

ПРОМЫШЛЕННО-ТОРГОВОЕ
ПРАВО

**Статья «Принцип четырех глаз
в корпоративном управлении»
(авторы Макачук С.Н.,
Толканица Н.Д.)**

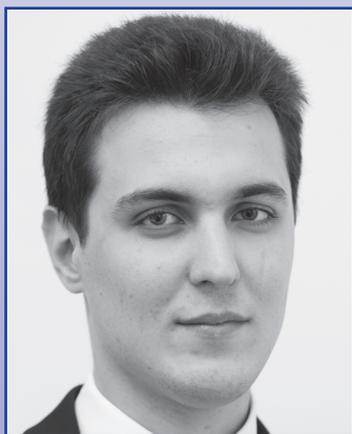
Опубликована в журнале «Промышленно-торговое ПРАВО» No. 9 за 2017 г.
Дата подписания журнала в печать: 31.08.2017 г.



КОРПОРАТИВНОЕ ПРАВО



МАКАРЧУК
Сергей Николаевич,
LL.M., адвокат,
председатель
совета директоров
минского офиса юридической
фирмы *Serha Hempel*
Spiegelfeld Hlawati



ТОЛКАНИЦА
Никита Дмитриевич,
LL.M., старший юрист
минского офиса юридической
фирмы *Serha Hempel*
Spiegelfeld Hlawati,
аспирант кафедры
международного
частного и европейского
права факультета
международных
отношений БГУ

Принцип четырех глаз в корпоративном управлении

Многие иностранные компании применяют так называемый принцип четырех глаз в управлении. Он позволяет контролировать, как руководитель заключает сделки от имени юридического лица. Можно ли использовать этот принцип в Беларуси и что для этого необходимо?

Сущность принципа четырех глаз

Иностранные инвесторы часто желают минимизировать корпоративные риски в своих дочерних компаниях в Беларуси. Одна из проблем – оперативный контроль за исполнительными органами юридических лиц.

Конечно, законодательство Беларуси предусматривает такие превентивные меры защиты, как одобрение некоторых сделок общим собранием участников (акционеров) или советом директоров (наблюдательным советом).

Однако эти механизмы имеют достаточно узкую сферу применения (в частности, не применяются в унитарных предприятиях) и в ряде случаев не могут обеспечить необходимый уровень защиты от злоупотреблений исполнительного органа.

Например, руководитель может вступить в злостное соглашение с третьей стороной и заключить крайне невыгодную для компании сделку. Стоимость отчуждаемого имущества составит меньше 20 % балансовой стоимости активов компании или иной суммы, определенной уставом. Это исключит признание сделки крупной. Она также может не подпадать под правило о сделках с аффилированными лицами, когда третье лицо связано с директором исключительно дружескими отношениями.

В результате иные органы окажутся не в состоянии проконтролировать сделку. А это способно негативно сказаться на финансовой стабильности юридического лица. Более того, иные органы могут узнать о сделке лишь постфактум, например в ходе годового общего собрания участников.



КОРПОРАТИВНОЕ ПРАВО

Для того чтобы минимизировать эти риски, во многих странах используется принцип четырех глаз. Так, в Австрии его предусматривает Федеральный закон «О компаниях с ограниченной ответственностью». В основе принципа лежит правило, согласно которому все договоры и иные документы компании обязаны совместно подписывать два лица. Например, исполнительный и финансовый директор.

Указанное правило диспозитивно: если нет такой необходимости, исполнительному

директору предоставят право единоличной подписи. Но на практике многие иностранные компании имплементируют это правило в свои учредительные документы.

Принцип четырех глаз в хозяйственном обществе

Возможность имплементации рассматриваемого принципа в Беларуси прямо не предусматривается. В частности, в случае хозяйственных обществ Закон устанавливает ограниченный перечень их органов (таблица)¹.

Таблица

Органы хозяйственного общества

Хозяйственное общество	
органы управления	контрольные органы
<ul style="list-style-type: none">➤ общее собрание участников (акционеров) или единственный участник (акционер), который осуществляет полномочия общего собрания;➤ совет директоров (наблюдательный совет);➤ исполнительный орган, который может быть коллегиальным (правление или дирекция) и (или) единоличным (директор или генеральный директор)	<ul style="list-style-type: none">➤ ревизор или ревизионная комиссия;➤ иные контрольные органы, если это закрепляет устав

Если говорить об органах управления, то Закон четко разграничивает их полномочия. Совершение сделок относится к компетенции единоличного исполнительного органа либо лица, возглавляющего коллегиальный исполнительный орган².

Стоит отметить, что члены коллегиального исполнительного органа (кроме председателя) не имеют права представлять общество вовне без доверенности. Их полномочия ограничиваются участием в заседаниях коллективного исполнительного органа, на которых принимаются конкретные решения. Это дает возможность определенного контроля за председателем. Он не вправе заключать какие-либо сделки без положительного решения, принятого на заседании исполнительного органа и оформленного протоколом. Доступ к протоколу в последующем

смогут получить и участники (акционеры) через общее собрание³.

Таким образом, создание коллегиального исполнительного органа может жестко ограничить злонамеренные действия председателя, который попытается совершить сделки ради своей выгоды, а не выгоды компании.

Коллегиальный исполнительный орган может выступать как механизм имплементации принципа четырех глаз в хозяйственном обществе.

На практике такой вариант имеет свои недостатки. Причина – значительно возрастает бюрократическая нагрузка и замедляется процесс принятия решений. В частности, чтобы совершить каждую сделку (начиная с выдачи доверенности и заканчивая заключе-

¹ Ст. 33 Закона «О хозяйственных обществах» (Закон).

² Ч. 3 ст. 53 Закона.

³ Ч. 2 ст. 55 Закона.



КОРПОРАТИВНОЕ ПРАВО

нием договора), потребуется провести заседание коллегиального исполнительного органа, обеспечить его кворум, оформить протокол и т.д. При этом каждое оформленное протоколом решение все равно необходимо будет в последующем продублировать приказом или указанием председателя⁴.

Альтернативой этому гипотетически может стать *иной контрольный орган*, предусмотренный уставом общества. Законодательство не регулирует полномочий такого органа. Оно описывает лишь функции поименованных в Законе ревизора и ревизионной комиссии.

В то же время в литературе отмечается, что у полномочий такого иного контрольного органа есть единственное ограничение. Это запрет принимать конкретные управленческие решения, определяющие процесс текущей предпринимательской деятельности⁵. Иной контрольный орган вправе контролировать исключительно финансово-хозяйственную деятельность общества.

Одной из функций иного контрольного органа может стать оперативный контроль. Он выражается в предварительной ревизии всех совершаемых директором от имени общества сделок.

Права и обязанности единоличного руководителя и членов коллегиального исполнительного органа определяет законодательство о хозяйственных обществах, законодательство о труде и устав. Есть еще трудовые договоры (контракты) и (или) гражданско-правовые договоры, заключаемые каждым из вышеназванных лиц⁶.

Следовательно, устав может предусматривать любые дополнительные обязанно-

сти единоличного руководителя и членов коллегиального исполнительного органа. Например, обязанность согласовывать подписываемые документы с иным контрольным органом.

Принцип четырех глаз в унитарном предприятии

В унитарном предприятии внедрить принцип четырех глаз намного проще. Дело в том, что унитарное предприятие имеет всего один орган – единоличного руководителя. Он имеет право представлять предприятие вовне в отношениях с третьими лицами. Собственник же имущества органом управления не является.

При этом унитарное предприятие не является собственником своего имущества. Это имущество принадлежит ему на праве хозяйственного ведения (в случае частной формы собственности). Следовательно, чтобы совершить сделку с недвижимостью, руководителю предприятия необходимо согласие собственника. По сути, это аналогично принципу четырех глаз.

В то же время согласно п. 3 ст. 276 ГК такой принцип не предусматривается в отношении другого имущества, если иное не определяет его собственник. Исходя из указанного, можно сделать вывод, что собственник имущества своим решением вправе установить применение принципа четырех глаз для сделок, затрагивающих любое имущество, а не только недвижимость.

Принцип четырех глаз можно имплементировать в устав унитарного предприятия. В нем нужно указать обязанность получить одобрение собственника для любых сделок руководителя.

⁴ Ч. 1 ст. 55 Закона.

⁵ Николаев, М.В. *Контрольные органы хозяйственного общества* [Электронный ресурс] / М.В. Николаев // КонсультантПлюс. Беларусь / ООО «ЮрСпектр». – Минск, 2017.

⁶ Ч. 5 ст. 54 Закона.



КОРПОРАТИВНОЕ ПРАВО

Принцип четырех глаз с точки зрения действительности сделок

Планируя имплементировать принцип четырех глаз в белорусской компании, необходимо учитывать не только корпоративные аспекты регулирования. Как мы писали выше, в хозяйственном обществе можно создать иной контрольный орган. Однако его контрольная функция ни в коей мере не сможет ограничить полномочия директора совершать сделки от имени общества.

Соответственно, возникает вопрос о действительности сделки, которую директор совершил без предварительного контроля.

Полномочия органа юридического лица могут ограничивать его учредительные документы. И не важно, как эти полномочия определяются в доверенности или законодательстве либо насколько они очевидны из обстановки, в которой совершается сделка.

В случае если директор вышел за пределы таких ограничений, суд может признать сделку недействительной. Подать иск должно лицо, в интересах которого вводились ограничения⁷.

Например, устав устанавливает предварительную ревизию действий руководителя иным контрольным органом. Выход за пределы данных ограничений может привести к оспоримости и недействительности сделки.

Однако самостоятельно иной контрольный орган не сможет обратиться в суд с иском о признании сделки недействительной. Если исходить из буквального толкования законодательства, такой иск вправе подать только само хозяйственное общество. И лишь руководитель действует вонне от его имени.

Вместе с тем, как отмечает профессор Я.И. Функ, подобный иск могут подать участники хозяйственного общества, члены совета директоров и члены коллегиального исполнительного органа⁸. Основание – принцип аналогии закона, в частности ст. 57-1 и 58 Закона.

С учетом этого необходимо констатировать, что *напрямую иной контрольный орган не может запретить директору вступить в невыгодную хозяйственному обществу сделку*. Данный орган скорее действует постфактум, оперативно сообщая о таких случаях другим органам компании. А они уже вправе обратиться в суд.



Принцип четырех глаз в классическом понимании предполагает, что без подписи второго лица сделка считается незаключенной. В указанном виде в Беларуси он, на наш взгляд, не применим. Вместо этого иностранный инвестор, желающий имплементировать подобный принцип в белорусскую дочернюю компанию, вынужден довольствоваться другими правовыми конструкциями.

Например, в хозяйственном обществе можно создать коллегиальный исполнительный орган. Либо иной, отличный от ревизора (ревизионной комиссии) контрольный орган. В унитарном предприятии в уставе можно предусмотреть прямой контроль собственника за любыми сделками.

При этом юридическое лицо, чтобы использовать аналогичный принципу четырех глаз механизм, должно учитывать не только структуру своих органов управления и контроля. Следует принять во внимание и гражданско-правовые правила действительности сделок. Ⓞ

⁷ Ст. 175 ГК.

⁸ Функ, Я.И. О проблемах выхода за пределы предоставленных полномочий органов юридических лиц и представителей юридических лиц. О последствиях превышения полномочий органом юридического лица, предусмотренных ст. 175 Гражданского кодекса Республики Беларусь [Электронный ресурс] / Я.И. Функ // КонсультантПлюс. Беларусь / ООО «ЮрСпектр». – Минск, 2017.