

Способы корпоративной реорганизации компаний БВО

Введение

С 2005 года на территории Британских Виргинских островов действует новый Закон о коммерческих компаниях (Business Companies Act 2004), который заменил собой предыдущие акты, такие как Закон о компаниях (Companies Act 1985), который регулировал местные компании, и Закон о компаниях международного бизнеса (International Business Companies Act 1984). Новый Закон о коммерческих компаниях представляет собой единый, внутренне согласованный нормативно-правовой акт, регулирующий корпоративную сферу как обычных резидентных компаний, так и компаний международного бизнеса.

Данный акт, помимо качественной систематизации предыдущих законодательных положений, содержит принципиально улучшенные инструменты корпоративного права, которые могут быть использованы для решения различных задач, стоящих перед бизнесом.

Предметом рассмотрения данной статьи будут различные варианты реорганизации компаний БВО. Для начала следует отметить, что их можно условно разделить на три группы:

- структурные изменения, требующие одобрения органами компании;
- структурные изменения, требующие одобрения суда;
- структурные изменения, требующие согласия кредиторов и суда.

Структурные изменения, требующие одобрения органами компании

К первой группе относятся, прежде всего, слияния и поглощения, подробно описанные в части IX Закона о коммерческих компаниях.

При осуществлении реорганизации по данному варианту требования закона к процедуре такой реорганизации следующие:

- Советы Директоров компаний, участвующих в слиянии или поглощении, должны утвердить план такой реорганизации, содержащий положения, касающиеся имени будущей компании, изменения учредительных документов или составления нового пакета учредительных документов. Помимо этого должны быть решены вопросы, касающиеся ценных бумаг компаний - их классов, порядка конвертации и т.д.;
- далее план присоединения или поглощения должен быть утвержден общим собранием акционеров каждой участвующей компанией, соответственно должна быть соблюдена вся процедура созыва общего собрания – с рассылкой уведомлений, планов реорганизации;

- в случае получения одобрения реорганизация проводится в соответствии с планом, и все документы, оформляющие изменения, подлежат регистрации у Регистратора (чиновника, назначаемого Комиссией по финансовым услугам БВО, который ведет Реестр компаний)

Закон содержит также положение о слиянии материнской компании с дочерней – в данном случае не требуется согласие собрания акционеров. Под дочерней компанией, согласно Закону, имеется в виду компания, не менее чем 90% акций которой принадлежат другой компании.

Также, если иное не предусмотрено в учредительных документах компании, требует согласия акционеров и продажа активов, составляющих более 50% всех активов компании (Article 175, BSA 2004, Chapter IX).

Также законом предусмотрена возможность принудительного выкупа акций. Указания о таком принудительном выкупе акций могут быть даны компании акционерами, владеющими 90 и более процентами акций компании.

Структурные изменения, требующие одобрения суда

Переходя к рассмотрению второй группы изменений, требующих одобрения суда, следует сказать, что закон такие изменения называет «arrangements». Также следует отметить, что понятие «arrangement» в данном законе используется в различных значениях, в зависимости от статьи и контекста.

Начнем с рассмотрения понятия «arrangement», данного в законе в пункте 1 статьи 177. Здесь дан конкретный перечень того, что понимается под термином «arrangement» для целей данной статьи. Перечень следующий:

- 1) внесение изменений в устав или учредительный договор;
- 2) реорганизация или изменение структуры компании;
- 3) слияние или присоединение одной или нескольких компаний, зарегистрированных в соответствии с данным Законом, с одной или несколькими другими компаниями, если образованная в результате компания учреждена в соответствии с данным актом;
- 4) разделение компании на две и более;
- 5) любая продажа, уступка, обмен или иная передача любой части активов или управления компанией любому лицу в обмен на акции, долговые обязательства или иные ценные бумаги такого лица, либо деньги или иные активы, либо любое их сочетание;
- 6) любая продажа, уступка, обмен или иная передача акций, долговых обязательств или иных ценных бумаг компании, находящихся во владении акционеров в обмен на акции, долговые обязательства или иные ценные бумаги компании, а также деньги или иное имущество, либо любое их сочетание;
- 7) ликвидация (ропуск) компании; и
- 8) любое сочетание вышеназванных элементов.

Таким образом, в контексте данной статьи, общего понятия не существует, но можно вывести один общий критерий отнесения к «arrangement» - по сути, это соглашения, вносящие существенные изменения в корпоративную структуру компании и соглашения, касающиеся перераспределения ее активов.

Рассмотрим более подробно процедуру, касающуюся одобрения таких соглашений, приведения их в исполнение и их юридической значимости.

В пункте 2 статьи 177 говорится, что если директора компании определили, что соглашение о существенных изменениях наилучшим образом отвечает интересам компании, или ее кредиторов, или ее членов, директора могут утвердить план предполагаемого соглашения о существенных изменениях, содержащий детали предложенных изменений, даже если предполагаемые соглашения разрешены или прямо оговорены в статьях данного закона, либо разрешены положениями иных законов. То есть, менеджмент компании может самостоятельно определить необходимые действия, их последовательность и получить легальное одобрение структуры соглашения и, по сути, его содержания, о чем будет сказано далее.

Далее Закон (пункт 3 статьи 177 Части 9) говорит о необходимости утверждения плана соглашения судом, для чего в суд подается соответствующее представление. Суд в процессе рассмотрения может вынести промежуточное или окончательное определение по поводу утверждения плана. При работе над вынесением определения, суд имеет следующие полномочия:

- 1) выяснить, какие уведомления, если вообще какие-нибудь, касательно плана будущих изменений, и кому, должны быть высланы;
- 2) выяснить, должен ли быть план предполагаемых изменений одобрен кем-либо, и если да, то каким образом;
- 3) выяснить, есть ли какие-либо владельцы акций, долговых обязательств или иных ценных бумаг компании, которые могут быть не согласны с предложенными изменениями и в соответствии со статьей 179 имеют право на выкуп их акций, долговых обязательств и иных ценных бумаг по справедливой цене;
- 4) провести слушания и разрешить любому заинтересованному лицу выступить на них; и
- 5) утвердить или отклонить план изменений в том виде, в котором он был предложен, или указать на необходимость внесения поправок.

Если суд утвердил в том или ином виде план соглашения о существенных изменениях в корпоративной структуре компании, директора, в свою очередь, если все еще собираются его реализовывать, обязаны подтвердить план, утвержденный судом, вне зависимости от того, указал ли суд на необходимость внесения поправок или утвердил план в первоначальном виде.

Соответственно, в процессе подтверждения плана, рассмотренного судом, директорам необходимо уведомить лиц, если суд обозначил таковых, и представить план тем лицам, на необходимость одобрения которыми указал суд.

После уведомлений и получения указанных судом одобрений, положения плана соглашения об изменениях в корпоративной структуре компании должны быть исполнены компанией и также должны содержать:

- 1) план существенных изменений;
- 2) определение суда об одобрении плана соглашения;
- 3) способ, которым план был утвержден лицами, указанными Судом.

Положения соглашения о внесении изменений в корпоративную структуру должны быть отправлены Регистратору, который их регистрирует, и выдает сертификат за своей подписью и печатью, подтверждающий факт регистрации.

Данный сертификат является доказательством *prima facie*¹ соблюдения всех требований, предъявляемых Законом о коммерческих компаниях касательно соглашений о существенных изменениях в корпоративной структуре.

Таким образом, положения Закона о коммерческих компаниях позволяют получить предварительное судебное одобрение при осуществлении реорганизации компании, внесении изменений в ее учредительные документы, отчуждении ее коммерческих активов. Также положения позволяют получить государственный сертификат от Регистратора, который является доказательством *prima facie* соблюдения требований закона при осуществлении данных действий.

Также достоинством является то, что Суд, на одобрение которого представлено соглашение о планируемых изменениях корпоративной структуры, фактически помогает соблюсти необходимые процедуры согласования такого соглашения.

Механизм корпоративной реорганизации по одобряемому судом плану имеет еще несколько интересных черт, которые делают его предпочтительным при проведении реструктуризации компании.

В случае одобрения плана судом, при дальнейшей необходимости одобрения акционерами, требуется простое, а не квалифицированное большинство голосов.

Одобренный судом план корпоративных изменений является обязательным для всех – в том числе для кредиторов и акционеров, несогласных с ним. Для акционеров, голосовавших против реструктуризации, в данном случае начинают действовать положения статьи 179 – право на получение справедливой цены за свои акции. Формулировка статьи такова, что в случае проведения слияния, реорганизации, разделения и т.д. по обычной процедуре, описанной в законе, это право бесспорно, и в случае несогласия акционера с предложенной ценой вступает в действие утомительная процедура по поиску и назначению от каждой стороны по независимому оценщику, выбору ими третьего эксперта и определению справедливой цены за акции.

При проведении тех же действий по схеме одобряемого судом плана реорганизации, право такого выкупа определяется судом. Фактически, в план можно включить положения о цене выкупа, и если Суд согласится, что цена справедлива, акционеры не смогут ее оспорить.

Помимо того, плюсы такого механизма реструктуризации помимо вышеназванного удобства и возможности обхода некоторых формальностей, следующие:

- 1) возможность обхода требований о получении согласия кредиторов на такие изменения (данная опция может быть полезна при наличии кредитного договора с банковской орга-

¹ При отсутствии доказательств в пользу противного.

низацией, который, например, предусматривает необходимость получения ее согласия при каких-либо существенных изменениях);

- 2) возможность исключения из-под иностранной юрисдикции (например, в случае слияния компании с БВО с компанией из иной юрисдикции, новая компания будет подчиняться праву БВО);
- 3) в случае разделения частной компании, когда частное лицо получает одобрение собственного, удобного для него плана суда без выполнения формальностей, предусмотренных для обычной процедуры разделения, и таким образом совершенно самостоятельно решает вопросы распределения активов между двумя или более получившимися компаниями.

Возможно множество вариантов подобных ситуаций, когда собственник (собственники) компаний желают избежать формальностей, наиболее удобным для себя способом распределить активы и сделать это с санкции суда, что будет веским доказательством законности осуществленных операций.

Структурные изменения, требующие согласия кредиторов

Теперь остановимся на третьей группе структурных изменений, требующих согласия кредиторов. Они именуется «schemes of arrangement»², и наиболее приближены к классическому понятию «arrangement», которое дает Black's Law Dictionary. Согласно словарю - это соглашения должника с кредитором о сроках и условиях выплаты долга, которое позволяет компании не прекращать свое существование посредством банкротства, а дает возможность его преодолеть.

Сущность конструкции, указанной в статье 179А Закона, заключается в том, что компания в трудной финансовой ситуации может заключить соглашение со своими кредиторами, предусматривающее какие-либо значительные структурные изменения и одновременно план выплаты либо реструктуризации долгов.

Для целей данной статьи Закон в ст.179А, пункте 6 включает в понятие «arrangement», (помимо указанных в предыдущем разделе внесения изменений в устав, разделения, выделения, продажи активов и т.д.) и изменение структуры уставного капитала путем консолидации акций различных классов либо путем деления акций на различные классы, либо оба эти метода одновременно.

Закон указывает, что соглашение о таком изменении может быть заключено между компанией и ее акционерами (или классом акционеров), между компанией и ее кредиторами (или группой кредиторов). Процедура заключения такого соглашения начинается с подачи заявки для назначения собрания кредиторов (акционеров) уполномоченным лицом в Суд. К уполномоченным лицам закон в данном случае относит:

- 1) саму компанию (в лице ее исполнительных органов);
- 2) кредиторов компании;
- 3) акционеров компании;

² См. например, статью «Restructuring Your BVI Business Company» на сайте компании maplesandcalder.com

- 4) если компания находится в процессе внешнего управления – внешним управляющим;
- 5) если компания находится в процессе добровольной либо принудительной ликвидации - добровольным или назначенным ликвидатором.

После выдачи Судом приказа о назначении собрания, положения, содержащиеся в той же главе Закона (касающиеся структурных изменений, требующих одобрения органами компании и требующих одобрения суда, о чем говорилось выше), не применяются.

Далее Закон требует утверждения предложенного плана изменения структуры уставного капитала 75% присутствующих акционеров (либо их класса), или кредиторов (либо их класса). После этого план повторно утверждается Судом. Утвержденный план обязателен для всех.

После повторного утверждения Судом плана, копия утвержденных изменений должны быть приложена к каждой копии Устава, выпущенной после утверждения. В случае неисполнения данного требования штраф составляет 5000 долларов США.

Заключение

Таким образом, корпоративное законодательство Британских Виргинских островов предлагает широкий спектр простых и удобных режимов проведения корпоративной реорганизации компании, зарегистрированной на БВО. Помимо этого, эти режимы реорганизации могут быть доступны для иностранных компаний в случае их слияния с местными компаниями. Обновленное законодательство, помимо широко известных общих режимов реорганизации, содержит также некоторые интересные опции, которые предоставляют дополнительные преимущества владельцам компаний на БВО. Это описанные выше «plan of arrangement» - некоторые виды корпоративной реорганизации, требующие согласия суда, и «schemes of arrangement» - виды реорганизации, требующие согласия кредиторов и суда, а также схемы корпоративных изменений, для которых достаточно решения органов компании.

Все вышеописанные механизмы представляют собой удобные и простые в обращении инструменты решения корпоративных вопросов компаний БВО.

Материал подготовлен компанией Roche & Duffay
тел. (495) 790-2660; 624-1300