

Конспект лекций по курсу «Корпоративное право»
для направления подготовки 38.04.08 ФИНАНСЫ И КРЕДИТ
направленности «Корпоративные финансы в цифровой экономике»

Содержание

Введение	2
Тема 1 Предмет и метод корпоративного права Корпоративные нормы	3
Тема 2 Субъекты корпоративного права. Понятие корпорации	8
Тема 3 Уставный капитал хозяйственного общества	12
Тема 4 Корпоративные ценные бумаги	16
Тема 5 Правовое регулирование эмиссии корпоративных ценных бумаг	18
Тема 6 Правовой режим доли участника общества с ограниченной ответственностью	20
Тема 7 Управление в корпорациях	26
Тема 8 Правовое регулирование ответственности в хозяйственных обществах	30

Введение

Процессы глобализации, концентрации капитала, развития внешнеэкономических связей определяют формирование 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.

Современный менеджмент требует грамотного представления о сущности корпорации, от правильности которого во многом зависит эффективность управленческой работы. В настоящий курс корпоративного права входят теоретические и практические вопросы корпораций, рассматриваются основные правовые институты в корпоративной сфере: корпоративные нормы, субъекты корпоративной деятельности, органы корпораций, договорная работа, корпоративная ответственность, защита прав корпорации.

Особое место в корпоративно-правовом регулировании занимают вопросы осуществления финансовой деятельности, отношений с государственными структурами, формирования локальной корпоративной политики организации как системы.

Тема 1 Предмет и метод корпоративного права Корпоративные нормы

1.1 История создания и развития корпораций за рубежом и в России.

Понятие корпорации восходит к средневековой Западной Европе, где под влиянием развития торговых связей между различными государствами сформировался вид деятельности, главным образом представляющий собой торговые гильдии - объединяющие ассоциации купцов, стремящихся к продвижению своего товара в чужие страны.

Корпорация происходит от латинского выражения "corpus ha-bere", обозначающего права юридической личности.

Намного позднее, благодаря разработкам германских юристов, удалось из тождества "юридического лица" и "корпорации" выделить современную юридическую конструкцию корпорации как юридического лица, основанного на членстве, участии.

В дальнейшем происходит усложнение организационных связей: обособление имущества внутри товарищества и выступление товарищей от лица фирмы с несением солидарно-субсидиарной ответственности.

В период XIX-XX вв. под влиянием процессом бурного развития производства корпоративные формы изменились: усилились элементы концентрации и централизации капитала, образовались монополистические объединения.

Интернационализация предпринимательской деятельности, расширение самостоятельности и влияния корпораций приводит к значительному росту объема законодательства о корпорациях. Отмеченная в западных странах корпоратизация выявляет проблемы законодательного регулирования деятельности корпораций, которое не в состоянии охватить все разнообразие правоотношений и не всегда поспевает за временем, что повышает роль стандартов делового поведения, активное участие в разработке которых принимают сами корпорации.

Глобальное мировое пространство стремится к выработке общих принципов корпоративного права, современным отражением которых являются Принципы корпоративного управления, представленные Организацией экономического сотрудничества и развития (ОЭСР), подписанные министрами на заседании Совета ОЭСР на уровне министров 26-27 мая 1999 г.

Разработанные с участием основных институтов корпоративной политики они не носят обязательного характера и не преследуют цель давать детальные рецепты для национального законодательства. Важен учет интересов членов корпоративного объединения: права акционеров, равное отношение к акционерам; роль заинтересованных лиц в управлении корпорацией; раскрытие информации и прозрачность; обязанности правления.

Тенденции к корпоратизации наглядно отражаются в стремлении многих государств и корпораций самостоятельно определять выгодные для себя правила корпоративной деятельности. Итогом такой работы стало принятие около 90 кодексов корпоративного управления. К числу таких документов можно отнести Основные принципы и направления корпоративного управления (США, 1998 г.), Обобщенный кодекс (Великобритания, 1998 г.), Кодекс корпоративного управления (Германия, 2002 г.), Кодекс корпоративного поведения (Италия, 1999 г.). В разных странах кодексы корпоративного поведения имеют различный регулирующий характер.

1.2. История развития корпораций в России

История корпораций в России, по сравнению с иностранным опытом, занимает незначительный отрезок времени. Типичная корпоративная форма предпринимательства появляется только в XVII-XVIII вв., когда начинается стремление к унификации российского законодательства с европейским правом. Возникают первые формы предпринимательской деятельности (компании, артели, простые товарищества, товарищества на вере). Купцам предписывалось торговать сообща, торговыми компаниями и с общего дохода платить налоги в казну. Развитие мануфактур, строительства, финансовой сферы достаточно активно подталкивало предпринимателей к накоплению опыта корпоративных объединений. Происходит быстрый рост различных организационно-правовых форм экономической деятельности.

Дальнейший толчок в развитии корпораций определил промышленный переворот на рубеже XIX века. Индустриализация повлекла необходимость использовать крупный капитал, что органично вписывалось в акционерную форму организации сложного производства. Быстрыми темпами рос приток иностранных инвестиций, способствующих развитию и расширению отдельных отраслей в экономике.

В начале XX в. российское законодательство предоставило возможность свободно создавать корпорации через институт "явочного" порядка, появились новые правовые формы торгово-промышленных предприятий (тресты, синдикаты, концерны, акционерные общества).

После 1917 г. развитие корпоративных форм замедлилось, а впоследствии всеобщая национализация акционерных компаний надолго исключила из гражданского оборота корпоративные формы объединений.

Потребность пересмотра нормативной базы СССР была продиктована созданием экономики рыночного типа, определяющей развитие частного сектора через реформу собственности.

Первый период развития корпоративного законодательства - период зарождения. Он начался с конца 80-х гг. и характеризуется отказом от государственной монополии на средства производства.

Второй период развития корпоративного законодательства - этап становления (конец 1990 г.-конец 1994 г.). Он характеризовался тем, что постепенно основную роль начинали играть не трудовые коллективы, а собственники предприятия.

Третий период развития корпоративного законодательства - с конца 1994 г. (принятие нового ГК РФ) до начала 2005 г. (в ходе которого сложилась современная система корпоративного законодательства). В ГК РФ было произведено упорядочение видов организационно-правовых форм юридических лиц, одновременно были установлены отношения собственности - юридическое лицо являлось единым и единственным собственником своего имущества (за исключением госпредприятий и учреждений, которые не являются корпоративными образованиями). Предприятие по общему правилу было объявлено не субъектом, а объектом гражданских прав.

В рамках реформирования отношений собственности в переходный период основным звеном явилось создание юридических лиц - частных компаний, представляющих основу всех преобразований. Многообразие организационно-правовых форм, представленных в новом гражданском законодательстве, повлекло формирование правовой базы, необходимости детального их регулирования.

В итоге, в середине 90-х гг. были приняты основные акты - федеральные законы **"Об акционерных обществах"**, **"Об обществах с ограниченной ответственностью"**, **"О производственных кооперативах"**.

Развитие корпоративного права в России достигло в настоящее время достаточно высокого уровня: разработано большое число законодательных и подзаконных актов, постановлений и распоряжений Федеральной комиссии по рынку ценных бумаг, накоплена достаточно обширная судебная практика.

Понятие корпоративного права

Корпоративное право является комплексной правовой отраслью, регулирующей особый вид правоотношений на основании принципов и методов гражданского права, опираясь на международные договоры, законы и подзаконные акты, существующие в Российской Федерации, локальную нормативную базу корпораций, обычаи делового оборота и деловые обыкновения, выполняющей особые функции.

Особая роль корпоративного права - связь между государственным (публично- или частноправовым) и корпоративным регулированием.

Корпоративное право можно представить как совокупность гражданско-правовых норм, а также локальных корпоративных норм, регулирующих корпоративные отношения с учетом требований гражданского законодательства, специфики организационных форм корпоративных отношений, особенностей конкретного корпоративного объединения.

С позиции экономико-правового представления о регулировании корпораций корпоративное право - это:

- 1) составная часть гражданского права; совокупность юридических норм, регулирующих правовой статус, порядок создания и деятельности хозяйственных обществ и товариществ;

- 2) система правил, установленных собственником или администрацией предприятия (коммерческой организации) и регулирующих различные внутрифирменные отношения.

Корпоративное право - это система правил и норм поведения, которые разработаны и приняты в организации, основанной на объединении лиц и капиталов, выражают волю ее коллектива и регулируют различные стороны деятельности данной организации.

В Российской Федерации корпоративное право часто называют правом хозяйственных товариществ и обществ. Корпоративное право РФ - статусное право, закрепляющее статус хозяйственных организаций.

Предмет корпоративного права

Предмет корпоративного права составляют корпоративные отношения - различные виды общественных отношений, нуждающихся в правовом регулировании.

В предмет корпоративного права включаются следующие основные группы отношений, имеющих корпоративную природу:

- 1) отношения "внутреннего" порядка - складывающиеся внутри корпорации;
- 2) отношения, возникающие между корпоративными объединениями (образованиями);
- 3) отношения, по государственно-правовому регулированию корпоративной деятельности.

Данные группы общественных отношений, составляющих предмет "корпоративного права", представляют собой совокупность общественных отношений, регулирование которых строится за счет норм различной отраслевой принадлежности.

1. "Внутренние" отношения развиваются путем воздействия на них норм гражданского, трудового права (заключение учредительного договора между учредителями, трудовых договоров с работниками, разработка и введение правил внутреннего трудового распорядка организации и т.п.).

2. "Внешние" отношения могут иметь как гражданско-правовую (заключение гражданско-правовых договоров), так и публично-правовую природу (бухгалтерская и налоговая отчетность, контроль и надзор государственных органов, судебная защита прав и т.п.).

Метод корпоративного права

Правовой метод - это совокупность правовых приемов и способов, воздействий, с помощью которых регулируются определенные группы общественных отношений.

В качестве основного метода, регулирующего экономические отношения, выступает метод общедозволительного регулирования, позволяющий индивидуальным и корпоративным субъектам формировать свой собственный статус с учетом своих потребностей всеми не запрещенными законом (а значит, и государством) силами и средствами.

Следует учесть, что в корпоративное право РФ интегрированы нормы не только гражданского права, но и административного и финансового права.

Диспозитивный метод предоставляет субъектам правоотношений право самостоятельного выбора между несколькими вариантами поведения (гражданское право).

Императивный метод предлагает только один, причем обязательный, вариант, однозначное повеление субъекту корпоративной деятельности. Императивность может выражаться по-разному, в том числе путем установления запрета, властного предписания.

Следовательно, корпоративное право использует как императивные, так и диспозитивные методы.

Корпоративные нормы (по своему регулятивному значению, сфере действия, кругу адресатов и т.д.) - это групповые нормы внутри-организационного характера. Корпоративные нормы являются особым видом социальных норм. Это нормы, принимаемые организациями и регулирующие отношения между их членами или участниками. Нормы общественных организаций регламентируют в основном их внутренние вопросы и отношения (цели, задачи, функции, права и обязанности членов, условия вступления и выхода или отчисления, формирование руководящих органов, меры ответственности, взыскания, членские взносы и т.д.).

Правовое регулирование корпораций делится на два вида - централизованное и локальное (местное) правовое регулирование.

Первый уровень не зависит непосредственно от воли корпорации и воспринимается ей в своей деятельности (например, нормы ГК РФ).

Второй уровень - местный, локальный - это область творчества корпоративных менеджеров, которые сами вправе вносить необходимые изменения в правовую среду своих предприятий.

Различают следующие виды корпоративных норм:

1) несоциальные корпоративные нормы, которые регулируют отношения членов корпорации к каким-либо материальным объектам, используемым в их деятельности:

- технические (правила работы с ПЭВМ, правила эксплуатации машины и т.д.);

- санитарно-гигиенические (правила уборки помещений после окончания работы);

- физиологические (инструкция о порядке ношения летней и зимней форменной одежды);

- биологические (о порядке использования респиратора в период массовой эпидемии гриппа) и др.

Понятие источника корпоративного права

Под источником права понимают обычно ту юридическую форму, в которой выражается правотворческая деятельность государства и с помощью которой воля законодателя становится обязательной для исполнения. Российское корпоративное право может пониматься как "специальное частное

гражданское право", основным источником которого является **Гражданский кодекс РФ**.

К основным источникам корпоративного права можно отнести следующие:

1. **Корпоративный обычай** - отражает правило, итог постоянного и единообразного применения правил (например, завершать работу в определенное время, ставить в известность руководство о фактах, нарушающих привычный распорядок жизни организации).

2. **Корпоративные деловые обыкновения** - заведенный порядок дел, сформировавшаяся практика (например, обход (осмотр) руководителем своего предприятия).

3. **Корпоративные прецеденты** - корпоративные решения, используемые в качестве образца для разрешения в корпорации аналогичных дел (например, вручение именинникам ценных подарков).

4. **Корпоративный договор** - нормативный договор, который содержит нормы корпоративного права, определяет универсализацию прав и обязанностей сторон корпоративных отношений, придает им длительный, стабильный характер (например, устав или учредительный договор юридического лица). Этим он отличается от гражданско-правовых договоров - обязательств. В отличие же от публичных договоров нормативный договор заключается между равноправными субъектами, а не между субъектами, связанными отношениями власти и подчинения.

5. **Корпоративный (локальный) правовой акт** - документ органа корпорации, содержащий корпоративные нормы. Корпоративный акт регулирует различные сферы деятельности общества: управление обществом, финансовые вопросы, ценные бумаги общества.

Локальный правовой акт. В настоящее время корпоративные акты - самостоятельный вид правовых актов. При этом их нельзя однозначно отнести к какому-либо виду правовых актов: с одной стороны, они основываются на правовых нормах и строго следуют им, с другой - являются актами конкретизации права, а иногда выступают как акты неофициального толкования. Корпоративные акты обладают смешанной юридической природой, они содержат одновременно нормативные, индивидуальные и ненормативные предписания.

Кодекс корпоративного поведения - своеобразный свод морально-этических правил, связанных с управлением в акционерных обществах. **Кодекс** базируется на принципах корпоративного управления, разработанных Организацией международного экономического сотрудничества и развития (ОЭСР), и имеет свое значение не только для акционерных обществ, но и для всех корпораций. Его нормы носят рекомендательный характер.

Тема 2 Субъекты корпоративного права. Понятие корпорации

Корпорация (от лат. corporatio - объединение) - совокупность лиц, объединившихся для достижения общих целей, осуществления совместной деятельности и образующих самостоятельный субъект права - юридическое лицо. Чаще всего корпорации организуются в форме акционерного общества. В частной корпорации большинство акций принадлежит одному владельцу, семье или узкой группе акционеров. В узком смысле корпорация - хозяйственное общество, являющееся объединением лиц и капиталов для предпринимательских целей, участники которого организованы на принципах членства и несут ограниченную ответственность своим имуществом по обязательствам всего объединения.

Современные виды корпоративных субъектов

Центральными субъектами корпоративного права являются разнообразные юридические лица.

Конкретно к юридическим лицам, субъектам корпоративного права, **ГК РФ** относит:

- 1) товарищества:
 - полное товарищество;
 - товарищество на вере;
- 2) общества:
 - общество с ограниченной ответственностью;
 - общество с дополнительной ответственностью;
 - акционерное общество;
 - производственные кооперативы;
 - объединения корпораций.

Общим правовым регулятором для корпораций лиц хозяйственной сферы служит **ГК РФ**, определивший организационно-правовые формы юридических лиц хозяйственной сферы. Между тем для регулирования ряда основных корпораций - АО и ООО приняты и действуют специальные законы "**Об акционерных обществах**" (1995 г.) и "**Об обществах с ограниченной ответственностью**" (1998 г.).

Создание, реорганизация и ликвидация корпораций

Создание корпораций определяет необходимость их государственной регистрации. Цель регистрации - устранить возможные нарушения законодательства при создании предприятия, определить нового налогоплательщика, придать юридическую силу деятельности организации.

Государственная регистрация корпораций подчиняется общему порядку регистрации юридических лиц, установленному **ГК РФ** и **Законом "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей"**. Функции по осуществлению государственной регистрации юридических лиц возложены на налоговые органы (Федеральную налоговую службу РФ).

Для государственной регистрации учредители обязаны представить в регистрирующий орган необходимые документы (в том числе заявление, ре-

шение о создании корпорации, устав, учредительный договор, квитанцию об уплате госпошлины).

Реорганизация юридического лица в общем смысле представляет собой процедуру изменения правовых характеристик юридического лица, смену его правового статуса. С экономической точки зрения, реорганизация - это преобразование, переустройство организационной структуры и управления предприятием, компанией при сохранении основных средств и производственного потенциала предприятия.

Гражданское законодательство выделяет следующие виды реорганизации корпораций: слияние, присоединение, разделение, выделение, преобразование. Реорганизация в итоге приводит к изменению правового статуса юридического лица. Реорганизация может быть добровольной и принудительной.

Ликвидация корпорации - это прекращение юридического лица без перехода прав и обязанностей в порядке правопреемства к другим лицам.

Ликвидация корпораций, как и реорганизация, может быть добровольной и принудительной. Добровольная ликвидация осуществляется по решению учредителей, например по истечении срока, достижении (или принципиальной невозможности достижения) цели создания юридического лица. Решение о принудительной ликвидации юридического лица может быть принято судом, например, в случае наличия нарушений при его создании, осуществления деятельности без лицензии.

Другим основанием для ликвидации коммерческого юридического лица - корпорации является его несостоятельность (банкротство). Учредители создают ликвидационную комиссию, уведомляют органы государственной регистрации и кредиторов. Ликвидационная комиссия по итогам уведомления составляет промежуточный баланс.

После завершения расчетов с кредиторами ликвидационная комиссия составляет ликвидационный баланс. Не погашенные требования кредиторов считаются погашенными, оставшееся после удовлетворения требований кредиторов имущество распределяется между учредителями. Ликвидация корпорации считается завершенной, а корпорация - прекратившей существование после внесения записи об этом в ЕГРП.

Корпоративные объединения.

В **статье 121** ГК РФ определено, что коммерческие организации в целях координации своей предпринимательской деятельности, а также представления и защиты общих имущественных интересов могут по договору между собой создавать объединения в форме ассоциаций или союзов, являющихся некоммерческими организациями. Некоммерческие организации могут иметь разные цели. Корпорации, входящие в состав объединения, сохраняют свою самостоятельность и права юридического лица. К числу наиболее распространенных ассоциативных форм объединений корпораций в нашей стране могут быть отнесены: ассоциация (союз), холдинг, концерн, финансово-промышленная группа.

Ассоциации могут создаваться для целей, предусмотренных **Законом "О Некоммерческих организациях"** (например, социальных, благотворительных, культурных, образовательных, научных и управленческих целей).

Между тем ассоциация может быть создана для развития предпринимательской деятельности, поскольку может создавать для этой цели хозяйственные общества, товарищества или участвовать в них. При этом доходы, полученные в результате этой деятельности, не могут быть распределены между членами ассоциации, а должны использоваться исключительно на ее нужды, заключающиеся в совершенствовании координации деятельности участников ассоциации для получения ими большей прибыли.

Наиболее важная цель создания ассоциаций - совершенствование управленческой деятельности, поскольку координация является одним из ее видов, что исключает возможность ассоциаций от своего имени заниматься предпринимательской деятельностью. Задача ассоциаций - добиваться максимального улучшения дел среди членов, объединивших для этого свои взносы, а не повышать благосостояние аппарата управления исполнительного органа. **Гражданский кодекс РФ**, помимо придания ассоциациям статуса некоммерческих организаций, специально запретил им от своего имени заниматься коммерческой деятельностью. Членами ассоциации могут быть только юридические лица.

Холдинг (от англ. hold - держать) - представляет собой объединение юридических лиц, построенное на их юридической зависимости.

Построение четкой структуры управления холдингом, установление жестких систем взаимосвязей и взаимозависимостей, а также четкое распределение функций между всеми уровнями управления является основным гарантом соблюдения прав участников холдинга. Система управления холдингом строится на установленном механизме принятия и исполнения решений. Структура холдинга предполагает организацию центра принятия ключевых решений и возможность оперативного контроля над дочерними компаниями.

Из смысла **ч. 2 п. 2 ст. 105 ГК РФ** вытекает, что головное общество (холдинговая компания) имеет право давать дочернему обществу обязательные для него указания. Тем самым законодатель признает, что независимость таких хозяйственных обществ - участников холдинга (которые являются юридическими лицами) в принятии ими решений является ограниченной.

Холдинговой компанией признается предприятие, независимо от его организационно-правовой формы, в состав активов которого входят контрольные пакеты акций других предприятий.

Предприятия, контрольные пакеты акций которых входят в состав активов холдинговой компании, далее именуются "дочерними".

Основная задача холдинговой компании - эффективное управление подчиненными предприятиями, входящими в ее состав. Цель такого управления - упорядочение процесса воздействия на подчиненные объекты со стороны субъекта управления - головной компании и, следовательно, увеличение прибыли компании и снижение потерь.

Концерн - крупное объединение фирм, основной деятельностью которого является промышленное производство, имеющее собственный мощный сбытовой аппарат в лице торговых филиалов и разветвленную диверсифицированную структуру входящих в концерн фирм, объединенных через систему участия.

Такое предпринимательское сообщество состоит из головной организации с местом нахождения, как правило, в индустриально развитом государстве и большого количества зависимых обществ во многих других государствах. Зависимость основывается на разделении большинства обычно на договоре о правлении, параллельно образуя объединение концерн.

Само участие в других предприятиях, находящихся под единым руководством материнской компании, возможно в случае, если головной компании: 1) принадлежит большинство голосов участников; 2) принадлежит право назначать или отзывать большинство членов "административного, руководящего или наблюдательного органа" дочернего предприятия, и оно одновременно является участником; 3) принадлежит право оказывать определяющее влияние на деятельность дочернего предприятия на основании заключенного с ним договора об управлении или в силу его устава. За материнской компанией закреплена обязанность по ведению баланса концерна и составлению отчета о состоянии дел концерна в целом, т.е. консолидированной бухгалтерской и налоговой отчетности.

Финансово-промышленная группа - совокупность юридических лиц, действующих как основное и дочерние общества либо полностью или частично объединивших свои материальные и нематериальные активы (система участия) на основе договора о создании ФПГ в целях технологической или экономической интеграции для реализации инвестиционных и иных проектов и программ, направленных на повышение конкурентоспособности и расширение рынков сбыта товаров и услуг, повышение эффективности производства, создание новых рабочих мест.

Среди участников ФПГ обязательно наличие организаций, действующих в сфере производства товаров и услуг, а также банков или иных кредитных организаций.

ФПГ могут различаться: по формам производственно-хозяйственной интеграции (вертикальная, горизонтальная, конгломерат); по отраслевой принадлежности (отраслевые, межотраслевые); по степени диверсификации (монопрофильные, многопрофильные); по масштабам деятельности (региональные, межрегиональные, межгосударственные или транснациональные). Спектр деятельности ФПГ достаточно широк. ФПГ преследуют социально-экономические цели: развитие экономики отдельных отраслей, расширение рынка сбыта продукции, восстановление партнерских связей между хозяйствующими субъектами, связанными единым производственным циклом.

Тема 3 Уставный капитал хозяйственного общества

Согласно пункту 1 ст. 90 ГК РФ уставный капитал общества составляется из вкладов его участников. Во-первых, уставный капитал определен как гарантия имущественных интересов кредиторов общества с ограниченной ответственностью. Это значит, что использование данных средств на иные цели по общему правилу запрещается. Если изменяется состав уставного капитала, то необходимо внести соответствующие изменения в учредительные документы общества с ограниченной ответственностью.

Уставный капитал акционерного общества состоит из номинальной стоимости акций общества, приобретенных акционерами, и определяет минимальный размер имущества общества, гарантирующий интересы его кредиторов. Согласно статье 99 ГК РФ уставный капитал не может быть менее размера, предусмотренного законом «Об акционерных обществах». При этом статья 26 Закона «Об акционерных обществах» закрепляет, что минимальный уставный капитал открытого общества должен составлять не менее 1000-кратной суммы минимального размера оплаты труда, установленного федеральным законом на дату регистрации общества, а закрытого общества – не менее 100-кратной суммы минимального размера оплаты труда, установленного федеральным законом на дату государственной регистрации общества.

Основная обязанность участников хозяйственного товарищества или общества – вносить вклады в порядке, размере, способами и в сроки, которые предусмотрены учредительными документами.

Акции, размещаемые при учреждении общества, должны быть оплачены учредителями в течение года с момента государственной регистрации общества. Договором о создании общества, в котором и определяются размер и порядок оплаты акций, может быть установлен менее продолжительный срок оплаты. При этом согласно абзацу 2 п. 1 ст. 34 Закона «Об акционерных обществах» в течение трех месяцев с момента государственной регистрации общества должно быть оплачено не менее половины его уставного капитала.

Закон не содержит требования об оплате половины стоимости акций каждым из акционеров. Важно лишь, чтобы в общем было оплачено 50 % уставного капитала. На практике нередки ситуации, когда некоторые акционеры оплачивают стоимость принадлежащих им акций полностью, а некоторые вообще не вносят денежных средств в оплату акций, и при этом требование закона о необходимости оплаты 50 % уставного капитала соблюдается.

Акция, принадлежащая учредителю общества, не предоставляет права голоса до момента ее полной оплаты, если иное не предусмотрено уставом общества. И, как правило, в уставах акционерных обществ оговорено право голоса до момента полной оплаты акций.

В соответствии со статьей 2 Закона «Об акционерных обществах» акционеры, не полностью оплатившие акции, несут солидарную ответственность по обязательствам общества в пределах неоплаченной части стоимости принадлежащих им акций.

На основании абзаца 4 п. 1 ст. 34 Закона «Об акционерных обществах» в случае неполной оплаты акций в течение года с момента государственной

регистрации право собственности на акции, цена размещения которых соответствует неоплаченной сумме (стоимости имущества, не переданного в оплату акций), переходит к обществу. Договором о создании общества может быть предусмотрено взыскание неустойки (штрафа, пени) за неисполнение обязанности по оплате акций. При этом акции, право собственности на которые перешло к обществу, не предоставляют права голоса, не учитываются при подсчете голосов, по ним не начисляются дивиденды.

Все участники общества с ограниченной ответственностью обязаны участвовать в образовании его уставного капитала и не могут быть отстранены от уплаты взносов в него ни при каких условиях (ст. 90 ГК РФ). Гражданский кодекс устанавливает жесткие требования в отношении срока внесения взносов в уставный капитал: на момент государственной регистрации должно быть оплачено не менее $1/2$ уставного капитала общества с ограниченной ответственностью. Участник общества может внести к этому моменту любую часть своего вклада – весь, $2/3$, $1/2$ вклада и т. п. Главное, чтобы к моменту государственной регистрации $1/2$ часть уставного капитала была внесена. Остальную часть участники оплачивают в течение первого года после создания общества с ограниченной ответственностью. В этом случае участники общества с ограниченной ответственностью могут внести неоплаченную часть своего вклада в течение года, когда им заблагорассудится. Однако если в учредительных документах обусловлены сроки для внесения оставшейся части вклада меньшие, чем год с момента государственной регистрации, то эти участники обязаны уложиться именно в сроки, указанные в учредительных документах.

Согласно пункту 1 ст. 87 ГК РФ участники общества с ограниченной ответственностью, внесшие вклады не полностью, несут солидарную ответственность по его обязательствам в пределах неоплаченной части вклада каждого из таких участников. «Данное положение означает, что кредиторы общества с ограниченной ответственностью вправе обратиться к участникам общества, не полностью внесшим свой вклад, с требованиями о взыскании той части, которая не была ими внесена». «Солидарная ответственность предполагает право кредитора требовать исполнения как от всех должников совместно, так и от любого в отдельности, причем как полностью, так и частично. Должник, исполнивший свою солидарную обязанность, имеет право регресса к остальным должникам в равных долях за вычетом своей доли».

Новым для нашего законодательства является правило о разделении уставного капитала общества с ограниченной ответственностью на доли заранее определенных размеров. Термин «доля в уставном капитале» употребляется Гражданским кодексом в двух значениях: как элементарной доли заранее определенного размера, на которые разделен уставный капитал, и как совокупной доли (суммы элементарных долей), принадлежащей конкретному

участнику». При этом следует иметь в виду, что уставный капитал общества разбивается на любое, но только целое число долей.

Если общество на момент своей государственной регистрации не внесло 1/2 объявленного уставного капитала, то ему может быть просто отказано в таковой. Также если в течение первого года после регистрации остальная часть не будет внесена в уставный капитал, то:

- 1) общество с ограниченной ответственностью обязано уменьшить свой уставный капитал и зарегистрировать такое изменение в установленном порядке;
- 2) общество с ограниченной ответственностью ликвидируется.

Внесение (оплата) доли вклада в уставный капитал подтверждается документально банком, куда был внесен уставный капитал или его часть учредителями общества с ограниченной ответственностью.

Участнику общества с ограниченной ответственностью, который полностью внес свой вклад в уставный капитал общества, выдается свидетельство, не являющееся ценной бумагой.

Следует обратить внимание на ряд ограничений.

1. Участники обществ с ограниченной ответственностью не могут быть освобождены от обязанности внести свой вклад в уставный капитал общества с ограниченной ответственностью. Так как уставный капитал определяет именно минимальный размер имущества общества, то участник общества с ограниченной ответственностью должен внести в качестве вклада в него именно имущество.
2. Запрещается осуществление вклада в уставный капитал общества с ограниченной ответственностью путем зачета требований к обществу. Речь идет, как правило, о лицах, являющихся кредиторами уже существующего общества и выражающими желание участвовать в обществе с ограниченной ответственностью.

Уставный капитал общества с ограниченной ответственностью может быть уменьшен. При уменьшении уставного капитала надо иметь в виду, что он не должен быть меньше минимального размера и что при этом надо уведомить всех кредиторов общества о таком уменьшении.

Разберем случай и процедуру уменьшения уставного капитала общества.

В числе случаев уменьшения уставного капитала можно отметить следующие:

- 1) если в течение первого года после регистрации общество с ограниченной ответственностью не внесло оставшиеся 50 % уставного капитала;
- 2) если по окончании второго или каждого последующего финансового года стоимость чистых активов общества окажется меньше уставного капитала, предусмотренного учредительными документами. В этом случае участники общества с ограниченной ответственностью не вправе увеличить чистые активы общества путем внесения дополнительных вкладов, а обязаны объявить об уменьшении уставного капитала. «Под чистыми активами в данном случае

понимается фактическая стоимость всего имущества общества с ограниченной ответственностью за вычетом стоимости имеющихся долгов».

Объявление об уменьшении уставного капитала общества с ограниченной ответственностью может производиться путем опубликования в печати соответствующих сведений, высылки писем, выступления по радио, телевидению и т. д. В любом случае кредиторы общества с ограниченной ответственностью должны быть уведомлены отдельно. Любое уменьшение уставного капитала допускается только после их уведомления, ведь такое «уменьшение уставного капитала является мерой, непосредственно затрагивающей интересы кредиторов, поэтому все они должны быть уведомлены». Форма уведомления кредиторов пунктом 5 ст. 90 ГК РФ не определена. Это означает, что такое уведомление может быть произведено и в устной форме, однако бремя доказывания того, что кредитор все-таки был предупрежден, ложится на общество с ограниченной ответственностью. Сроки для такого уведомления не устанавливаются. Главное, чтобы такое уведомление было предварительным, т. е. уменьшение уставного капитала допускается только после уведомления кредиторов. Кредиторы в этом случае (п. 5 ст. 90 ГК РФ) вправе потребовать досрочного прекращения или исполнения соответствующих обязательств и возмещения им убытков. Ясно, что в такой ситуации общество с ограниченной ответственностью не выплачивает дивиденды своим участникам.

«Вместе с тем указанные правила не требуют постоянного наличия у общества с ограниченной ответственностью соответствующего минимального капитала в каждый момент деятельности общества. Такое требование выдвигает закон лишь при подведении годовых финансовых итогов работы общества». Финансовые итоги работы общества подводятся в конце финансового года, который включает в себя период с 1 января по 31 декабря включительно. Однако для вновь созданных обществ с ограниченной ответственностью первым будет отчетный год, начиная с даты приобретения данным предприятием прав юридического лица по 31 декабря включительно, а если они созданы после 1 октября – то первым годом для таких обществ считается период с даты приобретения прав юридического лица по 31 декабря следующего года включительно.

Увеличение же уставного капитала допускается только после внесения всеми участниками своих вкладов в полном объеме (п. 6 ст. 90 ГК РФ). В противном случае участники общества с ограниченной ответственностью как бы освобождаются от полной оплаты своих вкладов, что является неприемлемым, так как нарушаются права кредиторов, для которых уставный капитал общества является соответствующей гарантией.

Тема 4 Корпоративные ценные бумаги

Понятие корпоративной ценной бумаги

В литературе довольно часто встречается термин "корпоративные ценные бумаги", однако в законодательстве подобный термин не раскрывается. Традиционное определение ценной бумаги, содержащееся в **Гражданском кодексе РФ**, указывает, что ценная бумага удостоверяет имущественные права. Однако корпоративная ценная бумага, по большому счету, закрепляет личные неимущественные права ее владельца, связанные с участием либо отношением займа в конкретном юридическом лице.

Корпоративные ценные бумаги, в отличие от иных ценных бумаг, выпускаются в особом порядке, путем эмиссии (т.е. выпуска) в соответствии с процедурой, регламентированной законодательством. Поэтому корпоративная ценная бумага - это еще и эмиссионная ценная бумага.

Эмиссионная ценная бумага характеризуется одновременно следующими признаками:

- закрепляет совокупность имущественных и неимущественных прав, подлежащих удостоверению и безусловному осуществлению с соблюдением предусмотренной законом формы и порядка;
- размещается выпусками;
- имеет равный объем и сроки осуществления прав внутри одного выпуска вне зависимости от времени приобретения бумаги. С передачей ценной бумаги переходят все удостоверяемые ею права в совокупности.

Корпоративная эмиссионная ценная бумага - эмиссионная ценная бумага, выпускаемая коммерческой организацией (хозяйственным обществом), основанной на объединении участия и капиталов, которая предоставляет ее собственнику соответствующий объем прав, отраженный **Федеральным законом** от 22 апреля 1996 г. N 39-ФЗ "О рынке ценных бумаг" и специальным законодательством.

Виды корпоративных ценных бумаг

К числу корпоративных ценных бумаг законодательство относит акцию и облигацию. Акция - это разновидность ценных бумаг и единственная корпоративная ценная бумага в российском законодательстве, удостоверяющая право членства в акционерном обществе. Выпуск акций, как видно из самого их названия, может осуществляться только акционерными обществами, которые таким образом формируют свой уставный капитал.

Во всех случаях особенностью акции как ценной бумаги, удостоверяющей право членства в корпорации, является то, что предоставляемые ею имущественные и неимущественные права тесно связаны между собой, что позволяет сделать вывод о том, что акция предоставляет своеобразный комплекс прав - право членства в корпорации, корпоративное право. Акция как корпоративная ценная бумага предоставляет возможность акционеру, при наличии определенного их количества, оказывать влияние на осуществление акционерным обществом предпринимательской и иной деятельности. Поэтому акция, наряду с имущественными, предоставляет и иные права: право на участие в управлении акционерным обществом, право на получение ин-

формации о деятельности акционерного общества и другие права, которые нельзя отнести к имущественным.

Другим видом корпоративной ценной бумаги является **облигация**. Закон прямо называет облигацию эмиссионной ценной бумагой.

Корпоративные облигации отличаются от остальных видов облигаций тем, что для них предусмотрен особый порядок эмиссии. Согласно **Закону "О рынке ценных бумаг"** облигация - это эмиссионная ценная бумага, закрепляющая право ее держателя на получение от эмитента облигации в предусмотренный ею срок ее номинальной стоимости или иного имущественного эквивалента. Облигация может предусматривать иные имущественные права ее держателя, если это не противоречит законодательству РФ. Облигации, в отличие от акций, не предоставляют таких обязательственных прав, смешанных с корпоративными, как акции. Облигации, по сути, представляют собой отношения займа между эмитентом и владельцами облигаций. **Статья 816** ГК РФ сущность обязательств, предоставляемых облигацией, фиксирует как договор займа, заключенный путем выпуска и продажи облигаций. Облигации могут выпускаться и как именные ценные бумаги, и как предъявительские, причем выпуск предъявительских облигаций в установленных законодателем случаях в отличие от акций не искажает сущности облигационного займа.

Тема 5 Правовое регулирование эмиссии корпоративных ценных бумаг

Под эмиссией (от лат. emissio - выпуск) понимается выпуск в обращение денег и ценных бумаг, осуществляемый государством или под его контролем.

Эмиссия ценных бумаг как особая деятельность эмитента осуществляется в соответствии с требованиями нормативных актов Российской Федерации или в порядке, ими установленном. Основные положения и конкретные нормы права, регулирующие осуществление эмиссии ценных бумаг, содержатся в следующих нормативных актах различного иерархического уровня:

- **Конституция** РФ;
- законы РСФСР и федеральные законы;
- иные нормативные акты - указы Президента РФ и постановления Правительства РФ;
- нормативные акты министерств и иных федеральных органов исполнительной власти.

Следует выделить Федеральный закон **"О рынке ценных бумаг"**, предусматривающий специальные нормы, посвященные правовому регулированию процедуры эмиссии ценных бумаг; федеральные законы **"Об акционерных обществах"**, **"О защите прав и охраняемых интересов инвесторов на рынке ценных бумаг"**.

Основным органом власти, в задачу которого входит государственное регулирование процедуры эмиссии ценных бумаг, является ФКЦБ России (в настоящее время Федеральная служба по финансовым рынкам - ФСФР).

Общий порядок касается осуществления эмиссии ценных бумаг без необходимости подготовки, а также регистрации проспекта эмиссии и включает в себя следующие этапы:

- принятие эмитентом решения о выпуске ценных бумаг;
- регистрация выпуска ценных бумаг;
- размещение ценных бумаг;
- регистрация отчета об итогах выпуска ценных бумаг.

Специальный порядок процедуры эмиссии включает в себя необходимость регистрации проспекта эмиссии ценных бумаг. В этом случае вышеупомянутая процедура действий дополняется следующими этапами:

- подготовка проспекта эмиссии эмиссионных ценных бумаг;
- регистрация проспекта эмиссии эмиссионных ценных бумаг;
- раскрытие всей информации, содержащейся в проспекте эмиссии;
- раскрытие всей информации, содержащейся в отчете об итогах выпуска.

К мерам защиты, направленным на пресечение противоправных действий при обнаружении признаков недобросовестной эмиссии, относятся:

- отказ в государственной регистрации выпуска ценных бумаг;
- приостановление эмиссии ценных бумаг;
- признание выпуска ценных бумаг несостоявшимся;
- признание выпуска ценных бумаг недействительным;
- признание недействительным акта регистрирующего органа о государственной регистрации выпуска ценных бумаг, иных решений, связанных с эмиссией ценных бумаг;
- изменение или расторжение договора между инвестором и профессиональным участником рынка ценных бумаг (эмитентом);
- прекращение действия договора на рекламу ценных бумаг, выпуск которого был признан несостоявшимся;
- признание сделки по размещению ценной бумаги недействительной.
- возврат гражданам в случае признания выпуска акций или иных ценных бумаг незаконным суммы привлеченных денежных средств (**ст. 835 ГК РФ**).

Реализация конкретных способов защиты осуществляется в нескольких формах. Принято выделять юрисдикционную и неюрисдикционную формы защиты права.

Несудебный порядок юрисдикционной формы защиты (например, приостановление эмиссии ценных бумаг) позволяет предотвратить или пресечь нарушение или ограничение прав инвесторов либо восстановить их путем взаимодействия с эмитентом, профессиональными участниками рынка ценных бумаг без применения полномочий судебных органов. К сравнительно новым для Российской Федерации несудебным порядкам реализации юрис-

дикционной формы относится защита прав инвесторов саморегулируемыми организациями профессиональных участников рынка ценных бумаг; меры защиты, направленные на пресечение противоправных действий при обнаружении признаков недобросовестной эмиссии.

Недобросовестной эмиссией признаются действия, выражающиеся в нарушении процедуры эмиссии, которые являются основанием для отказа в регистрации выпуска ценных бумаг, признания выпуска ценных бумаг несостоявшимся или приостановления эмиссии ценных бумаг.

Юрисдикционный порядок защиты инвесторов включает в себя право на обращение в судебные органы, например, с исками о неосновательном обогащении и возникающих из этого кондиционных (от лат. *condictio* - получение) обязательствах недобросовестного эмитента.

Рынок ценных бумаг является той сферой общественных экономических отношений, которая без всемерной, реальной и полной защиты, в том числе обеспеченной принудительной силой государства, не может эффективно функционировать и развиваться. Утрата доверия инвесторов вследствие невозможности восстановления и полной защиты их прав может привести к серьезным экономическим последствиям.

Эмиссия ценных бумаг является, наряду с самофинансированием и кредитованием, одним из основных источников развития хозяйствующего субъекта. Четкая нормативная регламентация этого процесса, реальная защита прав инвесторов являются условием снижения рисков, свойственных рынку эмиссионных ценных бумаг.

Тема 6 Правовой режим доли участника общества с ограниченной ответственностью

Общество с ограниченной ответственностью представляет собой самостоятельную организационно-правовую форму осуществления предпринимательской деятельности. С точки зрения корпоративного права ООО является корпорацией, т. е. коммерческой организацией, первоначальный капитал которой представлен в виде определенных долей участников, несущих ответственность, ограниченную этими долями.

Как указывают известные цивилисты, названный вид корпораций исторически представляет собой изобретение германских юристов, сделанное в конце XIX в. и вызванное настоятельными требованиями практиков, указывавших на недостаточную эластичность акционерных компаний, с одной стороны, и ограниченные возможности дальнейшего широкого распространения полных товариществ – с другой. Впоследствии этот институт был заимствован Австрией (причем все существенные черты германского закона были сохранены), а затем и другими европейскими государствами.

В России общество с ограниченной ответственностью стало на сегодняшний день самой распространенной и предпочитаемой организационно-правовой формой.

Основные положения об ООО определены статьей 87 ГК РФ. Так, согласно статье 87 обществом с ограниченной ответственностью признается общество, учрежденное одним или несколькими лицами, уставный капитал которого разделен на доли определенных учредительными документами размеров; участники общества с ограниченной ответственностью не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости внесенных ими вкладов (п. 1 ст. 87 ГК РФ; п. 1 ст. 2 Закона «Об обществах с ограниченной ответственностью»).

Историческое название данного вида корпорации прочно закрепилось в российском законодательстве и правовой практике. И, как уже было сказано, многим российским предпринимателям именно эта форма хозяйственных обществ представляется наиболее привлекательной. «В ранее действовавшем законодательстве ООО определялось как товарищество с ограниченной ответственностью и отождествлялось с акционерным обществом закрытого типа». В настоящее время это по сути абсурдное положение не действует, хотя до сих пор многие путают товарищества с ограниченной ответственностью и общества с ограниченной ответственностью.

В качестве первого и определяющего признака ООО традиционно отмечается следующий наиболее очевидный момент, касающийся ответственности общества: участники общества с ограниченной ответственностью, как это видно из самого названия, не отвечают по его обязательствам.

Второй признак состоит в том, что участники общества с ограниченной ответственностью несут риск убытков, связанных с деятельностью, только в пределах стоимости внесенных ими в уставный капитал общества с ограниченной ответственностью вкладов. При этом необходимо отметить ряд нюансов, связанных с ответственностью в обществе.

Если несостоятельность (банкротство) юридического лица вызвана учредителями (участниками), собственником имущества юридического лица или другими лицами, которые имеют право давать обязательные для этого юридического лица указания либо иным образом имеют возможность определять его действия, на таких лиц в случае недостаточности имущества юридического лица может быть возложена субсидиарная ответственность по его обязательствам.

В случае, когда основное общество (товарищество) имеет право давать дочернему обществу, в том числе по договору с ним, обязательные для него указания, то оно отвечает солидарно с дочерним обществом по сделкам, заключенным последним во исполнение таких указаний, а в случае несостоятельности (банкротства) дочернего общества по вине основного общества (товарищества) последнее несет субсидиарную ответственность по его долгам.

Кроме того, участники, внесшие свои вклады не полностью, несут солидарную ответственность по обязательствам общества в пределах стоимости непоплаченной части вклада каждого. Данное положение означает, что кредитор

общества вправе предъявить требование к любому участнику, не полностью оплатившему свой вклад, как к солидарному должнику, но лишь на сумму, не превышающую неоплаченную часть его вклада. Таким образом, в данном случае Гражданским кодексом предусмотрена ограниченная солидарная ответственность. Следует также обратить внимание и на то, что солидарное обязательство возникает лишь между участниками, не полностью оплатившими свои вклады. По отношению же к обязательству общества их ответственность будет субсидиарной.

Важным, третьим отличительным признаком ООО (в частности, в отличие от товариществ) является то обстоятельство, что участники общества с ограниченной ответственностью не обязаны своим личным трудом в нем участвовать. Они могут, например, по своему желанию работать в обществе, состоять с ним в трудовых отношениях, заключить с ним договор подряда и т. п. Главная их обязанность – только внести вклад в уставный капитал, так как общество с ограниченной ответственностью (как корпорация) – это объединение капиталов, а не лиц.

Следующим, четвертым признаком можно определить законодательное положение, по которому оно должно иметь (ст. 87 ГК РФ) фирменное наименование. Требования, предъявляемые к нему Гражданским кодексом, следующие: оно должно содержать наименование общества и слова «с ограниченной ответственностью» (п. 2 ст. 87). «Фирменное наименование не должно повторять фирменные наименования других предприятий, а также обозначения, которые могут ввести в заблуждение. Особое внимание при выборе наименования следует обратить на использование в нем слова «Россия» и производных от него, а также названий республик, исторических памятников и т. д., что может потребовать специального разрешения и уплаты определенного сбора. Наименование должно быть, по крайней мере: 1) благозвучным, 2) не должно требовать перевода, 3) не должно содержать более 180 знаков, включая пробелы».

В качестве пятого отличительного признака ООО можно назвать особенности оформления учредительных документов. В отличие от полного товарищества, коммандитного товарищества и акционерного общества, которые имеют только один учредительный документ, у общества с ограниченной ответственностью их два – это устав и учредительный договор. Это объясняется тем, что поскольку оно является объединением капиталов, то его участники не обязаны лично участвовать в его деятельности, и, следовательно, должны быть созданы органы, выражающие волю общества с ограниченной ответственностью как юридического лица (ст. 53 ГК РФ). В связи с этим и появилась необходимость в уставе, чтобы разрешить в нем эти и другие вопросы. Воля учредителей общества с ограниченной ответственностью на его создание выражается не в уставе, а в учредительном договоре. Однако когда

учредитель общества с ограниченной ответственностью один, то необходимость во втором учредительном документе отпадает.

Учредительный договор согласно пункту 1 ст. 89 ГК РФ подписывается его учредителями, а устав общества с ограниченной ответственностью ими утверждается. Однако если в общество с ограниченной ответственностью принимается новый участник, то он подписывает текст изменений и дополнений, вносимых в учредительный договор общества с ограниченной ответственностью, так как по существу здесь имеет место сделка, которую необходимо совершить в письменной форме.

Учредительные документы общества с ограниченной ответственностью содержат общие сведения, которые должны содержаться во всех учредительных документах юридических лиц, а также условия о размере уставного капитала общества с ограниченной ответственностью, о размере долей каждого из участников, о размере, составе, сроках и порядке внесения ими вкладов и другие сведения, предусмотренные в пункте 2 ст. 89 ГК РФ.

Участники общества с ограниченной ответственностью обладают тем минимумом прав, которые установлены в пункте 1 ст. 67 ГК РФ. Например, свое право на управление в обществе с ограниченной ответственностью они реализуют напрямую через собрание участников, а также через органы управления обществом; право на получение информации реализуется через обсуждение дел в органах управления общества, участнику предоставляется возможность получать всю необходимую информацию, знакомиться с бухгалтерскими книгами и другими документами. Объем и характер предоставляемой таким образом информации должны быть определены в учредительных документах. Прибыль распределяется между участниками общества с ограниченной ответственностью по общему правилу пропорционально их долям в уставном капитале, однако уставом может быть предусмотрено иное. Участник общества с ограниченной ответственностью имеет право на участие в распределении имущества общества, оставшегося после его ликвидации. То есть участникам общества с ограниченной ответственностью передается имущество, оставшееся после удовлетворения требований кредиторов.

Участник общества с ограниченной ответственностью может в любое время выйти из него, чем он отличается от участников полного товарищества. Для этого ему не требуется чье-либо согласие, не имеет значения причина выхода такого участника. «Если в учредительных документах общества с ограниченной ответственностью содержится положение о том, что участник общества с ограниченной ответственностью должен сообщить о своем выходе из общества с ограниченной ответственностью за определенный срок до такового (например, за 3 месяца), то эту обязанность участник должен соблюдать, так как здесь речь идет о расторжении договора и о соблюдении обязательства по договору» [145]. Однако если в учредительных документах общества с ограниченной ответственностью записано, что участник общества

отказывается от права выхода из него, то данный отказ является юридически недействительным, так как не соответствует законодательству.

При выходе участника из общества с ограниченной ответственностью ему согласно статье 94 ГК РФ выплачивается часть стоимости имущества общества, пропорциональная его доле в уставном капитале общества. Такое положение может поставить под угрозу имущественные интересы общества, поэтому в учредительных документах общества с ограниченной ответственностью должны быть урегулированы порядок, сроки и способ выдачи такого имущества или выплаты его стоимости. Можно установить как характер выдачи (в натуре, в денежном эквиваленте и т. д.), так и сроки ее выплаты.

По общему правилу выплата производится участнику общества с ограниченной ответственностью после утверждения отчета за год, в котором он вышел из общества, и в срок до 12 месяцев со дня выхода. Выбывшему участнику общества с ограниченной ответственностью выплачивается часть прибыли, полученной обществом в данном году до момента выбытия.

Участник общества с ограниченной ответственностью может передать свою долю или часть ее другому лицу (п. 1 ст. 93 ГК РФ). Участник общества с ограниченной ответственностью может делать со своей долей в уставном капитале что угодно – продать ее, подарить и т. д., главное, чтобы доля была полностью им оплачена. До полной оплаты доля может быть отчуждена участником общества только в той части, в которой она уже оплачена. При отчуждении всей своей доли участник общества с ограниченной ответственностью добровольно выбывает из общества, а при ее части – его полномочия уменьшаются. Право на отчуждение доли участником общества является абсолютным правом, иными словами, нельзя в учредительных документах общества закрепить положение о невозможности данного участника воспользоваться своим правом. Даже если такой запрет и установлен в учредительных документах общества – он ничтожен.

Пункт 2 ст. 93 ГК РФ предусматривает общее правило, по которому участники вправе отчуждать свою долю третьим лицам. Однако в уставе общества может быть предусмотрено, что участники общества не имеют права отчуждать свои доли третьим лицам; могут отчуждать свои доли только лицам, указанным в уставе; могут уступать свои доли в порядке наследования или правопреемства.

Отчуждение третьему лицу доли в имуществе общества с ограниченной ответственностью предполагает, что лицо, приобретающее ее, должно быть принято в общество в качестве его члена. Поскольку для других участников не всегда приемлемо то, что в их составе появится другое, незнакомое им лицо, то, как мы видели выше, в уставе общества может быть установлено иное, вплоть до запрета отчуждения доли в уставном капитале общества третьим лицам. Если данный запрет не был установлен в уставе, то даже если участник будет продавать третьему лицу свою долю в уставном капитале общества, другие участники общества с ограниченной ответственностью имеют преимущественное право покупки данной доли по предложенной цене. Такое

преимущественное право, упомянутое в пункте 2 ст. 93 ГК РФ, возникает у других участников общества только в том случае, если участник продает свою долю. А «если отчуждение доли производится в форме дарения, наследования и т. п., то у других участников общества с ограниченной ответственностью отсутствует преимущественное право на приобретение этой доли, так как здесь нет покупки» [146]. По общему правилу данные участники могут купить отчуждаемую долю (ее часть) только в части, пропорциональной размеру их собственных долей в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью, если уставом общества не предусмотрено иное. Возможны следующие варианты: данную долю приобретают только учредители общества с ограниченной ответственностью пропорционально их вкладам в уставный капитал общества; она может достаться тому из участников, кто первым заявил о своем желании ее приобрести, и т. п. Даже если в учредительных документах общества с ограниченной ответственностью таких норм нет, то участники общества вправе заключить письменное соглашение о порядке покупки доли другими участниками общества с ограниченной ответственностью. Перед тем как заключить такое соглашение о порядке преимущественной покупки доли (даже если этот вопрос и урегулирован уставом) необходимо сначала внести соответствующие изменения и дополнения в учредительные документы общества в связи с данным соглашением, зарегистрировать их, а потом реализовать право преимущественной покупки продаваемой доли участником общества.

Участники могут воспользоваться таким своим правом в течение 1 месяца со дня извещения либо в иной срок, установленный уставом общества с ограниченной ответственностью или соглашением участников общества (п. 2 ст. 93 ГК РФ). Это правило установлено для защиты интересов участника общества с ограниченной ответственностью, отчуждающего свою долю третьему лицу. Может быть предусмотрен и больший, и меньший срок для осуществления участниками своего преимущественного права в уставе общества. В том случае, если в срок, установленный Гражданским кодексом РФ, уставом общества или соглашением участников общества, они не воспользуются своим преимущественным правом, то участник, продающий свою долю, имеет полное право продать ее третьему лицу. Однако в этом случае такая продажа возможна, если это допущено уставом общества.

Если же согласно уставу общества участник не может продать свою долю третьему лицу, а другие участники не воспользовались своим преимущественным правом на покупку данной доли, то общество само обязано выкупить данную долю у ее участника. Само общество с ограниченной ответственностью может выбрать вариант покупки этой доли: либо участнику выплачивается действительная ее стоимость, либо выдается имущество, соответствующее стоимости данной доли. «Поскольку подобного рода процедура может повлечь за собой негативные последствия для общества, в учредительных документах имеет смысл предусмотреть, как будет производиться

подобного рода расчет, например через определенный срок после подведения итогов финансового года».

Нужно обратить внимание на следующие особенности выдачи такого имущества:

1. Действительная стоимость выдаваемого имущества может совпадать со стоимостью имущества, внесенного участником в уставный капитал общества с ограниченной ответственностью в качестве вклада, может совпадать с рыночной стоимостью данного имущества, а может и не совпадать. Должно быть в таком случае составлено специальное заключение о действительной стоимости доли.

2. Согласия участника на то, чтобы ему выдали имущество в натуре, не требуется. Участник общества с ограниченной ответственностью, может быть, и хотел бы получить деньги, но общество само решает выплатить их ему или выдать имущество в натуре такой же стоимостью.

Согласно пункту 4 ст. 93 ГК РФ участник общества с ограниченной ответственностью может отчуждать только оплаченную долю в уставном капитале общества либо отчуждать оплаченную часть данной доли. Это правило является абсолютным правом. Ни уставом общества, ни соглашением сторон не может быть установлено иное. Это касается также перехода доли в порядке наследования (правопреемства).

Даже если общество и приобрело долю участника, оно обязано ее реализовать в порядке, который предусмотрен Законом «Об обществах с ограниченной ответственностью» или учредительными документами общества.

Тема 7 Управление в корпорациях

Корпоративное управление - совокупность экономических и административных механизмов, с помощью которых реализуются права акционерной собственности и формируется структура корпоративного контроля; система взаимодействий между руководством компании, ее советом директоров, акционерами и другими заинтересованными лицами для реализации их интересов.

В узком смысле корпоративное управление (управление корпорацией) - это воздействие на корпорацию как организованную систему, осуществляемое специально образованными органами, действующими в пределах своей компетенции.

В соответствии со **ст. 53** ГК РФ юридическое лицо приобретает гражданские права и принимает на себя обязанности через свои органы, действующие в соответствии с законом и иными правовыми актами, а также учредительными документами. Органы юридического лица формируют и выражают его волю, руководят его деятельностью.

Органы юридического лица - органы управления. Так, **Федеральный закон** от 26 декабря 1995 г. N 208-ФЗ "Об акционерных обществах" предусматривает, что устав общества должен содержать структуру и компетенцию

органов управления акционерным обществом, порядок принятия ими решений.

В широком смысле корпоративное управление - это взаимоотношения внутри корпорации и ее взаимоотношения с внешним миром, т.е. система отношений между органами управления и владельцами ценных бумаг корпорации (акционерами, владельцами облигаций и иных ценных бумаг), между корпорацией и государственными органами, а также другими заинтересованными лицами, так или иначе вовлеченными в управление эмитента (общества) как юридического лица.

Суть корпоративного управления в широком смысле - это процесс поиска баланса между интересами различных участников корпорации: акционеров и менеджмента, отдельных групп лиц и корпорации в целом путем реализации участниками корпорации определенных стандартов поведения (этических, процедурных), принятых в деловом сообществе.

Модель корпоративного управления представляет собой классический треугольник: акционеры (общее собрание) - совет директоров (наблюдательный совет) - единоличный (коллегиальный) исполнительный орган общества.

Конфликт интересов в корпорации связан прежде всего с отделением собственности от управления. Менеджеры в корпорациях далеко не всегда являются их собственниками. Интересы менеджеров заключаются в сохранении прочности своего положения, а их усилия сконцентрированы на оперативной деятельности корпорации. Несовпадение интересов менеджеров и собственников акций, крупных и мелких акционеров, менеджеров и органов государства - основная проблема в корпоративных отношениях.

Принципы корпоративного управления - это исходные начала, лежащие в основе формирования, функционирования и совершенствования системы корпоративного управления общества.

Основные принципы корпоративного управления были изложены в документе Принципы корпоративного управления ОЭСР, подписанном министрами на заседании Совета ОЭСР на уровне министров 26-27 мая 1999 г.

Принципы корпоративного управления ОЭСР носят рекомендательный характер и могут использоваться правительствами в качестве отправной точки для оценки и совершенствования действующего законодательства, а также самими корпорациями для выработки систем корпоративного управления и лучшей практики.

В соответствии с Принципами структура корпоративного управления компании должна обеспечивать:

- защиту прав акционеров;
- равное отношение к акционерам;
- признание предусмотренных законом прав заинтересованных лиц;
- своевременное и точное раскрытие информации по всем существенным вопросам, касающимся корпорации;
- эффективный контроль администрации со стороны правления (наблюдательного совета), а также подотчетность правления акционерам.

Органы корпоративного управления

Орган корпорации - это части внутренней структуры корпорации. И органы, и должностные лица корпорации наделяются определенными обязанностями и правами, выполняют свойственные им функции, действуя при этом от имени корпорации. Таким образом, они наделены специальной правосубъектностью. Органы корпорации значительно отличаются друг от друга по своим полномочиям, структуре и значению. Различают исполнительные органы, ревизионные органы и высшие органы управления корпорацией. Ведущее место в числе органов корпорации принадлежит общему собранию.

Исполнительные органы общества, к которым относятся коллегиальный исполнительный орган (правление) и единоличный исполнительный орган (генеральный директор, управляющая организация, управляющий), являются ключевым звеном структуры корпоративного права. На исполнительные органы возложено текущее руководство деятельностью организации: ответственность за ежедневную работу общества и ее соответствие финансово-хозяйственному плану, а также добросовестное, своевременное и эффективное исполнение решений совета директоров общества и общего собрания акционеров.

Коллегиальный исполнительный орган создается для решения наиболее сложных вопросов руководства текущей деятельностью. К компетенции коллегиального исполнительного органа общества важно отнести в первую очередь организацию разработки важнейших документов общества, а также утверждение внутренних документов общества по вопросам, отнесенным к компетенции исполнительных органов.

Органы акционерного общества можно условно разделить на две группы: волеформирующие и волеизъявляющие. К первым относятся общее собрание акционеров, совет директоров (наблюдательный совет) акционерного общества, коллегиальный исполнительный орган общества (правление, дирекция), ко вторым - единоличный исполнительный орган общества, который как волеизъявляющий орган реализует волю, сформированную волеформирующими органами.

Совет директоров АО является органом, который осуществляет стратегическое управление деятельностью общества и контролирует деятельность его исполнительных органов. Для учета мнения всех акционеров общества, и прежде всего миноритарных, закон устанавливает выборы членов совета директоров путем кумулятивного голосования. Такое голосование позволяет миноритарным акционерам проводить своих кандидатов в совет директоров. Совет директоров определяет стратегию развития общества и принимает годовой финансово-хозяйственный план.

Законодательство возлагает на совет директоров общества обязанности определять приоритетные направления развития общества. Важной функцией совета является контроль за созданием системы управления рисками и минимизация негативных последствий таких рисков. Совет директоров обеспечи-

вает реализацию и защиту прав акционеров, а также содействует разрешению корпоративных споров.

Корпоративный контроль

Возможность субъектов акционерных отношений оказывать постоянное влияние на принятие тактических и стратегических решений получила название корпоративного контроля.

Под корпоративным контролем предлагается понимать возможность субъектов корпоративных правоотношений непосредственно либо опосредованно определять, формулировать, принимать решения, связанные с тактикой и стратегией деятельности акционерного общества, или влиять на их принятие.

Формы корпоративного контроля:

- акционерный контроль, который в свою очередь подразделяется на абсолютный (непосредственный) и относительный (опосредованный);
- управленческий контроль, который в свою очередь можно разделить на должностной управленческий контроль и специальный управленческий контроль;
- государственный контроль.

Контроль - это и есть не что иное, как некая управленческая деятельность, задачей которой в том числе является количественная и качественная оценка и учет результатов деятельности акционерного общества, а также всестороннего и надлежащего соблюдения прав акционеров.

В контрольно-ревизионную службу предоставляются соответствующие документы, необходимые для своевременного анализа и обоснованного вывода о соответствии проведенной операции финансово-хозяйственному плану общества и установленному в обществе порядку такой операции. Соответствующий порядок устанавливается внутренним документом общества.

Контрольно-ревизионная служба ведет учет выявленных нарушений при осуществлении хозяйственных операций и предоставляет информацию о таких нарушениях комитету по аудиту.

Финансово-хозяйственный план является основным документом, регулирующим финансово-хозяйственную деятельность общества. Все операции должны совершаться в соответствии с этим планом.

Порядок проведения проверок ревизионной комиссией общества должен обеспечить эффективность данного механизма контроля за финансово-хозяйственной деятельностью общества.

В соответствии с законодательством проведение годовых и внеочередных проверок является одним из основных механизмов контроля за финансово-хозяйственной деятельностью общества.

В контрольно-ревизионную службу предоставляются соответствующие документы, необходимые для своевременного анализа и обоснованного вывода о соответствии проведенной операции финансово-хозяйственному плану общества и установленному в обществе порядку такой операции. Соответствующий порядок устанавливается внутренним документом общества.

Контрольно-ревизионная служба ведет учет выявленных нарушений при осуществлении хозяйственных операций и предоставляет информацию о таких нарушениях комитету по аудиту.

Финансово-хозяйственный план является основным документом, регулирующим финансово-хозяйственную деятельность общества. Все операции должны совершаться в соответствии с этим планом.

Порядок проведения проверок ревизионной комиссией общества должен обеспечить эффективность данного механизма контроля за финансово-хозяйственной деятельностью общества.

В соответствии с законодательством проведение годовых и внеочередных проверок является одним из основных механизмов контроля за финансово-хозяйственной деятельностью общества.

Важная роль в финансовом контроле принадлежит аудиторским проверкам. Аудиторская проверка должна проводиться таким образом, чтобы ее результатом стало получение объективной и полной информации о деятельности общества. Аудиторские организации (аудиторы) проверяют соответствие финансовой отчетности, используемой обществом, российским правилам бухгалтерского учета, а в случае если общество готовится к выходу на международный рынок и принимает на себя обязательство следовать международным стандартам финансовой отчетности, то на соответствие международным стандартам.

Тема 8 Правовое регулирование ответственности в хозяйственных обществах

1. Виды ответственности участников корпоративных отношений. В связи с делением права на отрасли участники корпоративных отношений могут нести имущественную, уголовную, административную и трудовую ответственность. В теории выделяют основную и дополнительную группы участников корпоративных отношений. В зависимости от того, к какой группе относится тот или иной субъект, выделяют:

- ответственность лиц, входящих в основную группу участников корпоративных отношений;
- ответственность лиц, входящих в дополнительную группу участников корпоративных отношений.

В зависимости от различных этапов развития и функционирования корпорации различают: 1) ответственность, возникающую в связи с деятельностью, направленной на создание корпорации; 2) ответственность, имеющую место в связи с размещением ценных бумаг акционерного общества; 3) ответственность, возникающую как следствие принимаемых решений органами управления в ходе осуществления деятельности корпорации; 4) ответственность, возникающую при ликвидации общества (например, субсидиарную ответственность при несостоятельности (банкротстве) корпорации).

2. Ответственность акционеров (участников) корпорации. В соответствии с корпоративным законодательством акционеры (участники ООО) не

отвечают по обязательствам общества и несут риск убытков, связанных с его деятельностью, в пределах стоимости принадлежащих им акций (внесенных вкладов). То есть ответственность акционеров (участников) носит ограниченный характер. Однако это не означает, что акционеры (участники) корпорации вообще не несут ответственности.

Акции, распределенные при учреждении общества, должны быть полностью оплачены в течение года с момента государственной регистрации общества, если меньший срок не предусмотрен договором о его создании. Не менее 50 % акций должно быть оплачено в течение трех месяцев с момента государственной регистрации общества. Акционеры же, не полностью оплатившие свои акции, могут быть привлечены к солидарной с акционерным обществом ответственности по обязательствам общества в пределах неоплаченной части стоимости принадлежащих им акций.

ФЗ «Об акционерных обществах» предусматривает, что если несостоятельность (банкротство) общества вызвана действиями (бездействием) его акционеров, то на них в случае недостаточности имущества общества может быть возложена субсидиарная ответственность по его обязательствам.

Кроме того, в случае виновного причинения основным обществом убытков дочернему, акционерам дочернего общества предоставлено право требовать возмещения причиненных убытков.

3. Ответственность членов совета директоров корпорации, единоличного исполнительного органа и членов коллегиального исполнительного органа.

Члены совета директоров корпорации, единоличный исполнительный орган (директор, генеральный директор), члены коллегиального исполнительного органа (правления, дирекции), управляющая организация или управляющий должны нести ответственность за ненадлежащее исполнение ими своих обязанностей.

Законодательством предусматривается, что члены совета директоров, генеральный директор, члены правления, управляющая организация (управляющий) при осуществлении своих прав и исполнении обязанностей должны действовать в интересах корпорации, осуществлять свои права и исполнять обязанности в отношении корпорации добросовестно и разумно. Они несут ответственность перед корпорацией за убытки, причиненные их виновными действиями (бездействием), если иные основания и размер ответственности не установлены корпоративным законодательством. Однако это условие не распространяется на тех членов совета директоров и правления, которые голосовали против решения, которое повлекло причинение корпорации убытков, или не принимали участия в голосовании.

4. Ответственность членов ревизионной комиссии. Ревизионная комиссия создается для осуществления контроля за финансово-хозяйственной деятельностью корпорации. Ответственность может носить двойной характер. С одной стороны, должен быть возмещен ущерб, причиненный членами ревизионной комиссии ошибками, допущенными в процессе осуществления

контрольной деятельности. С другой стороны, если в действиях члена ревизионной комиссии будет обнаружена недобросовестность, общее собрание акционеров (участников ООО) вправе освободить его от должности до истечения срока полномочий. Под недобросовестностью действий можно понимать нарушение членом комиссии своих обязанностей, совершение действий, причинивших ущерб корпорации либо повлекших иные неблагоприятные последствия. Они могут выражаться:

- в уничтожении, повреждении или фальсификации важных для корпорации документов и материалов;
 - сокрытии обнаруженных злоупотреблений должностных лиц или работников, содействии этим злоупотреблениям;
 - сознательном введении в заблуждение участников корпоративных отношений по вопросам деятельности корпорации.
- сознательном введении в заблуждение участников корпоративных отношений по вопросам деятельности корпорации.