

Гонконг: новый закон о компаниях

12 июля 2012 года Законодательный Совет Гонконга принял новый закон о компаниях¹. Он был опубликован и вступил в действие 10 августа 2012 года. Закон начнет применяться с 2014 года.

Новый закон существенно изменяет корпоративное регулирование гонконгских компаний, упрощает и модернизирует их структуру и администрирование. Закон состоит из 921 статьи, занявших более 900 страниц (не считая приложений).

1. Общий обзор

А. Корпоративные аспекты

Гонконгские компании организованы по англосаксонской модели. Они подразделяются на компании с ограниченной и с неограниченной ответственностью; компании с ограниченной ответственностью бывают публичные и частные. Ответственность компаний может быть ограничена акциями или гарантией (т.е. письменными обязательствами участников возместить долги компании в пределах определенных сумм).

Наиболее распространенный тип компаний в Гонконге – частная компания с ответственностью, ограниченной акциями. Далее, если прямо не будет указано иное, мы будем говорить именно о таких компаниях.

Частная компания с ответственностью, ограниченной акциями, является юридическим лицом и обладает всеми присущими юридическим лицам свойствами, такими как самостоятельная правосубъектность и возможность иметь собственное имущество.

Капитал такой компании, как ясно из названия, разделен на акции. Акционерами могут быть одно или более физических или юридических лиц, резиденты или нерезиденты Гонконга. Одно и то же лицо может быть одновременно и акционером, и директором. Количество акционеров частной компании ограничено пятьюдесятью.

Акции могут быть простые, привилегированные, погашаемые (т.е. те, которые компания вправе впоследствии выкупить), а также голосующие или неголосующие. Минимальное количество выпущенных акций – одна; минимальный размер уставного капитала не установлен.

Ограничение числа разрешенных к выпуску акций новым законом отменено (о чем будет сказано ниже).

Высшим органом управления компании является общее собрание акционеров, которое назначает единоличного директора или совет директоров. Директор (совет директоров) осуществляет управление текущими делами компании.

У каждой гонконгской компании должен быть секретарь – физическое или юридическое лицо. При этом физическое лицо должно быть резидентом Гонконга, а юридическое – иметь там зарегистрированный офис или место ведения деятельности (представительство).

¹ Hong Kong Companies Ordinance (Ord. No. 28 of 2012).

Б. Налогообложение

Налогообложение гонконгских компаний осуществляется по территориальному принципу, что в современном мире встречается крайне редко. Как правило, государства взимают налог со всей прибыли, полученной резидентными компаниями, независимо от того, в какой стране эта прибыль получена. Гонконг придерживается другого принципа. Он облагает налогом только ту часть прибыли компаний, которая получена от осуществления профессиональной, торговой или иной предпринимательской деятельности на территории Гонконга. Прибыль, полученная за пределами Гонконга, гонконгским налогом не облагается. Кроме того, освобождается от гонконгских налогов доход в виде дивидендов и прироста капитала.

Выплачиваемые гонконгскими компаниями дивиденды и проценты не облагаются налогом у источника. Ставка налога на прибыль в Гонконге относительно невысока и составляет 16,5%.

Вернемся, однако, к корпоративным особенностям. Как уже упоминалось, недавно принятый закон внес довольно существенные изменения в структуру и порядок деятельности гонконгских компаний (налоговые аспекты он не затронул).

Рассмотрим основные нововведения.

2. Нововведения

А. Акционерный капитал

Новый закон отменяет требование о номинальной стоимости акций – теперь акции смогут выпускаться только без номинальной стоимости.

Во многих оффшорных юрисдикциях уже существует возможность выпускать акции такого типа. Однако в отличие от других юрисдикций, где у компаний существует выбор – выпускать ли акции с номинальной или без таковой (например, БВО), в Гонконге такой выбор будет отсутствовать: все компании должны будут выпускать акции без номинальной стоимости.

Кроме того, по аналогии с другими англосаксонскими юрисдикциями, Гонконг отменяет требование о наличии у компании разрешенного к выпуску капитала (аналог английского authorised share capital, отмененного в Великобритании законом «О компаниях» от 2006 года). При желании, однако, компании смогут ограничивать в уставе число разрешенных к выпуску акций.

У гонконгских компаний появится возможность уменьшать свой капитал во внесудебном порядке, при условии, что такое уменьшение не повлияет на ее способность удовлетворять требования кредиторов.

Гонконгские компании смогут выкупать собственные акции, с тем же условием о соблюдении интересов кредиторов и с согласия остающихся акционеров (тех, чьи акции не выкупаются).

Б. Директора

Как минимум один из директоров гонконгской компании должен быть физическим лицом.

В законе установлены так называемые фидуциарные обязанности директоров – обязанность действовать в интересах компании разумно и осмотрительно, и, кроме того, обладать познаниями, необходимыми для руководства данной компанией. Такие обязанности у директоров существовали и раньше, но они регулировались общим правом и не были прописаны в законе.

В законе подробным образом регулируются некоторые виды сделок с заинтересованностью. Так, сделки, совершаемые между директором (либо связанным с ним лицом) и возглавляемой им компанией требуют одобрения акционеров. К таким сделкам, в частности, относятся займы, выплаты, связанные с уходом с должности, долговременные договоры об оказании услуг. Другие сделки с заинтересованностью, например, продажа активов компании аффилированным лицам директора, в законе не упоминаются совсем. По-видимому, их регулирование останется на уровне прецедентного права.

В. Собrania и корпоративные документы

Из корпоративных документов гонконгских компаний будет исключен учредительный договор: все учредительные документы будут состоять из устава, в котором должна будет содержаться вся информация о компании, и формы об инкорпорации, подтверждающей факт регистрации компании в Гонконге.

Общие собрания смогут проводиться одновременно в нескольких местах, с использованием устройств удаленной связи. При желании, компании смогут обходиться без ежегодных собраний, если акционеры единогласно примут соответствующее решение.

Компании освобождаются от обязанности использовать корпоративную печать: документ будет считаться выпущенным компанией, если он просто подписан ее директором либо, если у компании двое или более директоров, двумя директорами или директором и секретарем.

Г. Поглощение и принудительный выкуп акций

Если один или несколько акционеров желают приобрести полный контроль над компанией и выкупить акции других участников, вступает в действие механизм регулирования корпоративных поглощений. Акционеры, желающие получить доминирующий пакет акций, делают остальным акционерам предложение о выкупе, после чего стороны согласовывают цену и при достижении согласия осуществляют передачу акций. Споры, возникающие в связи с реализацией схем поглощения, разрешаются судом.

Акционер, владеющий не менее чем 90% акций или получивший безусловное обязательство со стороны акционеров передать ему соответствующее число акций в будущем, имеет право на принудительный выкуп акций остальных акционеров ("squeeze-out").

Акционер, не владеющий таким числом акций или безусловным правом на их выкуп, может обратиться в суд за разрешением на принудительный выкуп акций других акционеров. Суд вправе утвердить схему принудительного выкупа при следующих условиях:

А) выкупающему акционеру не удалось путем необходимых разумных действий обнаружить лиц, владеющих акциями, которые он желает выкупить,

Б) если бы такие лица были обнаружены и приняли бы предложение выкупающего акционера, у него оказалось бы 90% акций или безусловное право на их выкуп, и

В) предложенное вознаграждение является разумным и справедливым.

Д. Отчетность

Все гонконгские компании обязаны ежегодно подавать корпоративный отчет и финансовую отчетность. Для публичных и частных компаний (за исключением «малых») требования к отчету будут расширены, а для малых компаний, напротив, появится возможность подавать отчет по упрощенной форме.

Под «малой» понимается частная компания, удовлетворяющая любым двум из трех нижеследующих критериев: а) общая ежегодная выручка составляет не более 100 миллионов гонконгских долларов; б) общая сумма активов не превышает 100 миллионов гонконгских долларов; в) в компании занято не более 100 работников. Под категорию «малой» не могут подпадать банковские и кредитные организации, страховые и брокерские компании.

Выводы

Итак, новый закон во многом упростил и модернизировал корпоративное право в Гонконге. Он предоставил компаниям множество новых возможностей:

- не иметь корпоративной печати,
- проводить общие собрания одновременно в нескольких местах при помощи устройств удаленной связи
- обходиться вообще без ежегодных общих собраний,
- уменьшать свой капитал во внесудебном порядке.

Акции гонконгских компаний теперь смогут выпускаться только без номинальной стоимости. Отменено понятие разрешенного к выпуску капитала (authorised share capital), обязывающее компанию лимитировать число разрешенных к выпуску акций. Из корпоративных документов исключен учредительный договор: все учредительные документы будут состоять из устава и формы об инкорпорации компании.

Изменен механизм регулирования корпоративных поглощений.

Введены новые требования к ежегодной отчетности; «малым» компаниям предоставлена возможность подавать отчет по упрощенной форме.

Новый закон начнет применяться в 2014 году.

Материал подготовлен компанией Roche & Duffay
тел. (495) 790-2660; 926-2990