



Основные положения Соглашения Акционеров

11 июня 2009

ЮРИДИЧЕСКИЕ УСЛУГИ

Вопросы, регулируемые Соглашением

- Как правило, соглашение акционеров (далее «Соглашение») компании (далее «Холдинговая компания») регулирует следующие блоки вопросов:
 - сделки с акциями Холдинговой компании, выход акционеров из нее
 - управление Холдинговой компанией и ее дочерними компаниями
 - процедура оценки акций Холдинговой компании;
 - распределение прибыли
 - финансирование деятельности Холдинговой компании и ее дочерних компаний
 - иные обязательства акционеров и Холдинговой компании

Стороны и применимое право

Стороны по Соглашению

- Рекомендуется, чтобы сторонами по Соглашению были все акционеры компании и сама компания.

Применимое право

- Мы рекомендуем использовать либо английское право, либо законодательство той страны общего права (common law), где будет зарегистрирована Холдинговая компания, поскольку в рамках общего права существуют более гибкие механизмы регулирования отношений между акционерами по сравнению с российским корпоративным законодательством

Распоряжение акциями: запрет на отчуждение или обременение

- **Запрет отчуждения акций Холдинговой компании третьим лицам в течение определенного в Соглашении периода времени (lock-in period)**
 - Для сохранения стабильного состава акционеров Соглашение может предусматривать, что акционер не вправе отчуждать акции Холдинговой компании третьим лицам без письменного согласия всех остальных акционеров в течение установленного в Соглашении срока или до наступления определенного в Соглашении события.
 - В случае, если акционеры дают согласие на отчуждение акций такого акционера, они могут воспользоваться преимущественным правом приобретения акций пропорционально размеру их пакетов в капитале Холдинговой компании преимущественное право.
- **Запрет на залог или иное обременение акций Холдинговой компании**
 - Соглашение может предусматривать запрет на залог или иное обременение акций Холдинговой компании, принадлежащих какому-либо акционеру, без письменного согласия других акционеров в течение определенного периода или до наступления определенного события.
 - Тем не менее, в Соглашении можно предусмотреть положение, разрешающее залог или иное обременение акций с целью привлечения средств акционерами, желающими воспользоваться преимущественным правом для выкупа пакета акций выходящего акционера, например, залог под предоставляемый кредит

Распоряжение акциями: преимущественное право (1)

- **Преимущественное право каждого акционера приобрести акции Холдинговой компании**
 - Соглашение может предусматривать преимущественное право акционеров на приобретение акций Холдинговой компании пропорционально доле каждого акционера в капитале компании в случае их отчуждения кем-либо из акционеров третьим лицам, не являющимися акционерами Холдинговой компании на момент отчуждения
 - При таком отчуждении акций третьему лицу продающий акционер продавец должен направить другим остальным акционерам копию добросовестного предложения о приобретении, сделанного независимым третьим лицом, в котором подтверждается намерение этого третьего лица приобрести акции Холдинговой компании в определенном количестве и по определенной цене. К предложению о покупке должны быть приложены документы, указанные в приложении к Соглашению с тем, чтобы другие акционеры могли иметь полное представление о потенциальном акционере Холдинговой компании
 - После ознакомления с предложением третьего лица другие акционеры вправе решить по своему усмотрению, выкупать ли все причитающиеся им акции либо их часть и, соответственно, направить продающему акционеру предложение с указанием количества приобретаемых ими акций по цене, предусмотренной в предложении третьего лица

Распоряжение акциями: преимущественное право (2)

- **Преимущественное право каждого акционера приобрести акции Холдинговой компании (продолжение)**
 - В случае отказа некоторых акционеров от выкупа акций пропорционально своим пакетам, преимущественное право переходит другим акционерам.
 - Если ни один акционер не воспользовался акционеры не воспользовались преимущественным правом или не выразили своего намерения в письменной форме в адрес выходящего акционера приобрести акции в течение срока, установленного для реализации преимущественного права, продающий акционер в течение определенного в Соглашении срока, например, 60-ти дней, должен осуществить продажу акций в пользу третьего лица, и в течение также определенного Соглашением срока (например, 90 дней) завершить такую продажу. Соглашением также может быть предусмотрено, что, в случае если после прохождения всех этапов реализации преимущественного права в отношении части предложенных к выкупу акций акционеры не заявили о намерении их выкупить, выходящий акционер вправе отказаться от передачи своего пакета акционерам и передать все акции третьему лицу на первоначальных условиях. Данные положения направлены на защиту от дробления пакета, предложенного к выкупу, на тот случай, если третье лицо заинтересовано приобрести весь пакет выходящего акционера целиком

Распоряжение акциями: преимущественное право (3)

- **Преимущественное право каждого акционера приобрести акции Холдинговой компании (продолжение)**
 - В случае если сделка по отчуждению акций третьему лицу не завершена в установленный срок, предложение третьего лица будет считаться неподанным. При этом преимущественное право других акционеров на приобретение акций восстанавливается, и выходящий акционер обязан до отчуждения акций в пользу третьих лиц вновь выполнить процедуру, необходимую для соблюдения преимущественного права других акционеров
 - На каждом сертификате акций Холдинговой компании будет сделана надпись о том, что Соглашение содержит ограничения на любые сделки с акциями или их обременение. Указанная надпись не позволит третьему лицу, приобретшему акции в нарушении процедуры преимущественного права, ссылаться на добросовестное приобретение, и поэтому сделает возможным истребование таких акций в пользу акционера(ов), чье преимущественное право было нарушено
 - Соглашение будет предусматривать обязанность Холдинговой компании не регистрировать отчуждение Акции, если оно совершено без соблюдения процедуры, предусмотренной Соглашением
- **Отчуждение акций внутри Холдинговой компании одним акционером**
 - Акционер может продать свои акции одному акционеру, однако остальные акционеры будут иметь преимущественное право приобрести предложенные акции пропорционально их пакетам.

Распоряжение акциями: совместная продажа (1)

- **Право совместной продажи – право акционера потребовать включения всех или части принадлежащих ему акций в пакет акций, предложенный другим акционером для отчуждения в пользу третьего лица (tag-along right)**
 - В Соглашении может быть предусмотрено положение о том, что если акционер получает предложение третьего лица о продаже своего пакета (напр., 40%), то он обязан уведомить других акционеров о поступившем предложении. При этом у всех акционеров возникает право включить в отчуждаемый пакет принадлежащие им акции пропорционально их долям в капитале Холдинговой компании. Акции отчуждаются по цене и на условиях предложения третьего лица. В результате 40% пакет формируется не только из акций акционера, получившего предложение, но и из акций остальных акционеров, выразивших намерение участвовать в сделке
 - Если же акционер предлагает третьему лицу все свои акции Холдинговой компании, то другие акционеры могут потребовать включения в продажу всех их акций

Распоряжение акциями: совместная продажа (2)

- **Право отдельного акционера потребовать у остальных акционеров включения в пакет всех или части принадлежащих им акций, в случае отчуждения таким акционером всех его акций третьему лицу (drag-along right)**
 - В целях защиты интересов мажоритарных акционеров в Соглашении может быть предусмотрено право акционера, владеющего пакетом не менее определенного размера, потребовать включения акций, принадлежащих остальным акционерам в общий пакет, подлежащий отчуждению третьему лицу, на тех же условиях (цена, гарантии и заверения), которые были получены им от третьего лица. В случае, когда акционеры, владеющие в совокупности пакетом определенного размера, например, 80%, получают предложение третьего лица в отношении всех их акций, они вправе требовать от остальных акционеров продажи их пакетов по цене предложения третьего лица. В таком случае акционеры, получившие предложение, направляют совместное письмо другим акционерам и сообщают о своём намерении воспользоваться таким правом с приложенным добросовестным предложением независимого третьего лица. Соглашение может предусматривать, что право мажоритарных акционеров возникает только после того, как миноритарные акционеры отказались от преимущественного права выкупа акций мажоритарных акционеров

Распоряжение акциями: право выкупа

- **Право акционера обязать других акционеров выкупить его акции (put-option)**
 - Соглашением может быть предусмотрено право акционера потребовать выкупа своих акций остальными акционерами пропорционально размерам их пакетов по цене, определяемой в соответствии с установленной процедурой (например, с рассрочкой оплаты). Соглашение может предусматривать, что такое право возникает только в случае наступления определенных событий или по истечении определенного периода времени. Кроме того, Соглашением может быть установлено обязательное обеспечение исполнения приобретателем обязательств по оплате, например, банковская гарантия
- **Право выкупа акций при наступлении определенных событий (call-option)**
 - Соглашение может содержать перечень определенных событий, при наступлении которых у акционеров возникает право выкупить пропорционально размерам их пакетов акции другого акционера, в отношении которого имело место определенное событие. К таким событиям, как правило, относятся:
 - существенное нарушение Соглашения, если оно не было устранено в течение периода, определенного в Соглашении
 - смена контроля над акционером (если акционером является юридическое лицо)
 - смерть акционера (признание его недееспособным, без вести пропавшим, объявление умершим)
 - Если событие наступит в отношении кого-либо из акционеров, другие акционеры вправе потребовать от такого акционера продать принадлежащие ему акции по рыночной цене, определяемой в порядке, предусмотренном в Соглашении. В этом случае акционеры в течение определенного срока, например, в течение 60 дней с момента наступления события, направляют акционеру, в отношении которого указанное событие наступило, уведомление о намерении приобрести его акции пропорционально количеству принадлежащих им акций.
 - В случае смерти акционера средства в счет оплаты его акций направляются его наследникам

Определение цены акций

- Соглашением могут быть определены ситуации (некоторые из них рассмотрены на предыдущих слайдах), при которых потребуются определение рыночной стоимости акций. Ниже приводятся наиболее часто используемые варианты определения цены

Вариант 1 (с привлечением независимого оценщика)

- Акционер, приобретающий акции, назначает независимого оценщика из числа определенных в Соглашении (далее «Первый оценщик») для определения рыночной цены акций. В качестве независимых оценщиков могут, в частности, выступать компании «Большой Четверки» или инвестиционные банки. Рыночная цена должна быть определена Первым оценщиком в течение, напр., 60 дней. В Соглашении, среди прочего, могут быть определены стандарты, по которым будет производиться такая оценка и порядок распределения расходов на ее проведение
- Последствия оценки акций Холдинговой компании Первым оценщиком могут быть, в частности, следующие:
 - заключение Первого оценщика окончательно и оспариванию не подлежит, либо
 - акционер – продавец, несогласный с заключением Первого оценщика, в течение определенного срока, например, в течение 10 дней с момента получения результатов оценки, произведенной Первым оценщиком, назначает еще одного оценщика из числа перечисленных в Соглашении (далее «Второй оценщик»), который также в течение определенного срока, например, в течение 60 дней должен определить величину рыночной цены акций. Услуги Второго оценщика оплачивает акционер – продавец
- В Соглашении можно предусмотреть, что в случае расхождения между оценками Первого оценщика и Второго оценщика окончательной величиной оценки следует признать среднее арифметическое между величинами, определенными двумя указанными оценщиками
- Если Вторым оценщиком не будет назначен в течение 10-дневного срока, результаты оценки Первого оценщика будут признаны окончательными и обязательными для применения

Вариант 2 (с использованием формулы)

- В Соглашении стороны могут договориться о формуле(ах) расчета стоимости компании, например, такой как EBITDA X мультипликатор. При применении указанной формулы могут использоваться финансовые показатели отчетности Холдинговой компании, а для подтверждения правильности расчета EBITDA Соглашением может быть предусмотрена возможность привлечения эксперта (аудитора)

Управление Холдинговой компанией: Собрание Акционеров

- Законодательство государства, в котором будет учреждена Холдинговая компания, разделяет компетенцию общего собрания акционеров (высший орган управления) и Совета директоров (коллегиальный исполнительный орган)

Собрание Акционеров

- Круг вопросов, относящихся к компетенции общего собрания, включает, но не ограничивается следующими:
 - изменение уставного капитала компании, включая увеличение, уменьшение уставного капитала, выкуп, приобретение контрольного пакета, погашение акций компании
 - конвертация, консолидация или дробление акций, выпуск новых ценных бумаг
 - изменение наименования компании
 - изменение устава компании
 - распределение дивидендов
 - ликвидация компании
- При голосовании по вопросам повестки дня общего собрания акционеров допускается применять различные способы голосования:
 - единогласно (решение считается принятым, если за него проголосовали: а) все без исключения акционеры Холдинговой компании или б) все присутствующие на данном общем собрании акционеры)
 - квалифицированным большинством (например, 70% от: а) общего числа голосов, принадлежащих всем акционерам Холдинговой компании или б) от общего числа голосов, принадлежащих акционерам присутствующим на данном общем собрании)
 - простым большинством (50%+1 голос)
 - голосование по принципу «один акционер – один голос» (т.е. независимо от размера пакета акций, принадлежащих тому или иному акционеру)
- Следует отметить, что при решении различных вопросов, на общем собрании акционеров могут применяться различные способы голосования из вышеперечисленных
- Соглашением может быть определен порядок заочного голосования, удобного для принятия решения без совместного присутствия всех или некоторых акционеров

Управление Холдинговой компанией: формирование и заседания Совета директоров

Совет директоров

- Соглашением может быть определено количество, процедура назначения членов Совета директоров и состав: членами Совета директоров могут быть акционеры или их доверенные лица, представители менеджмента и независимые директора
- Кроме того, Соглашением, как правило, предусматривается обязательность проведения заседаний Совета директоров в определенном месте не реже некоторого количества раз в означенный период времени, например, не реже 1 раза в два месяца. Соглашение подробно регламентирует процедуру созыва и проведения собрания. Соглашением может быть предусмотрено, что председатель Совета директоров имеет право решающего голоса в случае, если голоса при голосовании по какому-либо вопросу разделяются поровну
- Соглашением может быть предусмотрен способ принятия решений согласно повестке заседания Совета директоров
 - единогласно
 - квалифицированным большинством
 - простым большинством

Управление Холдинговой компанией: компетенция Совета директоров

Компетенция Совета директоров

- К компетенции Совета директоров соглашением могут быть отнесены принятие решений по следующим вопросам:
 - сделки с недвижимостью Холдинговой компании и ее дочерними компаниями, сделки на сумму, превышающую ____% балансовой стоимости активов Холдинговой компании или соответствующей дочерней компании
 - заключение, изменение или расторжение любого договора Холдинговой компанией или любой из дочерних компаний, если такое заключение, изменение или расторжение не предусмотрено в надлежащим образом утвержденном бюджете
 - любая передача, предоставление лицензии или отчуждение любых прав на товарные знаки, которые принадлежат Холдинговой компании или любой из дочерних компаний, или которые используются Холдинговой компанией или любой из дочерних компаний (в зависимости от ситуации)
 - утверждение бюджета
 - изменение уставного капитала дочерних компаний, включая увеличение или уменьшение уставного капитала, выкуп акций дочерних компаний, эмиссия дочерними компаниями любых ценных бумаг, включая акции, облигации или опционы
 - назначение Генерального директора и Финансового директора Холдинговой компании и каждой из дочерних компаний
 - принятие какой-либо системы участия в прибылях, бонусов, программ наделения служащих компании акциями по льготной цене или иной долгосрочной стимулирующей схемы должностных лиц, директоров или других служащих Холдинговой компании или любой из дочерних компаний
 - любое приобретение, реализация или обременение акций или долей участия в уставном капитале любого юридического лица, включая дочерние компании
 - реорганизация, ликвидация или прекращение деятельности любой из дочерних компаний
 - объявление дивиденда и распределение прибыли дочерних компаний
 - выдача рекомендации акционерам Холдинговой компании относительно размера подлежащего выплате дивиденда
 - любая сделка или корпоративное действие, которые могут привести к размыванию прав, включая права голоса акционеров Холдинговой компании
 - внесение поправок в уставные документы любой из дочерних компаний

Управление Холдинговой компанией: Управляющий Директор и директора

Управляющий Директор

- В целях эффективного Управления компанией Соглашением также может быть предусмотрена процедура назначения/снятия с должности, полномочия и сфера компетенций Управляющего Директора или Президента Холдинговой компании
- Управляющий Директор или Президент компании входят в состав Совета директоров и к их полномочиям могут быть отнесены следующие:
 - управлять и руководить деятельностью Холдинговой компании
 - отвечать за выполнение решений Совета директоров
 - подавать и производить все расходы, необходимые для выполнения надлежащим образом утвержденного бюджета, и надлежащим образом информировать Совет директоров, если компании не хватает средств для осуществления своей деятельности
 - осуществлять или обеспечивать осуществление всех платежей, необходимых по условиям договоров и других соглашений; (ii) уплачивать все налоги, начисленные суммы и аналогичные сборы, налагаемые на деятельность Холдинговой компании; (iii) осуществлять все прочие действия, обоснованно необходимые для развития Холдинговой компании; (iv) содержать активы и обеспечивать безопасность активов дочерних компаний
 - вести все необходимые записи по бухгалтерскому и финансовому учету, в соответствии с требованиями законов, применимыми к дочерним компаниям
 - направлять заявления о получении всех необходимых разрешений, лицензий и согласий; (ii) соблюдать требования закона, применимые к дочерним компаниям; (iii) незамедлительно уведомлять Совет директоров в письменной форме о любых исках или претензиях; и (iv) готовить и направлять все отчеты или уведомления, требуемые для осуществления сделок

Назначение директоров дочерних компаний

- Соглашением может быть предусмотрено, что кандидатуры на должность Генеральных директоров/членов Совета директоров дочерних компаний выдвигаются, а также их снятие осуществляется Советом директоров Холдинговой компании. Для повышения эффективности и управляемости в состав Советов директоров дочерних компаний могут быть избраны Акционеры (так называемые «зеркальные» Советы директоров)

Разрешение тупиковых ситуаций (deadlock resolution)

- Тупиковыми в смысле заключаемого Соглашения могут являться ситуации, при которых члены Совета директоров не способны прийти к согласию для принятия решения по вопросу, поставленному на рассмотрение совета, либо если невозможно собрать кворум для голосования
- Соглашением может быть предусмотрено, что в течение определенного времени с момента возникновения тупиковой ситуации каждый член Совета директоров обязан подготовить и распространить среди других членов Совета директоров меморандум с изложением своей позиции по указанному вопросу. В течение 5 дней с момента получения меморандума члены Совета директоров обязаны провести встречу для разрешения тупиковой ситуации путем переговоров. При отсутствии возможности разрешения тупиковой ситуации путем переговоров могут быть использованы следующие способы:
 - один акционер вправе воспользоваться правом обязать других акционеров купить его акции по рыночной цене (put option)
 - один акционер может выкупить акции других акционеров (call option)

Финансирование компании и распределение дивидендов

Финансирование

- Соглашением могут быть предусмотрены положения, согласно которым акционеры обязаны финансировать деятельность Холдинговой компании или дочерних компаний способами и в порядке, предусмотренном Соглашением
- Соглашение может также предусматривать, что если один акционер отказался финансировать компанию, то второй акционер может осуществить за него такое финансирование, но взамен получить акции нефинансирующего акционера в Холдинговой компании, на общую сумму, равную размеру финансирования

Бюджетирование и отчетность

- Соглашением могут быть установлены требования к составлению финансовой отчетности и бюджетов Холдинговой компании и дочерних компаний, а также право акционеров на ознакомление с данными бухгалтерских документов
- Соглашение может предусматривать, что Холдинговая компания должна (и должна обеспечивать, чтобы дочерние компании делали то же самое) обеспечивать, чтобы финансовая отчетность соответствовала Международным Стандартам Финансовой Отчетности (IFRS)

Дивиденды

- Соглашением может быть установлено, что дивиденды Холдинговой компании выплачиваются ее акционерам пропорционально количеству принадлежащих им акций в размерах, в которых указанные дивиденды были объявлены, и в интервалы, которые определены Советом директоров, либо часть прибыли по соглашению акционеров может направляться в специальные фонды

Действие и Прекращение Соглашения

Срок действия Соглашения

- Обычно в Соглашении не указывается срок его действия и оно действует до момента его прекращения всеми сторонами или ликвидации Холдинговой компании. Тем не менее, возможно предусмотреть определенный срок его действия Соглашения и после его истечения отношения акционеров и Холдинговой компании будут регулироваться только уставом Холдинговой компании
- В отношении акционера, продавшего свои акции, Соглашение обычно прекращает свое действие, а новый акционер должен присоединиться к существующему Соглашению. Вне зависимости от прекращения действия Соглашения, обязательства вышедшего акционера не конкурировать, а также соблюдать конфиденциальность, могут продолжать действовать
- Соглашение прекращает свое действие, когда в Холдинговой компании остается один акционер

Иные положения

Обязательство не конкурировать и Самостоятельные проекты

- Соглашение обычно предусматривает обязательство акционеров не вести самостоятельно проекты, которые бы конкурировали с бизнесом Холдинговой компании и ее дочерних обществ. Такого рода обязательство может действовать в течение периода времени владения акциями Холдинговой компании, так и определенный период после выхода их Холдинговой компании
- В Соглашении может быть предусмотрены права акционеров на ведение самостоятельных проектов (при условии отсутствия конфликта интересов или конкуренции с Холдинговой компанией и ее дочерними компаниями в сфере ее деятельности), используя собственные ресурсы. В случае если у одного акционера возникает необходимость использования какого-либо ресурса, принадлежащего Холдинговой компании либо одной из дочерних компаний – на это нужно письменное разрешение других акционеров, а также заключение соответствующего возмездного договора с Холдинговой либо дочерней компанией

Договор об осуществлении прав участников ООО по закону РФ

Участники ООО вправе заключить договор об осуществлении прав участников общества. Таким договором может быть предусмотрено, что участники обязуются осуществлять определенным образом свои права и (или) воздерживаться от осуществления своих прав.

В частности, договор может предусматривать следующее:

- Голосование определенным образом.
- Продажа доли по определенной цене при определенных условиях или воздержание от продажи до наступления определенных условий.
- Согласование иных действий по управлению, в том числе касающихся создания, реорганизации, ликвидации общества.

Сторонами договора могут быть только участники общества, он может быть заключен как при учреждении, так и в любой другой период существования общества. Договор может быть заключен между любыми участниками, при этом у сторон договора нет обязанности уведомления других участников общества о наличии такого договора. Закон не предусматривает участие самого общества в договоре.

Нарушение положений договора об осуществлении прав участников общества влечет за собой применение таких мер ответственности, как возмещение убытков и неустойка.

Устав ООО

На стадии учреждения общества, или при внесении изменений в устав общества могут быть внесены такие условия, как порядок отчуждения доли (части доли), запрет отчуждения долей третьим лицам, необходимость согласия на отчуждение доли участникам или обществу, цена и порядок покупки долей по преимущественному праву, запрет залога долей, а также иные условия.

При этом, законом предусмотрены специальные меры ответственности за нарушение положений, предусмотренных уставом.

В том числе:

- при нарушении условий о преимущественном праве покупки, лица имеющие такое право могут требовать перевода на них прав и обязанностей покупателя;
- Срок для предъявления требований – 3 месяца с момента, когда участник, участники или общество узнали или должны были узнать о нарушении.

Контакты:

Станислав Денисенко

Старший Менеджер,

Руководитель юридической группы,

Северо-западный региональный центр КПМГ

Tel.: +7 (812) 313 73 32

Fax: +7 (812) 313 73 01

SDenisenko@kpmg.ru

www.kpmg.ru