



**ASSOCIATION OF EUROPEAN BUSINESSES
IN THE RUSSIAN FEDERATION**

Legal Conference

Recent Trends in RF Corporate legislation: Problems
and Solutions



October 12, 2010
Marriott Tverskaya Hotel, Moscow



**ASSOCIATION OF EUROPEAN BUSINESSES
IN THE RUSSIAN FEDERATION**

Legal Conference

Recent Trends in RF Corporate legislation: Problems
and Solutions

**Session 1:
What's New in the Russian Corporate Legislation?**

October 12, 2010
Marriott Tverskaya Hotel, Moscow



CMS Adonnino Ascoli & Cavasola Scamoni CMS Albiñana & Suárez de Lezo CMS Bureau Francis Lefebvre CMS Cameron McKenna LLP
CMS DeBacker CMS Derks Star Busmann CMS von Erlach Henrici CMS Hasche Sigle CMS Reich-Rohrwig Hainz

Передача долей в ООО: год спустя

Елена Жигаева, LL.M.

Партнер

CMS, Russia

г. Москва, 12 октября 2010 г.

Нотариальное удостоверение сделки

Требуется:

- ! При продаже доли от участника к участнику
 - Исключение: отчуждение доли в рамках реализации преимущественного права (оферта / акцепт)
- ! При продаже доли от участника к третьему лицу
- ! По соглашению сторон (ст. 163 ГК)

Не требуется:

- ! Наследование или правопреемство юридических лиц
- ! Приобретение доли на публичных торгах
- ! Приобретение доли обществом
- ! Распределение доли, принадлежащей обществу, между его участниками
- ! Продажа доли, принадлежащей обществу, участникам или третьим лицам

Не урегулировано:

- ! Приобретение доли третьим лицом в процессе увеличение уставного капитала?
- ! Внесение доли в качества вклада в уставный капитал другого ООО?

Ограничения и запреты

- ! Сделка по отчуждению неоплаченной доли (части доли) является ничтожной
 - Переход неоплаченной доли в порядке наследования или правопреемства?
- ! Уставом может быть предусмотрен максимальный размер доли для отдельных участников ООО:
 - Сделка купли-продажи действительна, но право голоса только в пределах максимального размера доли, предусмотренного уставом
- ! Продажа доли 51-му участнику:
 - Законность заключаемой сделки?
 - В течение одного года – либо уменьшение количества участников до 50, либо преобразование в ОАО или производственный кооператив
- ! Продажа 100% долей юридическому лицу, в котором 100% долей принадлежат единственному участнику?
- ! Несколько лиц на стороне продавца или покупателя?
 - Множественность лиц vs множественность обязательств

Учет прав на доли

! ЕГРЮЛ (преимущество)

! Список участников

- До сих пор нет детального порядка ведения списка участников
- Не установлены сроки внесения информации о переходе долей в список участников
- Нет обязанности отражать информацию о прежних владельцах долей
- Если приобретатель доли внесен в список участников, но не внесен в ЕГРЮЛ - является ли это основанием для недопуска его на собрание участников? И наоборот?

! Рекомендации:

- Подробно вести список участников
- Отслеживать сведения в ЕГРЮЛ
- Оспаривать неправильные действия регистрирующих органов
- Хранить договоры и иные правоустанавливающие документы

Момент перехода прав на долю

- ! С даты нотариального удостоверения договор купли-продажи доли
- ! С даты внесения записи в ЕГРЮЛ:
 - При распределении доли, принадлежащей обществу, ее участникам либо путем ее продажи участникам или третьим лицам
 - Наследство и правопреемство
 - При необходимости получения согласия: по истечении 30 дней?
- ! С определенной даты при переходе доли к обществу:
 - При неоплате/неполной оплате доли
 - При выходе участника
 - По требованию участника при голосовании против крупных сделок или увеличения уставного капитала за счет дополнительных вкладов участников, и др.
- ! Проблемы:
 - Временной разрыв между переходом прав на долю и внесением записи в ЕГРЮЛ
 - 3 дня и более при нотариальном удостоверении сделки
 - 1 месяц, если нотариальное удостоверение не требуется

Защита прав на долю

! Добросовестный приобретатель

- Отчуждение доли в результате противоправных действий третьих лиц или иным путем помимо воли лица
 - Подделка подписи?
- Срок исковой давности:
 - 3 года с момента, когда владелец доли узнал или должен был узнать о нарушении своих прав

Продажа доли в нарушение преимущественного права (I)

- ! Требование о переводе прав и обязанностей покупателя по договору купли-продажи доли
 - **Судебная практика:** Сделка по продаже доли с нарушением преимущественного права не может быть признана недействительной на этом основании
- ! В течение 3-х месяцев, когда участник или общество узнали о нарушении
- ! Возможность присоединиться к иску в срок не менее 2-х месяцев предусматривается арбитражным судом
- ! **Но:** при закреплении в уставе заранее определенной цены в случае реализации обществом или участником преимущественного права, участник или общество возмещают покупателю его расходы в размере не выше указанной цены

Продажа доли в нарушение преимущественного права (II)

- ! Решение суда о передаче доли участнику или обществу является основанием для внесения записи в ЕГРЮЛ
 - **Но:** заявление о внесении изменений в ЕГРЮЛ, не связанных с внесением изменений в устав, подписывается генеральным директором ООО
- ! Ликвидация участника ООО, уступившего свою долю третьему лицу с нарушением преимущественного права, не лишает остальных участников ООО права требовать перевода на себя прав и обязанностей покупателей по такой сделке

Продажа доли в нарушение устава

- ! При продаже доли с нарушением ограничений/запретов, предусмотренных в уставе
 - Требование о передаче доли
 - В течение 3-х месяцев, когда участник или общество узнали о нарушении
 - В случае передачи доли обществу расходы покупателю возмещаются лицом, которое произвело отчуждение доли в нарушение установленного уставом ограничения/запрета
 - Решение суда о передаче доли обществу является основанием для внесения записи в ЕГРЮЛ
 - Доля должна быть реализована обществом в течение года
- ! Судебная практика:
 - Сделки по отчуждению доли в уставном капитале ООО, совершенные с нарушением положения устава, запрещающего отчуждать долю третьим лицам без согласия участников общества или самого общества, являются оспоримыми.

Переход доли на публичных торгах

- ! Отказ хотя бы одного из участников в даче согласия достаточен для запрета на переход доли
- ! С какого момента доля переходит к победителю торгов:
 - С момента получения согласия участников либо истечения срока в 30 дней?
 - Нотариального удостоверения договора?
 - Внесения записи в ЕГРЮЛ (для добросовестного приобретателя)
- ! Кто голосует долей после проведения торгов, но до дачи согласия?
- ! Если согласие не дано, то победителю выплачивается действительная стоимость доли
 - Риск ущемления интересов победителя в связи с возможностью манипуляции действительной стоимостью доли, если цена торгов выше действительной стоимости доли

Принудительная передача доли

Ч. 3 п. 11 ст. 21 Закона об ООО:

- Если участник ООО, заключивший договор, устанавливающий обязательство совершить при возникновении определенных обстоятельств или исполнении другой стороной встречного обязательства сделку, направленную на отчуждение доли, неправомерно уклоняется от нотариального удостоверения сделки, направленной на отчуждение доли, приобретатель доли, совершивший действия, направленные на исполнение указанного договора, вправе потребовать в судебном порядке передачи ему доли. В этом случае решение арбитражного суда является основанием для регистрации изменений в ЕГРЮЛ.

Ст. 165 ГК:

- Если одна из сторон полностью или частично исполнила сделку, требующую нотариального удостоверения, а другая сторона уклоняется от такого удостоверения сделки, суд вправе по требованию исполнившей сделку стороны признать сделку действительной. В этом случае последующее нотариальное удостоверение сделки не требуется.
- Сторона, необоснованно уклоняющаяся от нотариального удостоверения сделки, должна возместить другой стороне убытки, вызванные задержкой в совершении сделки.

Проблемы

- ! Структурирование сделок с участием иностранных инвесторов
 - Применимое право
 - Предварительный договор / нотариальное удостоверение?
 - Отлагательные/отменительные условия
- ! Ограничения сторон в использовании более сложных договорных конструкций для распределения рисков
- ! Расходы на оформление сделок

Спасибо за внимание!



Московское Представительство

CMS International B.V.

Гоголевский бульвар, 11

119019 г. Москва

Тел.: +7 495 786 4000

Факс: +7 495 786 4001

www.cmslegal.ru

Elena.Zhigayeva@cmslegal.ru

Залог долей в российских обществах с ограниченной ответственностью

Последние изменения в области корпоративного
законодательства России: проблемы и пути решения
Юридическая конференция
Ассоциации Европейского Бизнеса,
Москва, 12 октября 2010

Алексей Кузьмишин, LL.M.

Залог долей в российских ООО

Содержание

- Залог долей как способ обеспечения
- Возникновение залога долей
- Погашение залога долей
- Вопросы?
- Контакты

Залог долей как способ обеспечения

Понятие залога

Понятие залога

- Один из способов обеспечения исполнения обязательств
- Преимущественное перед другими кредиторами право залогодержателя на удовлетворение из стоимости предмета залога
- Право на передачу предмета залога в собственность залогодержателя в случаях и в порядке, указанных в законе
- Залог сохраняется при переходе предмета залога в собственность другого лица
- Залогодателем может быть как должник, так и третье лицо

Залог долей как способ обеспечения

Применение

Отсутствие широкого использования

- Дополнительный способ обеспечения наряду с другими
- Причины
 - Разобщенность и противоречивость правового режима (нормы о залоге в ГК РФ, Законе об ООО, Законе о залоге)
 - Отсутствие регистрации / учета залога долей
 - Судебный порядок обращения взыскания

Возникновение залога

Основания возникновения залога

Основания возникновения залога



Возникновение залога

Заключение договора залога (1)

Заключение договора залога

Договор залога заключен

**Соглашение сторон
по всем существенным условиям**

**С соблюдением
необходимых формальностей**

**Указанным
в законе**

**Дополнительно
определенным
сторонами**

**Указанная в
законе форме**

**Требование о
государственной
регистрации**

Возникновение залога

Заключение договора залога (2)

Существенные условия, указанные в законе

- Что передается в залог?
 - Предмет залога
 - Оценка предмета залога
- Что (какое обязательство) обеспечивается залогом?
 - Существо
 - Размер
 - Срок исполнения
- У какой из сторон находится заложенное имущество?
 - У залогодателя
 - У залогодержателя

Возникновение залога

Заключение договора залога (3)

Существенные условия, определенные сторонами

- Любое условие
 - Объем обеспечиваемого залогом требования
 - Объем прав залогодержателя
 - Залог прав, которые возникнут в будущем
 - Запрет последующего залога
 - Запрет отчуждения предмета залога или иного распоряжения им
 - Порядок погашения залога

Возникновение залога

Заключение договора залога (4)

Форма

- Нотариально удостоверенная
 - Документ, выражающий содержание сделки и подписанный лицом или лицами, совершающими сделку
 - Удостоверительная надпись нотариуса
- Последствия несоблюдения - ничтожность

Возникновение залога

Дополнительные требования (1)

Согласие ООО

- При передаче доли в залог третьему лицу (не участнику ООО)
 - Если такой залог не запрещен Уставом ООО
 - Не требуется при залоге доли другому участнику ООО
- Решение о согласии
 - Принимается Общим собранием участников ООО
 - Большинством голосов всех участников ООО
 - Голос участника, передающего долю в залог, не учитывается

Согласие предшествующего залогодержателя

- Если в предшествующем договоре залога нет запрета на последующий залог

Возникновение залога

Дополнительные требования (2)

Согласие супруга залогодателя-физического лица

- Если участник ООО состоит в браке и доля находится в совместной собственности супругов
 - Необходимость проверки семейного статуса участника
 - Необходимость определения режима имущества супругов
 - Сложности при наличии иностранного элемента как для сторон, так и для нотариуса

Возникновение залога

Дополнительные требования (3)

Одобрения органов управления юридических лиц

- Корпоративные одобрения
 - Крупная сделка
 - Сделка с заинтересованностью
 - Иное ограничение полномочий единоличного исполнительного органа по уставу залогодателя или залогодержателя
 - Сложности при наличии иностранного элемента как для сторон, так и для нотариуса
- Документы, подтверждающие отсутствие необходимости одобрений
 - Справки
 - Бухгалтерские балансы

Возникновение залога

Дополнительные требования (4)

Иные документы сторон и ООО

- Документы, подтверждающие корпоративный статус
 - Документ о государственной регистрации
 - Выписка из ЕГРЮЛ
 - Устав со всеми изменениями
 - Список участников ООО
- Подготовленные для совершения сделки в России
 - Консульская легализация / апостиль
 - Нотариально удостоверенный перевод на русский язык

Возникновение залога

Дополнительные требования (5)

Уплата госпошлины

- 0,5 % суммы договора
 - но не менее 300 рублей
 - и не более 20 000 рублей
- Не действует специальная норма в отношении отчуждения долей о сумме договора, указанной сторонами, но не ниже номинальной стоимости доли или части доли
- Стоимость должна определяться специалистами-оценщиками
- Другие расходы (техническая работа нотариуса, госпошлина за удостоверение заявлений в ЕГРЮЛ и в ООО и т.д.)

Возникновение залога

Регистрация залога в ЕГРЮЛ (1)

Заявление о внесении залога

- Содержание
 - Вид обременения (залога)
 - Срок действия обременения или порядок его определения
- Подпись залогодателя
 - Юридические лица – исполнительный орган лично
 - Физические лица – лично
 - Удостоверение заявления за границей и передача его нотариусу в России, удостоверяющему договор залога, для направления в ЕГРЮЛ?

Возникновение залога

Регистрация залога в ЕГРЮЛ (2)

Направление заявления о внесении залога

- Нотариус, который удостоверял договор залога
 - Непосредственно (на практике ограниченная территория)
 - По почте с уведомлением о вручении
 - С использованием технических средств
- Невозможность для сторон определить способ направления заявления
- Срок – 3 дня с момента удостоверения договора залога
- Внесение записи в ЕГРЮЛ – 3 дня с момента получения заявления

Возникновение залога

Уведомление ООО о залоге

Уведомление ООО о залоге

- Нотариус, который удостоверял договор залога
- Передача копии заявления о внесении залога в ЕГРЮЛ
- Способ не определен (как правило, по почте)
- Срок – 3 дня с момента удостоверения договора залога
- Отсутствие порядка учета этих данных в ООО

Возникновение залога

Процесс залога долей

Процесс залога долей



- Общий срок может составлять от 1 до 2 месяцев
- Роль нотариуса!
- Подготовка большого количества документов!
- Необходимость координации и контроля!

Погашение залога

Регистрация погашения залога в ЕГРЮЛ

Основания погашения

**Совместное заявление
залогодателя и
залогодержателя**



Решение суда



- Отсутствие регулирования порядка погашения залога долей

Вопросы?



Турчанинов пер., 6/2,
119034 Москва, Россия
Тел.: +7 495 2329635
Факс: +7 495 2329633
Alexey.Kuzmishin@bblaw.com

Алексей Кузьмишин, юрист, LL.M. (Саарбрюккен)

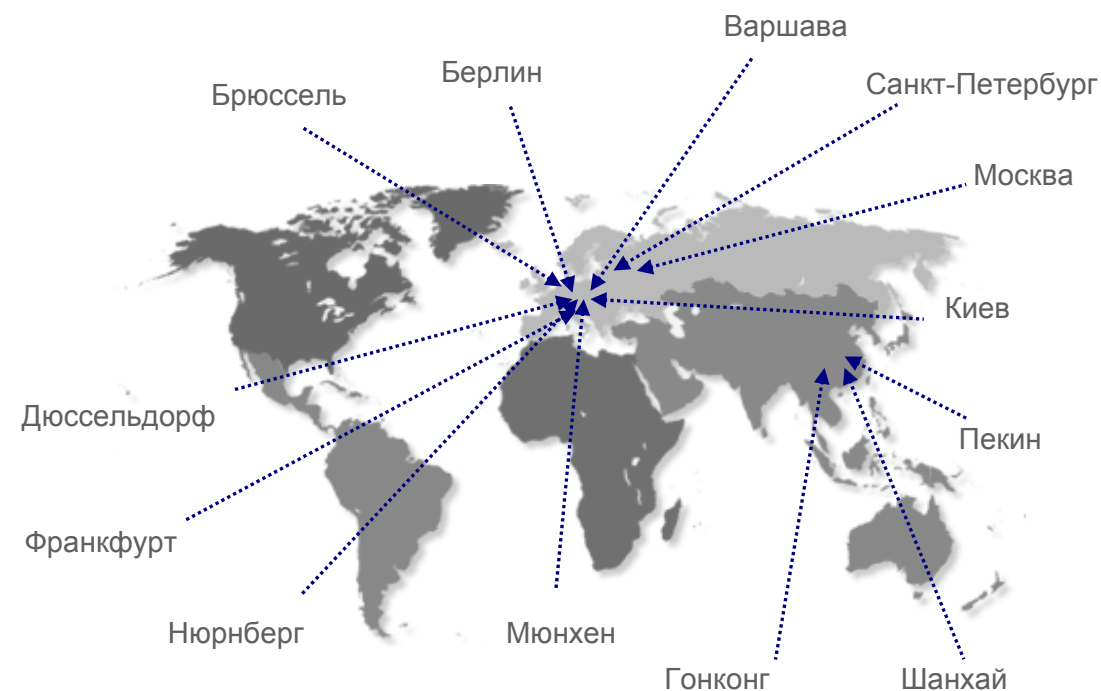
Партнер

Специализация Корпоративное право, слияния и поглощения, совместные предприятия, природные ресурсы

Карьера Московский государственный институт международных отношений (МГИМО), 1996;
LL.M., Университет Саарланда, 2001;
Министерство внешних экономических связей Российской Федерации, 1995-1996;
Пюндер, Фольхард, Вебер и Акстер, Москва, 1997-1998;
ООО "НГК " ИТЕРА", Москва, 1998-2008;
Редль и Партнеры, Москва, 2008-2010;
БАЙТЕН БУРКХАРДТ, Москва, с 2010

Языки русский, немецкий, английский

БАЙТЕН БУРКХАРДТ в мире



- более 330 юристов и налоговых консультантов
- сотрудничество с ведущими юридическими фирмами США и Великобритании
- наши клиенты могут рассчитывать на глубокое знание особенностей международного коммерческого оборота и местной специфики ведения бизнеса

БАЙТЕН БУРКХАРДТ в СНГ



С 1992 в г. Москве - первая и крупнейшая немецкая юридическая фирма в России



С 1996 года в г. Санкт-Петербурге – одна из ведущих юридических фирм северо-западного региона России



С 2004 года в г. Киеве – Международная юридическая фирма 2007 года (по рейтингу журнала "Юридическая практика")

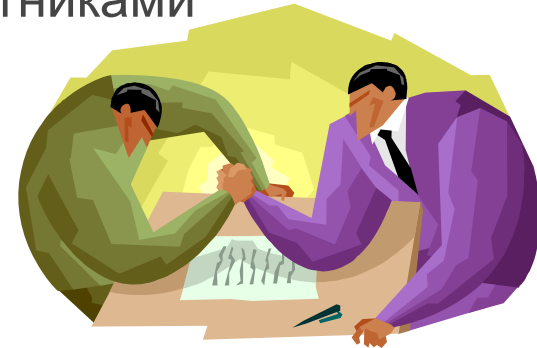
Спасибо за Ваше внимание.



Акционерное соглашение/Договор об осуществлении прав участников

*Игорь Антонян
Советник
12 октября 2010 года*

- В мировой практике соглашения используются для реализации целого комплекса договоренностей между участниками общества по различным вопросам, включая:
 - порядок формирования органов управления
 - порядок голосования по ряду вопросов
 - правила распределения прибыли
 - порядок разрешения «тупиковых ситуаций» (deadlock resolution)
 - установление механизмов принудительной покупки и/или продажи акций, опционы (call option, put option)
 - процедура реализации акций третьим лицам, включая установление механизмов для присоединения к сделке (tag-along), для подключения к сделке (drag-along)
 - порядок финансирования, специфические обязательства сторон в зависимости от характера совместной деятельности



- **История развития в России (использование иностранных юрисдикций)**
 - налоговое планирование
 - разрешение споров и возможность принудительного исполнения за пределами РФ
 - гибкость фиксации коммерческих договоренностей
- **Общие риски использования иностранных юрисдикций**
 - возможность изменения локального законодательства
 - возможность изменения международных соглашений
 - расходы (содержание компании в иностранной юрисдикции, стоимость судебных разбирательств)
- **Судебная практика (дело ОАО «Мегафон», ЗАО «Русский Стандарт Страхование», и т.д.)**
 - невозможность применения иностранного права к регулированию статуса российского общества (противоречит публичному порядку, положению о личном законе юр. лица)
 - деятельность общества регулируется российским законодательством и уставом;
 - ряд положений соглашения акционеров противоречит нормам российского законодательства (применение концепции «отказа от прав», невозможность установления порядка голосования и проведения общего собрания акционеров, невозможность ограничения конкуренции, невозможность предоставления дополнительных прав, и т.д.)
- **Соглашения акционеров в России. Почему сейчас?**
 - повышение привлекательности российской правовой системы и создание альтернативы иностранным юрисдикциям

Договор об осуществлении прав участников

- Федеральный закон №312-ФЗ от 30 декабря 2008 года «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» предусматривает изменения в п. 3 ст. 8 Закона «Об обществах с ограниченной ответственностью» (вступило в силу 1 июля 2009 года)

Соглашение акционеров

- Федеральный закон № 115-ФЗ от 3 июня 2009 года «О внесении изменений в Федеральный закон «Об акционерных обществах» и статью 30 Федерального закона «О рынке ценных бумаг» предусматривает новую статью 32.1 в Федеральном законе «Об акционерных обществах» (вступила в силу 9 июня 2009 года)

- Новый вид гражданско-правового договора
 - письменная форма (не требует регистрации или нотариального удостоверения);
 - оформляется путем составления одного документа;
 - заключается только между акционерами/участниками;
 - только в отношении всех акций, принадлежащих акционеру;
 - необязательно между всеми акционерами/участниками общества.
- В соответствии с соглашением стороны обязуются осуществлять определенным образом свои права и (или) воздерживаться от осуществления указанных прав.
- Соглашение может устанавливать ряд обязательств
(см. следующие слайды)

Соглашение может устанавливать:

а) Обязанность голосовать определенным образом и согласовывать вариант голосования с другими акционерами/участниками

- Включает вопросы компетенции Общего собрания
- Практические аспекты:
 - назначение генерального директора
 - избрание членов совета директоров
 - определение списка "reserved matters"
- Невозможно установить в соглашении обязательства сторон по голосованию в совете директоров
- Проблемы принудительного исполнения
- Нарушение соглашения в части обязательств по голосованию не является основанием для оспаривания решения органов управления
- Меры гражданско-правовой ответственности (возможность взыскания убытков, установления неустойки в соглашении).
Практика применения судами ст. 333 ГК РФ



b) Обязанность приобретать или отчуждать акции/долю по заранее определенной цене и (или) при наступлении определенных обстоятельств

- Практические аспекты:
 - как вариант решения «тупиковых ситуаций» (deadlock)?
 - установление механизмов принудительной покупки и/или продажи акций (опционы call option, put option)
 - реализации акций третьим лицам, включая установление механизмов для присоединения к сделке (tag-along), для подключения к сделке (drag-along),
 - как вариант выхода из совместного проекта по достижении установленных целей или проектных показателей.
- Указанные сделки с акциями как правило совершаются:
 - при наступлении определенного срока;
 - при наступлении условия/обстоятельства;
- Сделки под условием, определение сроков (ст.ст. 157 и 190 ГК РФ). Проблемы судебной практики относительно сделок под условием и определения сроков в сделках.
- Механизм реализации (структурирование данного положения при помощи предварительного договора, сделки купли-продажи под отлагательным условием, при помощи безотзывной оферты). Необходимость нотариального удостоверения сделок, направленных на отчуждение доли.

- с) Обязанность воздерживаться от отчуждения акций/доли до наступления определенных условий:**
- Практические аспекты:
 - воздерживаться от продажи акций/доли третьим лицам;
 - воздерживаться от направления требования о приобретении доли обществом (применение императивной нормы ст. 23.2 Закона об ООО о возможности направления требования к обществу о приобретении доли).
 - Риски, связанные со сложившейся судебной практикой применения ст. 1, 9, 10, 22 ГК РФ («отказ от прав», «злоупотребление правом», «ограничение прав»).
 - Сделка, совершенная в нарушение акционерного соглашения, может быть оспорена, только если третье лицо-контрагент по сделке знало или должно было знать об ограничениях на совершение такой сделки.

- d) Порядок осуществления согласованных действий, связанных с управлением обществом, созданием, деятельностью, реорганизацией и ликвидацией общества**
- **Практические аспекты:**
 - заключение определенных соглашений;
 - предоставление финансирования;
 - добровольная ликвидация или продажа общества при наступлении определенных условий (например, в случае невозможности разрешения тупиковой ситуации («deadlock»));
 - иные действия.

- Принудительное исполнение обязательств:
 - способы обеспечения обязательств и меры гражданско-правовой ответственности (применение ст. 333 ГК РФ);
 - изменение позиции судов применительно к ограничению прав и злоупотреблению правом (ст. 1, 9, 10, 22 ГК РФ);
- Опционные сделки:
 - изменение подхода судов в отношении сделок под условием и к определению срока в сделках (ст.ст. 157 и 190 ГК РФ).
- Осуществление прав голоса:
 - невозможность расширения компетенции Общего собрания в АО.
- Необходимость повышения доверия к российской судебной системе в целом.



Игорь Антонян

Советник

DLA Piper в Москве

T +7 495 221 4400

F +7 495 221 4401

E-mail Igor.Antonyan@dlapiper.com



**ASSOCIATION OF EUROPEAN BUSINESSES
IN THE RUSSIAN FEDERATION**

Legal Conference

Recent Trends in RF Corporate legislation: Problems
and Solutions

**Session 2:
Operating your company properly**

October 12, 2010
Marriott Tverskaya Hotel, Moscow

Practical aspects of exiting a joint venture (put options, call options, tag along, drag along, deadlock)

AEB Legal Conference "Recent Trends in RF Corporate legislation: Problems and Solutions"

Moscow, October 12, 2010

Sergey Krokhaev
Baker & McKenzie, Moscow

Baker & McKenzie International is a Swiss Verein with member law firms around the world. In accordance with the common terminology used in professional service organizations, reference to a "partner" means a person who is a partner, or equivalent, in such a law firm. Similarly, reference to an "office" means an office of any such law firm.

Introduction

- In part due to economic crisis, recently Russia saw the second wave of joint venture formation (the 1st was in the 90ies)
- Theory of joint venture life-cycles explaining the forces leading to joint venture breakdown
- According to recent analysis, the average term after which joint ventures break up is 6 - 7 years
- Thus while the rate of joint venture formation is large, so is the rate of breakdown → important to agree on exit mechanism at the outset

Factors Leading to JV Instability (1)

- **Difference in objectives:** While foreign firms come to Russia with a long-term vision willing to make initial losses for long term profits, their partners in contrast often want immediate profits
- **Problems related to multinational corporations (MNCs):** Business perspectives of a large MNC are likely to be different from that of a family-owned business in Russia
- **Export rights:** MNCs do not want the joint venture to export into their own markets, whereas for the Russian partner exporting may be one of the main reason for going into the JV
- **Dividend and investment policies:** MNCs may prefer dividends to reinvestment in the JV itself, since it may want the profits for reinvestment elsewhere

Factors Leading to JV Instability (2)

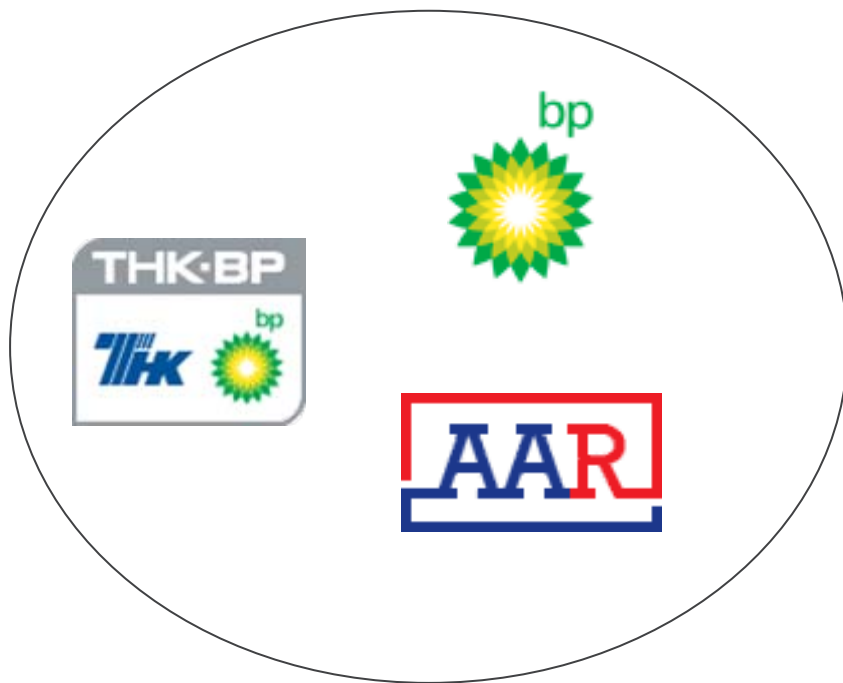
- **Ownership and control problems:** The initial contract may involve sourcing from the MNC partner. However, with time cheaper sources of raw material may become available leading to conflicts
- **Technology utilization:** The JV may be obliged to buy all its technology from the MNC partner. Again with time alternative sources of technology may become available, leading to conflicts
- **Learning:** The value of contributions made by the parties may change. For example the MNC often take Russian partners for their country specific knowledge (knowledge of the market, distribution channels available). With time, however, the value of such contribution may fall as the MNC learns the ropes themselves

JVs: Russian Experience (1)

- At the end of 80s - early 90s when MNC came into Russia there was a boom of joint ventures, since it was the only mechanism for direct investment in the USSR
- Not one of those JVs survived long after the fall of the USSR



JVs: Russian Experience (2)

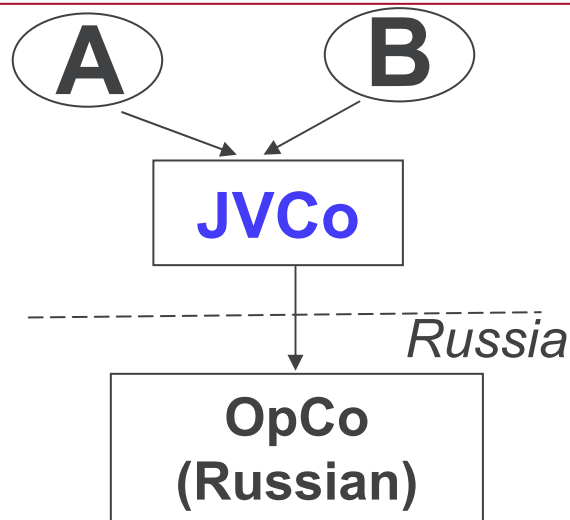


Role of Shareholders Agreements

- Exit provisions are usually formulated in shareholders agreements
- Foundation documents of the JV company also need to be tailored to specifics of the project, but can not include all agreements of the JV partners necessary to implement the exit mechanisms
- Thus, the importance of shareholders agreement and of their enforceability

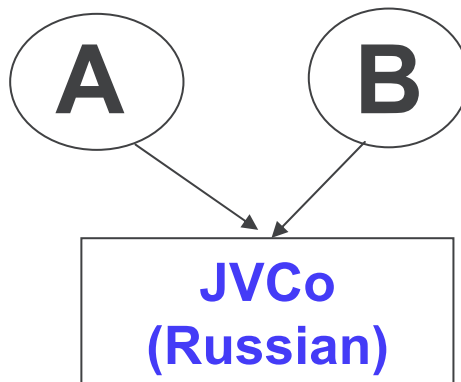
Common JV Structures

Offshore



Shareholders Agreement at the level of foreign JVCo

JV in Russia



Shareholders Agreement at the level of Russian company

Russian Legal Framework (1)

Before...

Russian courts in a number of cases invalidated shareholders agreements concluded with respect to Russian companies. Their enforceability was highly questionable in Russia.

2009

Concept of shareholders agreement introduced in Russian legislation

... After

First shareholders agreements concluded under new regulations → court practice to be developed

Uncertainty with enforceability of certain provisions of shareholders agreements

Russian Legal Framework (2)

Laws:

- Art. 421 of the Russian Civil Code (freedom of contract)
- Art. 32.1 of the Federal Law "On Joint Stock Companies"
- Art. 8(3), 21 of the Federal Law "On Limited Liability Companies"

Limitations:

- What are the limits of the parties' freedom in formulating provisions of shareholders agreements?
- Antimonopoly requirements
- Art. 157 of the Russian Civil Code prohibiting conditions that are under the parties' control (*this issue may be resolved in the process of amending the Russian Civil Code*)
- Possibility to enter into shareholders agreements governed by foreign law is still questionable

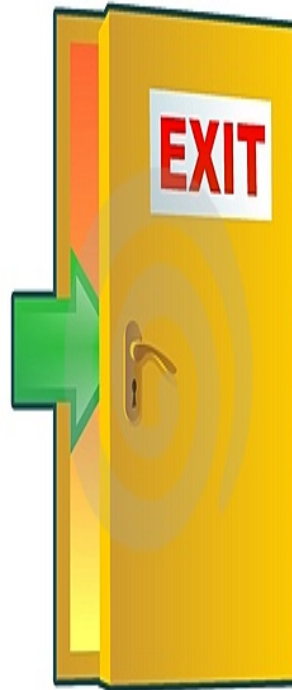
Exit (Put / Call Options)

- According to Mckinsey's worldwide survey of more than 200 alliances, in more than 80% of the cases JVs end up with one partner selling its share to the other
- Term option
- Default option – triggers:
 - Material breach
 - Change of control
 - Project milestones not achieved
- Determination of the purchase price:
 - Pre-agreed formula (e.g. IRR on the investments made)
 - Fair market value (multiplier can be applied for default option), mechanism for its determination
 - Consider agreeing on methodology for valuation
- Obtaining of regulatory approvals (consequences if the approval is not granted):
 - Antimonopoly filing;
 - Filing under the Strategic Investments Law;
 - Filing under Art. 6 of the law "On Foreign Investments"

Exit (Permitted Transfers and Third Parties)

Permitted Transfers

- trusts
- connected persons
- BEWARE potential abuse.
Include anti-avoidance &
upstream change of control



Third Parties

- Initial lock-up?
- Prohibitions on sales to competitors
- Pre-emption (ROFR v ROFO)
- Tag/Drag

Exit (ROFR / ROFO)

ROFR

- "**Last bite** at the cherry"
- Seller succeeds in [finding] a third party buyer but **must** again offer to remaining shareholder
- **restricts exit** ability

ROFO

- No "last bite" concept
- More common for financial investors
- If no offers made, sale of shares **at any price** to third parties
- Encourages **best offer**

Does the tag apply?

Exit (Tag / Drag)

TAG



When does it apply?

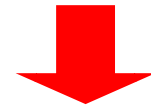
Threshold number of shares

Scale back provisions

Costs

Price/pricing issues

DRAG



When does it apply?

Majority percentage trigger

Guaranteed minimum price

Right of counter-offer

Enforceability?

Deadlock – what is it?

Easy to **confuse** with exercise of a
contractual veto

In practice **difficult** to **define**

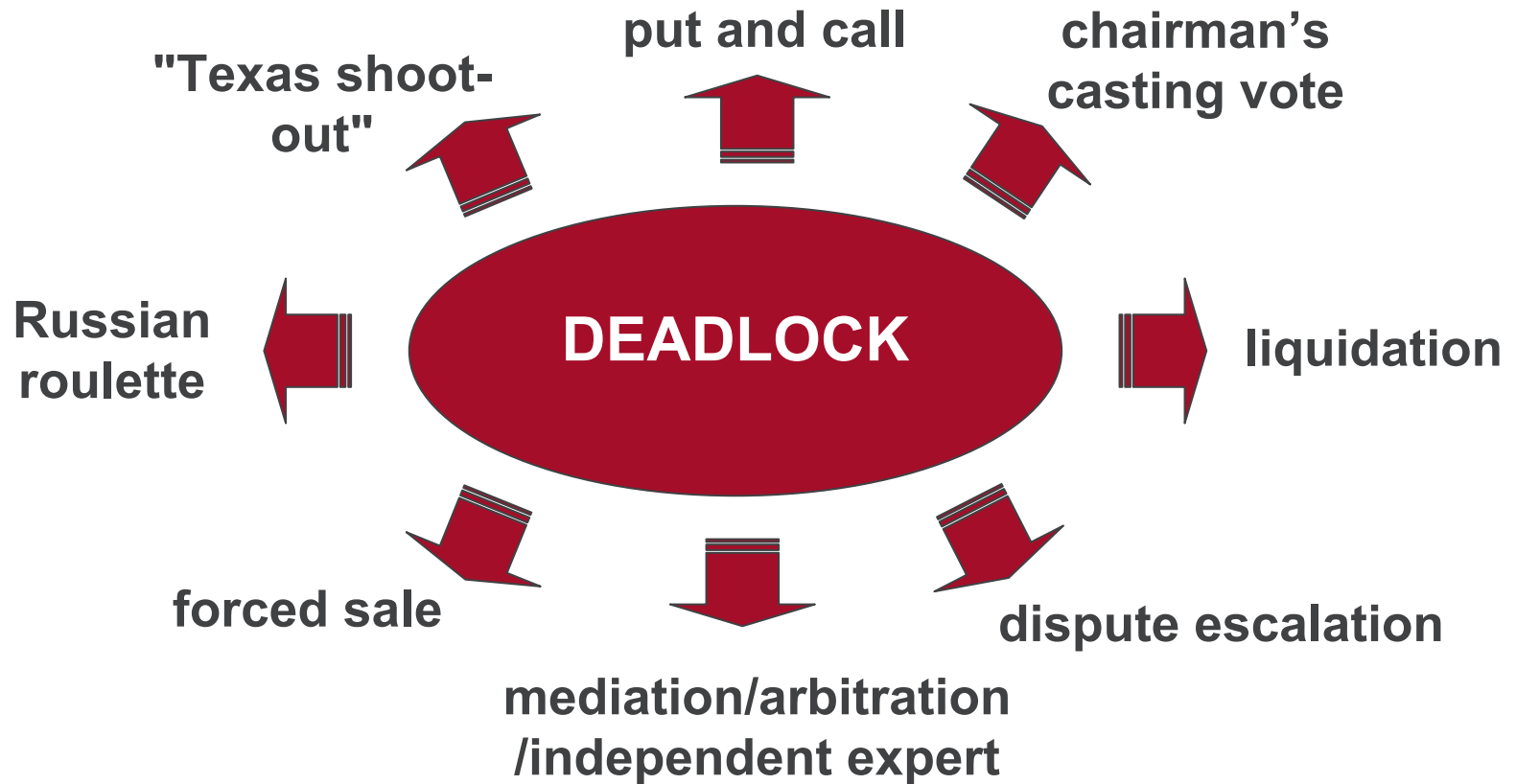
consider need for **‘disagreement’** to:

- have some **ongoing duration**; or
- **prevent** the business from being operated in the ordinary course; or
- prevent **business plan** from being agreed for a designated period

Try to discourage
parties from
orchestrating
a deadlock to
create an exit



Deadlock Solutions



Deadlock Solutions: Russian Roulette

Either party makes an offer for sale (or purchase) at a specified price

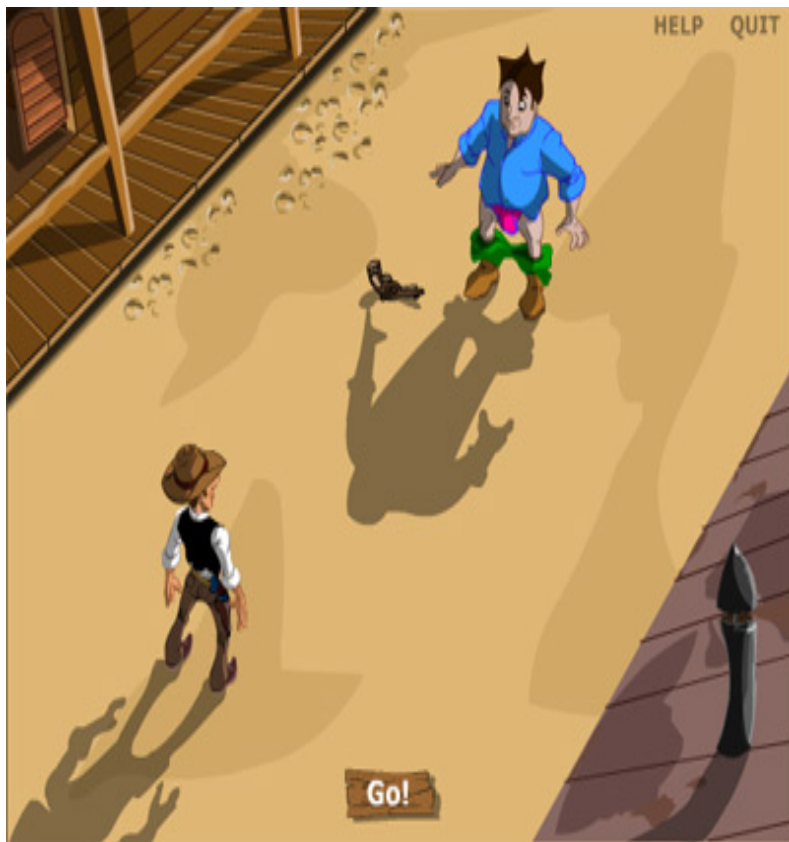
If offeree **refuses** to purchase, **offeror must purchase** offeree's shares at ITS original offer price

Risk of reversal – incentive to make **fair price offer**

Favours financially stronger party



Deadlock Solutions: “Texas Shoot-Out”



Offer to buy out remaining shareholder through submission of sealed bid

Second guessing

Risk for purchaser – inflated value

Is sufficient funding available to complete purchase?

Exit (Other Practical Issues)

- Issues with possibility for a listed company to be party to the shareholders agreement
- Facilitating an IPO (helpful for minority with a right to IPO business)
- Confidentiality carve-outs (consider rights to pass on information to a prospective purchaser)
- Practicality of liquidation?

Questions?





Thank you!

Sergey Krokhaev, Associate

Baker & McKenzie - CIS, Limited

Sadovaya Plaza 12th Floor

7 Dolgorukovskaya Street

Moscow 127006 Russia

Tel: +7 495 787 2700

sergey.krokhaev@bakermckenzie.com

www.bakermckenzie.com

Law Firm of the Year in Russia 2010 (PLC Which lawyer?)

Award for Excellence - Law Firm of the Year in Russia 2009 (Chambers Europe)



Чистые активы юридических лиц:

практические аспекты применения
нового законодательства

12 октября 2010 года

Юридическая конференция «Последние изменения в области
корпоративного законодательства России: проблемы и пути
решения»

Ассоциация Европейского Бизнеса

Источники

- ▶ Федеральный закон от 27.12.2009 N 352-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в части пересмотра ограничений для хозяйственных обществ при формировании уставного капитала, пересмотра способов защиты прав кредиторов при уменьшении уставного капитала, изменения требований к хозяйственным обществам в случае несоответствия уставного капитала стоимости чистых активов, пересмотра ограничений, связанных с осуществлением хозяйственными обществами эмиссии облигаций» (вступил в силу 31.12.2009)
- ▶ Письмо Минэкономразвития РФ от 29.07.2010 N Д06-2481
- ▶ Письмо ФНС России от 21.05.2010 N МН-37-6/2212
- ▶ Постановление ФАС Восточно-Сибирского округа от 25.08.2010 по делу N А33-2958/2010

Ключевые изменения

Ключевые изменения в законодательстве, связанные с чистыми активами:

- ▶ Устранение запрета на увеличение уставного капитала акционерного общества (далее – «АО») для покрытия убытков
- ▶ Разрешен зачет требований к АО и ООО при оплате уставного капитала;
- ▶ Дополнительный период для решения проблем с чистыми активами АО
- ▶ Новый подход к защите кредиторов
- ▶ Раскрытие информации

Увеличение уставного капитала для покрытия убытков

Ранее в ГК РФ (ст. 100) был предусмотрен запрет на увеличение уставного капитала АО для покрытия понесенных им убытков.

- ▶ В связи с этим существовали определенные препятствия для обществ для выхода из убыточного состояния путем реструктуризации долгов.
- ▶ Данное ограничение было установлено только в отношении АО.
- ▶ Для ООО подобное ограничение отсутствовало.

С 31.12.09 АО вправе привлекать инвестиции, несмотря на свое убыточное состояние.

Оплата уставного капитала путем зачета требований к обществу

В отдельных случаях разрешен зачет требований к обществу при оплате уставного капитала:

- ▶ В ООО: при увеличении его уставного капитала;
- ▶ В АО: при размещении дополнительных акций посредством закрытой подписки
- ▶ В отношении кредитных организаций, тем не менее, действует прямой запрет на оплату уставного капитала при его увеличении путем зачета требований к кредитной организации.

Подобные изменения связаны с тем, что запрет на увеличение уставного капитала для покрытия понесенных обществом убытков показал свою практическую неэффективность в связи с отсутствием действенных механизмов противостояния наполнению уставного капитала не реальным имуществом, а правами требования участников к обществу.

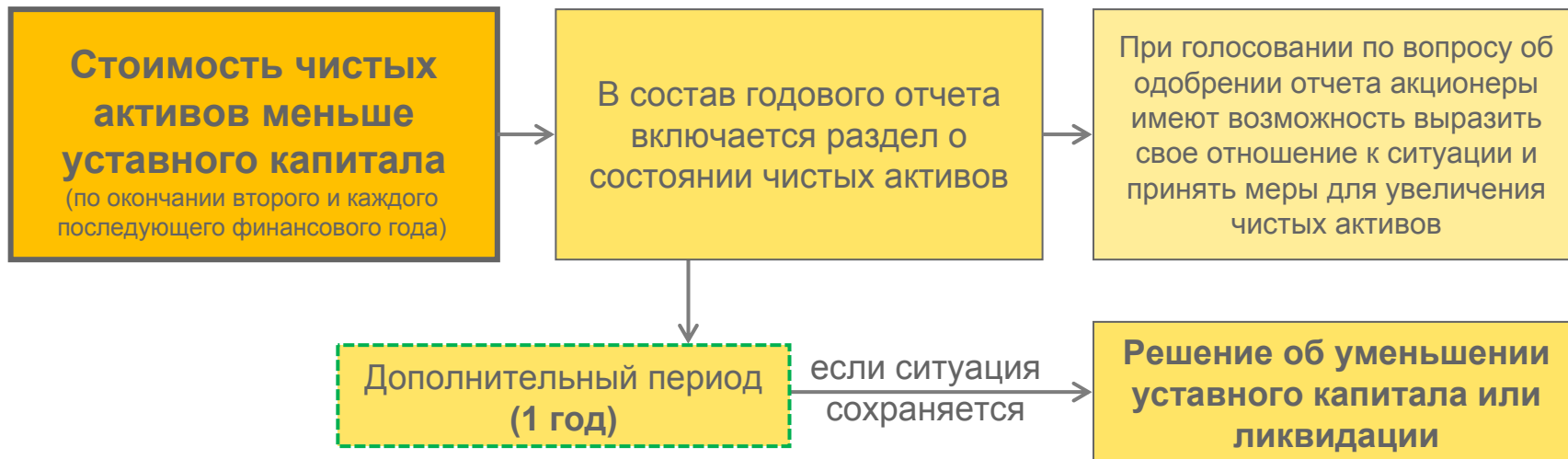
Дополнительный период для решения проблем с чистыми активами АО (ч. 1)

Ситуация до 31.12.09:



Дополнительный период для решения проблем с чистыми активами АО (ч. 2)

Текущая ситуация (после 31.12.09):



- ▶ При снижении стоимости чистых активов по сравнению с уставным капиталом по результатам отчетных периодов в течение «дополнительного» года более чем на 25% на АО возлагаются дополнительные обязанности по раскрытию информации об этом;
- ▶ В таком случае кредиторы могут обратиться с требованиями раньше, а АО вправе доказать, что в результате снижения стоимости чистых активов права кредиторов не нарушаются;
- ▶ «Дополнительный» период предоставляется, если уставный капитал не является минимальным. Если стоимость чистых активов меньше величины минимального уставного капитала, АО не позднее, чем через шесть месяцев после годового отчета обязано принять решение о ликвидации.

Новый подход к защите кредиторов

Ранее все кредиторы АО наделялись правом требования **досрочного прекращения или исполнения обязательств АО** и возмещения им убытков, причем АО было обязано исполнять данные требования.

Отныне с подобными заявлениями могут обратиться только те кредиторы, права требования которых возникли до опубликования уведомления об уменьшении уставного капитала АО. При этом АО вправе отказать в удовлетворении, предоставив **обеспечение** и доказав, что права кредиторов не нарушаются в результате уменьшения уставного капитала.

- ▶ Открытым остается вопрос, в какой момент АО должно предоставить обеспечение, а также каким такое обеспечение должно быть.
- ▶ Вероятнее всего, под «обеспечением» следует понимать способы обеспечения исполнения обязательств, закрепленные в гл. 23 ГК РФ (неустойка, залог, удержание, поручительство, банковская гарантия, задаток).
- ▶ Возможность применения в данной ситуации неустойки, удержания или задатка представляется спорной.
- ▶ Существует точка зрения о возможности применения иных видов обеспечения, помимо названных в ГК РФ, например, встречное обеспечение (ст. 94 АПК РФ).
- ▶ Использование залога представляется затруднительным (потребуется волеизъявления кредитора-залогодержателя для заключения договора).

Раскрытие информации

Процедура уведомления кредиторов об уменьшении уставного капитала АО стала более простой для АО-должника и более удобной для кредиторов (ст. 30 Федерального закона от 26 декабря 1995 года N 208-ФЗ «Об акционерных обществах»):

- ▶ Отсутствует необходимость письменного уведомления каждого кредитора.
- ▶ Вместо этого АО обязано сообщить об уменьшении уставного капитала регистрирующему органу в течение трех рабочих дней с момента принятия такого решения.
- ▶ Информация об уменьшении уставного капитала АО будет отражаться в ЕГРЮЛ по результатам годового общего собрания акционеров.
- ▶ Информация о чистых активах АО будет отражаться в ЕГРЮЛ и будет обновляться на ежеквартальной основе.
- ▶ АО также обязано дважды с периодичностью один раз в месяц публиковать уведомление об уменьшении уставного капитала в СМИ.

Судебная практика

Постановление ФАС Восточно-Сибирского округа от 25.08.2010 по делу N А33-2958/2010

- ▶ **Обстоятельства:** В начале 2010 года РО ФСФР России в ЦСР обратилось с требованием о ликвидации общества в связи с тем, что по данным бухгалтерских балансов за 2007, 2008 годы стоимость чистых активов имеет отрицательное значение.
- ▶ **Выводы суда:** Взаимосвязанные положения части 4 статьи 99 ГК РФ и пунктов 5 и 6 статьи 35 Федерального закона от 26 декабря 1995 года N 208-ФЗ «Об акционерных обществах» не предполагают, что АО подлежит незамедлительной ликвидации, как только его чистые активы стали уменьшаться, а позволяют акционерам принять необходимые меры по улучшению его финансового состояния. Таким образом, **уменьшение чистых активов АО само по себе не влечет его незамедлительную ликвидацию.**

Ваши вопросы

Мы готовы ответить на любые вопросы, связанные с применением действующего законодательства в области чистых активов юридических лиц:

- ▶ Сергей Стефанишин, Партнер
- ▶ Алексей Скворцов, Старший Менеджер
- ▶ Руслан Юсуфов, Старший Юрисконсульт

Эрнст энд Янг

Россия, 115035, Москва

Садовническая наб., 77, стр. 1

www.ey.com/russia

Тел: +7 (495) 705 9700, +7 (495) 755 97 00

© 2010 Эрнст энд Янг



Moscow, AEB Legal Committee Conference: Recent Trends in RF
Corporate Legislation. 12 October 2010

Russian merger control law aspects of M&A transactions

Ilia Rachkov, PhD, LL.M.,
attorney at law (RF), partner

BERLIN
BRATISLAVA
BUCHAREST
BUDAPEST
DRESDEN
DÜSSELDORF
FRANKFURT/M.
KIEV
LONDON
MOSCOW
MUNICH
NEW YORK
PRAGUE
WARSAW

NOERR.COM

Noerr

Table of contents

- Types of transactions subject to merger control
- Establishment of legal entities
- Re-organization (merger and accession) of commercial legal entities
- Acquisition of shares / assets / rights
- Transactions outside Russia
- Applications which were declined or conditioned by FAS recently
- Liability for violation of Russian merger control rules
- Main problems
- Some conclusions & recommendations

Types of transactions subject to merger control

- establishment or re-organization of legal entities (commercial and financial);
- acquisition of voting shares;
- acquisition of fixed and/or intangible assets;
- acquisition of rights that permit to exercises control over legal entities.

Establishment of legal entities

Establishment of a commercial organization is subject to a prior FAS approval if:

1. two conditions are combined:

- its share capital is paid up with > 25% of all voting shares (or participatory interest: >1/3) and (or) > 20% (in terms of the book value) of fixed / intangible assets of another commercial organization (except for a financial organization) AND
- total book value of the assets (as of the last balance sheet) of the founders (taken jointly with their 'groups of persons') and the persons shares / participatory interest is which or fixed / intangible assets are contributed to the share capital of the newly created company: > 7 billion RUB; or the total turnover of the founders (taken jointly with their 'groups of persons') and the persons shares / participatory interest is which or fixed / intangible assets are contributed to the share capital of the newly created company: > 10 billion RUB;

or

2. the company the shares / participatory interest in which and/or fixed/intangible assets of which are contributed to the share capital of the newly created company is indicated in the Register of Dominant Business Entities (run by the Federal Antimonopoly Service of Russia);

or

3. special thresholds for financial organisations.

Subsequent notification to FAS:

- intra-group transactions; or
- establishment of a company as a result of a merger between commercial organisations, if total assets or total turnover of the merged companies before establishment > 400 million RUB; deadline: 45 days after merger date.
- special thresholds for financial organisations.

Re-organization (merger and accession) of commercial legal entities

Subject to a prior FAS approval are:

- merger ($A + B = C$) if the total assets of A and B (taken jointly with their groups of persons) as of their last balance sheets: > 3 billion RUB or their total turnover > 6 billion RUB or any of A or B is included in the Register of Dominant Business Entities;
- accession ($A + B = B$) under same conditions;
- special rules for financial organisations.

Exemption: intra-group transactions.

Subject to an *ex post* notification of FAS are:

- accession ($A + B = B$) if the total assets of A and B as of their last balance sheets or their total turnover > 400 million RUB; deadline: 45 days after merger date.
- special rules for financial organisations.

Acquisition of shares / assets / rights

- Acquisition of voting shares in joint stock companies: > 25%; > 50%; > 75%.
- Acquisition of participatory interest in limited liability companies: > 1/3; > 50%; > 2/3
- Acquisition of > 20% of fixed and/or intangible assets;
- Acquisition of the right to determine the terms on which an economic entity runs its business.

Prior approval

Total assets > 7 million RUB

(acquirer + its group + target company and its group) *or*

Turnover > 10 million RUB

(acquirer + its group + target company and its group)

AND

total assets > 250 million RUB (target company and its group) *or*

one of the persons is included in the Register.

Exemption: intra-group transactions.

Notification

Assets or turnover > 400 million Rubles

(acquirer + its group + target company and its group)

and

Assets > 60 million Rubles

(target company and its group)

Transactions outside Russia

Agreements Russian and/or foreign persons reached and actions they performed outside Russia are subject to Russian merger control rules if such agreements are reached / actions undertaken with regard to fixed / intangible assets located in Russia or shares / participatory interests in, or rights with regard to, companies that carry out their activity in Russia or otherwise influence the competition in Russia.

Examples:

- in 2007, Durbe Ltd. (Cyprus), controlled by PPF Group, acquired indirect control over six Russian Co.'s / 38.46% of all voting shares in Ingosstrakh; monetary fine imposed by FAS (2008): 300,000 RUB for failure to obtain a prior approval;
- Hoktona Trading Ltd. (monetary fines imposed by FAS in 2010: 4.8 million RUB for failure to notify; shares in several Russian OOOs are seized).
- tiny assets in Russia may still not release from the duty to file (e.g. Inergy Automotive Systems S.A.: takeover of OOO Stavrovo Automotive Systems).

Applications which were declined or conditioned by FAS recently

- Forpost ZAO / Atomstroyexport: proposed increase of the stake to 49.85%; application declined due to lack of information on end beneficiaries of Forport (2007);
- EAM Systems OOO / Penza Energy Distribution Co.: proposed acquisition of 60.2% of voting shares; application declined due to lack of information on ultimate beneficiaries (2008);
- Euroset / Betalink, Tsifrograd, telefon.ru; application declined due to untrue information (2008);
- Flextronics International / ZAO Elcoteq: proposed takeover of 100% of voting shares from Elcoteq SE; application declined, allegedly due to untrue information (2008);
- Gazprom OAO / acquisition of > 50% of voting shares in OAO TGK No.1; application granted, but additional duties imposed (2008);
- Google / Begun: proposed takeover from Rambler: application declined, allegedly due to untrue information (2008);
- JVP Invest / Khanty-Mansiysk Bank: proposed acquisition of 29.22% of voting shares (2008);
- Mall Management OOO / acquisition of right of the sole executive body of ZAO Rubikon; application declined due to lack of information on ultimate beneficiaries (2008);
- UTair Air Company / OAO Roschino airport (Tyumen): proposed acquisition of 49% of voting shares – infringement of competition; application declined (2008);
- Catalpa Investments Limited (ultimately owned by The Walt Disney Co.): proposed acquisition of 49% of voting shares in MO-TV Holdings Limited to create a JV with Media-One; application declined due to untrue information (2009);
- Gazpromneft-Ural / OOO Ural-Viktan: proposed acquisition of fixed assets; application granted under certain conditions (2009);
- Chelyabinsk Tractor Plant – Uraltrak / GUP Omsktransmash: proposed acquisition of 100% of fixed and intangible assets - untrue information (2009)

Liability for violation of Russian merger control rules

- liquidation or spin-off of the company emerged from merger / accession upon a judgment of a competent court rendered on a claim submitted by FAS, if competition is infringed;
- invalidation of the transaction upon a claim upon a judgment of a competent court rendered on a claim submitted by FAS, if competition is infringed;
- other violations (e.g. failure to comply with instructions rendered by FAS): monetary fines (articles 19.5 and 19.8 of the Code of Administrative Offenses).
- full range of additional instruments: divestiture; access to certain facilities, goods, works, services, intellectual property; duty to enter into or to discontinue certain contracts etc.

Main problems

- The law (and often the practice) does not differentiate between joint ventures and other types of M&A, full-function and non full-function JVs.
- Deadlines are fixed by the law, but sometimes FAS does not comply with them;
- Requirement to disclose beneficial owners of the target company and the seller (Solvay / Berezniki Soda Plant);
- Seller's (and its group's) assets and turnover are added to those of the purchaser (and its group) and the target, even if the seller withdraws from the target as a result of the transaction;
- According to the law, list of docs & info seems to be exhaustive, but often FAS officials request that further docs & info be provided;
- Fetishism + formalism: documents must be preferably original, signed, sealed, notarized, legalized & apostilled, translated into Russian, etc.;
- Correlation between compulsory buy-out of shares and merger control rules;
- Relation with the Federal Law On Foreign Investments in Strategic Companies;
- Third parties are entitled to intervene only in case FAS extended the timing for examination of the case (by ≤ 2 months);
- little guidance in the court practice (on the level of the Highest Arbitrazh Court of the Russian Federation)

Some conclusions & recommendations

- Identify the parties to the transaction: actual or potential competitors / non-competitors; Russian / foreign persons?
- What are the total assets of the acquirer, the target and the alienating person (each taken jointly with its group of persons)?
- Check the subject matter of the transaction: shares / assets / rights?
- Are thresholds for a prior merger control approval or a subsequent notification in connection with the acquisition of such property exceeded?
- Who are ultimate beneficiaries of the transaction?
- Foreign-to-foreign merger aspects?
- Strictly follow Russian merger control rules.

Thank you for your attention!



Ilia Rachkov, PhD, LL.M.
Attorney at law (RF), partner

T +7 495 799 56 96
Ilia.Rachkov@noerr.com

Noerr OOO
1-ya Brestskaya str. 29
125047 Moscow
Russia

Offices

Berlin

Noerr LLP
Charlottenstraße 57
10117 Berlin
Germany
T +49 30 20942000

Bratislava

Noerr s.r.o.
AC Diplomat
Palisády 29/A
81106 Bratislava
Slovak Republic
T +421 2 59101010

Bucharest

S.P.R.L. Menzer & Bachmann -
Noerr
Str. General Constantin
Budişteanu nr. 28 C, Sector 1
010775 Bucharest
Romania
T +40 21 3125888

Budapest

Noerr & Partners Law Office
Fő utca 14-18
1011 Budapest
Hungary
T +36 1 2240900

Dresden

Noerr LLP
Paul-Schwarze-Straße 2
01097 Dresden
Germany
T +49 351 816600

Düsseldorf

Noerr LLP
Speditionstraße 1
40221 Düsseldorf
Germany
T +49 211 499860

Frankfurt am Main

Noerr LLP
Börsenstraße 1
60313 Frankfurt am Main
Germany
T +49 69 9714770

Kiev

Noerr TOV
Vul. Khreschatyk, 7/11
01001 Kiev
Ukraine
T +380 44 4953080

London

Noerr LLP
25 Old Broad Street
London EC2N 1HQ
United Kingdom
T +44 20 75624330

Moscow

Noerr OOO
1-ya Brestskaya ul. 29
125047 Moscow
Russian Federation
T +7 495 7995696

Munich

Noerr LLP
Brienner Straße 28
80333 Munich
Germany
T +49 89 286280

New York

Noerr LLP
Representative Office
885 Third Avenue, Suite 2406
New York, NY 10022
USA
T +1 212 4331396

Prague

Noerr v.o.s.
Na Poříčí 1079/3a
110 00 Prague 1
Czech Republic
T +420 233112111

Warsaw

Noerr Sp. z o.o. Spiering Sp. k.
Al. Armii Ludowej 26
00-609 Warsaw
Poland
T +48 22 5793060



Civil Responsibility Borne by Management



Article 53 of the Civil Code of RF

Article 71

**of the Federal Law No.208-FZ
dated December 26, 1995**

“On joint stock companies”

Article 44

**of the Federal Law No.14-FZ
dated February 8, 1998**

“On limited liability companies”

✓Fairness

✓Reasonability



✓Fairness

✓Reasonability

- *Decree of the Supreme Arbitration Court dated October 21, 2009, case No.A65-20552/2008-CГ1-58*
- *Ruling of the West Siberian Federal Arbitration Court dated July 31, 2008, case No. A75-4776/2007*
- *Ruling of the Urals Federal Arbitration Court dated March 6, 2007, case No.A50-12460/06*



Reasonable business risk and its extends

Ruling of Presidium of the Supreme Arbitration Court of RF dated May 22, 2007, case No.A32-56380/2005-26/1596

CEO may not be regarded as responsible for losses in case of acting within extents of reasonable entrepreneurial risk

Decree of the Supreme Arbitration Court dated May 27, 2010, case No.A62-2169/2009

The extents of reasonable entrepreneurial risk are connected with an ordinary course of business activities

Ruling of the Moscow Federal Arbitration Court dated September 7, 2010, case No.A40-63620/09-34-458 (Russian Standard Vodka, LLC vs. Carlos Radicati di Primeglio)



Diligence as a criteria of actions to be qualified as inappropriate

***Decree of the Supreme Arbitration Court of RF dated May 22, 2007,
case No.A32-56380/2005-26/1596***

Responsibility of CEO depends on reasonability and fairness in executing of functions, i.e. due care and diligence, and taking all necessary measures

- to be sufficiently informed to take a decision;
- to provide relative information properly;
- to avoid any conflict of interests



Formal approach of arbitration practice

Decree of the Supreme Arbitration Court of RF dated October 14, 2009, case No. A32-18264/2008-55/264

Deputy CEO, acting on the basis of power of attorney, is not responsible for losses

Decree of the Supreme Arbitration Court of RF dated August 2, 2007, case No. A47-8649/2006-7ГК

CEO Deputy CEO is not responsible for losses, unless the execution of functions is duly proved



Payments qualified as losses caused to a company by actions (omission) of management

- **Bonuses paid to the employees or to CEO** (*Ruling of the West Siberian Federal Arbitration Court dated July 7, 2009, case No.A46-19553/2008*)
- **Apartments for employees** (*Ruling of the Volgo-Vyatski Federal Arbitration Court dated December 18, 2008, case No.A38-973/2008-1-86*)
- **Tax and other compulsory payments** (*Ruling of the Urals Federal Arbitration Court dated June 10, 2010, case No.A50-32823/2009*)
- **Material assistance** (*Ruling of the Volgo-Vyatski Federal Arbitration Court dated July 11, 2008, case No.A17-4924/2007*)



Selling of company's property at below-market prices

The arbitration practice re selling of company's property at below-market prices is inconsistent

*Ruling of the West Siberian
Federal Arbitration Court
dated December 9, 2009,
case No. A27-4037/2008*

VS

.

*Ruling of the North Western
Federal Arbitration Court
dated August 7, 2009,
case No. A42-2660/2008*



Expected amendments in the sphere of responsibility of management

Subsidiary responsibility for losses caused to the company

Unreasonable shall be

- a decision taken disregarding the information provided;
- failure to get the necessary information

Unfair shall be

- acting within a conflict of interests;
- disregarding the company's interests;
- unreasonable non-performance of functions;
- illegal actions or decisions



General provisions

- Insurance is voluntary
- Only civil liability is subject to insurance, as for criminal and administrative liability, insurance is possible in relation to court fees, legal costs, state duty, expertise costs
- Only reckless actions (not deliberate) are subject to insurance
- The most usual exceptions from insurance coverage: criminal and deliberate acts, claims relating to future issues of securities, claims from one insured party to another, claims from majority shareholders

Main problems

- Lack of legal regulation
- Lack of practice on recovery of damages from D&Os for reckless actions

Expected amendments to responsibility regulation

- Companies have a right to execute liability insurance contracts re D&O
- Individuals elected (appointed) or those to be elected (appointed) as members of executive bodies or executing functions of CEO
- Risk of losses caused by reckless actions to company, shareholders and third parties

Material terms of liability insurance contract

- to be approved at the general shareholders meeting
- decision on approval of liability insurance contract shall include:
 - maximum insurance premium;
 - minimum and/or maximum insurance amount;
 - contract term;
 - list of accidents insured



Julia Kouchnirenko

Director
Tax and Legal Department
Mazars Russia

julia.kouchnirenko@mazars.ru

Tel: +7 (495) 792 52 45

Fax: +7 (495) 792 52 47

Oleg Terekhov

Lawyer
Tax and Legal Department
Mazars Russia

oleg.terekhov@mazars.ru

Tel: +7 (495) 792 52 45

Fax: +7 (495) 792 52 47



Mazars Russia
24/27 Sadovaya-Samotechnaya Street
127051 Moscow - Russia
Tél. : +7 (495) 792 52 45/46
Fax : +7 (495) 792 52 47
E-mail: info@mazars.ru

www.mazars.ru



**ASSOCIATION OF EUROPEAN BUSINESSES
IN THE RUSSIAN FEDERATION**

Legal Conference

Recent Trends in RF Corporate legislation: Problems
and Solutions

Wrap-up discussion

October 12, 2010
Marriott Tverskaya Hotel, Moscow