

*Договорные и иные  
способы ограничения или  
снижения  
ответственности  
членов органов  
управления в  
современных реалиях  
российского права*

19 октября 2018

*Артём Мойсеенко, LL.M.*

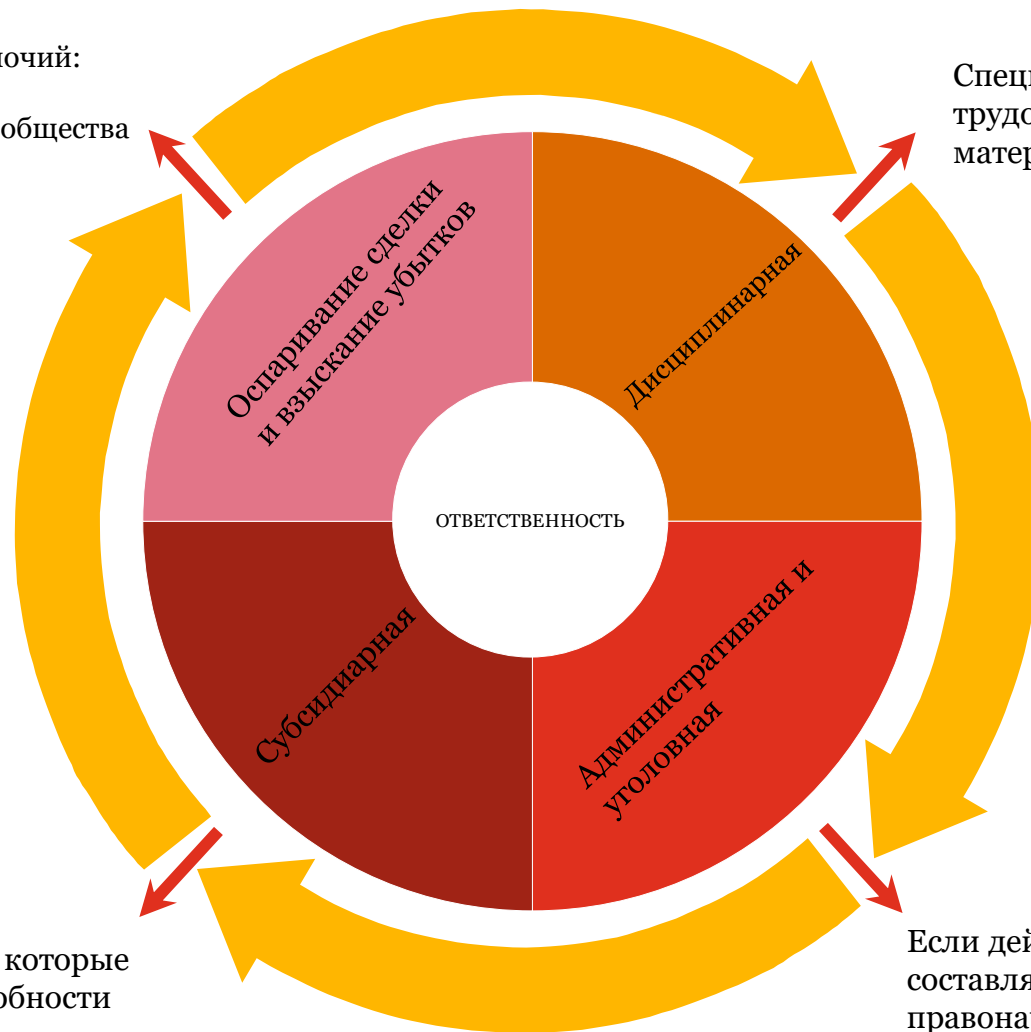
*Глава практики корпоративного права, сопровождения  
сделок M&A и  
международных реструктуризаций PwC Legal Россия*

**рwc**

# Виды ответственности членов органов управления

Действия за пределами полномочий:  
- в учредительных документах  
- иных внутренних документах общества

Специальные основания для расторжения  
трудового договора с членами ОУ,  
материальная ответственность по ТК РФ



Действия/бездействие ОУ которые  
привели к неплатежеспособности  
Общества

Если действия/бездействие ОУ  
составляют элемент объективной стороны  
правонарушений/преступлений

# Способы ограничения и снижения ответственности

## Исключающие

- Исключение ответственности в договоре
- Отказ от прав требования

## Ограничивающие

- Соглашение об ограничении ответственности
- Заранее зафиксированные убытки
- Неустойка

## Компенсаторные

- Возмещение потерь
- Страхование
- «Косвенное поощрение»

## «Управленческие»

- Разграничение полномочий в органах управления
- Совместная подпись
- Управляющая компания
- Процедуры согласования решений

# Исключающие и ограничивающие ответственность инструменты

	Иностранное право	Российское право
Исключение ответственности / Отказ от права требования		
Соглашение об ограничении ответственности		
Заранее установленные убытки (Liquidated damages)		
Неустойка (Penalty)		

 Оптимально  Хорошо  Удовл.  Плохо  Никак

**Шкала работоспособности инструмента**

# Компенсаторные инструменты

	Иностранное право	Российское право
Возмещение потерь		
Страхование, в частности D&O Insurance		
«Косвенное поощрение»		



Шкала работоспособности инструмента

# Использование договорных инструментов в российском праве



- Какой договор?
- Возможность заключения самостоятельного договора?
- Состав сторон?
- Кто заключает от имени общества?
- Какие требуются одобрения?
- Раскрытие информации?
- Возмездность?



- Предпринимательские отношения?
- Подведомственность споров?
- Семейные и наследственные вопросы?
- Налогообложение?



# Управленческие инструменты как способ снижения рисков ответственности (1 из 2)

Так, согласно постановлению ВАС №62 и судебной практике:

Недобросовестность ГД имеет место когда:

- действовал при наличии конфликта интересов, не раскрывая о нем информацию;
- скрыл от участников юридического лица достоверную информацию о сделке;
- совершил сделку без необходимого одобрения;
- действовал в ущерб интересам юридического лица, о чем знал или должен был знать (например, заключил заведомо невыгодную сделку или сделку с фирмой- "однодневкой").

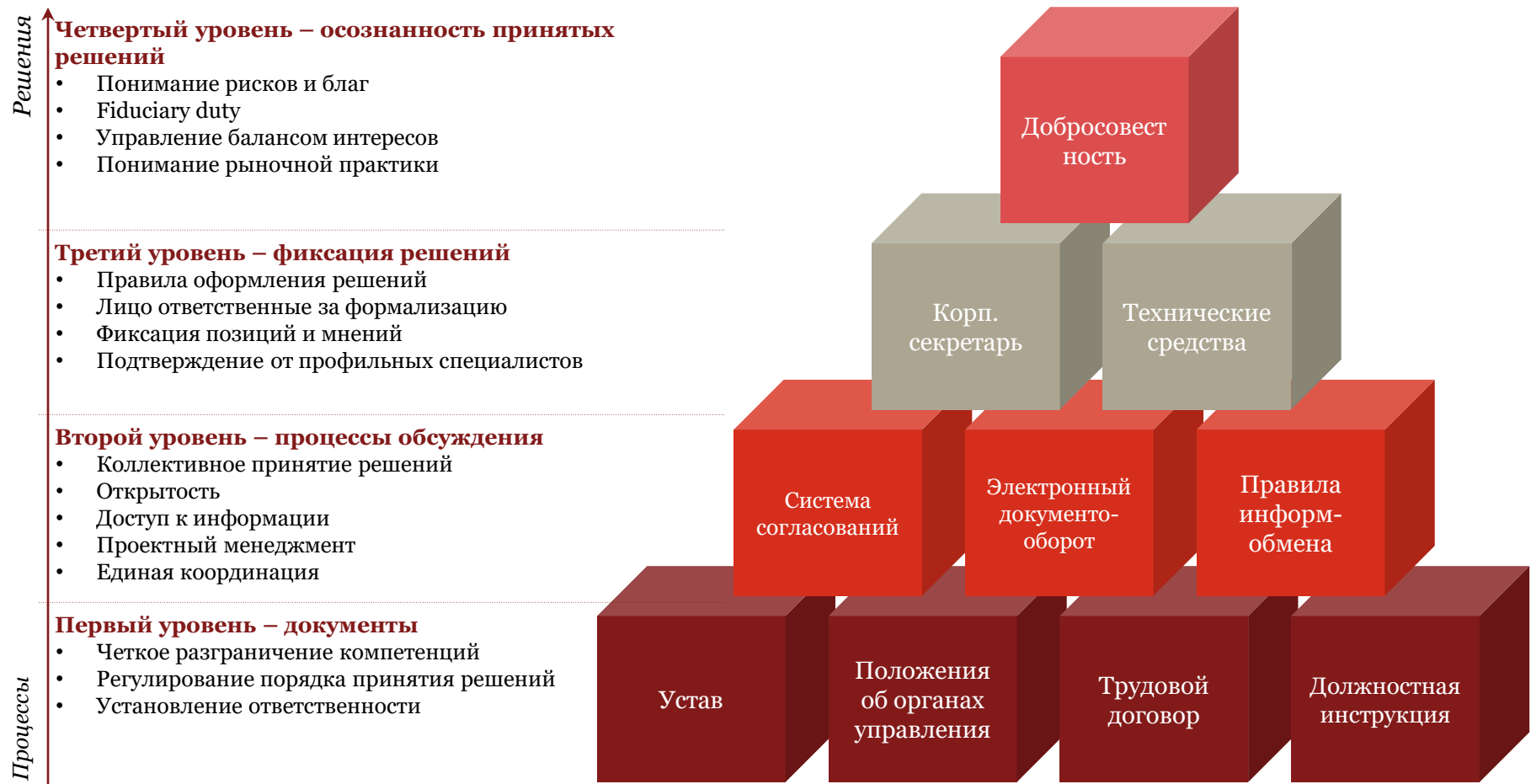
С директора не взыщут убытки, если:

- он действовал в пределах разумного предпринимательского риска;
- одна невыгодная сделка совершена с целью получить выгоду от взаимосвязанных сделок или предотвратить еще большие убытки;

С директора взыщут убытки, даже если:

- повлекшие их действия одобрены уполномоченным органом;
- повлекшая их крупная сделка или сделка с заинтересованностью не признана недействительной.

# Управленческие инструменты как способ снижения рисков ответственности (2 из 2)





# Управление рисками субсидиарной ответственности

## Контролирующее лицо не подлежит привлечению к субсидиарной ответственности когда:

- его действия (бездействие) не выходили за пределы обычного делового риска; и
- не были направлены на нарушение прав и законных интересов гражданско-правового сообщества, объединяющего всех кредиторов.

## Риск привлечения руководителя должника и иных контролирующих должника лиц к субсидиарной ответственности существенно уменьшается, если:

- в месячный срок подано заявление о банкротстве Общества;
- передана вся необходимая документация и информация арбитражному управляющему.

## Рекомендации



Регулярное проведение внутреннего аудита

1



Надлежащий документооборот

2



Избегать явно убыточных сделок

3

# Примеры практических ситуаций (1 из 3)

## Генеральный директор – акционер (или будущий акционер)

### Возможен отказ от осуществления отдельных корпоративных прав акционерами

- Прав по ст. 53.1 ГК и соотв. статей Законов об АО/ ООО
- Блокирование решений о смене ГД
- Дополнительные критерии для ответственности ГД

### Неустойка

- Ограничение ответственности ГД фиксированной неустойкой
- Исключение требований о предъявлении убытков Обществу

Доступен  
Корпоративный  
Договор

### Компенсации

- Возмещение потерь (Indemnity)
- Поощрение через опционы
- Гарантии выплаты трудовых поощрений
- Гарантии выкупа акций при дисквалификации

### Исполнение за третье лицо

- Мажоритарии «отвечают» за ГД друг перед другом
- Компенсация убытков Обществу за ГД

# Примеры практических ситуаций (2 из 3)

## Генеральный директор – иностранец

### Возможен отказ от осуществления отдельных корпоративных прав между акционерами в корпоративном договоре

- Прав по ст. 53.1 ГК и соотв. статьям Законов об АО/ ООО
- Блокирование решений о смене ГД
- Дополнительные критерии для ответственности ГД

### Корпоративное управление

- Право второй подписи
- Разграничение ответственности органов управления

Доступны гарантии  
иностранного  
акционера

### Компенсации в иностранном праве

- Возмещение потерь (Indemnity)
- Гарантии выплаты трудовых поощрений акционером

### Страхование

- Внешнее, например D&O Insurance
- Внутреннее - компенсация убытков Обществу/ акционерам за ГД

# Примеры практических ситуаций (3 из 3)

## Генеральный директор – наемный работник

### Проработанная система корпоративного управления

- Разграничение ответственности органов управления
- Акцент на коллективное принятие решений
- Детальная проработка полномочий и компетенций
- Сужение компетенций

### Управленческие инструменты

- Надлежащая фиксация решений
- Учет мнений и возражений
- Проработка решений корп. службами компании
- Максимальное использование предоставленных законодательством возможностей

**Нет договорных правоотношений через которые можно ограничить ответственность**

### Компенсации

- Возмещение потерь (Indemnity) в иностранном праве
- «Косвенные» компенсации в рамках существующих правоотношений (опционная программа, бонусная система)

### Страхование

- Только внешнее