



VIII Ежегодный форум по корпоративному праву 2014

Леонид Антоненко

Советник, юридическая фирма Sayenko Kharenko

Киев, 24 октября 2014 г.

Концепция реформирования корпоративного права Украины

***(Проект утвержден Советом комитета по
корпоративному праву и фондовому рынку АПУ
20 октября 2014 г.)***

Общественное обсуждение

- **А.Амелин (Комиссия по ценным бумагам):** «99% проблем, которые мы имеем в корпоративном законодательстве и на фондовом рынке – это проблемы, созданные в процессе приватизации» - *Юридическая газета*, 11 ноября 2014 г. (анонс)
- **В.Данишевська (Центр коммерческого права)** «На думку авторів законопроекту, існування декількох законів, які регулюють приватні по своїй суті компанії, є цілком прийнятним»
http://www.uba.ua/documents/doc/ckp_07_08_14.pdf
- **Ю.Воропаев (Верховная Рада Украины):** «Многие сейчас пытаются уйти от акционерных обществ и их проблем, и стать обществами с ограниченной ответственностью», *Закон и бизнес*, [№25 \(1167\)](#) 21.06—27.06.2014

- **Aequo**
- **Arzinger**
- **Asters**
- **Avellum Partners**
- **PLP Law Group**
- **Sayenko Kharenko**
- **ЮФ LCF**
- **ЮФ ILF**
- **«Кибенко, Оника и партнеры»**

План

1. Вызовы
2. Квази-публичные компании
3. Универсальное деление компаний на публичные и частные
4. Расширение диспозитивности регулирования
5. Частные компании с большим количеством участников
6. Предотвращение рейдерства
7. Корпоративное управление в публичных компаниях
8. Корпоративные финансы
9. Группы. Управляющие компании

ВЫЗОВЫ

Факт: в Украине существует 6 943 публичных и открытых акционерных обществ, из них лишь 129 поддерживают биржевой курс акций.

Вопрос: видит ли закон отличие в объеме прав акционеров, купивших акции одной из 129 компаний на бирже, и лиц, ставших акционерами в остальных 6 814 компаниях (часто - в результате приватизации)?

ВЫЗОВЫ

- **Факт**: 17 550 закрытых и частных акционерных обществ и сотни тысяч ООО.
- **Вопрос**: почему права и возможности членов в этих двух типах частных компаний так существенно отличается друг от друга?

ВЫЗОВЫ

- **Тезис:** Договор о создании ООО – единственный вид договора, который любая из сторон может – без предупреждения - расторгнуть в одностороннем порядке, и условия которого может переписать на свое усмотрение другая сторона, если ей принадлежит более 50% долей в компании.

И при этом закон не позволяет сторонам отказаться от этих прав, даже если они того пожелают.

- **Вопрос:** почему законодательство, регулирующее вопросы частных компаний, столь непозволительно императивно?

1. Лишение квази-публичных компаний бремени публичности

1. Бремя публичности

Почему инициативы правительства (законопроект № 4534а*) бьют мимо цели?

или

Чем squeeze-out отличается вытеснение балластных акционеров?

Подробнее см.: **L.Antonenko: Squeeze-Out of Minorities: More General Action Needed**, *Ukrainian Journal of Business Law*, No.10. 2014

* «Про внесення змін до деяких законодавчих актів України щодо підвищення рівня корпоративного управління в акціонерних товариствах» від 22.08.2014 р.

2. Универсальное деление компаний на публичные и частные

2. Публичные, частные ... и снова частные

Как сделать ООО корпоративной формой, привлекательной для частных акционерных обществ?

Недостатки ООО:

1. Право немотивированного выхода участника из компании
2. Право компании на внесудебное исключение любого участника из компании
3. Необоротчиваемость долей

3. Расширение диспозитивности регулирования

3. ДИСПОЗИТИВНОСТЬ!

Проект №2011 (Кальцев-Воропаев)	Проект №2011-1 (Ляпина-Горина)
Стаття 19. Вихід учасника товариства з товариства	Стаття 23. Загальні збори учасників
1. Учасник товариства має право у будь-який час вийти з товариства незалежно від згоди інших його учасників.	2. Рішення приймаються кваліфікованою більшістю голосів, яка становить 2/3 від голосів учасників, що беруть участь у загальних зборах, з питань про: 1) внесення змін до статуту товариства.
Закон РФ «Об обществах с ограниченной ответственностью»	
<i>Статья 26. Выход участника общества из общества</i>	
1. Участник общества вправе выйти из общества путем отчуждения доли обществу независимо от согласия других его участников или общества, <u>если это предусмотрено уставом общества.</u>	
<i>Статья 37. Порядок проведения общего собрания участников общества</i>	
1. 8. Решения по вопросам, указанным в подпункте 2 пункта 2 статьи 33 настоящего Федерального закона, а также по иным вопросам, определенным уставом общества, принимаются большинством не менее двух третей голосов от общего числа голосов участников общества, <u>если необходимость большего числа голосов для принятия такого решения не предусмотрена настоящим Федеральным законом или уставом общества.</u>	

3. Диспозитивність! Корпоративне соглашение

Проект №2011 (Кальцев-Воропаев)	Проект №2011-1 (Ляпина-Горина)
Стаття 7. Права учасників товариства	Стаття 20. Договори між учасниками
<p>Договір учасників товариства, укладений <u>між кількома, але не всіма засновниками (учасниками) товариства</u>, не може суперечити закону, статуту товариства та рішенням зборів засновників (учасників) товариства.</p>	<p>2. Строк виконання зобов'язань з договору <u>не може перевищувати трьох років</u>.</p>
Ю.Воропаев, Закон и Бизнес №25 (1167) 21.06—27.06.2014	
<p>«Я попытался записать все же норму об этих соглашениях, чтобы они имели преваляющую силу над уставом, если подписаны всеми участниками. <u>А если нет, то не может соглашение, подписанное частью участников, быть обязательным для тех, кто его не подписал</u>».</p>	

3. Диспозитивність! Корпоративное соглашение

Проект №2011 (Кальцев-Воропаев)	Проект №2011-1 (Ляпина-Горина)
Стаття 7. Права учасників товариства	Стаття 20. Договори між учасниками
Договір учасників товариства, укладений <u>між кількома, але не всіма засновниками (учасниками) товариства</u> , не може суперечити закону, статуту товариства та рішенням зборів засновників (учасників) товариства.	2. Строк виконання зобов'язань з договору <u>не може перевищувати трьох років</u> .

В.Данишевская, інтерв'ю для АПУ (7 августа 2014 г.)

Ми виходили із того, що широкий загал учасників товариств ще погано знайомий із цим інструментом і його можливостями. Запропонована модель регулювання виходить із того, що через певний період роботи за договором (за проектом – три роки) його дія припиняється, і сторони отримують можливість переосмислити можливі недоліки їх первісної домовленості і домовитись на нових, більш прийнятних для них, умовах. Ми почули ваші пропозиції і не заперечуємо проти того, щоб відмовитись від імперативного характеру цієї норми, передбачивши, що встановлений законом строк дії договору може бути змінений за домовленістю сторін.

3. Диспозитивность! Принцип единогласия

1

- Норма остаточного действия (default rule), применяющаяся в отсутствие договоренности об ином

2

- Возможность отказаться от нормы, единогласно включив в устав альтернативное положение

3

- Основной вызов корпоративного права – установить круг норм, от которых невозможно отказаться даже и единогласно

4. Особенности регулирования частных компаний с большим количеством участников

4. Компании с большим количеством участников

Количество участников как метод регулирования:

- акціонерні товариства з кількістю акціонерів, що не перевищує **25 осіб**, можуть не збиратися на зустріч для прийняття рішень загальними зборами і використовувати опитування як метод прийняття рішень;
- акціонерні товариства з кількістю акціонерів, що не перевищує **10 осіб**, можуть відмовитись від створення наглядової ради;
- акціонерні товариства з кількістю акціонерів, що не перевищує **100**, можуть не використовувати бюлетень для оформлення волевиявлення акціонерів.

Смягчение требований vs. Коррекция либерального регулирования в сторону ужесточения требований

5. Меры по предотвращению рейдерства

5. Борьба с рейдерством

- Зачем нужен **кворум** в компаниях с небольшим количеством участников или в компаниях с высоко концентрированной структурой собственности?
- **Подделка** протоколов: почему проблема актуальна?
- Обжалование **решений собраний**: почему нужны специальные правила?

6. Повышение уровня корпоративного управления в публичных компаниях

6. Публичные компании

- Независимые члены наблюдательного совета
- Одобрение / блокировка сделок с конфликтом интересов
- Производный иск
- Обязанности и ответственность директоров

7. Корпоративные финансы

7. Корпоративные финансы

- Проблемы привлечения капитала для покрытия убытков
- Дисконты и премии
- Правила поддержания адекватности капитала.
Минимальный размер капитала
- Оценка имущественных вкладов
- Преимущественное право существующих членов компании на приобретение нового капитала

Подробнее см.: Л.Антоненко «**Реформа законодательства про корпоративні фінанси: здобутки і помилки**», *Вісник центру комерційного права, №45. 2014.*

7. Корпоративные финансы

Возможно ли унифицировать правила, регулирующие привлечение акционерного (долевого) капитала обществами с ограниченной ответственностью и акционерными обществами?

8. Группы компаний. Управленческие компании

Юридическое лицо как орган управления (исполнительный орган) другого юридического лица

Спасибо за внимание!

Леонид Антоненко

Советник

lantonenko@sk.ua

Website: www.sk.ua

Музейный переулок, 10

Киев 01001, Украина