

ИЗМЕНЕНИЯ В ЗАКОНЕ О ХОЗЯЙСТВЕННЫХ ОБЩЕСТВАХ: КАКИЕ ВОЗМОЖНОСТИ ОТКРОУТСЯ БИЗНЕСУ?

Комментарий к Закону Республики Беларусь от 15.07.2015 № 308-З



Евгения УРОДНИЧ,
ассоциированный партнер,
международная юридическая фирма
Vilgerts Legal & Tax

С 26 января 2016 г. вступит в силу новая редакция Закона Республики Беларусь от 09.12.1992 № 2020-XII «О хозяйственных обществах» (далее — Закон). Изменения в Закон коснутся всех юридических лиц, в том числе и компаний, работающих в строительной отрасли.

Компетенция органов управления хозяйственных обществ, создание обществ с одним участником, заключение акционерных соглашений, совершение крупных сделок и сделок с аффилированными лицами — данные новации Закона имеют практическую значимость для участников хозяйственной деятельности.

В статье автор комментирует отдельные изменения Закона, которые, как предполагается, окажут непосредственное влияние на белорусский бизнес.

Компания с одним участником или акционером

В соответствии с новой редакцией Закона хозяйственные общества могут создаваться одним участником. В настоящее время существует только одна форма юридического лица, позволяющая иметь в участниках одно лицо, — унитарное предприятие. Унитарные предприятия имеют ряд преимуществ, но в большей степени неудобны для частного бизнеса из-за ограниченных возможностей по привлечению инвестиций и новых партнеров, созданию гибких систем управления компанией. Поэтому для учреждения «удобных» ООО, ОДО, ЗАО, ОАО компании были вынуждены привлекать формальных акционеров и участников с долей не более 1 %. Скоро такая проблема будет решена: с 2016 г. ООО, ОДО, ЗАО или ОАО могут быть учреждены и одним участником.



С 2016 г. ООО, ОДО, ЗАО или ОАО могут быть учреждены одним участником и иметь в действующем составе учредителей только одного участника (акционера).

С 26 января 2016 г. ООО, ОДО, ЗАО и ОАО смогут иметь в действующем составе учредителей только одного участника (акционера). Согласно действующей редакции Закона если в обществе остается только один участник, то оно обязано

провести процедуру реорганизации и преобразоваться в унитарное предприятие. Например, в ООО (ОДО) такая ситуация могла возникнуть при выходе участника из состава общества. Реорганизация всегда влечет обязательства по уведомлению контрагентов, отвлечение ресурсов компании на смену организационно-правовой формы, регистрацию нового устава, внесение изменений в договоры с существующими клиентами, а также дополнительные финансовые расходы. Изменения в Закон позволяют избежать ненужных формальностей и продолжать деятельность в форме хозяйственного общества при уменьшении количества участников и акционеров до одного.

С юридической точки зрения если в обществе только один участник, то многие процедурные вопросы, возникающие при создании и деятельности хозяйственного общества, будут отсутствовать:

- все решения общества (в том числе и о его создании) принимаются единственным учредителем;
- нет необходимости созывать и проводить общее собрание участников (акционеров), назначать председателя собрания и т.д.

Вместе с тем хозяйственные общества с одним участником (акционером) на практике могут столкнуться с рядом спорных моментов. Например, в случае, если единственный участник общества является и его руководителем, то каким образом

должны оформляться решения по текущим вопросам общества: решением единственного учредителя или приказом руководителя? Будет ли приказ руководителя в таком случае считаться решением единственного участника (акционера)? В случае если общество с одним участником (акционером) имеет совет директоров или наблюдательный совет, не возникнет ли ситуация, когда решения единоличного участника (акционера) будут противоречить стратегии развития компании, принятой наблюдательным советом?

В любом случае при создании обществ с единственным участником рекомендуем детально разрабатывать устав, чтобы заполнить пробелы, не предусмотренные новой редакцией Закона.

Соглашение между участниками и акционерами

Вторая возможность, которая открывается перед строительными компаниями в 2016 г., связана с правом участников и акционеров заключать акционерное соглашение (для акционерных обществ) или договор об осуществлении прав участников (для ООО и ОДО) (далее — акционерные соглашения).

Справочно

Для Беларуси институт акционерных соглашений является новым, хотя во всем мире он уже давно широко используется. Суть акционерных соглашений заключается в том, что участники (акционеры) в любой момент заранее договариваются о своем поведении при управлении обществом и участии в его деятельности.

Новая редакция Закона разрешает включать в предмет акционерных соглашений следующие вопросы:

- осуществление прав участников (акционеров) определенным образом;
- воздержание от осуществления своих прав;
- согласование вариантов голосования с другими участниками (акционерами) (например, 3 участника договорились о голосовании против назначения на должность директора определенного лица);
- обязанность продать долю (акции) по цене, указанной в соглашении, и (или) при наступлении определенных обстоятельств (например, акционеры договорились, что в случае привлечения инвестора они продадут ему все акции по цене 1 млн руб. за акцию);

— обязанность не продавать долю (акции) при наступлении определенных обстоятельств (например, участники договорились, что в случае заключения договора генерального подряда с ООО «Ромашка» они не будут продавать свои доли третьим лицам);

— иные действия, связанные с управлением, созданием, деятельностью, реорганизацией и ликвидацией общества.

Обращаем внимание, что акционерное соглашение не может быть заключено:

- между всеми участниками (акционерами) общества;
- если в обществе только два участника (акционера).

По нашему мнению, такие ограничения законодателя не будут эффективны, поскольку участники (акционеры), которые намереваются заключить акционерное соглашение, смогут найти выход из ситуации, продав или подарив одну акцию третьему лицу.

По сути, акционерное соглашение является гражданско-правовым договором. Поэтому на него распространяются общие правила о договорах и обязательствах, предусмотренные Гражданским кодексом Республики Беларусь. Это означает, что исполнение акционерных соглашений может быть обеспечено неустойкой, залогом, поручительством и другими способами обеспечения обязательств. За неисполнение обязательства по акционерному соглашению к участнику (акционеру), нарушившему такое соглашение, могут быть применены меры ответственности (штрафы, пени и т.д.).

Участники (акционеры), которые заключили между собой акционерное соглашение, обязаны уведомить общество о факте его заключения и о сторонах соглашения. Другие данные соглашения ни обществу, ни другим участникам не разглашаются.

Поэтому для тех строительных компаний, для которых добросовестное поведение участников (акционеров) в определенные периоды деятельности компании крайне важно, акционерные соглашения могут стать эффективным механизмом.

Одним из важных вопросов при использовании акционерного соглашения является принятие решения на общем собрании в нарушение обязательств по данному соглашению. Можно ли оспорить законность решения общего собрания при несоблюдении одним из участников условий акционерного соглашения?

Как мы уже отмечали, акционерное соглашение — это гражданско-правовой договор. Корпоративные отношения внутри общества не под-

чиняются договорным отношениям, и если процедура проведения общего собрания и голосования была соблюдена, соответствовала законодательству и уставу общества, то решение общего собрания невозможно будет оспорить.

Таким образом, если участник проголосовал на общем собрании в нарушение своих обязательств по акционерному соглашению, то решение общего собрания будет считаться принятым, а у сторон акционерного соглашения появляется право применять к такому участнику меры ответственности.

Пример 1.



В ООО «Ромашка» 3 участника — И. Иванов (20 %), С. Смирнов (60 %), П. Петров (20 %). Участники С. Смирнов и П. Петров заключили договор об осуществлении прав участников. Условиями договора предусмотрена обязанность С. Смирнова и П. Петрова голосовать «за» по вопросу увеличения уставного фонда за счет внесения дополнительных вкладов всеми участниками. Для принятия такого решения необходимо квалифицированное большинство в 2/3 (66,66 %) голосов всех участников. На общем собрании участников П. Петров в нарушение договора с С. Смирновым проголосовал «против». Решение об увеличении уставного фонда за счет внесения дополнительных вкладов всеми участниками не было принято. С. Смирнов может применить к П. Петрову меры ответственности, предусмотренные в договоре об осуществлении прав участников, но не может отменить решение общего собрания по причине нарушения договора.

Зависимые общества

Новая редакция Закона вводит определенные правила по владению долей юридических лиц в зависимых обществах. Хозяйственное общество признается зависимым, если другое хозяйственное общество имеет долю в его уставном фонде (акции) в размере 20 % и более от общего количества голосов, которыми оно может пользоваться на общем собрании участников общества. С 26 января 2016 г. зависимое общество не вправе не только приобретать, но и иметь доли в уставном фонде (акции) хозяйственного общества, по отношению к которому оно признается зависимым.

В случае если хозяйственные общества имеют долю в уставном фонде (акции) друг друга в размере 20 % и более, то одно из обществ в срок до 1 июня 2016 г. должно произвести отчуждение своей доли (акций). В случае непринятия ни одним из указанных хозяйственных обществ решения об отчуждении своей доли (акций) до

1 июня 2016 г. отчуждение должно произвести хозяйственное общество, имеющее меньшую долю (акции) в уставном фонде.

Пример 2.



ООО «Ромашка» имеет долю в размере 50 % в ООО «Василёк». Последнее является зависимым обществом по отношению к ООО «Ромашка». С 26 января 2016 г. ООО «Василёк» не может являться участником ООО «Ромашка».

Если на момент принятия новой редакции Закона ООО «Василёк» имеет долю в ООО «Ромашка» более 20 %, то ООО «Василёк» обязано произвести отчуждение своей доли другим участникам ООО «Ромашка» или третьему лицу.

Обращаем внимание, что хозяйственные общества вправе быть участниками друг друга, если размер их долей и количество голосов не будут превышать 20 %.

Реорганизация в форме выделения

Законодатель ограничил круг участников в случае реорганизации общества в форме выделения. Согласно настоящей редакции Закона выделяемое общество может быть учреждено как действующими участниками реорганизуемого общества, так и самим реорганизуемым обществом. В Законе отсутствует запрет на включение в состав участников выделяемого общества третьих лиц: на практике участниками выделяемого общества могут стать лица, не имеющие никакого отношения к реорганизуемому обществу.

С 26 января 2016 г. учредителем (участником) каждого из вновь возникающих в результате выделения хозяйственных обществ и (или) иных юридических лиц может быть только реорганизованное хозяйственное общество и (или) его участники с их согласия.

Интересной может представиться ситуация, когда единственным участником выделяемого общества (общества «Б») выступит реорганизуемое общество (общество «А»). Решения единственного участника выделенного общества принимает не директор общества «Б», а общее собрание общества «А». Таким образом, общее собрание общества «А», по сути, будет принимать решения по управлению и деятельности двух юридических лиц — общества «А» и общества «Б».

Что нужно делать в 2016 г.?

В соответствии с новой редакцией Закона необходимо произвести отчуждение долей в за-

висимых обществах до 1 июня 2016 г. Для этого общее собрание одного из обществ должно принять решение об отчуждении доли (акций), оформить отчуждение и зарегистрировать изменения в устав.

Новая редакция Закона не предусматривает конкретных сроков для приведения в соответствие с новым Законом уставов действующих хозяйственных обществ. Но при первом же внесении изменений и (или) дополнений в свои уставы об-

щества должны также учесть изменения в Закон. До этого момента уставы хозяйственных обществ действуют в части, не противоречащей Закону.

В то же время после 26 января 2016 г. общество может в любое время адаптировать устав к изменениям законодательства. Кроме того, общества, которые имеют в своем составе формальных участников и акционеров (до 1 %), смогут выкупить долю (акции) у таких участников (акционеров) и внести изменения в устав.

Резюме:

В настоящей статье мы рассмотрели только ключевые изменения в Закон. Новой редакцией Закона также детализированы положения по преимущественному праву покупки долей (акций), уточнены компетенции наблюдательного совета (совета директоров), несущественно изменен порядок проведения общих собраний, определены новые правила заключения сделок и многое другое. В целом Закон можно назвать прогрессивным и соответствующим потребностям белорусского бизнеса. **ЮС**

VILGERTS
LEGAL & TAX

Вилгертс — международная юридическая фирма с офисами в Беларуси, Латвии, Литве и Эстонии.

Наши клиенты — белорусские и международные компании.

Мы помогаем бизнесу решить самые сложные задачи.



Наша специализация:

- инвестиции
- разрешение споров
- строительство и недвижимость
- защита интересов акционеров и собственников
- банкротство
- налоги

www.vilgerts.com