

ПЕРЕДАЧА ПОЛНОМОЧИЙ ЕДИНОЛИЧНОГО ИСПОЛНИТЕЛЬНОГО ОРГАНА АКЦИОНЕРНОГО ОБЩЕСТВА УПРАВЛЯЮЩЕЙ ОРГАНИЗАЦИИ

Акционерное общество как форма организации предпринимательской деятельности является одной из наиболее удобных правовых конструкций для ведения бизнеса. Именно поэтому она широко распространена в хозяйственной жизни государства.

Усложняющиеся экономические отношения, обусловленные тенденцией к всеобщей глобализации, вызывают необходимость привлечения собственниками бизнеса профессиональных управляющих для организации деятельности отдельного общества или их группы. Использование схемы «управляющая организация – управляемые общества» позволяет добиться установления полного контроля головной организации над дочерними, зависимыми и фактически подчиненными организациями. При этом преследуются различные цели, в числе которых: увеличение прибыли общества от предмета деятельности, выведение общества из кризисной ситуации и тому подобное.

Законодательством не установлены какие-либо ограничения на привлечение управляющей организации – то есть любое акционерное общество может управляться привлеченной управляющей организацией¹. В качестве управляющей организации может выступать любая коммерческая организация, за некоторыми исключениями, вытекающими из особенностей управляемых организаций².

Положения статьи 103 Гражданского кодекса Российской Федерации (ГК РФ) имеют альтернативный характер, определяя при передаче управляющей организации полномочий исполнительного органа возможность осуществления выбора акционерным обществом модели управления из следующих вари-

антов: единоличного или коллегиального или единоличного и коллегиального вместе.

Очередная редакция Закона³ «Об акционерных обществах» исключила право передачи функций любого из названных исполнительных органов управляющей организации, указав, что управляющей организации могут быть переданы функции только единоличного исполнительного органа. Тем самым норма указанного закона сузила правило, установленное ГК РФ. Поскольку законодателем не были внесены соответствующие изменения в ГК РФ, то правоприменителю при конкуренции норм общего и специального закона следует применять правило о приоритете норм специального закона. В этом смысле важной является позиция Конституционного Суда Российской Федерации⁴, которым установлено, что Федеральный закон «Об акционерных обществах» является специальным по отношению к ГК РФ. Из вышесказанного вытекает, что в случае выявления противоречий данный закон будет иметь приоритет перед ГК РФ. Таким образом, в настоящее время управляющей организации могут передаваться полномочия только единоличного исполнительного органа.

Говоря о передаче управляющей организации полномочий единоличного исполнительного органа, безусловно, следует обозначить круг вопросов, входящих в компетенцию последнего.

К компетенции единоличного исполнительного органа акционерного общества относится решение следующих вопросов: обеспечение выполнения решений общего собрания акционеров и совета директоров общества; оперативное руководство деятельностью общества; текущее планирование деятельности общества; состав-

¹В соответствии с п. 1 ст. 69 Федерального закона от 26.12.1995 №208-ФЗ «Об акционерных обществах» полномочия единоличного исполнительного органа АО могут быть переданы по договору

управляющей организации.
²В соответствии со ст. 4 Закона «О банках и банковской деятельности» управляющая организация банковского холдинга должна иметь организационно-правовую

форму хозяйственного общества, а также не вправе заниматься страховой, банковской, производственной и торговой деятельностью.

³Федеральный закон от 7 августа 2001 года №120-ФЗ «О внесении

изменений и дополнений в Федеральный закон «Об акционерных обществах».

⁴Определение Конституционного Суда Российской Федерации от 18 июня 2004 года №264-0.

ление и утверждение штатного расписания общества; заключение и расторжение трудовых договоров, наложение взысканий на работников общества; издание приказов, распоряжений по вопросам, входящим в компетенцию единоличного исполнительного органа; открытие расчетных счетов, выдача доверенностей; заключение от имени общества договоров, при соблюдении двадцатипятипроцентного ограничения от стоимости балансовых активов общества в размере суммы такого договора или связанных между собой договоров, если меньший размер не предусмотрен уставом общества; совершение иных юридических действий; принятие решений по вопросам, связанным с предъявлением от имени общества претензий, исков в соответствии с действующим законодательством.

Единоличный исполнительный орган осуществляет текущее управление обществом, включающее в себя юридические и фактические действия.

Остается открытым вопрос об объеме полномочий, передаваемых управляющей организации, то есть должны ли быть переданы все полномочия единоличного исполнительного органа, как они отражены в уставе акционерного общества, либо их объем может быть ограничен договором. Хотя и существует точка зрения о возможности такого ограничения, согласиться с ней не представляется возможным по следующей причине. Исходя из того, что законодатель относит к компетенции единоличного исполнительного органа общества решение всех вопросов, не составляющих исключительную компетенцию других органов управления обществом, определенную законом или уставом общества⁵, а также предусматривает передачу «полномочий единоличного исполнительного органа», не предусматривая передачи части полномочий, следует сделать вывод о том, что при передаче части полномочий оставшаяся часть окажется не принадлежащей никому.

Необходимо также отметить, что вопросу передачи полномочий единоличного исполнительного органа управляемого общества управляющей организации посвящены положения Кодекса корпоративного поведения⁶, нормы которого носят рекомендательный характер. Однако, учитывая то, что рассматриваемые отношения возникли и существуют достаточно непродолжительный период времени, положения упомянутого кодекса имеют большое практическое значение.

Кодекс корпоративного поведения рекомендует предусмотреть в уставе или ином внутреннем документе общества требование об определении советом директоров процедуры отбора управляющей организации до утверждения решения о передаче полномочий единоличного исполнительного органа общества управляющей организации. Эта процедура может быть осуществле-

на посредством организации тендера на оказание услуг или иной формы конкурсного отбора⁷.

Претендентам на заключение договора с обществом на оказание услуг управляющей организации рекомендуется представить совету директоров и собранию акционеров следующую информацию: перечень иных обществ, управление которыми осуществляет организация, претендующая на заключение договора с обществом на оказание услуг в качестве управляющей организации; перечень членов совета директоров, иных высших должностных лиц и крупнейших акционеров организации, претендующей на заключение договора с обществом на оказание услуг управляющей организации, и прочую информацию, которая может быть необходима для выяснения вероятности конфликта интересов; финансовую отчетность организации, претендующей на заключение договора с обществом на оказание услуг управляющей организации в объеме, достаточном для оценки имеющейся у указанной организации возможности удовлетворить за счет своих активов или заключенных договоров страхования любые претензии, предъявляемые ей в связи с ненадлежащим исполнением возложенных на нее обязанностей; нотариально заверенную копию устава организации, претендующей на заключение договора с обществом в качестве управляющей организации; проект договора об оказании услуг между обществом и управляющей организацией, разработанный организацией, претендующей на заключение договора с обществом на оказание услуг управляющей организации.

Правовой основой для наделения управляющей организации функциями единоличного исполнительного органа акционерного общества выступает договор. Современное российское законодательство не содержит прямого указания на правовую природу такого договора. Это означает, что в каждом конкретном случае договор между управляемым обществом и управляющей организацией будет конструироваться сторонами. Следовательно, при конструировании договора необходимо учитывать характер действий, которые будет обязана совершать управляющая организация в отношении управляемого общества и его контрагентов.

Выбор управляющей организации, разработка условий договора, внесение на повестку дня собрания акционеров осуществляется советом директоров. Решение о передаче полномочий единоличного исполнительного органа управляющей организации принимается общим собранием акционеров. Договор с управляющей организацией от имени общества подписывается председателем совета директоров или лицом, уполномоченным советом директоров общества.

ВЕДУЩИЙ СПЕЦИАЛИСТ ГЛАВНОГО УПРАВЛЕНИЯ ФЕДЕРАЛЬНОГО
ИМУЩЕСТВА УПРАВЛЕНИЯ ДЕЛАМИ ПРЕЗИДЕНТА РФ
А.С.Борец

⁵П. 2 ст. 69 Федерального закона от 26.12.1995 №208-ФЗ «Об акционерных обществах» и ч. 2 п. 3 ст. 103 Гражданского ко-

декса Российской Федерации от 30.11.1994 №51-ФЗ.

⁶Распоряжение ФКЦБ от 4 апреля 2002 года №421/р «О рекоменда-

ции к применению Кодекса корпоративного поведения» (вместе с «Кодексом корпоративного поведения» от 05.04.2002 года).

⁷В указанной ситуации следует применять нормы статей 447–449 Гражданского кодекса Российской Федерации.