Одобрение сделок с заинтересованностью: настройка под себя

05.12.2018 СТАТЬИ

Юлия Ненашева, партнер Branan Legal

Почти два года назад непубличные общества получили возможность отменить положения о сделках с заинтересованностью. Ряд компаний поменял устав, однако большинство не делает этого из-за высокого риска злоупотребления полномочиями при наличии конфликта интересов. Как найти оптимальное решение: не отменяя полностью одобрение сделок с заинтересованностью, отслеживать только те, в отношении которых имеется реальный

конфликт интересов? Данный вопрос наиболее актуален для холдингов, в которых совершается огромное количество сделок, формально являющихся сделками с заинтересованностью (например, сделки между двумя «дочками» холдинговой компании), при этом конфликта интересов в таких сделках нет.

Решение заключается в создании собственной сбалансированной системы одобрения сделок с заинтересованностью, что разрешено законом. На основании единогласного решения акционеров / участников общества можно отменить действие положения гл. XI Федерального закона «Об акционерных обществах» (ст. 45 Федерального закона «Об обществах с ограниченной ответственностью») и разработать в уставе собственный порядок одобрения сделок с конфликтом интересов. Фактически общество может написать в уставе свой «закон» и предусмотреть контроль в отношении только тех сделок с конфликтом интересом, которые выберет по своему усмотрению и с учетом своей специфики.

Ряд компаний уже сделали это. Вот лишь некоторые примеры таких сделок:

- сделки с заинтересованностью, заключаемые в соответствии с законом, кроме совершаемых между компаниями, входящими в одну группу лиц;
- сделки, в отношении которых лицами, заинтересованными в их совершении помимо генерального директора, членов совета директоров и контролирующих лиц признаются также финансовый директор, главный бухгалтер и другие топ-менеджеры;
- сделки, в отношении которых заинтересованным в их совершении может признаваться только лицо, являющееся представителем со стороны общества (генеральный директор или лицо по доверенности);
- сделки, совершаемые с контролирующим лицом общества или подконтрольными ему лицами, при этом контролирующим лицом признается юридическое лицо, владеющее более 30% голосов.

Многие компании установили собственную процедуру одобрения таких сделок: например, только по решению совета директоров, независимо от суммы сделки и при условии ее предварительного одобрения.

Определяя свой порядок одобрения сделок с конфликтом интересов, следует учитывать несколько важных моментов. Во-первых, чтобы установить такой порядок, нужно одновременно отменить в уставе применение норм закона о сделках с заинтересованностью. Во-вторых, все термины, ограничения и понятия, предусмотренные гл. XI Федерального закона «Об акционерных обществах» (ст. 45 Федерального закона «Об обществах с ограниченной ответственностью»), в этом случае автоматически применяться не будут, следовательно, в уставе нужно либо продублировать удачные нормы закона (например, дать определение контролирующего лица или указать, что Российская Федерация не является контролирующим лицом), либо разработать свои.

И наконец, самое важное. Закон предоставляет немало возможностей для творчества. Если вы создаете собственную систему контроля над сделками с конфликтом интересов, то ваше творчество должно быть понятно всем участникам процесса квалификации и одобрения сделок, иметь четкие критерии и однозначные формулировки.

На практике есть еще один эффективный инструмент, который помогает сэкономить время юристов и сделать процесс квалификации и одобрения сделок более понятным и стройным. Это разработка внутреннего документа (положения, методических рекомендаций и т.п.), детально регламентирующего процесс квалификации и одобрения сделок как в головной компании, так и в обществах группы. В таком документе целесообразно определить, какие сделки относятся к обычной хозяйственной деятельности, закрепить критерии взаимосвязанности сделок, привести примеры (типовые формы) решений об одобрении сделок, дать рекомендации по применению отлагательных условий, формул определения цены сделки, описать наиболее сложные случаи, характерные для конкретного бизнеса, а также отразить другие важные моменты. Все внедрившие подобный документ компании отмечают его практическую пользу.

Журнал Legal Insight и Branan Legal приглашает инхаус-юристов принять участие в бесплатном бизнес-завтраке «Сделки с заинтересованностью: практика компаний», который состоится 14 декабря 2018 г. в Москве. Подробности и регистрация: https://branan-ligal.timepad.ru/event/848951/

СТАТЬИ