Инициативный ход

Об основных законодательных инициативах 2015 года в сфере корпоративного права рассказала партнер ЮФ Aequo Анна Бабич

2015 год стал урожайным на реформы, в том числе и в сфере корпоративного права. Об основных законодательных инициативах прошлого года в данной области рассказала член Рабочей группы по разработке проекта Закона Украины «Об обществах с ограниченной и дополнительной ответственностью» при Министерстве экономического развития и торговли Украины, партнер ЮФ **Aequo Анна Бабич**.

Анна БАБИЧ: «Изменения в регулировании деятельности ООО помогут вернуть в украинскую экономику значительные инвестиции и капитал»

— Какие самые важные законодательные инициативы в корпоративном праве в 2015 году вы бы отметили?

— Я бы выделила три основных направления:

1. Проект закона Украины о повышении уровня корпоративного управления в акционерных обществах (проект № 2302а) и другие инициативы, касающиеся акционерных обществ (АО).

2. Проект закона Украины об обществах с ограниченной ответственностью (ООО).

Эти важные изменения еще не приняты Верховным Советом Украины, но огромная работа уже проведена профильными государственными органами, некоторыми депутатами, экспертами и юридической общественностью.

3. Отдельно можно отметить анонсированную в конце 2015 года инициативу об отмене Хозяйственного кодекса (ХК) Украины. Но этот вопрос комплексный и касается не только сферы корпоративного права.

Также из принятых изменений я бы отметила реформу органов регистрации в связи с принятием 26 ноября 2015 года Закона Украины № 835-VIII.

— Расскажите о готовящихся изменениях в законодательство об акционерных обществах.

— Проект закона № 2302а предлагает введение механизма обязанности миноритарных акционеров АО продать по требованию акционера — собственника 95 % акций и, наоборот, права таких миноритариев требовать выкупа своих акций (так называемые sell-out и squeeze-out). Проект детально регулирует указанные процедуры и максимально учитывает интересы миноритарных акционеров (порядок определения цены выкупа, обеспечение выплаты и т.д.).

Кроме этого, юридическая общественность выступила инициатором такого инструмента корпоративного управления в АО, как корпоративный договор. Проект, подготовленный при участии **Леонида Антоненко** и **Николая Стеценко**, детально регулирует процедуру заключения таких договоров и устанавливает требования к их содержанию. Указанные договоры являются эффективными средствами защиты прав инвесторов во многих иностранных юрисдикциях. Мы очень надеемся, что это прогрессивное изменение поддержат народные депутаты.

— Для регулирования ООО действительно нужен отдельный закон?

— Нужно помнить, что в нашей стране никогда не было (и пока нет) отдельного закона об ООО, а вопросы создания и деятельности ООО регулировались 15 статьями закона 1991 года.

Конечно, «гигиенический минимум» регулирования в этой сфере есть, но в целом регулирование очень устарело и не отвечает сегодняшним потребностям рынка, в первую очередь — ожиданиям иностранных инвесторов и украинских высокоэффективных бизнесов.

По статистике, сейчас в стране около 500 тысяч ООО (для сравнения: АО — 16 тысяч). ООО — это основная форма хозяйствования в нашей стране. Другие аргументы просто не требуются.

— Какие основные проблемы позволит решить новый закон об ООО?

— В нашей стране иностранные инвесторы не могут реализовывать планируемые бизнес-решения в полной мере, используя механизмы, применяемые в международной практике. Как следствие — большинство инвестиций планируются и структурируются на уровне иностранных юрисдикций с более прогрессивным корпоративным законодательством. По оценкам экспертов, изменения в регулировании деятельности ООО помогут вернуть в украинскую экономику значительные инвестиции и капитал.

— То есть вы видите реформу в этом направлении как одну из ключевых?

— Сейчас перед страной стоит главный вопрос — как вернуть интерес инвесторов к Украине. Очевидно, что достижение этой цели не сводится только к реформе корпоративного законодательства. Но нельзя забывать об эффективном и гибком регулировании основной бизнес-единицы экономики — общества с ограниченной ответственностью. Как говорят, цепь настолько сильна, насколько сильно ее самое слабое звено.

Сегодня Министерство экономического развития и торговли Украины выступает драйвером основных реформ, направленных на повышение рейтинга инвестиционной привлекательности страны. Рабочей группой экспертов во главе с первым заместителем министра г-жой Ковалив разработан законопроект, который предусматривает и регулирование ООО. Я имею честь входить в состав рабочей группы вместе с другими юристами.

Идеологи изменений в корпоративное законодательство ставили перед собой конкретные цели — устранить существующие ограничения, заполнить пробелы в законодательстве, сделать регулирование гибким и привести его в соответствие с лучшей международной практикой. Целями второго порядка являются повышение инвестиционной привлекательности украинского бизнеса, повышение позиции Украины в рейтинге Doing Business по соответствующему показателю и в перспективе — возвращение структур украинского бизнеса на отечественный рынок.

— Какие наиболее прогрессивные тенденции отображены в проекте закона Украины об ООО?

— Например, действующее законодательство не позволяет заключить соглашение между участниками ООО (так называемый корпоративный договор) по украинскому праву по причине своей негибкости. Законопроект об ООО дает такое право.

Также в законопроекте предлагается усовершенствовать процедуру залога доли в уставном капитале ООО и предоставляется возможность обратить взыскание на нее в автоматическом режиме. Несмотря на возможность залога доли в теории, на практике сейчас это сделать невозможно. Залогодержатель едва ли может реализовать свое право и стать зарегистрированным собственником такой доли, если другие участники против (попросту не приходят на собрание). Законопроект предлагает урегулировать эту проблему таким образом, чтобы другие участники (независимо от размера их доли) не могли препятствовать реализации законного права.

Кроме этого, законопроект содержит и другие прогрессивные нормы — обязательство выплачивать дивиденды, упразднение норм, которые позволяют недобросовестному участнику блокировать работу общества, различные механизмы согласования существенных операций.

— Какие новые инструменты позволят защитить иностранных инвесторов и миноритарных участников?

— Законопроект предлагает ввести правило о том, что существенные сделки и сделки с заинтересованными лицами будут требовать согласования на уровне наблюдательного совета или собрания участников. Аналогичный принцип уже предусмотрен в законе об АО. Этот механизм позволит защитить интересы как общества, так и участников, не принимающих активное участие в управлении.

К тому же в случае смены контроля над обществом и в некоторых других ситуациях миноритарный участник будет защищен правом требования выкупа своей доли, так называемым sell-out (один из критериев рейтинга Doing Business, который можно повысить для Украины).

Еще я бы отдельно выделила существенный прогресс в вопросе исключения участника. Действующее законодательство позволяет исключить участника по внесудебной процедуре без каких-либо разумных причин, что вызывает как минимум удивление у иностранных инвесторов. Законопроект предлагает для этого процесса веские причины, перечень которых участники могут дополнить в уставе, а также, что самое важное, допускает исключение только в судебном порядке.

— Какие положения проекта закона об ООО будут самыми обсуждаемыми?

— Несмотря на то что законопроект содержит много прогрессивных нововведений, положения, которые будут в эпицентре обсуждений, достаточно легко определить. Это положения, наиболее обсуждаемые рабочей группой. Я бы выделила следующие из них.

1. Отсутствие ограничения касательно максимального количества участников ООО. Украинское законодательство сейчас предусматривает, что максимальное количество участников ООО не может быть больше 100. Если изучить опыт других стран, то такие ограничения присутствуют далеко не во всех юрисдикциях (например, в Германии ограничений нет).

В нашей стране этот, казалось бы, частный вопрос затрагивает системный вопрос реформирования хозяйственных обществ (деление на частные и публичные). Дело в том, что мы имеем постсоветское наследие в виде квазиакционерных обществ, созданных в процессе приватизации, с большим количеством миноритарных неэффективных собственников, а также частные акционерные общества, которые являются частными компаниями по своей сути. Последние вынуждены выбирать форму акционерных обществ либо по причине большого количества миноритарных акционеров, которых невозможно выкупить, или по причине более совершенного регулирования акционерных обществ по сравнению с Законом Украины «О хозяйственных обществах» 1991 года.

2. Гибкий кворум. 25 лет украинский бизнес жил по принципу 60 на 40. Это одно из базовых правил партнерства. Хотя кворум — искусственный инструмент (если нет голосов для принятия решения, кворум не имеет значения), но сам по себе порог в 60 % для кворума — это необоснованно много. К слову, в некоторых странах (Германия, Дания, Австрия, Польша) он вообще отсутствует или представляет собой сугубую формальность — например, два представителя в Великобритании. Оптимальным для Украины представляется модель Польши — «гибкий кворум»: кворум по умолчанию не предусмотрен, но участники могут его предусмотреть в уставе. Кроме этого, для Украины целесообразно пересмотреть переходные положения, чтобы не создавать «землетрясений» для существующих партнерств.

3. Возможность юридического лица выполнять функции исполнительного органа общества. Этот вопрос особенно актуален для бизнес-групп. Такая возможность позволит соединить юридическую и фактическую модели управления.

— Согласно последним изменениям в законодательстве о государственной регистрации, расширен круг субъектов, наделенных полномочиями осуществлять регистрационные действия. Ваше отношение к данным изменениям?

— Несомненно, данные изменения — это шаг навстречу упрощению процесса регистрации бизнеса. Они прекращают монополию государственных регистраторов и способствуют развитию здоровой конкуренции в сфере предоставления регистрационных услуг, что значительно повысит их качество. Также данные изменения предусматривают возможность осуществления регистрационных действий независимо от местонахождения лица — так называемый принцип экстерриториальности. Это дает бизнесу гибкость.

Но наряду с этим важно помнить об установлении разумного контроля над всеми субъектами, которые получат возможность осуществлять регистрационные действия, дабы избежать злоупотреблений.

*(Беседовала **Виолетта ЛОБАН**, «Юридическая практика»)*