

Новое корпоративное законодательство Великобритании: Companies Act 2006

Введение

Корпоративное право Великобритании – одно из старейших в мире. Начиная с XVII века в Великобритании начали создаваться акционерные компании. В то время каждая компания создавалась отдельным актом парламента или королевским указом. 1844 году был введен регистрационный порядок создания компаний, а в 1855 году акционеры компании получили право на ограниченную ответственность. В 1862 положения корпоративного права были кодифицированы в единый Закон о компаниях (Companies Act). Он и стал прародителем всех последующих версий корпоративного законодательства Соединенного Королевства, а также его многочисленных колоний и зависимых территорий, в том числе большинства ныне существующих офшорных зон. В дальнейшем Закон о компаниях многократно пересматривался, исправлялся, дополнялся и консолидировался. В частности, при вступлении Великобритании в Европейское экономическое сообщество (ныне Европейский союз, ЕС) в 1973 году в Закон о компаниях были внесены изменения для приведения его в соответствие с европейскими стандартами. В последующем в Закон о компаниях также неоднократно вносились изменения, направленные на имплементацию европейских директив. Последняя консолидированная версия Закона о компаниях была принята в 1985 году, после чего существенные изменения были внесены в 1989 году.

Начиная с 1998 года, Департамент торговли и промышленности Великобритании вел работу по подготовке реформы корпоративного законодательства. По мере разработки основные положения нового законодательства выносились на публичное обсуждение. В 2005 году проект закона был внесен в Парламент. После одобрения обеими палатами Парламента закон получил королевскую санкцию 8 ноября 2006 года. Несмотря на то, что закон официально опубликован, вступили в действие лишь отдельные его положения. Он будет вводиться в действие по частям, полное вступление в силу планируется к октябрю 2008 года.

Новый Закон о компаниях (Companies Act 2006) (Закон) – самый объемный нормативный акт в истории британского парламента. По настоянию общественности в него были включены не только новые положения корпоративного права, как это изначально предполагалось, но и все те положения Закона о компаниях 1985 года, которые сохранили свою силу, то есть закон представляет собой полный консолидированный текст. Закон содержит около 700 страниц, включая 1300 статей и 16 приложений.

В отличие от предыдущей версии корпоративного законодательства, Закон распространяется не только на собственно Великобританию (состоящую из Англии, Уэльса и Шотландии), но и на Северную Ирландию, то есть действует на территории всего Соединенного Королевства. Однако при этом за парламентариями Северной Ирландии сохраняется право изменить или даже полностью отменить данный закон применительно к своей территории. Закон также предусматривает возможность распространения действия некоторых его положений – относительно приобретения публичных компаний – на зависимые территории Великобритании: Остров Мэн и Нормандские острова (Гернси и Джерси), не являющиеся частью Соединенного Королевства.

Помимо ранее известных положений (в прежней или измененной редакции), Закон содержит ряд совершенно новых норм. Кроме того, он кодифицирует ряд норм, ранее существовавших лишь в

судебных решениях, в частности, относящихся к обязанностям директоров компаний. (Как известно, Великобритания – страна общего права, в которой судебный прецедент является источником права; писанный закон стоит выше судебного прецедента, но законодатель нередко инкорпорирует сформулированные судом нормы в новые законы.) Наконец, Закон имплементирует положения новых европейских директив о приобретении компаний¹ и об обеспечении прозрачности компаний,² ценные бумаги которых обращаются на регулируемых рынках.

По замыслу разработчиков, Закон написан так, чтобы облегчить жизнь прежде всего малому бизнесу. В связи с этим введен ряд существенных процедурных упрощений для частных компаний (в частности, отмена обязательной должности секретаря компании); кроме того, многие положения сформулированы по возможности доступным для непрофессионалов языком. В отношении публичных компаний никаких поблажек не предусмотрено, напротив, вводятся более жесткие требования, связанные с европейскими стандартами прозрачности. Отмечу также, что новый Закон, следуя веяниям времени, вводит возможность предоставления разного рода уведомлений по электронной почте или через интернет-сайт.

Таким образом, новый Закон о компаниях представляет собой довольно существенный шаг вперед в развитии корпоративного законодательства. Далее рассматриваются наиболее важные его положения (хотя, разумеется, этот краткий обзор не претендует на полноту).

Формы компаний

Новый Закон о компаниях сохраняет в неприкосновенности весь спектр разновидностей компаний, которые могут быть созданы в Великобритании.

Прежде всего компании делятся на компании с ограниченной ответственностью и компании с неограниченной ответственностью (участников). Ответственность участников может быть ограничена либо акциями, либо гарантией участников (ст. 3) (здесь и далее необозначенные ссылки – на Закон).

Далее, компания может быть либо частной, либо публичной. Тот факт, что компания публичная, отражается в ее свидетельстве о регистрации (certificate of incorporation). Для частной компании минимальный капитал не установлен, а для публичной составляет 50 тыс. фунтов. Как ясно уже из названия, только публичная компания может предлагать свои акции публично (ст.ст. 4, 761-763).

Еще одна, довольно экзотическая, корпоративная форма, впервые введенная в 2005 году, – «компания общественного интереса» (community interest company) (ст. 6). Эта форма предназначена для предприятий, которые используют свои активы и всю полученную прибыль для общественного блага (защита окружающей среды, общественный транспорт, социальное жилье и т.п.). Не следует смешивать компании общественного интереса с благотворительными организациями (которые имеют налоговые льготы).

¹ Directive 2004/25/EC of the European Parliament and of the Council of 21 April 2004 on takeover bids, OJ L 142, 30.4.2004, p. 12–23.

² Directive 2004/109/EC of the European Parliament and of the Council of 15 December 2004 on the harmonisation of transparency requirements in relation to information about issuers whose securities are admitted to trading on a regulated market and amending Directive 2001/34/EC, OJ L 390, 31.12.2004, p. 38–57.

Частные компании с ограниченной ответственностью можно опознать по слову «limited» или аббревиатуре «ltd.» в конце их наименования, а публичные компании с ограниченной ответственностью – по словам «public limited company» или аббревиатуре «p.l.c.». Для компаний, зарегистрированных в Уэльсе, допускаются валлийские эквиваленты (ст.ст. 58-59).

В Великобритании возможно также создание разного рода товариществ (general partnership, limited partnership, limited liability partnership), но они не регулируются Законом о компаниях.

Таким образом, организационно-правовые формы юридических лиц в Великобритании довольно существенно отличаются от тех, которые приняты в континентальной Европе, включая Россию (акционерные общества, общества с ограниченной ответственностью и др.). Если публичная компания с ограниченной ответственностью близка к континентальному акционерному обществу (открытому), то для частной компании с ограниченной ответственностью на континенте нет прямого аналога; можно сказать, что она сочетает различные черты закрытого акционерного общества и общества с ограниченной ответственностью.

Создание компании

Согласно новому Закону, как частная, так и публичная компания может быть создана одним или несколькими лицами (ст. 7). (Ранее для создания публичной компании требовалось не менее двух учредителей.) Для этого они подписывают учредительный договор (memorandum of association). Функции учредительного договора существенно сужены по сравнению с предыдущей версией Закона: теперь достаточно лишь указать, что учредители желают создать компанию, став ее участниками (в случае компании с акционерным капиталом - получив по крайней мере по одной акции) (ст. 8).

Учредительный договор вместе заявкой на регистрацию подается в регистрирующий орган. Заявка должна включать сведения о капитале компании (если таковой имеется), ее первых акционерах и должностных лицах (директорах, секретаре), адресе зарегистрированного офиса. Также прилагается копия устава, если таковой имеется (ст. 9). Получив все необходимые документы, регистрирующий орган выпускает сертификат инкорпорации (ст. 15). В будущем предполагается возможность перехода на регистрацию компаний через Интернет, для чего регистрирующему органу предоставлены полномочия по определению способа доставки документов (ст. 1068).

Устав (articles of association) и некоторые виды решений или соглашений участников компании (но не ее учредительный договор, играющий теперь лишь вспомогательную роль) составляют уставные документы (constitution) компании. Копии всех уставных документов предоставляются в регистрирующий орган (ст.ст. 17, 29-30).

Любопытно, что компания вовсе не обязана иметь собственного устава: Закон разрешает Государственному секретарю издавать модельные уставы для различных видов компаний, которые будут применяться в случае отсутствия у компании собственного устава (ст.ст. 19-20). Если учредители (акционеры) компании хотят изменить лишь отдельные положения модельного устава, они могут включить в устав компании только те положения, которые отличаются от модельных. В результате устав может быть очень коротким либо вообще отсутствовать. В предыдущей версии такой модельный устав был включен в качестве приложения непосредственно в текст закона, но теперь он будет приниматься как подзаконный акт (regulations).

Ранее важной функцией учредительного договора было указание целей деятельности компании. Теперь их в принципе можно указать в уставе (ст. 31), однако Закон явно указывает, что сделка компании не может быть оспорена на основании ограничений, содержащихся в уставных документах компании (ст. 39). Более того, сделка с добросовестным третьим лицом не может быть оспорена и на основании ограничений полномочий директоров, предусмотренных уставом (ст. 40). По существу, отказ от указания целей деятельности компании в ее документах знаменует окончательный отказ британских законодателей от традиционной доктрины *ultra vires*, предполагающей ограничение правоспособности компании ее учредительными документами.³

Таким образом, регистрационные процедуры по созданию компании весьма незамысловаты и не требуют, вообще говоря, даже разработки устава компании.

Капитал и акции компании

Компании (как с ограниченной, так и с неограниченной ответственностью), обладающие уставным правом на выпуск акций, имеют акционерный капитал (ст. 545). Соответственно, акции (*shares*) – это доли в капитале компании (ст. 540). В момент регистрации компании ее капитал складывается из номинальной стоимости акций, полученных учредителями. В дальнейшем к капиталу добавляется номинальная стоимость вновь выпущенных акций. При этом акции не обязательно должны быть полностью оплачены; неоплаченная часть является задолженностью акционеров перед компанией (ст.ст. 10, 546). При соблюдении определенных требований компания может также уменьшить свой капитал (ст. 641). Как уже упоминалось, лишь публичные компании должны выполнять требования в отношении минимального капитала (в настоящее время 50 тыс. фунтов).

Все акции должны иметь номинальную стоимость, выраженную в любой валюте (при этом различные классы акций могут быть деноминированы в разной валюте) (ст. 542). Различным акциям могут соответствовать различные права акционеров (на голосование, получение дивидендов и др.) (ст. 629). Передача акций осуществляется в соответствии с уставом компании (которым могут быть предусмотрены те или иные ограничения) (ст. 544). Предусмотрена возможность выпуска погашаемых (*redeemable*) акций (ст. 648).

Весьма существенным новшеством Закона является упразднение понятия «разрешенного капитала» (*authorised capital*) компании. В предыдущей версии законодательства так называлась указанная в учредительном договоре компании сумма, на которую компания может (но не обязана) выпустить акции. То есть в учредительном договоре мог быть указан капитал компании в 1 млн. фунтов, но при этом фактически могла быть выпущена одна акция номиналом в один фунт. Теперь под капиталом понимается стоимость только фактически выпущенных (распределенных) акций; указывать капитал в уставе или учредительном договоре не требуется.

Таким образом, Закон не знает понятия «уставного капитала» (который фиксируется учредительными документами компании и должен быть выплачен акционерами), известного в континентальной Европе. Акционерный капитал состоит из номинальной стоимости фактически выпущенных акций, причем Закон не предусматривает ограничений на количество выпускаемых акций и их номинал.

³ См: Будылин С. Почти как люди (Доктрина *ultra vires* в зарубежном и российском праве) // Корпоративный юрист. 2006. № 1. С. 13-18.

Участники, директора, секретарь

Высшими полномочиями в компании обладают ее участники (которые могут также именоваться акционерами в случае компании с акционерным капиталом). Они имеют полномочия на изменение устава (специальной резолюцией, то есть большинством в 75%) (ст.ст. 21, 283), на смещение директоров (ст. 168) и др. Решения могут приниматься как на общем собрании, так и путем подписания каждым участником письменной резолюции без созыва общего собрания (ст. 281).

Коммерческие дела компании, в соответствии с общей идеологией британского корпоративного права, ведутся директорами компании, рассматриваемыми как единый орган (совет директоров). Публичная компания должна иметь не менее двух директоров, для частной компании достаточно одного директора (ст. 154). Директора могут быть юридическими лицами; однако согласно новому Закону, хотя бы один директор компании должен быть физическим лицом (ст. 155). Минимальный возраст директора по новому Закону – 16 лет (ст. 157). Директора могут делегировать свои полномочия комитетам директоров, исполнительному директору и т.д.

Закон воздерживается от какого-либо описания полномочий директоров, оставляя их на усмотрение участников (полномочия директоров и любых органов компании описываются в уставе). Закон также не вводит таких понятий как «исполнительный орган» или «генеральный директор», обычных для континентально-европейских правовых систем. Таким образом, «директор» британской компании может быть как исполнительным директором, так и членом наблюдательного органа. Закон знает также понятие «теневого директора», то есть лица, указаниям которого директора «обычно следуют» (ст. 251). На такого теневого директора распространяются определенные обязанности директоров, например, он обязан декларировать заинтересованность в сделках компании (ст. 187).

Не давая перечня полномочий директоров, Закон содержит подробный перечень их обязанностей. Этот перечень, по существу, является кодификацией принципов, ранее сформулированных в судебных решениях, и именно в свете этих решений положения Закона и должны интерпретироваться (ст. 170). Директора обязаны действовать в пределах своих полномочий; способствовать успеху компании; осуществлять разумную осмотрительность, умение и старание; избегать конфликта интересов; не принимать выгод от третьих лиц; декларировать свою заинтересованность в сделках компании (ст.ст. 171-177). Несмотря на кажущуюся расплывчатость формулировок, смысл каждой из них вполне отчетливо определен многолетней судебной практикой.

Наибольшие споры при обсуждении законопроекта вызвала обязанность «способствовать успеху компании». Традиционно под «успехом компании» понимался экономический интерес ее участников, то есть получение компанией максимальной прибыли и, соответственно, увеличение стоимости ее акций или распределение наибольших дивидендов. Однако новый закон, следуя веяниям времени, сформулированным в судебных решениях, предлагает принимать в рассмотрение также целый ряд других факторов, включая интересы работников, отношения с поставщиками и клиентами, воздействие на окружающую среду и т.п. (ст. 172). В случае невыполнения своих обязанностей директор несет материальную ответственность как перед самой компанией, так и перед ее участниками, имеющими право на «производный иск» к директору (ст. 260).

В обязанности секретаря компании входит ведение разного рода корпоративной документации. Новшеством является то, что частная компания (в отличие от публичной) теперь не обязана иметь

секретаря: его функции могут исполняться директором или любым назначенным директорами лицом (ст. 270).

Таким образом, наиболее важными действующими лицами в британской компании являются участники (акционеры) компании, ее директора и секретарь. Британское корпоративное право весьма гибко: оно предоставляет участникам компании возможность самим определить конкретные полномочия директоров. По новому Закону в частной компании функции секретаря может взять на себя директор (или поручить их другому лицу).

Обязательная документация и отчетность

Компания обязана вести целый ряд предусмотренных Законом документов. В частности, компания ведет реестры своих участников, директоров и секретарей, а также уведомляет регистрирующий орган об изменениях в составе директоров и секретарей (ст.ст. 113, 162, 167, 275-276). Акционерам должны (с некоторыми исключениями) выписываться сертификаты акций (ст.ст. 769, 776). Кроме того, компания обязана ежегодно предоставлять в регистрирующий орган отчет, содержащий сведения о директорах, секретарях, капитале и участниках компании (ст.ст. 854-856).

Компания обязана вести бухгалтерскую документацию (ст. 386). По результатам года готовится бухгалтерская отчетность (ст. 394), которая вместе с отчетом директоров и некоторыми другими документами предоставляется в регистрирующий орган (ст. 441 и последующие) (это помимо налоговой отчетности). По общему правилу, отчетность должна быть заверена аудиторами (ст. 475), но для малых компаний, при выполнении определенных условий, предусмотрено освобождения от обязательного аудита (ст. 477). «Малые компании» определяются в терминах их годового оборота, суммы баланса и численности сотрудников (ст. 382).

Закон разрешает вести документацию компании (такую как реестры) в электронной форме, при условии, что она может быть воспроизведена в печатном виде (ст. 1135). Компания может пересылать разного рода документы (такие как уведомления о собрании акционеров) своим участникам и т.д. в электронной форме, если получатель на это заранее согласился (ст. 1144, приложение 5).

За нарушения, связанные с несоблюдением требования к ведению документации, несвоевременным предоставлением информации регистрирующему органу, предоставление ложной информации и т.д. компания и ее должностные лица несут ответственность, включая штрафы и даже тюремное заключение (см., например, ст.ст. 167, 276, 1250). Эта ответственность может распространяться и на «теневого директора».

Таким образом, Закон предусматривает довольно жесткие правила администрирования компаний, невыполнение которых чревато неприятными последствиями.

Ликвидация и восстановление компаний

Закон предусматривает возможность упрощенной ликвидации компаний в определенных случаях (в других случаях применяются процедуры, описанные в законодательстве о несостоятельности).

Если регистрирующий орган «имеет разумные основания полагать», что компания не ведет никакой деятельности (очевидно, прежде всего имеется в виду неподача отчетности), он может, после высылки трех уведомлений и предупредительной публикации в официальной Газете, исключить

компанию из государственного реестра. После публикации уведомления об этом в Газете компания считается распушенной. Однако любая ответственность (если она имела место) директоров, должностных лиц и участников компании при этом сохраняется в неприкосновенности (ст. 1000).

Компания также может подать заявку на добровольное исключение из реестра. Копии заявки направляются участникам, директорам, сотрудникам, кредиторам и др. После этого также осуществляется предупредительная публикация, предлагающая всем желающим (прежде всего, возможным кредиторам компании) указать причину, почему компанию не следует исключать из реестра. Затем (если такой причины не выявлено) компания исключается из реестра. После публикации соответствующего уведомления компания считается распушенной. Ответственность директоров и т.д. также сохраняется (ст.ст. 1003, 1006).

Добровольное исключение из реестра невозможно, если компания вела деятельность в течение трех предшествующих месяцев. Оно также невозможно, если компания находится в процессе ликвидации по законодательству о несостоятельности (внешнее управление и т.д.), и предусмотренные законодательством процедуры еще не завершены. В этом случае исключение из реестра производится лишь по окончании соответствующих процедур (ст. 1004-1005).

Если компания распушена, но у нее остались нераспределенные активы, они переходят в собственность государства как бесхозное имущество (ст. 1012).

При определенных условиях вычеркнутая ранее из реестра компания может быть восстановлена в административном или судебном порядке.

Компания, исключенная из реестра как бездействующая, в течение шести лет может быть восстановлена по заявлению ее бывшего директора или участника в административном порядке (самим регистрирующим органом). Восстановление возможно, если компания фактически являлась действующей в момент исключения, при условии предоставления просроченной отчетности и уплаты соответствующих штрафов, а также если у государства нет возражений в связи с переданным ему имуществом компании. После восстановления компания считается никогда не исключавшейся из реестра (ст.ст. 1024-1025).

В судебном порядке могут восстанавливаться компании, как ликвидированные по законодательству о несостоятельности, так и исключенные из реестра в упрощенном порядке, по заявлению заинтересованных лиц (например, намеренных предъявить иск компании) (ст. 1029).

Таким образом, компания может быть ликвидирована в административном порядке ввиду бездействия или добровольно. Законодательство о несостоятельности предусматривает иные, более сложные процедуры. В определенных случаях после ликвидации возможно восстановление компании в реестре.

Публичные компании

Не обсуждая подробно положений Закона, относящихся к публичным компаниям, остановлюсь лишь на некоторых относящихся к таким компаниям нормам. В целом новые положения закона направлены на большее участие акционеров в делах компаний. Некоторые положения относятся не ко всем публичным компаниям, а лишь к тем, акции которых котируются на бирже (в основном списке Лондонской фондовой биржи или на некоторых других европейских или американских биржах) (ст. 385).

Все публичные компании обязаны проводить ежегодные общие собрания акционеров (тогда как для частных компаний это требование отменено) (ст. 336). К котируемым компаниям предъявляются некоторые дополнительные требования, такие как публикация результатов голосования на общем собрании на интернет-сайте компании (ст. 341). Котируемые компании также должны предоставлять ежегодную отчетность по расширенной форме, включая, например, информацию о влиянии своего бизнеса на окружающую среду (ст. 417).

Как уже упоминалось, по общему правилу владение акциями компаний удостоверяется документально. Однако предусмотрено исключение, предназначенное, очевидно, в основном для котируемых компаний: Государственный секретарь или Казначейство могут издать подзаконный акт, предусматривающий бездокументарную форму оформления владения акциями и их передачи (ст.ст. 784-785). Причем такой акт может не только разрешать безбумажную форму, но и, в тех или иных случаях, даже предписывать ее (последнее – юридическое новшество Закона).

Закон имплементирует положения упоминавшейся выше директивы ЕС о требованиях к прозрачности компаний, ценные бумаги которых обращаются на регулируемых рынках. Компетентным органом дано право выпустить правила, предусматривающие, в соответствии с директивой, требования к таким компаниям в части финансовой отчетности, раскрытия информации о приобретении крупных пакетов акций компании, о планируемых изменениях в уставе компании и др. (ст. 1266).

Закон также содержит положения, соответствующие директиве ЕС о приобретении компаний, акции которых обращаются на регулируемых рынках. Помимо прочего, Закон описывает функции регулирующего соответствующие отношения органа (Panel on Takeovers and Mergers), ранее уже созданного во исполнение данной директивы, процедуру решения споров и т.д. Закон устанавливает и ряд материально-правовых норм, такие как право покупателя, приобретшего 90% акций компании, принудительно выкупить и оставшийся пакет у миноритарных акционеров (ст. 979), а также право миноритарного акционера потребовать выкупа его пакета таким покупателем (ст. 983). Подобные нормы действовали и ранее, но теперь они даются в несколько усовершенствованной редакции.

Таким образом, к публичным и котируемым компаниям закон предъявляет гораздо более жесткие требования в части администрирования, раскрытия информации, правил приобретения пакетов их акций и др.

Выводы

Новый Закон о компаниях представляет собой важный шаг в развитии корпоративного права Великобритании. Консолидируя ранее действующие положения, он также вводит много новых норм, часть из которых является кодификацией прецедентного права, а часть – имплементацией директив ЕС. К наиболее примечательным новшествам можно отнести следующие: резкое сужение функций учредительного договора компании; окончательный отказ от традиционной доктрины *ultra vires* (предполагающей ограничение правоспособности компании ее учредительными документами); отказ от концепции разрешенного (уставного) капитала компании; кодификация норм общего права относительно ответственности директоров компании; облегчение административных требований к частным компаниям (отмена требований об обязательном наличии секретаря, о проведении ежегодных собраний акционеров); предъявление более жестких требований к публичным компаниям в части их прозрачности.

Материал подготовлен компанией Roche & Duffay
тел. (095) 790-2660; 924-1300