

Трибуна Молодого Ученого

УДК 347.725

DOI: 10.54649/2077-9860-2022-4-49-54

А.А. Даирова¹**¹Каспийский общественный университет****Республика Казахстан, г. Алматы****E-mail: alma_dairova@bk.ru**

НЕКОТОРЫЕ ПРОБЛЕМЫ ФОРМИРОВАНИЯ РЕЕСТРА АФФИЛИРОВАННЫХ ЛИЦ АКЦИОНЕРНОГО ОБЩЕСТВА

Аннотация

В статье рассматриваются проблемные вопросы, с которыми сталкиваются акционерные общества (АО / общество) Республики Казахстан при формировании реестра аффилированных лиц. Автор обращает внимание на узость признаков аффилированности и несоответствие их международным стандартам определения *связанных сторон (related parties)*. На основе научно-практических исследований этапов становления и развития национального законодательства об аффилированных лицах, предлагаются рекомендации о совершенствовании законодательства по рассматриваемому вопросу. В частности, предлагается внесение некоторых дополнений в Закон об АО, таких как: расширение признаков аффилированности, введение понятия «связанная сторона», наделение корпоративного секретаря общества функциями по формированию и ведению реестров связанных сторон и аффилированных лиц, повышению его ответственности и наделением полномочий должностного лица АО.

Ключевые слова: аффилированное лицо, связанные стороны, корпоративный секретарь, независимый директор, акционерное общество.

А.А. Даирова¹**¹Каспий қоғамдық университеті
Қазақстан Республикасы, Алматы қ.
E-mail: alma_dairova@bk.ru**

АКЦИОНЕРЛІК ҚОҒАМНЫҢ ҮЛЕСТЕС ТҰЛҒАЛАРЫНЫҢ ТІЗІЛІМІН ҚАЛЫПТАСТЫРУДЫҢ КЕЙБІР МӘСЕЛЕЛЕРІ

Аңдатпа

Мақалада үлестес тұлғалардың тізілімін қалыптастыру кезінде Қазақстан Республикасының акционерлік қоғамдары (АҚ / Қоғам) алдында тұрған проблемалық мәселелер қарастырылады. Үлестес тұлғалар туралы ұлттық заңнаманың қалыптасу және даму кезеңдерін ғылыми-практикалық зерттеулер негізінде қаралатын мәселе бойынша заңнаманы жетілдіру туралы ұсынымдар ұсынылады. Атап айтқанда, АҚ туралы заңға кейбір толықтырулар енгізу ұсынылады, мысалы: үлестестік белгілерін кеңейту, *байланысты тараптар(related parties)* ұғымын енгізу, Қоғамның Корпоративтік хатшысына байланысты тараптар мен үлестес тұлғалардың тізілімдерін қалыптастыру және жүргізу, оның жауапкершілігін арттыру және АҚ лауазымды тұлғасына өкілеттік беру.

Түйінді сөздер: үлестес тұлға, байланысты тараптар, корпоративтік хатшы, тәуелсіз директор, акционерлік қоғам.

A.A. Dairova¹

¹Caspian Public University
Republic of Kazakhstan, Almaty
E-mail: alma_dairova@bk.ru

SOME PROBLEMS OF COMPILING THE REGISTER OF AFFILIATES OF A JOINT STOCK COMPANY

Annotation

The article deals with the problematic issues faced by joint stock companies (JSC / company) of the Republic of Kazakhstan in the formation of the register of affiliates. The author draws attention to the narrowness of signs of affiliation and their inconsistency with international standards of related parties. Based on scientific and practical studies of the stages of formation and development of national legislation on affiliated parties, the author offers recommendations to improve the legislation on the issue in question. In particular, it is proposed to make some additions to the JSC Law, such as: expansion of signs of affiliation, introduction of the concept of "*related parties*", granting the functions of formation and maintenance of registers of related parties and affiliated persons, increasing his responsibility and granting powers of an official of a JSC to the corporate secretary of the company.

Keywords: affiliated person, related parties, corporate secretary, independent director, joint-stock company.

Гражданское законодательство Казахстана характеризуется процессами активной трансформации с появлением новых правовых понятий и конструкций, среди которых свое место занимает категория «аффилированные лица».

В последнее время приобрел острое значение вопрос о расширении признаков аффилированности для применения на практике категорий понятия «аффилированное лицо», «сделка с заинтересованностью», «крупная сделка» [1]. Понятие аффилированное лицо встречается в следующих казахстанских законах: «Об акционерных обществах», «О рынке ценных бумаг», «О товариществах с ограниченной и дополнительной ответственностью», «О банках и банковской деятельности в Республике Казахстан», «О страховой деятельности», «О пенсионном обеспечении в Республике Казахстан», «О реабилитации и банкротстве», «О государственных закупках», в Предпринимательском кодексе и других нормативных правовых актах.

Акционерные общества как листинговые, так и не листинговые, должны вести учет своих аффилированных лиц на постоянной основе [1; ст. 64].

Под аффилированными лицами понимаются юридические и физические лица, которые находятся во взаимосвязанных отношениях с обществом. Эта связь определяется посредством выявления обстоятельств, при которых аффилированное лицо может влиять на принятие корпоративных решений обществом,

либо само АО может оказывать влияние на поведение и действия другого лица, а также когда они оба находятся под влиянием третьего лица. Таким образом, аффилированными лицами АО могут быть члены совета директоров, должностные лица АО, близкие родственники акционеров и должностных лиц, юридические лица, контролируемые должностными лицами, акционерами АО и т.д. [1; ст. 64]. Аффилированные лица могут влиять на принятие решений органами управления АО и даже использовать свое влияние в своих личных интересах.

Примечательно, однако, что независимые директора не признаются аффилированными лицами АО. Причины такого регулирования трудно объяснить, поскольку, в связи с этим целый ряд правовых и экономических отношений общества выпадает из зоны контроля и прозрачности. Вероятно, что такой режим был установлен, чтобы в условиях малочисленности корпуса профессиональных корпоративных менеджеров и директоров позволить обществам соответствовать законодательным требованиям относительно минимального количества независимых членов совета директоров. Однако же на данном этапе сохранение такого исключения несет больше рисков злоупотреблений, и его целесообразно исключить.

Аналогично необоснованной представляется установление о том, что понятие аффилированных лиц не применяется в некоммерческих акционерных обществах, при том что такие

НАО (как и другие некоммерческие организации) являются вполне активными участниками гражданского оборота, а непрозрачность их сделок может влиять на деятельность других юридических лиц. В этом вопросе также представляется целесообразной унификация правового регулирования.

Отдельным вопросом является то, что казахстанское законодательство оперирует обоими терминами – аффилированных лиц и лиц, связанных с финансовой организацией особыми отношениями. Существование этих двух категорий обусловлено одной и той же причиной и целями регулирования. Но установление двух параллельных режимов представляется малоцелесообразным. Согласно требованиям закона лицами, заинтересованными в совершении обществом сделки (заинтересованными лицами), признаются аффилированные лица общества, являющиеся стороной сделки или участвующие в ней в качестве представителя или посредника; также если такие лица являются аффилированными лицами юридического лица, являющегося стороной сделки или участвующего в ней в качестве представителя или посредника [1; п.1 ст. 71]. Явным недостатком можно отметить тот факт, что независимый директор по определению закона не является аффилированным лицом общества [1; пп.20 ст. 1, пп.2 п.1 ст. 64]. Допустим одной из сторон сделки заключаемой с обществом выступает, например, близкий родственник независимого директора, либо, юридическое лицо, косвенно контролируемое независимым директором (где он выступает бенефициарным собственником), то данная сделка на наш взгляд должна быть отнесена к сделке с заинтересованностью, в связи с тем, что независимый директор может прямо или косвенно повлиять на совершение обществом сделки, выступать в ней посредником или даже представителем стороны сделки. Указанные пробелы в законе могут послужить лазейкой для ухода от ответственности за результаты принимаемых управленческих решений со стороны должностных лиц общества, и в конце концов негативно сказываются на результатах финансово-хозяйственной деятельности АО, нарушается принцип прозрачности. В таком ракурсе, концепция, преследуемая законодателем относительно недопущения злоупотреблений со стороны должностных лиц общества, может не соблюдаться.

Понятие аффилированного лица изначально введено для обеспечения соблюдения интересов акционерных обществ, каждого акционера, от мажоритарного до миноритарного, прозрачности осуществления корпоративного управления обществом, минимизации рисков при сделках между связанными компаниями, недопущении неэффективных управленческих решений принимаемыми его органами управления, повышения инвестиционной привлекательности.

Так, Карагусов Ф.С. отмечает, что государственный контроль (или надзор) за деятельностью акционерного общества выступает одним из важных факторов в обеспечении публичности сведений об аффилированных лицах акционерного общества. Корпорация должна знать обо всех своих аффилированных лицах, данные сведения используются ею в целях недопущения нарушения закона при осуществлении своей деятельности, кроме того, важным аспектом выступает не допущение ущемления прав своих акционеров [2].

Информация об аффилированности с акционерным обществом, хотя и предназначенная для самого общества, должна быть доступной для акционеров общества.

Как соблюдаются принципы, ограничивающие злоупотребление взаимоотношений общества с его аффилированными лицами? Первым примером приведем заключаемые обществом сделки. Перед заключением сделки юристы и корпоративный секретарь общества проводят юридическую экспертизу, включающую тщательную проверку субъектов правоотношений, то есть сторон сделки. Проводится тщательный анализ заключаемой сделки, для опровержения или подтверждения экспертного мнения о целесообразности и легитимности такой сделки для общества. Определение признака аффилированности, то есть заинтересованности стороны, в совершаемой сделке, в которой одной из сторон выступает общество, а другой его аффилированное лицо. Такие действия направлены на снижение правовых рисков и последствий от такой сделки, тем самым ограждая компетентный орган управления обществом от неправомερных решений, относительно заключения сделки, противоречащей интересам АО и акционеров, либо вводящих в заблуждение относительно субъектов (например, если один из контрагентов сделки с множественностью лиц является аффилированным лицом АО). Следует отметить, что

важным здесь выступает основополагающий принцип закона, который устанавливает ограничение использования аффилированных связей акционерным обществом, предотвращая тем самым злоупотребление такими связями, влекущими нарушение прав самого акционерного общества, его акционеров, и других заинтересованных лиц.

Однако, признак аффилированности с обществом не означает, что сделки с аффилированным лицом АО заключать не вправе, конечно, если такой запрет прямо не установлен соответствующей нормой закона. Другое дело, что решение о заключении обществом сделки, в совершении которой имеется заинтересованность, принимается с учетом особенностей для такой сделки, как указано в ст. 73 закона [1]. Такое решение принимается простым большинством голосов членов совета директоров, не заинтересованных в ее совершении, за исключением случаев, когда типовые условия такой сделки утверждены советом директоров общества [1; п.1 ст. 73]. Однако, здесь нет упоминаний того, относится ли независимый директор в число заинтересованных лиц, поскольку по общим требованиям ранее упомянутой нормы закона, независимый директор не является аффилированным лицом общества.

Несмотря на то что предполагается добросовестность должностных лиц АО, в том числе его независимых директоров, к сожалению, все еще существуют пробелы в законе, создающие так называемые «мертвые зоны», благодаря которым можно «обойти» признак заинтересованности независимого директора в сделке. Как ранее было приведено в примере, со сделкой, где участвуют лица, связанные с независимым директором родством (имеется ввиду - близкие родственники), либо юридические лица, по отношению к которым независимый директор является бенефициарным собственником, либо оказывающий прямое или косвенное влияние на решения, принимаемые этим юридическим лицом. Также дело обстоит, если, к примеру, одной из сторон сделки, совершаемой обществом, выступают близкие родственники корпоративного секретаря. Корпоративный секретарь также не признается аффилированным лицом АО и его должностным лицом [1; пп.12, ст.1].

Одним из примеров того, как работают нормы закона в защиту прав акционеров от возможных злоупотреблений со стороны аф-

филированных лиц – это установление ограничений при принятии листинговой комиссией фондовой биржи решений по вопросам листинга, делистинга, смены категории или площадки официального списка ценных бумаг, с упоминанием запрета на голосование членам листинговой комиссии при наличии признака аффилированности с заинтересованным эмитентом (эмитент, чьи ценные бумаги включаются в официальный список фондовой биржи, исключаются из этого списка или переводятся в иную категорию или площадку этого списка в соответствии с указанным решением), и/или выступающих в качестве финансового консультанта, маркет-мейкера, андеррайтера, оказывающих услуги заинтересованному эмитенту [3; п.2 и п.5 ст. 84]. Вместе с тем, имеются некоторые недостатки: с одной стороны закон разделяет аффилированных и других связанных с заинтересованным эмитентом лиц, имеющих прямое влияние на решения, принимаемое листинговой комиссией фондовой биржи, с другой стороны, налицо узость перечня аффилированных лиц, установленных в законе. Закон об АО также не предусматривает другие категории заинтересованных в решении лиц, таких как связанные с заинтересованным эмитентом (обществом) лица [1].

На наш взгляд, перечисленные выше проблемы на первом этапе можно решить введением в Закон об АО определения «**связанные стороны**» (related parties), с наделением АО обязанности формирования и ведения реестра связанных сторон, наряду с аффилированными лицами. Такую обязанность можно включить в функции корпоративного секретаря АО, наделив его полномочиями должностного лица, имеющего право контролировать, своевременно выявлять, ограничивать и не допускать возникновения конфликта интересов между органами управления АО и его связанными сторонами, имеющими прямое или косвенное влияние на общество. В последующем же было бы целесообразным установить какой-то один из этих режимов и отказаться от использования параллельных категорий.

Согласно пояснениям, содержащимся в МСФО (в частности, в Международном стандарте финансовой отчетности (ias) 24 "Раскрытие информации о связанных сторонах"), взаимоотношения со связанными сторонами могут повлиять на прибыль или убыток и на финансовое положение общества [4]. Например, совершение сомнительных финансовых

операций между связанными сторонами, в том числе бессмысленных, не приносящих экономической выгоды для общества сделок, которые несвязанные стороны проводить бы не стали. К сожалению таких случаев не мало, например, когда коммерческое предприятие (АО), продает товары, работы, услуги связанной компании - другому предприятию, входящему с первым в одну группу компаний, по себестоимости, очевидно что продавать без экономической выгоды, на тех же условиях, другому контрагенту АО не станет. Однако, в определении связанных сторон – физических лиц, приводящихся в МСФО круг степени родства, сужается до близких родственников, как это прописано в Законе об АО [4]. Положительным моментом является расширение признака связанности сторон - юридических лиц и лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность, одним из которых, например, признают связанными предприятия, ведущих совместное предпринимательство с третьей стороной, и т.д.

Определенные вызывает также требование закона об обязательном включении в материалы, выносимые на рассмотрение общего собрания акционеров, информации об аффилированности к обществу, по вопросам повестки заседания. Данные требования существуют с целью принятия обоснованных решений общим собранием акционеров [1; пп. 2-1, п.2 ст. 44]. В данной статье очевидны недостатки: не учтены связанные стороны, родственники акционеров, не являющиеся близкими по определению закона, но прямо или косвенно имеющих влияние на принятие решений [5; пп.13 ст.1]. Отсутствие требований к обязательному ведению реестра связанных сторон АО является причиной возникновения споров и разногласий, как правило такие вопросы возникают при проведении внутренних комплаенс-проверок. Среди таких проблем можно выделить недостаточную прозрачность в предоставляемой информации о контрагентах юридических лиц при совершении сделок, в том числе при нахождении в процессе банкротства. В таких

ситуациях невозможно подтвердить факт нарушения интересов кредиторов, и даже когда предприятия-банкроты отчуждают свое имущество родственникам должностных лиц, по определению не подпадающих под понятие близких родственников [5].

Совершенно очевидным является то, что казахстанский Закон об АО, устанавливая требования к прозрачности принятия решений органами управления юридического лица, с учетом информации об аффилированности, наличии заинтересованности аффилированных лиц по рассматриваемым общим собраниям акционеров вопросам, не предполагает существование другого краеугольного камня – связанной стороны.

Однако установление требования к добросовестности должностных лиц, прозрачности и открытости общества недостаточно, если отсутствуют четкие механизмы контроля за связанными сторонами. Основываясь на концепциях Закона об АО, можно сделать вывод, что его вектор направлен на минимизацию потенциальных конфликтов интересов.

В заключении хочется обратить внимание на следующее: Закон об АО является основой для максимально эффективного, прозрачного и ответственного управления компаниями в Казахстане, и должен обеспечивать соблюдение принципов равенства в правах и интересах акционеров, соблюдение всех обязательных процедур принятия решений органами управления АО, и наконец - защиту конфликта интересов. Однако, по-нашему мнению, в условиях глобализации всемирных процессов, с возникновением необходимости повышения инвестиционной привлекательности казахстанских компаний назрели предпосылки к пересмотру института аффилированных лиц с его приведением в соответствие с международными стандартами, что также означает возникновение необходимости повышения ответственности за соблюдение требований к ведению соответствующих реестров аффилированных лиц и связанных сторон, с повышением статуса института корпоративных секретарей АО.

Список использованных источников:

1. Закон Республики Казахстан от 28.07.2007 г. № 415 «Об акционерных обществах» // <https://adilet.zan.kz/rus/docs/Z030000415>
2. Карагузов Ф.С., Статья «Правовое положение коммерческих организаций по законодательству Республики Казахстан», Алматы, 2012 // https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=37317517

3. Закон Республики Казахстан от 2 июля 2003 года № 461-II «О рынке ценных бумаг» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 03.03.2023 г.) // https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1041258
4. Международный стандарт финансовой отчетности (ias) 24 «Раскрытие информации о связанных сторонах», 2021 // https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=30175841
5. Кодекс Республики Казахстан от 26 декабря 2011 года № 518-IV «О браке (супружестве) и семье» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 08.04.2023 г.) // https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=31102748

References:

1. Zakon RK ot 28.07.2007 g. № 415 «Ob aktsionernykh obshchestvakh» // URL:<https://adilet.zan.kz/rus/docs/Z030000415>
2. Karagusov F.S., Statya «Pravovoye polozheniye kommercheskikh organizatsy po zakonodatelstvu Respubliki Kazakhstan», Almaty, 2012 // https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=37317517
3. Zakon Respubliki Kazakhstan ot 2 iyulya 2003 goda № 461-II «O rynke tsennykh bumag» (s izmeneniyami i dopolneniyami po sostoyaniyu na 03.03.2023 g.) // https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1041258
4. Mezhdunarodny standart finansovoy otchetnosti (ias) 24 «Raskrytiye informatsii o svyazannykh storonakh», 2021 // https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=30175841
5. Kodeks Respubliki Kazakhstan ot 26 dekabrya 2011 goda № 518-IV «O brake (supruzhestve) i semye» (s izmeneniyami i dopolneniyami po sostoyaniyu na 08.04.2023 g.) // https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=31102748