

БЮЛЛЕТЕНЬ ANSV

СПЕЦИАЛЬНЫЙ ВЫПУСК



ANSV Partners: legal services

Build. 1, 9 Vasnetsov lane,
Moscow, Russia, 129090

T: +7 495 646 81 76
F: +7 495 646 81 76

contacts@ansvpartners.com
www.ansvp.com

LEGALНЫЕ ОТНОШЕНИЯ С БИЗНЕС-ПАРТНЕРОМ

ИЛИ ПЯТЬ НЮАНСОВ АКЦИОНЕРНОГО СОГЛАШЕНИЯ

С 2009 года российский правопорядок узаконил возможность заключения акционерных соглашений¹, дал им судебную защиту. Практика заключения акционерных соглашений была и ранее с определенными ограничениями востребована на рынке. Теперь же российский бизнес, может использовать новеллу законодательства, постепенно расширяет сферу его применения.

I. ЗАЧЕМ ЗАКЛЮЧАТЬ акционерные соглашения (соглашения участников)?

Инвестируя средства (в том числе трудовые ресурсы) в совместный бизнес предприниматель должен быть уверен в своих правах на результат от таких инвестиций, уверен в том, что партнеры будут вести себя в соответствии с его ожиданиями и заранее достигнутыми договоренностями. К сожалению, только доверием не добиться необходимого результата, поскольку спустя время прошлые договоренности между партнерами забываются и подменяются на иные, возможно менее выгодные соинвестору. Однако на выручку в данной ситуации может прийти договорный механизм. Речь идет об акционерном соглашении.

В акционерном соглашении обычно предусматривают условия о:

- голосовании определенным образом по определенным вопросам на общем собрании;
- порядке согласования вариантов голосования с другими участниками;

¹ Здесь и далее для удобства изложения под акционерными соглашениями понимаются также договоры об осуществлении прав участников ООО.

- ограничении оборота акций/долей при определенных условиях;
- обязанности продать акции/доли при определенных обстоятельствах и/или по согласованной цене (опцион-колл, опцион-пут);
- ответственности за нарушение акционерного соглашения;
- направлениях деятельности компании;
- действии соглашения в случае выбытия одной из сторон и возможности присоединения новых участников к соглашению;
- разрешении тупиковых ситуаций (так называемых «дедлоков»);
- арбитражной оговорке;
- иных условия о порядке осуществления участниками своих прав.

Таким образом, предприниматели могут «скроить» фирму с учетом своих договоренностей, специфики бизнеса и роли каждого инвестора в общем бизнесе. При этом нарушившего соглашение участника можно наказать рублем.

II. КТО СТОРОНА акционерного соглашения?

В зарубежной практике сторонами акционерного соглашения, помимо самих участников (акционеров), обычно бывает само общество, а также заинтересованные третьи лица, такие как потенциальные инвесторы, косвенные акционеры, то есть акционеры участника общества.

Российское законодательство не дает детального разъяснения по этому вопросу. Вместе с тем, проанализировав нормы корпоративного

законодательства, юристы **ANSV Partners: legal services** склоняются к тому, что имеются неблагоприятные правовые риски в случае включения в состав сторон акционерного соглашения кого-либо, кроме участников. Закон говорит, что соглашение определяет порядок осуществления уже имеющихся прав участников, т.е. может быть заключено только между ними.

III. КАКИЕ УСЛОВИЯ следует включить в акционерное соглашение?

Ниже приводятся типичные условия акционерных соглашений с точки зрения их целесообразности и исполнимости по российскому праву.

Условия о голосовании определенным образом и о согласовании вариантов голосования с другими участниками:

В первую очередь следует учесть, что даже в зарубежных правовых порядках принудить участника проголосовать определенным образом представляется достаточно сложным, а в некоторых случаях невозможным.

Тем не менее, каждая сторона заинтересована голосовать в соответствии с условиями заключенного акционерного соглашения, поскольку в последнем устанавливаются меры гражданско-правовой ответственности – как правило, неустойка или выплата определенной зачастую весьма значительной компенсации.

Кроме того, в привязке к порядку голосования могут быть установлены опционы или другие ковенантные условия, которые дополнительно стимулируют сторон надлежащим образом исполнять свои обязанности по акционерному соглашению.

Условия об обороте акций и долей:

В соответствии с таким условием можно предусмотреть, что участники не вправе продавать акции/доли при определенных обстоятельствах или до выполнения согласованных условий, например, уровня прибыли и т.п. Также можно предусмотреть, обязанность всех участников продать акции/доли внешнему инвестору при определенных условиях. Допустимо предусмотреть специальную процедуру продажи/покупки акций/долей.

Для сделок между сторонами соглашения разумно также предусмотреть цену на акции/доли или порядок определения такой цены.

В отношении акционерных обществ при разработке акционерного соглашения нужно учитывать нормы об обязательном предложении и принудительном выкупе, поскольку условия

соглашения не могут изменять положения закона.

Условия о действии соглашения в случае выбытия одной из сторон и возможности присоединения новых участников к соглашению:

Акции/доли могут перейти к другим лицам, поэтому состав участников общества неизбежно подвержен изменениям. Как следствие возникает вопрос, а имеет ли смысл прежняя договоренность при новом составе участников или ином соотношении акций/долей?

В связи с этим в соглашении имеет смысл определить его судьбу при наступлении указанных обстоятельств. Так, необходимо предусмотреть или прекращение действия соглашения в полном объеме, или предоставление новому участнику права присоединиться к соглашению, а в случае его отказа – прекращение соглашения или сохранение его действия между оставшимися сторонами (в случае, если соглашение заключается между более чем двумя участниками).

Условия о разрешении тупиковых ситуаций

В соглашениях акционеров часто предусматривают условия о разрешении тупиковых ситуаций, то есть тех ситуаций, когда участники не могут сойтись в едином мнении по какому-либо принципиальному вопросу, что приводит к невозможности принять необходимое для общества решение.

Во-первых, в соглашении следует четко определить, какие ситуации следует понимать как тупиковые. Во-вторых, предусмотреть механизмы их разрешения.

Так, часто участники предусматривают создание специальных согласительных комиссий или передают конфликт на разрешение независимых арбитров, кандидатуры которых выбираются в заранее согласованном порядке.

Возможен вариант, когда стороны договариваются в соглашении о выкупе своей доли/акций другой стороной или о том, что арбитр, рассмотрев цены предложений каждого из участников, обязывает других продать долю/акции участнику, назвавшему самую высокую цену.

Арбитражная оговорка

Часто сторонам выгодно решить возникшие разногласия с помощью третейского суда, что позволяет сделать включение в текст соглашения арбитражной оговорки.

Третейский суд позволяет избежать гласности разбирательства, ускорить процесс, а также

избежать излишнего формализма государственных судов.

IV. КАК ЗАЩИТИТЬ свои права по соглашению?

Стороне соглашения доступны все предусмотренные гражданским законодательством способы защиты.

Всегда допустимо взыскание убытков, причиненных нарушением соглашения.

Однако наименее сложным способом защиты является взыскание неустойки (компенсации), хотя она может быть уменьшена судом, при условии, что нарушитель докажет явное несоответствие размера неустойки и убытков.

Признание недействительными сделок общества, заключенных в противоречие с условиями акционерного соглашения, представляется маловероятным. Во-первых, общество не является обязанным по соглашению. Во-вторых, сделки участников с долями/акциями вопреки соглашению могут быть признаны недействительными только, если контрагент знал о запрещающем условии акционерного соглашения, а также в случае, если такая сделка повлекла неблагоприятные последствия для общества

Принудить исполнить в натуре определенные обязательства, как то проголосовать определенным образом, также не является возможным.

V. КАК СООТНЕСТИ условия соглашения и устав?

Известная [ANSV Partners: legal services](#) практика свидетельствует о том, что условия соглашения не могут противоречить императивным нормам

корпоративного законодательства, а могут лишь дополнять их.

Таким образом, рекомендуется максимально использовать диспозитивные нормы, предусматривая в уставе все доступные для выбора положения. Соглашение же должно дополнять нормы устава, предусматривая более подробные механизмы. В уставе следует ссылаться в некоторых случаях на возможность урегулирования тех или иных вопросов акционерным соглашением.

27.04.2010

Материал подготовили юристы юридической фирмы ANSV Partners: legal services.

[ANSV Partners: legal services](#) обращает Ваше внимание на то, что сведения, содержащиеся в настоящем Бюллетене ANSV, не претендуют на полноту во всех существенных аспектах, поскольку сделать это не позволяет формат документа. В связи с этим, при заключении Вами акционерного соглашения (соглашения участников) мы настоятельно рекомендуем Вам обращаться за дополнительной консультацией.

За дополнительной информацией обращайтесь в ANSV Partners: legal services.

тел/факс +7 495 646 81 76
contacts@ansvpartners.com
www.ansvp.com.