

Время прочтения ~5 минут

Корпоративный договор: ожидаемые изменения в регулировании

В июле 2024 года активизировалось обсуждение **Законопроекта**¹, уточняющего отдельные аспекты заключения корпоративных договоров ("КД").

Предлагаемые изменения облегчат закрепление договоренностей между партнерами по бизнесу, а также снабдят стороны необходимыми инструментами для эффективного ведения совместной деятельности.

Законопроект актуален как в отношении АО, так и ООО.

¹ Проект изменений в статью 32.1 Федерального закона "Об акционерных обществах" и Федеральный закон "Об обществах с ограниченной ответственностью". Законопроект был представлен Минэкономразвития еще в 2021 году: <https://regulation.gov.ru/Regulation/Npa/PublicView?npaID=122141#>

О важности заключения корпоративного договора между партнерами по бизнесу мы писали ранее в нашем [практическом руководстве](#).

КАКИЕ ИЗМЕНЕНИЯ ПРЕДЛАГАЕТ ЗАКОНОПРОЕКТ

→ *КД сможет включать в себя опцион*

Предлагается прямо разрешить включать в КД опционы (как в значении опциона на заключение договора согласно статье 429.2 ГК РФ, так и опционного договора по статье 429.3 ГК РФ). Таким образом, законодатель закрепляет довольно распространенную практику, когда КД представляет собой смешанный договор, т.е. служит сразу нескольким целям.

На практике стороны предпочитают заключать опционы в качестве отдельных соглашений, чтобы не перегружать текст КД. Тем не менее, законодательное установление возможности включения опционов непосредственно в текст КД расширяет инструментарий сторон совместного предприятия ("СП"). Особенно актуальна такая возможность ввиду сопутствующих поправок, предлагаемых в Законопроекте.

→ *механизмы tag-along и drag-along*

Механизм tag-along (совместной продажи) заключается в том, что партнеру СП предоставляется право продать свой пакет акций (участия) третьему лицу, если другой партнер СП намеревается вступить в сделку с этим третьим лицом.

Drag-along (понуждение к продаже) является обратным механизму tag-along – здесь уже партнер, намеревающийся продать свой пакет акций (участия) третьему лицу, вправе потребовать, чтобы его партнер также присоединился к сделке и продал свои акции (доли) по той же цене.

Сейчас законодательство РФ не содержит прозрачных и простых механизмов закрепления сторонами прав и обязанностей tag-along и drag-along – это возможно лишь через заключение целого ряда опционов со сложно сформулированными условиями и порядком реализации. Включение в законодательство соответствующих изменений назрело.

В Законопроекте закрепляется основа реализации механизмов tag-along и drag-along на практике. При этом отмечаем следующие особенности:

1. стороны должны подписать КД, в котором будут установленные права по tag-along и drag-along;
2. КД должен содержать порядок уведомления сторонами друг друга о предстоящих сделках: при нарушении порядка уведомления приобретателю – третьему лицу предоставляется право в одностороннем порядке расторгнуть заключенную сделку с инициатором отчуждения;

3. при реализации drag-along партнер, инициирующий сделку, вправе как требовать продажи партнером акций (долей), так и реализовать свой опцион на покупку у партнера его акций (долей) с намерением далее продать весь пакет третьему лицу;
4. аналогично при реализации tag-along партнер, имеющий право присоединиться к продаже, вправе как требовать покупки инициирующим сделку партнером акций (долей), так и реализовать свой опцион на продажу его акций (долей) партнеру;
5. КД позволяет закрепить, что партнер-инициатор отчуждения будет вправе или обязан (1) передать свой опцион на акции (доли) партнера приобретателю-третьему лицу, так чтобы приобретатель-третье лицо смог в рамках сделки напрямую выкупить акции (доли) у партнера инициатора отчуждения или (2) продать купленные у партнера акции (доли) приобретателю-третьему лицу. Если эти права и обязанности не будут соблюдены, партнер сможет требовать возврата акций (долей) себе и требовать признать сделку инициатора отчуждения и третьего лица недействительной. Данная норма гарантирует, что инициатор отчуждения продаст доли (акции) партнера третьему лицу, а не злоупотребит своим правом с целью аккумуляции у себя всех акций (долей) СП.

→ раскрытие информации о КД

Законопроект закрепляет конфиденциальность условий КД, а именно, что в КД стороны могут прописать запрет на раскрытие его условий.

Данное положение не ново, стороны КД и раньше часто указывали на его конфиденциальность и устанавливали санкции за нарушение этих условий. Сейчас этот вопрос может получить нормативное закрепление.

→ ограничение возможности снизить неустойку (штраф, пени) за нарушение условий КД

В настоящее время КД не может полностью гарантировать обеспечение прав акционеров (участников) СП, поскольку в случае нарушения условий КД, обеспеченных неустойкой, суды на практике нередко снижают ее размер². Ввиду этого эффективность данного правового механизма снижается.

Согласно Законопроекту, возможность уменьшить неустойку будет осуществима при соблюдении двух условий:

² Постановление АС Северо-Западного округа от 27.12.2018 №Ф07-15283/2018 по делу №А56-105450/2017; Постановление 13-го ААС от 20.08.2018 №13АП-17056/2018 по делу №А56-105450/2017; Постановление 9-го ААС от 14.12.2017 №09-АП-56652/2017 по делу №А40-22448/2017 и др.

1. сторона, нарушившая КД, докажет, что размер неустойки, предусмотренный КД, может привести к получению другой стороной большей выгоды, чем она могла получить, если бы сторона КД, требующая уменьшения неустойки, не нарушила КД;
2. только в отношении юридических лиц или ИП – если такое ЮЛ или ИП, требующее уменьшения неустойки, доказало отсутствие своей вины.

Таким образом, по общему правилу санкция по КД не будет подлежать уменьшению. Тем не менее, представляется, что предлагаемая формулировка не избавит от возможных споров: теперь стороны КД будут апеллировать к выгоде, которую ненарушившая сторона получила бы при соблюдении другой стороной КД. При этом "оцифровка" такой выгоды может стать сложной задачей.

→ *голосование в соответствии с условиями КД*

Положения Законопроекта предлагают внедрить давно ожидаемую норму, которая позволит гарантировать голосование сторонами КД согласно условиям КД.

Текущее регулирование не позволяет 100% обеспечить выполнение стороной КД обязанности голосовать определенным образом. Такая обязанность обеспечивается лишь возможной санкцией за нарушение такой обязанности – зачастую крупной неустойкой или вовсе опционом на выкуп.

Что предлагается закрепить:

1. при нарушении стороной КД обязанности проголосовать определенным образом арбитражный суд по требованию другой стороны КД будет вправе признать голосование нарушившей стороны КД недействительным, что приводит к признанию решения общего собрания недействительным;
2. дополнительно, если сторонами КД являются все акционеры (участники) общества, арбитражный суд будет вправе не только признать голосование нарушившей стороны КД недействительным, но и признать ее проголосовавшей определенным образом, т.е. согласно КД.

Срок для подачи этого и описанного выше заявлений в суд – 3 месяца с даты составления протокола общего собрания АО и 2 месяца с даты составления протокола общего собрания ООО.

ИТОГО

В случае принятия Законопроекта партнерам по совместному предприятию в рамках КД будут предоставлены дополнительные инструменты по защите интересов и совместному ведению деятельности. Предлагаемые правки позволят обеспечить необходимый баланс в регулировании корпоративных отношений и защите интересов инвесторов.

Авторы



Буллат Халилов

Старший юрист, адвокат

bulat.khalilov@nsplaw.com



Екатерина Минина

Помощник юриста

ekaterina.minina@nsplaw.com