

Фархад Карагусов,

главный научный сотрудник Института частного права Каспийского университета (г. Алматы, Казахстан),
член Международной академии сравнительного права (IACL),
доктор юридических наук, профессор

Проблемы корпоративного права

[гостевая лекция для студентов Университета «Туран»]

г. Алматы

25 ноября 2022 года

Содержание

- Понятие корпорации. Классификации корпораций по видам и организационным формам.
- Корпоративные отношения и корпоративное управление.
- Развитие корпоративного законодательства (новые институты и изменение фокуса законодательного регулирования в течение XX-го века).
- Передовая практика и национальные стандарты корпоративного управления.
- Модернизация корпоративного законодательства.
- Модернизация казахстанского корпоративного законодательства в контексте комплексной реформы института юридических лиц и вещного права.

Модернизация корпоративного законодательства

- Развитие передовой практики корпоративного управления (*публичные консультации в рамках пересмотра Принципов корпоративного управления ОЭСР / the G20/OECD Principles of Corporate Governance: интернет-ресурс https://www.oecd.org/corporate/review-oecd-g20-principles-corporate-governance.htm?mc_cid=0e862a4053&mc_eid=53d28899b3*)
- Гражданский кодекс как основной источник корпоративного законодательства (*корпоративные отношения в системе гражданских отношений; особые механизмы согласования воли в корпоративном праве, отличающиеся от инструментов согласования с иных институтах / подотраслях гражданского права; целесообразны ли легальные дефиниции «корпорация» и «корпоративные отношения» в нормах Гражданского кодекса, и какими они должны быть быть (если целесообразны)?*)
- Классификация корпораций в гражданском законодательстве. Значимость определения и декларирования в уставе хозяйственного общества цели его создания и деятельности (*особенность появления института стейкхолдеров и ограничение капиталистического интереса при инвестировании в капитал коммерческой корпорации*).
- Корпоративное законодательство как право хозяйственных обществ (company law); хозяйственные товарищества регулируются Гражданским кодексом и не являются предметом регулирования корпоративного законодательства. Место странового кодекса корпоративного управления в системе регулирования корпоративных отношений.
- Хозяйственное общество – коммерческая организация с уставным капиталом, основанная на разделении участия от управления и ограниченной ответственности ее участников (*управление корпорацией под ответственность ее органов; формирование органов корпорации избранием*).
- Особенности развития казахстанского корпоративного законодательства (*значение новых подходов по вопросам раскрытия информации о компании и прозрачности, признание существования стейкхолдеров и необходимости взаимодействия с ними, а также институт ответственности корпоративных должностных лиц*).
- Регулирование корпоративной структуры (*монистическая и дуалистическая модели; современные требования к модели корпоративного устройства заимствованием особенностей обеих моделей; подотчетность против подчиненности (reporting vs. subordination); стратегическое руководство и надзор, отделенные от управления (governance / management); распределение компетенции и ответственность*). Общее собрание акционеров / участников не является органом хозяйственного общества.
- Трансформация и ликвидация хозяйственных обществ (*доступные формы реорганизации; допустимость межвидовых преобразований; недостаток имущества как условие обязательности прекращения добровольной ликвидации и перехода к принудительной ликвидации компании*).

Развитие правового института юридических лиц: потребности и основные тенденции

- Кодификация гражданского права (*модельный ГК и гражданские кодексы государств-членов СНГ; опыт кодификации Грузии, Молдовы и Эстонии*).
- Потребность модернизации Гражданского кодекса (*новый ГК Молдовы; опыт обновления ГК Узбекистана и рекодификация гражданского права в Украине*).
- Регулирование правовых форм участия государства в деловом обороте в нормах Гражданском кодексе (*необходимость именно рекодификации законодательства о юридических лицах; ГК (не ХК и не ПК) как основа такого законодательства; форма государственного предприятия – бесперспективное наследие советского гражданского права; альтернативы*).
- Проблема регулирования прав в отношении юридического лица (*о пригодности и недостаточности классификации прав участников юридического лица в отношении имущества последнего; об организациях, в отношении имущества которых у их учредителей нет никаких прав*).
- Основания возникновения, изменения и прекращения гражданских прав в отношении юридических лиц или в связи с их деятельностью (*решения собраний; решения и действия органов юридического лица*).
- Организационная структура и представительство юридических лиц (*понятие органов юридического лица и регулирование статуса общего собрания участников/акционеров*).
- Корпоративные отношения как объект регулирования гражданского права; создание основы для развития корпоративного законодательства нормами Гражданского кодекса (*проблемы правовых дефиниций для понятий «корпоративные отношения» и «корпорация»; проблемы классификаций видов и форм для юридических лиц корпоративного типа*).
- Основы права некоммерческих организаций в нормах ГК (*проблема определения некоммерческих организаций и их классификаций*).
- Создание правовых основ социальной экономики (*содержание и пределы регулирования в нормах ГК*).

Восприятие концепции юридических лиц публичного права

- О концепции юридических лиц публичного права в иностранных правовых системах (использование конструкции ЮЛПП в странах-участницах ОЭСР; опыт регулирования в Азербайджане, Грузии, Молдове и Эстонии; направления рекодификации в Узбекистане и Украине).
- Попытки восприятия концепции юридических лиц публичного права в Казахстане (исследование иностранного опыта; анализ казахстанского права и концепция восприятия; попытки сохранения квазигосударственного сектора и неправильное понимание задачи о его реформировании как препятствие для сближения с правом юрисдикций экономически развитых демократических государств).
- Предпосылки создания и деятельности юридических лиц публичного права (см. Карагусов Ф.С. Юридическое лицо публичного права: понятие и перспективы восприятия концепции законодательством Республики Казахстан. Презентация / Интернет-ресурс: <https://katpartners.kz/Articles/PublicEntities.pdf>).
- Особенности правового положения юридического лица публичного права.
- Концепция законодательного регулирования юридических лиц публичного права в Казахстане.
- Необходимость восприятия [или выгоды от восприятия] концепции юридического лица публичного права (разделение хозяйственной деятельности государства и государственного администрирования; защита общенародной / общественной / муниципальной собственности; обоснованное ведение предпринимательской и иной хозяйственной деятельности государством; защита государственной собственности от неэффективного использования в хозяйственной деятельности; защита рынка от недобросовестной или необоснованной конкуренции государства с частными предпринимателями; формирование устойчивого класса профессиональных корпоративных директоров и менеджеров в Казахстане; более эффективная организация борьбы с коррупцией; содействие повышению уровня самосознания, правовой культуры и ответственности за свои решения у граждан).

Реформирование законодательства о некоммерческих организациях

- Корпоративное законодательство не должно регулировать некоммерческие организации.
- Проблема критериев некоммерческой организации (*важен ли критерий цели, или достаточен ли запрет на распределение чистого дохода в пользу участников / членов/ учредителей некоммерческой организации?*).
- Классификация некоммерческих организаций и проблема определения существования (или природы) прав учредителя некоммерческих организаций некорпоративного типа в отношении имущества последних.
- Следует ли классифицировать некоммерческие организации на виды? Достаточность классификации некоммерческих организаций на объединения и фонды. Учреждение как разновидность фонда.
- Применим ли принцип *numerus clausus* при регулировании организационно-правовых форм некоммерческих организаций?
- Целесообразно ли существование организационно-правовой формы некоммерческого акционерного общества (НАО)? Существует ли корпоративное управление в НАО и в некоммерческих объединениях других организационно-правовых форм?
- Допустимо ли участие некоммерческой организации в коммерческих организациях; если допустимо, должны ли устанавливаться ограничения в размере участия?
- Применимость организационно-правовых форм некоммерческих организаций для юридических лиц публичного права и социальных предприятий.
- Проблема использования капитала и чистого дохода некоммерческих организаций, занимающихся доходной хозяйственной деятельностью, как в сфере эксклюзивных видов деятельности, так и на конкурентном рынке с участием конкурирующих предпринимателей (*на примере казахстанских НАО, являющихся инфраструктурными организациями*). Проблема применения предпринимательского и антимонопольного законодательства к таким некоммерческим организациям.

Правовые основы социальной экономики и юридический статус социальных предприятий

- Определение понятия «социальная экономика»: совокупность социальных предприятий или сфера деятельности социальных предприятий? Могут ли участвовать в социальной экономике субъекты, не являющиеся социальными предприятиями?
- Социальное предпринимательство – это предпринимательская деятельность субъектов, признанных социальными предприятиями, направленная на достижение какой-либо из определенных законом общественно значимых целей. Это – регулярная предпринимательская деятельность, а не осуществление отдельных краткосрочных проектов.
- Понятие «социальное предпринимательство» и концепция «деятельность социально ответственных предпринимателей» / «социальная ответственность бизнеса» являются разными по своей природе и направленности видами деятельности.
- Общественная значимость социального предпринимательства: социальная и/или трудовая интеграция лиц, в соответствии с законом отнесенных к уязвимым слоям населения или признанных относящимися к маргинализированным группам населения.
- Правовое значение в признании субъекта социальным предпринимателем: налоговые льготы, льготы при приобретении определенных категорий имущества, упрощенный доступ к участию в процессе государственных закупок, меры организационной поддержки со стороны государства, облегченный / упрощенный доступ к средствам продвижения своих услуг / продукции / работ и другие способы поощрения социального предпринимательства.
- Статус социального предпринимателя должен постоянно подтверждаться: метрики, отчетность и внешняя оценка соответствия.
- Должно ли социальное предприятие признаваться отдельным видом юридических лиц? Необходимо ли регулировать отдельные / особые организационно-правовые формы социального предпринимательства?
- Проблемы определения правовых основ социального предпринимательства в Казахстане (*положения ПК не учитывают положения ГК о юридических лицах и предпринимательстве; необходимость дальнейшего регулирования на уровне законов и создания необходимой регуляторной среды; важность соблюдения баланса интересов при развитии законодательных и регуляторных рамок социального предпринимательства*).

Назарларыңызға рахмет

Благодарю за внимание