авиации (Чикаго, 07.12.1944), регламентирующим сертификацию эксплуатантов в гражданской авиации.

Специализированные экспертные организации (общество с ограниченной ответственностью «Научно-внедренческий центр прогнозирования и финансово-экономической экспертизы на воздушном транспорте» и закрытое акционерное общество «Российская оценка») представили обществу «КД авиа» отчет от 15.09.2006 № 18/09-2006, согласно которому по состоянию на 01.07.2006 рыночная стоимость авиапредприятия (бизнеса) данного общества составила 2 267 961 000 рублей без учета налога на добавочную стоимость, а

рыночная стоимость одной акции в составе миноритарного пакета, составляющего менее 1 процента от общего числа голосующих акций общества, – 8 рублей 73 копейки.

Совет директоров общества «КД авиа» 30.11.2006 принял следующие решения, оформленные протоколом от 30.11.2006 № 18:

рекомендовать общему собранию акционеров одобрить в порядке статей 78 и 79 Федерального закона от 26.12.1995 № 208-ФЗ «Об акционерных обществах» (далее – Закон) крупную сделку (совокупность взаимосвязанных сделок) по приобретению обществом «КД авиа» на условиях сублизинга двух воздушных судов Boeing 737, взаимосвязанную с ранее заключенной сделкой по приобретению на условиях сублизинга воздушного судна Boeing 737;

утвердить форму, дату, время и место проведения внеочередного общего собрания акционеров общества «КД авиа» с целью принятия решения об одобрении указанной крупной сделки, дату составления списка акционеров, имеющих право на участие в данном собрании, а также его повестку дня, порядок и текст сообщения акционерам о его проведении, перечень предоставляемой акционерам информации (материалов), форму и текст бюллетеней для голосования;

утвердить цену выкупа акций на основании отчета экспертных организаций от 15.09.2006 № 18/09-2006 в размере 8 рублей 73 копеек за одну акцию.

Согласно списку лиц, имеющих право на участие в общем собрании акционеров, составленному по состоянию на 30.11.2006, общество «Александра» владеет 2 377 349 обыкновенными именными акциями общества «КД авиа» номинальной стоимостью 1 рубль каждая, что составляет 1,2071 процента от общего числа голосующих акций общества «КД авиа».

Обществу «Александра» 05.12.2006 направлено сообщение о проведении 22.12.2006 внеочередного общего собрания акционеров

общества «КД авиа», повестка дня которого включает вопрос об одобрении взаимосвязанных сделок по приобретению последним на условиях сублизинга двух воздушных судов Boeing 737, составляющих единую крупную сделку в совокупности с ранее заключенной сделкой по приобретению на условиях сублизинга воздушного судна Boeing 737.

Текст данного сообщения включал уведомление о наличии у общества «Александра» права требовать от общества «КД авиа» выкупа принадлежащих ему акций по цене 8 рублей 73 копейки за одну акцию.

Внеочередное общее собрание акционеров общества «КД авиа» 22.12.2006 приняло решение об одобрении взаимосвязанных сделок сублизинга воздушных судов. Общество «Александра», участвовавшее в собрании, голосовало против принятия решения об одобрении указанных сделок.

Общество «КД авиа» 01.02.2007 получило направленное 31.01.2007 обществом «Александра» письменное требование акционера о выкупе у него акций и письмом от 24.07.2007 № 1-2010 уведомило адресата о невозможности выкупа акций в связи с отсутствием экспертизы отчета экспертных организаций от 15.09.2006 № 18/09-2006 об оценке рыночной стоимости акций и соответствующего заключения Федерального агентства по управлению федеральным имуществом.

Поскольку общество «КД авиа» уклонилось от выкупа акций, общество «Александра» обратилось в арбитражный суд с настоящим иском.

Решением Арбитражного суда Калининградской области от 30.11.2007 в удовлетворении исковых требований отказано.

Постановлением Тринадцатого арбитражного апелляционного суда от 28.02.2008 решение суда первой инстанции оставлено без изменения.

Федеральный арбитражный суд Северо-Западного округа постановлением от 29.05.2008 решение суда первой и постановление суда апелляционной инстанций оставил без изменения.

В заявлении, поданном в Высший Арбитражный Суд Российской Федерации, общество «Александра» просит отменить все названные судебные акты, ссылаясь на неправильное применение судами норм материального и процессуального права, и передать дело на новое рассмотрение.

В отзыве на заявление общество «КД авиа» просит оставить оспариваемые судебные акты без изменения как соответствующие действующему законодательству.

Проверив обоснованность доводов, изложенных в заявлении, отзыве на него и выступлениях присутствующих в заседании представителей участвующих в деле лиц, Президиум считает, что заявление подлежит удовлетворению по следующим основаниям.

Принимая решение об отказе в удовлетворении исковых требований, суды исходили из следующего: право на выкуп у общества «Александра» не возникло, поскольку спорные сделки не были совершены; правила статей 78 и 79 Закона не применимы к спорным сделкам, так как по договору сублизинга имущество переходит не в собственность, а во временное владение и пользование лизингополучателя; приобретение на условиях лизинга (финансовой аренды) воздушных судов является для общества «КД авиа», являющегося авиаперевозчиком, операцией в рамках обычной хозяйственной деятельности.

В результате суды пришли к выводу: поскольку договор между обществом «Александра» и обществом «КД авиа» о выкупе не заключался, истец необоснованно требует перевода на общество «КД авиа» прав на акции и взыскания с него денежных средств.

Данный вывод основан на неправильном толковании пункта 1 статьи 75 Закона, согласно которому акционеры вправе требовать выкупа обществом принадлежащих им голосующих акций в случае совершения крупной сделки, решение об одобрении которой

принимается общим собранием акционеров в соответствии с пунктом 2 статьи 79 Закона, если они голосовали против принятия решения об одобрении указанной сделки либо не принимали участия в голосовании по этому вопросу.

Кроме того, суды не учли того обстоятельства, что при применении пункта 1 статьи 75 Закона необходимо учитывать положения статьи 76 Закона, устанавливающей порядок осуществления акционерами права требовать выкупа обществом принадлежащих им акций.

В силу пунктов 1 и 2 статьи 76 Закона общество обязано информировать акционеров о наличии у них права требовать выкупа обществом принадлежащих им акций, цене и порядке осуществления выкупа и эти сведения должны содержаться в сообщении о проведении общего собрания акционеров, повестка дня которого включает вопросы, названные в пункте 1 статьи 75 Закона (голосование по ним может повлечь возникновение права требовать выкупа обществом акций).

Согласно пункту 3 статьи 76 Закона требования акционеров о выкупе обществом принадлежащих им акций должны быть предъявлены обществу не позднее 45 дней с даты принятия соответствующего решения общим собранием акционеров.

Право требовать выкупа обществом принадлежащих акционерам акций возникает у акционеров с момента принятия общим собранием решения об одобрении сделки, а не с момента совершения одобренной сделки.

Вывод судов о том, что сделки лизинга не направлены на приобретение имущества в собственность и не подпадают в силу этого под действие положений пункта 1 статьи 78 Закона, основан на неправильном толковании данных норм. Указанные сделки влекут отчуждение имущества общества в виде денежных средств, уплачиваемых по этим сделкам, а поэтому не исключены из сферы

действия корпоративного контроля в порядке, установленном статьями 78 и 79 Закона.

Признание судами сделок лизинга воздушных судов сделками, которые совершаются в рамках обычной хозяйственной деятельности и не требуют одобрения общего собрания акционеров общества, основаны исключительно на не подтвержденном доказательствами мнении о том, что для авиаперевозчика любые сделки лизинга воздушных судов являются обычными.

Ссылка судов на выбор истцом ненадлежащего способа защиты своих прав противоречит положениям статей 75 и 76 Закона, а также пункту 29 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 18.11.2003 № 19 «О некоторых вопросах применения Федерального закона «Об акционерных обществах», в соответствии с которым при отказе или уклонении от выкупа акций в случаях, порядке и в сроки, предусмотренные статьями 75 и 76 Закона, акционер вправе обратиться в суд с требованием об обязании общества выкупить акции.

Отказав в удовлетворении заявленных истцом требований о переводе на ответчика прав на акции и взыскании с него их выкупной стоимости, которые фактически направлены на понуждение ответчика к совершению действий по выкупу спорных акций, суды не обеспечили права истца на судебную защиту.

При таких обстоятельствах оспариваемые судебные акты как нарушающие единообразие в толковании и применении арбитражными судами норм права в силу пункта 1 статьи 304 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации подлежат отмене.

Учитывая изложенное и руководствуясь статьей 303, пунктом 2 части 1 статьи 305, статьей 306 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации

ПОСТАНОВИЛ:

решение Арбитражного суда Калининградской области от 30.11.2007 по делу № А21-5977/2007, постановление Тринадцатого арбитражного апелляционного суда от 28.02.2008 и постановление Федерального арбитражного суда Северо-Западного округа от 29.05.2008 по тому же делу отменить.

Дело передать на новое рассмотрение в Арбитражный суд Калининградской области.

Председательствующий

А.А.

Иванов