

А. Н. МУХИТДИНОВ

КОРПОРАТИВНОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО ШТАТА ДЕЛАВЕР

(Представлена академиком НАН РК М. К. Сулейменовым)

Рассмотрены юридические лица США по действующему законодательству штата Делавер. По мнению автора, штат Делавер является наиболее развитым штатом по вопросам регистрации и функционирования юридических лиц. В работе дается определение понятию «корпорация».

Штат Делавер является наиболее популярным местом регистрации корпораций. Из-за большого объема регистрируемых там корпораций у некоторых практикующих юристов в СНГ сложилось мнение, что Делавер является оффшором. Однако это далеко не так. Делавер является таким же штатом, как и все остальные штаты США. Существует несколько факторов, объясняющих популярность этой юрисдикции.

Исторически так сложилось, что все юридические лица назывались корпорациями, под которыми однако подразумевались не те корпорации, с которыми мы привыкли иметь дело.

Слово корпорация происходит от латинского сочетания *corpora corporate* (множественное от *corpus* – объединения, органы) – объединение органов, а их регистрация – инкорпорация.

Все субъекты права считаются лицами или индивидуумами. Так, корифей и классик англосаксонской теории права XVIII века Сэр Уильям Блэкстоун (*Sir William Blackstone*) в одном из первых своих систематизированных трудов писал, что субъекты английского права столь многочисленны и обширны, что для должного изучения необходимо методично распределить их по соответствующим группам с соответствующими

наименованиями¹. Лица также разделены законом на натуральные или физические и искусственные лица. Натуральные лица, это те, которые созданы Богом; искусственные – это те лица, которые созданы и управляются законами общества и правительства и называются *корпорациями* или политическими органами (*bodies politic*)². Существуют и другие виды юридических лиц, каждое из которых в сочетании с другими законодательными актами и отраслями права, получило развитие в различных областях бизнеса и некоммерческой деятельности, но о них речь пойдет в других статьях.

Наиболее важным фактором популярности штата Делавер является развитая законодательная база, а именно делаверский Закон “Об общем корпоративном праве” (the Delaware General Corporation Law), который является самым развитым и продвинутым законодательством во всей Америке. Вторым фактором является наличие наиболее уважаемого в стране суда – корпоративного суда, который рассматривает споры между юридическими лицами. В течение многих лет со времен своего создания, корпоративный суд обеспечивал обширнейшую законодательную базу путем принятия прецедентов, таким образом следя за тем, чтобы корпоративное и другое бизнес-законодательство развивалось в ногу со временем.

Поскольку корпоративное законодательство в Делавере является наиболее развитым, большинство курсов по корпоративному праву основано именно на корпоративном законодательстве Делавера.

Закон об общем корпоративном праве. Сам по себе закон нельзя считать уникальным, поскольку его можно скопировать частями или полностью. Уникальным является процесс формирования статутного законодательства. По своей сути, Закон об общем корпоративном праве является очень динамичным. Хотя корни современного корпоративного закона исходят из XIX века, он систематически пересматривался и дополнялся по мере возникновения спорных или не урегулированных вопросов. Цель этого процесса заключалась в необходимости определения ситуаций, когда у корпораций, как показывает опыт их

работы, могут возникать практические проблемы, для решения которых необходима законодательная база.

Что касается самого закона, то его нормы носят разрешительный характер, позволяющий акционерам иметь максимальную свободу в управлении своими делами. Иными словами, закон не является чем-то вроде кодекса поведения. Более того, он составлен с элементами предвзятости по отношению к попыткам полного урегулирования. Когда его сравнивают с аналогичными законами других штатов, в которых законодатели попытались урегулировать каждый нюанс корпоративной жизни и предусмотреть любые варианты корпоративного поведения, Закон об общем корпоративном праве Делавера отличается открытым качеством. Законодатели предприняли все усилия для того, чтобы упростить проект и избежать зарегулированности.

С другой стороны, закон имеет много положений, имеющих дело с практическими проблемами, отсутствие которых может существенно усложнить деятельность корпорации. Например, закон разрешил акционерам ограничить ответственность директоров путем составления соответствующих формулировок в учредительных и корпоративных документах. Это положение возникло как реакция на ужесточение требований страховых компаний, страхующих ответственность директоров. Такое ужесточение могло привести к отказу работы в совете директоров компаний, в особенности маленьких компаний. Закон также включил положение уполномочивающих корпораций возмещать ущерб директорам, должностным лицам и работникам. Это положение было скопировано практически всеми штатами.

На более простом уровне закон включает несколько положений, которые обеспечивают более гладкое протекание внутренней корпоративной работы. Например, комитеты совета директоров могут иметь альтернативных членов, что позволяет функционировать этим комитетам даже если основной член отсутствует или дисквалифицирован. Предусмотрен также упрощенный порядок внесения поправок в корпоративные документы, а также упрощенный порядок для ино-

¹ Commentaries on the Laws of England by Sir William Blackstone, Third Edition – Revised, Vol. 1. Including Books I & II. P. 117 (*Of the Absolute Rights of Individuals*).

² Там же. С. 119.

странных компаний, желающих зарегистрироваться в штате Делавер. Существуют также упрощенные процедуры для временного перемещения иностранных корпораций в Делавер на случай форс-мажорных обстоятельств, угрожающих нормальной работе компании, такие, как война или революция.

Наличие таких положений является побочной выгодой для Делаверского успеха как места регистрации корпораций. Поскольку существует огромное количество Делаверских корпораций, их менеджеры и консультанты более склонны к обнаружению деловых проблем или потенциальных проблем до того момента, как они могут быть обнаружены в других корпорациях. Открытая телефонная линия с Делаверскими юристами и законодателями позволяет им быстро реагировать на возникающие проблемы на самом серьезном и деловом уровне. В этом плане, Закон Об общем корпоративном праве является продуктом синергии, что и приводит к его популярности.

Законодательство. Тот факт, что делаверское законодательство дает высокий приоритет вопросам корпоративного законодательства, является важным ингредиентом пакета популярности для регистрации корпораций в Делавере. Законодатели обращаются к юристам-практикам, занимающимся корпоративными проблемами, для рекомендаций, ревизии или составления проектов предложений почти по всем поправкам к закону. Существует неписанное правило, по которому юристы-практики, к которым законодатели обращаются за помощью, обязаны при подготовке рекомендаций оставить интересы своих клиентов в стороне, поскольку они, являясь консультантами штата, обязаны отстаивать интересы формирования корпоративного законодательства штата. Эти рекомендации должны быть справедливыми и сбалансированными, открытыми и честными. Такое взаимодействие позволяет Делаверским законодателям привлекать опытных практиков, которые ежедневно работают с корпоративными вопросами и юристами-практиками из других юрисдикций по привлечению их комментариев к действующему законодательству.

Как результат своего огромного опыта в законодательных корпоративных вопросах и важность этих вопросов для Делавера, законодатели выработали философию, которая акцентируется на стабильности Делаверского корпоративного

законодательства. Ключевым принципом для делаверских законодателей является достижение сбалансированного законодательства. Некоторые адвокаты, защищающие интересы акционеров, критикуют закон за то, что он якобы направлен на защиту менеджеров корпораций. Это не совсем так. Ярким примером может служить законодательство против захвата корпораций. В 80-е годы, в самый пик захвата корпораций, многие штаты приняли законы, направленные на предотвращение таких захватов. Их акты в открытую рекламировали эти законы для привлечения корпораций в свои юрисдикции. Реакция Делавера была взвешенной и осторожной. После обширных общественных слушаний, на которых выступали все стороны, Делаверские законодатели приняли комбинированный закон, который считается наиболее сбалансированным и отражающим интересы как акционеров, так и менеджмента. Делаверские законодатели мудро поняли, что корпорации, как правило, преследуют долгосрочные цели, и что краткосрочные цели, как правило, преследуются отдельными группами акционеров, и что такие краткосрочные задачи, как правило, подрывают долгосрочные планы корпораций. Далее, тот факт, что в Делавере регистрируется наибольшее количество корпораций, говорит о том, что ни одна корпорация или группа корпораций не сможет неправомерно влиять на развитие корпоративного законодательства.

В этом Делаверское законодательство служит интересам штата. Бюджет штата существенно пополняется от годовых платежей корпораций. Поэтому население штата внимательно следит за тенденциями в корпоративном мире и дает соответствующие указы своим законодателям. Этот факт также делает Делавер популярным штатом.

Суды. Многие опытные юристы считают, что основная причина, по которой они бы порекомендовали Делавер для регистрации корпораций, являются Делаверские суды и прецеденты, разработанные этими судами. Особое внимание обращается на репутацию корпоративного суда, хотя истец может обратиться в суд общей юрисдикции.

Корпоративный суд Делавера был создан в 1972 году. Корни отдельных судов, рассматривающих отдельно вопросы по восстановлению справедливости и отдельно по закону, идут намного глубже, к эклектическим судам Нормандской

Англии, хотя во всех штатах США вопросы по восстановлению справедливости и вопросы, урегулированные законом, рассматриваются в одном суде уже в течение нескольких веков. Причины, почему в Делавере был создан отдельный корпоративный суд, не совсем ясны. Важным является тот факт, что вопросы, связанные с корпоративным законодательством, сконцентрировались в одном суде, где отсутствуют присяжные и где судьи приглашаются на регулярной основе для разъяснения причин, на которых были основаны их решения. Со временем количество прецедентов и репутация судов послужили тому, что большинство споров, связанных с корпорациями, сконцентрировалось в корпоративном суде. По существу, в судах сложился такой же симбиоз взаимоотношений, как и в законодательном процессе.

Корпоративный суд является уникальным институтом Делавера. И хотя большинство решений Корпоративного суда не апеллируется в Верховный Суд Делавера, очень многие известные прецеденты были приняты именно Верховным Судом. Верховный Суд Делавера имеет репутацию как быстрый суд, рассматривающий вопросы по важнейшим вопросам корпоративного законодательства в сжатые сроки. Таким образом, судебная система штата Делавер предлагает опыт работы в вопросах корпоративного законодательства на каждом ее уровне.

Прецеденты. Прецеденты, созданные с годами Корпоративным судом и Верховным Судом Делавера, являются осязаемым доказательством опыта Делавера в корпоративном законодательстве. Прецедентная база намного обширнее, чем законодательная. Существование такого объема прецедентов является практическим преимуществом для тех, кто пожелает зарегистрировать компанию в Делавере. Это своеобразная валюта корпораций. Юристы и судьи из других юрисдикций знакомы с законами Делавера и уважают их. Это то, что, как отметил председатель Верховного Суда США Рэнквист, «система судов штата

Делавер учредила свое преимущество в стране в области корпоративного права».

Поскольку законодательство Делавера очень развито и оно широко принимается как стандарт, менеджерам делаверских корпораций нет необходимости искать оценку своим корпоративным действиям в других местах. Очень часто юристы из других юрисдикций используют положения Делаверского законодательства, когда такие положения отсутствуют в их юрисдикциях. Иными словами, делаверские корпорации имеют также преимущество и в том, что их действия регулируются законом, который признается везде.

Кроме того, богатое корпоративное законодательство Делавера дополняется корпоративным планированием. Руководителям корпораций легче иметь дело или планировать свои действия из уже известных проблем, разрешенных ранее.

Офис государственного секретаря. Департамент корпораций офиса секретаря штата Делавер осуществляет прием документов, их архивирование и регистрацию корпораций. Он же отвечает за оценку и сбор годичного платежа с корпораций, регистрацию (квалификацию) иностранных корпораций³ и компаний для осуществления бизнеса в Делавере, в некоторых случаях секретарь штата может принимать от имени корпораций повестки в суд⁴. Иными словами, офис секретаря штата выполняет стандартные функции регистрирующего органа. Почти все действия можно осуществить через интернет или по телефону. Доступность, быстрота и добросовестность офиса секретаря штата являются одной из причин популярности этого штата.

Итак, почему корпорации выбирают Делавер? Очевидно, что простого ответа нет. Это комплекс факторов, в которые входят и наиболее развитое корпоративное законодательство, и хорошо развитая база прецедентов, способствующая корпоративному и бизнес планированию; уважаемый всеми корпоративный суд, эффективный и доброжелательный офис секретаря штата, а также законодатели, стремящиеся к модификации

³ Иностранным компаниям, желающим осуществлять бизнес в том или ином штате США, нет необходимости регистрировать юридическое лицо. На основании своих регистрационных документов из их юрисдикции они могут зарегистрировать свою компанию в том или ином штате. Иными словами, уведомить штат об их желании вести бизнес через свою компанию. Этот процесс называется квалификацией.

⁴ Корпоративное и гражданско-процессуальное законодательство предусматривает обязанность для всех корпораций и компаний информировать регистрирующие органы о своем местонахождении. В случае судебного или арбитражного разбирательства, когда адрес ответчика неизвестен, истец имеет право вручить повестку секретарю штата.

законодательства, когда это необходимо, и чувствительно реагирующие на изменения рынка.

Конечно, многие факторы могут быть скопированы или даже продублированы, но синергию, которую создают эти элементы, почти невозможно продублировать. Видимо, поэтому штат Делавер еще долгое время будет популярным штатом для регистрирования там корпораций.

Резюме

Мақала авторы Делавер штатының заң шеңберінде АҚШ заңды тұлғаларының ұйымдастырушылық-құқық-

тық нысандарын қарастырады. Автордың пікірі бойынша, Делавер штаты – заңды тұлғалардың тіркелуі және олардың қызмет ету мәселелері бойынша ең оңтайлы штат болып табылады. Жұмыста “корпорация” түсінігіне анықтама беріледі.

Summary

Author of the article based on Delover state legislation describes Corporates in USA. In his opinion state Delover has the most advanced legislation on corporates. In this work author gives definition of the “corporate” notion.

Поступила 2.04.07г.