

ГЛАВА 1

ПРИРОДА УСТАВНОГО КАПИТАЛА И ЕГО ФУНКЦИИ

1.1. Несколько взглядов на одно явление: имущественная и эмиссионная концепции уставного капитала

Уставный капитал – системообразующая конструкция хозяйственных обществ. Сформировалось несколько толкований этого института. Различие теоретических взглядов проявляется в конечном счете в диаметрально противоположных рекомендациях по дальнейшему совершенствованию законодательства о юридических лицах и правилах проведения эмиссий ценных бумаг.

Существуют две основные концепции уставного капитала: имущественная и эмиссионная (табл. 1)¹.

Согласно имущественной концепции уставный капитал – это часть имущества общества, сформированная за счет вкладов его участников, он «входит в состав имущества общества»². Приведем несколько типичных определений, отражающих эту точку зрения.

«Материальный [имущественный – А.Г.] подход, или концепция «твердого капитала», представляет собой одно из двух базовых понятий уставного капитала, в соответствии с которым уставный капитал рассматривается как определенное имущество, принадлежащее хозяйственному обществу, предоставленное его учредителями при создании обществ или участниками в процессе увеличения уставного капитала на период действия общества»³.

¹ В литературе выделяют еще номинальную (формальную) и интегральную трактовки уставного капитала. Ниже будет показано, что номинальная концепция – это иное выражение эмиссионной, а интегральная – это не самостоятельная научная концепция, а эклектические дефиниции, следствие нечеткости мышления.

² Долинская В.В. Акционерное право: основные положения и тенденции. М., 2006. С. 215.

³ Филиппова С. К вопросу о понятии, составе и структуре уставного капитала хозяйственного общества // Хозяйство и право. 2018. № 11. С. 36.

«Принадлежащее организации имущество первоначально охватывается понятием уставного капитала или “уставного фонда” (в товариществах – “складочный капитал”, в кооперативах – “паевой фонд”), размер которого отражается в ее учредительных документах»¹.

«Из вкладов участников хозяйственных обществ составляется уставный капитал. Как и складочный капитал товарищества, уставный капитал является суммарной денежной оценкой вкладов участников»².

«Имущество акционерного общества ... включает в себя уставный капитал наряду с другими фондами»³.

«Уставный капитал представляет собой общую стоимость (или денежную оценку) имущества, вносимого учредителями (акционерами) в качестве оплаты приобретаемого права участия в обществе»⁴.

«Уставный капитал образуется для обеспечения деятельности акционерного общества путем внесения участниками вкладов. ... Уставный капитал является категорией, учитывающей внесенные участниками вклады»⁵.

«Уставный капитал общества состоит из тех денежных средств или иного имущества, которое вносится акционерами общества. Имущество, из которого состоит уставный капитал, является собственностью общества как юридического лица»⁶.

«Под уставным капиталом понимается совокупная стоимость имущества юридического лица, зафиксированная в его уставе (в связи с чем ее называют также “объявленным капиталом”). Поскольку компания обязана к его поддержанию в зафиксированном размере, а при фактическом уменьшении такой капитал обычно подлежит восполнению до первоначальной стоимости, его именуют еще и “твердым капиталом”»⁷.

¹ Гражданское право: учебник: в 2 т. Т. 1 / под ред. Е.А. Суханова. 2-е изд., перераб. и доп. М., 1998. С. 184.

² Там же. С. 524.

³ Там же. С. 219.

⁴ Правовое регулирование деятельности акционерных обществ (Акционерное право): учебное пособие / под ред. Е.П. Губина. М., 1998. С. 43.

⁵ Тарасенко Ю.А. Уставный капитал акционерного общества: анализ арбитражной практики. М., 2005. С. 16.

⁶ Сотникова Л.В. Финансовые аспекты осуществления сделок и иных операций с ценными бумагами // Акционерное общество: вопросы корпоративного управления. 2005. № 2. С. 27.

⁷ Суханов Е.А. Уставный капитал хозяйственного общества в современном корпоративном праве // Вестник гражданского права. 2012. № 2. С. 28.

«Под уставным капиталом традиционно принято понимать совокупную стоимость имущества корпорации, зафиксированную в ее уставе»¹.

Согласно рассматриваемой позиции основная функция этого института состоит в том, чтобы обеспечивать гарантии кредиторам.

Согласно эмиссионной концепции уставный капитал — совокупность акций или долей в уставном капитале ООО, размещенных участникам хозяйственного общества, т. е. имущество, принадлежащее не обществу, а его участникам². Его основная функция реализуется не в отношениях общества с кредиторами, а в отношениях общества с его участниками и состоит в распределении их корпоративных прав (прав участия в корпорации).

Принципиальное различие между имущественной и эмиссионной концепциями состоит в следующем: имущественная концепция рассматривает только возмездные способы формирования уставного капитала, в то время как эмиссионная различает возмездные и безвозмездные способы размещения акций и долей в уставном капитале.

Возмездные способы формирования уставного капитала предполагают обязанность приобретателя размещаемых акций или долей в уставном капитале ООО передать за них встречное предоставление, которое называют «вкладом в уставный капитал общества». Такие способы формирования уставного капитала можно квалифицировать как инвестиционные, поскольку они привлекают инвестиции.

Безвозмездные способы формирование уставного капитала не предполагают обязанности приобретателя размещаемых акций или долей в уставном капитале ООО передать за них встречное предоставление. В данном случае отсутствуют вклады в имущество общества за размещаемые акции и доли, т. е. нет их оплаты. Такие способы формирования уставного капитала можно квалифицировать как неинвестиционные, поскольку они не привлекают инвестиций и не меняют размера капитала (активов) общества. Безвозмездные способы формирования уставного капитала имеют место при увеличении и уменьшении уставного капитала общества за счет его собственного капитала, а также

¹ Суханов Е.А. Сравнительное корпоративное право. М., 2014. С. 154.

² См.: Глушецкий А.А. Размещение ценных бумаг: экономические основы и правовое регулирование. М., 2013; *Его же*. Уставный капитал хозяйственного общества — теоретические споры и практические аспекты // Приложение к ежемесячному журналу «Хозяйство и право». 2010. № 5; *Его же*. Уставный капитал: стереотипы и их преодоление. Экономический анализ норм корпоративного права. М., 2017.

все способы формирования уставного капитала при реорганизации хозяйственных обществ.

Вклады участников в имущество общества имеют место только при возмездных способах размещения акций и долей.

Если обратиться к возмездным способам размещения акций и долей, то можно выделить два явления: 1) встречное предоставление, которое приобретатели акций или долей передают обществу – это их вклады в имущество общества; 2) акции и доли, размещенные лицам, которые внесли вклады в имущество общества.

Согласно имущественной концепции понятие уставного капитала охватывает совокупность вкладов в имущество общества. Согласно эмиссионной концепции это понятие охватывает совокупность акций и долей, размещенных участникам хозяйственного общества как на возмездной, так и на безвозмездной основе.

Имущественная концепция уставного капитала оперирует только возмездными способами размещения акций и долей, когда имеются вклады в имущество общества, в то время как эмиссионная концепция охватывает как возмездные, так и безвозмездные способы. Согласно эмиссионной концепции формирование уставного капитала имеет место при любом способе размещения акций и долей, а имущественной – только при возмездных способах их размещения, если нет взносов в имущество общества, значит, нет его уставного капитала.

Согласно имущественной концепции уставный капитал призван обеспечивать права кредиторов в отношении общества; в соответствии с эмиссионной концепции он не регулирует отношения общества с его кредиторами, а определяет объем корпоративных прав участников.

Таблица 1 – Сопоставление имущественной и эмиссионной концепций уставного капитала хозяйственного общества

Имущественная концепция	Эмиссионная концепция
Уставный капитал – сумма взносов участников в имущество общества	Уставный капитал – совокупность акций и долей, размещенных участникам общества как на возмездной, так и на безвозмездной основе, когда нет вкладов участников в имущество общества
Уставный капитал входит в состав имущества общества	Уставный капитал – имущество, принадлежащее участникам

	<p>общества. В АО он хранится в реестре владельцев именных ценных бумаг, а в ООО – в Едином государственном реестре юридических лиц (ЕГРЮЛ)</p>
<p>Исходит из предпосылки, что цена размещения акций и долей совпадает с их номинальной стоимостью</p>	<p>Исходит из факта несовпадения цены размещения и номинальной стоимости акций и долей, когда цена размещения, как правило, превышает номинальную стоимость</p>
<p>Цифра в уставе и балансе общества, зафиксированная как его уставный капитал, отражает совокупную стоимость вкладов участников в имущество общества. Не отвечает на вопрос, что отражает цифра в уставе, когда акции и доли размещаются без вкладов участников в имущество общества</p>	<p>Цифра в уставе и балансе общества, зафиксированная как его уставный капитал, отражает количество размещенных акций или долей, которые учитываются по специальной стоимостной оценке – номинальной стоимости. Отражает все случаи размещения акций и долей – как возмездное, так и безвозмездное</p>
<p>Изменение размера уставного капитала происходит в составе имущества общества и выражается в его приросте за счет вкладов участников или выбытии имущества. Не исследует случаи увеличения уставного капитала, когда отсутствуют вклады участников в имущество общества, а также случаи уменьшения уставного капитала без изменения размера имущества общества (уменьшение номинальной стоимости акций и долей)</p>	<p>Изменение размера уставного капитала выражается в размещении или аннулировании части акций (долей) или изменении их номинальной стоимости, что выражается в транзакциях в соответствующих реестрах и может происходить без изменения размера имущества общества</p>
<p>Доля акционера в уставном капитале общества должна определяться как доля его имущественного вклада в совокупной стоимости вкладов всех участников</p>	<p>Доля акционера в уставном капитале общества определяется как доля принадлежащих ему акций (долей) в общем количестве размещенных акций (долей)</p>

<p>Является ограниченным взглядом на корпоративную практику. Рассматривает только возмездные способы формирования уставного капитала, когда размещение акций или долей сопровождается внесением вкладов в имущество общества. Не исследует и не дает объяснения безвозмездным способам формирования уставного капитала прежде всего при реорганизации хозяйственных обществ, когда взносы и платежи за размещаемые акции и доли недопустимы</p>	<p>Является универсальным взглядом на все существующие способы формирования уставного капитала — как возмездные, так и безвозмездные. Исследует и дает адекватное толкование безвозмездным способам размещения акций и долей, в том числе при реорганизации хозяйственных обществ, когда взносы и платежи за размещаемые акции и доли недопустимы</p>
---	---

1.2. Законодательное определение уставного капитала хозяйственного общества

Что же такое уставный капитал хозяйственного общества: часть имущества общества или имущество, принадлежащее участникам общества, — размещенные им акции и доли в уставном капитале ООО?

Что регулирует уставный капитал: отношения общества с его кредиторами или отношения общества с его участниками?

Для того чтобы оценить эти концепции, следует обратиться к легальному определению уставного капитала в действующем законодательстве.

Согласно п. 1 ст. 99 ГК РФ¹ и п. 1 ст. 25 Федерального закона от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ «Об акционерных обществах»² (далее — ФЗ «Об АО») *уставный капитал акционерного общества составляется из номинальной стоимости акций общества, приобретенных акционерами.*

Согласно п. 1 ст. 90 ГК РФ и п. 1 ст. 14 Федерального закона от 8 февраля 1998 г. № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью»³ (далее — ФЗ «Об ООО») *уставный капитал общества с ограниченной ответственностью составляется из номинальной стоимости долей его участников.*

¹ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30 ноября 1994 г. № 51-ФЗ // Российская газета. 8 декабря 1994 г. № 238–239.

² См.: Российская газета. 29 декабря 1995 г. № 248.

³ См.: Российская газета. 17 февраля 1998 г. № 30.

Закон не связывает понятие уставного капитала с суммой вкладов участников в имущество общества. Гражданский кодекс РФ и законы о хозяйственных обществах исходят из эмиссионной концепции уставного капитала. В соответствии с законом уставный капитал хозяйственного общества – совокупность размещенных акций или долей в уставном капитале ООО, которые учитываются по их номинальной стоимости.

В законодательном определении уставного капитала выделены два существенных момента: 1) уставный капитал «составляется» из акций или долей, размещенных участникам общества; 2) для цели определения размера уставного капитала в стоимостном выражении эти акции и доли учитываются по особой стоимостной оценке – их номинальной стоимости.

Размер уставного капитала, зафиксированный в уставе и балансе общества, является произведением количества размещенных акций или долей в уставном капитале ООО на их номинальную стоимость. Эта цифра не связана с суммой вкладов участников в имущество общества.

В соответствии с законом для того, чтобы изменить размер уставного капитала, следует произвести манипуляции с акциями и долями, из которых он состоит – изменить количество размещенных акций и размер долей или изменить их номинальную стоимость. Закон не связывает изменение размера уставного капитала с изменением совокупной стоимости вкладов в имущество общества.

«Уставный капитал общества может быть увеличен путем увеличения номинальной стоимости акций или размещения дополнительных акций» (п. 1 ст. 28 ФЗ «Об АО»). «Уставный капитал общества может быть уменьшен путем уменьшения номинальной стоимости акций или сокращения их общего количества, в том числе путем приобретения части акций» (п. 1 ст. 29 ФЗ «Об АО»).

Дополнительные акции и доли можно размещать без вкладов участников в имущество общества за счет прибыли и добавочного капитала (в отечественном законе это названо за счет «имущества общества»), а увеличение номинальной стоимости акций и долей вообще исключает внесение дополнительных вкладов участников в имущество общества.

Сторонники имущественной концепции в своих работах не приводят легальных определений уставного капитала, данных в законе, поскольку их концепция, очевидно, им не соответствует. Некоторые сторонники этой концепции ссылаются на нормы, которые регламен-

тируют порядок оплаты акций и долей в уставном капитале. «Подтверждение правильности концепции твердого капитала можно обнаружить в современном законодательстве. Идея понимания уставного капитала как имущества прослеживается в ст. 66.1 ГК РФ “Вклады в имущество хозяйственного товарищества или общества”, при этом п. 2 этой статьи касается вкладов “для оплаты долей в уставном капитале”. В п. 2 ст. 66.2 ГК РФ говорится об “оплате уставного капитала”, то есть предполагается, что уставный капитал представляет собой само имущество хозяйственного общества»¹. Такая трактовка данной нормы закона представляется крайне спорной. В этой статье ГК РФ нет определения уставного капитала как части имущества общества, речь идет об ограничении видов имущества, которыми могут быть оплачены доли в уставном капитале хозяйственного общества, т. е. акции и доли, из которых «составляется» уставный капитал этих обществ в соответствии с ГК РФ и законами о хозяйственных обществах. «Законом или учредительными документами хозяйственного товарищества или общества могут быть установлены виды указанного в пункте 1 настоящей статьи имущества, которое не может быть внесено для оплаты долей в уставном (складочном) капитале хозяйственного товарищества или общества» (п. 2 ст. 66.1 ГК РФ).

Данное в законодательстве определение уставного капитала и способов его увеличения и уменьшения является эмиссионной трактовкой этого явления.

1.3. Место и момент изменения уставного капитала

Для того чтобы понять природу уставного капитала, следует ответить на вопрос, где происходит изменение уставного капитала: в активах общества или в реестрах, в которых хранятся бездокументарные акции и доли в уставном капитале ООО?

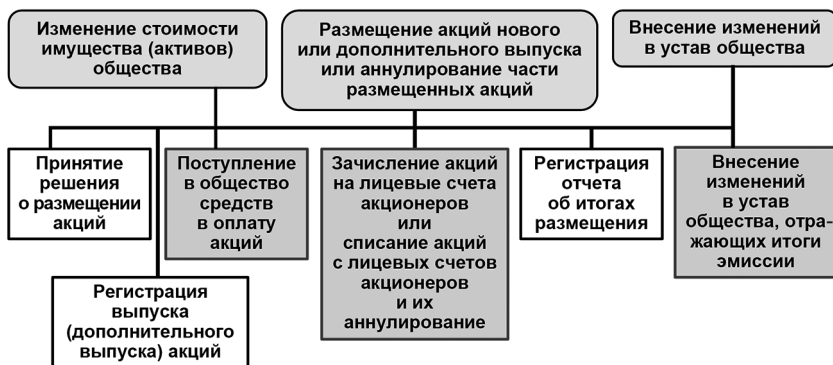
Если считать, что уставный капитал — это часть имущества общества, которая состоит из вкладов его участников, то его изменение выражается в приросте или выбытии соответствующих вкладов (ил. 1).

Если признать, что уставный капитал — это совокупность акций, принадлежащих акционерам, то его изменение выражается в размещении акций нового или дополнительного выпуска, изменении их

¹ Филиппова С. К вопросу о понятии, составе и структуре уставного капитала хозяйственного общества. С. 37.

номинальной стоимости или в аннулировании ранее размещенных ценных бумаг, что происходит в реестре акционеров. Если уставный капитал ООО – это совокупность долей, принадлежащих его участникам, то увеличение размера долей участников, изменение их номинальной стоимости или аннулирование части долей происходят в Едином государственном реестре юридических лиц (далее – ЕГРЮЛ), в котором фиксируются доли, принадлежащие участникам общества (ил. 1).

Ил. 1 – Момент и место изменение уставного капитала



Обратимся к имущественной концепции, согласно которой уставный капитал – это совокупность вкладов участников в имущество хозяйственного общества. При таком допущении он должен меняться в момент поступления этих вкладов в имущество общества или их выбытия. Данное допущение не соответствует действительности. Можно убедиться, что активы корпорации могут уменьшаться, в том числе и за счет выбытия имущества, внесенного в оплату размещенных акций или долей ООО, а уставный капитал при этом не меняется, и, наоборот, уставный капитал может измениться (увеличиться или уменьшиться), а активы общества остаются неизменными.

Вклады в имущество общества поступили, а его уставный капитал не меняется. При размещении акций по подписке (открытой или закрытой) оплата акций предшествует их размещению. В соответствии с п. 1 ст. 34 ФЗ «Об АО» акции и иные эмиссионные ценные бумаги, размещаемые путем подписки, являются размещенными при условии их полной оплаты. Однако закон не фиксирует период, в течение которого оплаченная акция должна быть размещена, т. е. зачислена

на лицевой счет приобретателя и возникнет его право собственности на эту ценную бумагу. Период, в течение которого оплаченная акция должна быть размещена, устанавливается по усмотрению сторон в специальном договоре или в решении о выпуске ценных бумаг. Моменты оплаты акции и ее размещения не совпадают, при этом иногда значительно. В состав имущества общества уже поступили вклады лиц, которые приобретают ценные бумаги, но при этом акции дополнительного (нового) выпуска еще не размещены. Активы общества увеличились за счет вкладов приобретателей ценных бумаг, а его уставный капитал, зафиксированный в реестре, уставе и балансе, остался прежним. Третьи лица, которые внесли вклады в имущество общества, еще не стали его акционерами, количество размещенных акций не изменилось, и уставный капитал не меняется. После того как закончится размещение акций и будут подведены итоги выпуска (дополнительного выпуска) данные, содержащиеся в реестре акционеров, будут отражены в уставе общества как увеличенный его уставный капитал. Уставный капитал меняется не в момент поступления вкладов участников в имущество общества или их выбытия, а в момент зачисления акций дополнительного (нового) выпуска на лицевые счета акционеров или списания размещенных акций и их аннулирования.

В обществе с ограниченной ответственностью участники или третьи лица делают дополнительные вклады в имущество общества, но уставный капитал при этом не меняется. Третьи лица, которые внесли вклад в имущество общества, еще не стали его участниками: поскольку количество размещенных долей не изменилось, то и уставный капитал не меняется. Доля (часть доли) в уставном капитале общества переходит к ее приобретателю с момента внесения в ЕГРЮЛ соответствующих записей (п. 12 ст. 21 ФЗ «Об ООО»). После подведения итогов внесения дополнительных вкладов в ЕГРЮЛ делаются два регистрационных действия: 1) отражается возникновение права собственности участников общества на размещенные им доли (форма 14001); 2) регистрируются изменения в уставе общества, касающиеся увеличения его уставного капитала (форма 13001).

Как бы ни менялись размер и состав имущества общества, его уставный капитал не изменится, пока не произойдут трансакции в реестрах, в которых фиксируются акции и доли. Поскольку уставный капитал — это не совокупность вкладов участников и/или третьих лиц в имущество общества, а совокупность размещенных акций и долей, то его размер меняется не в момент поступления вкладов в имущество общества, а в момент перехода права собственности на размещенные

акции и доли их приобретателям (участникам и/или третьим лицам), что отражается в реестрах, где фиксируются бездокументарные акции и доли.

Выбытие вклада учредителя и изменение размера уставного капитала.

Различие имущественной и эмиссионной концепции наглядно иллюстрирует следующий пример. Представим общество, у которого нет другого имущества, кроме того, которое передали ему учредители, в том числе компьютеры, необходимые для его деятельности. Имущество общества состоит только из вкладов его учредителей. Совокупная стоимость имущества, переданного учредителями обществу, составляет 10 млн руб., при этом был размещен 1 млн штук акций с номинальной стоимостью 1 руб. каждая. Цифра, зафиксированная в уставе и балансе общества как его уставный капитал, – это произведение количества размещенных акций (1 млн штук) на их номинальную стоимость (1 руб.) и составляет 1 млн руб. Разница между номинальным размером уставного капитала и совокупной стоимостью имущества, переданного учредителями обществу, образует эмиссионный доход (9 млн руб.).

Через несколько дней происходит неконтролируемый скачок напряжения, и несколько компьютеров выходят из строя, их списывают, происходит выбытие именно тех индивидуально определенных вещей, которые передали обществу учредители, другого имущества у общества нет. Сумма имущества, сформированного за счет взносов участников, уменьшилась, согласно имущественной концепции, должно произойти уменьшение уставного капитала общества, однако цифра, зафиксированная в реестре, уставе и балансе как уставный капитал, не меняется.

Что такое уставный капитал в данном примере – совокупность компьютеров, переданных учредителями обществу, или совокупность акций, приобретенных учредителями? Что отражает цифра в уставе, зафиксированная как его уставный капитал: совокупную стоимость имущества, переданного участникам обществу, или количество размещенных акций, учтенных по их номинальной стоимости?

Ответ очевиден. При выбытии имущества, переданного учредителями обществу, количество акций, размещенных акционерам, не поменялось. Стоимость имущества уменьшилась на 1 млн руб., причем за счет оттока именно того имущества, которое было вкладом учредителя, а уставный капитал общества остался прежним, поскольку он отражает не совокупную стоимость имущества, переданного участниками обществу, а количество размещенных акций, учитываемых по их номинальной стоимости. Корпоративная практика основана на эмиссионном понимании уставного капитала. Изменение уставного