



Корпоративное право

Кафедра «Коммерческое и
предпринимательское право»

Лекционный курс

Автор

Шумилина А. Б.,

Сапожникова Е. Ю.

Ростов-на-Дону,
2017

Аннотация

Лекционный курс предназначен для очной, заочной форм обучения всех направлений и специальностей, для которых предусмотрена данная дисциплина.

Автор

Шумилина А. Б. – к.ю.н., доцент

Сапожникова Е. Ю. – к.э.н., доцент

ОГЛАВЛЕНИЕ

ВВЕДЕНИЕ	4
1. Понятие корпорации, корпоративного права, системы и источников корпоративного права.....	5
2. Создание и прекращение хозяйственных обществ. Регулирование внутренних корпоративных отношений	7
3. Корпоративные права и обязанности.....	14
4. Правовое обеспечение корпоративного управления.....	16
5. Общее собрание акционеров.....	18
6. Совет директоров (Наблюдательный совет).....	21
7. Исполнительные органы общества. Корпоративный секретарь.....	26

ВВЕДЕНИЕ

Становление рыночной экономики диктует необходимость создания ее организационно-правовых основ. В этих процессах роль государства по-прежнему остается значительной, хотя несомненным является приоритетность развития частного регулирования, ориентированного на обеспечение предпринимательства. Все чаще в повседневной жизни используется такое неизвестное еще недавно понятие, как «корпорация», которое определяется как одна из форм предпринимательства и обозначает юридическое лицо, прежде всего в странах иностранного правопорядка. В российской юридической науке понятие корпорации и ее применение в российской правовой действительности также не оставлено без внимания. Начиная с 90-х годов в России идет активный процесс становления правовой базы хозяйственной деятельности юридических лиц, признаваемых корпорациями, в связи с чем корпоратизация рассматривается как явление реальной действительности, обусловленное развитием частноправовых форм в экономике. Процессы глобализации, концентрации капитала, развития внешнеэкономических связей определяют формирование не государственных, а частно-экономических отношений между хозяйствующими субъектами (корпорациями и объединениями) различных стран. В связи с этим повышается роль изучения правовых аспектов экономики, организации и функционирования корпораций в условиях свободного экономического пространства. Регулирование данных правоотношений осуществляется различными отраслевыми институтами, входящими в корпоративное право. Корпоративное право - комплексное образование правовых норм, направленных на урегулирование общественных отношений по функционированию предприятий и организаций, являющихся субъектами хозяйственной деятельности. При этом корпоративное право представляет собой динамично развивающуюся систему норм, регулирующих внешние и внутренние отношения корпорации. В настоящее время развитие правового обеспечения частных организаций в экономике и нормативные нововведения можно связывать с формированием, во-первых, корпоративного законодательства, представляющего собой систему нормативных актов о корпорациях, а во-вторых, корпоративного права, как науки и учебной дисциплины. Необходимо обратить внимание на то, что учебная дисциплина «Корпоративное право» вошла в учебные планы многих юридических вузов и представляет собой специальный правовой курс. Поэтому значимость регулирования деятельности корпораций воспринята также и юридическим образованием. Не остаются в стороне и экономические специальности - современный менеджмент требует грамотного представления о сущности корпорации, от правильности которого во многом зависит эффективность управленческой работы. Особое место в корпоративно-правовом регулировании занимают вопросы осуществления коммерческой деятельности, отношений с государственными структурами, формирования локальной корпоративной политики организации как системы.

1. Понятие корпорации, корпоративного права, системы и источников корпоративного права.

Лекция

1. Понятие корпорации, корпоративного права

2. Система и источники корпоративного права

Корпорация (от новолат. *corporatio* - объединение) - юридическое лицо, которое, будучи объединением физических лиц, при этом независимо от них (то есть самоуправляемо). В широком смысле под корпорацией можно понимать всякое объединение с экономическими целями деятельности.

Юридическое отделение корпорации от её участников даёт ей преимущества, недоступные другим формам объединений, например обществам с ограниченной ответственностью. Конкретный правовой статус и правоспособность корпорации определяется местом её создания.

Учредители и/или предприниматели часто создают предприятия в форме акционерных обществ и, поскольку в настоящее время эта форма предприятий преобладает, термин «корпорация» применяется как синоним термину «акционерное общество».

Хотя корпоративные права варьируются в разных юрисдикциях, есть четыре признака корпорации:

Юридическое лицо

Ограниченная ответственность

Свободная продажа акций

Централизованное управление советом директоров

Корпоративное право понимают в двух смыслах:

В широком смысле корпоративное право - это совокупность юридических норм, регулирующих правовой статус, порядок деятельности и создания хозяйственных обществ и товариществ.

В узком смысле под корпоративным правом понимают систему правил, установленных собственником или администрацией коммерческой организации и регулирующих правоотношения внутри данной организации.

Что касается отраслевой принадлежности корпоративного права, то в современной российской доктрине его относят или к подотрасли гражданского, или к подотрасли предпринимательского права. Также существует мнение, что это самостоятельная отрасль права.

Корпоративное право тесно связано также с акционерным, кооперативным, хозяйственным правом. Следует особо заметить, что по мнению ряда ученых, корпоративное право включает в себя все выше названное.

Предметом корпоративного права являются корпоративные правоотношения. Корпоративные правоотношения - это урегулированные нормами права общественные отношения, возникающие в связи с созданием и деятельностью корпорации.

Под корпорацией в российской правовой доктрине понимаются главным образом коммерческие организации, уставный капитал которых поделен на доли, характеризующиеся организационным единством (наличием органов управления),

Корпоративное право

сохраняющаяся независимо от изменения состава ее участников. Таким, образом, корпорациями в узком смысле этого слова можно назвать хозяйственные общества (акционерное и с ограниченной ответственностью) и производственные кооперативы.

Поэтому корпоративное право, в основном, очерчивается положениями специального законодательства о юридических лицах, занимающихся коммерческой

деятельностью (например, российские законы «Об акционерных обществах», «Об обществах с ограниченной ответственностью» и пр.).

Корпоративное право регулируется как частноправовыми методами, характерными для гражданского права, так и публично-правовыми методами, характерными для предпринимательского права.

В отличие от классических гражданско-правовых отношений в корпоративных правоотношениях присутствует элемент неравенства, власти-подчинения. Помимо собственно имущественных отношений, регулируемых гражданским правом, в корпоративных правоотношениях присутствует организационно-управленческий аспект, выражающийся в большом количестве императивных предписаний, что является особенностью корпоративных правоотношений, позволяющей выделить их в отдельную группу.

Таким образом методология корпоративного права носит диспозитивно-императивный характер.

К корпоративным нормам относят те нормы, которые регулируют отношения, складывающиеся между членами, участниками общественных объединений (общественных организаций, фондов, политических партий, профессиональных союзов, добровольных обществ и др.). Корпоративные нормы закрепляются в уставах (иных документах) общественных объединений, принимаемых на общих собраниях, конференциях, съездах.

Корпоративные нормы, как и нормы права, относятся к числу социальных норм, т.е. таких правил поведения людей, которые формируются в процессе их взаимных отношений между собой. Являясь разновидностью социальных норм, корпоративные нормы обладают соответствующими родовыми признаками:

- представляют собой образцы, стандарты поведения;
- регулируют определенный круг общественных отношений;
- предназначены для многократного использования;
- носят обязательный характер;
- обеспечиваются соответствующими средствами и объединениями людей;
- имеют общий, не индивидуальный характер регуляционного воздействия.

Корпоративные нормы представляют собой один из элементов корпоративного регулирования.

Формы (источники) права - это то, из чего можно почерпнуть знания о корпоративных правовых нормах. При этом выделяются следующие основные формы источников корпоративного права: корпоративные обычаи, корпоративные деловые обыкновения, корпоративные прецеденты и корпоративные нормативные акты.

Корпоративный обычай - это обычай, применение которого обеспечивается верами воздействия со стороны корпорации (мерами поощрения или санкциями).

Корпоративное право

Его следует отличать от обычая, представляющего собой моральную норму, нравы, например, что касается нашей действительности, обычай продавцов, длительное время отработавших на государственных предприятиях торговли, смотреть на покупателя, как на потенциального противника (перемена организационно-правовой формы такого предприятия, допустим, превращение его в коммандитное товарищество или в общество с ограниченной ответственностью в этом плане мало что дало).

Корпоративный прецедент- это решение, принятое в корпорации и ставшее образцом для разрешения аналогичных дел в будущем. Прецедентом является такое решение органов управления корпорации, которое имело место хотя бы один только раз, но может служить примером для последующего поведения в сходной ситуации. Он появляется тогда, когда дело требует разрешения, а необходимой нормы нет ни в законодательстве, ни в корпоративных актах.

Корпоративные нормативные акты - это документы органов управления корпорации, содержащие корпоративные нормы. Корпоративные акты создаются имеющимися на предприятии органами управления, компетентными в решении тех или иных вопросов производственной, социальной жизни коллектива. В них в той или иной мере должна выражаться воля коллектива и отсюда пристает их властность, даже некоторая авторитарность, официальность и обязательность.

2. Создание и прекращение хозяйственных обществ. Регулирование внутренних корпоративных отношений

Лекция

1. Создание хозяйственных обществ
2. Прекращение хозяйственных обществ
3. Регулирование внутренних корпоративных отношений.

Способы создания хозяйственных обществ. Действующее российское законодательство устанавливает, что юридическое лицо может быть образовано путем учреждения либо путем реорганизации одного или нескольких существующих юридических лиц. Создание общества путем учреждения осуществляется по решению учредителей, в результате чего возникает новый субъект, который не является правопреемником другого юридического лица.

В результате реорганизации (слияния, выделения, разделения или преобразования) одного или нескольких хозяйственных обществ тоже возникают новые субъекты права, но они, как правило, являются правопреемниками участвующих в реорганизации обществ.

Учредители общества

По общему правилу учредителями юридического лица могут быть любые субъекты гражданского права, обладающие необходимой для этого правоспособностью и дееспособностью: граждане, юридические лица, а также публично-правовые образования (если такая возможность предусмотрена федеральным законом). Заметим, что согласно п. 1 ст. 10 Закона об АО

Корпоративное право

учредителями общества являются граждане и (или) юридические лица, принявшие решение о его учреждении. Закон об ООО не определяет понятия «учредитель», хотя закрепляет его права и обязанности по созданию юридического лица

Действия, совершаемые учредителями хозяйственного общества, преследуют в первую очередь цель создания нового субъекта права. Однако наличие одной такой цели в действиях лица недостаточно для признания его учредителем. Равным образом, как и попытки определения понятия «учредитель» через перечень всех совершаемых учредителем действий.

Законодательством установлено ограничение количества участников общества с ограниченной ответственностью и закрытого акционерного общества - не более 50. В случае если число участников общества превысит установленный предел, ООО должно преобразоваться в открытое акционерное общество или производственный кооператив; в противном случае оно подлежит ликвидации в судебном порядке по требованию уполномоченных органов.

Учредительное собрание общества

Решения по основным вопросам, опосредующим процесс учреждения общества, принимаются на учредительном собрании АО или на собрании учредителей ООО.

Собрание учредителей представляет собой совместное заседание учредителей по вопросу создания хозяйственного общества путем его учреждения.

Следует обратить внимание, что на учредительном собрании принимаются решения по нескольким вопросам:

- учреждение общества;
- утверждение устава;
- утверждение денежной оценки ценных бумаг, других вещей, имущественных или иных прав, имеющих денежную оценку и вносимых учредителями в оплату акций, долей участия;
- избрание органов управления общества, ревизионной комиссии (ревизора) общества.

При учреждении акционерного общества и общества с ограниченной ответственностью учредители могут утвердить аудитора общества. В Законе об ООО указано на обязанность общества избрать аудитора, если для этого общества предусмотрено проведение обязательного аудита.

Порядок принятия решения об учреждении общества

Условия, на которых создается общество, определяются на основе единогласного решения учредителей, за исключением решения об избрании органов управления и контроля общества, а также утверждения аудитора общества. Избрание органов управления хозяйственного общества, образование ревизионной комиссии или избрание ревизора общества и утверждение аудитора общества осуществляются учредителями большинством в 3/4 голосов, которые представляют подлежащие размещению среди учредителей общества акции, или от общего числа голосов учредителей общества.

Содержание решения об учреждении общества

Корпоративное право

Закон устанавливает специальные требования к содержанию решения учредителей о создании юридического лица. Согласно Закону об АО решение об учреждении общества должно отражать результаты голосования учредителей и принятые ими решения по вопросам учреждения общества, утверждения его устава, избрания органов управления, ревизионной комиссии (ревизора) общества.

Следовательно, создание юридического лица должно быть указано в решении о принятии учредителями решения создать юридическое лицо с указанием его организационно-правовой формы и наименования; об утверждении устава юридического лица; об избрании органов управления и контроля; об утверждении денежной оценки вкладов, вносимых учредителями в уставный капитал в не денежной форме.

Необходимо обратить внимание на то, что перечень существенных условий решения может быть расширен специальными законами.

Согласно ст. 12 Закона о регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей решение о создании юридического лица представляется в регистрирующий орган в виде протокола, договора или иного документа в соответствии с законодательством РФ. Решение одного учредителя на практике обычно оформляется в виде решения, а решение двух и более учредителей - в виде протокола учредительного собрания.

Договор о создании (учреждении) общества

В случае если количество учредителей общества два или более, между ними заключается договор о создании акционерного общества либо договор об учреждении общества.

Таким образом, у общества с ограниченной ответственностью, как и у акционерного общества, теперь только один учредительный документ - устав.

Договор об учреждении общества - это документ, в соответствии с которым учредители (участники) определяют порядок совместной деятельности по созданию юридического лица, а также условия передачи ему своего имущества.

Заключение такого договора является закономерным этапом в процессе создания общества, поскольку «на данном этапе действует договорной механизм, основанный на согласовании воли учредителей».

Правовая природа договора о создании общества

По своей правовой природе договор о создании хозяйственного общества является разновидностью договора простого товарищества или договора о совместной

деятельности, и к нему применимы общие нормы гражданского законодательства о договорах, обязательствах, в том числе о недействительности сделок (п. 1 ст. 1041 ГК РФ). Такой подход к пониманию природы данного договора является устоявшимся как в судебной практике, так и в доктрине.

Однако в правовой литературе можно встретить и иные точки зрения относительно обозначенной проблемы. В частности, Д.В. Ломакин полагает, что договор о создании акционерного общества нельзя отождествлять с договором простого товарищества. В качестве аргументации автор ссылается на то, что, во-первых, данный договор не прекращается с момента создания юридического лица, т.е. с момента достижения цели договора, а продолжает действовать и

Корпоративное право

после государственной регистрации акционерного общества до окончательного исполнения сторонами своих обязательств. Во-вторых, он регламентирует взаимоотношения учредителей не только друг с другом, но и с юридическим лицом, созданным в ходе исполнения договора.

И наконец, имущество, переданное во исполнение этого договора, становится частной собственностью создаваемого акционерного общества, а не поступает в общую долевую собственность участников договора.

Специфика договора о создании общества заключается в том, что его стороны несут не долевую (как в обычном договоре о совместной деятельности), а солидарную ответственность по вытекающим из него обязательствам, связанным с созданием общества и возникшим до его регистрации.

Однако ответственность учредителей по данным обязательствам может быть в последующем возложена на общество при условии одобрения общим собранием участников предпринятых учредителями действий по созданию общества. Интересно, что в отношении ООО законодатель установил предельный размер такой ответственности общества - не более 1/5 части оплаченного уставного капитала.

Существенные условия договора о создании общества

Основные характеристики создаваемого общества, порядок осуществления деятельности, конкретные права и обязанности учредителей по созданию общества представляют собой существенные условия договора о создании общества. Так, согласно п. 1 ст. 98 ГК РФ, п. 5 ст. 9 Закона об АО в договоре о создании акционерного общества должны быть определены условия: о порядке осуществления учредителями совместной деятельности по учреждению общества, о размере уставного капитала, о категориях и типах акций, подлежащих размещению среди учредителей, о размере и порядке оплаты акций учредителями.

В договоре учредителей общества с ограниченной ответственностью определяются порядок осуществления ими совместной деятельности по учреждению общества, размер уставного капитала общества, размер и номинальная стоимость доли каждого из учредителей общества, а также размер, порядок и сроки оплаты таких долей в уставном капитале общества.

Договор о создании общества обязывает учредителей совершить определенные действия как до момента государственной регистрации, так и после нее.

Двойственный характер функций договора о создании общества

Двойственный характер функций договора о создании общества позволил некоторым авторам сформулировать важный вывод, согласно которому, возникая как элемент обязательственного отношения из договора о «создании акционерного общества, обязанность учредителя по внесению вклада в уставный капитал подтверждается решением учредительного собрания о создании общества и уставом, которые являются корпоративными сделками, порождающими после государственной регистрации акционерного общества корпоративное отношение между обществом, его учредителями, отныне именуемыми акционерами, и лицами, на которых возложены функции органов

Корпоративное право

управления». Выражая согласие с автором по поводу функций договора о создании

общества, заметим, что мы не можем быть солидарны с оценкой устава в качестве корпоративной сделки (см. об этом ниже).

Устав хозяйственного общества

Важным этапом в процессе создания хозяйственного общества является разработка и утверждение его устава.

Правовая природа устава

Для хозяйственных обществ устав является единственным учредительным документом.

Устав, являясь учредительным документом общества, не только регулирует внутриорганизационные отношения хозяйственного общества, но и имеет не менее важное значение для отношений между обществом и другими участниками гражданского оборота - гражданами, организациями и государством в целом. Именно данное обстоятельство существенным образом отличает понимание устава как корпоративного нормативного акта от позиции, согласно которой устав рассматривается в качестве договора. Речь идет о пределах действия правового акта и договора: если договор рассчитан непосредственно на регулирование поведения только его сторон, то нормативный акт порождает общее для всех правило поведения и соответствующие правовые последствия. Между тем в доктрине остается дискуссионным вопрос о природе устава юридического лица.

1. Положения, которые обязательно должны быть закреплены в уставе.

К числу обязательных положений устава АО закон относит: полное и сокращенное фирменные наименования общества; место нахождения общества; тип общества (открытое или закрытое); количество, номинальную стоимость, категории (обыкновенные, привилегированные) акций и типы привилегированных акций, размещаемых обществом; права акционеров - владельцев акций каждой категории (типа); размер уставного капитала общества; структуру и компетенцию органов управления общества и порядок принятия ими решений; порядок подготовки и проведения общего собрания акционеров, в том числе перечень вопросов, решение по которым принимается органами управления общества квалифицированным большинством голосов или единогласно; сведения о филиалах и представительствах общества; иные положения.

Устав общества с ограниченной ответственностью, помимо сведений, касающихся наименования и местонахождения общества, количества и номинальной стоимости доли каждого участника, компетенции общего собрания, должен содержать также положения о порядке и последствиях выхода участника из общества (если такое право предусмотрено уставом общества), о порядке перехода доли (части доли) в уставном капитале общества к другому лицу, а также сведения о порядке хранения документов общества и о порядке предоставления обществом информации участникам общества и другим лицам.

Устав общества может также содержать иные положения, не противоречащие законам о хозяйственных обществах и иным федеральным законам.

Следует заметить, что положения, включаемые в данную группу, могут быть либо императивно предусмотрены нормами законодательства, либо предписаны

Корпоративное право

законодателем к обязательному включению в устав без определения их конкретного содержания. В частности, согласно ст. 11 Закона об АО устав акционерного общества должен содержать сведения об использовании в отношении общества специального права на участие Российской Федерации, субъекта РФ или муниципального образования в управлении обществом («золотая акция»).

Реорганизация хозяйственных обществ

Реорганизация является особым правовым явлением, ей присущи черты, свойственные как процедуре учреждения юридических лиц, так и их ликвидации. С одной стороны, хозяйственное общество может быть создано не только путем учреждения вновь, но и в результате реорганизации уже существующего юридического лица. При этом главное отличие этих двух способов создания юридических лиц заключается в том, что к

хозяйственному обществу, создаваемому в результате реорганизации, переходят права и обязанности его правопреемников. При учреждении же вновь создаваемому обществу обязанности учредителей не передаются. С другой стороны, в результате реорганизации чаще всего происходит прекращение юридического лица, что сближает реорганизацию с ликвидацией. Однако в ходе ликвидации права и обязанности ликвидируемой организации не переходят в порядке правопреемства к иным лицам, что и отличает этот процесс от реорганизации.

Действующее законодательство не содержит официального определения понятия реорганизации, что породило в специальной литературе появление большого числа определений данного явления.

Некоторые авторы, учитывая, что в ходе процедуры реорганизации, как правило, происходит прекращение юридического лица, даже прибегают к помощи легального определения ликвидации, сводя реорганизацию к прекращению деятельности юридического лица. Однако с данной позицией нельзя согласиться, потому что подобное определение не может быть использовано для всех случаев реорганизации (например, в ходе выделения прекращения юридического лица не происходит).

Итак, реорганизация - это особая процедура, в ходе которой происходит прекращение и (или) создание юридического лица, сопровождающееся переходом прав и обязанностей реорганизованного юридического лица (правопреемника) в порядке правопреемства к другому юридическому лицу (правопреемнику).

Виды реорганизации:

- 1) слияние - возникновение нового общества путем передачи ему всех прав и обязанностей двух или нескольких обществ с прекращением последних;
- 2) присоединение - прекращение одного или нескольких обществ с передачей всех их прав и обязанностей другому обществу;
- 3) разделение - прекращение общества с передачей всех его прав и обязанностей вновь создаваемым обществам;
- 4) выделение - создание одного или нескольких обществ с передачей ему (им) части прав и обязанностей реорганизуемого общества без прекращения последнего;

Корпоративное право

5) преобразование - изменение организационно-правовой формы юридического лица.

Необходимо отметить, что процесс реорганизации осуществляется на основании положений нескольких законодательных актов. Прежде всего это Гражданский кодекс РФ, Закон об АО, Закон об ООО и Закон о защите конкуренции.

В зарубежном законодательстве правовое регулирование процесса реорганизации чаще всего является предметом отдельного нормативного акта. Это обстоятельство, а также наличие неразрешенных законодательных противоречий и недоработок и послужили причиной появления точки зрения о необходимости принятия специального закона, который регулировал бы процесс реорганизации. В России даже был разработан специальный законопроект, посвященный указанному институту.

Реорганизация хозяйственных обществ может проходить как в добровольном, так и в принудительном порядке.

В первом случае реорганизация общества осуществляется на основании решения его акционеров (участников) и проходит в любой из перечисленных выше форм. Во втором же реорганизация осуществляется по решению уполномоченных государственных органов или по решению суда и может осуществляться исключительно в форме разделения или выделения.

В подавляющем большинстве случаев реорганизация хозяйственных обществ происходит в добровольном порядке.

Реорганизация общества является серьезным и ответственным шагом со стороны акционеров (участников), ведь в результате выбора новой формы ведения бизнеса подвергаются существенному изменению многие аспекты деятельности компании.

Корпоративные отношения

Корпоративные отношения на сегодняшний день являются неотъемлемой частью современного общества. Особенно широко и динамично в настоящее время корпоративные отношения развиваются в политической и экономической сферах общества и соответственно регулируются правовыми нормами. В данной работе основное внимание будет уделено вопросам, связанным с правовым регулированием процесса возникновения, деятельности и ликвидации корпоративных отношений, функционирующих в экономике современного российского общества.

В действующем российском гражданском законодательстве существует в настоящий момент множество противоречий и всевозможных коллизий, казуистических норм, позволяющих неоднозначно понимать и трактовать акты законодательства по вопросам некоторых определений, понятий, сущности корпоративных отношений, имеющих преимущественно западные (латинские) корни в морфологическом смысле. В научных работах большинство подобных проблем получило свое толкование и разрешение, но единства и однозначности по данным вопросам еще не достигнуто. Принимая во внимание особенности современного российского законодательства, такие, как непостоянство, высокая инертность и низкий профессионализм законодателей, возникает необходимость дополнительного уточнения вопросов, касающихся сущности, определений и

Корпоративное право

понятий применительно к термину «корпоративные отношения». Специфика корпоративных отношений выражается также в несоответствии терминологии в экономической и юридической литературе действующей законодательной базе как в Российской Федерации, так и в большинстве зарубежных стран, что дополнительно обуславливает актуальность повторного рассмотрения вопросов, касающихся сущности корпоративных отношений.

В общем виде, учитывая преимущественно (но необязательно) экономическую природу корпоративных отношений, наиболее актуальным представляется введение следующих понятий и определений, затрагивающих основные аспекты корпоративного предпринимательства.

Корпоративные отношения - совместное (объединенное, интегрированное, корпоративное), подчиненное одной или нескольким общим целям действие и/или действия, поведение, волеизъявление заинтересованных лиц (участников корпоративных отношений), объединенных (инкорпорированных) между собой совместными (корпоративными) связями (правоотношениями).

3. Корпоративные права и обязанности

Лекция

1. Корпоративные права

2. Корпоративные обязанности

Корпоративные права - это субъективные права особого характера, отличающиеся от вещных и обязательственных прав, представляющие совокупность неимущественных (организационно-управленческих), имущественных и преимущественных прав участника, вытекающих из участия в корпоративной организации.

Перечень корпоративных прав содержится в ст. 65.2 ГК РФ применительно ко всем видам корпораций и конкретизируется применительно к хозяйственным товариществам и обществам в ст. 67 ГК РФ

Права участников корпорации:

- участвовать в управлении делами корпорации
- получать информацию о деятельности корпорации и знакомиться с ее бухгалтерской и иной документацией;
- принимать участие в распределении прибыли корпорации;
- получать в случае ликвидации корпорации часть имущества, оставшегося после расчетов с кредиторами, или его стоимость;
- требовать исключения другого участника из корпорации (кроме публичных акционерных обществ);
- другие права, предусмотренные законом или учредительным документом корпорации.

Обязанности участников корпорации:

- участвовать в образовании имущества корпорации в необходимом размере в порядке, способом и в сроки, которые предусмотрены настоящим Кодексом, другим законом или учредительным документом корпорации;
- не разглашать конфиденциальную информацию о деятельности корпорации;

Корпоративное право

участвовать в принятии корпоративных решений, без которых корпорация не может продолжать свою деятельность в соответствии с законом, если его участие необходимо для принятия таких решений;

- не совершать действия, заведомо направленные на причинение вреда корпорации;

- не совершать действия (бездействие), которые существенно затрудняют или делают невозможным достижение целей, ради которых создана корпорация.

Участники корпорации могут нести и другие обязанности, предусмотренные законом или учредительным документом корпорации.

Акционеры (участники) обязаны вносить вклады в порядке, размерах, способами и в сроки, которые предусмотрены учредительными документами хозяйственного общества.

Акции (доля в уставном капитале) общества при его учреждении должны быть полностью оплачены в течение срока, определенного соответствующим договором о создании общества или учредительным договором. При этом для акционерных обществ не менее 50% уставного капитала общества должно быть оплачено в течение трех месяцев с момента государственной регистрации общества, а для общества с ограниченной ответственностью - до государственной регистрации общества. Оставшаяся часть оплачивается в течение года с момента государственной регистрации общества.

Дополнительные акции общества должны быть оплачены в течение срока, определенного в соответствии с решением об их размещении, но не позднее одного года с момента их приобретения (размещения). Дополнительные вклады могут быть внесены участниками общества с ограниченной ответственностью в течение двух месяцев со дня принятия общим собранием участников общества решения об увеличении уставного капитала, если уставом общества или решением общего собрания участников общества не установлен иной срок.

Оплата акций (доли) является, по сути, вкладом акционера в уставный капитал общества. Оплата вклада в уставный капитал может осуществляться деньгами, ценными бумагами, другими вещами или имущественными правами либо иными правами, имеющими денежную оценку. Форма оплаты акций общества при его учреждении определяется договором о создании общества или уставом общества, а дополнительных акций и иных ценных бумаг - решением об их размещении. Общие нормы законодательства не регулируют вопрос о соотношении оплаты уставного капитала общества в денежной и не денежной форме. Однако такие требования могут быть установлены в соответствии со специальным законом. Например, ЦБ РФ в Законе о банках и банковской деятельности установил, что в оплату уставного капитала коммерческой организации может быть внесено принадлежащие учредителю кредитной организации на праве собственности здание (помещение), завершённое строительством, в котором будет располагаться кредитная организация. Устав общества может содержать ограничения на виды имущества, которым могут быть оплачены акции общества.

4. Правовое обеспечение корпоративного управления.

Лекция

1. Понятие корпоративного управления
2. Принципы корпоративного управления
3. Правовое обеспечение корпоративного управления

Корпоративное управление - система взаимоотношений между руководством компании, ее советом директоров, акционерами и другими заинтересованными сторонами; контроля над деятельностью компании, служащая для определения целей компании и средств их достижения и для создания заинтересованности у совета директоров и руководства компании в следовании этим целям.

Корпоративное управление - понятие, охватывающее систему взаимоотношений между исполнительными органами акционерного общества, его советом директоров, акционерами и другими заинтересованными сторонами. Корпоративное управление является инструментом для определения целей общества и средств достижения этих целей, а также обеспечения эффективного контроля за деятельностью общества со стороны акционеров и других заинтересованных сторон.

Корпоративное управление - совокупность способов воздействия или процесс, с помощью которого управляется деятельность корпораций. Принципы корпоративного управления:

Справедливость - равное отношение к акционерам, включая миноритариев и иностранных акционеров; должно учитываться, какие издержки и какие выгоды влечет осуществление акционерами своего права голоса.

Ответственность - ответственность за управление компанией возлагается на членов органов управления. Прозрачность - структура корпоративного управления должна обеспечивать своевременное и точное раскрытие информации по всем существенным вопросам деятельности компании. Подотчетность - менеджмент компании подотчетен органам управления; органы управления подотчетны акционерам.

Основные доктрины корпоративного управления:

Агентская теория - наемные менеджеры компании выступают в качестве агентов по отношению к собственникам бизнеса (принципалам). У агентов и принципалов различные интересы, разное знание компании и отношение к риску. Цель принципалов - устойчивость бизнеса, минимизация издержек на управление, увеличение стоимости компании. Цель агентов - увеличение своего материального вознаграждения, сохранение должности, повышение репутации.

Менеджерская теория - ключевыми параметрами управления корпорацией выступают гибкость и контролируемость (управляемость). Молодые организации гибки и подвижны, но слабо контролируемы. С ростом компании контролируемость растет, а гибкость уменьшается.

Теория социальной ответственности - компания должна соблюдать такую политику, принимать такие решения и следовать таким линиям поведения,

Корпоративное право

которые являются наиболее желательными с точки зрения целей и ценностей общества.

Регулирование системы корпоративного управления в России осуществляется как на уровне законодательства, так и с помощью добровольных стандартов, принимаемых на себя компаниями

В качестве основных законодательных актов необходимо отметить следующие.

1. Гражданский кодекс определяет основы деятельности всех видов юридических лиц и регулирует гражданско-правовые отношения.

2. Закон об акционерных обществах регулирует деятельность акционерных обществ (открытых и закрытых). Определяет порядок создания, реорганизации, ликвидации, правовое положение акционерных обществ, права и обязанности их акционеров, а также обеспечивает защиту прав и интересов акционеров.

3. Закон о рынке ценных бумаг регулирует отношения, возникающие при эмиссии и обращении эмиссионных ценных бумаг независимо от типа эмитента, при обращении иных ценных бумаг в случаях, предусмотренных федеральными законами, а также особенности создания и деятельности профессиональных участников рынка ценных бумаг.

Вопросы корпоративного управления регулируются также рядом подзаконных актов, среди которых документы Федеральной службы по финансовым рынкам (ФСФР) (ранее — ФКЦБ).

4. Постановление ФКЦБ от 31 мая 2002 г. № 17/пс «Об утверждении Положения о дополнительных требованиях к порядку подготовки, созыва и проведения общего собрания акционеров» распространяется на годовые и внеочередные общие собрания акционеров закрытых и открытых акционерных обществ, проводимые в форме собрания или заочного голосования.

5. Положение о раскрытии информации эмитентами эмиссионных ценных бумаг (утв. приказом Федеральной службы по финансовым рынкам от 10 октября 2006 г. № 06-117/пз-н) регулирует состав, порядок и сроки обязательного раскрытия информации акционерным обществом, раскрытия информации на этапах процедуры эмиссии эмиссионных ценных бумаг, раскрытия информации в форме проспекта ценных бумаг, ежеквартального отчета эмитента ценных бумаг и сообщений о существенных фактах, затрагивающих финансово-хозяйственную деятельность эмитента ценных бумаг, а также устанавливает требования к порядку раскрытия эмитентами иной информации об исполнении обязательств эмитента и осуществлении прав по размещаемым ценным бумагам.

6. Приказ ФСФР от 22 июня 2006 г. № 06-68/пз-н «Об утверждении Положения о деятельности по организации торговли на рынке ценных бумаг» определяет требования к деятельности по организации торговли на рынке ценных бумаг в Российской Федерации, а также устанавливает перечень требований по корпоративному управлению, соблюдение которых является обязательным для включения в котировальные списки. Российские биржи продублировали данный перечень в своих правилах листинга.

7. В качестве общенационального добровольного стандарта выступает Кодекс корпоративного поведения, рекомендованный к применению Распоряжением ФКЦБ от 4 апреля 2002 г. № 421/р. Несмотря на то, что Кодекс

Корпоративное право

носит рекомендательный характер, его рекомендации имеют определенную силу. Все акционерные общества должны предусматривать в годовом отчете раздел «Корпоративное поведение», содержащий информацию о том, каким принципам и рекомендациям Кодекса следует акционерное общество, в том числе о наличии в составе совета директоров (наблюдательного совета) акционерного общества независимых директоров, о комитетах совета директоров (наблюдательного совета), о системе контроля за финансово-хозяйственной деятельностью акционерного общества. Российский Кодекс корпоративного поведения полностью основан на Принципах корпоративного управления ОЭСР и охватывает своими рекомендациями деятельность органов управления компании, права акционеров, дивидендную политику компании, систему внутреннего контроля и механизмы разрешения корпоративных конфликтов.

5. Общее собрание акционеров

Лекция

1. Общее собрание акционеров
2. Компетенция общего собрания акционеров
3. Проведение общего собрания акционеров

Общее собрание акционеров — это форма управления акционерным обществом со стороны его акционеров. Ему присущи следующие основные черты: является высшим органом управления акционерного общества;

это орган опосредованного управления акционерным обществом. Общее собрание ни при каких обстоятельствах не может выполнять функции непосредственного управления акционерным обществом;

это орган, посредством которого акционеры управляют акционерным обществом. Речь идет об акционерах, которые располагают акциями с правом голоса. Все другие акционеры в большинстве случаев не принимают участия в работе общего собрания;

это орган владельческого контроля над акционерным обществом.

Компетенция общего собрания акционеров.

Компетенция общего собрания акционеров - это установленный по закону перечень вопросов, решения по которым вправе принимать данное собрание.

Акционеры не могут по своему усмотрению расширять состав вопросов, выносимых на решение общего собрания, сверх предусмотренного законом перечня.

Виды компетенции общего собрания. Компетенция общего собрания делится на исключительную и альтернативную.

Исключительная компетенция общего собрания — это перечень вопросов, которые по закону могут решаться только на общем собрании акционеров и не могут быть переданы на решение выборным или исполнительным органам общества.

Альтернативная компетенция общего собрания — это перечень вопросов, которые по закону относятся к компетенции общего собрания акционеров, но решение которых в соответствии с уставом акционерного общества может быть

Корпоративное право

закреплено за выборными или исполнительными органами управления обществом.

В пределах максимального (исключительная плюс альтернативная компетенция) и минимального (исключительная компетенция) перечня вопросов, отнесенных законом к компетенции общего собрания, в уставе акционерного общества фиксируется конкретный список вопросов, относимый акционерами (учредителями) к компетенции общего собрания.

Границы компетенции общего собрания определяются также тем, что оно не может отменять или корректировать решения других органов управления акционерным обществом. Если вопрос отнесен одновременно к компетенции двух органов управления, то вначале его рассматривает нижестоящий орган, а следующий по очереди орган управления рассматривает вопрос только в том случае, если первый не может принять по нему решения. Если один орган управления уже принял решение по нему, то другой не вправе его рассматривать.

Компетенция общего собрания акционеров данного акционерного общества - это перечень вопросов, решения по которым в соответствии с уставом данного акционерного общества вправе принимать только общее собрание его акционеров.

Общие собрания акционеров подразделяются по периодичности проведения и по форме проведения.

По периодичности общее собрание может быть очередным (годовым) и внеочередным.

По форме проведения общее собрание может быть организовано в форме совместного присутствия (очная форма) и заочного голосования (заочная форма).

Годовое собрание акционеров — это собрание, которое проводится один раз в год в сроки, установленные уставом акционерного общества, но не ранее чем через два месяца и не позднее чем через шесть месяцев после окончания финансового года акционерного общества.

Внеочередное собрание акционеров — это собрание, которое проводится помимо годового в течение данного года по инициативе акционеров или органов управления общества.

Собрания, проводимые в форме совместного присутствия акционеров. Очная форма собрания акционеров — это общее собрание акционеров, организуемое на основе непосредственного присутствия акционеров или их представителей. Решения на них принимаются при непосредственном участии акционеров или их представителей в обсуждении повестки дня и в голосовании.

Для данной формы организации общего собрания характерно то, что оно может быть проведено как годовое, так и внеочередное и на нем может решаться любой вопрос, отнесенный к его компетенции.

Собрания, проводимые в форме заочного голосования. Заочная форма собрания акционеров - это собрания, на которых голосование акционеров по вопросам повестки дня осуществляется заочно, без предоставления им возможности совместного присутствия для обсуждения и принятия решений.

Заочное голосование - это метод письменного выявления мнения акционеров по вопросам повестки дня, которые в силу тех или иных обстоятельств не могут присутствовать на собрании акционеров.

Корпоративное право

Необходимость заочной формы проведения общих собраний акционеров. Заочную форму голосования можно рассматривать как механизм, который, с одной стороны, позволяет снизить обществу и акционерам затраты на проведение собраний, а с другой — дает возможность акционерам реализовывать свое право на участие в управлении акционерным обществом.

Особенности заочной формы собрания акционеров. Собрания, проводимые в форме заочного голосования, характеризуются следующими специфическими чертами:

в этой форме не могут быть приняты решения по вопросам избрания совета директоров, ревизионной комиссии, утверждение аудитора общества, годового отчета, бухгалтерского баланса, счета прибылей и убытков общества, а также о распределении прибылей и убытков общества;

голосование проводится только с использованием бюллетеней, независимо от количества акционеров;

не может быть проведено путем заочного голосования новое общее собрание акционеров взамен несостоявшегося, которое должно было быть проведено путем совместного присутствия.

Организация проведения заочного общего собрания акционеров. Порядок проведения общего собрания акционеров, проводимого в форме заочного голосования.

Организация проведения общего собрания в заочной форме включает следующие основные специфические этапы:

1. Подготовка бюллетеней для заочного голосования. Бюллетень для голосования должен содержать:

указание о том, что бюллетень для голосования должен быть подписан лицом, включенным в список, или его представителем.

2. Рассылка бюллетеней и информации. Информация о проведении общего собрания путем заочного голосования рассылается лицам, включенным в список участников, письмами. При необходимости дублируется в средствах массовой информации. Срок сообщения о проведении общего собрания устанавливается уставом общества. Для обществ с числом акционеров более 1000 такой срок не может быть менее чем 30 дней до даты окончания срока приема бюллетеней для голосования. Бюллетени для голосования рассылаются заказными письмами или вручаются под роспись каждому лицу, имеющему право на участие в общем собрании акционеров, не позднее чем за 20 дней до проведения общего собрания акционеров.

3. Проведение заочного собрания акционеров на основе обработки всех присланных бюллетеней и оформление принятых решений по повестке дня.

Решение общего собрания акционеров по каждому вопросу повестки дня, принятое путем заочного голосования, считается действительным, если в голосовании по этому вопросу участвовали акционеры — владельцы в совокупности не менее половины голосующих акций общества.

Все остальные процедуры, необходимые для организации и проведения общего собрания акционеров, аналогичны тем, которые используются при проведении очных собраний акционеров.

6. Совет директоров (Наблюдательный совет)

Лекция

1. Совет директоров
2. Порядок формирования совета директоров
3. Порядок организации работы совета директоров
4. Структура совета директоров

Совет директоров (наблюдательный совет, далее - совет директоров) - коллегиальный орган управления хозяйственным обществом, осуществляющий общее руководство его деятельностью.

Цели образования совета директоров

Основными целями образования совета директоров являются:

- обеспечение прав и законных интересов акционеров (участников);
- соблюдение баланса интересов между акционерами (участниками), менеджерами и другими субъектами корпоративного управления;
- осуществление мониторинга за деятельностью исполнительных органов;
- принятие решений или подготовка для рассмотрения на общем собрании решений по наиболее значимым для общества вопросам.

Компетенция совета директоров АО

Компетенция совета директоров акционерного общества, предусмотренная Законом, может быть расширена уставом общества путем включения любых вопросов, кроме отнесенных самим Законом об АО к компетенции общего собрания акционеров. Компетенция совета директоров, сформулированная Законом, исходит из стоящих перед этим органом задач, в числе которых:

- определение приоритетных направлений деятельности общества;
- организация исполнения решений общего собрания акционеров;
- оценка результатов деятельности общества и его органов;
- формирование предложений по выплате дивидендов;
- определение подходов к осуществлению инвестиций и участию в иных организациях;
- обеспечение раскрытия информации об обществе;
- создание механизмов внутреннего контроля;
- обеспечение корпоративной культуры в обществе, в том числе соблюдения правил и процедур созыва и проведения общего собрания акционеров.

К числу вопросов дополнительной компетенции совета директоров целесообразно отнести утверждение финансово-экономических планов (бизнес-планов) общества и отчетов об их исполнении. Как правило, такие планы составляются исполнительными органами общества и представляются на утверждение совету директоров, являясь реальным механизмом контроля за деятельностью менеджмента.

Возможность расширять компетенцию совета директоров акционерного общества путем включения в нее дополнительных вопросов очень часто используется для ограничения полномочий единоличного исполнительного органа хозяйственного общества. Так, к компетенции совета директоров может быть отнесено одобрение отдельных сделок, не являющихся крупными и сделками с заинтересованностью, но значимых для данного общества (например, по

Корпоративное право

отчуждению недвижимости или других наиболее ценных активов); одобрение кандидатур для назначения на руководящие должности, а также размера или порядка определения размера выплачиваемых этим лицам вознаграждений.

Компетенция совета директоров ООО

Компетенция совета директоров общества с ограниченной ответственностью определяется его уставом. В Законе об ООО содержится лишь примерный перечень вопросов, которые могут быть отнесены к компетенции совета директоров. К их числу относятся:

- образование исполнительных органов и досрочное прекращение их полномочий;
- подготовка, созыв и организация проведения общего собрания участников;
- одобрение крупных сделок и сделок с заинтересованностью в случаях, установленных законом.

Персональный состав совета директоров

В законодательстве установлены требования к персональному составу совета директоров. Членами совета директоров могут быть только физические лица, не обязательно являющиеся акционерами общества. В законодательстве предусмотрен ряд ограничений на возможность для отдельных категорий граждан быть членом совета директоров. Так, не могут быть членами совета директоров члены Совета Федерации, депутаты Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации, судьи, государственные служащие. Не могут быть членами совета директоров также лица, которым решением (приговором) суда запрещено заниматься данной деятельностью.

Независимый директор

Следует заметить, что ограничение количества членов совета директоров из числа лиц, состоящих в составе исполнительных органов общества, по большому счету не может решить проблему независимости, руководящей и исполнительской властей, поскольку в состав совета могут входить работники общества, не являющиеся членами исполнительных органов, но состоящие в должностной подчиненности по отношению к ним. Решить обозначенную проблему законодатель пытается путем введения особой категории членов совета директоров - независимого директора. Понятие «независимый директор» применяется в Законе об АО для целей одобрения сделки, в совершении которой имеется заинтересованность, в акционерном обществе с числом акционеров - владельцев голосующих акций более 1000. В этих обществах решение об одобрении сделки, в совершении которой имеется заинтересованность, принимается советом

директоров большинством голосов независимых директоров, не заинтересованных в ее совершении.

Независимым директором Закон об АО считает члена совета директоров, который в течение одного года, предшествующего принятию решения об одобрении сделки, не осуществлял сам (или его близкие родственники) функций единоличного и коллегиального исполнительных органов, в том числе не занимал должности в органах управления управляющей организации, а также не был аффилированным лицом общества.

Количественный состав совета директоров

Корпоративное право

Количественный состав совета директоров общества определяется уставом общества или решением общего собрания акционеров, но не может быть менее чем пять членов. Для акционерного общества с числом акционеров - владельцев голосующих акций общества более 1000 количественный состав совета директоров общества не может быть менее семи членов, а для общества с числом акционеров - владельцев голосующих акций общества более 10000 - менее девяти членов. Количественный состав совета директоров общества с ограниченной ответственностью определяется его уставом.

Порядок формирования совета директоров

Порядок формирования совета директоров акционерного общества определен Законом об АО. Согласно п. 1 ст. 66 Закона члены совета директоров общества избираются общим собранием акционеров на срок до следующего годового общего собрания. Если годовое общее собрание акционеров не было проведено в установленные сроки, полномочия совета директоров общества прекращаются, за исключением полномочий по подготовке, созыву и проведению годового общего собрания акционеров.

Правовое регулирование порядка выдвижения кандидатов в члены совета директоров хозяйственного общества осуществляется в рамках регламентации формирования повестки дня общего собрания акционеров (участников). Акционеры, являющиеся в совокупности владельцами не менее чем 2% голосующих акций общества, вправе, в частности, выдвинуть кандидатов в состав совета директоров, число которых не может превышать количественного состава совета директоров. Такие предложения должны поступить в общество не позднее чем через 30 дней после окончания финансового года, если уставом не предусмотрен более поздний срок.

В случае отсутствия или недостаточного количества кандидатов, предложенных акционерами для образования совета директоров, совет директоров вправе включить кандидатов в список кандидатур по своему усмотрению. Из буквального прочтения нормы Закона следует, что совет директоров имеет право дополнять список кандидатур для избрания в совет директоров только в случае, если этих кандидатур недостаточно для формирования этого органа, т.е. право совета директоров принять участие в образовании будущего совета субсидиарно к праву акционеров на избрание этого органа.

Выборы членов совета директоров акционерного общества осуществляются в обязательном порядке, а общества с ограниченной ответственностью, если это предусмотрено его уставом, - кумулятивным голосованием. Установление императивного требования о применении процедуры кумулятивного голосования во всех акционерных обществах способствует обеспечению права миноритарных акционеров на избрание в состав совета директоров своих представителей. Действительно, при обычной процедуре голосования, если в обществе был один акционер, обладающий пакетом голосующих акций более 51%, совет директоров такого общества формировался исключительно из кандидатов указанного акционера.

Порядок организации работы совета директоров

Корпоративное право

Порядок организации работы совета директоров в акционерном обществе является предметом законодательного регулирования и внутреннего нормотворчества, а в обществе с ограниченной ответственностью эти вопросы относятся только к сфере локального регулирования. В связи с этим процедуры организации работы совета директоров далее излагаются только применительно к акционерному обществу.

Заседания совета директоров акционерного общества созываются председателем совета директоров по собственной инициативе, по требованию члена совета директоров, ревизионной комиссии, аудитора, исполнительного органа общества, а также иных лиц, определенных уставом. Решения совета директоров принимаются на его заседаниях, а в случаях, предусмотренных уставом или внутренними документами общества, также могут приниматься с учетом письменного мнения члена совета директоров общества, отсутствующего на заседании совета директоров, а также заочным голосованием. Возможность учета письменного мнения члена совета директоров по вопросам повестки дня заседания совета директоров значительно облегчает проблему обеспечения кворума заседания совета директоров, при этом не лишает членов совета директоров возможности лично прибыть на заседание и поучаствовать в обсуждении.

Порядок принятия решений советом директоров

Кворум для проведения заседания совета директоров определяется уставом акционерного общества, но не должен быть менее половины от числа избранных членов совета.

Решения совета директоров принимаются большинством голосов, если Законом об АО, уставом общества или его внутренним документом, определяющим порядок созыва и проведения заседаний совета директоров, не предусмотрено иное. При этом в ряде случаев Закон об АО предусматривает особый подход к определению количества голосов, необходимого для принятия советом директоров ряда решений. Например, решение об увеличении уставного капитала общества путем размещения дополнительных акций принимается советом директоров единогласно - всеми членами совета директоров, при этом не учитываются голоса выбывших членов.

В литературе подвергается критике диспозитивность данного режима, особенно применительно к назначению и досрочному прекращению полномочий единоличного исполнительного органа АО. Если уставом предусмотрено единогласие или квалифицированное большинство голосов членов совета директоров для досрочного прекращения полномочий директора, такое решение «провести» достаточно трудно. Автор предлагает по аналогии с п. 2 ст. 49 Закона об АО установить запрет на возможность по усмотрению общества расширять перечень вопросов компетенции совета директоров, решения по которым должны быть приняты квалифицированным большинством голосов.

При решении вопросов на заседании совета директоров общества каждый член совета директоров общества обладает одним голосом. Уставом общества может быть предусмотрено право решающего голоса председателя совета директоров в случае равенства голосов членов совета директоров при принятии

Корпоративное право

решения. Иных случаев «привилегированного» положения одних членов совета директоров по отношению к другим законодательством не предусмотрено.

В связи с личной ответственностью членов совета директоров за результаты своей деятельности передача права голоса членом совета директоров общества иному лицу, в том числе другому члену совета, не допускается.

Структура совета директоров

Структура совета директоров хозяйственного общества регулируется законодательством, уставом и внутренними документами. Требованием законодательства является, например, избрание председателя совета директоров. В уставе и внутренних документах общества может быть предусмотрено создание комитетов совета директоров, назначение секретаря.

Председатель совета директоров

Председатель совета директоров хозяйственного общества организует работу совета директоров, созывает заседания, председательствует на них, организует ведение протоколов.

Председатель избирается из числа членов совета, как правило, большинством голосов, если устав общества не предусматривает иного. В крупных акционерных обществах часто встречается ситуация, когда председатель совета директоров осуществляет свои функции на освобожденной основе, т.е. не совмещая работу в совете с какой-либо другой оплачиваемой деятельностью.

Порочной следует признать практику оформления трудовых договоров с председателем (членами) совета директоров. Лица, входящие в состав совета, не должны состоять в штате организации, поскольку наличие трудовых отношений предполагает подчинение правилам внутреннего трудового распорядка, приказам (распоряжениям) руководителя организации, за деятельностью которого, в числе прочих функций, призван осуществлять контроль совет директоров.

Статус председателя и членов совета директоров должен определяться уставом и внутренними документами общества, а за выполнение своих функций эти лица могут получать вознаграждение и (или) компенсации, устанавливаемые общим собранием.

Секретарь совета директоров

Секретарь совета директоров - должность, хотя и не предусмотренная действующим законодательством, но необходимая для организации работы совета директоров. Очевидно, что вопросы избрания, обязанностей, вознаграждения секретаря совета директоров должны быть урегулированы внутренними документами хозяйственного общества.

Правовой статус члена совета директоров

Рассматривая правовой статус совета директоров как органа общества, следует коснуться правового статуса членов совета директоров. Заметим, что регулированию прав и обязанностей членов совета директоров в Законе об АО должного внимания не уделяется. Очевидно, что эти вопросы необходимо урегулировать в уставе или положении об организации деятельности совета директоров. В Кодексе корпоративного поведения имеются положения, посвященные правовому регулированию обязанностей членов совета директоров.

Права членов совета директоров определяются задачами, стоящими перед советом. Для реализации компетенции совета директоров члены совета в том

Корпоративное право

числе имеют право участвовать в работе совета, голосовать по вопросам, отнесенным к его компетенции, требовать созыва заседания совета, получать необходимую информацию о деятельности общества.

Из анализа законодательства вытекает, что члены совета директоров, в частности, обязаны участвовать в заседаниях совета, действовать в интересах общества добросовестно и разумно, избегая причинения ему ущерба, не разглашать коммерческую тайну общества, ставшую им известной в связи с осуществлением своих функций.

7. Исполнительные органы общества. Корпоративный секретарь

Лекция

1. Исполнительные органы общества
2. Компетенция исполнительных органов
3. Состав исполнительных органов
4. Формирование исполнительных органов
5. Корпоративный секретарь

Ключевым звеном структуры корпоративного управления будут исполнительные органы общества, к которым относятся:

- коллегиальный исполнительный орган (правление, дирекция и пр.);
- единоличный исполнительный орган (директор, генеральный директор, управляющая организация, управляющий).

В соответствии с законодательством на исполнительный орган возлагается текущее руководство деятельностью АО таким образом, чтобы обеспечить как получение дивидендов акционерами, так и возможность развития самого общества. Исполнительные органы решают следующие задачи: отвечают за каждодневную работу общества и ее соответствие финансово-хозяйственному плану, а также добросовестно, своевременно и эффективно исполняют решения совета директоров общества и общего собрания акционеров.

Исполнительные органы должны действовать в соответствии с финансово-хозяйственным планом общества, ежегодно утверждаемым советом директоров.

Компетенция единоличного исполнительного органа общества определена Законом об АО. Единоличный исполнительный орган:

- руководит текущей деятельностью общества, за исключением вопросов, отнесенных к компетенции общего собрания акционеров или совета директоров;
- без доверенности действует от имени общества, в т.ч. представляет его интересы;
- утверждает штатное расписание, издает приказы и дает указания работникам общества;
- подписывает годовой отчет и финансовую отчетность общества;
- заключает сделки от имени общества с учетом ограничений, установленных Законом об АО и уставом общества;
- при наличии коллегиального исполнительного органа председательствует на его заседаниях.

Корпоративное право

Независимо от того, выступает ли директор (генеральный директор) в качестве единоличного исполнительного органа или председателя коллегиального исполнительного органа, его полномочия будут одинаковыми.

Кодекс корпоративного поведения рекомендует обществам создавать коллегиальный исполнительный орган, компетенцию которого крайне важно исчерпывающим образом определять в уставе. Такой подход основан на том, что руководство текущей деятельностью общества предполагает необходимость решения ряда вопросов не единолично, а коллегиально.

К компетенции коллегиального исполнительного органа относятся вопросы, выходящие за рамки обычной хозяйственной деятельности, а также вопросы, которые хотя и находятся в рамках обычной хозяйственной деятельности, но оказывают значительное влияние на общество либо требуют коллегиального одобрения.

Кодекс корпоративного поведения рекомендует обществам определять в уставах полномочия коллегиального исполнительного органа по следующим вопросам:

- разработка документов, касающихся приоритетных направлений деятельности общества;
- разработка финансово-хозяйственного плана;
- утверждение внутренних документов общества;
- одобрение сделок на сумму 5% и более от стоимости активов общества, при этом немедленно следует уведомить совет директоров;
- одобрение любых сделок с недвижимостью, получением кредитов, если совершение таких сделок не относится к обычной хозяйственной деятельности общества;
- назначение руководителей филиалов и представительств общества;
- принятие решений по вопросам повестки для общих собраний акционерных дочерних обществ, единственным участником которых будет общество, если данные вопросы не отнесены к компетенции совета директоров;
- назначение лиц, представляющих общество на общих собраниях акционеров дочерних обществ, единственным участником которых будет общество, и выдача инструкций по голосованию;
- выдвижение кандидатур генерального директора, управляющей организации, управляющего, членов правления, членов совета директоров, а также кандидатур в иные органы управления организаций, участником которых будет общество;
- утверждение правил внутреннего трудового распорядка, должностных инструкций, условий трудовых договоров с руководителями среднего звена, решений о заключении коллективных трудовых договоров.

Основные проблемы, касающиеся компетенции исполнительных органов общества, состоят в следующем. Не все акционерные общества имеют коллегиальные исполнительные органы. Как правило, такие органы создаются в обществах, с числом акционеров тысяча и более. Только 20% акционерных обществ с числом акционеров от 50 до 1000 имеют коллегиальный исполнительный орган.

Корпоративное право

Другая проблема связана с тем, что уставы АО не всегда содержат положения, ограничивающие полномочия генерального директора по заключению сделок. Нередки случаи, когда генеральный директор, действуя от имени общества, заключает сделки с недвижимостью, которые не относятся к обычной хозяйственной деятельности общества, без какого-либо одобрения или уведомления об этом совета директоров. При этом общество и акционеры несут убытки. При этом оснований для признания сделки недействительной в силу ст. 168 ГК РФ в данном случае не имеется. Акционерное общество, а также акционеры, владеющие в совокупности не менее чем 1% размещенных обыкновенных акций общества, вправе обратиться в суд с иском к генеральному директору о возмещении убытков, причиненных обществу, в том случае, если генеральный директор совершил сделку не в интересах общества.

Состав исполнительных органов

Генеральным директором или членом правления может быть любое физическое лицо, обладающее полной дееспособностью.

Закон об АО предусматривает некоторые ограничения, заключающиеся в следующем:

- юридическое лицо не может быть членом исполнительного органа;
- генеральный директор не может быть председателем совета директоров;
- в состав исполнительных органов не могут входить члены ревизионной комиссии и члены счетной комиссии общего собрания акционеров;
- совмещение генеральным директором и членами коллегиального исполнительного органа должностей в органах управления других организаций допускается только с согласия совета директоров общества.

Для исполнения обязанностей генерального директора и члена правления общества физическое лицо должно обладать профессиональной квалификацией, определенным опытом работы в сфере деятельности общества, а также в сфере управления. Поэтому конкретные требования к генеральному директору и к членам правления рекомендуется устанавливать в уставе и во внутренних документах общества.

Генеральный директор и члены правления общества должны действовать в интересах общества. Поэтому на данные должности рекомендуется назначать лиц, имеющих безупречную репутацию. При этом совершение лицом преступления в сфере экономической деятельности или против государственной власти, а также административного правонарушения в области предпринимательской деятельности, в области финансов, налогов и сборов, рынка ценных бумаг, будет тем фактором, который отрицательно влияет на его деловую репутацию.

У членов правления и генерального директора не должно быть конфликта интересов, вызванного их участием в органах управления или занятием должностей в иных юридических лицах - конкурентах общества.

Российский Кодекс корпоративного поведения рекомендует включать в устав положение о том, что генеральным директором или членом правления не может быть назначено (избрано) лицо, являющееся участником, должностным лицом или иным работником юридического лица, конкурирующего с обществом. Это

Корпоративное право

также должно быть закреплено в договоре с генеральным директором или членом правления.

Директор (генеральный директор) - единоличный исполнительный орган коммерческой организации - это лицо, которому акционеры доверили руководство текущей деятельностью общества, т.е. ежедневное решение вопросов, связанных с повседневной хозяйственной деятельностью. В связи с данным значение имеют не только профессиональные и деловые качества генерального директора, но и наличие у него достаточного времени заниматься делами общества. Поэтому совмещение генеральным директором должностей в органах управления других организаций допускается только с согласия совета директоров. Более того, Кодекс корпоративного поведения рекомендует включать в устав положение о том, что генеральный директор не имеет права осуществлять никакую иную деятельность, помимо руководства текущей деятельностью общества.

Число членов коллегиального исполнительного органа должно быть оптимальным для продуктивного и конструктивного обсуждения вопросов, а также для принятия своевременных и взвешенных решений. Как правило, коллегиальный исполнительный орган российского акционерного общества состоит из генерального директора и пяти-семи членов.

Формирование исполнительных органов

Принципы формирования исполнительных органов следует отразить во внутренних документах общества, утвержденных советом директоров.

Образование исполнительных органов может осуществляться в следующих конкретных формах:

- избрание общим собранием единоличного исполнительного органа и других членов коллегиального исполнительного органа из числа кандидатур, предложенных акционерами, имеющими право вносить предложения в повестку дня общего собрания акционеров;

- назначение единоличного исполнительного органа и членов коллегиального исполнительного органа советом директоров;

- избрание генерального директора общим собранием и избрание членов коллегиального исполнительного органа советом директоров, если это предусмотрено уставом;

- передача по решению общего собрания полномочий исполнительного органа управляющему (коммерческой организации или индивидуальному предпринимателю), с которым заключается договор.

Кодекс корпоративного поведения рекомендует, чтобы выборы в исполнительные органы проходили на общем собрании акционеров, что в максимальной степени обеспечивает интересы акционеров и их право предлагать кандидатуры на данные посты.

Члены правления и генеральный директор должны избираться в соответствии с прозрачной процедурой, когда акционерам предоставляется максимум информации о кандидатах на должность директора и членов правления. Перечень сведений о кандидатах, предоставляемый акционерам, определяет совет директоров общества.

Корпоративное право

На отношения между обществом и генеральным директором действие законодательства о труде распространяется в части, не противоречащей положениям Закона об АО.

С единоличным исполнительным органом и каждым членом правления заключаются договоры, которые определяют их права и обязанности, основания для прекращения их полномочий. Такими основаниями могут быть, например, невыполнение решений общего собрания и совета директоров, нарушение законодательства и положений

устава АО, неэффективное управление. В договоре могут быть указаны и иные основания его прекращения. Исключая выше сказанное, в договоре следует указать обязанность данного лица заблаговременно уведомить общество об увольнении по собственному желанию, предусмотреть процедуру передачи дел вновь назначаемому генеральному директору (члену правления), обязанность не разглашать конфиденциальную и инсайдерскую информацию во время работы в обществе и после увольнения.

Договоры с членами коллегиального исполнительного органа утверждает совет директоров. Исполнительные должностные лица никогда не должны устанавливать размеры своего собственного вознаграждения. Эту задачу реализует совет директоров и комитет по вознаграждениям. Во избежание конфликта интересов входящие в состав совета директоров члены коллегиального исполнительного органа не должны голосовать при принятии решения в отношении их собственных трудовых договоров. Корпоративный секретарь Существующие в обществе органы и должностные лица, в частности, совет директоров и исполнительные органы, не удовлетворяют этим требованиям и не предназначены для решения подобных задач. Поэтому в обществе рекомендуется назначать (избирать) специальное должностное лицо, единственной задачей которого будет обеспечение соблюдения органами и должностными лицами общества процедурных требований, гарантирующих реализацию прав и интересов акционеров общества, - секретаря общества. Порядок назначения (избрания) секретаря общества и обязанности такого секретаря должны быть изложены в уставе общества. Назначение секретаря общества и прекращение его полномочий Назначение секретаря общества рекомендуется отнести к компетенции совета директоров. Основную роль в обеспечении прав и интересов акционеров, в конечном счете, играет совет директоров общества, вследствие чего секретарь общества должен быть подотчетен и подчинен именно совету директоров в соответствии с условиями договора. В этой связи назначение секретаря общества, определение условий заключаемого с ним договора, включая размер вознаграждения, также рекомендуется отнести к компетенции совета директоров. Секретарь общества должен обладать знаниями, необходимыми для осуществления возложенных на него функций, а также пользоваться доверием акционеров и членов совета директоров. При назначении секретаря общества совет директоров должен всесторонне оценить способность кандидата осуществлять функции секретаря общества, в том числе его образование, опыт работы и профессиональные качества. Поэтому в уставе общества целесообразно установить конкретные требования к кандидатуре секретаря общества, и в первую очередь, - к его

Корпоративное право

профессиональным качествам. Личностные качества секретаря общества не должны вызывать сомнений в том, что он будет действовать в интересах общества, поэтому на должность секретаря общества рекомендуется назначать лицо, имеющее безупречную репутацию. При этом совершение лицом преступления в сфере экономической деятельности или за преступления против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления, а также административного правонарушения, прежде всего в области предпринимательской деятельности, в области финансов, налогов и сборов, рынка ценных бумаг, является одним из факторов, отрицательно влияющим на его репутацию. Вопросы, возникающие при осуществлении секретарем общества своих функций, требуют не только квалифицированного, но и оперативного решения, что предполагает наличие у секретаря общества достаточного количества времени. В этой связи не рекомендуется совмещать функции секретаря общества с исполнением иных обязанностей в обществе или ином юридическом лице.

Если секретарь общества связан с обществом или с его должностными лицами отношениями, способными повлиять на осуществление секретарем его функций, то это может привести к возникновению конфликта интересов и позволяет сомневаться в том, что секретарь будет действовать в интересах общества. В этой связи не рекомендуется назначать секретарем общества лицо, являющееся аффилированным лицом общества или его должностных лиц. Для полной, всесторонней и непредвзятой оценки лица, претендующего на должность секретаря общества, совет директоров должен обладать необходимым объемом информации о кандидате. В этой связи каждый кандидат на должность секретаря общества должен сообщить совету директоров определенные внутренним документом общества сведения о себе, позволяющие оценить его соответствие предъявляемым требованиям. В случае изменения указанных сведений секретарю общества рекомендуется незамедлительно сообщать об этом совету директоров.