



АКЦИОНЕРНОЕ ОБЩЕСТВО
«Холдинговая Компания «Сибирский цемент»

ОКПО 74287158 ОГРН 1044205040175
ИНН 4205070630 КПП 424950001
р/счет 40702810826020103351 в Кемеровском
отделении № 8615 г. Кемерово Сбербанка РФ
к/счет 30101810200000000612
БИК 043207612

650010, Российская Федерация, город Кемерово,
улица Карболитовская, строение 1/4
Тел.: (3842) 496-300, 496-310
Факс: (3842) 496-330
E-mail: info@sibcem.ru
www.sibcem.ru

Заинтересованным лицам

10 октября 2017 г. № 11/275

Настоящим АО «ХК «Сибцем» уведомляет о том, что Арбитражным судом Кемеровской области принято к производству исковое заявление Компании «VULPES RUSSIAN OPPORTUNITIES FUND» (дело №А27-21160/2017), в котором АО «ХК «Сибцем» привлечено в качестве третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований.

Приложение:
Исковое заявление о взыскании убытков.

Вице-президент по правовому обеспечению



О.Г. Кондрашова

Суд **Арбитражный суд Кемеровской области
650000, г. Кемерово, ул. Красная, д. 8**

Истец **VULPES RUSSIAN OPPORTUNITIES FUND
(Компания «Вульпес Рашн Оппортьюнитиз Фанд»)
Регистрационный номер: 177839
Юридический адрес: Каймановы Острова, KY1-1104,
Большой Кайман, Агленд Хауз, а/я 309
Адрес представителя в РФ: 125167, Москва,
Ленинградский проспект, д. 39, стр. 14, офис 216.
Адрес электронной почты: fund2001@gmail.com**

Ответчик 1 **ООО «Финансово-промышленный союз «Сибконкорд»
650000, г. Кемерово, пр-кт Советский, д. 26
ОГРН: 1064200005935, ИНН: 4205119413
Шарыкин Олег Витальевич
Президент (единоличный исполнительный орган)
АО ХК «Сибирский цемент»
Адрес: 650010, РФ, г. Кемерово, ул. Карболитовская,
строение ¼**

Ответчик 2

Третьи лица **1. АО ХК «Сибцем»
Адрес: 650010, РФ, г. Кемерово, ул. Карболитовская,
строение ¼
Тел. (3842) 496-300
Адрес электронной почты: info@sibcem.ru
2. ООО «Сибирский бетон»
Адрес: 630102, г. Новосибирск, ул. Обская д.2, эт.2
ОГРН 1062464008540, ИНН 2464082173
3. ООО «Топкинский цемент»
Адрес: 652300, Кемеровская обл, Топкинский р-н, город
Топки, промзона, промплощадка ООО «Топкинский
цемент»**

Сумма иска **480 000 000,00 рублей**

Государственная пошлина: **200 000 рублей**

ИСКОВОЕ ЗАЯВЛЕНИЕ

о взыскании убытков с акционеров акционерного общества

Истец, компания «Вульпес Рашн Оппортьюнитиз Фанд» (Vulpes Russian Opportunities Fund) (далее также – «Истец»), является акционером Акционерного общества «Холдинговая компания «Сибирский цемент» (АО «ХК «Сибцем», далее также

– «Эмитент» и/или «Общество») и владеет обыкновенными акциями Эмитента в размере 347 764 шт., что составляет 1,15% обыкновенных акций АО «ХК «Сибцем».

В соответствии с требованиями п. 2 ст. 65.2 ГК РФ и ст.93.1 ФЗ «Об акционерных обществах» Истец 28 августа 2017 года направил в адрес Общества Уведомление о намерении обратиться в арбитражный суд с иском о возмещении убытков в пользу Общества.

Согласно ст. 50 ГК РФ «Юридическими лицами могут быть организации, преследующие извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности (коммерческие организации) либо не имеющие извлечение прибыли в качестве такой цели и не распределяющие полученную прибыль между участниками (некоммерческие организации). Юридические лица, являющиеся коммерческими организациями, могут создаваться в организационно-правовых формах хозяйственных товариществ и обществ, крестьянских (фермерских) хозяйств, хозяйственных партнерств, производственных кооперативов, государственных и муниципальных унитарных предприятий.»

Общество создано в форме акционерного общества и соответственно является коммерческой организацией.

01 декабря 2015 года Общество заключило с ООО «Сибирский бетон» договор о предоставлении безвозмездного финансирования (Приложение №9). Согласно условиям данного договора АО «ХК «Сибцем» на безвозмездной основе предоставило ООО «Сибирский бетон» денежные средства в размере 80 000 000,00 рублей в целях финансирования исполнения обязательств ООО «Сибирский бетон» перед ООО «Топкинский цемент» по договору займа №015/5-7 от 01 июля 2015 года (Приложение №11). Согласно условиям договора займа ООО «Сибирский бетон» обязуется вернуть сумму займа 377 561 645,15 рублей (п. 1.1 Договора займа №015/5-7) и проценты, начисляемые на сумму займа в размере 11% годовых» (п. 1.4 Договора займа).

15 декабря 2015 года Общество заключило с ООО «Сибирский бетон» договор о предоставлении безвозмездного финансирования (Приложение №10). Согласно условиям данного договора АО «ХК «Сибцем» на безвозмездной основе предоставило ООО «Сибирский бетон» денежные средства в размере 400 000 000,00 рублей в целях финансирования исполнения обязательств ООО «Сибирский бетон» перед ООО «Топкинский цемент» по указанному выше договору займа 015/5-7 от 01 июля 2015 года.

Указанные сделки были подписаны вице-президентом по экономике и финансам Общества Синяковой Е.Е. на основании доверенности, выданной единоличным исполнительным органом Общества – Президентом Шарыкиным О.В.

Указанные сделки были одобрены как сделки, в совершении которых имеется заинтересованность на внеочередном общем собрании акционеров Общества 15 февраля 2016 года. За одобрение указанных сделок проголосовали акционеры Общества, обладающие 15 132 172 голосов, что соответствует владению 15 132 172 обыкновенных акций Эмитента и составляет 49,85% уставного капитала Общества. Всего на собрании акционеров присутствовали акционеры, в совокупности владеющие 26 653 907 акциями Эмитента. Указанное обстоятельство подтверждается Протоколом об итогах голосования на внеочередном общем собрании акционеров АО «ХК «Сибцем» от 17 февраля 2016 года (Приложение №12).

Согласно списку аффилированных лиц на 31.12.2015 (Приложение №13), опубликованному на сайте Эмитента: 47% уставного капитала, что составляет 14 265 675 обыкновенных акций принадлежало ООО «Финансово-промышленный союз «Сибконкорд».

Истец считает, что лицом, одобрявшим сделки - договоры о предоставлении безвозмездного финансирования, является акционер Общества - ООО «Финансово-

промышленный союз «Сибконкорд». Указанные сделки причинили убытки АО «ХК «Сибцем» в размере 480 000 000,00 рублей, так как были одобрены в нарушение положений действующего законодательства (ст. 83 ФЗ «Об акционерных обществах») и заключены на не рыночных условиях.

Нерыночность условий договоров о предоставлении безвозмездного финансирования от 01 декабря 2015 года и 15 декабря 2015 года заключается в следующем:

1) Денежные средства в размере 480 000 000 рублей были предоставлены ООО «Сибирский бетон» на безвозвратной и безвозмездной основе в целях погашения данной компанией своих заемных обязательств перед другой 100% дочерней компанией Общества ООО «Топкинский цемент», которая в свою очередь предоставляла заем на 3 года под 11% годовых.

2) Указанные средства могли быть предоставлены на рыночных условиях с обязательствами их возврата и выплаты процентов (например, на тех же условиях, что и договор займа 015/5-7 от 01 июля 2015 года), однако этого сделано не было.

Ниже описаны обстоятельства возникновения обязательства, в силу которого у Общества возникли взыскиваемые убытки, доказательства виновности действий Ответчиков в неисполнении требований законодательства, доказательства причинной связи между неисполнением требований законодательства Ответчиком и убытками, возникшими у Общества.

Основания убытков

В силу п. 4 ст. 1 ГК РФ никто не вправе извлекать преимущество из своего незаконного или недобросовестного поведения.

Согласно с ч. 2 ст. 15 ГК РФ, под убытками понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода).

По мнению Истца, действия Ответчика 1, выразившиеся в одобрении договоров о предоставлении безвозмездного финансирования, привели к возникновению у АО «ХК «Сибцем» убытков в форме реального ущерба, так как денежные средства, выплаченные Обществом ООО «Сибирский бетон» по указанным договорам были предоставлены на безвозмездной и безвозвратной основе.

По мнению Истца, действия Ответчика 2, выразившиеся в заключении договоров о предоставлении безвозмездного финансирования и предоставлении денежных средств третьим лицам, привели к возникновению у АО «ХК «Сибцем» убытков в форме реального ущерба, так как денежные средства, выплаченные Обществом ООО «Сибирский бетон» по указанным договорам были предоставлены на безвозмездной и безвозвратной основе.

В соответствии со ст. 15 и ст. 401 ГК РФ, в случае взыскания с ответчиков убытков истцу необходимо доказать одновременное наступление следующих условий:

- Факт причинения убытков, размер ущерба;
- Виновные действия ответчика;
- Причинно-следственную связь между убытками и виновными действиями ответчика.

1. Факт причинения убытков, размер ущерба

Одобрение сделки Ответчиком 1 на внеочередном общем собрании акционеров Общества по предоставлению на безвозмездной основе денежных средств в размере 480 000 000,00 рублей (400 000 000,00 рублей+80 000 000,00 рублей) и заключение

соответствующих сделок единоличным исполнительным органом Общества причинило ущерб Обществу в указанном размере.

2. *Виновность действий Ответчиков. Одобрение сделок, в совершении которых имелась заинтересованность в нарушение требований закона. Заключение сделок.*

Виновность действий Ответчика 1:

Согласно годовому отчету Общества за 2014 год (Приложение №15), решением совета директоров от 20 июня 2014 (протокол №13/14 от 20.06.2014) образован исполнительный орган АО «ХК «Сибцем», на должность единоличного исполнительного органа Общества с 01 августа 2014 года до 31 июня 2017 года назначен Шарыкин О.В. Эти сведения подтверждаются также списком аффилированных лиц от 31.12.2015 года. Таким образом, с 01 августа 2014 года Шарыкин О.В. и АО «ХК «Сибцем» формируют группу лиц в силу п. 2 ч. 1 ст. 9 ФЗ «О защите конкуренции» (*«юридическое лицо и осуществляющие функции единоличного исполнительного органа этого юридического лица физическое лицо или юридическое лицо»*)

Шарыкин О.В. являлся и является участником ООО «Финансово-промышленный союз «Сибконкорд» с долей участия 51,812%, согласно выписки из ЕГРЮЛ (Приложение №14). Таким образом, Шарыкин О.В. и ООО «Финансово-промышленный союз «Сибконкорд» формируют группу лиц в силу п. 1 ч. 1 ст. 9 ФЗ «О защите конкуренции» (*«хозяйственное общество и физическое лицо, если такое физическое лицо в силу своего участия в этом хозяйственном обществе, либо в соответствии с полномочиями, полученными, в том числе на основании письменного соглашения, от других лиц, более чем пятьдесят процентов общего количества голосов, приходящихся на голосующие акции (доли) в уставном капитале этого хозяйственного общества»*)

ООО «Финансово-промышленный союз «Сибконкорд» является и на дату принятия решения на внеочередном собрании акционеров 15 февраля 2016 года являлся владельцем 47% уставного капитала АО ХК «Сибирский цемент».

Шарыкин О.В., согласно списку аффилированных лиц на 31.12.2015, является и на дату принятия решения на внеочередном собрании акционеров 15 февраля 2016 года являлся владельцем 6,1% уставного капитала АО «ХК «Сибцем». Таким образом, Шарыкин О.В., ООО «Финансово-промышленный союз «Сибконкорд» и АО «ХК «Сибцем» формируют группу лиц в силу п. 1 ч. 1 ст. 9 ФЗ «О защите конкуренции».

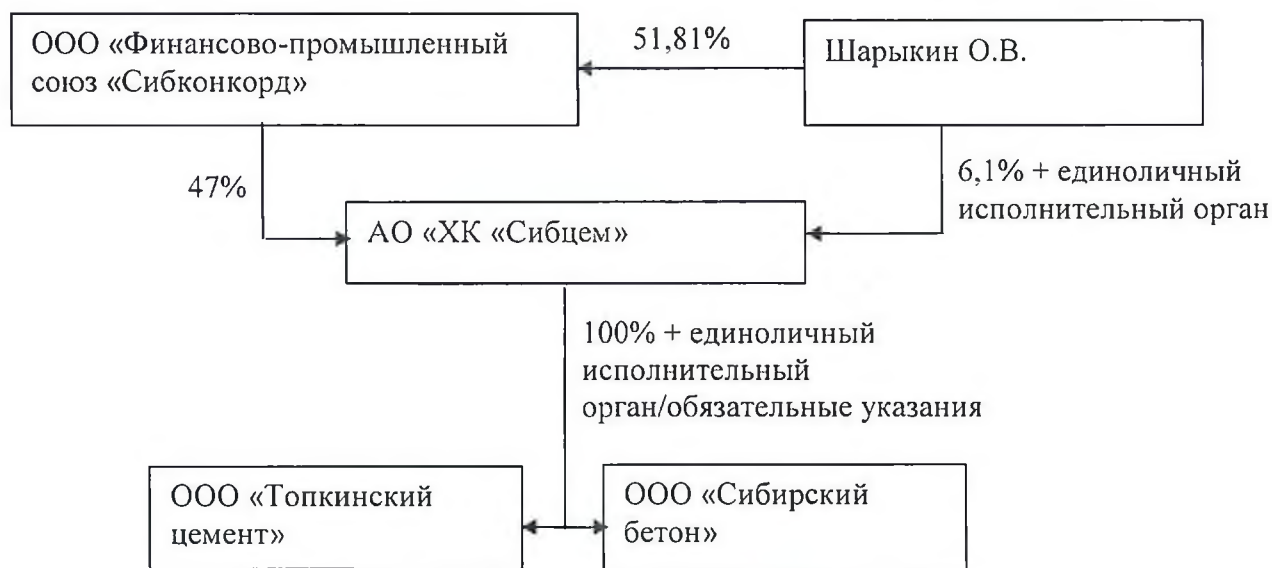
Как следует из годового отчета Общества за 2014 год (Приложение №15) ООО «Топкинский цемент» и ООО «Сибирский бетон» на протяжении многих лет являются 100% дочерними предприятиями АО «ХК «Сибцем». Указанная информация также подтверждается данными из выписок из ЕГРЮЛ указанных обществ (Приложение №16 и Приложение №17). Также, как следует из информации из годовых отчетов, АО «ХК «Сибцем» осуществляет функции единоличного исполнительного органа в указанных обществах: в ООО «Топкинский цемент» с 21.12.2011 года, ООО «Сибирский бетон» с 02.02.2006 года, тем самым Общество вправе давать обязательные для исполнения указания каждому обществу, в котором оно выполняет функции единоличного исполнительного органа. Таким образом, АО «ХК «Сибцем», ООО «Топкинский цемент» и ООО «Сибирский бетон» формируют группу лиц в силу п. 1 ч. 1 ст. 9 ФЗ «О защите конкуренции» и в силу п. 2 ч. 1 ст.9 ФЗ «О защите конкуренции» (*«юридическое лицо и осуществляющие функции единоличного исполнительного органа этого юридического лица физическое или юридическое лицо»*)

Поскольку, как указано выше, и ООО «Финансово-промышленный союз «Сибконкорд», и АО «ХК «Сибцем» входят в группу лиц с одним и тем же лицом – Шарыкиным О.В., при этом ООО «Топкинский цемент» и ООО «Сибирский бетон» входят в группу лиц с АО «ХК «Сибцем» - следовательно, ООО «Финансово-

промышленный союз «Сибконкорд», ООО «Топкинский цемент» и ООО «Сибирский бетон» также формируют группу лиц в силу п. 8 ч. 1 ФЗ «О защите конкуренции» (*«лица, каждое из которых по какому-либо из указанных в пунктах 1-7 настоящей части признаку входят в группу лиц с одним и тем же лицом, а также другие лица, входящие с любым из таких лиц в группу по какому-либо из указанных в пунктах 1-7 настоящей части признаку»*).

Поскольку ООО «Финансово-промышленный союз «Сибконкорд», ООО «Топкинский цемент», АО «ХК «Сибцем» и ООО «Сибирский бетон» входят в одну группу лиц, они являются аффилированными лицами в силу ст. 4 Закона РСФСР «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках» (*«аффилированными лицами юридического лица являются: лица, принадлежащие к той группе лиц, к которой принадлежит данное юридическое лицо»*).

Взаимосвязь вышеуказанных лиц показана на схеме ниже:



Факт существования указанной и описываемой в настоящем иске группы лиц, подтверждается письмом Управления Службы по защите прав потребителей финансовых услуг и миноритарных акционеров в Сибирском федеральном округе Банка России от 10.08.2016 №С59-9-5-5/37795 (стр. 3-11 стр.20-21) Приложение №18.

Таким образом, с 1 августа 2014 года (дата, когда Шарыкин О.В. вступил в должность Президента Общества – его единоличного исполнительного органа) ООО «Финансово-промышленный союз «Сибконкорд» стал аффилированным с ООО «Сибирский бетон» и ООО «Топкинский цемент».

В соответствии с п. 1 ст. 81 ФЗ «Об акционерных обществах» в редакции действующей на момент одобрения сделок и их заключения, *«Сделки (в том числе заем, кредит, залог, поручительство), в совершении которых имеется заинтересованность члена совета директоров общества, лица осуществляющего функции единоличного исполнительного органа общества, в том числе управляющей организации или управляющего, члена коллегиального исполнительного органа общества или акционера общества, имеющего совместно с его аффилированными лицами 20 и более процентов голосующих акций общества, а также лица, имеющего право давать обязательные для него указания, совершаются обществом в соответствии с положениями настоящей главы. Указанные лица признаются заинтересованными в совершении обществом сделки в случае, если они и (или) их аффилированные лица: являются стороной, выгодоприобретателем, посредником или представителем в сделке.»*

Уставный капитал АО «ХК «Сибцем» составляет 303 525 000 рублей и состоит из 30 352 500 обыкновенных именных бездокументарных акций номинальной стоимостью 10 рублей каждая.

Согласно Протоколу об итогах голосования на внеочередном общем собрании акционеров АО «ХК «Сибцем» от 15 февраля 2016 года в повестку дня указанного собрания были включены вопросы об одобрении сделок, в совершении которых имелась заинтересованность (выгодоприобретателем по которым являлось ООО «Сибирский бетон»), а именно: заключение договора о предоставлении безвозмездного финансирования между АО «ХК «Сибцем» и ООО «Сибирский бетон» от 15.12.2015 года (8-й вопрос повестки дня) и заключение договора о предоставлении безвозмездного финансирования между АО «ХК «Сибцем» и ООО «Сибирский бетон» от 01.12.2015 года (9 вопрос повестки дня).

Согласно протоколу внеочередного общего собрания акционеров Общества от 17 февраля 2016 года, число голосов, которыми обладали лица, включенные в список лиц, имеющих право на участие в собрании акционеров, составляет 26 653 907 голосов.

Как следует из содержания этого же протокола, на момент открытия собрания зарегистрировались лица, обладавшие в совокупности 23 223 547 голосами, что составляет 86,26% от общего количества голосов, определенного за вычетом акций, которые не учитываются при определении кворума по вопросам повестки дня собрания с 1-го по 10-й и не предоставляют право голоса в соответствии с требованиями действующего законодательства РФ.

Согласно п. 4.20 Положения о дополнительных требованиях к порядку подготовки, созыва и проведения общего собрания акционеров, утв. Приказом ФСФР России от 02.02.2012 №12-6/пз-н, кворум общего собрания (кворум по вопросам, включенным в повестку дня общего собрания) определяется исходя из количества размещенных голосующих акций общества на дату составления списка лиц, имеющих право на участие в общем собрании акционеров, за вычетом, в том числе акций, принадлежащих лицам, признаваемым в соответствии со ст. 81 ФЗ «Об акционерных обществах», заинтересованными в совершении обществом сделки (нескольких взаимосвязанных сделок), в случае определения кворума по вопросу одобрения сделки общества, в совершении которых имеется заинтересованность.

Следовательно, голосующие акции Общества, принадлежащие ООО «Финансово-промышленный союз «Сибконкорд», не могли учитываться при определении кворума по вопросу повестки собрания акционеров об одобрении сделок, в совершении которых имеется заинтересованность.

Согласно бюллетеням 7, 8, 9 и 10 (Приложение №19), голосование осуществлялось представителем ООО «Финансово-промышленный союз «Сибконкорд» и, в том числе, проголосовало за одобрение сделок с заинтересованностью (договоры о предоставлении безвозмездного финансирования).

Как следует из протокола внеочередного собрания акционеров Общества, в голосовании по вопросам, связанным с одобрением сделок, приняли участие 23 223 547 голосующих акций Общества и за одобрение каждой из сделок было отдано 15 132 172 голоса.

Таким образом, в нарушение требований п. 4 ст. 56 и п. 4. ст. 83 ФЗ «Об акционерных обществах» в редакции закона применимой на дату одобрения сделок, а также в нарушение п. 4.20 Положения №12-6/пз-н, при определении кворума и подсчете голосов на внеочередном собрании акционеров по вопросам об одобрении сделок, в совершении которых имеется заинтересованность, учтены 14 265 675 обыкновенных акций Общества, принадлежащих ООО «Финансово-промышленный союз «Сибконкорд», которые не могли учитываться при определении кворума и подсчете голосов по указанным вопросам.

Учитывая, что 14 265 675 акций, принадлежащих ООО «Финансово-промышленный союз «Сибконкорд», не могли учитываться при определении кворума на внеочередном собрании акционеров Общества по вопросам об одобрении сделок, в совершении которых имеется заинтересованность, то число голосов, которыми обладали лица, включенные в список лиц, имеющих право на участие в собрании акционеров по вопросу повестки дня собрания, составляет не 26 922 140 голосов, а 12 656 465 голосов (26 922 140 – 14 265 675 – 1 862 369).

Таким образом кворум, необходимый для рассмотрения указанных вопросов, составляет 6 328 233 голосов. Следовательно, если вычесть голоса, принадлежащие ООО «Финансово-промышленный союз «Сибконкорд», неправоммерно учтенные при определении кворума, то можно сделать вывод о том, что на собрании приняли участие акционеры в совокупности, обладающие 8 957 872 голосов, что составляет 70,77% от общего числа голосов, имевших право на участие в общем собрании акционеров по вопросам повестки дня, при этом 8 091 375 голосов были отданы против принятия решений об одобрении договоров о безвозмездном финансировании (как следует из протокола внеочередного общего собрания акционеров Общества от 17 февраля 2016 года). Следовательно, в случае соблюдения законодательства мажоритарным акционером Общества при осуществлении правильного подсчета голосов, указанные сделки не были бы одобрены и для Общества не наступили негативные последствия, описываемые в настоящем иске.

Таким образом, виновность действий Ответчика 1, контролируемого Шарыкиным О.В. (более 50% уставного капитала), заключается в незаконном одобрении сделки, повлекшей для Общества убытки.

Виновность действий Ответчика 2:

Согласно Уставу АО «ХК «Сибцем», единоличным исполнительным органом Общества является Президент. Согласно годовому отчету Общества за 2014 год, решением совета директоров от 20 июня 2014 (протокол №13/14 от 20.06.2014) образован исполнительный орган АО «ХК «Сибцем», на должность единоличного исполнительного органа Общества с 01 августа 2014 года до 31 июня 2017 года назначен Шарыкин О.В. Эти сведения подтверждаются также списком аффилированных лиц от 31.12.2015 года.

Согласно ч. 1 и 3 ст. 53.1 ГК РФ, ст. 69 и ч. 2 ст. 71 ФЗ «Об акционерных обществах», единоличный исполнительный орган общества при осуществлении им прав и исполнении обязанностей должен действовать в интересах общества добросовестно и разумно, а в случае недобросовестного и неразумного поведения, совершения действий (бездействия) не в интересах представляемого им юридического лица должен возместить убытки, причиненные им юридическому лицу.

В соответствии с п. 2 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.07.2013 г. № 62 «О некоторых вопросах возмещения убытков лицами, входящими в состав органов юридического лица» (далее – «**Постановление Пленума ВАС РФ №62**») **недобросовестность действий (бездействия) директора считается доказанной**, в частности, когда 1) директор действовал при наличии конфликта между его личными интересами и интересами юридического лица, в том числе при наличии фактической заинтересованности директора в совершении юридическим лицом сделки, 2) совершил сделку без требующегося в силу законодательства одобрения соответствующих органов юридического лица; 3) знал или должен был знать о том, что его действия (бездействие) на момент их совершения не отвечали интересам юридического лица, например, совершил сделку на заведомо невыгодных для юридического лица условиях.

1. Наличие конфликта между личными интересами Президента Шарыкина О.В. и интересами АО «ХК «Сибцем», фактическая заинтересованность Шарыкина О.В. в совершении Обществом сделки с 100% дочерней организацией Общества.

Ранее, в настоящем иске, Истец приводил доказательства того, что АО «ХК «Сибцем» является 100% участником ООО «Сибирский бетон» и ООО «Топкинский цемент». Общество также выполняет функции единоличного исполнительного органа указанных компаний, в ООО «Топкинский цемент» с 21.12.2011 года, ООО «Сибирский бетон» с 02.02.2006 года, тем самым Общество вправе давать обязательные для исполнения указания каждому обществу, в котором оно выполняет функции единоличного исполнительного органа.

Президентом Общества с 01 августа 2014 года является Шарыкин О.В., тем самым все управленческие решения, в том числе касательно финансово-хозяйственной деятельности ООО «Сибирский бетон» и ООО «Топкинский цемент» по факту принимаются Шарыкиным О.В. единолично.

Основная часть решений, касательно сделок с компаниями, входящими в Группу с АО «ХК «Сибцем» принимается акционерами, не заинтересованными в совершении сделок, куда не входят ООО «Финансово-промышленный союз «Сибконкорд» и Шарыкин О.В. По сути, все сделки с заинтересованностью Общества одобряются/должны одобряться миноритарными акционерами АО «ХК «Сибцем», целью которых является улучшение финансовых показателей Общества непосредственно и получение части прибыли в виде дивидендов.

Истец полагает, что личной заинтересованностью Президента Общества при заключении договоров о предоставлении безвозмездного финансирования ООО «Сибирский бетон» в общем размере 480 000 000,00 рублей являлся вывод денежных средств с целью получения единоличного контроля над их расходованием.

В Постановлении от 16 мая 2014 года №28 Пленум ВАС РФ определил: *«оценивая наличие негативных последствий совершения крупной сделки основным обществом в отношении дочернего общества при рассмотрении требования о признании такой сделки недействительной по иску участников (акционеров) основного общества, следует учитывать, что отчуждение имущества в пользу дочернего общества, в том числе такого, акции (доли) которого полностью принадлежали основному обществу, может свидетельствовать о нарушении прав и законных интересов миноритарных участников (акционеров) основного общества, если оно направлено на лишение их на будущее возможности принимать управленческие решения в отношении данного имущества и получать выгоды от его использования в своих интересах».*

2. Президент АО «ХК «Сибцем» Шарыкин О.В. совершил сделки без требующегося в силу законодательства одобрения соответствующих органов юридического лица.

Договоры о предоставлении безвозмездного финансирования были заключены 01 декабря 2015 года и 15 декабря 2015. Одобрение (незаконное, по мнению Истца) указанных сделок было произведено на внеочередном общем собрании акционеров Общества произошло 15 февраля 2016 года, что подтверждается Протоколом об итогах голосования по вопросам повестки дня на внеочередном общем собрании акционеров от 17 февраля 2016 года.

3. Президент АО «ХК «Сибцем» Шарыкин О.В. должен был знать о том, что его действия (заключение сделок) на момент их совершения не отвечали интересам юридического лица, так как сделки были совершены на заведомо невыгодных для юридического лица условиях.

Как разъяснено в п. 2 Постановления Пленума ВАС РФ №62, *под сделкой на невыгодных условиях понимается сделка, цена и (или) иные условия которой существенно в худшую для юридического лица сторону отличаются от цены и (или) иных условий, на которых в сравнимых обстоятельствах совершаются аналогичные сделки (например, если предоставление, полученное по сделке юридическим лицом, в два или более раза ниже стоимости предоставления, совершенного юридическим лицом в пользу контрагента).*

При определении интересов юридического лица следует, в частности, учитывать, что основной целью деятельности является извлечение прибыли (п. 1 ст. 50 ГК РФ);

также необходимо принимать во внимание соответствующие положения учредительных документов и решений органов юридического лица. Директор не может быть признан действовавшим в интересах юридического лица, если он действовал в интересах одного или нескольких его участников, но в ущерб юридическому лицу.

Договоры о предоставлении безвозмездного финансирования были заключены 01 декабря 2015 года и 15 декабря 2015 на безвозвратных условиях в целях финансирования ООО «Сибирский бетон», в которой функции единоличного исполнительного органа осуществляло Общество, возглавляемого Шарыкиным О.В. Цели финансирования, согласно условиям вышеуказанных договоров, финансирование исполнения обязательств ООО «Сибирский бетон» перед ООО «Топкинский цемент» по договору займа №015/5-7 от 01 июля 2015 года с начислением процентов за пользование сумой займа в размере 11%.

Таким образом, Президент Общества Шарыкин О.В. знал/должен был знать, что заключаемые договоры о безвозмездном финансировании заключаются на заведомо невыгодных для АО «ХК «Сибцем» условиях, которые в худшую для Общества сторону отличаются от условий, на которых в сравнимых обстоятельствах заключаются аналогичные договоры. Выгодными условиями для Общества в данной ситуации были бы условия предоставления денежных средств ООО «Сибирский бетон» на возмездной основе (например, в виде предоставления заемных средств) с процентами за пользование денежными средствами по среднерыночной ставке и/или ставке установленной договором займа №015/5-7 от 01 июля 2015 года.

Президент Общества Шарыкин О.В. не может быть признан действовавшим в интересах Общества, так как заключая договоры о предоставлении безвозмездного финансирования, действовал в интересах ООО «Сибирский бетон».

Указанные обстоятельства свидетельствуют о нарушении обязанностей, возложенных на него п. 3 ст. 53 ГК РФ и о действии в ущерб интересам Общества. Согласно п. 2 Постановления Пленума ВАС РФ №62, это также свидетельствует о недобросовестности действий Президента и нарушает интересы Общества, целью деятельности которого является извлечение прибыли.

3. Причинная связь

Действия - Одобрение Ответчиком 1, контролирующим лицом которого является Ответчик 2, договоров о предоставлении безвозмездного финансирования, которые до этого были заключены Ответчиком 2 причинили убытки, в виде прямого ущерба Обществу.

Таким образом, Общество потеряло возможность распоряжаться предоставленными третьему лицу на безвозвратной и безвозмездной основе денежными средствами, а акционеры Общества потеряли возможность принимать управленческие решения в отношении выбывших из владения Общества денежных средств и получать выгоды от их использования в своих интересах.

Расчет убытков

В соответствии с п. 4 ст. 1 ГК РФ: *«Никто не вправе извлекать преимущество из своего незаконного или недобросовестного поведения».*

Согласно п. 9, п. 1, ст. 8 ГК РФ, гражданские права и обязанности возникают вследствие событий, с которыми закон или иной правовой акт связывает наступление гражданско-правовых последствий.

В соответствии с положениями ст.15 ГК РФ лицо, право которого было нарушено, вправе требовать возмещения причиненных ему убытков.

Согласно с ч. 2 ст. 15 ГК РФ, под убытками понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления

нарушенного права, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода).

В Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 № 25 указано следующее: *«применяя статью 15 ГК РФ, следует учитывать, что по общему правилу лицо, право которого нарушено, может требовать полного возмещения причиненных ему убытков.»*

Ст. 34 Конституции РФ предусмотрено право каждого на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности, п. 17 Конституции РФ установлен запрет на осуществление прав и свобод способом, нарушающим права и свободы других лиц.

Расчет убытков строится на том, что Общество, акционером которого является Истец, при совершении противоправных действий со стороны Ответчиков, утратило имущество – денежные средства в размере **480 000 000,00 рублей**, предоставленных в качестве безвозмездной финансовой помощи ООО «Сибирский бетон» по договору от 01 декабря 2015 года (**80 000 000 рублей**) и договору от 15 декабря 2015 года (**400 000 000 рублей**).

Согласно п. 8 Постановления Пленума ВАС РФ №62, удовлетворение требования о взыскании с директора убытков не зависит от того, имелась ли возможность возмещения имущественных потерь юридического лица с помощью иных способов защиты гражданских прав, например, путем применения последствий недействительности сделки, истребования имущества юридического лица из чужого незаконного владения, взыскания неосновательного обогащения, а также от того, была ли признана недействительной сделка, повлекшая причинение убытков юридическому лицу.

Согласно п. 7 Постановления Пленума ВАС №62, не является основанием для отказа в удовлетворении требования о взыскании с директора убытков сам по себе тот факт, что действие директора, повлекшее для юридического лица негативные последствия, в том числе совершение сделки, было одобрено решением коллегиальных органов управления юридического лица, а равно его учредителей (участников), либо директор действовал во исполнение указаний таких лиц, поскольку директор несет самостоятельную обязанность действовать в интересах юридического лица добросовестно и разумно (п. 3 ст. 53 ГК РФ). В то же время наряду с таким директором солидарную ответственность за причиненные этой сделкой убытки несут члены указанных коллегиальных органов (п.3. ст. 53 ГК РФ, п.4. ст.71 ФЗ «Об акционерных обществах»)

Согласно п. 1 ст. 201 ГК РФ, п. 3 Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29.09.2015 г. № 43 «О некоторых вопросах, связанных с применением норм Гражданского кодекса РФ об исковой давности», течение исковой давности по требованиям юридического лица начинается со дня, когда лицо, обладающее правом самостоятельно или совместно с иными лицами действовать от имени юридического лица, узнало или должно было узнать о нарушении права юридического лица и о том, кто является надлежащим ответчиком.

Согласно позиции Верховного Суда РФ изложенной в определении от 26.08.2016 г. по делу № 305-ЭС16-3884, А41-8876/2015, участник корпорации, предъявляя требование в защиту корпорации, действует не только в интересах общества как ее представитель, но и преследует свой опосредованный (косвенный) интерес (а поэтому, по сути, является косвенным истцом), который обосновывается наличием у истца материально-правового требования, обусловленного недопущением причинения ему самому ущерба, как субъекту гражданско-правовых отношений.

Объект защиты по косвенному иску не может определяться как категоричный выбор либо в пользу защиты субъективного права юридического лица, либо в пользу

защиты интересов участников юридического лица. Интерес юридического лица, который обеспечивается защитой субъективного права, в данном случае произведен от интересов его участников, так как интересы общества не просто неразрывно связаны с интересами участников, они предопределяются ими, и, следовательно, удовлетворение интересов компании обеспечивает удовлетворение интереса ее участников.

Поэтому для исчисления срока исковой давности по требованию участника юридического лица в защиту интересов данного юридического лица, имеет существенное значение момент, когда обладатель нарушенного права (участник) узнал или должен был узнать о соответствующем нарушении.

Истец узнал о заключенных договорах о предоставлении безвозмездного финансирования от 01 декабря 2015 года и 15 декабря 2015 года, а также о факте одобрения указанных сделок, из протокола внеочередного собрания акционеров от 15 февраля 2016 года при получении указанных документов в порядке ст. 91 ФЗ «Об акционерных обществах». Дата получения договора и протокола подтверждается письмом Общества от 29.06.2017 №11/167 на исх. №13-06-02 от 13.06.2017 г. (Приложение № 20). Таким образом, срок исковой давности по требованию о взыскании убытков с ответчиков в настоящее время не истек.

В соответствии с п. 4 ст. 225.1 АПК РФ споры по искам о привлечении к ответственности лиц, входящих или входивших в состав органов управления юридического лица, в том числе в соответствии с абзацем первым ст. 277 Трудового кодекса РФ, являются корпоративными, дела по таким спорам подведомственны арбитражным судам и подлежат рассмотрению по правилам главы 28.1 АПК РФ.

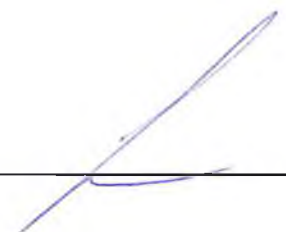
На основании вышеизложенного, руководствуясь ст. 10, 53.1 ГК РФ, ст. 42, 71, 81, 83 Федерального закона «Об акционерных обществах» (в ред. Закона, действующей до 01 января 2017 года), ст. 225.1 АПК, Постановлением Пленума ВАС РФ от 30.07.2013 г. № 62 «О некоторых вопросах возмещения убытков лицами, входящими в состав органов юридического лица», Постановлением Пленума Верховного Суда РФ от 29.09.2015 г. № 43 «О некоторых вопросах, связанных с применением норм Гражданского кодекса Российской Федерации об исковой давности»,

ПРОСИМ СУД:

1. Взыскать с ООО «Финансово-промышленный союз «Сибконкорд» и Президента АО «ХК «Сибцем» Шарыкина О.В. в пользу АО «ХК «Сибцем» убытки солидарно в размере **480 000 000,00 рублей** (четыреста восемьдесят миллионов рублей 00 копеек);

2. Взыскать с ООО «Финансово-промышленный союз «Сибконкорд» и Президента АО «ХК «Сибцем» Шарыкина О.В. в пользу Компании Вульпес Рашн Оппортьюнитиз Фанд (Vulpes Russian Opportunities Fund) **200 000,00 рублей** (двести тысяч рублей 00 копеек) в качестве расходов по оплате государственной пошлины.

Представитель Компании
«Вульпес Рашн Оппортьюнитиз Фанд»
(Vulpes Russian Opportunities Fund)
(по доверенности)



А.С. Клименко

Приложения:

1. Доверенность на представителя;
2. Документ, подтверждающий оплату госпошлины;
3. Документ, подтверждающий отправку искового заявления сторонам;
4. Уведомление АО «ХК «Сибцем» о намерении обратиться с иском о взыскании убытков от 28.08.2017;
5. Документ, подтверждающий отправку Уведомления АО «ХК «Сибцем»;
6. Выписка о состоянии счета ДЕПО Истца в отношении АО «ХК «Сибцем»;
7. Справка о надлежащем состоянии Компании «Вульпес Рашн Оппортьюнитиз Фанд»;
8. Сертификат должностного лица Компании «Вульпес Рашн Оппортьюнитиз Фанд»;
9. Копия договора о предоставлении безвозмездного финансирования от 01 декабря 2015 года;
10. Копия договора о предоставлении безвозмездного финансирования от 15 декабря 2015 года;
11. Копия договора займа №015/5-7 от 01 июля 2015 года;
12. Копия Протокола об итогах голосования на внеочередном общем собрании акционеров АО «ХК «Сибцем» от 17 февраля 2016 года;
13. Список аффилированных лиц АО «ХК «Сибцем» на 31.12.2015;
14. Выписка из ЕГРЮЛ ООО «Финансово-промышленный союз «Сибконкорд»;
15. Выдержка из годового отчета АО «ХК «Сибцем» за 2014 год;
16. Выписка из ЕГРЮЛ ООО «Топкинский цемент»;
17. Выписка из ЕГРЮЛ ООО «Сибирский бетон»;
18. Копия письма Управления Службы по защите прав по потребителей финансовых услуг и миноритарных акционеров в Сибирском федеральном округе Банка России от 10.08.2016 №С59-9-5-5/37795;
19. Бюллетени голосования на внеочередном собрании акционеров 15 февраля 2016 года;
20. Копия письма АО «ХК «Сибцем» от 29.06.2017 №11/167;
21. Выписка из ЕГРЮЛ АО «ХК «Сибцем».