

ПЕРЕДАЧА ФУНКЦИЙ ИСПОЛНИТЕЛЬНОГО ОРГАНА УПРАВЛЯЮЩЕЙ ОРГАНИЗАЦИИ В АКЦИОНЕРНОМ ОБЩЕСТВЕ

Н. Г. Артемьев

Белорусский государственный университет

В соответствии с Гражданским кодексом Республики Беларусь и Законом «О хозяйственных обществах» полномочия исполнительного органа АО по решению общего собрания акционеров могут быть переданы по договору другой коммерческой организации (управляющей организации) или индивидуальному предпринимателю (управляющему). Право передачи функций исполнительного органа управляющей организации разрушает традиционные схемы построения корпоративных систем управления, где роль исполнительного органа играет физическое лицо (лица), и заменяет его на такое же юридическое лицо либо предпринимателя, по сути, продолжая теорию фикции юридического лица там, где теория, казалось бы, должна найти свое логическое завершение, – на руководителе. Таким образом, с нашей точки зрения, предусматривая процедуру передачи функций исполнительного органа управляющей организации, фактически белорусский законодатель допускает отсутствие в АО исполнительного органа. При этом интересы соответствующего общества вовне реализуются посредством действий его гражданско-правового представителя.

Если говорить о природе договора о передаче полномочий исполнительного органа АО, то в литературе и ранее предлагалось детально разработать и закрепить в законодательстве природу и существенные условия такого договора. Однако до сих пор этого не сделано. На сегодняшний день можно говорить, что этот договор должен носить консенсуальный характер и быть возмездным, срочным, фидуциарным. С точки зрения правовой природы договор с управляющей организацией можно квалифицировать как смешанный договор с преобладанием условий договора возмездного оказания услуг. Предметом такого договора служит осуществление деятельности по управлению хозяйственным обществом в качестве исполнительного органа.

В качестве существенных условий такого договора можно назвать: 1) предмет договора (принятие управляющей организацией на себя полномочий исполнительного органа и их осуществление); 2) цели, достижение которых надлежит обеспечить управляющей организации; 3) размер вознаграждения управляющей организации;

4) ответственность управляющей организации в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением возложенных на нее функций;

5) порядок прекращения полномочий управляющей организации;

6) объем и содержание информации и отчетов, которые управляющая

организация обязана представлять совету директоров и собранию акционеров в отношении своей работы.

В литературе также дискутируется вопрос о том, может ли передаваться управляющей организации лишь часть полномочий исполнительного органа. Представляется, что управляющей организации должен передаваться весь объем полномочий исполнительного органа, который вытекает из устава АО и законодательных актов, поскольку в соответствии с положениями законодательства исполнительный орган должен обладать определенным единством. Тот факт, что отношения между управляемым АО и управляющей организацией являются гражданско-правовыми, а не трудовыми, имеет существенное значение при выплате вознаграждения за работу (оказание услуг), а также влияет на форму и объем ответственности, которую понесет управляющая организация или управляющий в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения возложенных обязанностей. Так, с управляющей организации в случае неисполнения обязательств можно потребовать возмещения всех убытков, в том числе упущенной выгоды. Кроме того, с управляющего может быть взыскана неустойка согласно ст. 311 ГК. При этом условие о взыскании неустойки и ее размере должно быть зафиксировано в договоре между обществом и управляющей организацией (управляющим).