

ОБОСНОВАНИЕ

необходимости принятия проекта Закона Республики Беларусь «О внесении изменений и дополнений в некоторые законы Республики Беларусь по вопросам хозяйственных обществ»

Пунктом 8 Плана подготовки законопроектов на 2017 год, утвержденного Указом Президента Республики Беларусь от 31 декабря 2016 года № 520 «Об утверждении плана подготовки законопроектов на 2017 год», предусмотрена подготовка проекта Закона Республики Беларусь «О внесении изменений и дополнений в Закон Республики Беларусь «О хозяйственных обществах». Принимая во внимание, что в законопроект включены положения, предусматривающие внесение изменений и дополнений как в Закон Республики Беларусь «О хозяйственных обществах», так и в иные законодательные акты, название указанного проекта претерпело изменения (проект Закона Республики Беларусь «О внесении изменений и дополнений в некоторые законы Республики Беларусь по вопросам хозяйственных обществ»).

Подготовка законопроекта обусловлена необходимостью:

введения новых институтов, совершенствования уже имеющихся, а также необходимостью корректировки отдельных норм Закона Республики Беларусь от 9 декабря 1992 года «О хозяйственных обществах» (далее – Закон) с учетом судебной и иной практики его применения, требований основных программных документов;

согласования норм Закона с рядом законодательных актов;

восполнение пробелов правового регулирования.

Положения законопроекта заключаются в следующем.

1. В связи с принятием Указа Президента Республики Беларусь от 11 мая 2017 года № 154 «О финансировании коммерческих организаций под уступку прав (требований)», устанавливающего особенности регулирования специальных финансовых организаций, а также Закона Республики Беларусь «Об инвестиционных фондах» подлежит корректировке статья 3 Закона в части **указания на особенности регулирования хозяйственных обществ, являющихся специальными финансовыми организациями, и акционерных инвестиционных фондов.**

2. Законопроектом предлагается исключить **ограничение на участие хозяйственного общества с одним участником в другом таком же обществе.** Указанный запрет (вступивший в силу 26 января 2016 года), имеющий общий характер, вызвал неоднозначную реакцию при его применении. Особенно остро вопрос стоит при применении данной нормы

в отношении иностранных юридических лиц с одним участником (так называемых компаний одного лица). В силу заявительного принципа при регистрации субъектов хозяйствования иностранное юридическое лицо должно самостоятельно оценивать свой статус на предмет соответствия требованиям белорусского законодательства и принимать решение о соответствии своей организационно-правовой формы признакам хозяйственного общества, установленным белорусским законодательством. Данное обстоятельство вызывает затруднения у иностранных компаний, поскольку право страны, в которой она учреждена, может иметь особенности, отличные от законодательства Республики Беларусь. Кроме этого, как показала практика, данный запрет оказывает сдерживающее влияние на привлечение инвестиций в том случае, когда иностранный инвестор не заинтересован в долевом участии при создании хозяйственного общества.

В настоящее время в Республике Беларусь уже имеется практика изъятий из общего правила, установленного частью шестой статьи 13 Закона. Речь идет об управляющих компаниях холдинга, единственным участником которого является государство. В отдельных дочерних компаниях данные управляющие компании холдинга являются также единственным участником. Следует отметить, что наличие данного запрета (который направлен на предотвращение создания «цепочек» хозяйственных обществ, за которыми стоит одно лицо) носит в большей степени формальный характер, поскольку унитарное предприятие, собственником которого является одно лицо, вправе создавать хозяйственное общество с одним участником, равно как и хозяйственное общество с одним участником вправе создать (либо выделить) унитарное предприятие.

3. Статья 13 Закона также дополняется положением, предоставляющим право в предусмотренных законодательством случаях **на участие в управлении деятельностью хозяйственного общества иным лицам**. К числу таких лиц законодательство относит лиц, осуществляющих полномочия ликвидатора (председателя ликвидационной комиссии), антикризисного управляющего в случае ликвидации (банкротства) юридического лица, являющегося участником хозяйственного общества, поскольку в процедуре ликвидации (банкротства) все полномочия по управлению ликвидируемым юридическим лицом (в том числе представление интересов данного юридического лица в качестве участника иного хозяйственного общества) переходят к ликвидатору (председателю ликвидационной комиссии), антикризисному управляющему.

Кроме этого, право выступать от имени участников предоставляется эмитентам иностранных депозитарных расписок в случае эмиссии акций дополнительного выпуска, размещаемых с использованием иностранных депозитарных расписок. В соответствии с п.п. 1.13 п. 1 Указа Президента Республики Беларусь от 3 марта 2016 года № 84 «О вопросах эмиссии и обращения акций с использованием иностранных депозитарных расписок» эмитент иностранных депозитарных расписок вправе без получения доверенности от владельцев иностранных депозитарных расписок участвовать в общем собрании акционеров эмитента акций и представлять интересы данных владельцев.

4. В законопроекте понятие «экспертиза оценки имущества» приводится в соответствие с требованиями Указа Президента Республики Беларусь от 13 октября 2006 г. № 615 «Об оценочной деятельности в Республики Беларусь». В соответствии с Положением об оценке стоимости объектов гражданских прав в Республике Беларусь, утвержденным названным Указом, понятие «экспертиза достоверности оценки» включает экспертизу достоверности внутренней оценки и экспертизу достоверности независимой оценки. В этой связи в Законе **конкретизируются случаи проведения** соответствующей экспертизы.

5. В целях защиты имущественных интересов участников хозяйственного общества законопроектом **детализируется порядок проведения реорганизации хозяйственного общества:**

устанавливаются требования к содержанию договоров слияния и присоединения, а также к решениям общих собраний участников по вопросам реорганизации в форме разделения, выделения и преобразования;

восполнен правовой пробел в части порядка голосования при принятии решения на общих собраниях участников, вновь образуемых в результате реорганизации в форме выделения и разделения хозяйственных обществ, а также уточнен порядок голосования на совместных общих собраниях участников при проведении реорганизации в форме слияния и присоединения;

расширены требования, предъявляемые к содержанию передаточного акта и разделительного баланса (данные документы должны содержать также информацию о порядке определения правопреемства в связи с изменением вида, состава, стоимости имущества реорганизованного хозяйственного общества, а также в связи с возникновением, изменением и прекращением прав и обязанностей реорганизованного хозяйственного общества, которые могут произойти после даты, на которую составлены передаточный акт и разделительный баланс);

определен также порядок голосования при принятии решения об утверждении передаточного акта и разделительного баланса;

установлены требования к содержанию уведомления о реорганизации хозяйственного общества.

В целях упрощения **процедуры преобразования акционерного общества из одного вида в другой** законопроектом устанавливается, что преобразованием не является переход акционерного общества одного вида в акционерное общество другого вида. Такой переход осуществляется по решению общего собрания акционеров, принятому большинством не менее трех четвертей голосов лиц, принимающих участие в этом собрании. При этом акционеры акционерного общества, голосовавшие против или не принимавшие участие в голосовании по вопросу изменения вида акционерного общества, вправе требовать выкупа принадлежащих им акций в соответствии с порядком, установленным статьей 78 Закона.

6. Размер стоимости чистых активов хозяйственного общества является важным показателем, характеризующим финансовое состояние хозяйственного общества, и влияющим на принятие решения инвесторами и иными заинтересованными лицами. Уменьшение размера стоимости чистых активов в отдельных случаях влечет наступление неблагоприятных последствий для общества (уменьшение размера уставного фонда либо ликвидацию).

В этой связи, а также в целях **упорядочивания вопросов, связанных с необходимостью соблюдения соотношения стоимости чистых активов хозяйственного общества и уставного фонда**, законопроектом определены конкретные сроки соответствующих процедур:

во-первых, установлен шестимесячный срок, в течение которого хозяйственное общество обязано уменьшить свой уставный фонд до размера, не превышающего стоимости его чистых активов, если по окончании второго и каждого последующего финансового года стоимость чистых активов хозяйственного общества окажется менее уставного фонда;

во-вторых, установлен двенадцатимесячный срок, в течение которого акционерное общество обязано принять решение о ликвидации, если по результатам второго и каждого последующего финансового года размер стоимости чистых активов окажется менее размера минимального уставного фонда. Аналогичный срок установлен в отношении обществ с ограниченной ответственностью;

в-третьих, установлено требование о необходимости включения информации о размере стоимости чистых активов хозяйственного общества в перечень информации, установленной частью восьмой статьи 39 Закона, если по результатам второго и каждого последующего финансового года стоимость чистых активов хозяйственного общества окажется менее размера уставного фонда.

7. В рамках реализации пункта 82 Комплекса мер по реализации Программы социально-экономического развития Республики Беларусь на 2016 – 2020 годы, утвержденного постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 12.01.2017, а также пункта 16 плана мероприятий по реализации рекомендаций группы экспертов МВФ и Всемирного банка по итогам Программы оценки финансового сектора Республики Беларусь, утвержденной Премьер-министром 27.02.2017 № 39/520-20/57, законопроектом предусмотрено **создание механизма, позволяющего реструктуризировать долги хозяйственных обществ.**

Данное нововведение предусматривает в статье 29 Закона возможность зачета денежных требований участников и иных кредиторов хозяйственного общества при оплате акций дополнительного выпуска акционерного общества (дополнительных вкладов в уставный фонд общества с ограниченной ответственностью). Конвертация денежных требований в акции (доли) осуществляется:

в акционерном обществе – путем закрытого размещения акций дополнительного выпуска;

в обществе с ограниченной ответственностью – по решению общего собрания участников, принятому всеми участниками единогласно.

Указанный механизм законодательно закреплен в большинстве европейских государств, в которых существует такая процедура реструктуризации задолженности. Ряд стран (Кипр, Франция, Италия, Греция, Испания, Польша) в настоящее время активно преобразовывают законодательство с тем, чтобы разрешить такой обмен. Кроме того, в ЕС изменяется законодательство в направлении расширения возможностей небанковских организаций – компаний по управлению активами – владеть и управлять портфелями проблемных долгов, имея возможность конвертировать их в акции (т.е. становиться из «портфельного» кредитора «портфельным» инвестором).

Пробел в национальном законодательстве в отношении обмена долгов на акции (доли) является препятствием в решении вопроса проблемных долгов. В условиях нестабильности рынков проблема со своевременным исполнением контрактов будет обостряться, если государство не принимает соответствующих предупредительных мер, развивая всевозможные способы превращения долгов в иные виды обязательств или инструменты. Наличие инфраструктуры «конвертация – компании» позволит обеспечить определенность на кредитных рынках и, таким образом, снизить стоимость кредитных ресурсов.

8. В целях расширения дополнительных механизмов, позволяющих стабилизировать финансово-хозяйственную деятельность хозяйственного общества законопроект предусматривает **возможность**

внесения вкладов в имущество хозяйственного общества участниками общества, которые не изменяют размера уставного фонда и размер долей (акций) участников. Данный инструмент в зависимости от решения участников может носить как обязательный (для ООО и ЗАО), так и добровольный характер (для всех хозяйственных обществ). Обязательность внесения вкладов должна быть предусмотрена уставом хозяйственного общества, в котором определяется максимальная стоимость вкладов, порядок внесения вкладов, ограничения, связанные с внесением вкладов. Внесение вкладов, носящих обязательный характер, осуществляется на основании решения общего собрания участников. Что касается добровольного внесения вкладов в имущество общества, то такие вклады могут быть внесены в любое время участником хозяйственного общества на основании договора.

Предлагаемое нововведение позволит оперативно направлять на развитие хозяйственного общества денежные средства либо иное имущество и при этом внесение вкладов не влечет за собой изменение размера уставного фонда, соотношение долей участников и не требует последующего возврата такого имущества участнику. Данный механизм наиболее актуален для хозяйственных обществ (преимущественно ООО, ОДО) с небольшим количеством участников в тех случаях, когда участники заинтересованы в развитии общества, но не преследуют цели наращивания своей доли.

Предлагаемый механизм имеет ряд преимуществ:

во-первых, в результате внесения вкладов в имущество общества не изменяются размер и номинальная стоимость акций (долей его участников), и, соответственно, не увеличивается уставный фонд. Следовательно, минимизируются риски, связанные с превышением размера уставного капитала над чистыми активами общества;

во-вторых, не требуется внесения изменений в уставы хозяйственных обществ и соответствующей государственной регистрации изменений;

в-третьих, сводится к минимуму возможность возникновения конфликта интересов участников, поскольку при такой передаче не затрагиваются вопросы соотношения долей участников.

Поскольку указанный инструмент особенно актуален для хозяйственных обществ, нуждающихся в дополнительных инвестициях, и являющихся, как правило, неплатежеспособными, законопроектом предлагается установить, что в налоговом учете у хозяйственного общества, которому передается вклад, не возникает облагаемого внереализационного дохода. В этой связи вносятся соответствующие дополнения в пункт 4 статьи 128 Налогового кодекса.

9. Законопроектом предлагается **исключить вопрос об утверждении годовых отчетов, годовой бухгалтерской (финансовой) отчетности хозяйственного общества (данных книги учета доходов и расходов) из исключительной компетенции общего собрания участников** с тем, чтобы данный вопрос мог быть отнесен уставом хозяйственного общества к компетенции совета директоров (наблюдательного совета).

Необходимость такой корректировки полномочий высшего органа управления продиктована следующим. Обычные участники:

чаще всего не располагают компетенциями, необходимыми для оценки такой отчетности;

не располагают доступом к первичным бухгалтерским документам. Они могут судить о достоверности и полноте бухгалтерской (финансовой) отчетности только на основании аудиторского заключения и заключения ревизионной комиссии.

В этой связи вопрос об утверждении годовой бухгалтерской (финансовой) отчетности превращается для акционеров в вопрос доверия к аудитору и ревизионной комиссии. Участники не несут ответственности за достоверность и полноту утвержденной ими годовой бухгалтерской (финансовой) отчетности, а государственные органы, в которые направляется такая отчетность, не проверяют факт ее утверждения на общем собрании участников. Таким образом, процедура утверждения годовой бухгалтерской (финансовой) отчетности в большинстве случаев носит формальный характер и не несет фактических правовых последствий для общества. Совет директоров (наблюдательный совет), одной из основных функций которого является контроль за деятельностью исполнительных органов, в рамках своих полномочий, профессиональных навыков и знаний в состоянии оценить полноту, точность и достоверность бухгалтерской (финансовой) отчетности.

Вместе с тем необходимо отметить, что годовой отчет и годовая бухгалтерская (финансовая) отчетность – важный источник информации для участников. Поэтому ею **дополнен перечень информации, которая в обязательном порядке предоставляется участникам хозяйственного общества** за двадцать дней до проведения годового общего собрания участников.

В связи с данным нововведением скорректированы статьи 60 и 61 Закона. В случае, когда вопрос утверждения годовой (бухгалтерской) отчетности в соответствии с уставом хозяйственного общества относится к компетенции совета директоров (наблюдательного совета) заключение ревизионной комиссии и аудиторское заключение вносятся на рассмотрение совета директоров (наблюдательного совета).

10. Предусмотренное частью первой статьи 36 Закона деление общих собраний участников на очередные и внеочередные фактически не соответствует сложившейся практике. Хозяйственные общества проводят годовые общие собрания участников, требования о порядке и сроках проведения которых установлены Законом. Иные собрания считаются внеочередными и проводятся в порядке, установленном для проведения внеочередных собраний. Для хозяйственных обществ не представляет практического интереса такой механизм как очередные собрания, срок проведения которых должен быть определен уставом. В этой связи предлагается **исключить деление общих собраний участников на очередные и внеочередные**, закрепив при этом сложившуюся практику проведения годовых и внеочередных общих собраний участников.

11. В целях урегулирования процедурных механизмов внесения участниками хозяйственного общества предложений о выдвижении кандидатов в состав органов управления и контроля при проведении внеочередного собрания в статью 38 Закона вносится дополнение, предусматривающее **определение уполномоченным органом даты окончания приема предложений в повестку дня внеочередного общего собрания участников и предложений о выдвижении кандидатов в органы управления** и контроля хозяйственного общества, если в повестке дня общего собрания участников указаны такие вопросы.

12. Надлежащее и своевременное уведомление участников хозяйственного общества о проводимом общем собрании участников гарантирует соблюдение их прав на участие в управлении деятельностью хозяйственного общества. Немаловажным для участников является наличие достаточного временного периода для подготовки к собранию и принятию взвешенных и продуманных решений. С этой целью в законопроекте предлагается закрепить срок уведомления участников:

- о предстоящем годовом общем собрании участников – не менее чем за тридцать дней до проведения собрания участников;

- о предстоящем внеочередном общем собрании участников – не менее чем за десять дней до проведения собрания;

- о предстоящем внеочередном общем собрании участников, повестка дня которого включает вопрос об избрании членов совета директоров (наблюдательного совета) простым большинством голосов – не менее чем за двадцать дней до проведения собрания, а кумулятивным голосованием – не менее чем за пятьдесят дней, если меньший срок не предусмотрен уставом общества.

13. Предусмотренная Законом возможность для акционерных обществ (с числом участников менее тысячи) выбора способов голосования при избрании членов совета директоров (наблюдательного совета) простым

большинством голосов или кумулятивным голосованием, на практике приводит к тому, что многие общества предусматривают в своих уставах положения, согласно которым избрание членов совета директоров (наблюдательных советов) может осуществляться как простым голосованием, так и кумулятивным. При отсутствии четкого законодательного закрепления правила о возможности использования только одного из возможных вариантов голосования вызывает на практике трудности правоприменительного характера, в том числе возникновение споров между акционерами общества и уполномоченным органом относительно порядка выбора способа голосования.

В этой связи законопроектом предлагается статью 45 Закона дополнить нормой, предусматривающей, что уставом хозяйственного общества **может быть определен только один из предусмотренных Законом вариантов принятия решения по вопросам избрания членов совета директоров (наблюдательного совета).**

14. Поскольку общее собрание участников хозяйственного общества может проводиться в заочной форме, законопроектом предлагается скорректировать в этой части нормы, касающиеся порядка оглашения результатов голосования и составления по результатам проведения общего собрания участников протокола.

15. В статье 48 Закона детализируется порядок предъявления требования о проведении внеочередного общего собрания участников, установлена форма и содержание предъявляемого требования.

16. Ряд нововведений законопроекта направлены на **совершенствование состава и структуры совета директоров (наблюдательного совета).**

Во-первых, законопроектом вводятся дополнительные критерии определения независимости членов совета директоров (наблюдательного совета), в связи с чем, скорректированы нормы статьи 57 Закона. На практике применение института независимого директора вызывает затруднение у хозяйственных обществ, в том числе из-за отсутствия правового регулирования данного вопроса. Вместе с тем привлечение к процессу управления хозяйственными обществами профессионалов, независимых в своих суждениях, является одним из основных инструментов повышения качества принятия решений советом директоров (наблюдательным советом). Кроме этого, статья дополнена нормой о возможности закрепления уставом хозяйственного общества количества независимых директоров (при этом аналогичная норма в статье 84 Закона исключена).

Во-вторых, законопроектом предусматривается возможность формирования комитетов при совете директоров (наблюдательном совете).

Порядок формирования и работы которых, количество, полномочия, а также количественный состав членов данных комитетов определяется уставом и (или) локальным нормативным правовым актом, утвержденным советом директоров (наблюдательным советом).

В-третьих, в статью 51 Закона введена норма, предусматривающая, что положения устава и (или) локального нормативного правового акта хозяйственного общества, ограничивающие избрание участника хозяйственного общества в состав совета директоров (наблюдательного совета), ничтожны. Введение данной нормы обусловлено участвовавшими случаями обращений участников хозяйственных обществ в связи с тем, что уставами хозяйственных обществ установлен запрет на возможность избрания участника общества (вне зависимости от количества принадлежащих ему акций (долей)) в состав совета директоров (наблюдательный совет), если он не является работником общества. Таким образом, отдельные хозяйственные общества не допускают к процессу управления сторонних лиц, а формирование стратегического органа управления происходит из числа зависимых от исполнительного органа лиц.

В-четвертых, четко зафиксирован срок полномочий избранного состава совета директоров (наблюдательного совета), тем самым ликвидирован правовой пробел в части регулирования вопросов, возникающих в случае непроведения годового общего собрания участников в сроки, установленные Законом. В таких случаях полномочия предыдущего состава совета директоров (наблюдательного совета) действуют только в части созыва годового общего собрания участников.

В-пятых, законопроектом предусматривается обязательность включения в устав положений, определяющих требования к квалификационным, профессиональным и иным качествам кандидатов в члены совета директоров (наблюдательный) совет. В настоящее время в подавляющем большинстве хозяйственных обществ (особенно акционерных) сложилась негативная практика, связанная с отсутствием четко определенной политики в части формирования совета директоров (наблюдательного совета). При отсутствии каких-либо требований к кандидатам в данный орган управления избираются зачастую «случайные» лица, не обладающие необходимыми профессиональными навыками, опытом и знаниями. Аналогичная норма предусмотрена в части требований, предъявляемых к членам ревизионной комиссии (ревизору).

17. Статья 52 Закона **дополнена нормами, определяющими порядок инициирования созыва заседания совета директоров (наблюдательного совета)**. Право на инициирование такого созыва предоставлено председателю совета директоров (наблюдательного совета),

исполнительному органу, члену совета директоров (наблюдательного совета), ревизионной комиссии (ревизора), аудиторской организации (аудитора – индивидуального предпринимателя), а также иным лицам, определенным уставом хозяйственного общества. Установлен срок, в течение которого должно быть проведено заседание совета директоров (наблюдательного совета), инициируемое по требованиям вышеуказанных лиц. Определен также период, в течение которого должен быть составлен протокол заседания совета директоров (наблюдательного совета).

18. Нововведением является **закрепление в законопроекте возможности судебного оспаривания решений совета директоров (наблюдательного совета)**, которая предоставляется члену совета директоров (наблюдательного совета), не принимавшему участие в голосовании или голосовавшему против принятия решения, а также участнику хозяйственного общества, если данное решение принято с нарушением требований, предусмотренных Законом и иным законодательством или уставом общества нарушены права и (или) законные интересы вышеуказанных лиц. Предусмотрены также случаи, когда оспариваемое решение суд вправе оставить в силе.

19. В настоящее время Закон не относит близких родственников представителя государства к аффилированным лицам хозяйственного общества. Вместе с тем сам представитель государства является аффилированным лицом хозяйственного общества, то есть законодатель предполагает, что представитель государства может быть заинтересован в совершаемой хозяйственным обществом сделке. Кроме того, представитель государства формирует свою позицию, которую согласовывает орган владельческого надзора, исходя из собственного мнения и суждения, а по отдельным вопросам представитель государства вправе самостоятельно выбирать вариант голосования. Таким образом, хотя представитель государства проводит политику государства, его назначившего, нельзя упускать из внимания его возможности и личное влияние на процесс принятия решений органами управления хозяйственного общества. Исходя из этого, представляется целесообразным **включить в число аффилированных лиц хозяйственного общества близких родственников представителя государства**. Тем более, что практика применения статьи 56 Закона показывает, что хозяйственные общества включают близких родственников представителя государства в число аффилированных лиц общества.

20. В статье 56 установлен срок, в течение которого аффилированное лицо хозяйственного общества должно уведомить о приобретенных им акциях (долях) этого общества. Установлено также, что

аффилированное лицо хозяйственного общества несет перед этим обществом ответственность в случае причинения имущественного ущерба в результате непредставления по вине аффилированного лица информации или несвоевременного ее представления.

21. В целях урегулирования вопросов в части определения взаимосвязанности сделок с однородными обязательствами, совершаемых с участием одних и тех же лиц, законопроектом **определен конкретный период (двенадцать месяцев)**, если иной срок не предусмотрен уставом хозяйственного общества. Указанное дополнение вызвано необходимостью устранения имеющихся на практике затруднений хозяйственных обществ в части самостоятельного решения данного вопроса (имеют место случаи, когда хозяйственные общества вообще не устанавливают уставами соответствующий период).

Кроме этого, в отношении крупных сделок законопроект предусматривает возможность передачи полномочий на принятие решения о внесении изменений в условия крупной сделки исполнительному органу.

22. В статье 57 **расширен перечень случаев, при которых не требуется решения о совершении сделок с заинтересованностью аффилированных лиц**, а именно:

при приобретении акций в порядке, предусмотренном статьями 77 и 78 Закона. Данные случаи связаны с обстоятельствами, когда акционер – продавец акций, хоть и заинтересован в продаже своих акций, однако существенные условия продажи акций определены ранее решением собрания;

при передаче участниками хозяйственного общества имущества в собственность общества, не влекущего увеличение уставного фонда хозяйственного общества.

23. Законопроектом в статье 57 уточняется срок раскрытия информации о сделках, в совершении которых имеется заинтересованность аффилированных лиц хозяйственного общества, поскольку существующая в названной статье формулировка «в возможно короткий срок, необходимый для совершения указанных действий» неоднозначна в толковании и вызывает затруднения в практике применения.

24. Расширен перечень документов хозяйственного общества, в который включены уведомления о заключенных акционерных соглашениях (договорах об осуществлении прав участников общества с ограниченной ответственностью), а также списки лиц, заключивших такие соглашения (договоры).

25. В целях реализации права участников хозяйственного общества на получение информации о деятельности хозяйственного общества в статье 64 установлено право участников требовать

предоставления информации, содержащейся в документах хозяйственного общества, при этом право на ознакомление с документами бухгалтерского учета и бухгалтерской (финансовой) отчетности (книгой учета доходов и расходов), а также с протоколами заседаний совета директоров (наблюдательного совета) и коллегиального исполнительного органа ограничено. Такую информацию вправе получить участники, являющиеся в совокупности владельцами десяти и более процентов акций (долей) хозяйственного общества, если уставом хозяйственного общества не предусмотрено меньшее количество акций (долей). Также установлен срок, в течение которого хозяйственное общество предоставляет участнику запрашиваемую по его требованию информацию.

26. В отношении закрытых акционерных обществ законопроектом предусматриваются следующие нововведения:

отмена ограничения в отношении количества акционеров;

отмена обязательности преимущественного права покупки акций, отчуждаемых акционерами закрытого акционерного общества. Обществам предоставляется право по собственному усмотрению предусматривать своими уставами такую возможность.

Следует отметить, что в настоящее время законодательство о хозяйственных обществах для хозяйственных обществ с числом участников более 50 не предусматривает иной организационно-правовой формы, нежели открытое акционерное общество. Вместе с тем открытая форма акционерного капитала предполагает публичность со всеми вытекающими особенностями (большой объем раскрываемой информации, необходимость следовать стандартам корпоративного управления, императивное регулирование обращения ценных бумаг и др.). При этом подавляющее большинство открытых акционерных обществ не ведут активной работы по привлечению инвестиций с использованием долевых инструментов рынка ценных бумаг. Для таких акционерных обществ законодательные требования, направленные на защиту прав инвесторов, излишни и обременительны.

Справочно: На 1 января 2017 года количество акционерных обществ составило 4628, из них открытых акционерных обществ – 2387. При этом в 2016 году рыночные цены рассчитывались по акциям лишь 63 открытых акционерных обществ (в 2010 году – 61).

Предлагаемые законопроектом нововведения, принципиально не меняя деление акционерных обществ на открытые и закрытые, позволят открытым акционерным обществам (с любым количеством акционеров) самостоятельно изменить свой «публичный статус», в том случае, если такое общество не заинтересовано в публичности и не стремится к активному привлечению инвестиций.

В целях восполнения правовых пробелов, связанных с отменой обязательности преимущественного права в закрытых акционерных обществах, проектом Закона предусмотрена переходная норма, закрепляющая сохранение преимущественного права покупки акций, продаваемых акционерами закрытого акционерного общества, в отношении тех закрытых акционерных обществ, которые не привели положения устава в соответствии принятыми нормами.

27. В целях защиты прав акционеров – владельцев привилегированных акций – в статье 71 Закона регламентируется порядок принятия решения общим собранием акционеров, в котором вправе участвовать указанные акционеры.

28. Законопроектом предусматривается регулирование ситуаций, при которых акционеры в силу определенных обстоятельств не получили дивиденды. Такой акционер вправе обратиться с требованием о выплате невостребованных дивидендов в течение трех лет с даты принятия решения об их выплате, если больший срок не установлен уставом акционерного общества. По истечении такого срока объявленные и невостребованные дивиденды восстанавливаются в составе нераспределенной прибыли акционерного общества, а обязанность по их выплате прекращается. Кроме этого урегулированы последствия прекращения обстоятельств, препятствующих выплате дивидендов.

29. Нововведением является включение в Закон норм, направленных на повышение эффективности деятельности членов органов управления, а также иных работников хозяйственного общества. **Законопроектом предлагается закрепить возможность безвозмездной передачи или продажи акций (долей) членам органов управления и иным должностным лицам хозяйственного общества в целях мотивации и личной заинтересованности указанных лиц в развитии хозяйственного общества.**

Реализация механизмов личной заинтересованности (участие в так называемых опционных программах) осуществляется посредством заключения с вышеуказанными лицами гражданско-правовых договоров, предусматривающих условия приобретения акций общества.

Приобретение акций акционерных обществ лицами, с которыми заключены соответствующие договоры, осуществляется посредством:

– продажи (безвозмездной передачи) акций, находящихся в распоряжении общества. Для реализации данного способа статья 77 Закона дополняется соответствующей целью, на которую могут использоваться акции, приобретенные обществом по решению самого общества. Данное нововведение потребует соответствующей корректировки Указа Президента Республики Беларусь от 28 апреля 2006 года № 277 «О некоторых вопросах регулирования рынка ценных бумаг». Кроме этого

законопроектом предусмотрена возможность (если это определено уставом общества) формирования из чистой прибыли специального фонда для приобретения обществом акций собственного выпуска. Данный способ реализации акций, позволяющий мотивировать деятельность топ-менеджмента, имеет существенные преимущества: во-первых, не требуется проведения дополнительных эмиссий (что в свою очередь не влечет необходимости увеличения уставного фонда и изменения процентного соотношения количества акций, принадлежащих акционерам; во-вторых, акции, находящиеся на балансе общества, которые не могут быть реализованы государству (инвестору) либо пропорционально распределены среди акционеров, могут быть предметом опциона;

– продажи (безвозмездной передачи) акций закрытого выпуска, если это предусмотрено уставом общества. Для этих целей в статью 76 Закона вносятся соответствующие дополнения, предусматривающие возможность участия в закрытой подписке лиц, с которыми заключены соответствующие договоры.

Для обществ с ограниченной ответственностью и дополнительной ответственностью также предусматривается возможность продажи или безвозмездной передачи долей (части долей) членам органов управления, а также иным работникам общества по решению общего собрания участников, принятого единогласно всеми участниками. Реализация данного права осуществляется в отношении долей (части долей), приобретенных самим обществом.

Привлекательность данного инструмента мотивации членов органов управления и иных работников хозяйственного общества обусловлена рядом факторов:

во-первых, мотивационные механизмы являются эффективным средством минимизации конфликта интересов членов органов управления компании и ее акционеров (участников), поскольку приводят их к общему знаменателю – собственности на бизнес. Часть дохода указанных лиц превращается в предпринимательский доход: такое лицо разделяет наравне с собственником риск кратковременного снижения прибыли, чтобы в будущем достигнуть более высокого дохода. Члены органов управления (наемные работники) становятся заинтересованными в развитии компании в долгосрочной перспективе;

во-вторых, позволяет обществу перенести часть затрат на оплату труда (выплату вознаграждения) на будущий период, привязав ее к достижению ключевых показателей развития бизнеса.

30. Часть первая статьи 77 приводится в соответствии с нормами Указа Президента Республики Беларусь от 3 марта 2016 года № 84 «О вопросах эмиссии и обращения акций с использованием иностранных

депозитарных расписок» в части **расширения целей приобретений акций акционерного общества по решению акционерного общества**. Приобретенные акционерным обществом акции могут быть переданы иностранному или международному юридическому лицу, эмитирующему иностранные депозитарные расписки, для продажи акций с использованием иностранных депозитарных расписок.

31. В целях реализации и защиты прав акционеров при осуществлении процедуры выкупа акций по требованию акционеров в статье 78 Закона предусматривается ряд нововведений.

Устанавливается срок, в течение которого составляется список акционеров, акции которых должны быть выкуплены обществом по требованию акционеров. Данный срок не должен превышать пяти дней с даты принятия решения, влекущего за собой право акционеров требовать выкупа принадлежащих им акций.

Кроме этого, законопроект упорядочивает процедуру предъявления требований о проведении независимой оценки стоимости акций. В настоящее время Закон позволяет акционерам, владеющим в совокупности двумя и более процентами голосующих акций, предъявить требование о проведении независимой оценки стоимости акций, причем такое требование акционер может предъявить как до проведения собрания, так и во время его проведения. Данное обстоятельство ставит в затруднительную ситуацию акционерное общество, которое должно данное требование удовлетворить, а времени для проведения соответствующей оценки недостаточно. В таких случаях общество вынуждено откладывать проведение собрания акционеров на более поздний срок. Для урегулирования обозначенной ситуации предлагается установить срок, до которого акционеры вправе предъявить соответствующее требование, а именно: не позднее семи дней до даты проведения общего собрания акционеров. При этом предусматривается, что информация о порядке и сроках предъявления требований акционеров о проведении независимой оценки стоимости акций должна содержаться в извещении о проведении общего собрания участников.

Предусматриваются также сроки в части:

уведомления акционеров об их праве требовать выкупа акций;

предъявления требований либо их отзыва;

удовлетворения требований акционеров либо направления мотивированного отказа.

Вводится также дополнительная норма об обязанности уполномоченного органа утвердить отчет об итогах предъявления акционерами требований о выкупе принадлежащих им акций.

32. Совет директоров (наблюдательный совет) в акционерном обществе является центром принятия решений, от которого исходит формирование политики развития общества, системы корпоративного управления, соблюдения интересов общества и законных прав и интересов акционеров, урегулирования корпоративных конфликтов. Однако на практике указанные функции остаются без внимания акционерных обществ. Решение данных вопросов носит бессистемный характер. В этой связи предлагается дополнить компетенцию совета директоров (наблюдательного совета) акционерного общества указанными функциями.

33. В статьях 86 и 110 Закона предусмотрен срок, в течение которого должен быть проведен аудит бухгалтерской (финансовой) отчетности (данных книги учета доходов и расходов) по требованию акционеров (участников).

34. Отличительной особенностью белорусских открытых акционерных обществ является информационная закрытость. Большинство открытых акционерных обществ, ограничиваясь лишь обязательными требованиями, не прилагают усилий к раскрытию большего объема информации. Между тем и акционеру, и потенциальному инвестору интересен не только финансовый результат за отчетный период, но и наличие в компании сформированных бизнес-идей и долгосрочной стратегии. Раскрытие такой стратегии – возможность показать свой потенциал и поддержать соответствующий имидж компании.

Исходя из этого, законопроектом в рамках реализации положений Программы социально-экономического развития Республики Беларусь на 2016 – 2020 годы в части повышения прозрачности деятельности открытых акционерных обществ **предусмотрено обязательное ежегодное раскрытие стратегий их развития** в печатных средствах массовой информации, определенных уставами этих обществ, и (или) размещений на их сайтах в сети Интернет.

35. В целях защиты прав участников обществ с ограниченной ответственностью при выплате распределенной части прибыли в законопроекте предусмотрен максимальный срок, в течение которого общество выплачивает приходящуюся на долю участника часть прибыли. Кроме этого, предусматривается урегулирование ситуации неполучения участником в установленный срок части прибыли.

36. В целях устранения правовой неопределенности при толковании норм статьи 97 Закона и статьи 92 Гражданского кодекса в части отчуждения участником общества с ограниченной ответственностью своей доли (части доли) одному или нескольким участникам этого общества законопроектом предусмотрена необходимость получения согласия других

участников общества, если иное не предусмотрено уставом общества. При этом порядок получения такого согласия должен быть определен уставом.

37. В пункт 2 статьи 64 Гражданского кодекса вносится изменение, направленное на урегулирование коллизии между данной нормой и частью четвертой статьи 103 Закона, которая носит императивный характер. Однако пункт 2 статьи 64 Гражданского кодекса позволяет хозяйственным обществам устанавливать уставом общества иной порядок выплаты в случае выхода (исключения) участника. Для урегулирования данного вопроса предлагается право устанавливать иной порядок выплат предоставить только хозяйственным товариществам.

38. В заключительных положениях проекта Закона содержатся положения, направленные на приведение уставов хозяйственных обществ в соответствии с положениями законопроекта. Предусматривается, что соответствующие изменения и дополнения в уставы должны быть внесены при первом после вступления в силу законопроекта внесении изменения и (или) дополнений.

В целом предлагаемые законопроектом нововведения позволят:

использовать новые формы инвестирования и возможности для финансового оздоровления хозяйственных обществ;

создать условия для долгосрочной мотивации работников хозяйственного общества;

обеспечить повышение прозрачности хозяйственных обществ;

улучшить практику корпоративного управления;

усилить защиту прав акционеров;

повысить рейтинг Республики Беларусь в отчете Всемирного банка «Ведение бизнеса».

Заместитель Министра экономики

Д.Ф.Матусевич