

На пути к реформе корпоративного договора

Обзор Кепт | Февраль 2025 г.



Минэкономразвития опубликовало два законопроекта, направленных на реформирование корпоративного договора (договора об осуществлении прав участников ООО/ акционерного соглашения) (далее – **«Поправки»**):

- законопроект о внесении изменений в статью 32.1 Федерального закона «Об акционерных обществах» и Федеральный закон «Об обществах с ограниченной ответственностью» (ID проекта: 122141)¹ и
- законопроект о внесении изменений в часть первую Гражданского кодекса Российской Федерации (ID проекта: 122129)²

В настоящем обзоре мы кратко изложили суть Поправок и их практическое значение.

→ Суть Поправок и их практическое значение

(1) Включение в корпоративный договор опционных конструкций

Поправки предполагают что в корпоративный договор могут быть включены элементы как (i) опционного договора на приобретение/ отчуждение акций/ долей хозяйственных обществ, так и (ii) соглашения о предоставлении опциона на заключение договора по приобретению/ отчуждению соответствующих акций/ долей.

При этом стороны корпоративного договора смогут предусмотреть, что факт наступления оснований для реализации опционов (т.н. «триггеров») может подтверждаться третьим лицом в соответствии с порядком, закрепленным в корпоративном договоре.

Данный элемент Поправок, на наш взгляд, не открывает какого-то принципиально нового «окна возможностей» для бизнеса, поскольку механизмы опционов и порядок подтверждения факта наступления условий для их реализации фактически давно используются участниками хозяйственного оборота в силу гражданско-правового принципа «свободы договора».

Вместе с тем прямое закрепление в законодательстве такой возможности не является лишним.

(2) Включение в корпоративный договор механизмов tag-along и drag-along

Согласно Поправкам, в корпоративный договор также могут быть включены и другие механизмы, которые уже давно фактически используются участниками оборота, такие как:

- **Право на присоединение к продаже (т.н. «tag-along»)**. Право участника/ акционера на присоединение к продаже предполагает для него возможность присоединиться к продаже другим участником/ акционером его доли третьему лицу (инвестору).

Данный механизм особенно актуален для миноритария (в частности, в венчурных проектах), который связан доверительными отношениями с действующим мажоритарием и опасается смены приоритетов в управлении компанией с приходом в состав ее участников/ акционеров стороннего лица, а также потенциального размытия принадлежащей ему доли.

- **Понуждение к продаже (т.н. «drag-along»)**. Право на понуждение к продаже доли, напротив, в большей степени интересно мажоритария и потенциальному инвестору, поскольку его использование позволяет в рамках единой сделки выкупить пакеты акций/ долей, принадлежащие миноритариям, и стать таким образом единственным участником/ акционером компании.

¹ <https://regulation.gov.ru/Regulation/Npa/PublicView?npaID=122141>

² <https://regulation.gov.ru/Regulation/Npa/PublicView?npaID=122129>

В рамках механизма drag-along один из участников / акционеров общества вправе требовать от прочих участников/ акционеров присоединения к его сделке по продаже долей/акций.

При этом Поправки в качестве базового варианта реализации как tag-along, так и drag-along механизма предполагают, что мажоритарий сначала приобретает пакет миноритариев самостоятельно, а уже потом отчуждает 100% долей / акций компании в пользу приобретателя.

Важным нововведением Поправок нам видится установление специальных юридических последствий в случае, если доли / акции присоединяющегося к продаже миноритария так и не были переданы конечному приобретателю. В таком случае миноритарий вправе требовать:

- как возвращения принадлежавших ему долей/ акций,
- так и признания недействительным договора на отчуждение долей / акций между инициатором продажи (мажоритарием, к которому миноритарий присоединился) и конечным приобретателем.

На текущий момент в законодательстве отсутствуют вышеуказанные специальные последствия.

Следовательно, необходимо учитывать возможные изменения законодательства при структурировании в корпоративном договоре механизмов tag-along и drag-along.

(3) «Неснижаемая» неустойка за нарушение обязательств из корпоративного договора в качестве общего правила

Поправками предлагается установить общее правило о невозможности снижения судом неустойки за нарушение обязательств из корпоративного договора.

Для снижения данной неустойки истцу необходимо будет доказать, что взыскание неустойки в предусмотренном корпоративным договором размере может привести к получению другой стороной большей выгоды, чем она могла бы получить, если бы сторона корпоративного договора, требующая уменьшения неустойки, не нарушила корпоративный договор.

При этом сторона корпоративного договора, осуществляющая предпринимательскую деятельность и требующая уменьшения неустойки, также должна доказать отсутствие своей вины в нарушении корпоративного договора.

Нововведение обусловлено существующей практикой судов по уменьшению размера взыскиваемых неустоек со ссылкой на положения статьи 333 ГК РФ, а также направлено на повышение эффективности использования механизма неустоек.

Данный элемент Поправок представляется нам актуальным, поскольку он способствует усилению обеспечительной роли неустойки и улучшает баланс интересов сторон корпоративного договора.

(4) Право на оспаривание решений общих собраний, принятых в нарушение условий корпоративного договора, сторонами которого являются не все участники/ акционеры

Поправками предлагается закрепить возможность оспаривания стороной корпоративного договора решений общих собраний ООО / АО, принятых в нарушение условий корпоративного договора, даже если не все участники/ акционеры общества являются его сторонами, при выполнении следующих условий:

- такая возможность прямо предусмотрена уставом общества;
- все участники/ акционеры знали или должны были знать о содержании корпоративного договора до принятия оспариваемого решения;
- «нарушение повлияло на кворум или на необходимое для принятия оспариваемого решения количество голосов».

При этом действующим законодательством прямо не предусмотрена вышеуказанная возможность оспаривания.

Данный элемент Поправок способствует усилению роли корпоративного договора, заключенного между отдельными участниками / акционерами общества, в его соотношении с решениями общего собрания ООО / АО.

(5) Появление у суда возможности вынести «волезамещающее» решение

Поправки также предполагают, что в случае нарушения стороной корпоративного договора (сторонами которого являются все участники / акционеры общества) обязанности осуществить право голоса определенным образом, суд вправе:

- признать голосование такой стороны недействительным, либо
- признать такую сторону проголосовавшей в соответствии с условиями корпоративного договора (вынести т.н. «волезамещающее» решение).

Данный элемент Поправок позволит заинтересованной стороне добиться признания решения общего собрания ООО / АО, принятого в нарушение положений корпоративного договора, а не прибегать к более радикальным способам разрешения тупиковой ситуации (например, реализации штрафного опциона).

При этом действующим корпоративным законодательством не предусмотрена возможность принятия судом «волезамещающих» решений.

(6) Прямое закрепление в законодательстве возможности включения в корпоративный договор положения о запрете раскрытия его условий

Согласно Поправкам, стороны корпоративного договора могут договориться о запрете раскрытия его условий третьим лицам.

Данный элемент Поправок, на наш взгляд, не является нововведением для участников хозяйственного оборота: подавляющее большинство корпоративных договоров содержат положения об их конфиденциальности.

Вместе с тем в контексте введения «неснижаемой» неустойки конфиденциальность может быть обеспечена существенными финансовыми санкциями для нарушителя.

Важно!

Применять Поправки предполагается с обратной силой, то есть к корпоративным договорам, заключенным до вступления Поправок в законную силу, за исключением, некоторых элементов Поправок, например, в части возможности суда вынести «волезамещающее» решение или задать более высокие стандарты доказывания для целей снижения неустойки.

Вывод

Вышеуказанные Поправки во многом нацелены на закрепление на законодательном уровне уже сложившейся практики применения участниками хозяйственного оборота такого инструмента, как корпоративный договор (закрепление возможности включения в корпоративный договор опционных конструкций, tag-along и drag-along, положений о конфиденциальности).

Вместе с тем Поправки вводят новые юридические механизмы защиты акционерами / участниками их корпоративных прав (например, установление «неснижаемой» неустойки или возможности вынесения «волезамещающего» решения), которые позволят упростить структурирование правоотношений сторон в рамках корпоративного договора.

С другой стороны, мы не можем исключить риск сведения судами большинства непоименованных в законодательстве конструкций к предусмотренным законом и, как следствие, снижения гибкости договорного регулирования (например, в отношении tag-along и drag-along).

Поскольку работа над Поправками находится на ранней стадии, мы также не можем исключить внесения в них существенных изменений.

Юридическая команда Kept обладает богатым опытом и глубокой экспертизой в вопросах структурирования корпоративных договоров любой сложности, в том числе для целей создания крупных совместных предприятий.

Будем рады оказать вам и вашим клиентам содействие как в выборе оптимальной структуры корпоративного договора, так и в детальной проработке механизмов защиты прав заинтересованных лиц из корпоративного договора.

→ Контакты



Ирина Нарышева
Партнер, Руководитель
юридической практики Kept
INarysheva@kept.ru



Алексей Бунков
Директор,
Юридическая практика
+7 495 937 44 44
ABunkov@kept.ru



Николай Галкин
Юрист,
Юридическая практика
+7 495 937 44 77
NGalkin@kept.ru



Игорь Саврыга
Юрист,
Юридическая практика
+7 495 937 44 77
+7 968 958 78 76
ISavryga@kept.ru

www.kept.ru

Данная информация подготовлена Kept, носит общий характер и не должна рассматриваться как применимая к конкретным обстоятельствам какого-либо лица или организации. Хотя мы неизменно стремимся представлять своевременную и точную информацию, мы не можем гарантировать того, что данная информация окажется столь же точной на момент получения или будет оставаться столь же точной в будущем. Предпринимать какие-либо действия на основании такой информации можно только после консультаций с соответствующими специалистами и тщательного анализа конкретной ситуации.

Аудиторским клиентам, их аффилированным или связанным лицам может быть запрещено оказание или предоставление некоторых или всех описанных услуг и технологических решений.