

V РОССИЙСКИЙ ВЕНЧУРНЫЙ ФОРУМ X РОССИЙСКАЯ ВЕНЧУРНАЯ ЯРМАРКА

«Правовые рекомендации для повышения эффективности инвестиций»
24 сентября 10:00-11:15

СЕМИНАР
Зал гжель

«Правовые формы организации инвестиционной деятельности»

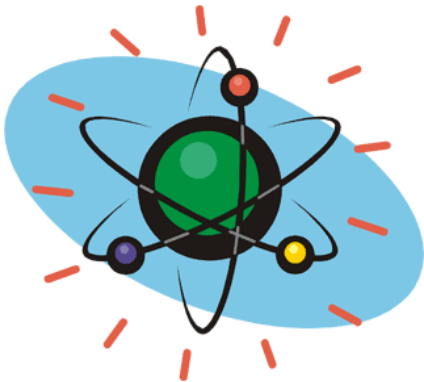


АДВОКАТСКАЯ ПАЛАТА ГОРОДА МОСКВЫ
АДВОКАТСКОЕ БЮРО
ГОРЕМЫКИНА, ЦОКОЛ И ПАРТНЕРЫ

Выбор организационно-правовой формы:

- Выбор «юридической оболочки» для компании (ее организационно-правовой формы) должен основываться на четком понимании возможностей и ограничений, которые имеет та или иная «оболочка».
- Наиболее распространенными организационно-правовыми формами являются

- закрытое акционерное общество (ЗАО)
- и
- общество с ограниченной ответственностью (ООО)

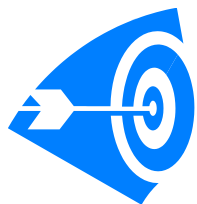




ЗАО и ООО



Действующее российское акционерное законодательство характеризуется суперконцентрированностью акционерного капитала, значительным объемом императивных норм, что препятствует формированию гибкой системы управления венчурным проектом. Однако, в настоящее время сделаны первые шаги по совершенствованию акционерного права: законодательно легализованы акционерные соглашения, предметом которых, в том числе, являются вопросы корпоративного управления.



Что касается такой формы как ООО, то Закон «Об обществах с ограниченной ответственностью» в редакции, вступившей в силу с 1 июля 2009 года, позволяет построить гибкую систему корпоративного управления в обществе с дифференциацией полномочий участников, определить отношения инвестора и инноватора в динамике их развития на разных стадиях реализации венчурного проекта, и что немаловажно – сформировать различные механизмы выхода инвестора из проекта.

Основной недостаток ООО – что с ним станется

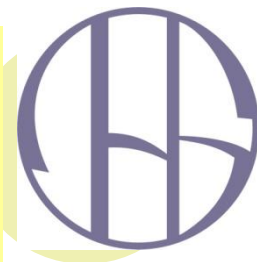


Как известно, для инвестора наиболее важным отличием общества с ограниченной ответственностью (ООО) от закрытого акционерного общества (ЗАО) являлось имеющееся в ООО право выхода участника из общества, сопровождающееся безусловной обязанностью общества выплатить выходящему участнику часть стоимости имущества общества. Право выхода как императивное требование закона серьезно уменьшало популярность данной организационно-правовой формы ввиду нестабильности имущественной базы ООО при долгосрочном инвестировании. При этом данный недостаток перевешивал предусмотренные законодателем широкие возможности для регулирования процедур управления в ООО (в отличие от ЗАО).



С июля норма, регулирующая право выхода участника, станет диспозитивной: участник общества будет вправе выйти из него путем отчуждения своей доли обществу, если такое право **будет предусмотрено уставом общества**.

Цена возможного «выхода» инвестора



Особенностью нового законодательного регулирования является то, что при реализации своего преимущественного права на приобретение отчуждаемой доли участники не обязательно должны приобретать ее по цене предложения третьему лицу. Уставом общества может быть предусмотрена **альтернативная возможность приобретения участниками доли по цене, заранее определенной в уставе.**

Представляется, что данное положение закона инвестор сможет использовать для обозначения заранее (на этапе «входа») цены его доли при «выходе» из проекта, не утруждая себя подсчетом действительной или рыночной стоимости доли. При этом новый закон допускает возможность устанавливать цену доли как в твердой денежной сумме, так и с использованием определяющих стоимость доли критериев (стоимость чистых активов общества, балансовая стоимость активов на последнюю отчетную дату, чистая прибыль и др.).





Закон, однако, не допускает одновременное предоставление преимущественного права покупки доли по цене предложения третьему лицу и преимущественного права покупки доли по заранее определенной уставом цене, равно как не допускает и установление преимущественного права покупки доли по определенной уставом цене в отношении отдельного участника общества либо отдельной доли.





Нотариус как защита от рейдеров



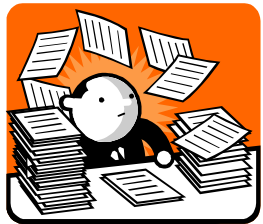
-  Абсолютным нововведением является требование об обязательном нотариальном удостоверении сделки, направленной на отчуждение доли в уставном капитале общества, несоблюдение которого влечет недействительность такой сделки.
-  Не требуется нотариальное удостоверение в случае выхода участника, приобретения доли обществом либо распределения доли между участниками и продажи доли всем или некоторым участникам общества либо третьим лицам в порядке ст.24 Закона об ООО.
-  Теперь обязанность по передаче соответствующих документов для внесения изменений в ЕГРЮЛ возложена на нотариусов, которые должны передавать такие документы в регистрирующий орган в течение трех дней с даты нотариального удостоверения сделки.
-  Обязательное нотариальное удостоверение вводится и для договоров залога доли, если уставом общества такой залог допускается.



Список участников



Новеллой является и норма о ведении списка участников общества (по аналогии с реестром акционеров в ЗАО) с указанием сведений о каждом из них, о размере их долей (сведений об их оплате).

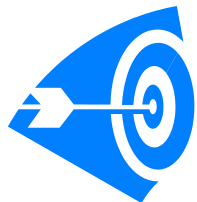


Общество в лице его единоличного исполнительного органа (если иное не предусмотрено уставом) обязано обеспечивать ведение и хранение списка участников общества с момента государственной регистрации.

Важно то, что теперь участник будет подтверждать принадлежность ему доли в ООО выпиской из ЕГРЮЛ и, вероятно, выпиской из Списка участников, поскольку с 1 июля 2009г. уставы ООО не будут содержать информации об участниках общества и размерах их долей.



Аналог «акционерному соглашению»



Не менее важной и приятной неожиданностью является получение участниками ООО права (п.3 ст.8 Закона об ООО) заключить в письменной форме путем составления одного документа, подписанного сторонами, **договор об осуществлении прав участников общества**, по которому они обязуются осуществлять определенным образом свои права и (или) воздерживаться от осуществления указанных прав, в том числе:

- голосовать определенным образом на общем собрании участников общества,
- согласовывать вариант голосования с другими участниками,
- продавать долю или часть доли по определенной данным договором цене и/или при наступлении определенных условий,
- воздержаться от отчуждения доли или части доли до наступления определенных условий,
- осуществлять согласованно иные действия, связанные с управлением обществом, с созданием, деятельностью, реорганизацией и ликвидацией общества.

Заключение договора:

- Оформление отношений между соинвесторами по финансированию венчурного проекта может быть осуществлено путем заключения гражданско-правового договора.



- В качестве такого договора можно рассмотреть:
 - инвестиционный договор
 - договор простого товарищества.



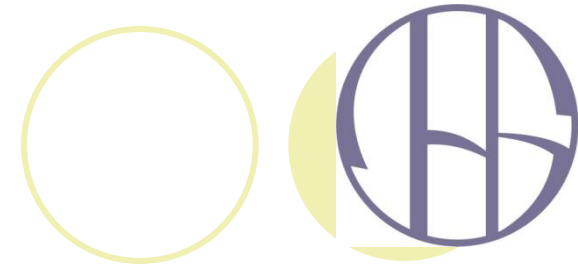
Инвестиционный договор :



- Заключение инвестиционного договора возможно в том случае, если у сторон нет единой цели - достигнуть совместными усилиями общего результата, который бы являлся их общей долевой собственностью.
- Каждый участник инвестиционного договора преследует собственную цель от участия в нем. Участники имеют двусторонние и встречные обязательства по отношению друг к другу, каждый самостоятельно несет риски, расходы и убытки от своей деятельности.



Простое товарищество :



- По договору простого товарищества (договору о совместной деятельности) двое или несколько лиц (товарищей) обязуются соединить свои вклады и совместно действовать без образования юридического лица для извлечения прибыли или достижения иной не противоречащей закону цели.
- Простое товарищество целесообразно тогда, когда у сторон есть "общее дело" - достижение совместными усилиями конкретного результата, который бы признавался их общей долевой собственностью.
- Участники таких договоров не имеют встречных требований друг к другу, они, как правило, несут общие расходы и убытки, связанные с достижением общего результата, несут солидарную ответственность.

Ограничения для заключения договора простого товарищества:

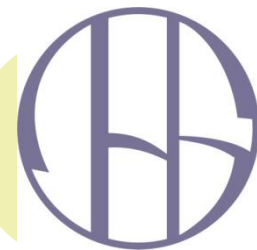


- Следует учитывать, что сторонами договора простого товарищества, заключаемого для осуществления предпринимательской деятельности, могут быть только индивидуальные предприниматели и/или коммерческие организации.
- А это означает, что, не обладая подобным статусом, в данном договоре не смогут принять участие в качестве партнеров (товарищей) физические лица, имеющие возможность и желание осуществить инвестиции.

Плюсы договора простого товарищества:



- Оформление отношений соинвесторов путем заключения договора простого товарищества следует признать наиболее удобной обязательственной формой для отражения многообразия возможных договоренностей между соинвесторами.
- Не образуя юридического лица и не требуя его государственной регистрации, простое товарищество, дает его участникам возможности и преимущества юридического лица, позволяя реализовать объем полномочий, равный тому, который используется коммерческим юридическим лицом.



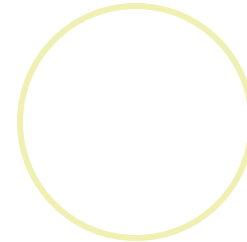
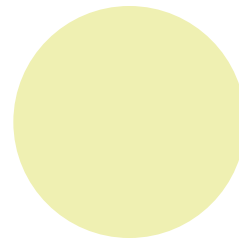
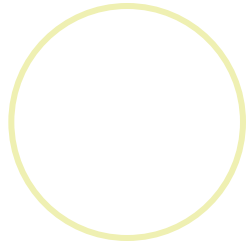
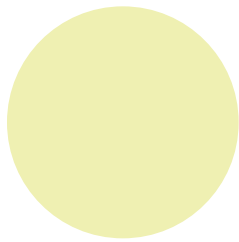
«Если не доли/акции, то что?»(2)



- Определенной гарантией инвестиционных вложений может служить и приобретение инвестором исключительной лицензии, предоставляющей право разрешать или запрещать использование защищенного патентом объекта интеллектуальной собственности другим лицам.

- Возможно также заключение опционного соглашения на приобретение патентной лицензии для использования объекта интеллектуальной собственности, на который патент еще не выдан, но заявка уже подана.





Спасибо за
внимание

mail@lawoffice.ru