

Фархад Карагусов, д.ю.н., профессор

**Рекомендации по совершенствованию
корпоративного законодательства
Республики Казахстан:
*от реформирования системы
юридических лиц к модернизации
корпоративного законодательства***

[презентация в рамках видеоконференции, организованной
Министерством юстиции Республики Казахстан совместно с The World
Bank и Reed Smith]

20 ноября 2020 года

Цель разработки Рекомендаций по совершенствованию корпоративного законодательства Республики Казахстан

Целью Рекомендаций по совершенствованию корпоративного законодательства Республики Казахстан («Рекомендации»)* является изложение наиболее важных аспектов совершенствования казахстанского законодательства о коммерческих организациях корпоративного типа.

Рекомендации разработаны для того, чтобы обозначить направления совершенствования корпоративного законодательства как правовой основы деятельности коммерческих юридических лиц.

*Рекомендации были подготовлены ТОО «Рид Смит» в сотрудничестве с профессором Ф. Карагузовым в первоначальной редакции в декабре 2018 года и представлены в окончательной редакции в 2020 году. См.: <https://aca.kz/uploads/pages/rekomendacii-po-soversenstvovani-6691c73a02.pdf>

Фокус Рекомендаций: правовое положение предпринимательских корпораций

- Рекомендации подготовлены с целью содействовать совершенствованию правового регулирования коммерческих корпоративных организаций, создаваемых в таких организационно-правовых формах, которые предоставляют правовые гарантии и механизмы по защите прав инвесторов и акционеров, а также позволяют формировать корпоративные группы (в том числе транснациональные), в отношении которых могут применяться эффективные меры регулирования, направленные как на защиту внутреннего рынка, так и на продвижение международных (трансграничных) экономических связей.
- Это - коммерческие корпорации частного права, которые в иностранных правовых порядках называют хозяйственными обществами или компаниями, основанными на членстве, с применением принципа отделения участия в корпорации от управления ими (АО, ООО и разновидности этих форм).
- Вопросы правового регулирования некоммерческих корпораций, а также коммерческих организаций, основанных преимущественно на личном элементе, предполагающем личное участие члена корпорации в ведении ее дел, осуществлении ее деятельности и управлении ею, (это - полные и коммандитные товарищества, а также производственные кооперативы) оставлены за рамками Рекомендаций.

Основное содержание Рекомендаций

- идеи относительно общей модели регулирования корпоративных отношений, структуры и содержания корпоративного законодательства, а также основных понятий и классификаций корпоративного права и корпоративных организаций;
- вопросы корпоративной структуры и корпоративного управления, и в первую очередь – при использовании организационно-правовой формы акционерного общества;
- институт корпоративных групп как совокупности норм, на основании которых признается существование группы компаний и возникновение холдингов, а также регулируется корпоративное управление в рамках такой группы компаний;
- базовые механизмы защиты прав акционеров и иных заинтересованных лиц (стейкхолдеров).

Задачи и ориентиры совершенствования корпоративного законодательства

1. *Модернизировать казахстанское корпоративное законодательство с учетом опыта развитых демократических иностранных государств рыночного типа в регулировании предпринимательской деятельности и доступных для ее осуществления организационно-правовых форм.*

В том числе, обеспечить сближение казахстанского корпоративного законодательства с правом государств Европейского Союза, Соединенного Королевства, включая страны Содружества, и других государств-участников Организации Экономического Сотрудничества и Развития (ОЭСР) на основе гармонизации или имплементации наиболее эффективных и универсальных институтов корпоративного права в законодательство Казахстана.

2. *Выстроить понятную для всех заинтересованных лиц логику структуры и содержания корпоративного законодательства Республики Казахстан в соответствии с общими положениями Гражданского кодекса Республики Казахстан («ГК») о юридических лицах.*

В целом, устранение явных противоречий и других недостатков корпоративного законодательства, восприятие рекомендаций ОЭСР и опыта развитых правопорядков *будет способствовать сближению казахстанского корпоративного законодательства с лучшими образцами правового регулирования.* Это позволит добиться усиления притока инвестиций в национальную экономику, с одной стороны, и взаимовыгодной для Казахстана и стран, являющихся его деловыми партнерами, интеграции отечественной рыночной инфраструктуры в систему международных хозяйственных связей, с другой стороны.

Необходимость в модернизации корпоративного законодательства

- Действующее корпоративное законодательство архаично, противоречиво и малоприспособлено для ведения перспективной предпринимательской деятельности в контексте устойчивости социального и экономического развития (см. Раздел 2 Рекомендаций «Структура и содержание корпоративного законодательства Республики Казахстан», а также главы , 9 и 10).

Необходимо создание действенных правовых механизмов для активизации предпринимательской деятельности, в том числе для более легкого, беспрепятственного, стимулируемого законодательным регулированием и безопасного роста предпринимателей от уровня индивидуальной хозяйственной деятельности (ИП) до приобретения статуса инвесторов в компаниях, являющихся лидерами национальной экономики и активными участниками международных экономических связей.

- Модернизация корпоративного законодательства необходима для того, чтобы *существенно снизить количество корпоративных конфликтов и изменить их качества в сторону минимизации степени их существенности для общегражданского оборота.*
- Необходимо *создать правовые условия для уменьшения проявлений рейдерства и корпоративного шантажа.* И эти условия должны быть понятными и легкими для соблюдения правилами поведения, но не мерами репрессивного характера.
- Необходимо *создание благодатной почвы для формирования в Казахстане устойчивого класса профессиональных директоров и менеджеров, приверженных в своей деятельности лучшим мировым стандартам корпоративного управления, защиты прав акционеров и соблюдения интересов инвесторов, устойчивого развития в долгосрочной перспективе.*
- Понятное и эффективное корпоративное законодательство является важным фактором *повышения уровня правовых и организационных гарантий, стимулирующих интерес иностранных и отечественных инвесторов к прямым инвестициям в экономику Казахстана.*

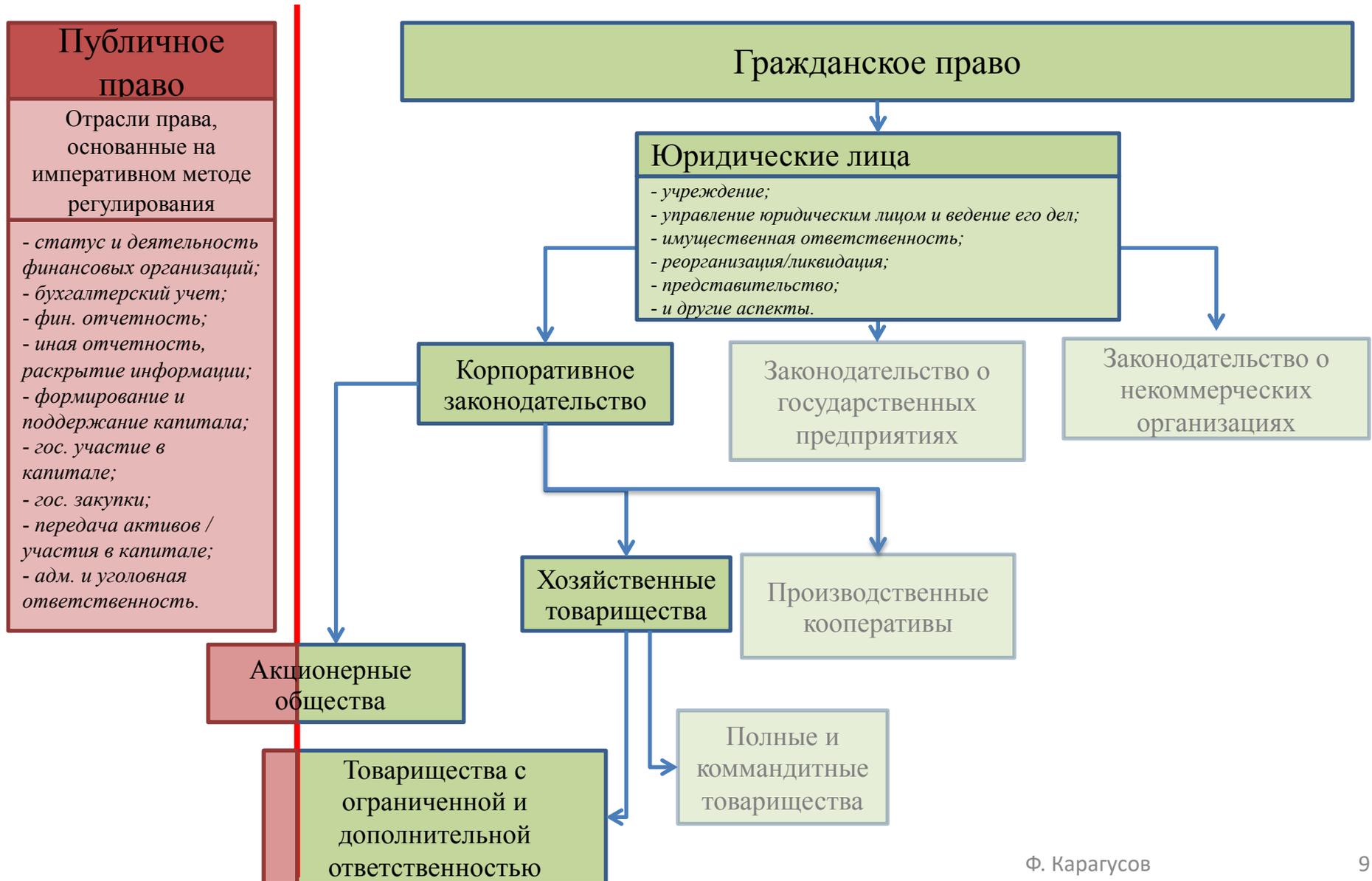
Логика регулирования корпоративных отношений

- Корпорация является преобладающей формой ведения хозяйственной деятельности в рыночных условиях. А поведение и взаимодействие субъектов такой деятельности осуществляется на условиях равноправия и свободной экономической конкуренции.
- Государство в имущественных отношениях является равноправным с другими субъектами участником делового оборота, и участвует только в тех видах деятельности, где: (а) не сложилось конкурентного рынка, но публичный (всеобщий) интерес требует удовлетворения потребностей граждан в определенных товарах, работах или услугах, либо (б) где публичный (всеобщий) интерес не допускает создания конкурентного рынка и участия на нем негосударственных субъектов.
- С учетом этого, нормальной формой участия государства в предпринимательской деятельности является контролируемое инвестирование государственных активов в капитал хозяйственных обществ (компаний), управляемых под ответственность сформированных акционером(-ами) органов таких компаний, действующих с соблюдением прав и законных интересов всех заинтересованных лиц (стейкхолдеров), обеспечивая устойчивость развития и повышение стоимости указанных капитальных инвестиций в долгосрочной перспективе.

Условия, обуславливающие несоблюдение логики регулирования корпоративных отношений

- Сохранение формы государственного предприятия (см. слайды 9 и 10) нарушает эту логику .
- Несистемное влияния различных правовых культур на развитие казахстанского корпоративного законодательства обуславливает неполноценное восприятие опыта развитых правовых порядков (см. Раздел 3 Рекомендаций «Развитие корпоративного законодательства Республики Казахстан в период с 1991 года по настоящее время»), в результате чего оформленные законодательные решения не способствуют эффективному решению задач устойчивого и перспективного развития.
- Специальная правовая основа корпоративного управления в компаниях с государственным участием и, особенно, в компаниях группы ФНБ «Самрук-Казына» (см. слайд 10) обуславливает избыточное участие государства в сфере хозяйственной деятельности, создает не всегда обоснованные ограничения автономии воли участников оборота и способствует дисбалансу в вопросах совершенствования корпоративного управления.
- Непоследовательность / несовершенство регулирования правового положения товариществ с ограниченной ответственностью усиливает степень незащищенности инвестиций и повышает уровень корпоративных конфликтов между их участниками (см. слайд 9 и 10).
- Отсутствию надлежащего регулирования корпоративных групп (см. п. 2.10 Рекомендаций) обуславливает негативные проявления избыточной экономической концентрации на внутреннем рынке, с одной стороны, а также не способствует активной, безопасной и эффективной интеграции казахстанских компаний в международную систему экономических связей, с другой стороны.

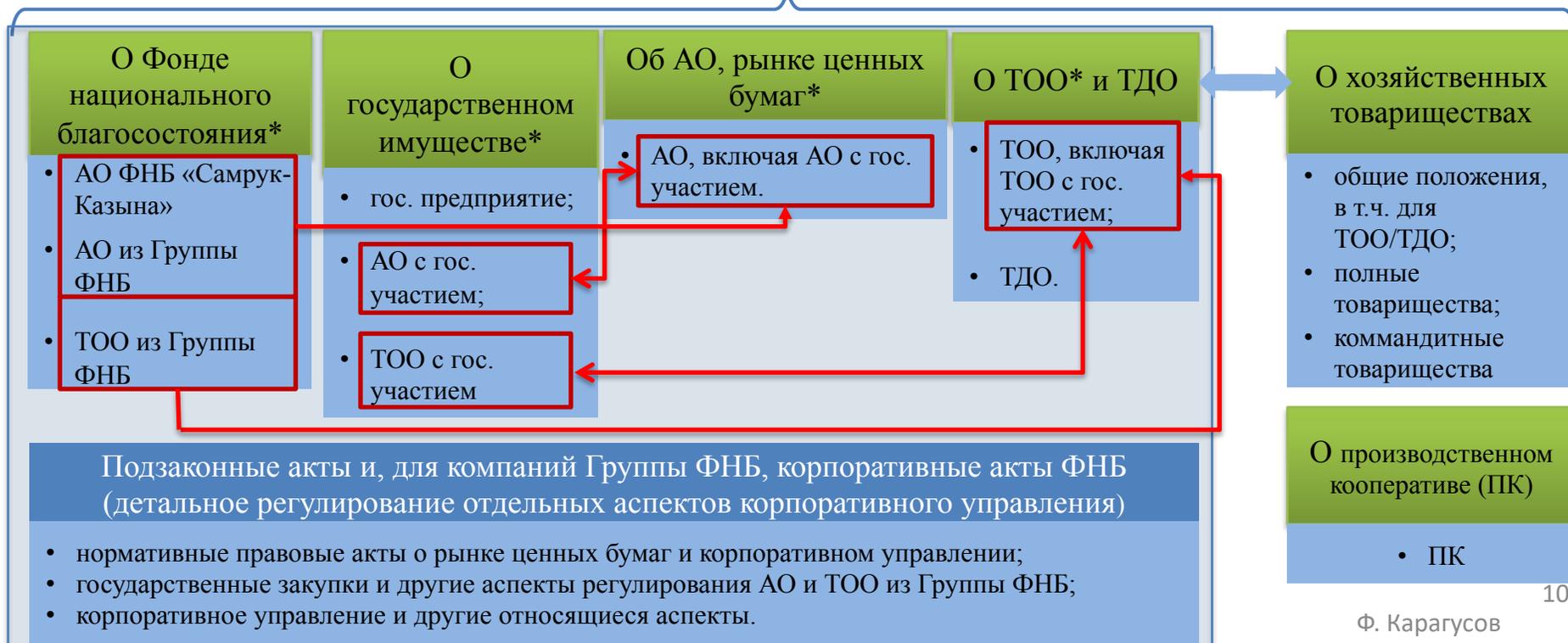
Схематичная система законодательства Республики Казахстан о юридических лицах



Обобщенная структура законодательства об организационно-правовых формах коммерческих организаций корпоративного типа



* а также о бухгалтерском учете и финансовой отчетности применительно к АО и ТОО, являющимся организациями публичного интереса, и о банках и банковской деятельности, иной деятельности на финансовых рынках применительно к АО и ТОО, являющимся банками и финансовыми организациями.



Условия результативности и эффективности модернизации корпоративного законодательства Республики Казахстан

- Хотя разработка Рекомендаций является достаточным источником для непосредственной и эффективной модернизации корпоративного законодательства, целесообразной представляется разработка и реализация концепций совершенствования общих положений ГК (основания возникновения гражданских прав, понятие и классификация юридических лиц, права участников юридических лиц), реформирования правовых основ некоммерческих организаций, отдельных законом о компаниях и хозяйственных товариществах (см. слайд 13).

Это позволит существенно повысить качество модернизации законодательства, а также степень ее результативности и эффективности.

- Проведение модернизации корпоративного законодательства в рамках общей реформы всей системы юридических лиц в праве Казахстана (см. слайды 12 и 13).
- Проведение модернизации корпоративного законодательства на основе единого и системного методологического подхода реформирования системы юридических лиц и модернизации законодательства (см. слайды 14 - 16).

Система юридических лиц по законодательству Республики Казахстан*



* Предлагаемая реформа системы юридических лиц.

** Включая компании с государственным участием.

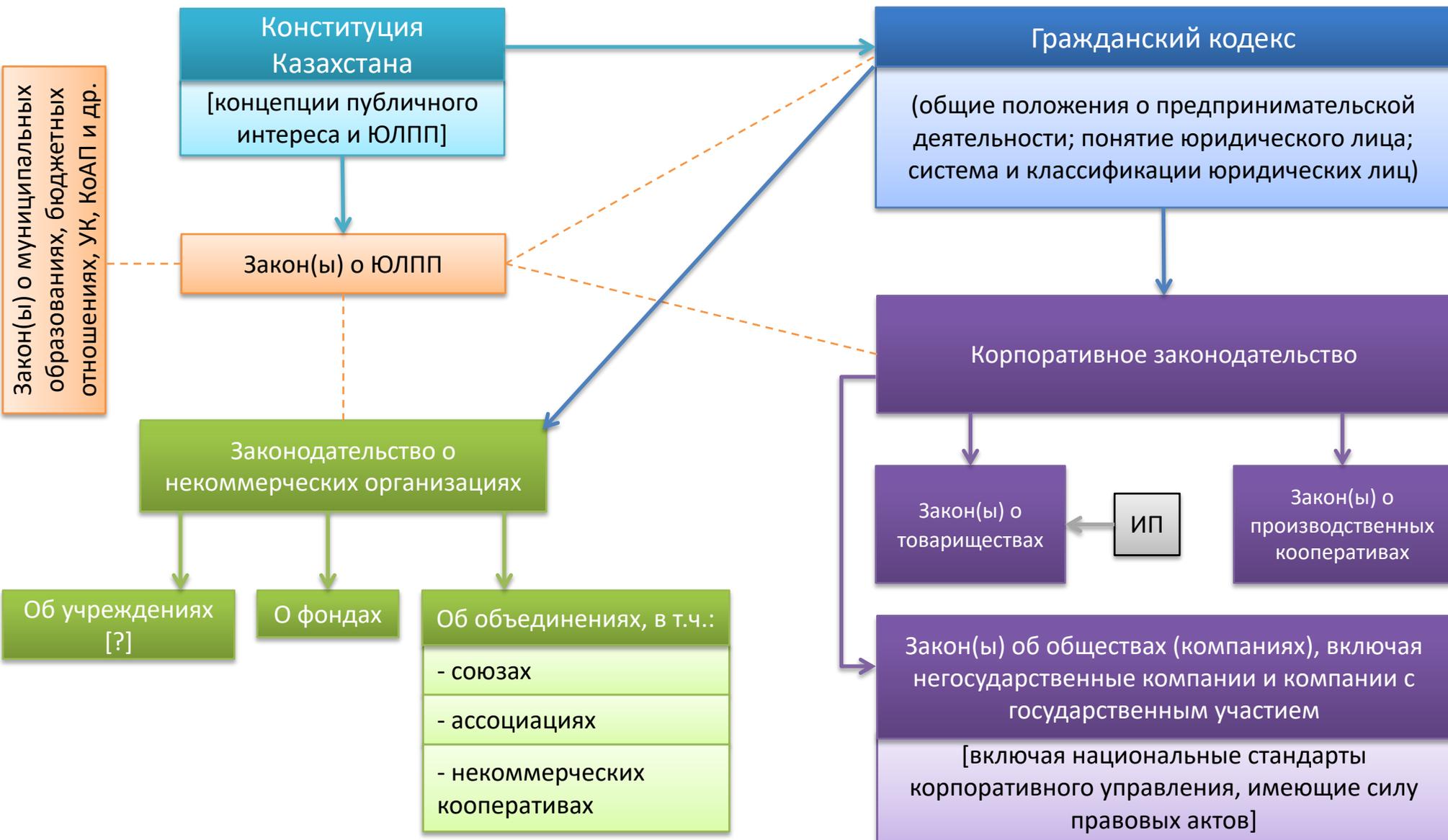
Ф. Карагусов

ИП – полные товарищи

Концептуальные комментарии относительно предлагаемой системы юридических лиц

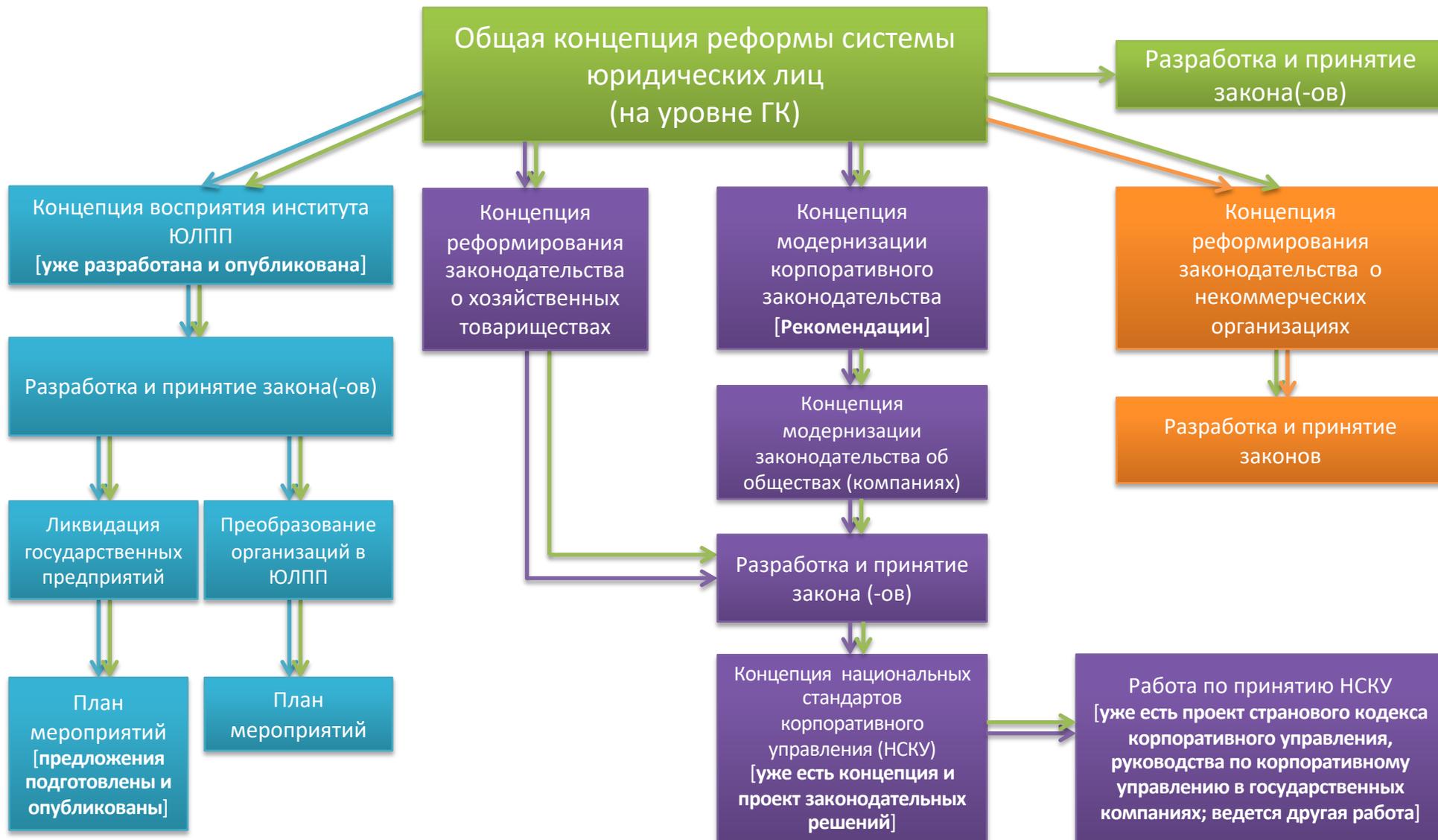
1. Необходимо восприятие казахстанским правом института юридических лиц публичного права («ЮЛПП»). Нашей экспертной группой разработана и опубликована концепция восприятия этого института казахстанским правом.
2. Организационно-правовые формы ЮЛПП должны быть такими же, как установлены для юридических лиц частного права и регулируются в ГК. Однако регулирование вопросов учреждения, осуществления деятельности, осуществления контроля в отношении ЮЛПП и их прекращения должно обеспечиваться нормами специального(-ых) закона(-ов)
3. В предлагаемой системе юридических лиц не должно быть государственных предприятий. Нашей экспертной группой разработан и опубликован план системных мероприятий по их упразднению и ликвидации.
4. За государством и административно-территориальными единицами Республики Казахстан признается статус самостоятельных субъектов права. В связи с этим государственные органы ни при каких условиях не могут быть юридическими лицами.
5. Корпоративное законодательство – это правовая основа для создания и деятельности любых коммерческих организаций, и это - минимальный стандарт корпоративного управления.
6. Должна сформироваться рациональная система национальных стандартов корпоративного управления в развитие норм корпоративного законодательства. В том числе, должен быть национальный кодекс корпоративного управления («ККУ»), обязательный для публичных компаний (включая компании с государственным участием) и рекомендательный для других. Нашей экспертной группой уже подготовлены и представлены Национальному совету по корпоративному управлению проекты такого ККУ, руководства по корпоративному управлению в компаниях с государственным участием, а также концепция и законопроект относительно понятия, системы и правового значения национальных стандартов корпоративного управления.
7. С учетом представляемой концепции модернизации корпоративного законодательства необходимо разработать концепции закона о хозяйственных обществах (компаниях).
8. Необходимо разработать концепцию модернизации законодательства о хозяйственных товариществах.
9. Необходимо разработать концепцию законодательства о некоммерческих организациях и на ее основе модернизировать законодательство.
10. В ходе реформирования правовой основы юридических лиц и модернизации корпоративного законодательства должны быть установлены следующие принципиальные законодательные правила и запреты:
 - распространение принципа *numerus clauses* при регулировании некоммерческих организаций: все юридические лица должны создаваться и действовать только в тех организационно-правовых формах, которые регулируются законом, и перечень таких форм должен быть исчерпывающим (закрытым);
 - запрет некоммерческим организациям создавать и приобретать дочерние и зависимые коммерческие организации;
 - запрет на экономическую конкуренцию с некоммерческих организаций с коммерческими организациями;
 - запрет на межвидовые преобразования некоммерческих организаций в коммерческие;
 - полные товарищи в хозяйственных товариществах должны иметь статус индивидуального предпринимателя.

Законодательство Республики Казахстан о юридических лицах*



* Предлагаемая система законодательства о юридических лицах.

Подход к реформированию [правовой основы] системы юридических лиц и модернизации корпоративного законодательства



* Предлагаемый методологический подход к реформированию и модернизации законодательства. 15

Пояснение к предлагаемому методологическому подходу к реформированию правовой основы системы юридических лиц и модернизации корпоративного законодательства Республики Казахстан

- Системность и последовательность:
 - (i) оформление видения [vision] общей картины модернизации, -->
 - (ii) разработка общей концепции и правовой платформы, -->
 - (iii) разработка и утверждение концепций реформирования/развития по отдельным направлениям и/или применительно к отдельным видам и/или формам юридических лиц, -->
 - (iv) завершение этапа модернизации обновленным законодательным регулированием конкретных форм юридических лиц и осуществлением планов мероприятий реформирования и реализации модернизированных требований закона.
- Единство процесса реформирования и параллельность осуществления мероприятий по модернизации правовой основы обновленной/обновляемой системы юридических лиц и ее приведению в соответствие с новыми законодательными требованиями, но обязательно на основе единой идеологической, методологической и правовой платформы.

РЕКОМЕНДАЦИИ*

*Далее кратко излагается содержание основных Рекомендаций из 31-ого пункта Раздела 4 данного документа.

Структура / содержание Рекомендаций

- Рекомендации включают в себя пять разделов.
- В Разделе 1 указаны цель Рекомендаций, подлежащие решению задачи и ориентиры в реализации Рекомендаций.
- Раздел 2 посвящен описанию сложившейся структуры и содержания корпоративного законодательства. Он содержит соответствующие выводы по десяти наиболее важным аспектам (от идентификации предмета регулирования корпоративного законодательства, классификаций и наиболее распространенных форм коммерческих организаций корпоративного типа, регулирования корпоративных групп до подходов, имевших место при формировании казахстанского корпоративного законодательства).
- Раздел 3 содержит краткое описание истории развития казахстанского корпоративного законодательства с 1991 года по настоящее время.
- Раздел 4 содержит предметные рекомендации по направлениями и/или содержанию совершенствования корпоративного законодательства Казахстана.
- Раздел 5 содержит перечень основных действующих законодательных актов, которые должны стать объектом мероприятий по модернизации корпоративного законодательства.

Модель регулирования и основные концепции (1)

- Сохранение действующей модели регулирования гражданских отношений.
- Непосредственное указание в ГК понятия корпоративных отношений как регулируемых гражданским законодательством и ограничение круга субъектов корпоративных отношений: *корпоративными являются отношения, связанные с учреждением корпораций, участием в корпорациях и в управлении ими, а субъектами корпоративных отношений являются сама корпорация, ее участники и должностные лица.*
- Исключение необоснованного воздействия на корпоративные отношения посредством норм уголовного и административного права.
- Законодательная идентификация в ГК решений собраний в качестве оснований возникновения гражданских прав и обязанностей.

Модель регулирования и основные концепции (2)

- Легальные дефиниция понятия «корпорация»: вопрос целесообразности или юридической техники?
- Содержание и/или объем понятия «права членства» определяется применительно к корпорации каждого отдельного вида (коммерческая или некоммерческая) и каждой отдельной организационно-правовой формы.
- Классификация корпораций. Установление специального регулирования не только по организационно-правовым формам, но и по видам юридических лиц; невозможность межвидовых преобразований юридических лиц).
- Самостоятельность права некоммерческих организаций. Целесообразность исключения некоммерческих акционерных обществ как отдельной формы некоммерческих организаций.
- Классификация коммерческих (предпринимательских) корпораций на хозяйственные общества (как объединения капиталов) и хозяйственные товарищества как объединения лиц. Раздельное регулирование компаний и хозяйственных товариществ.

Модель регулирования и основные концепции (3)

- Организационно-правовые формы коммерческих корпораций [как, впрочем, и некоммерческих]: numerus clausus.
- Разумный учет рекомендаций Всемирного Банка в рамках рейтинговой системы Doing Business. Иностраный опыт введения новых организационно-правовых форм для целей соответствия таким рекомендациям: например, с учетом факторов объективного характера установить хоть какой-то положительный минимальный размер уставного капитала и предусмотреть отдельную организационную-правовую форму по примеру немецкого UG с тем, чтобы обеспечить прозрачность и однозначность представления третьих лиц о статусе и рисках установления договорных отношений с таким их контрагентом. .
- Публичная достоверность реестра юридических лиц (национального реестра идентификационных номеров).
- Создание реестра бенефициаров компаний.

Модель регулирования и основные концепции (4)

- Разделение актов, на основании которых юридическое лицо учреждается, и акта, на основании которого юридическое лицо действует.
- Устав (Articles of Association, company's Constitution, Charter) – единственный документ, определяющий правовое положение, регулирующий организационное устройство и деятельность компании. Никаким иным документом, включая учредительный договор, организация и деятельность коммерческой компании регулироваться не может.
- Корпоративные договоры: понятие и классификации; установление правового режима в зависимости от вида корпоративного договора; публичность информации о существовании корпоративного договора; уточнение в регулирование вопроса о применении права к различным видам корпоративных договоров.

Регулирование компаний (1)

- Правовое положение АО и ООО (ОДО): должно ли оно регулироваться самостоятельными законами применительно к каждой из этих форм, либо достаточен единый закон о компаниях (публичных и частных)?
- Правовой статус и система корпоративного управления в АО (публичных компаниях) должны регулироваться преимущественно императивными нормами. Регулирование правового положения ООО и ОДО таких компаний должно быть заметно более диспозитивным.
- Вопрос о целесообразности классификация акционерных обществ на публичные и частные АО, в том числе, с учетом регулирования самостоятельной формы ООО.

Регулирование компаний (2)

- Законодательные требования – это минимальный стандарт корпоративного управления. Целесообразность установления единого минимального стандарта корпоративного управления для компаний.
- Безусловная применимость законодательства о компаниях к любым АО и ООО; допустимость исключений в отношении компаний, входящих в состав корпоративных групп, и компаний, признаваемых юридическими лицами публичного права.
- Допустимость снижения нормативного бремени в отношении хозяйственных обществ, не обладающих публичным статусом (например, ООО или частные АО), допуская для их участников / акционеров очень высокую степень свободы в самостоятельном регулировании вопросов корпоративной структуры и корпоративного управления, и даже с их непосредственного участия в управлении компанией и ведении ее дел, при соблюдении, однако, всех требований к раскрытию информации о компании и прозрачности корпоративного управления в ней.

Регулирование компаний (3)

- Понятие «национального стандарта корпоративного управления» («НСКУ») в сфере предпринимательства и допущение возможности создавать не являющиеся нормативными правовыми актами стандарты, а также модельные внутренние корпоративные акты (как, например, модельный кодекс корпоративного управления, положения об органах компании, регламенты и методики) уполномоченным субъектом для того, чтобы содействовать совершенствованию практики корпоративного управления и повышению инвестиционной привлекательности казахстанских компаний. НСКУ не должны противоречить законодательству как минимальному обязательному стандарту.
- Законодательное возложение ответственности и предоставление соответствующих полномочий по разработке, утверждению, внедрению, контролю либо мониторингу соблюдения НСКУ.
- Законодательная классификация НСКУ на обязательные для определенных категорий компаний и рекомендательные; определение того, в каких случаях должны или могут приниматься НСКУ того или иного вида, и каковы последствия их несоблюдения.

Регулирование компаний (4)

- Нецелесообразность легальной дефиниции акционерного соглашения / договора между участниками компании, а также императивной регламентации его содержания.
- Законодательное установление: акционерные соглашения и договоры между участниками компании не являются учредительным договором (т.е. не направлены на учреждение компании), а их содержание не должно противоречить императивным нормам права, на основании которого компания была учреждена.
- Свобода заключения соглашения акционеров / договора участников компании во временном контексте и по кругу лиц.
- Раскрытие факта существования соглашения акционеров / участников компании и / или его содержания должно регулироваться нормами, относящимися к регулированию корпоративных групп и холдингов.

Регулирование компаний (5)

- Согласованный выход из состава акционеров / участников компании.
- Разрешение тупиковых ситуаций, возникающих в спорах между акционерами: право или обязанность договариваться о разрешении тупиковой ситуации?
- Если определить (хоть и в ограниченных случаях) обязанность участников корпорации урегулировать тупиковую ситуацию, необходимо предусмотреть: (1) недопустимость нарушения прав третьих лиц, а также нанесения вреда публичному интересу, и (2) закрепить возможность ликвидации компании по решению суда при невозможности разрешить тупиковую ситуацию (предложения российских экспертов и опыт сингапурского права).
- Совершенствование механизма выхода из состава участников ТОО (ООО).

Регулирование компаний (6)

- Новые положения, регулирующие вопросы изменений в составе акционеров (squeeze out provision) как механизм защиты мелких и миноритарных акционеров.

Предусмотреть механизм защиты права мелких акционеров (как и владельцев привилегированных акций) на выход из состава акционеров компании в случае изменения контролирующего акционера (концентрации подавляющего большинства голосующих акций в руках одного акционера или группы связанных лиц).

- Совершенствование вопросов поддержания капитала акционерных обществ (осуществление компанией глобальных операций с выпущенными ею акциями, конвертирование и обмен ценных бумаг, конвертирование займов в акции, выкуп акций эмитентом, правовой режим субординированного долга и др.) с учетом требований по соблюдению прав акционеров и заинтересованных лиц (стейкхолдеров), в том числе с учетом изложенного ниже.
- Право требовать выкупа принадлежащих им акций целесообразно предоставить и привилегированным акционерам.

Регулирование компаний (7)

- Регламентировать условия и порядок конвертирования ценных бумаг АО одного вида в его же ценные бумаги другого вида.
- Конвертирование при определенных условиях стандартизированных долговых инструментов и в привилегированные акции, а также определенных долговых обязательств по договорам долгосрочных или среднесрочных займов, особенно субординированных займов, в привилегированные или простые акции, и соответствующая законодательная регламентация порядка и условий такого конвертирования.
- Вернуться к тому пониманию, что обмен размещенных акций одного вида на акции другого вида, по своей природе также является конвертированием, а его процедура должна регулироваться законом по общим правилам конвертирования, как предложено выше.
- Недопустимость конвертирования простых акций в (их обмен на) привилегированные акции в условиях функционирования корпоративной группы.

Регулирование компаний (8)

- Корпоративная структура – четкое следование принципу отделения участия от управления; сужение компетенции общего собрания. Необходимо отказаться от предоставления общему собранию права отменять решения органов компании.
- Модель смешанного регулирования вопроса о применимой корпоративной структуре компании.
- Приведение регулируемой модели корпоративной структуры в соответствие с моделями, применяемыми в развитых юрисдикциях.
- Регулирование и монистической, и дуалистической модели корпоративной структуры. При этом смешение элементов, присущих разным моделям недопустимо.
- Формирование органов управления компании и обеспечение непрерывности надлежащего управления компанией – обязанность ее учредителей, участников / акционеров. Регулирование эффективных механизмов формирования органов компании, как и побуждения участников / акционеров к их формированию в любой момент деятельности компании, когда это становится необходимым.

Регулирование компаний (9)

- Регулирование требований к составу совета директоров / наблюдательного совета. Сохранение лишь одного законодательного ограничения - о минимальном количестве независимых директоров (с повышением требований к количеству независимых директоров в составе совета).
- Пересмотр требований (критериев соответствия) к статусу независимого директора. Исключение возможности для одного и того же лица быть независимым директором одновременно во всех компаниях, входящих в состав одной и той же корпоративной группы.
- Участие работников в управлении крупных компаний: полноценное членство с правом голоса или обязательное участие представителей трудового коллектива в заседаниях без права голоса.
- Дистанционное управление в компаниях: регламентировать условия и порядок дистанционного участия в работе органов компании в режиме реального времени, при которых станет возможным надлежащее ознакомления каждого участника с материалами по рассматриваемым вопросам и его активное участие в обсуждении всех относящихся к вопросу аспектов, а также достоверную фиксацию его мнения (решения).

Регулирование компаний (10)

- Совершенствование регулирования вопроса об ответственности должностных лиц компаний.
- Решение о привлечении должностных лиц к такой ответственности должны приниматься органами компании согласно установленной иерархии в применимой корпоративной структуре.
- Развитие норм о производных исках в корпоративном праве.
- Исключение возможности применять к должностным лицам меры публично-правовой ответственности за действия, осуществляемые в рамках реализации корпоративных отношений.
- Из Уголовного кодекса исключить такое преступление, как рейдерство.

Регулирование компаний (11)

- Совершенствование регулирования вопросов прозрачности корпоративного управления и раскрытия информации о компании и ее деятельности.
- Расширение и детализация предоставляемой и публикуемой годовой отчетности крупной компании за счет включения в нее отчета каждого директора о том, как в течение отчетного финансового года они выполняли предусмотренные законом обязанности по продвижению интересов компании и достижению ею успеха согласно стратегическим планам ее развития.
- Законодательное поощрение деятельности компаний, направленной на повышения прозрачности в отчетности с целью обеспечения точности и достоверности предоставляемых данных, а также введение правил, касающихся защиты персональных данных и коммерческих секретов и связанных с ними вопросов конфиденциальности.
- Специальные меры реагирования необходимо разработать с тем, чтобы обеспечить соблюдение компаниями сроков раскрытия предусмотренной информации и требований к содержанию раскрываемой информации. Использование в таких случаях информационных технологий, позволяющих дистанционные коммуникации между регулятором и компаниями.

Регулирование компаний (12)

- Улучшение норм об особых категориях сделок акционерных обществ. Восстановить режим полной прозрачности относительно принятых решений о совершении компанией каждой сделки с наличием заинтересованности в их осуществлении компанией.
- Исключение иных ограничений, кроме надлежащего объявления акционером о своей заинтересованности, в случае принятия решения о совершении сделок с заинтересованностью на общем собрании акционеров.
- Совершенствование норм о реорганизации компаний. Упрощение процедуры реорганизации и сокращение сроков ее осуществления при сохранении надлежащего уровня защиты интересов участников / акционеров корпорации, ее кредиторов, а также публичного интереса.
- Регулирование процедуры слияния и разделения акционерных обществ с тем, чтобы их осуществление соответствовало нормам, относящимся к корпоративному управлению, и не создавало рисков оспаривания проведенной реорганизации в любой из этих двух форм. Регламентация смешанных форм реорганизации.

Регулирование групп компаний (1)

- Не только признание возникновения и существования корпоративных групп, но и регулирование корпоративного управления в рамках корпоративной группы. Допустить легальное формирование корпоративной группы на основе договора.
- Помимо допущения легального возникновения корпоративной группы на основе приобретения контролирующих полномочий в форме участия в уставном капитале дочерней организации и на основе договоров, следует регламентировать основания, в силу которых группа компаний также может рассматриваться возникшей. Такое регулирование должно предоставить необходимые инструменты регулирующим и надзорным органам, а также судам для квалификации отношений как возникших в рамках корпоративной группы и применения соответствующих последствий.
- В частности, необходимо дать легальное определение используемому в ст. 94 ГК понятию «осуществление контроля иным образом» (к чему, например, в практике английских судов и международного арбитража относят влияние в силу родственных отношений, материальной зависимости, иных обстоятельств личного характера, не всегда имеющих юридическую форму).

Регулирование групп компаний (2)

- Включение в законодательство положений, позволяющих холдинговой компании (основной организации) иметь полный доступ к имуществу и ресурсам дочерней организации при условии, что основная организация примет на себя соответствующее обязательство компенсировать убытки дочерней организации.
- Принципиально важным является установление для дочерних компаний, входящих в корпоративную группу определенных послаблений в вопросах корпоративного управления.
- Целесообразным является развитие являющихся сегодня декларативными положений ст. 95 ГК о зависимых акционерных обществах, либо исключение этой статьи в связи с отсутствием необходимости в регулировании этого момента. В то же время представляется целесообразным регламентировать отношения о взаимном участии компаний в уставных капиталах друг друга, ограничив размер такого участия максимально 25% от общего количества голосующих акций каждой их взаимозависимых компаний. Это целесообразно для соблюдения правомерных интересов других акционеров и кредиторов этих компаний.

Регулирование групп компаний (3)

- Поскольку предлагается восприятие конструкций германского Konzernrecht, представляется целесообразным определить, что для налоговых целей все компании корпоративной группы должны рассматриваться как одно лицо, и только холдинговая компания рассматривается налогоплательщиком. Иными словами, рекомендуется рассмотрение вопроса о формировании совокупности норм налогового законодательства, условно называемую законодательством о налоговых группах (tax group law).
- Унифицированное использование понятия «корпоративная группа» как для целей регулирования вопросов корпоративного управления в рамках группы компаний, защиты прав миноритарных акционеров и кредиторов компаний, входящих в группу, так и для целей антимонопольного регулирования.

Заключение

- Развитие казахстанского корпоративного законодательства и правовых норм о группах компаний (корпоративных группах) потребует внесение наиболее крупных по содержанию и объему изменений и дополнений, либо существенный пересмотр, целого ряда перечисленных в Концепции действующих законодательных актов Республики Казахстан.
- В связи с концептуальными изменениями вышеперечисленных законодательных актов также потребуются внесение изменений и дополнений во многочисленные иные нормативные правовые акты для приведения их содержания в соответствие с этими концептуальными изменениями. Также может потребоваться предварительная или последующая организационная и юридическая работа на централизованном государственном уровне в отношении действующих субъектов гражданского оборота, в том числе принадлежащих государственному сектору экономики, для приведения формы и содержания их деятельности в соответствие с новыми законодательными требованиями.
- В процессе предлагаемого совершенствования корпоративного законодательства будут внесены многие другие уточнения терминов и регулирующих положений с целью исправления существующих недоработок или придания более существенной правовой значимости правовым нормам.

КӨП РАХМЕТ!

БОЛЬШОЕ СПАСИБО!