



Генеральная Ассамблея

Distr.: Limited
28 January 2015
Russian
Original: English

**Комиссия Организации Объединенных Наций
по праву международной торговли**
Рабочая группа I (ММСП)
Двадцать четвертая сессия
Нью-Йорк, 13-17 апреля 2015 года

Микро-, малые и средние предприятия

Проект типового закона об упрощенном коммерческом образовании

Записка Секретариата

Содержание

	<i>Стр.</i>
I. Введение	2
II. Текст проекта типового закона об упрощенном коммерческом образовании	4
Глава I – Общие положения	4
Глава II – Учреждение и доказательства факта существования	9
Глава III – Акции и капитал	12
Глава IV – Передача акций	15
Глава V – Собрания акционеров	15
Глава VI – Организация упрощенного коммерческого образования	19
Глава VII – Реструктуризация	23
Глава VIII – Роспуск и ликвидация	25
Глава IX – Прочие положения	26



I. Введение

1. В конце своей двадцать третьей сессии (Вена, 17-21 ноября 2014 года) Рабочая группа решила продолжить на своей двадцать четвертой сессии рассмотрение неисчерпывающих рамок вопросов, связанных с упрощением правовой структуры для микро-, малых и средних предприятий (ММСП) и указанных в части V рабочего документа A/CN.9/WG.I/WP.86¹. Нижеизложенный проект типового закона об упрощенном коммерческом образовании² (ТЗУКО) и комментария к нему призваны оказывать Рабочей группе содействие в дальнейшем обсуждении документа A/CN.9/WG.I/WP.86 посредством представления иллюстрации того, каким образом обсуждаемые принципы могут быть расположены в тексте до рассмотрения Рабочей группой остальных вопросов, изложенных в документе A/CN.9/WG.I/WP.86, а также вынесения решения о том, какую форму должен принять правовой текст. Проект ТЗУКО, который изложен ниже, включает решения, принятые Рабочей группой в конце ее двадцать третьей сессии.

2. Рабочая группа, возможно, пожелает принять к сведению, что проект ТЗУКО объединяет ключевые принципы, применимые в международном контексте, которые взяты из типового закона об упрощенном акционерном обществе, содержащегося в приложении к документу A/CN.9/WG.I/WP.83 ("Замечания правительства Колумбии"), с учетом опыта, накопленного в области законодательной деятельности и деятельности по проведению реформ в других частях мира. Проект ТЗУКО затрагивает ключевые соображения³, касающиеся упрощенных коммерческих образований и их регистрации, в том числе i) допущение участия одного или нескольких лиц⁴; ii) установление ограниченной ответственности в полном объеме; iii) включение простых требований в отношении регистрации и учреждения; iv) обеспечение максимальной свободы заключения договоров участникам при установлении ясных правил о неисполнении обязательств в отношении менее изощренных предпринимателей; v) установление гибкой организационной структуры; vi) факультативность требования к минимальному капиталу; vii) факультативность требования в отношении указания цели образования; viii) факультативность использования услуг посредников; ix) обеспечение налоговой прозрачности и упрощенной отчетности; и x) взятие за основу предположения о том, что закон о готовой форме предприятия должен прежде всего сосредотачиваться на нуждах самых малых предприятий (принцип "сначала подумай о малом"). Кроме того, проект ТЗУКО направлен на установление самостоятельного режима, охватывающего коммерческие образования любого размера – от микропредприятия с одним участником до средних предприятий.

¹ В конце своей двадцать третьей сессии Рабочая группа решила возобновить рассмотрение рабочего документа A/CN.9/WG.I/WP.86 с пункта 34 (A/CN.9/825, пункт 79).

² На своей двадцать третьей сессии Рабочая группа решила использовать термин "упрощенное коммерческое образование" или "упрощенная компания" (A/CN.9/825, пункт 68).

³ См. перечень ключевых соображений, высказанных некоторыми делегациями, который изложен в пункте 66 доклада Рабочей группы о работе ее двадцать третьей сессии (A/CN.9/825).

⁴ Как было решено Рабочей группой на ее двадцать третьей сессии (A/CN.9/825, пункт 67).

3. Подавляющее большинство предприятий как в развивающихся, так и в развитых странах являются ММСП. Как было признано Комиссией посредством принятия ею решения предоставить Рабочей группе I ее нынешний мандат, с учетом процессов глобализации и экономической интеграции весьма важно усилить экономическую роль и положение ММСП. Проблема, которую необходимо решить, заключается в установлении того, какие оптимальные виды практики правительств и директивных органов должны наличествовать для создания правовой структуры, с тем чтобы такие предприятия могли преуспевать. Когда речь заходит об организации таких предприятий, могут быть определены два различных подхода. Во-первых, многие государства⁵ модернизировали и упростили законодательство, которое регулирует деятельность коммерческих образований. Во-вторых, были предприняты инициативы, в рамках которых более мелкие предприятия получают определенные стимулы, включая освобождение от обязательной регистрации и налоговые льготы.

4. В этом контексте могут быть актуальными следующие вопросы: 1) получают ли микро-, малые и средние предприятия выгоду, если им разрешить выбирать измененную, но уже существующую организационно-правовую форму предприятия; 2) будут ли новые установленные организационно-правовые формы в большей мере сопряжены с предложением готовых структур, в рамках которых более мелкие предприятия могут с легкостью быть учреждены и преобразованы в более крупные предприятия; и 3) сколько видов организационно-правовых форм следует предусмотреть? Единых ответов на эти вопросы не существует, поскольку перечень имеющихся организационно-правовых коммерческих форм для находящихся в частной собственности образований любого размера разнится в каждом отдельном государстве.

5. Для устранения этих трудностей типовой закон, касающийся организационно-правовых форм упрощенного коммерческого образования, в идеале должен предлагать принимающим его государствам возможность выбора включения этого типового закона в качестве единого законодательного акта, который будет обеспечивать наивысший уровень согласования и который в свою очередь будет оказывать позитивное воздействие с точки зрения предоставления ММСП возможности участвовать в международной торговле. Вместе с тем, поскольку многие государства или региональные организации, возможно, уже ввели коммерческие формы для более мелких предприятий или могут находиться в процессе их введения, такого рода государства могли бы также использовать проект ТЗУКО в целях совершенствования своих нынешних режимов путем выбора в пользу осуществления одного или нескольких положений или программ, содержащихся в данном тексте, для внесения поправок в свои законы или законопроекты. Использование термина "упрощенное коммерческое образование", о котором решила Рабочая группа, позволяет охватить целую совокупность возможных предприятий и призвано отразить гибкость и имеющиеся варианты, открытые для государств и касающиеся осуществления прилагаемого проекта ТЗУКО.

⁵ С информацией о существующих деталях можно ознакомиться, в частности, на www.doingbusiness.org/reforms.

6. До обсуждения этого вопроса в Рабочей группе проект ТЗУКО в настоящее время использует корпоративный подход, однако может быть вполне возможным то, что весьма простая, гибкая коммерческая форма, например компания с ограниченной ответственностью, может быть оптимальной отправной точкой для предприятий, которые являются микро- и малыми предприятиями. Такой подход позволит избегать создания, как представляется, более сложных структур корпоративного типа (например, с помощью ссылок на акционеров, акции, правление и т.д.), которые включены в настоящее время в проект ТЗУКО, но которые могут быть адаптированы в соответствии с любым решением Рабочей группы в этом отношении.

7. Следует также отметить, что, хотя имеется согласие с тем, что окончательный правовой текст должен включать определения, Рабочая группа также признала, что не представится возможным рассмотреть конкретные термины для их определения до завершения разработки данного текста⁶. Как таковой, нынешний текст проекта ТЗУКО не содержит определений. Аналогичным образом, проект типового закона не содержит какие-либо документы в стандартной форме⁷ (например, оперативный документ в стандартной форме); такие формы будут также определены на более позднем этапе, когда Рабочая группа рассмотрит вопрос о том, желает ли она продолжить разработку проекта ТЗУКО⁸.

II. Текст проекта типового закона об упрощенном коммерческом образовании⁹

Глава I – Общие положения

Статья 1. Характер

В соответствии с настоящим законом упрощенное коммерческое образование может быть организовано для осуществления любой законной коммерческой деятельности, включая собственность на имущество, с учетом любого законодательства [указать название принимающего закон государства], регулирующего или регламентирующего такие виды деятельности.

8. *Комментарий* – Упрощенное коммерческое образование может быть организовано в любых законных коммерческих¹⁰ целях, если только

⁶ См. A/CN.9/825, пункт 68.

⁷ Ранее Рабочая группа отмечала, что, хотя свобода заключения договоров должна являться руководящим принципом с точки зрения установления внутренней организации какой-либо компании, микро- и малые предприятия могут столкнуться с трудностями в осуществлении такой свободы. Было высказано предположение о том, что разработка определенных документов в стандартной форме могла бы быть полезной для микро- и малых предприятий (см. A/CN.9/800, пункт 63).

⁸ См. также пункт 47 ниже.

⁹ На своей двадцать третьей сессии Рабочая группа решила использовать термин "упрощенное коммерческое образование" или "упрощенная компания" (см. A/CN.9/825, пункт 68).

¹⁰ Рабочая группа решила ограничить упрощенное коммерческое образование коммерческим частным образованием (см. A/CN.9/825, пункт 69).

принимающее закон государство прямо не запрещает упрощенному коммерческому образованию заниматься конкретной деятельностью или осуществлять деятельность в определенных регулируемых отраслях, таких как банковская сфера или страхование¹¹. Если принимающее закон государство желает запретить или исключить определенные виды деятельности упрощенного коммерческого образования или если оно желает расширить его разрешенные виды деятельности на те виды деятельности, которые не являются строго коммерческими, оно может сделать это путем внесения изменений в данное положение.

9. На своей двадцать третьей сессии Рабочая группа решила, что положение о цели, если таковое будет включено, упрощенного коммерческого образования должно быть широким, с тем чтобы обеспечивать максимальную гибкость для такого предприятия. Кроме того, было отмечено, что в многосубъектных странах совокупность режимов регулирования, лицензирования, выдачи разрешений и проверок была установлена и регулирует коммерческую деятельность ММСП таким же образом, что и конкретное положение о цели в учредительном документе¹².

Статья 2. Правосубъектность

Упрощенное коммерческое образование является субъектом, отдельным и отличающимся от его акционеров. Упрощенное коммерческое образование может выступать истцом и ответчиком от собственного имени и имеет право совершать все действия, необходимые или полезные для осуществления его деятельности.

10. *Комментарий* – в проекте ТЗУКО используется подход, связанный с приданием правосубъектности, с тем чтобы ясно обозначить характер организационно-правовой формы предприятия как юридического лица, существующего самостоятельно по отношению к своим акционерам. Статус упрощенного коммерческого образования для целей налогообложения не должен затрагивать его статуса отдельного юридического лица, образованного в соответствии с настоящим типовым законом. Следует отметить, что в Рабочей группе на ее двадцать третьей сессии было высказано предположение о том, что термин "правосубъектность" может иметь разное значение в разных государствах и в разнящихся контекстах и что, возможно, было бы предпочтительным избегать использования этого термина и просто определить заложенные в нем принципы в данном тексте¹³. Этого можно было бы легко достигнуть путем исключения названия "Статья 2. Правосубъектность" и переноса содержания статьи 2, в которой излагаются принципы концепции правосубъектности, с тем чтобы она стала пунктом 2 статьи 1, касающейся "Характера".

¹¹ Рабочая группа подтвердила свое мнение о том, что нет необходимости подходить к вопросу об упрощенных коммерческих образованиях исходя из конкретного размера образования, однако решила, что, возможно, было бы полезным определить сферу применения будущего правового текста, из которой, например, могут быть исключены некоторые предприятия, относящиеся к определенным жестко регулируемым секторам (см. A/CN.9/825, пункт 68).

¹² См. A/CN.9/825, пункт 70.

¹³ См. A/CN.9/825, пункт 72.

11. Проект ТЗУКО отражает мнение о том, что обособление активов упрощенного коммерческого образования от личных активов акционеров упрощенного коммерческого образования рассматривается как определяющая особенность статуса правосубъектности. Вместе с тем следует отметить, что существуют также законодательные модели, допускающие обособление коммерческих активов образования от личных активов его участников без задействования концепции правосубъектности, например модели, описание которых дано в рабочем документе A/CN.9/WG.I/WP.87 и которые были представлены Рабочей группе на ее двадцать третьей сессии¹⁴. Описание таких режимов можно было бы включить в текст, принятый Рабочей группой, возможно, в пояснительный раздел.

*Статья 3. Ограниченная ответственность*¹⁵

За исключением случаев, предусмотренных в оперативном документе, акционер не несет прямо или косвенно ответственности только на том основании, что он является акционером, перед любым лицом, включая другого акционера, в форме взносов, возмещения или иным образом по любому обязательству упрощенного коммерческого образования.

12. *Комментарий* – Термин "оперативный документ" используется во всем тексте проекта ТЗУКО и означает документ или электронную запись, которая регулирует деятельность упрощенного коммерческого образования, включая устав, внутренние нормативные акты или другие оперативные документы. Оперативный документ не должен подлежать регистрации или раскрытию; это делается для защиты конфиденциальности во избежание необходимости регистрации изменений в соответствующих органах, если необходимо или желательно изменить оперативный документ коммерческого образования. Как указано в статье 6 данного проекта типового закона упрощенное коммерческое образование создается путем составления и регистрации "учредительного документа", в соответствии с которым требуется раскрытие лишь нескольких фактических данных, включая название упрощенного коммерческого образования.

13. Предлагая простую и понятную структуру экономическим субъектам, упрощенное коммерческое образование позволяет своим акционерам воспользоваться защитой в форме ограниченной ответственности. Наличие щита, защищающего от ответственности, в целом предотвращает возникновение личной ответственности акционеров упрощенного коммерческого образования в результате деятельности упрощенного коммерческого образования в ходе обычной предпринимательской деятельности.

14. Существует целый ряд научных статей, в которых утверждается, что наличие ограниченной ответственности может создавать условия для

¹⁴ См. A/CN.9/825, пункты 56-61.

¹⁵ На двадцать третьей сессии Рабочей группы ее члены достигли широкого согласия в отношении того, что образование должно обладать ограниченной правосубъектностью (см. A/CN.9/825, пункт 69).

оппортунистического поведения, т.е. для попыток акционеров переложить риск банкротства на третьи или внешние стороны. Некоторые специалисты считают, что ограниченную ответственность нельзя рассматривать в качестве основной особенности коммерческих образований. Другие специалисты придерживаются мнения о том, что неопределенность в отношении эффективности ограниченной ответственности указывает на необходимость введения специальных правил и положений, таких как требования о минимальном капитале и обеспечении сохранности капитала, для защиты добровольных и недобровольных кредиторов компании (таких как кредиторы по деликтному обязательству). Вместе с тем надежда на эффективность требований о минимальном капитале для балансирования уровня риска может быть обманчивой. По самому своему характеру эти требования могут препятствовать инновациям, началу коммерческой деятельности и инвестициям и, следовательно, создавать ненужные барьеры в области торговли и социального обеспечения.

15. Хотя на своей двадцать третьей сессии Рабочая группа не достигла консенсуса в отношении вопроса о том, следует ли устанавливать требования о минимальном капитале для уравнивания ограниченной ответственности предприятия, было достигнуто широкое согласие с тем, что современная тенденция в реформировании законодательства в этой области заключается в отходе от требований о минимальном капитале¹⁶. Кроме того, Рабочая группа в целом одобрила перечень других возможных механизмов защиты кредиторов и третьих сторон, изложенный в пункте 32 рабочего документа A/CN.9/WG.I/ WP.86¹⁷.

16. С учетом данной современной тенденции проект ТЗУКО не содержит требования о минимальном капитале для учреждения упрощенного коммерческого образования. В целях обеспечения некоторой защиты кредиторам он включает принцип, согласно которому члены правления могут нести ответственность за ненадлежащее распределение прибыли и обязательство акционеров возмещать ущерб от ненадлежащего распределения

¹⁶ См. A/CN.9/825, пункты 75-78.

¹⁷ В этот перечень были включены следующие другие механизмы защиты третьих сторон: а) ответственность участников коммерческого образования за ненадлежащее распределение прибыли и обязательство возместить коммерческому образованию ущерб за любое ненадлежащее распределение; б) стандарты поведения, в том числе добросовестность и фидуциарные обязательства; в) ограниченная ответственность, которая при определенных обстоятельствах может быть отменена ("проникновение через корпоративную защиту"); д) прозрачность в области бухгалтерского учета и аудита финансовых ведомостей; е) создание кредитных бюро; ф) надзорная функция, которая будет предусмотрена для коммерческих регистров или специализированных учреждений; и г) надзор за корпоративным управлением. Рабочая группа решила, что данный перечень может быть расширен путем включения в него дополнительных возможных механизмов, которые были предложены: а) требования, касающиеся прозрачности, качества и общедоступности зарегистрированной информации о коммерческом образовании и его руководителей; б) требования, согласно которым название коммерческого образования не должно вводить в заблуждение и должно указываться в договорах, счетах-фактурах и других документах при взаимодействии с третьими сторонами; и в) требование о том, что лица, учреждающие какое-либо образование и руководящие им, не должны быть банкротами, а также должны быть совершеннолетними и действовать в здравом уме (см. A/CN.9/825, пункты 77-78).

прибыли упрощенному коммерческому образованию (статья 9). Данный проект типового закона является достаточно гибким для того, чтобы принимающие закон государства включали требование о минимальном капитале или требование о наращиваемом капитале, однако рекомендуется, чтобы в целях содействия учреждению и успешной деятельности ММСП любые такие требования относительно капитала были ограничены номинальной суммой.

Статья 4. Название образования

1. Название упрощенного коммерческого образования должно содержать слова *[указать соответствующее название такого образования в принимающем закон государстве]* или сокращение *[указать соответствующее сокращение названия такого образования в принимающем закон государстве]*.

2. Название упрощенного коммерческого образования должно отличаться в регистрационных записях *[указать название соответствующего коммерческого регистра или другого органа, регулирующего деятельность коммерческих ассоциаций в соответствии с законодательством принимающего закон государства]* от названия любого другого зарегистрированного юридического лица в *[указать принимающее закон государство]*, если только использование такого названия не разрешено *[указать название соответствующего коммерческого регистра или другого органа, регулирующего деятельность коммерческих ассоциаций в соответствии с законодательством принимающего закон государства]*.

17. *Комментарий* – Принимающее закон государство должно выбрать название или добавление к названию и сокращение, которые позволят отличать упрощенное коммерческое образование от других коммерческих образований в данном государстве, при условии, что такое название или сокращение указывает на то, что данное предприятие является упрощенным коммерческим образованием с ограниченной ответственностью¹⁸. Кроме того, определенные государства предусматривают регистрацию (и утверждение) названий компаний, с тем чтобы соответствующий коммерческий регистр или другой орган, регулирующий деятельность коммерческих ассоциаций в соответствии с законодательством принимающего закон государства, мог предотвращать ситуацию, в которой предложенное название упрощенного коммерческого образования противоречило бы названию другого образования или любому фирменному наименованию.

18. Принимающие закон государства могут включить статью, предусматривающую, что лицо сохраняет за собой право на исключительное использование названия путем подачи заявления в соответствующий коммерческий регистр или другой орган, регулирующий деятельность коммерческих ассоциаций в соответствии с законодательством принимающего закон государства.

¹⁸ Рабочая группа согласовала такой подход на своей двадцать третьей сессии (см. A/CN.9/825, пункт 69).

19. Положение в пункте 2, позволяющее соответствующим органам разрешать использование названия, аналогичного названию другого коммерческого образования или неотличимого от него, лучше всего поддается пониманию в контексте микро- и малых предприятий, когда два образования могут иметь похожие названия, но осуществлять деятельность в самых разных отраслях и/или отдаленных друг от друга географических районах и, таким образом, быть фактически весьма отличимыми.

Глава II – Учреждение и доказательства факта существования

Статья 5. Учреждение упрощенного коммерческого образования

1. Одно или несколько физических или юридических лиц могут учредить упрощенное коммерческое образование, состоящее из одного или нескольких акционеров, путем составления учредительного документа и его направления [указать название соответствующего коммерческого регистра или другого органа, регулирующего деятельность коммерческих ассоциаций в соответствии с законодательством принимающего закон государства].

2. Если только в учредительном документе не указана будущая дата начала деятельности, которая наступает не позднее чем через 90 дней после направления учредительного документа, то существование упрощенного коммерческого образования начинается с того момента, когда учредительный документ составлен и направлен [указать название соответствующего коммерческого регистра или другого органа, регулирующего деятельность коммерческих ассоциаций в соответствии с законодательством принимающего закон государства].

3. Упрощенное коммерческое образование учреждается в момент составления и направления учредительного документа или с наступлением указанной в учредительном документе будущей даты, но не позднее чем через 90 дней после направления учредительного документа, если были соблюдены требования статьи 6.

20. *Комментарий* – На своей двадцать третьей сессии Рабочая группа решила, что следует подготовить в качестве единого текста документ, в котором охватывалось бы учреждение упрощенного коммерческого образования одним или несколькими лицами и развитие коммерческого образования от весьма малого образования до более сложного образования со многими участниками¹⁹. Таким образом, проект ТЗУКО охватывает учреждение упрощенного коммерческого образования одним или несколькими физическими или юридическими лицами. В некоторых принимающих закон государствах учреждение сочетается с рассмотрением судом, административным органом или нотариусом соблюдения требований к форме учредительного документа, и в таких случаях в пункты 1 и 2 должны вноситься соответствующие коррективы.

21. В идеале направление учредительного документа может также осуществляться в электронном виде при условии, что информация может

¹⁹ См. A/CN.9/825, пункты 67 и 74.

извлекаться в печатной форме или таким образом, какой позволяет ее последующее использование. Если указывается будущая дата начала деятельности, которая наступает не позднее чем через 90 дней после направления учредительного документа, то существование упрощенного коммерческого образования начинается именно с этой даты. Электронная регистрация учредительных документов позволяет создавать юридические лица без участия посредников, в связи с чем можно утверждать, что эта тенденция может расширять возможности для злоупотреблений данным юридическим лицом (например, в целях отмывания денежных средств или финансирования терроризма; см. также A/CN.9/WG.I/WP.82, пункты 26-32, и A/CN.9/825, пункты 47-55). Вместе с тем следует напомнить о том, что для осуществления своей деятельности коммерческие образования часто должны открывать банковские счета, для чего необходимо представлять налоговые и другие идентификационные номера, и поэтому финансовые учреждения, возможно, остаются самыми приемлемыми сторонами для предупреждения отмывания денежных средств и других незаконных действий или борьбы с ними. Кроме того, государствам должны быть известны международные стандарты, применимые к этим вопросам, такие как стандарты, указанные ниже в пункте 26.

Статья 6. Учредительный документ

1. В учредительном документе должны быть указаны:
 - a) название упрощенного коммерческого образования;
 - b) фактический адрес, если таковой имеется, почтовый адрес и местонахождение упрощенного коммерческого образования;
 - c) имя и почтовый или служебный адрес каждого члена правления; и
 - d) дата, с наступлением которой упрощенное коммерческое образование подлежит роспуску, если данное упрощенное коммерческое образование должно указывать конкретную дату роспуска.
2. В учредительном документе могут также содержаться:
 - a) любое положение, касающееся управления упрощенным коммерческим образованием и ведения дел данного упрощенного коммерческого образования, и любое положение, касающееся учреждения, определения, ограничения или регулирования полномочий упрощенного коммерческого образования и членов его правления;
 - b) любое положение, касающееся капитализации упрощенного коммерческого образования, такой как санкционированные категории акций и номинальная стоимость, если таковая указана, санкционированных категорий акций; и
 - c) любые другие положения, касающиеся упрощенного коммерческого образования, которые лицо, учреждающее данное упрощенное коммерческое образование, определяет для включения в учредительный документ.

3. Учредительный документ подлежит изменению, если изменяется информация, требуемая в пункте 1, и может быть изменен в любое время для любой цели по единодушному согласию акционеров или в порядке, предусмотренном в оперативном документе, путем составления и направления изменения [указать название соответствующего коммерческого регистра или другого органа, регулирующего деятельность коммерческих ассоциаций в соответствии с законодательством принимающего закон государства].

22. *Комментарий* – В определенных принимающих закон государствах требуется, чтобы компании раскрывали номинальную стоимость, категорию акций и степень, в которой акции оплачиваются, в учредительном документе. В принимающих закон государствах, которые отменили понятие номинальной стоимости, требуется, чтобы компании раскрывали выплаченные суммы, невыплаченные суммы (если таковые имеются) по акциям, категорию акций и степень, в которой оплачиваются акции.

23. Необходимо раскрывать имя и почтовый адрес каждого члена правления, с тем чтобы соответствующий коммерческий регистр или другой орган, регулирующий деятельность коммерческих ассоциаций в соответствии с законодательством принимающего закон государства, имел возможность осуществлять надлежащий контроль и надзор за их работой, касающейся ведения бухгалтерских книг и отчетности образования.

24. Члены правления упрощенного коммерческого образования обязаны указывать почтовый или служебный адрес, а не домашний адрес для регистрации и опубликования. Если принимающее закон государство решит ввести требование о предоставлении соответствующему коммерческому регистру или другому органу, регулирующему деятельность коммерческих ассоциаций в соответствии с законодательством принимающего закон государства, домашнего адреса, то этот домашний адрес не должен указываться в публичном регистре (и должен только представляться заранее установленным организациям, таким как правительственные органы и учреждения, занимающиеся вопросами кредитоспособности заемщиков). Смысл этого положения заключается в том, что члены правления могут считать, что публичная доступность их домашнего адреса создает угрозу для их безопасности.

25. Если принимающие закон государства решат потребовать назначения секретаря компании (для обеспечения того, чтобы наличествовало лицо, занимающееся вопросами управления компанией и соблюдения определенных требований), то в учредительный документ должны быть включены имя и адрес секретаря компании (вместо каждого из членов правления).

26. Кроме того, рекомендация 24²⁰ Группы разработки финансовых мер борьбы с отмыванием денег (ФАТФ), касающаяся прозрачности и

²⁰ Международные стандарты по противодействию отмыванию денег, финансированию терроризма и финансированию распространения оружия массового уничтожения: рекомендации ФАТФ, часть E, касающаяся прозрачности и бенефициарной собственности юридических лиц и образований, рекомендация 24 (www.fatf-gafi.org/media/fatf/documents/recommendations/pdfs/FATF_Recommendations.pdf). См. также A/CN.9/825, пункты 47-55.

бенефициарных владельцев юридических лиц, призывает государства проводить всеобъемлющие оценки юридических лиц с точки зрения рисков и обеспечивать, чтобы все компании были зарегистрированы в общедоступном регистре компаний. Требуется следующая основная информация: а) название компании; б) доказательства инкорпорации; в) организационно-правовая форма и статус; г) адрес зарегистрированной конторы; е) ее основные полномочия по регулированию; и ф) список директоров. Кроме того, требуется, чтобы компании вели учет своих акционеров или участников.

Глава III – Акции и капитал

Статья 7. Акции

1. Упрощенное коммерческое образование может выпускать одну или несколько категорий акций; любая или все из этих категорий могут быть акциями с номинальной стоимостью или акциями без номинальной стоимости, которые могут быть сопряжены с такими полномочиями в отношении голосования, полными или ограниченными, или не сопряжены с такими полномочиями, и такими обозначениями, преференциями и относительными, участвующими, факультативными или другими специальными правами, и относящимися к ним квалификационными требованиями, оговорками или ограничениями, какие указаны и изложены в оперативном документе или в любом изменении к нему.
2. Любая акция любой категории может конвертироваться или обмениваться на акции любой другой категории, как это предусмотрено в оперативном документе.

Статья 8. Специальные права

Любые специальные права, предоставленные держателям любой категории акций, описываются или указываются на лицевой или оборотной стороне каждого сертификата акции, выпущенного для представительства любых таких акций или когда сертификаты акций не выпускаются, в оперативном документе упрощенного коммерческого образования.

Статья 9. Распределение прибыли

1. Акционеры имеют право на получение распределенной прибыли, если об этом объявлено правлением или акционерами или любым другим лицом или лицами, как это предусмотрено в оперативном документе. Порядок распределения дивидендов зависит от категории акций, удерживаемых акционером.
2. Правление каждого упрощенного коммерческого образования или акционеры или любое другое лицо или лица, как это предусмотрено в оперативном документе, с учетом любых ограничений, установленных в его оперативном документе, и ограничения, предусмотренного в пункте 3, может объявить о дивидендах по этим акциям и выплатить такие дивиденды.
3. Распределение прибыли не может производиться, если после введения его в действие: а) упрощенное коммерческое образование будет не в состоянии оплатить свою задолженность по мере наступления сроков ее погашения в ходе

обычной предпринимательской деятельности; или b) общая стоимость активов упрощенного коммерческого образования будет меньше суммы его совокупных обязательств плюс (если только оперативный документ не допускает иное) суммы, которая потребуется, если упрощенное коммерческое образование должно быть распущено во время распределения прибыли для удовлетворения преференциальных прав при роспуске акционеров, преференциальные права которых имеют преимущественную силу перед правами тех, кто получает средства при распределении прибыли.

4. Распределенная прибыль может выплачиваться наличными денежными средствами или имуществом упрощенного коммерческого образования.

Статья 10. Погашение

Любые акции любой категории подлежат погашению упрощенным коммерческим образованием по своему выбору или по выбору акционеров с учетом любых ограничений, установленных в оперативном документе, и ограничения, предусмотренного в пункте 3 статьи 9, при условии, однако, что упрощенное коммерческое образование имеет непогашенную задолженность по одной или нескольким акциям.

Статья 11. Ответственность за ненадлежащее распределение прибыли

Акционер, который получает распределенную прибыль в нарушение пункта 3 статьи 9 и который знал или должен был разумно знать в момент распределения прибыли о том, что это распределение осуществляется в нарушение пункта 3 статьи 9, несет ответственность перед упрощенным коммерческим образованием в размере суммы распределенной прибыли.

Статья 12. Вознаграждение за выпуск акций

1. С учетом любых оговорок и ограничений, установленных в оперативном документе, упрощенное коммерческое образование может выпускать акции без номинальной стоимости за такое возмещение, какое может быть предписано в оперативном документе, или если оно не предписано, то такое возмещение, какое может быть установлено решением, принятым акционерами упрощенного коммерческого образования на каком-либо ежегодном собрании или на его любом специальном заседании, которое было созвано для этой цели надлежащим образом, или правлением, действующим по уполномочию со стороны таких акционеров, выданному также надлежащим образом.

2. Правление или акционеры могут разрешить выпуск акций в отношении материального и нематериального имущества или других выгод для упрощенного коммерческого образования, включая денежные средства, предоставленные услуги, простые векселя, другие обязательные соглашения о внесении денежных средств или имущества, а также договоры на выполнение услуг.

3. Любое упрощенное коммерческое образование может, по решению его правления, определить, что только часть вознаграждения, полученного упрощенным коммерческим образованием за выпуск любых акций, имеющих номинальную стоимость, должна быть зарегистрирована

как акционерный капитал. Вознаграждение, которое будет получено упрощенным коммерческим образованием за выпуск любых акций, превышающее номинальную стоимость, будет зарегистрировано в качестве премии на акции/излишка.

4. Полномочие на выпуск новых акций может быть зарезервировано за акционерами в оперативном документе или по любому специальному решению акционеров.

5. Обязательство какого-либо акционера внести взнос в упрощенное коммерческое образование не погашается в случае смерти акционера, его инвалидности или иной неспособности личного исполнения обязательства. Если акционер не вносит требуемый взнос по имеющему исковую силу обязательству, то участник или имущественная масса участника обязаны, по усмотрению упрощенного коммерческого образования, внести денежную сумму, равную стоимости невнесенной доли вноса. Вышеупомянутое усмотрение дополняет, но не заменяет любые другие права, включая права на конкретное исполнение обязательства, которым упрощенное коммерческое образование может обладать согласно оперативному документу или применимым нормам права.

Статья 13. Частично оплаченные акции

Любое упрощенное коммерческое образование может, по решению его правления, выпустить все свои акции или любую их часть в качестве частично оплаченных акций и при условии выполнения требования о выплате остальной части вознаграждения за выпуск таких акций.

27. *Комментарий* – Как указано в комментарии к статье 3, было отмечено, что режимы минимального капитала и обеспечения сохранности капитала могут быть в значительной степени неэффективными и могут создавать препятствия для экономических субъектов, учреждающих коммерческие предприятия. В этой связи принимающие закон государства могут рассмотреть вопрос о включении правил, касающихся распределения прибыли (т.е. дивидендов или сумм по выкупу акций), которые предусматривают ответственность правления, а также правил, касающихся ответственности членов правления за установление порядка распределения прибыли. Кроме того, принимающие закон государства, возможно, пожелают рассмотреть вопрос о внесении некоторых изменений в правила об ответственности, таких как предписанное законом обязательство акционеров вернуть любую распределенную прибыль, которая была получена ими в течение одного года, предшествовавшего банкротству.

28. В пункте 3 статьи 9 проекта ТЗУКО содержится "критерий несостоятельности" в сочетании с "критерием балансовой отчетности". Согласно критерию несостоятельности упрощенное коммерческое образование должно быть в состоянии погасить свою задолженность после введения в действие механизма распределения прибыли. Критерий балансовой отчетности призван обеспечить такое положение, при котором распределение прибыли производится только в том случае, если общая стоимость активов упрощенного коммерческого образования превышает совокупный размер его обязательств.

29. Ненадлежащее распределение прибыли или ненадлежащее приобретение акций или вознаграждение за выпуск акций могут привести или приводят к тому, что члены правления или акционеры будут нести совместную и индивидуальную ответственность, если определенное требование или требования о минимальном капитале в связи с критерием несостоятельности с точки зрения акционерного капитала или критерием балансовой отчетности не соблюдаются.

Глава IV – Передача акций

Статья 14. Ограничения в отношении передачи акций

Оперативный документ может устанавливать ограничения в отношении передачи акций упрощенного коммерческого образования, включая необходимость одобрения акционером передачи акций или опций или прав на первоначальный отказ со стороны существующих акционеров.

Статья 15. Нарушение ограничений в отношении передачи акций

Любая передача акций, осуществляемая таким образом, какой не соответствует правилам, установленным в оперативном документе, является недействительной.

Статья 16. Преимущественные права акционеров

Акционеры упрощенного коммерческого образования не имеют преимущественного права на приобретение невыпущенных акций данного упрощенного коммерческого образования за исключением случаев, когда это предусмотрено оперативным документом.

30. *Комментарий* – В микро-, малых и средних предприятиях ограничения в отношении передачи акций, как правило, представляют собой договорные обязательства сделать оферту или продать акции либо другим акционерам, либо коммерческому образованию до направления оферты или их продажи третьим сторонам. Поскольку это ограничение обуславливается правами на первоначальный отказ или соглашениями о прямой купле-продаже, нет необходимости ограничивать срок действия ограничений в отношении передачи акций. Более оптимальный (и общепризнанный) критерий в том, что касается ограничений в отношении передачи акций, может заключаться в том, что он не должен неразумно сдерживать или запрещать возможность передачи.

Глава V – Собрания акционеров

Статья 17. Собрания

Собрания акционеров должны проводиться по меньшей мере один раз в год и могут проводиться в любом месте, определенном акционерами, независимо от того, является ли оно местом регистрации упрощенного коммерческого образования.

Статья 18. Порядок проведения собрания акционеров

1. Каждое собрание акционеров должен вести председатель. Председатель должен быть назначен, как это предусмотрено в оперативном документе, или, в отсутствие такого положения, акционерами.
2. Оперативный документ или акционеры могут возложить на одного из членов правления или на одного из акционеров, или на любое другое лицо ответственность за подготовку протокола о собрании акционеров.

Статья 19. Собрания, проводимые с помощью технических средств или по письменному согласию

Собрания акционеров могут проводиться с помощью любых имеющихся технических средств или по письменному согласию. Протоколы о таких собраниях включаются в книги и отчеты упрощенного коммерческого образования не позднее чем через 30 дней после проведения собрания. Эти протоколы подписываются лицом, ответственным за подготовку протокола о собрании акционеров согласно пункту 2 статьи 18.

Статья 20. Уведомление о проведении собрания

1. Правление или лицо или лица, уполномоченные на то оперативным документом, созывают собрание акционеров посредством направления письменного уведомления каждому акционеру или посредством рассылки факсимильного сообщения, телекоммуникации, электронной почты, размещения в электронной сети или любой другой формы электронной передачи, когда такое сообщение направлено акционерам и они выразили согласие с ним. Такое уведомление должно быть [направлено] [представлено] [получено] по меньшей мере за пять дней до начала собрания, если только в оперативном документе не предусмотрен иной срок.
2. Уведомление должно включать повестку дня собрания, а также место его проведения, если таковое предусмотрено, дату и час проведения собрания, а также средства дистанционной коммуникации, если таковые предусмотрены, с помощью которых акционеры могут считаться присутствующими лично и голосующими на таком собрании.
3. Невзирая на содержание уведомления и повестку дня, члены правления или член любого другого органа упрощенного коммерческого образования должен предоставить акционерам всю информацию, запрошенную акционером, если просьба о предоставлении информации высказывается добросовестно и с надлежащей целью.

Статья 21. Отказ от уведомления

Когда требуется направлять уведомление согласно любому положению настоящего закона или оперативного документа, письменный отказ, подписанный акционером, который имеет право получать уведомление, или отказ, выраженный с помощью электронной передачи сообщения акционером, который имеет право получать уведомление, будь то до или после указанного в нем времени, считается эквивалентным уведомлению. Участие акционера в работе собрания представляет собой отказ от уведомления о таком собрании,

за исключением случая, когда лицо участвует в собрании и высказывает в начале собрания возражение против ведения каких-либо дел, поскольку данное собрание не предусмотрено или не создано правомерным образом.

Статья 22. Кворум и большинство голосов

1. Если только в оперативном документе не предусмотрено иное, кворум на собрании акционеров образуется [большинством] [одной третью] [одной пятой] [...] акций, имеющих право голоса, независимо от того, присутствует ли конкретный акционер лично или он представлен доверенным лицом.
2. Решения собрания акционеров принимаются большинством голосов акционеров, присутствующих лично или представленных доверенным лицом, если только в настоящем законе или в оперативном документе не предусмотрено большее число голосов.
3. Единоличный акционер упрощенного коммерческого образования может принимать любые решения в рамках полномочий, предоставленных собранию акционеров. Единоличный акционер ведет отчет о таких решениях в книгах и отчетности компании.
4. В любом уведомлении о собрании может быть определена дата, в которую будет проведено собрание второго созыва в случае, если кворум является недостаточным для проведения первого собрания. Дата проведения второго собрания не может быть установлена до истечения десяти дней или по истечении тридцати дней после даты первого собрания.

Статья 23. Кумулятивное голосование

Оперативный документ любого упрощенного коммерческого образования может предусматривать, что на любых выборах членов правления или членов любого другого органа упрощенного коммерческого образования или на выборах, проводимых при конкретно указанных обстоятельствах, каждый акционер имеет право на столько голосов, сколько является равным числу голосов, которые (за исключением такого положения относительно кумулятивного голосования) каждый акционер будет иметь право подать на выборах членов правления или членов любого другого органа коммерческого образования в отношении акций такого акционера, умноженных на число членов правления или членов любого другого органа коммерческого образования, которые избираются таким акционером, и что такой акционер может подать все такие голоса за единоличного члена правления или члена любого другого органа коммерческого образования или может распределить их между членами, в отношении которых должно проводиться голосование, или между любыми двумя или несколькими из них по усмотрению такого акционера.

31. *Комментарий* – Акционеры в упрощенных коммерческих образованиях часто считают себя партнерами, обладающими равными финансовыми правами и правами управленческого контроля. Это может соответствовать действительности в контексте прочных взаимоотношений, основывающихся на доверии, однако, когда неудовлетворенность или отсутствие доверия

подрывает такие взаимоотношения, акционеры могут и не быть в состоянии договориться об урегулировании своего спора. В упрощенных коммерческих образованиях возникновения проблемы тупика часто можно избежать с помощью принципа правления большинства, который может привести к угнетению меньшинства. Миноритарные акционеры могут сталкиваться с неопределенным будущим, когда, например, возник конфликт между контролирующим акционером и миноритарными акционерами. В случае, когда все акционеры участвуют в предпринимательской деятельности, контролирующий акционер может отстранить миноритарных акционеров, которые затем могут либо удерживать свои акции без выплаты дивидендов по ним, либо продать акции обратно компании за любую цену, которую пожелает предложить контролирующий акционер.

32. В такой угнетающей ситуации миноритарные акционеры необязательно лишаются права участия в любом процессе принятия решений. Акционеры, как правило, имеют право посещать собрания акционеров, когда они в состоянии участвовать в обсуждении и голосовать по пунктам повестки дня. В большинстве правовых систем акционерам также разрешается созвать собрание, когда они обладают по меньшей мере установленной процентной долей (как правило, 10 процентов) выпущенного акционерного капитала. Вместе с тем в некотирующихся компаниях, которые характеризуются принципом "принятия решений большинством", контролирующие акционеры доминируют в ходе выборов членов правления и прямо влияют на принятие основных решений, определение политики компании, выполнение основных функций контроля и иногда действуют в качестве представителей компании. При таких обстоятельствах миноритарные акционеры могут быть особенно уязвимыми перед оппортунистическими действиями контролирующих акционеров. В действительности мажоритарные акционеры располагают целым рядом стратегий для изъятия ресурсов из компаний, которые они контролируют. Эти стратегии включают: 1) распределение прибыли в форме наличных денежных средств и имущества для предоставления выгод акционерам; 2) разводняющие выпуски акций; 3) корыстные сделки; 4) распределение корпоративных возможностей; 5) распределение видов предпринимательской деятельности; и 6) селективное раскрытие непубличной информации.

33. Упрощенные коммерческие образования могут допускать включение в оперативный документ положений, которые наделяют миноритарных акционеров правом вето в отношении важных решений. В связи с этим можно отличать три варианта договоренности. Во-первых, оперативные документы могут требовать единогласия или "супербольшинства" при голосовании по особым решениям акционеров, таким как внесение изменений в оперативный документ и деятельность по реструктуризации. Во-вторых, проект ТЗУКО допускает достижение договоренности в отношении акций двойной категории, которые наделяют некоторые акции большим числом голосов, чем другие акции, в связи с такими конкретными вопросами, как назначение членов правления, или же в связи со всеми вопросами.

34. И наконец, в оперативном документе могут быть установлены требования о наличии значительного кворума на собраниях акционеров. Требование о наличии значительного кворума в сочетании с требованием о наличии

супербольшинства голосов может даже обеспечивать двойную защиту миноритарным акционерам. Вместе с тем эти механизмы могут создавать стимулы для меньшинства, с тем чтобы оно вело себя оппортунистически по отношению к большинству и тем самым добивалось несоразмерных уступок.

35. Наиболее надежным способом обеспечения того, чтобы интересы миноритарных акционеров были представлены в правлении, является использование различных категорий акций, которые сопряжены с идентичными финансовыми правами, но обеспечивают возможность голосовать отдельно в качестве категорий акций для избрания конкретно указанных членов правления (см., например, пункт 4 статьи 24 проекта ТЗУКО). Другим вариантом является кумулятивное голосование: система голосования, предусмотренная в ряде правовых систем, которая предоставляет миноритарным акционерам больше полномочий, позволяя им подавать все свои голоса при выборах в "правление" одному кандидату. Вместе с тем кумулятивное голосование может быть легко упразднено или минимизировано контролирующим акционером. Например, контролирующий акционер может просто изменить статьи устава или удалить члена из числа миноритарных акционеров из правления без указания причины и заменить его более подходящим лицом. Кроме того, контролирующие акционеры могут неохотно одобрять кумулятивное голосование. Однако, несмотря на эти недостатки, проект ТЗУКО допускает, чтобы оперативный документ упрощенного коммерческого образования включал положения, касающиеся кумулятивного голосования.

Глава VI – Организация упрощенного коммерческого образования

Статья 24. Управление упрощенным коммерческим образованием

1. Коммерческая и деловая деятельность каждого упрощенного коммерческого образования, организованного в соответствии с настоящим законом, осуществляется под управлением правления, если только в оперативном документе не предусмотрено иное. Если любое положение такого рода включено в оперативный документ, то полномочия и обязанности, возложенные на правление согласно настоящей главе, могут также осуществляться и выполняться акционерами или любым другим лицом или лицами, как это предусмотрено в оперативном документе.

2. При наличии правления оно должно состоять из одного или нескольких юридических или физических лиц. Число членов правления, если такое имеется, устанавливается в оперативном документе или определяется в порядке, предусмотренном в оперативном документе, если только в учредительном документе не указано число членов правления, и в этом случае изменение числа членов правления допускается только посредством внесения изменения в учредительный документ или в порядке, предусмотренном в учредительном документе.

3. Члены правления не должны быть акционерами, если только это не требуется учредительным документом или оперативным документом. В учредительном документе или оперативном документе могут предписываться другие квалификационные требования к членам

правления. Каждый член правления занимает должность до назначения или избрания своего преемника и до своей преждевременной отставки или увольнения.

4. Члены правления избираются на первом собрании акционеров и впоследствии на каждом ежегодном собрании, если только в оперативном документе не предусмотрено иное. Если оперативный документ санкционирует разделение акций на категории, то данный оперативный документ может также содержать конкретное указание на избрание всех членов правления или конкретно указанного числа членов правления держателями одной или нескольких категорий акций. Категория (или категории) акций, которые сопряжены с правом избрания одного или нескольких членов правления, представляет собой отдельную голосующую группу для целей выборов членов правления.

5. Любой член правления или все правление могут быть уволены при наличии причины или без причины держателями большинства акций, которые в таком случае имеют право голоса на выборах членов правления, или в силу любой другой процедуры, установленной в оперативном документе, если только в учредительном документе не предусмотрено иное.

6. Член или члены правления, если таковое имеется, должны соблюдать правила процедуры, указанные в оперативном соглашении, и должны действовать с осмотрительностью, с какой разумно действовало бы при аналогичных обстоятельствах лицо, занимающее аналогичную должность, и, таким образом, какую этот член правления разумно считает отвечающей интересам упрощенного коммерческого образования и его акционеров.

7. Правление может проводить очередные или специальные заседания. Если только в оперативном документе не предусмотрено иное, правление может разрешить любому или всем членам правления участвовать в каком-либо очередном или специальном заседании с помощью любого средства коммуникации, благодаря которому все члены правления, участвующие в заседании, могут слышать друг друга в ходе заседания, или проводить заседания путем использования такого средства. Член правления, участвующий в заседании с помощью такого средства, считается присутствующим лично на этом заседании.

8. а) За исключением случаев, когда оперативный документ требует, чтобы решения правления принимались на заседании, решения, требуемые или допускаемые настоящим законом к принятию правлением, могут быть приняты без проведения заседания, если каждый член правления подписывает документ о согласии, содержащий описание принимаемого решения, и направляет его в упрощенное коммерческое образование.

б) Решение, принятое согласно настоящей статье, является актом правления, когда один или несколько документов о согласии, подписанные всеми членами правления, направляются в упрощенное коммерческое образование. В документе о согласии может быть конкретно указано время вступления в силу решений, принятых в

соответствии с ним. Согласие члена правления может быть отозвано с помощью документа об отмене, подписанного членом правления и направленного в упрощенное коммерческое образование до доставки в упрощенное коммерческое образование отозванных письменных документов о согласии, подписанных всеми членами правления.

Статья 25. Отношения с лицами, ведущими дела с упрощенным коммерческим образованием

Отношения с лицами, ведущими дела с упрощенным коммерческим образованием, должны осуществляться одним или несколькими членами правления (если таковое имеется) или другими лицами, назначенными в порядке, предусмотренном в оперативном документе. Члены правления или лица, уполномоченные представлять упрощенное коммерческое образование, могут совершать все действия в ходе обычной предпринимательской деятельности, если только в учредительном документе или оперативном документе не предусмотрено иное.

Статья 26. Надзор

1. В дополнение к правлению оперативный документ может предусматривать включение надзорного совета, который должен состоять из одного или нескольких физических лиц. Оперативное соглашение может также содержать положения, касающиеся назначения одного или нескольких неисполнительных членов правления в данное правление. Неисполнительными членами правления могут быть только физические лица.

2. Обязанности неисполнительных членов правления или членов надзорного совета могут предусматривать надзор за осуществлением политики руководства и ведением общей деловой деятельности упрощенного коммерческого образования и предприятия, связанного с ним. Они оказывают исполнительным членам правления содействие с помощью вынесения рекомендаций. При выполнении своих обязанностей неисполнительные члены правления или члены надзорного совета действуют в интересах упрощенного коммерческого образования.

3. Оперативный документ может содержать дополнительные положения, касающиеся обязанностей и полномочий неисполнительных членов правления или надзорного совета и его членов, включая его правила и порядок действий. Такие дополнительные положения могут также включать возможность создания одного или нескольких комитетов и назначение одного или нескольких членов надзорного совета в состав любого такого комитета.

36. *Комментарий* – Как отмечается выше, упрощенное коммерческое образование оптимальным образом рассматривается как особая стандартная форма договора, предлагающего ясное решение проблем, которые могут возникать в закрытых компаниях с множеством собственников, в которых идентификационные данные акционеров являются важной характерной чертой вследствие: 1) относительно небольшого числа акционеров; 2) отсутствия готового рынка для продажи и передачи акций; и 3) наличия существенного

(большинства) числа акционеров, участвующих в процессе управления, руководства и функционирования данной компании. Особенность централизованного управления (которая является присущей котируемым компаниям) может быть плохо приспособлена для удовлетворения управленческих нужд закрытых компаний. Когда права собственности и контроля, как правило, не полностью прерваны, как это обычно обстоит в случае таких компаний, делегирование прав контроля является не столь важным или небезопасным, как в котируемых компаниях. Кроме того, правило большинства, которое предоставляет контроль держателям большинства остальных голосующих акций, порождает возможность подавления миноритарных акционеров посредством, среди прочего, завладения корпоративными возможностями и распределения наличных денежных средств и имущества среди мажоритарных акционеров.

37. С точки зрения эффективности деловые стороны, как правило, предпочитают использовать организационно-правовую форму, которая определяет и устанавливает структуру собственности и заблаговременно предусматривает определенные варианты управления. Проект ТЗУКО предусматривает централизованную структуру управления (т.е. включение правления), если только в оперативном документе не предусмотрено иное. Кроме того, допускается существование упрощенного коммерческого образования без официального правления и с задействованием акционеров в качестве управляющего органа. Проект ТЗУКО также предусматривает возможность включить надзорный совет в структуру управления упрощенного коммерческого образования. Помимо так называемой "двухуровневой системы", в которой надзорный совет должен не только выносить рекомендации правлению, но и осуществлять деятельность по контролю, оперативный документ может предусматривать только одноуровневую структуру правления. Одноуровневая структура правления состоит как из исполнительных, так и из неисполнительных членов правления.

38. Проект ТЗУКО основывается на той предпосылке, что свобода заключения договоров должна в значительной мере регулироваться внутренней структурой управления упрощенного коммерческого образования. Принцип свободы заключения договоров также применяется к фидуциарным обязанностям. Все большее признание получает то, что эти обязанности должны различаться в разных предпринимательских организациях. Фактически фидуциарные обязанности развивались по-разному в целой совокупности контекстов, сопряженных с различными видами сторон и консенсуальных взаимоотношений. Проект ТЗУКО не содержит конкретного указания и не определяет какие-либо стандарты обязанностей или поведения любого лица (акционера или члена правления, надзорного совета или любого другого органа). Эти вопросы определяются в оперативном документе и других применимых нормах права. Вместе с тем следует отметить, что Рабочая группа, возможно, пожелает включить фидуциарные обязанности в проект ТЗУКО, поскольку отказ сделать это мог бы привести к возникновению путаницы с точки зрения того, что в контексте упрощенного коммерческого образования отсутствуют фидуциарные обязанности.

39. С учетом парадигмы "сначала подумай о малом" другой подход мог бы заключаться в возложении открытой и широкой фидуциарной обязанности на

акционеров упрощенного коммерческого образования. Опора на деловые взаимоотношения между родственниками и давнишними знакомыми, в которых доверие играет жизненно важную роль, оправдывает установление весьма широких фидуциарных обязанностей. Проект ТЗУКО может просто предписать, во что фактически стороны верят и чего они ожидают, без причинения ущерба саморегулирующему характеру деловых взаимоотношений. Поскольку стороны в этих взаимоотношениях обычно имеют лишь смутное представление о правилах управления, широкие фидуциарные обязанности, как ожидается, не подрывают доверие между деловыми участниками и не влекут за собой чрезмерный контроль. Несомненно, для подготовки руководящих принципов, касающихся установления фидуциарных обязанностей, принимающие закон государства могли бы определить конкретные обязанности.

40. Проект ТЗУКО предусматривает значительную договорную гибкость в отношении этих вопросов, разрешая, чтобы оперативный документ расширял, ограничивал или исключал фидуциарные обязанности в случае неисполнения обязательств. Вместе с тем рекомендуется, чтобы оперативный документ включал следующие положения: 1) обязанность действовать добросовестно и разумно в наилучших интересах упрощенного коммерческого образования; 2) обязанность раскрывать информацию; и 3) обязанность не допускать сделок в корыстных целях, использования активов упрощенного коммерческого образования в личных целях, неправомерного использования предпринимательских возможностей упрощенного коммерческого образования и конкуренции с самим упрощенным коммерческим образованием.

Глава VII – Реструктуризация

Статья 27. Изменения в оперативном документе

В оперативный документ могут вноситься изменения путем единогласного голосования или в порядке, предусмотренном в самом оперативном документе.

Статья 28. Реструктуризация

1. [Указать соответствующее применимое законодательство принимающего закон государства], регулирующее преобразование в другую форму, процедуры слияния и разделения в отношении коммерческих ассоциаций, применимо к упрощенному коммерческому образованию. Права и средства оценки тех, кто не дал согласия, также являются применимыми.

2. Для целей осуществления прав и средств оценки теми, кто не дал согласия, реструктуризация упрощенного коммерческого образования будет считаться причиняющей ущерб экономическим интересам акционера, среди прочего, тогда, когда:

а) процентная доля акционера, не давшего согласия, в подписном выплаченном акционерном капитале упрощенного коммерческого образования уменьшилась;

- b) стоимость акционерного капитала данного упрощенного коммерческого образования уменьшилась; или
- c) возможность свободной передачи акций неразумным образом ограничена.

Статья 29. Преобразование в другую коммерческую форму

1. Любое существующее коммерческое образование может быть преобразовано в упрощенное коммерческое образование по единогласному решению, вынесенному акционерами. Решения о любом таком преобразовании должны быть зарегистрированы в [указать название соответствующего коммерческого регистра или другого органа, регулирующего деятельность коммерческих ассоциаций в соответствии с законодательством принимающего закон государства].
2. Упрощенное коммерческое образование может быть преобразовано в любую другую коммерческую форму, регулируемую в соответствии с [указать соответствующее применимое законодательство принимающего закон государства, будь то кодекс, декрет, закон или подзаконный акт], при условии вынесения единогласного решения об этом акционерами всех выпущенных и обращающихся акций в данном упрощенном коммерческом образовании.

Статья 30. Существенная продажа активов

1. Когда упрощенное коммерческое образование намеревается продать или передать активы и обязательства, составляющие [60] [...] или более процентов его акционерного капитала, если только в оперативном документе не предусмотрена иная сумма, такая продажа или передача считается существенной продажей активов.
2. Существенная продажа активов одобряется большинством голосов акционеров или в порядке, установленном в оперативном документе.
3. Когда существенная продажа активов причиняет ущерб интересам одного или нескольких акционеров, это влечет за собой применение прав и средств оценки тех, кто не дал согласия на это.

Статья 31. Сокращенное слияние

1. В любом случае, когда по меньшей мере [90] [...] процентов обращающихся акций упрощенного коммерческого образования находится в собственности другого юридического лица, такое юридическое лицо может поглотить данное упрощенное коммерческое образование по единому решению правления всех юридических лиц, прямо участвующих в этом слиянии.
2. Сокращенное слияние может осуществляться в силу частного-правового документа, направленного в [указать название соответствующего коммерческого регистра или другого органа, регулирующего деятельность коммерческих ассоциаций в соответствии с правом принимающего закон государства].

41. *Комментарий* – Вышеизложенные положения обычно содержат ссылку на соответствующее применимое законодательство принимающих закон государств.

Глава VIII – Роспуск и ликвидация

Статья 32. Роспуск и ликвидация

1. Упрощенное коммерческое образование распускается и ликвидируется тогда, когда:

а) дата прекращения деятельности, срок или соответствующее событие были включены в учредительный документ и такой срок истек, при условии, что решение о продлении не было одобрено акционерами до или после истечения такого срока;

б) была начата процедура принудительной ликвидации;

с) имел место роспуск, предусмотренный в оперативном документе;

д) такое решение было принято большинством акционеров или такое решение было принято по воле единоличного акционера; или

е) такое решение было вынесено любым органом, обладающим юрисдикцией в отношении упрощенного коммерческого образования.

2. В случае истечения срока деятельности упрощенного коммерческого образования оно распускается автоматически. Во всех других случаях решение о роспуске упрощенного коммерческого образования должно быть направлено [указать название соответствующего коммерческого регистра или другого органа, регулирующего деятельность коммерческих ассоциаций в соответствии с законодательством принимающего закон государства].

Статья 33. Исправление события роспуска

Событие роспуска может быть исправлено путем принятия любых мер, которые могут быть приняты в этих целях, при условии, что такие меры принимаются в течение одного года после даты, в которую собрание акционеров подтвердило событие роспуска.

Статья 34. Ликвидация

Упрощенное коммерческое образование ликвидируется в соответствии с [указать соответствующее применимое законодательство принимающего закон государства, будь то кодекс, декрет, закон или подзаконный акт]. Правление выступает в качестве ликвидатора, если только акционеры не назначат любое другое лицо для ликвидации коммерческого образования.

42. *Комментарий* – В разделе о ликвидации обычно содержится ссылка на соответствующее применимое законодательство принимающих закон государств.

Глава IX – Прочие положения

Статья 35. Финансовые ведомости

1. Правление представляет собранию акционеров финансовые ведомости и годовой отчет на утверждение. В отсутствие правления акционеры должны рассмотреть финансовые ведомости и годовой отчет с целью утверждения.
2. Финансовые ведомости и годовой отчет должны быть включены в бухгалтерские книги и отчетность компании.
3. Все финансовые ведомости, упомянутые в настоящей статье, отвечают требованиям правил отчетности и другим требованиям о раскрытии информации, предусмотренным в [указать соответствующее применимое законодательство принимающего закон государства, будь то кодекс, декрет, закон или подзаконный акт].

43. *Комментарий* – Хотя основным предметом проекта ТЗУКО являются микро-, малые и средние предприятия, раскрытие информации и прозрачность представляют собой важные вопросы, с которыми сталкивается любое коммерческое образование. Хотя некоторые государства применяют широкие требования о раскрытии информации к закрытым образованиям (но допускают исключения в отношении малых и средних компаний), другие государства распространяют требования об обязательном раскрытии информации только на государственные компании²¹. В любом случае миноритарные акционеры закрытых образований обычно имеют право на получение существенной информации и право на проверку бухгалтерских книг и отчетности компании.

Статья 36. Соглашения акционеров

Соглашения, заключенные между акционерами относительно приобретения или продажи акций, преимущественных прав или прав на первоначальный отказ, осуществления прав голоса, голосования по доверенности или любого другого важного вопроса, являются обязательными для упрощенного коммерческого образования при условии, что такие соглашения были направлены в упрощенное коммерческое образование. Соглашения акционеров являются действительными в течение любого срока, определенного в соответствующем соглашении.

²¹ Хотя микро-, малым и средним предприятиям не требуется представлять такой же объем и уровень информации, как в целом государственным компаниям, они, вероятно, должны иметь серьезные стимулы для этого. И действительно, самые эффективные компании, которые являются более привлекательными для инвесторов, подтверждают свою подотчетность путем предоставления следующей информации: 1) цели компании; 2) основные изменения; 3) статьи балансовых и небалансовых ведомостей; 4) финансовое положение компании и ее потребности в капитале; 5) состав правления и политика компании в области назначений и вознаграждения; 6) долгосрочные ожидания; и 7) прибыли и дивиденды. Вместе с тем такие соображения, по всей вероятности, не создают трудностей для более мелких предприятий, рассматриваемых в рамках настоящего проекта типового закона.

Статья 37. Исключение акционера

1. Оперативный документ может содержать положения, в силу которых акционеры могут исключаться из состава упрощенного коммерческого образования. Исключенные акционеры вправе получить справедливую рыночную стоимость их пакета акций.
2. Исключение акционера требует одобрения большинством акционеров, если только в оперативном документе не предусмотрена иная процедура.

Статья 38. Урегулирование споров

1. Любой спор какого бы то ни было характера, исключая уголовно-правовые вопросы, который возникает между акционерами, членами правления или любыми другими лицами, имеющими отношение к упрощенному коммерческому образованию, или упрощенным коммерческим образованием, может подлежать урегулированию на основании арбитражной процедуры или любой другой альтернативной процедуры урегулирования споров.
2. Решения, вынесенные третейским судом, являются окончательными и не подлежат обжалованию в любом суде.

44. *Комментарий* – Акционеры обычно могут заключать между собой договоренности для разработки эффективного оперативного документа или соглашения акционеров, не прибегая при этом к юридически обязательным нормам. Вместе с тем существуют обстоятельства, при которых вследствие информационной асимметрии или других договорных недостатков стороны не в состоянии полагаться на положения, которые касаются случаев иного мнения и тупиковой ситуации. Кроме того, эти положения могут быть недостаточными для охвата всей совокупности договорных обстоятельств. Это часто оставляет миноритарных акционеров без защиты и обуславливает их уязвимость с точки зрения давления на них. В таком случае суды играют основную роль в завершении разработки договоров *ex post*. Несмотря на благоприятные последствия таких решений, опора на судебное вмешательство не всегда является эффективным средством урегулирования споров. Вмешательство *ex post* не только может быть неточным, но и может проявлять тенденцию к возникновению значительных транзакционных издержек и является времязатратным. Кроме того, некоторые специалисты указывают на значительные расхождения в процессе принятия судебных решений, поддерживая точку зрения о том, что судебное вмешательство иногда является непоследовательным и дорогостоящим с точки зрения условий перераспределения. Более значительным является то, что, хотя споры между компаниями могут наблюдаться между акционерами упрощенного коммерческого образования, они могут и не поддаваться с легкостью проверке судьями, и дело обстоит таким образом даже в меньшей степени тогда, когда речь идет о личных взаимоотношениях в семье или между друзьями.

45. Тем не менее, как отмечалось выше, фидуциарные обязанности могут играть определенную роль в предупреждении давления и дополнении организационной структуры упрощенного коммерческого образования. Однако открытые фидуциарные обязанности на рынках с менее опытными судами и

правовыми системами могут оказаться менее действенными. Обязанность проявлять лояльность, например, обеспечивает важный механизм предосторожности для защиты инвесторов от злонамеренной тактики контролирующих акционеров. Однако с точки зрения некоторых правовых традиций и на появляющихся рынках соблюдение этих обязанностей не всегда с легкостью может быть обеспечено, если только они не провозглашены прямо в качестве формальных правовых норм.

46. В связи с этим альтернативные процедуры урегулирования споров могут служить целям защиты миноритарных инвесторов в упрощенных коммерческих образованиях. Естественно, как ожидается, акционеры будут прибегать к этим альтернативным механизмам, если другие контролирующие учреждения являются недостаточными (просьба отметить, что это вполне очевидный случай в отношении некотирующихся компаний). Поскольку проект ТЗУКО обеспечивает для акционеров значительную гибкость с точки зрения выбора того, каким образом вести свою предпринимательскую деятельность, они могут также вступать в договоренности *ex ante* для установления положений о выведении активов, которые способствуют урегулированию любых споров или оставшихся без разрешения вопросов. Для содействия акционерам в разработке эффективных положений о выводе активов принимающие закон государства могут рассмотреть возможность включения типовых оперативных соглашений в качестве приложения к уставу упрощенного коммерческого образования. Например, оперативный документ мог бы содержать положения, касающиеся изменения порядка контроля в одном из акционеров.

Статья 39. Регулирующее право

Деятельность упрощенного коммерческого образования регулируется:

- a) настоящим законом;
- b) учредительным документом; и
- c) оперативным документом.