



Генеральная Ассамблея

Distr.: Limited
10 December 2013
Russian
Original: English

**Комиссия Организации Объединенных Наций
по праву международной торговли**
Рабочая группа I (ММСП)
Двадцать вторая сессия
Нью-Йорк, 10-14 февраля 2014 года

Микро-, малые и средние предприятия

Особенности упрощенных режимов регистрации предприятий

Записка Секретариата

Содержание

| | <i>Пункты</i> | <i>Стр.</i> |
|--|---------------|-------------|
| Введение | 1-3 | 2 |
| I. Упрощенные корпоративные формы | 4-40 | 3 |
| A. Подходы к законодательной реформе | 5-7 | 4 |
| B. Предприятия, которым могут быть выгодны упрощенные корпоративные формы | 8-11 | 4 |
| C. Ограниченная ответственность и другие аспекты создания | 12-18 | 6 |
| D. Внутреннее управление | 19-23 | 11 |
| E. Фидуциарные обязательства | 24-25 | 15 |
| F. Возможные области злоупотреблений | 26-32 | 16 |
| G. Урегулирование споров | 33-40 | 19 |
| II. Информация, касающаяся упрощенных корпоративных форм | 41-53 | 21 |
| A. Факторы успеха упрощенных корпоративных форм | 41-44 | 21 |
| B. Имеющаяся информация об упрощенных корпоративных формах | 45-53 | 22 |
| III. Вопросы для возможного обсуждения | 54 | 25 |

V.13-88727 (R) 301213 150114



Просьба отправить на вторичную переработку



Введение

1. На своей сорок шестой сессии в 2013 году Комиссия просила рабочую группу приступить к работе по сокращению правовых препятствий, с которыми сталкиваются микро-, малые и средние предприятия (ММСП) в течение срока своей работы. Комиссия согласилась с тем, что на первоначальном этапе рассмотрение вопросов, касающихся создания благоприятных правовых условий для ММСП, должно быть посвящено главным образом правовым проблемам, связанным с упрощением оформления и регистрации предприятий. Было также достигнуто согласие с тем, что на более позднем этапе в контексте ММСП следует рассмотреть следующие другие темы: а) система урегулирования споров между заемщиками и кредиторами; б) эффективный доступ к финансовым услугам; в) предоставление рекомендаций, касающихся обеспечения доступа к кредитованию; и d) несостоятельность¹.

2. Как отмечалось в представленных Комиссии материалах и в ходе ее обсуждений в 2013 году, работа по упрощению оформления и регистрации предприятий может, помимо уменьшения препятствий, мешающих вхождению ММСП в сферу официальной экономики, что, в частности, способствует максимизации их экономического потенциала, иметь дополнительные благоприятные международные последствия. В частности, было отмечено, что международно признанная форма регистрации предприятий может способствовать развитию трансграничной торговли для ММСП, действующих на региональных рынках, поскольку она служила бы узнаваемой международной основой для операций и помогала бы избегать проблем, которые могут возникнуть вследствие отсутствия признания организационно-правовой формы предприятий².

3. Цель настоящего документа³ заключается в обеспечении подготовительных материалов для Рабочей группы, с тем чтобы она могла приступить к рассмотрению первоначальной основной темы предоставленного ей Комиссией мандата в области ММСП, касающейся упрощения оформления и регистрации предприятий. Основное внимание в настоящей записке уделяется обзору отдельных правовых режимов, которые предусматривают

¹ Историю развития этой темы в рамках повестки дня ЮНСИТРАЛ см. документ A/CN.9/WG.I/WP.80, пункты 5-12. Тема, посвященная ММСП и несостоятельности, включена в повестку дня Рабочей группы V в рамках проведенного ею коллоквиума 16-18 декабря 2013 года и будет включена в повестку дня ее сорок пятой сессии, которая будет проходить с 20 по 25 апреля 2014 года.

² *Официальные отчеты Генеральной Ассамблеи, шестьдесят восьмая сессия, Дополнение № 17 (A/68/17)*, пункты 316-319; записка Секретариата ЮНСИТРАЛ "Микрофинансирование: создание благоприятных правовых условий для микропредприятий и малых и средних предприятий", документ A/CN.9/780, пункт 10.

³ Настоящий документ в значительной степени основан на документе "A Primer on the Unsoerogation", подготовленном для коллоквиума, проведенного ЮНСИТРАЛ 16-18 января 2013 года (создание благоприятных правовых условий для микропредприятий и малых и средних предприятий), Йозефом А. Маккахери, Эриком П. М. Вермеленом и Приянкой Придершени и впоследствии опубликованном Европейским институтом корпоративного управления в качестве правового рабочего документа № 198/2013 (март 2013 года) (размещен по адресу http://ssrn.com/abstract_id=2200783).

наличие упрощенных корпоративных форм для компаний, принадлежащих небольшому числу крупных акционеров, и общему сопоставлению компонентов этих режимов. Следует отметить, что для целей сопоставления в сферу обсуждения включены некоторые упрощенные некорпоративные формы, в большей степени основанные на модели партнерства, а не на корпоративной модели⁴.

I. Упрощенные корпоративные формы

4. Упрощенные корпоративные формы – это относительно новый вид предпринимательского образования, призванного сочетать в себе самые благоприятные аспекты более традиционного партнерства и корпоративного права, с тем чтобы предприятия любых размеров могли работать в более гибкой и доступной форме. В последние два десятилетия во многих государствах интерес к внедрению этих новых более эффективных форм предприятий существенно вырос; ряд государств или региональных групп либо приняли законодательство о создании упрощенных корпоративных форм, либо рассматривают вопрос о его принятии в ожидании того, что эти новые режимы благоприятно скажутся на их экономике благодаря созданию инвестиционных возможностей, увеличению занятости и повышению темпов экономического роста. В одних государствах эта тенденция направлена, в частности, на удовлетворение потребностей ММСП⁵, предпринимателей и специалистов-профессионалов, а в других она является частью более общей реформы нормативно-правовой базы, регулирующей деятельность их компаний.

⁴ Для иллюстрации соответствующих различий в подходах, приведения примеров, присущих разным правовым системам, и обеспечения широкого географического охвата в настоящий документ включена только подборка упрощенных корпоративных форм, принятых и действующих в государствах: the Colombian Ley sobre sociedades por acciones simplificadas, Ley Número 1258 de 2008 (“Colombia SAS”); the French Société par actions simplifiée, as modified by Law No. 2008-776, La Loi de modernisation de l’économie, 4 August 2008 (“France SAS”); the German GmbHG German Limited Liability Act (“GmbHG/UG”); the German Handelsgesetzbuch (HGB) Commercial Code (“GmbH & Co./KG”); the Indian Companies Act, 2013 – Private and Public Limited Companies (“India LLC”); the Indian Limited Liability Partnership Act, 2008 (“India LLP”); the Japanese Companies Act (Part V, Part VI, Part VII and Part VIII), Act No. 86 of July 26, 2005 (“Japan LLC”); the New Zealand Limited Partnership Act 2008 (NZLPA); the New Zealand Companies Act 1993 (“NZ Co”); New Zealand Companies Act 1993 New Zealand Companies Act 1993 (“NZ Co”); the Singapore Limited Liability Partnerships Act, Chapter 163A (Original Enactment: 42 of 2005) Revised Edition 2006 (31st December 2006) (“Singapore LLP”); the South African Companies Act 2008 (“S Africa Co”); the United Arab Emirates (UAE) Commercial Companies Law, as amended 2013 (“UAE LLC”, “UAE Public and Private Joint Stock Co”); the United Kingdom of Great Britain and Northern Ireland Limited Liability Partnerships Act, 2000, c. 12 (“UK LLP”); and the United States (Delaware) Limited Liability Company Act, Chapter 18, Delaware Code (“US LLC Delaware”).

⁵ В другом документе, подготовленном Секретариатом для двадцать второй сессии Рабочей группы (A/CN.9/WG.I/WP.81), рассматривается важность ММСП в мировой экономике и конкретные препятствия, с которыми они сталкиваются в ходе своей деятельности.

A. Подходы к законодательной реформе

5. Государства, как представляется, могут руководствоваться тремя основными подходами к проведению законодательной реформы своих правовых режимов регулирования деятельности компаний⁶. Первый возможный подход заключается в обновлении существующего правового статуса компании при сохранении основных элементов системы законодательства о компаниях. Одно из преимуществ такого подхода заключается в том, что сохранение существующей основной системы позволяет юристам и заинтересованным сторонам легко использовать те положения, с которыми они уже знакомы. Кроме того, такой подход учитывает сетевой эффект в результате использования существующими компаниями доминирующей корпоративной формы в той или иной правовой системе и учебный эффект, когда для использования режима требуется лишь ограниченное дополнительное обучение.

6. Второй возможный подход к реформе государственного правового режима, регулирующего деятельность компаний, заключается во внедрении новой предпринимательской формы с ее прямой увязкой с традиционной нормативно-правовой базой, касающейся компаний. Такой второй подход может также иметь преимущества сетевого и учебного эффекта, поскольку он увязан с традиционным режимом при наличии дополнительной выгоды, которая заключается в том, что он способен создать новый, хотя и дополнительный режим, в большей степени приспособленный к нуждам конкретных предприятий. Кроме того, любые пробелы в этом новом режиме можно восполнить за счет традиционной нормативно-правовой базы, регулирующей деятельность компаний.

7. Третий возможный подход к реформированию законодательства о компаниях заключается в принятии совершенно нового и инновационного законодательства. Такой подход может иметь максимальный инновационный эффект, но при этом он сопряжен также с максимальными возможными расходами, поскольку пользователям придется перейти на новую систему, которая первоначально не имеет установленной основы и требует от заинтересованных сторон значительных вложений в обучение. Кроме того, для восполнения любых пробелов в новом законодательстве нельзя воспользоваться традиционной нормативно-правовой базой, регулирующей деятельность компаний, а для обеспечения ясности процесса восполнения этих пробелов нельзя будет опереться на какие-либо созданные прецеденты.

B. Предприятия, которым могут быть выгодны упрощенные корпоративные формы

8. Основное содержание упрощенных корпоративных форм заключается в создании гибких форм предприятий, которые можно адаптировать к конкретным нуждам определенных видов корпораций, принадлежащих

⁶ См., в целом, Joseph A. McCahery, Erik P. M. Vermeulen, Masato Hisatake and Jun Saito (2007), "Traditional and Innovative Approaches to Legal Reform: The 'New Company Law'", *European Business Organization Law Review*, 8, pp. 7-57.

небольшому числу крупных акционеров. Поскольку средний размер компаний уменьшается⁷, более пристальное внимание теперь уделяется важности ММСП для экономики государств и созданию политической и правовой базы, способствующей успешной деятельности таких предприятий. Внедрение упрощенных корпоративных форм позволило, в частности, МСП повысить свою конкурентоспособность по отношению к более крупным предприятиям за счет более легкого управления на основе партнерства и повышения гибкости (по сравнению с потенциально обременительными и сложными обязательными правилами, которые часто требуется соблюдать при более традиционных режимах регистрации), ограниченной ответственности для партнеров по бизнесу и относительной легкости и простоты оформления и регистрации. Такая максимизация преимуществ партнерства и корпоративных структур обеспечивает ММСП, желающим оформить свой бизнес, гибкий способ организации своего предприятия и доступный способ разделения личных активов и активов всего коммерческого предприятия⁸. Помимо обеспечения высокой степени гибкости и договорной свободы при определении внутренней структуры управления предприятием упрощенные корпоративные формы обычно предполагают наличие стандартных положений для восполнения любых пробелов, которые могут существовать в правилах, установленных учредителями предприятия. Такие стандартные правила могут быть особенно важными для менее крупных или менее опытных предпринимателей.

9. К другим видам предприятий, которые могут получать выгоду от упрощенных корпоративных форм, относятся семейные фирмы, которые играют важную экономическую роль во многих государствах и особенно на новых развивающихся рынках. Неформальная структура семейных фирм может обеспечить своевременное и эффективное принятие решений, глубокое понимание местного рынка, тесные связи с регулируемыми органами и правительственными чиновниками и прочные горизонтальные и вертикальные отношения на рынке. Однако со временем по мере развития и роста таких фирм эти преимущества могут ослабевать. В результате изменений как в семье, так и в порядке ведения дел могут возникать трудности, связанные с управлением и реорганизацией. Семейные фирмы, в которых действуют, в частности, четкие правила и принципы управления, имеют более широкие шансы для дальнейшего развития, а гибкость упрощенных корпоративных форм и договорная свобода, которую они дают предприятиям при установлении этих правил и принципов, часто позволяют найти решения проблем, которые могут обостряться.

10. Упрощенные корпоративные формы могут быть также выгодны для совместных предприятий. Кроме того, проблемы для совместных предприятий и стратегических союзов могут создавать неадекватные и жесткие правовые режимы, которые часто требуют заключения очень подробных всеобъемлющих соглашений. Гибкость, предоставляемая упрощенными корпоративными формами, может в существенной степени повысить способность таких

⁷ OECD, Small and Medium Enterprise Outlook, Enterprise, Industry and Services, 2000.

См. также записку Секретариата A.CN.9/WG.I/WP.81.

⁸ Следует отметить, что, хотя многие из этих упрощенных корпоративных форм предполагают только преследование какой-либо легальной коммерческой цели, существует также возможность преследования какой-либо общественной, а не коммерческой цели.

предприятий достичь успешных результатов. Кроме того, стандартные положения, которые часто являются особенностью упрощенных корпоративных форм, могут также способствовать восполнению пробелов, существование которых возможно в особом контексте соглашений о совместных предприятиях.

11. Упрощенные корпоративные формы и, в частности, партнерства с ограниченной ответственностью могут быть также выгодны для фирм, оказывающих профессиональные услуги. Вместо того, чтобы входить в структуру типичного партнерства, в которой отдельные партнеры несут неограниченную ответственность по долгам всего партнерства, фирмы по оказанию профессиональных услуг все чаще предпочитают структуры с ограниченной ответственностью в целях защиты своих интересов. Это особенно верно, когда рост и интернационализация партнерств ведут к тому, что партнеры становятся фактически незнакомыми друг с другом, но при этом могут по-прежнему нести неограниченную взаимную ответственность.

С. Ограниченная ответственность и другие аспекты создания

12. Стандартной особенностью упрощенных корпоративных форм является такая защитительная мера, при которой финансовая ответственность партнера или инвестора ограничена фиксированной суммой, обычно равной стоимости инвестиций соответствующего лица в компанию или партнерство. Для ММСП ограниченная ответственность может иметь решающее значение, поскольку это дает возможность разделять личные активы и активы, принадлежащие предприятию, тем самым защищая личные активы в том случае, если предприятие сталкивается с трудностями или становится участником юридических споров.

13. Другой стандартной особенностью упрощенных предпринимательских форм является создание юридического лица, что обеспечивает правосубъектность организации, независимо от того, идет ли речь о корпорации или партнерстве. Такой статус позволяет субъекту иметь юридические права и обязанности, необходимые ему для работы в рамках правовой системы, в том числе право приобретать и владеть собственностью, заключать контракты, выступать истцом или ответчиком или действовать через агентов.

14. Важная особенность упрощенных корпоративных форм заключается в том, что обычно они могут создаваться весьма небольшим количеством учредителей, и поэтому их можно считать особенно пригодными для ММСП. Для создания предприятия в форме партнерства, включая партнерство с ограниченной ответственностью (ПОО) в Индии, Новой Зеландии, Сингапуре и Соединенном Королевстве, обычно необходимы два или более партнеров. В отличие от этого в состав упрощенных форм корпоративного типа, включая упрощенное акционерное общество (УАО) во Франции и Колумбии, а также корпорацию с ограниченной ответственностью (КОО) в Японии, ОАЭ и Соединенных Штатах и другие правовые формы компаний, входят структуры, находящиеся в единоличной собственности.

15. Кроме того, создание любого типа упрощенной корпоративной формы производится при помощи весьма простой процедуры, например путем регистрации упрощенной документации в соответствующем органе, в том числе, в некоторых случаях, путем простой онлайн-регистрации. Стоимость оформления или регистрации таких предприятий, как правило, весьма небольшая.

16. Например, ПОО⁹ в Индии и УАО в Колумбии можно легко учреждать при помощи Интернета. В соответствии с новым режимом УАО в Колумбии бизнес-партнеры могут создавать УАО путем направления регистрационного формуляра в торговую палату в отличие от соблюдения сложных и требующих большого времени требований к регистрации традиционных форм предприятий (включая минимальное количество акционеров и назначение налоговых аудиторов). Упрощенное законодательство позволило торговой палате разработать онлайн-систему для облегчения онлайн-подачи просьб о регистрации новых УАО. Процесс онлайн-регистрации УАО может занимать менее двух часов¹⁰.

17. Важным обстоятельством является тот факт, что упрощенные корпоративные формы обычно не предполагают соблюдение требования о минимальном капитале или предусматривают единственное требование о номинальной сумме, что позволяет оформить свой бизнес гораздо большему количеству значительно менее крупных предпринимателей и предприятий.

18. Что касается правил раскрытия финансовой информации, установленных для упрощенных корпоративных форм, то, как это показано в таблицах ниже, существуют определенные различия в требованиях отдельных режимов, рассматриваемых в настоящем документе.

⁹ В соответствии с индийской системой регистрации ПОО назначенные партнеры должны ходатайствовать о выдаче как идентификационного номера назначенного партнера, так и сертификата цифровой подписи. После регистрации проводится проверка торгового наименования, и процесс регистрации завершается после уплаты регистрационного сбора при помощи кредитной карты. Кроме того, веб-сайт помогает составить соглашения о ПОО и зарегистрировать ПОО.

¹⁰ Торговая палата Боготы предусматривает простую процедуру, состоящую из следующих шести этапов: 1) открытие счета, включая подачу ходатайства о присвоении корпоративного наименования и регистрационного номера налогоплательщика; 2) регистрация учредительного договора (для ускорения процесса предлагается типовой учредительный договор); 3) платеж в режиме онлайн; 4) просьба о выдаче цифровой подписи; 5) цифровая подпись учредительных документов; и 6) проверка документации торговой палатой.

Аспекты создания

| Страна | Колумбия | Франция | Германия | Германия | Индия | Индия | Япония | Новая Зеландия |
|--|---|---|--|--|---|--|--|---|
| Тип компании | УАО (Sociedades por acciones simplificadas) | УАО (Société par actions simplifiée) | ГмбХ/УГ ¹¹ | ГмбХ&Ко КГ ¹² | ПВТ лтд (частная компания с ограниченной ответственностью) и Лгд Ко (публичная) | ПОО (партнерство с ограниченной ответственностью) | КОО (компания с ограниченной ответственностью) | ОП (ограниченное партнерство) |
| Законодательство | Закон № 1258 от 2008 года | Закон о модернизации экономики от 4 августа 2008 года | Германский закон об ограниченной ответственности мини-ГмбХГ (ноябрь 2008 года) | Handelgesetzbuch (HGB) Германский торговый кодекс | Закон о компаниях 2013 года | Закон о партнерствах с ограниченной ответственностью 2008 года | Закон о компаниях (части V, VI, VII и VIII), Закон № 86 от 26 июля 2005 года | Закон об ограниченном партнерстве 2008 года |
| Наличие статуса юридического лица | Да | Да | Да | Нет, хотя имеются признаки правосубъектности ¹³ | Да | Да | Да | Да |
| Ограниченная ответственность | Да | Да | Да | Да | Да | Да | Да | Да, за исключением генерального партнера (ГП) |

¹¹ ГмбХ можно также регистрировать с минимальным капиталом менее 25 000 евро, и в этом случае компания определяет собственную сумму минимального капитала (1–24 999 евро). Такая компания должна использовать конечное обозначение УГ, а не ГмбХ (Unternehmergeinschaft/предпринимательская компания), которое означает, что данная компания зарегистрирована без соблюдения требования о минимальном капитале, установленном для ГмбХ. Заявленный минимальный капитал должен быть полностью оплачен до регистрации, при этом взносы натурой не допускаются. Кроме того, УГ обязана аккумулировать 25 процентов своей годовой прибыли в качестве установленного законом резерва до тех пор, пока величина этого резерва не достигнет суммы минимального капитала, требуемой для ГмбХ (25 000 евро). Хотя компания может сохранять статус УГ, цель такого регулирования заключается не в этом; в этой связи УГ считается не отдельным видом предприятия, а лишь временной переходной формой ГмбХ.

¹² Ограниченное партнерство с частной компанией с ограниченной ответственностью в качестве генерального партнера (ГП) является субъектом, предусмотренным в законодательстве и налоговых правилах Германии. Оно сочетает в себе преимущество партнерства и исключение ответственности частной компании с ограниченной ответственностью. Заинтересованные стороны желают ограничить ответственность партнерства в силу разных причин, однако основное содержание этой формы предприятия заключается в ограничении ответственности партнеров.

¹³ Ограниченное партнерство может приобретать права и принимать обязательства от своего имени, а также приобретать имущественные и другие вещные права в недвижимом имуществе и выступать истцом и ответчиком.

| Страна | Колумбия | Франция | Германия | Германия | Индия | Индия | Япония | Новая Зеландия |
|-------------------------------|---|---|---|--|--|---|---|---|
| Финансовая отчетность | Акционеры обязаны утверждать финансовую отчетность и годовую бухгалтерскую отчетность (статья 37) | Стороны обязаны раскрывать годовую бухгалтерскую отчетность | Годовая финансовая отчетность обязательна | Годовая финансовая отчетность обязательна (пункт 238) ¹⁴ | Годовая финансовая отчетность обязательна (раздел 129(1)) ¹⁵ | Обязательное указание годовых поступлений (раздел 34) | Доступность для членов | Годовая финансовая отчетность обязательна и за ее подготовку несет ответственность ГП |
| Учреждение | Документ о регистрации хранится в Торговом реестре (онлайновая регистрация) (статья 5) | Регистрация в Торговом суде | После регистрации в Торговом реестре компания должна оплатить 25 процентов минимального капитала, представить уставные документы, перечень акционеров и заверенную стоимость взносов натурой (пункты 7-8) | ГmbH&Ко KG учреждается после заключения соглашения о партнерстве. Регистрация в торговом реестре обязательна, однако не означает образование партнерства | Регистрация посредством меморандума о регистрации и соблюдения требований закона в отношении регистрации | Онлайновая регистрация | Регистрация в Управлении по правовым вопросам | Регистрация в Реестре после подачи соглашения о партнерстве (часть 2, разделы 9 и 52) |
| Количество учредителей | 1 или более (статья 1) | 1 или более (статья L227-1) | 1 или несколько лиц | По крайней мере один ограниченный партнер (ГmbH – это ГП), который в то же время может быть единственным акционером GmbH/ГП | Одно или несколько лиц, единоличная компания (раздел 3(1)) ¹⁶ | 2 или более, при возможном наличии одного партнера в течение 6 месяцев (раздел 6) | 1 или более | По крайней мере один генеральный и один ограниченный партнер (часть 2, раздел 8) |

¹⁴ Поскольку ГП не является физическим лицом, партнерство должно соблюдать более высокие требования по финансовой отчетности (пункт 264а) помимо опубликования финансовой отчетности в Федеральном вестнике.

¹⁵ Применительно к единоличной компании финансовая отчетность должна подписываться секретарем компании или директором компании (раздел 134(1)).

¹⁶ Новый закон о компаниях 2013 года предусматривает возможность создания новой формы частной компании, а именно единоличной компании, которая может иметь только одного директора и одного акционера. Прежний закон о компаниях 1956 года содержал требование о том, что частная компания должна иметь минимум двух акционеров и двух директоров.

| Страна | Новая Зеландия | Сингапур | Южная Африка | ОАЭ | ОАЭ | ОАЭ | Соединенное Королевство | США |
|--|---|--|--|--|---|--|--|---|
| Тип компании | Компания (частная) | ПОО | Пти лтд (частная компания с ограниченной ответственностью) | КОО | Компания (публичная акционерная компания) ¹⁷ | Компания (частная акционерная компания) | ПОО | КОО (штат Делавэр) |
| Законодательство | Закон о компаниях 1993 года | Закон о партнерствах с ограниченной ответственностью 2006 года | Закон о компаниях 2008 года (введен в действие в мае 2011 года) | Закон о компаниях ОАЭ № 8 1984 года (со многими изменениями, внесенными федеральным законом в период с 1984 по 2000 год) | | | Закон о партнерствах с ограниченной ответственностью 2000 года | Закон о компаниях с ограниченной ответственностью Соединенных Штатов (штат Делавэр) |
| Наличие статуса юридического лица | Да | Да | Да | Да | Да | Да | Да | Да |
| Ограниченная ответственность | Да | Да, но при условии возмещения налоговых льгот до признания несостоятельности | Да | Да | Да | Да | Да | Да |
| Финансовая отчетность | Обязательное представление годовых отчетов, за исключением неактивных компаний (часть 2, разделы 208-211) | Счета и другие отчетные сведения должны храниться в течение пяти лет (раздел 25) | Годовая финансовая отчетность обязательна, хотя аудит не требуется | Компании обязаны составлять финансовую отчетность и годовые отчеты ¹⁹ | Три месяца с даты истечения финансового года (статья 238) | За исключением положений, касающихся публичной подписки на акции и долговых обязательств, положения, регулирующие деятельность публичных акционерных компаний, применимы к частным акционерным компаниям | Должны подаваться сведения о годовых поступлениях и предусмотренная законом годовая отчетность (нормативные правила, раздел 7) | Доступность для членов. Публичное раскрытие информации не требуется (пункты 18-305) |

¹⁷ К другим коммерческим структурам, деятельность которых регулируется Законом о компаниях ОАЭ, являются: общее партнерство, простое партнерство с ограниченной ответственностью, совместное участие, публичная акционерная компания, частная акционерная компания и акционерное партнерство с ограниченной ответственностью. За исключением частных и публичных акционерных компаний, большинство других форм предприятий не получили широкого распространения.

¹⁸ Закон о торговых компаниях ОАЭ (ЗТК) является основным законом, регулирующим порядок создания компаний и осуществления коммерческой деятельности в ОАЭ. В настоящее время наиболее распространенной формой корпоративного образования, используемого иностранными инвесторами в ОАЭ, является КОО. ЗТК регулирует требования и процедуры, касающиеся создания КОО. Текст этого Закона отсутствует, и вся информация основана на общедоступных докладах, опубликованных после реформы существующего Закона о компаниях в мае 2013 года.

¹⁹ См., в целом, www.tamimi.com/en/magazine/law-update/section-5/july-august-2/the-new-uae-commercial-companies-law-a-comparative-view.html.

| Страна | Новая Зеландия | Сингапур | Южная Африка | ОАЭ | ОАЭ | ОАЭ | Соединенное Королевство | США |
|-------------------------------|---|---|---|--|---|--|--|--|
| Учреждение | После регистрации регистрирующим органом соответствующего ходатайства никакого учредительного документа (уставного документа) не требуется (часть 2, разделы 11-13) | Онлайновая регистрация в Реестре партнерств с ограниченной ответственностью (раздел 42) | Регистрация посредством меморандума о регистрации и уведомления о регистрации | Посредством договора об учреждении компании (ДУК), отдельного соглашения (эквивалентного меморандуму об учреждении и учредительному документу) | Меморандум и учредительные документы (статьи 64-94) | | Регистрация в Палате по делам компаний (разделы 2-3) | Простое удостоверение об учреждении, зарегистрированное секретарем штата (пункты 18-201) |
| Количество учредителей | 1 или более | 2 или более, с возможностью наличия одного партнера в течение двух лет (раздел 22) | 1 или несколько лиц | Прежний ЗТК – не менее двух и не более 50 акционеров (статьи 4 и 218). Новый ЗТК – одно или несколько лиц ²⁰ (статья 71) | Прежний ЗТК – по крайней мере 10 учредителей. Новый ЗТК – минимум пять или более лиц (статья 107) ²¹ | Прежний ЗТК – минимум три. Новый ЗТК – одно или несколько лиц (статьи 255 и 256) ²² | 2 или более (раздел 2) | 1 или более (пункты 18-101(6)) |

D. Внутреннее управление

19. Упрощенные формы предприятий по типу партнерства придают статус юридического лица деловым отношениям и представляют собой четкую простую основу для экономических субъектов, которые решают создать структуру совместной собственности. В то же время ясно, что если иное не предусмотрено в действующем соглашении партнеров по бизнесу, то само предприятие владеет конкретными фирменными активами. Кроме того, партнеры осуществляют совместный контроль над конкретным капиталом фирмы и по умолчанию в равной степени участвуют в доходах и убытках фирмы.

20. В отличие от этого "принцип равного участия" в убытках и доходах не очень подходит для предприятий, в которых партнеры по бизнесу не являются

²⁰ Новый ЗТК впервые предусматривает понятие единоличной компании или компании с одним учредителем. Это положение применяется к частным акционерным компаниям и компаниям с ограниченной ответственностью.

²¹ Публичная акционерная компания может учреждаться минимум пятью учредителями, однако в соответствии с прежним законом требовалось минимум 10 учредителей.

²² В соответствии с новым законом количество учредителей было сокращено с трех до двух, а также предусмотрена возможность регистрации частной акционерной компании одним учредителем.

родственниками или давними знакомыми. Такой подход может быть также неуместным в тех случаях, когда учредители предприятия вносят неодинаковую долю капитала, когда они обладают разной квалификацией и когда они не получают одинаковую информацию. Как будет видно из таблиц ниже, для учета этого разного контекста в основе упрощенных форм предприятий по типу корпорации лежит стандартный принцип, отличающийся от "принципа равного участия".

21. Для каждого типа партнерства, рассматриваемого в таблице ниже, характерна широкая договорная свобода составления операционного соглашения, хотя в некоторых правовых системах в это соглашение требуется включать определенные обязательные правила. В целом гибридная форма предприятия по типу партнерства создает структуру собственности, которая предоставляет владельцам права на совместное управление и осуществление контроля. Если только в соглашении не предусмотрено иное, такие важные решения, как внесение изменений в соглашение о партнерстве, обычно требуют одобрения всех партнеров. Вместе с тем вопросы, возникающие в ходе осуществления обычной деятельности, как правило, решаются большинством партнеров, и каждый партнер как агент фирмы по умолчанию имеет право создавать обязательства партнерства в сделках с третьими сторонами.

22. Тем не менее в случае упрощенной формы предприятия по типу корпорации эти вопросы могут решаться несколько иным образом. Хотя в этом случае также существует широкая договорная свобода с определенными обязательными правилами, для структуры управления характерна более высокая степень разделения владения предприятием и осуществления контроля над ним, чем в случае партнерства. Такая дифференцированная структура управления и контроля предполагает, что владельцы избирают директоров и участвуют в принятии определенных основных решений, а директора определяют политику, осуществляют подбор управляющих, выполняют контрольные функции и выступают в качестве агентов фирмы.

23. При таком разном подходе к структуре управления в случае формы предприятия по типу корпорации могут потребоваться более подробные правила внутреннего управления. Поскольку мажоритарные акционеры избирают директоров и таким образом могут контролировать управление, миноритарные акционеры в этом случае могут быть особенно уязвимыми с точки зрения злоупотреблений, и для обеспечения защиты интересов последних могут потребоваться соответствующие правила. Это может быть достигнуто за счет использования разных категорий акций, предоставляющих одинаковое право голоса, но обеспечивающих возможность голосовать отдельно для избрания установленного количества членов совета директоров. В порядке альтернативы может проводиться кумулятивное голосование, при котором миноритарные акционеры могут отдавать все свои голоса одному кандидату в совет директоров. Вместе с тем самым эффективным механизмом сдерживания конъюнктурного поведения может быть создание фидуциарных обязательств, которые подробнее рассматриваются ниже.

Внутреннее управление

| Страна | Колумбия | Франция | Германия | Германия | Индия | Индия | Япония | Новая Зеландия |
|---------------------------|--|--|--|---|--|--|--|--|
| Тип компании | УАО | УАО | ГмбХ/УГ | ГмбХ&Ко КГ | Пвт лтд и Лтд Ко (публичная) | ПОО | КОО | ОП |
| Управление | Гибкое; акционеры могут непосредственно управлять компанией (статья 17) | Стороны могут по своему усмотрению принимать решение о структуре управления. В обязательном порядке должен быть "президент" (статьи L227-6 и -9) | По крайней мере один директор. При наличии нескольких директоров они должны действовать коллективно, если только в учредительном документе не предусмотрено иное (пункт 35). В компании с количеством сотрудников не менее 500 человек должен быть образован наблюдательный совет (пункт 52) | Управление осуществляется единолично ГмбХ-ГП (пункт 164) | Назначение независимых директоров миноритарными акционерами | Участники-управляющие, если иное не предусмотрено в соглашении (раздел 23 и первое приложение) | Гибкое | Управление возлагается на ГП. Ограниченный партнер не должен участвовать в управлении |
| Финансовые права | В отсутствие соглашения (специальных категорий акций) долевое участие пропорционально количеству акций (статья 10) | В отсутствие соглашения долевое участие пропорционально вкладу членов (статья L227-9) | Распределение прибыли между акционерами пропорционально количеству их акций, если только в учредительном документе не предусмотрено иное (пункт 29) | Если иное не предусмотрено в соглашении о партнерстве, прибыль распределяется пропорционально | Распределение прибыли между акционерами регулируется в меморандуме о регистрации | В отсутствие соглашения равные права на долевое участие (раздел 23 и первое приложение) | В отсутствие соглашения долевое участие пропорционально участию в акционерном капитале | Право партнеров на распределение прибыли должно указываться в соглашении о партнерстве |
| Договорная свобода | Да, но при наличии определенных обязательных правил | Да, но при наличии определенных обязательных правил | Да, но при наличии многих обязательных правил | Отношения между партнерами, указанные в пункте 161 и последующих пунктах, носят в значительной степени диспозитивный характер | Да, но при наличии обязательных правил | Да, но при наличии определенных обязательных правил (раздел 23) | Да, но при наличии обязательных правил | Да, но при наличии определенных обязательных положений (часть 2, раздел 9) |

| Страна | Колумбия | Франция | Германия | Германия | Индия | Индия | Япония | Новая Зеландия |
|----------------------------------|---|-----------------------------------|--|--|---|--|-------------------------------------|---|
| Возможность передачи доли | Да, однако могут оговариваться ограничения (статьи 13 и 14) | Ограниченная возможность передачи | Доля в ГмбХ может передаваться, если только в учредительном документе не предусмотрено иное (пункт 15) | Передача доли возможна после внесения соответствующего изменения в соглашение о партнерстве. Подлежит регистрации в Торговом реестре | Возможность свободной передачи. Любая договоренность между двумя или более лицами в отношении передачи может быть приведена в исполнение как контракт | Соглашение о ПОО – стандартное правило: уступка прав (раздел 42) | Требуется одобрение всех участников | Возможность свободной передачи другому партнеру. Возможность передачи любому другому лицу после одобрения решением партнерства (часть 2, раздел 38) |

| Страна | Новая Зеландия | Сингапур | Южная Африка | ОАЭ | ОАЭ | ОАЭ | Соединенное Королевство | США |
|-------------------------|--|--|---|---|--|---|--|--|
| Тип компании | Компания (частная) | ПОО | Пти лтд | КОО | Компания (публичная акционерная компания) | Компания (частная акционерная компания) | ПОО | КОО (штат Делавэр) |
| Управление | Гибкое, право на управление может предоставляться непосредственно акционерам (часть 8, раздел 126) | Участники-управляющие, если только в соглашении не предусмотрено иное (раздел 10 и первое приложение) | Гибкое; участники могут осуществлять прямое управление компанией (глава 2, часть F, раздел 57) | Управляющими ²³ | Структурой совета директоров | Управляющими с учетом правил корпоративного управления | Участниками, если только не предусмотрено иное. Обязательное назначение участников (нормативные положения, раздел 7) | Участниками, если только в соглашении не предусмотрено иное (пункты 18-402) |
| Финансовые права | Пропорциональная доля дивидендов на акцию (часть 6, раздел 53) | При отсутствии соглашения долевое участие пропорционально участию в акционерном капитале (первое приложение) | Распределение прибыли между акционерами регулируется меморандумом о регистрации, в противном случае распределение пропорционально их взносу | Распределение прибыли между акционерами регулируется меморандумом о регистрации, в противном случае распределение пропорционально их взносу (статьи 19 и 227) | Распределение прибыли между акционерами регулируется меморандумом о регистрации. | Распределение прибыли между акционерами регулируется меморандумом о регистрации | В отсутствие соглашения равные права на долевое участие (нормативные положения, раздел 7) | В отсутствие соглашения прибыль и убытки распределяются на основе согласованной стоимости взноса (пункты 18-503) |

²³ В соответствии с новым ЗТК компании могут назначать одного или нескольких управляющих без определения максимального количества управляющих (статья 83). Вместе с тем в соответствии с прежним законом максимальное количество управляющих было пять.

| Страна | Новая Зеландия | Сингапур | Южная Африка | ОАЭ | ОАЭ | ОАЭ | Соединенное Королевство | США |
|----------------------------------|---|---|---|---|--|--|---|---|
| Договорная свобода | Да, но при наличии многих обязательных правил (часть 5, раздел 31) | Да | Да, но при наличии многих не подлежащих изменению положений | Да, но при наличии обязательных правил | Да, но с учетом положений федерального законодательства | Да, но с учетом положений федерального законодательства | Да, но при наличии определенных обязательных правил | Да, полная свобода (пункты 18-1101) |
| Возможность передачи доли | Доли могут передаваться, если только в уставе компании не предусмотрено иное (часть 6, раздел 39) | Соглашение о ПОО – стандартное правило: уступка финансовых прав (раздел 13) | Меморандум о регистрации должен ограничивать возможность передачи и должен запрещать публичное предложение ценных бумаг | Без ограничения (за исключением случаев, указанных в статьях 4 и 218) | Без ограничения (за исключением срока запрета, как это указано в ЗТК | Без ограничения между учредителями (в других случаях в соответствии со статьями 216 и 217) | Ограниченная возможность передачи | Да, при возможных ограничениях в соответствии с соглашением (пункты 18-702) |

Е. Фидуциарные обязательства

24. Под фидуциарными обязательствами, как правило, понимаются открытые стандарты исполнения. Они часто подразделяются на: 1) обязательство проявлять осмотрительность и лояльность; 2) обязательство раскрывать информацию; 3) обязательство не допускать сделок в корыстных целях, использования активов предприятия в личных целях, неправомерного использования предпринимательских возможностей и конкуренции с самим предприятием; и 4) обязательство добросовестно и честно вести дела.

25. Фидуциарные обязательства обеспечивают защиту от извлечения управляющими личной выгоды и проявления ими любой чрезмерной халатности. Вместе с тем фидуциарные обязательства нельзя использовать для дисциплинарного воздействия на директоров при исполнении ими своих служебных обязанностей, подвергая критике их деловые решения после свершившегося факта. Следует также отметить, что в большинстве случаев²⁴

²⁴ В пересмотренном Унифицированном законе об ограниченной ответственности Соединенных Штатов 2006 года разъясняется способность участников определять и ограничивать обязательства проявлять лояльность и осмотрительность, которые участники несут друг перед другом и перед КОО. Кроме того, раздел 102(b)(7) Закона о корпорациях штата Делавэр разрешает включать в документ о регистрации положение об освобождении директора от личной ответственности перед корпорацией или ее акционерами за нанесение денежного ущерба в результате нарушения фидуциарного обязательства в качестве директора или ограничении этой ответственности при условии, в частности, что такое положение не освобождает от ответственности директора или не ограничивает эту ответственность за: i) любое нарушение обязательства директора проявлять лояльность перед корпорацией или ее акционерами; ii) недобросовестные действия или бездействие или действия или бездействие, связанные с намеренным неправомерным поведением или умышленным нарушением закона; или iii) совершение любой сделки, в результате которой директор получает ненадлежащую личную выгоду. Эти виды положений могут быть полезными в контексте предприятий, принадлежащих небольшому количеству крупных акционеров, поскольку они позволяют сторонам отступать от жесткой нормативно-

не ясно, несут ли участники или партнеры упрощенных корпоративных форм взаимные фидуциарные обязательства.

Фидуциарные обязательства

| Страна | Колумбия | Франция | Германия | Германия | Индия | Индия | Япония | Новая Зеландия |
|----------------------------------|---|--|---|--|---|--|--|--|
| Тип компании | УАО | УАО | ГмбХ/УГ | ГмбХ&Ко КГ | ПВТ лтд и Лтд КО (публичная) | ПОО | КОО | ОП |
| Фидуциарные обязательства | Положение о злоупотреблении правами (статья 43) | Добросовестность – учредительный документ может предусматривать более подробные обязательства (статья L227-8) | Директор обязан действовать с обязательным проявлением осмотрительности, как это делает разумный предприниматель (пункт 43) | Раскрытие финансовой отчетности партнерства ограниченным партнерам (пункт 166) | Директоры действуют добросовестно и в наилучших интересах компании (раздел 166) | Определяются соглашением – стандартное положение в первом приложении: раскрытие информации и недопущение конкуренции | Добросовестность | Конкретные фидуциарные обязательства ГП (часть 2, раздел 49) |
| Страна | Новая Зеландия | Сингапур | Южная Африка | ОАЭ | ОАЭ | ОАЭ | Соединенное Королевство | США |
| Тип компании | Компания (частная) | ПОО | Пти лтд | КОО | Компания (публичная акционерная компания) | Компания (частная акционерная компания) | ПОО | КОО (штат Делавэр) |
| Фидуциарные обязательства | Директоры должны действовать в наилучших интересах компании (часть 8, раздел 126) | Определяются соглашением – стандартное положение в первом приложении: раскрытие информации и недопущение конкуренции | Директоры обязаны действовать добросовестно в целях обеспечения наилучших интересов компании | Управляющие действуют добросовестно и в наилучших интересах компании ²⁵ | Директоры действуют добросовестно и в наилучших интересах компании (статьи 21-22) | Директоры действуют добросовестно и в наилучших интересах компании (статьи 21-22) | Конкретные стандартные обязательства (нормативные положения, раздел 7) | Доступ к информации и отчетности (пункты 18-305) |

Г. Возможные области злоупотреблений

1. Раскрытие информации о бенефициарной собственности

26. Было отмечено, что низкая стоимость и относительная легкость создания упрощенных форм предприятий может привлекать тех, кто желает создавать корпоративные субъекты, с тем чтобы избежать выявления их причастности к

правовой базы, которая во многих случаях может быть излишней при сохранении требования о надлежащей защите для предприятия, акционеров и третьих сторон.

²⁵ Общие обязательства, возлагаемые на управляющих, вытекают из ряда источников, включая ДУК, ЗТК и Уголовный кодекс ОАЭ.

такой преступной деятельности, как отмывание денег и финансовые преступления. К таким субъектам могут относиться корпорации, трасты, фонды и ограниченные партнерства, а также упрощенные формы предприятий, при этом возможно создание целой сети трансграничных компаний, учреждаемых с целью сокрытия своей собственности.

27. Для борьбы с этим видом злоупотреблений международные организации принимают меры к тому, чтобы информация о бенефициарных владельцах, контролирующих эти сети компаний, была более доступной. Например, Организация экономического сотрудничества и развития (ОЭСР), которая является одной из организаций, занимающихся борьбой с коррупцией и отмыванием денег, установила ряд политических целей для предотвращения неправомерного использования корпоративных субъектов²⁶.

2. Целевая группа по финансовым мероприятиям (ФАТФ)

28. Целевая группа по финансовым мероприятиям (ФАТФ) – это межправительственный орган, учрежденный ее членами-основателями в 1989 году для установления стандартов и содействия эффективному осуществлению правовых, регламентирующих и оперативных мер по борьбе с отмыванием денег, финансированием террористов и другими соответствующими угрозами для целостности международной финансовой системы. С этой целью ФАТФ разработала серию рекомендаций, которые признаны в качестве международного стандарта борьбы с отмыванием денег и финансированием терроризма, а также распространением оружия массового поражения. Эти рекомендации являются основой скоординированного международного ответа на эти угрозы для целостности финансовой системы и способствуют обеспечению единых правил игры. Рекомендации ФАТФ были впервые опубликованы в 1990 году и в последний раз пересмотрены в 2012 году.

29. В Рекомендациях 2012 года государствам предлагается применять более строгие правила и положения, которые обязывают компании или реестры компаний получать и хранить текущую информацию о бенефициарной собственности и контроле компаний²⁷ или осуществлять другие сопоставимые меры, обеспечивающие прямую доступность такой информации. Важно отметить, что, по признанию ФАТФ, реализуемые меры должны быть соразмерны уровню риска и/или сложности, связанного с использованием

²⁶ См. OECD, *Behind the Corporate Veil: Using Corporate Entities for Illicit Purposes*, 2001. См. также информацию о деятельности Управления Организации Объединенных Наций по наркотикам и преступности (УНП ООН), отвечающего за осуществление Глобальной программы борьбы с отмыванием денег, доходами от преступной деятельности и финансированием терроризма, цель которой заключается в укреплении способности государств-членов принимать меры в этих областях и оказании им помощи в обнаружении, изъятии и конфискации незаконных доходов (www.unodc.org/unodc/en/money-laundering/index.html?ref=menuseide).

²⁷ См. Международные стандарты по противодействию отмыванию денег, финансированию терроризма и финансированию распространения оружия массового поражения: рекомендации ФАТФ, часть E о прозрачности и бенефициарной собственности: юридические лица и образовании, в частности рекомендацию 24 (www.fatf-gafi.org/media/fatf/documents/recommendations/pdfs/FATF_Recommendations.pdf).

структур бенефициарной собственности, что снижает стоимость регулирования и повышает уровень исполнения требований.

30. Дополнительную защиту от потенциальных злоупотреблений, связанных с использованием упрощенных корпоративных форм, можно обеспечить за счет предъявления ко всем корпоративным субъектам требования об открытии банковских счетов для ведения деловой деятельности; в свою очередь для открытия банковских счетов обычно требуется представление налоговых и корпоративных идентификационных номеров. Было высказано мнение, что финансовые учреждения являются самыми подходящими субъектами для предупреждения отмыwania денег и борьбы с ним, при этом юристы и другие специалисты в области права образуют дополнительную прослойку, которая служит как страховочная сеть, предохраняющая финансовую систему от использования в ненадлежащих целях. Соответственно, важно поощрять сотрудничество и обмен информацией между соответствующими регуляторами, надзорными органами, посредниками и частными компаниями. ФАТФ подчеркивает важность как национального, так и международного сотрудничества в борьбе с мошенничеством и другими видами незаконной деятельности²⁸.

3. Межведомственное сотрудничество и обмен информацией

31. Поскольку информация в отношении бенефициарной собственности корпоративных субъектов становится все более важной для борьбы с незаконной деятельностью, такая информация должна быть доступна для регуляторов, надзорных органов и соответствующих должностных лиц правительства. В целях совершенствования межведомственного сотрудничества проводятся реформы, направленные на совместное выявление и пресечение случаев отмыwania денег и уклонения от уплаты налогов, помимо получения информации о бенефициарной собственности корпоративных субъектов²⁹.

32. Несмотря на эффективность внутреннего обмена информацией между правительственными учреждениями, существует потребность в обмене

²⁸ Там же, часть G о международном сотрудничестве, в частности рекомендации 36 и 40.

²⁹ См. OECD, *Effective Inter-Agency Co-Operation in Fighting Tax Crimes and Other Financial Crimes*, 2nd ed., 2013. Например, в Сингапуре была оптимизирована система регистрации компаний и создан универсальный портал бизнес-услуг, который позволяет правительственным учреждениям получать доступ к защищенной информации, в том числе к специальным информационным пакетам. Аналогичным образом, в Австралии в 2006 году создана межведомственная целевая группа для защиты целостности финансовой системы и системы регулирования. Эта целевая группа имеет полномочия нескольких правительственных учреждений и ведомств для проведения расследований, ревизий и судебного преследования, а также, хотя это и не является ее главной целью, обеспечивает прозрачность в отношении механизмов бенефициарной собственности. См. также изменения, которые в Новой Зеландии предлагается внести в Закон о компаниях и Закон об ограниченных партнерствах для борьбы с потенциальным ненадлежащим использованием корпоративных форм посредством, в частности, предоставления регистраторам компаний права выяснять идентификационные данные о бенефициарной собственности и контроле этих компаний (см. *Companies and Limited Partnerships Amendment Bill*, NZ House of Representatives Supplementary Order Paper No. 403, 19 Nov. 2013).

информацией на международном уровне. Глобализация и инновационное развитие финансовых рынков требует соразмерной активизации международного сотрудничества между регуляторами и другими правоохранительными органами³⁰.

G. Урегулирование споров

1. Производные иски

33. Один важный аспект упрощенных корпоративных форм заключается в том, что их участники или партнеры должны, как правило, в большей степени опираться на судебное восполнение пробелов для обеспечения защиты своих прав. В некоторых правовых системах предусмотрены производные иски, заимствованные из более традиционных режимов предпринимательских образований³¹, которые позволяют одному или нескольким участникам или партнерам возбудить производный иск от имени всего предприятия и в интересах предприятия в целом. Возможность подачи производных исков представляет собой исключение из обычного правила, согласно которому делами компании управляет совет директоров.

34. Вместе с тем подача производных исков может быть сопряжена с высокими судебными издержками и большой неопределенностью. В некоторых правовых системах возможность возбуждения таких исков ограничена, с тем чтобы недовольный миноритарный участник или партнер не мог действовать в собственных интересах и использовать такие иски для вмешательства в успешную деятельность предприятия³².

35. В случае упрощенных корпоративных форм вопрос о том, каким образом должны разрешаться споры между членами фирмы, может иметь несколько возможных ответов. Одно из решений может заключаться в установлении надлежащих правил выхода, с тем чтобы снизить расходы для акционеров в тех случаях, когда стороны выходят из предприятия. Кроме того, такие правила

³⁰ Следует отметить, что под руководством УНП ООН действует Международная информационная сеть по проблеме отмывания денег (ИМоЛИН), которая является универсальным исследовательским ресурсом по борьбе с отмыванием денег/финансированием терроризма и которую Управление курирует от имени ряда межправительственных организаций и групп, работающих в этой области, включая ФАТФ. Этот универсальный веб-сайт обслуживает мировое сообщество, ведущее борьбу с отмыванием денег, предоставляя информацию о соответствующих внутренних законах и подзаконных актах, а также контактную информацию в целях оказания межгосударственной помощи и выявления областей улучшения внутреннего законодательства, мер противодействия и международного сотрудничества (www.unodc.org/unodc/en/money-laundering/imolin-amlid.html?ref=menuse).

³¹ Например, в Соединенных Штатах (штат Делавэр) в подглаве X предусмотрена возможность подачи КОО традиционного производного иска.

³² Например, может требоваться, чтобы миноритарный акционер владел долей как во время оспариваемого действия, так и на протяжении всего судебного производства, чтобы любые внесудебные урегулирования подвергались судебному надзору во избежание злоупотреблений и чтобы любые возмещения в результате удовлетворения производного иска поступали в распоряжение предприятия, а не прямо акционерам.

могут создать определенную степень предсказуемости при возникновении таких ситуаций.

2. Правила выхода

36. Стандартные правила выхода в законодательстве, касающемся создания упрощенных корпоративных форм, могут наделять участников или партнеров предприятия правом принудительного роспуска фирмы и ликвидации ее активов. Такие правила могут также разрешать отдельным участникам или партнерам уходить из фирмы и/или быть исключенными из нее после получения справедливой стоимости их долей участия³³.

37. В целях недопущения возможности конъюнктурного использования миноритарием правил выхода и улучшения общей стабильности предприятия можно утверждать, что в случае упрощенных корпоративных форм права выхода следует ограничить. Вместе с тем вместо того, чтобы запираить участников в нежелательном деловом предприятии, законодатели могут определить конкретные стандартные правила, включающие различные положения, касающиеся недобровольного и добровольного выхода. Установление четких стандартных правил может не только уменьшить судебные издержки, но и способствовать более эффективному урегулированию споров. Поскольку оценка доли участника или партнера может оказаться особенно трудным вопросом, в стандартных правилах выхода следует также предусмотреть четкие правила оценки. Например, в таких правилах можно указать, что выбывающие акционеры должны получить ту же сумму выкупа, которую они получили бы в случае ликвидации компании. Кроме того, можно установить конкретные правила для определения того, когда следует учитывать гудвилл.

3. Специальные хозяйственные суды и процедуры

38. Для защиты участников упрощенных корпоративных форм может также использоваться судебное вмешательство, однако такой вид вынесения решений может быть сопряжен с большими расходами и занимать много времени. Кроме того, существует мнение, что суду будет трудно разобраться в личных отношениях, которые нередко являются причиной возникновения таких ситуаций.

39. Определенные успехи связаны с деятельностью специальных хозяйственных судов, например с судебным рассмотрением в Голландской палате по разрешению предпринимательских споров (подразделение Амстердамского апелляционного суда), которая стала ведущим органом по разрешению споров в отношении контролирующих акционеров компаний, не зарегистрированных на бирже. В частности, Палата по разрешению

³³ Стандартное положение об исключении в подзаконных актах к закону о ПОО Соединенного Королевства предусматривает, что "большинство участников не может исключить любого участника, если только такое право не предусмотрено по прямому согласию между участниками". Это же правило предусмотрено в первом приложении к законам о ПОО Сингапура и Индии. Стандартное положение закона о УАО Колумбии предусматривает возможность исключения акционера из корпорации по решению большинства и после получения справедливой рыночной стоимости его акций (статья 39).

предпринимательских споров имеет право выносить постановления о судебном запрете, и это побуждает стороны обращаться к ней для разрешения споров, судебное производство по которым в ином случае могло бы быть прекращено. Успешная деятельность Палаты обусловлена пятью ключевыми факторами: 1) ее беспристрастностью и оперативностью; 2) ее степенью соблюдения интересов лиц, владеющих конфиденциальной информацией; 3) ее способностью сосредоточиться на основных исходных вопросах, находящихся на ее рассмотрении; 4) степенью соблюдения формальных требований при принятии решений; и 5) ее заботой о последствиях ее решений для других корпоративных участников. Стороны получают выгоду от уменьшения расходов, а также от принятия последовательных решений, их привлекает возможность решения вопросов в менее официальной обстановке.

40. Еще одна система создана в Колумбии, в рамках которой при Superintendencia de Sociedades (Управление по делам корпораций) был учрежден специальный суд по делам корпораций для вынесения решений по вопросам, возникающим в связи с законодательством о УАО. Хотя в период с 2008 по 2011 год в этот специальный суд направлялись жалобы только по четырем различным вопросам (обжалование предыдущих решений, внутрикорпоративные споры, иски об отмене решений акционеров и ходатайства о роспуске), в период с 2012 года по настоящее время суд заслушал более широкий круг вопросов и вынес по ним решения. К этим вопросам относятся: решения об отмене конфиденциальности корпоративной информации, назначение экспертов для вынесения оценочных заключений для сторон и решения, связанные с неправомерным предоставлением прав в УАО. Расширение круга дел, рассматриваемых судом, а также высокое качество и оперативность его решений, как сообщается, повышают его авторитет и свидетельствуют о том, что его создание было успешным экспериментом в области судебного разрешения дел в этом специальном предпринимательском контексте³⁴.

II. Информация, касающаяся упрощенных корпоративных форм

A. Факторы успеха упрощенных корпоративных форм

41. Успех упрощенных корпоративных форм в целом обусловлен тем, что они, как правило, сочетают в себе ряд выгодных аспектов, связанных как с особенностями корпоративного права, так и принципами партнерства, в интересах предприятий любого размера. Согласно общему мнению, этими основными преимуществами являются ограниченная ответственность для заинтересованных сторон, а также максимальная свобода и автономия участников при определении на договорной основе структуры управления фирмой. Кроме того, упрощенные корпоративные формы имеют дополнительное преимущество, связанное со значительно менее строгими

³⁴ Francisco Reyes Villamizar, *The Colombian Simplified Corporation: An Empirical Analysis of a Success Story in Corporate Law Reform* (November 2013) (доступно по адресу: <http://ssrn.com>).

требованиями в отношении соблюдения будущих документальных и оперативных формальностей, чем при традиционных корпоративных режимах. При этом, как и при традиционных корпоративных формах, упрощенные корпоративные формы все же обеспечивают участникам почти полную защиту от личной ответственности, но с тем дополнительным преимуществом, что они не требуют соблюдения обременительных правил оформления и поддержания капитала.

42. Другим аспектом упрощенных корпоративных форм, способствующим их успеху, является тот факт, что они позволяют оформить предприятия доступным и понятным образом, что достигается при помощи простой и оперативной процедуры при весьма небольших расходах. Эти факторы в значительной степени повысили доступность оформления для предприятий всех размеров и уровней сложности, особенно для микро- и малых предприятий.

43. Большинство режимов регулирования деятельности упрощенных предприятий предусматривают, что взносы для оплаты долей или акций могут вноситься во многих разных формах, таких как материальное или нематериальное имущество или другие полезные активы для фирмы, включая наличность, простые векселя, услуги либо иные соглашения о внесении наличности или имущества или подлежащие исполнению контракты на оказание услуг³⁵. Помимо признания возможности взносов в самых различных формах такие режимы имеют то преимущество, что они обеспечивают широкую свободу в отношении внутренней организации предприятия, позволяя учредителям по собственному желанию максимально адаптировать режим к своим собственным условиям или полагаться в основном на стандартные положения. Стандартные положения не только восполняют намеренные или ненамеренные пробелы в соглашении сторон, но и имеют дополнительные преимущества, связанные с тем, что они предусматривают правила, основанные на традиционном правовом режиме компаний, и таким образом являются устоявшимися и хорошо понятными.

44. Один из недостатков принятия упрощенных корпоративных форм может заключаться в том, что они, возможно, еще недостаточно проверены, и их эффективность пока не подтверждена большим объемом прецедентного права и научных исследований. Тем не менее информационная база, касающаяся этих упрощенных режимов, растет быстрыми темпами, о чем свидетельствуют представленные ниже данные.

В. Имеющаяся информация об упрощенных корпоративных формах

45. Реформы законодательства о компаниях, особенно в тех случаях, когда они модернизируют традиционные системы законодательства о компаниях с точки зрения внедрения простых требований к оформлению и предусматривают возможность онлайн-регистрации предприятий и

³⁵ См., например, раздел 32 индийского закона о ПОО и пункты 18-101(с) закона о ПОО штата Делавэр, США.

широкую доступность ограниченной ответственности, способствуют повышению коэффициента интенсивности регистрации предприятий (который равняется количеству новых зарегистрированных компаний с ограниченной ответственностью на тысячу человек трудоспособного возраста в течение календарного года). На диаграмме I представлены эти данные по отдельным государствам, которые модернизировали свои традиционные системы законодательства о компаниях, как это было указано выше, и показано, что между реформами и увеличением количества новых зарегистрированных предприятий существует положительная связь.

Диаграмма 1

Реформа законодательства о компаниях и регистрация предприятий
(Источник: данные Всемирного банка)



46. Определенные данные имеются также и в отношении конкретного количества зарегистрированных предприятий в конкретных государствах. Например, в Колумбии такая форма предприятия, как УАО, была введена в декабре 2008 года (и тогда на ее долю приходилось 7,42 процента от общего количества зарегистрированных предпринимательских образований), а к 2010 году доля УАО составила 82 процента от всех зарегистрированных компаний. По состоянию на сентябрь 2013 года 96,4 процента предприятий, представивших уставные документы в Торговый реестр, зарегистрировались в режиме УАО. Важно отметить, что количество ликвидированных УАО достаточно невелико по сравнению с количеством таких зарегистрированных предприятий, которые остаются активными и сохраняют стабильное положение: в 2011 году было закрыто или ликвидировано 2 315 УАО;

в 2012 году этот показатель составил 3 669 УАО; и к концу июля 2013 года было закрыто или ликвидировано 3 038 УАО³⁶.

| <i>Год</i> | <i>Общее количество зарегистрированных УАО</i> | <i>В процентах от общего количества зарегистрированных предприятий</i> |
|-------------|--|--|
| 2009 | 17 840 | 74,2% |
| 2010 | 37 371 | 82% |
| 2011 | 49 024 | 92,4% |
| 2012 | 55 359 | 93,1% |
| 2013 | 46 950 (по состоянию на конец сентября) | 96,4% |

47. Колумбия также представила статистические данные о размере компании, которая регистрируется как УАО. В таблице ниже показан размер предприятия, критерии для каждого предприятия в соответствии с колумбийским законодательством и количество зарегистрированных УАО по каждой категории в 2011 году, 2012 году и по состоянию на конец сентября 2013 года³⁷.

| <i>Размер компании</i> | <i>Количество сотрудников</i> | <i>Общие активы</i> | <i>2011 год</i> | <i>2012 год</i> | <i>По состоянию на сентябрь 2013 года</i> |
|------------------------|-------------------------------|---------------------|-----------------|-----------------|---|
| Микро | 1-10 | Менее 501 | 96 831 | 13 739 | 167 061 |
| Малые | 11-50 | 501-5 000 | 14 827 | 23 341 | 31 818 |
| Средние | 51-200 | 5 001-30 000 | 3 709 | 5 797 | 8 073 |
| Крупные | Свыше 200 | Свыше 30 000 | 875 | 1 398 | 2 008 |

48. С момента внедрения УАО во Франции в 2008 году количество новых компаний, регистрирующихся в соответствии с режимом УАО, постоянно растет. В 2009 году на долю УАО приходилось свыше 10 процентов новых зарегистрированных предприятий; в 2010 году этот показатель вырос более чем на 14 процентов и в 2011 году – до 16 процентов.

49. В Индии такая форма предприятий, как ПОО, была впервые внедрена в 2009 году; по состоянию на 28 мая 2012 года в Индии действовали 9 395 ПОО. Пока еще отсутствуют данные о количестве зарегистрированных компаний в соответствии с новым режимом компаний, который был принят в мае 2013 года.

50. В Японии количество зарегистрированных КОО постоянно растет, с 4 066 зарегистрированных предприятий в 2006 году до 15 772 в 2010 году³⁸. Вместе с тем самой распространенной формой предприятия в Японии по-прежнему является корпорация.

³⁶ Более подробные данные о УАО в Колумбии см. Reyes Villamizar, *The Colombian Simplified Corporation*, supra, note 34.

³⁷ Там же.

³⁸ Количество зарегистрированных КОО в Японии в 2007 году составило 9 557; в 2008 году этот показатель возрос до 10 785, а в 2009 году количество зарегистрированных в Японии КОО составило 13 667.

51. В Сингапуре в период 2006-2008 годов было зарегистрировано 5 234 ПОО. Это соответствует примерно 8 процентам всех новых частных фирм, регистрируемых каждый год.

52. В Соединенном Королевстве ПОО пользовались успехом с момента создания такой формы предприятия в 2001 году, а в 2012 году было зарегистрировано свыше 52 000 таких предприятий. Количество предприятий, зарегистрированных в течение года в соответствии с режимом ПОО в Соединенном Королевстве, приведено в таблице ниже³⁹.

| <i>Март (год)</i> | <i>Общее количество зарегистрированных ПОО</i> | <i>Увеличение по сравнению с предыдущим годом</i> |
|-------------------|--|---|
| 2002 | 1 845 | 1 845 |
| 2003 | 4 442 | 2 597 |
| 2004 | 7 396 | 4 799 |
| 2005 | 11 924 | 4 528 |
| 2006 | 17 499 | 5 575 |
| 2007 | 24 555 | 7 056 |
| 2008 | 32 066 | 7 511 |
| 2009 | 38 443 | 6 377 |
| 2010 | 40 604 | 2 161 |
| 2011 | 45 376 | 4 772 |

53. Наконец, в Соединенных Штатах самой распространенной формой предприятия для фирм, принадлежащих небольшому числу крупных акционеров, стало КОО. Согласно данным, взятым из годовых отчетов отдела по корпорациям Департамента штата Делавэр, в 2011 году на долю КОО приходилось 70 процентов всех зарегистрированных предприятий, на долю корпораций, составляющих вторую по величине группу – 22 процента, ПОО – 6 процентов и трастов, учрежденных специальным законом, – 2 процента.

III. Вопросы для возможного обсуждения

54. Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть в ходе своих обсуждений следующий неисчерпывающий перечень вопросов:

а) государства, возможно, пожелают представить данные о своем опыте регистрации предприятий, принадлежащих небольшому числу крупных акционеров, в том числе по следующим вопросам:

- i) Существует ли возможность беспрепятственного получения защиты в форме ограниченной ответственности?
- ii) Возможна ли и желательна ли онлайн-регистрация?

³⁹ Воспроизводится по данным Francisco Reyes and Erik P. M. Vermeulen, *Company Law, Lawyers and "Legal" Innovation: Common Law versus Civil Law, Banking and Finance Law Review*, 2013.

- iii) Существует ли централизованный орган для предприятий, желающих зарегистрироваться?
- iv) Каким образом осуществляется защита кредиторов и других заинтересованных сторон?
- v) Требуется ли раскрытие информации о бенефициарной собственности?
- vi) Осуществляются ли межведомственное и трансграничное сотрудничество и обмен информацией?
- b) Какой должна быть предпочтительная внутренняя структура управления для упрощенных корпоративных форм?
 - i) Следует ли сосредоточить внимание сначала на малых и микропредприятиях или упрощенный режим необходимо распространить на предприятия любых размеров?
 - ii) Следует ли сосредоточиться на создании единого режима или различных возможных режимов?
- c) Желает ли Рабочая группа рассмотреть возможные элементы, которые может содержать проект текста об упрощенной регистрации предприятий?
- d) Сложилось ли в настоящее время у Рабочей группы какое-либо мнение относительно формы ее работы по упрощенной регистрации предприятий, т.е. должна ли она работать над типовым законом с или без руководства по принятию, над руководством для законодательных органов или над каким-либо другим текстом?