

# НОВЫЙ ЗАКОН – НОВЫЕ ВОЗМОЖНОСТИ И ОБЯЗАННОСТИ

**Партнерство без письменного соглашения – это русская рулетка**

*Лесни Корбин,  
совладелец международной юридической  
компании Greenberg Traurig*



**В течение этого года вышло большое количество статей и комментариев о новеллах закона об обществах с ограниченной ответственностью, в которых, по большей части, освещались вопросы нового порядка регистрации перехода права на долю в уставном капитале, ведению реестра участников общества, административной ответственности руководителей обществ за нарушение закона. Поэтому хотелось бы уделить больше внимания тем положениям закона, которые связаны с отношениями между участниками общества и структурой управления обществом.**

**Ольга Романова,** генеральный директор «Юридической и консалтинговой группы «РАТУМ». Член International Bar Association (Международная ассоциация юристов). Член Делового клуба корпоративных секретарей Российского института. Третейский судья Третейского суда при Курской ТПП.

**С** 1 июля 2009 г. вступили в силу изменения в законодательстве об обществах с ограниченной ответственностью. Федеральным законом от 30.12.2008 г. № 312-ФЗ внесены изменения в Гражданский кодекс, закон «Об обществах с ограниченной ответственностью» и закон «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей».

Основная цель нововведений – защита от рейдерских атак. Также есть ряд новелл, которые позволяют приблизить управление обществом к западным корпоративным стандартам.

Как показывает практика, российские предприниматели особо не задумываются о содержании учредительных документов и уставов, создаваемых ими обществ. Качество учредительных документов российских обществ крайне низкое, бизнесмены не воспринимают устав как документ, который разрабатывается индивидуально для совершенно конкретного общества и конкретных участников.

Опыт работы с западными бизнесменами показывает, что они более щепетильно относятся к ряду вопросов, таких, например,

как: порядок продажи и наследования долей в уставном капитале, дополнительные обязанности для участников общества, распределение компетенций между органами общества, особый порядок распределения голосов и др.

При ведении бизнеса многих проблем, связанных с защитой от рейдерских атак и урегулированием взаимоотношений участников общества, можно избежать, если обратить должное внимание на устав, договор об учреждении общества и договор об осуществлении прав участников общества (ранее был учредительный договор).

## **Договор о порядке осуществления прав**

В мировой практике такого рода соглашения называются SHA – shareholder’s agreement (соглашения участников). Соглашение участников – это обязательства особого рода. Многие отношения, складывающиеся между участниками общества, невозможно урегулировать посредством устава.

Устав является документом, доступным для всех, тогда как в договоре можно отразить отношения «не для посторонних глаз». Кроме того, в отличие от устава изменения,

вносимые в договор, не требуют государственной регистрации.

**В данном договоре могут содержаться условия:**

1. Об осуществлении прав, вытекающих из факта владения долей:
    - » обязательства сторон о солидарном голосовании на общем собрании по тем или иным вопросам;
    - » о принятии согласованного решения об отказе от выплаты дивидендов на какой-то период;
    - » о разрешении разногласий сторон в типовых ситуациях, например, когда два участника, владеющие одинаковым процентом долей, не могут принять решение о кандидатуре генерального директора;
  2. об осуществлении прав на долю:
    - » о временном установлении запрета на продажу долей (например, до момента погашения кредитных обязательств);
    - » об установлении цены и условий продажи долей (более льготные условия для участников общества и более высокая цена для третьих лиц);
    - » предложение доли или части доли в уставном капитале общества всем участникам общества непропорционально размерам их долей. Можно установить определенную часть от предлагаемой к покупке доли (в виде процента или дроби), на которую распространяется преимущественное право покупки (например, 25% от предложенной доли), или закрепить минимальное и максимальное значения выкупаемой части (от 5% до 20%);
    - » запрет на переход доли к третьим лицам – как в результате отчуждения доли, так и по всем возможным основаниям правопреемства: по наследству, при реорганизации, ликвидации участника – юридического лица;
  3. о воздержании от того или иного действия или обязательство осуществлять определенные действия:
    - » вносить средства в уставный капитал при финансировании бизнес-проектов при наступлении определенных событий (контрольных точек проекта);
    - » например, когда участник общества обязуется принимать личное участие в управлении обществом, а в случае, если он примет решение о работе в другой компании, то обязуется продать свою долю участникам общества.
- Самым эффективным методом защиты участников соглашения является право каждой из сторон при возникновении определенных обстоятельств потребовать выкупа другой

стороной своих долей или, наоборот, принудительно приобрести их по зафиксированной в соглашении цене.

## **Как отразить в уставе оптимальную модель управления**

Новые нормы закона не внесли кардинальных перемен в структуру органов управления компании, но появились новые опции для перераспределения компетенций между ними.

*Устав является документом, доступным для всех, тогда как в договоре можно отразить отношения «не для посторонних глаз»*

Закон об обществах с ограниченной ответственностью предусматривает 2 обязательных органа управления: общее собрание участников общества и единоличный исполнительный орган. Это простейшая и наиболее распространенная двухзвенная система управления:



Данная модель наиболее оптимальна при небольшом количестве участников (до 5), когда вероятность возникновения конфликтов между ними минимальна и число участников не позволяет сформировать иные органы: совет директоров, коллегиальный исполнительный орган.

Таблица 2. Распределение компетенций и полномочий между органами управления при 2-звенной системе управления

Исключительная компетенция общего собрания (что нельзя передать единоличному исполнительному органу)	Полномочия единоличного исполнительного органа (принцип остаточной компетенции)
Изменение устава общества, в том числе изменение размера уставного капитала общества	Руководство текущей деятельностью
Образование исполнительных органов общества и досрочное прекращение их полномочий	Решение вопросов, связанных с подготовкой и созывом общего собрания участников
Образование совета директоров (наблюдательного совета)	Утверждение (принятие) документов, регулирующих внутреннюю деятельность общества (внутренних документов общества)
Избрание и досрочное прекращение полномочий ревизионной комиссии (ревизора) общества	Издание приказов о назначении на должности работников общества, об их переводе и увольнении, применение мер поощрения и наложение дисциплинарных взысканий
Утверждение годовых отчетов и годовых бухгалтерских балансов	Другие полномочия, которые не относятся к компетенции общего собрания участников общества, совета директоров, коллегиального исполнительного органа
Принятие решения о распределении чистой прибыли общества между участниками	
Принятие решения о реорганизации или ликвидации общества	
Назначение ликвидационной комиссии и утверждение ликвидационных балансов	
Принятие решения о создании филиалов и представительств	
Одобрение сделок, в которых имеется заинтересованность	
Одобрение крупных сделок	

Трехзвенная система управления – общее собрание участников, совет директоров, единоличный исполнительный орган – обычно применяется в компаниях со средним количеством участников от 6 и более, когда возникает потребность в усилении контроля над деятельностью директора, а также в передаче части компетенций совету директоров, если нет возможности часто созывать общее собрание.

При такой системе управления наибольшее количество компетенций будет у совета директоров. Как видно из сравнительной таблицы, совет директоров принимает на себя часть полномочий общего собрания и часть полномочий единоличного исполнительного органа. Выбирая такую модель управления, необходимо учитывать, что полномочия участников по управлению ограничиваются, поскольку эти вопросы будут решаться советом самостоятельно.

Достаточно редкая 3-звенная система управления – общее собрание, коллегиальный исполнительный орган, единоличный исполнительный орган – может применяться в следующих случаях:

- в средних и крупных обществах (от 7 и более участников), в которых объем текущего руководства настолько велик, что есть потребность разделить исполнительные функции между двумя органами, при этом участники не хотят создавать совет директоров, предпочитая самостоятельно участвовать в управлении посредством общего собрания;
- в обществах, где единственный участник совмещает функции единоличного испол-



Таблица 2. Распределение компетенций и полномочий между органами управления при 3-звенной системе управления

Исключительная компетенция общего собрания (что нельзя передать единоличному исполнительному органу)	Полномочия Совета директоров	Полномочия единоличного исполнительного органа
Изменение устава общества, в том числе изменение размера уставного капитала общества	Определение основных направлений деятельности	Руководство текущей деятельностью
Образование совета директоров (наблюдательного совета)	Образование исполнительных органов общества и досрочное прекращение их полномочий	Издание приказов о назначении на должности работников общества, об их переводе и увольнении, применение мер поощрения и наложение дисциплинарных взысканий
Избрание и досрочное прекращение полномочий ревизионной комиссии (ревизора) общества	Установление размера вознаграждения и денежных компенсаций единоличному исполнительному органу и членам коллегиального исполнительного органа	Другие полномочия, которые не относятся к компетенции общего собрания участников общества, совета директоров, коллегиального исполнительного органа
Утверждение годовых отчетов и годовых бухгалтерских балансов	Принятие решения об участии общества в ассоциациях и других объединениях коммерческих организаций	
Принятие решения о распределении чистой прибыли общества между участниками	Назначение аудиторской проверки, утверждение аудитора	
Принятие решения о реорганизации или ликвидации общества	Утверждение (принятие) документов, регулирующих внутреннюю деятельность общества (внутренних документов общества)	
Назначение ликвидационной комиссии и утверждение ликвидационных балансов	Принятие решения о создании филиалов и представительств	
	Одобрение сделок, в которых имеется заинтересованность	
	Одобрение крупных сделок	

нительного органа, и необходимо разделить исполнительные функции;

- где количество участников не более 3-х и отсутствует возможность передать часть функций совету директоров в силу того, что фактически совет директоров будет совпадать с составом участников.

В связи с полным отсутствием норм, регулирующих деятельность коллегиального исполнительного органа, необходимо все вопросы организации и деятельности, субординации с другими органами, установить в уставе.

Например, к компетенции коллегиального исполнительного органа можно отнести совершение всех сделок с не-

движимостью, сделки на определенную сумму и т. п.

Существует и совсем экзотическая – 4-звенная система управления, которая используется крайне редко и только в крупных обществах (от 20 и более участников) с целью предотвращения корпоративных конфликтов, когда приходится решать большой объем управленческих задач и есть необходимость установления контроля одного органа за действиями другого.

Надеюсь, что данный материал поможет по-новому взглянуть на выстраивание партнерских отношений между участниками уже существующих и вновь создаваемых обществ. **Я№1**