

Přemysl Raban

*професор, завідувач
кафедри комерційного права
юридичного факультету
університету Західної
Богемії у м. Пльзень,
суддя арбітражного
суду економічної та
сільськогосподарської
палати в м. Прага*

Přemysl Raban

*Prof., Head of the Department
of Commercial Law at the
Law Faculty of the University
of West Bohemia in Pilsen,
arbitrator of the Arbitration
Court of the Economic and
Agricultural Chamber in
Prague*

ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ОБЩЕСТВА С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ В ЧЕШСКОЙ РЕСПУБЛИКЕ

Чешское право рассматривает хозяйственное общество как такую корпорацию, которая характеризуется, в сравнении с товариществами, значительной степенью независимости от личностей компаньонов. Это находит свое отражение, например, в том, что существование компании не зависит от прекращения участия в ней участника, а также в том, что доли участников могут отчуждаться. Участники общества в обязательном порядке создают основной капитал и не несут ответственность по долгам компании. Закон о предпринимательских корпорациях (далее по тексту ЗПК) [1] прямо указывает на существование двух видов обществ – общество с ограниченной ответственностью и акционерное общество. С теоретической точки зрения, однако, некоторые элементы обществ капиталов соответствуют другим формам предпринимательских корпораций, таких как коммандитное товарищество, некоторые члены которого также отвечают по обязательствам ограничено (коммандисты), или кооператив (который создает капитал) и европейский кооператив (SCE).

Однако даже общество с ограниченной ответственностью не является вполне типичной компанией капиталов [2], поскольку перевод доли может быть ограничен, и ее участники, в известной мере, несут ответственность по долгам компании. Европейское (акционерное) общество (SE), напротив же, является компанией капиталов, хоть закон прямо не говорит об этом. Разделение предпринимательских корпораций на кор-

порации лиц и корпорации капиталов является определенной фикцией, которая служит для упрощения схемы законодательного регулирования. Природа корпораций создает спектр перехода от «чистой компании лиц», за которую мы можем принимать публичное товарищество, к «чистой компании капиталов», за которую мы могли бы считать акционерное общество.

Основу правового регулирования общества с ограниченной ответственностью составляет упомянутый выше Закон о предпринимательских корпорациях, в частности его §132-242, а также общие положения о предпринимательских корпорациях в этом законе (в основном § 1-94 ЗПК) и общие положения про юридические лица, содержащиеся в новом Гражданском кодексе (§ 118 и др., далее – НГК) [3]. Право предпринимательских корпораций, конечно, включает в себя и некоторые директивы Европейского Союза, которые были внедрены в чешское законодательство, и смысл которых должен быть еврокомфортабельно отображен в чешском законе. Это, например, Директива № 2009/101/ЕС, Директива 2009/102/ЕС, № 89/666/ЕЕС, Директива № 2013/34/ЕС. В 2008 году была предложена Директива о европейской частной компании, которая, однако, не была принята, а на данный момент готовится Директива о компаниях с одним акционером – *Societas unius Personae* (SUP).

Определение общества с ограниченной ответственностью. Закон определяет общество с ограниченной ответственностью как корпорацию, «по обязательствам которой участники отвечают солидарно в размере невнесенной части вкладов согласно состоянию, записанном в торговом реестре в день, когда были вызваны кредитором к исполнению» (§ 132 ЗПК). Но само общество несет ответственность по своим долгам всем принадлежащим ему имуществом. Оно является юридическим лицом, имеет статус юридического лица и путем юридических действий может приобретать права и обязанности. Общество всегда имеет статус предпринимателя, хоть и не всегда может заниматься предпринимательской деятельностью, и даже может быть основано не с целью получения прибыли.

Учреждение общества с ограниченной ответственностью. Общество учреждается на основе учредительного договора, который должен быть нотариально заверен. Название общества должно содержать приписку «общество с ограниченной ответственностью» или сокращение «Общество ОО» (чешс. «spol. s r.o.») или «ООО» (чешс. «s.r.o.»). Общество может быть учреждено одним или больше учредителями. Участниками общества могут быть как юридические, так и физические лица,

отечественные и иностранные. Закон не ограничивает количество участников и не запрещает объединение обществ.

В учредительном договоре должна быть указана сумма вкладов, сроки исполнения обязательств по вкладам и назначен управляющий вкладами. Минимальный размер вклада – 1 крона на одну долю в обществе, то есть символическая сумма. Совокупность вкладов создает уставный капитал, сумма которого также должна быть согласована в учредительном договоре. Предметом вклада может быть денежная сумма, подлежащая внесению на специальный счет в банке до возникновения общества (после создания – уже на счет общества). Неденежный вклад может быть сформирован, например, вещами или иными ценностями, но ни в коем случае, в отличие от товариществ, формой труда или услугами. Неденежный вклад должен быть оценен экспертом. Разница между номинальной суммой вклада, установленной при создании общества, и суммой, которую участник обязан оплатить обществу (или вложить), называется ажио. Денежный вклад должен быть внесен не позднее, чем на протяжении 5 лет с момента учреждения общества.

Компания учреждается путем внесения записи в торговый реестр. Предпосылкой внесения записи является то, что в общество внесены все неденежные вклады и уплачено все ажио по денежным вкладам – с каждого вклада не менее 30%.

Права и обязанности участников общества с ограниченной ответственностью. Совокупность прав и обязанностей участников в обществе называется *долей*. Доля в соответствии с новым Гражданским кодексом, с юридической точки зрения, является движимой нематериальной вещью (п. 2. § 496 НГК), и ее можно продавать, дарить, обменивать, закладывать и т. д.

В основном, размер доли регулируется соотношением вкладов, внесенных в уставный капитал общества, если иное не указано в учредительном договоре общества. Размер доли оформляется в виде дроби. Доли в обществе сгруппированы по типам, в соответствии с тем, какая комбинация прав и обязанностей является содержанием отдельной доли. Если у участника долей одного вида больше чем одна, то они объединяются. Доля разных видов не объединяется, но она может принадлежать одному участнику. По согласию общего собрания также можно разделить долю между несколькими участниками. Долю можно наследовать, если это не исключает учредительный договор.

Доля может быть переведена на другого участника посредством заключения нотариально заверенного договора. Если доля передается

третьему лицу, то необходимо согласие общего собрания, однако учредительный договор общества может ограничить такой перевод или, наоборот, разрешить безусловно.

Если участие участника в обществе прекращено, он временно становится управляющим доли общества. Такой участник не может осуществлять права, связанные с долей, но он может продать долю или принять решение о ее распределении среди действующих участников.

Приобретение обществом собственных долей по договору о переводе доли запрещено. Если общество приобретет все свои доли, (например, в порядке наследования или приобретения права собственности по давности владения), исполнительный директор обязан перевести все приобретенные доли или некоторые из них на третье лицо в течении 3 месяцев с дня приобретения последней, в противном случае суд и без заявления общества упразднит. Общество, которое приобретает свою долю, не осуществляет связанные с этой долей права голоса.

Закон устанавливает, что доля в обществе с ограниченной ответственностью может быть представлена ценной бумагой – учредительным листом. Учредительный лист можно выдать только на долю, возможность перевода которой не ограничена или не обусловлена.

Права участников общества могут быть разделены на *общие* и *специальные* права. Общие права принадлежат всем участникам, а специальные права – это такие права, которые включены в долю только некоторых участников (например, преимущественное право на прибыль). В остальном, права участников можно разделить на права на участие в обществе и имущественные права.

Первая группа прав включает в себя, в частности, право на участие в управлении общества, право подать коллективный иск, право на информацию, право на контроль, право на защиту от злоупотреблений правами другого участника и право прекратить участие в обществе.

Участник принимает участие в управлении обществом, в первую очередь, через использование своего права голоса на общем собрании. Количество его голосов зависит от содержания прав его доли, как определено в учредительном договоре. Участник имеет право на участие в общем собрании, быть своевременно проинформированным о его повестке дня, имеет право вносить дополнения в перечень вопросов на повестке дня, имеет право обжалования решения общего собрания или право подать заявление в суд о признании решения общего собрания недействительным.

Коллективный иск (чешс. *actio pro socio*) (§ 157 ЗПК) используется для того, чтобы участник мог защищать интересы общества, если обще-

ство бездействует. Так, участник, как представитель общества, может подать иск против члена выборного органа, например, против руководителя, если он причинил обществу ущерб. Этот случай следует отличать от иска, когда участник обвиняет другого участника, причинившего ущерб обществу и, таким образом, и ему.

Особые корпоративные права предоставляются участникам, доля которых значительна – *квалифицированные участники*. Это участники, доля которых составляет, по крайней мере, 10% от уставного капитала и, одновременно, не менее 10% прав голоса. Более мелкие участники могут объединиться, чтобы добиться статуса квалифицированного участника. Такой участник может обратиться к руководителю с просьбой созвать общее собрание, включить определенный вопрос в повестку дня и др.

Закон предусматривает защиту миноритарных участников. В случае, если позиция миноритарного участника ухудшится в связи с влиянием руководящего лица на деятельность общества, он имеет право и на выход из общества.

К имущественным правам участника относятся: право на участие в прибыли, на расчетную часть доли, на ликвидационное сальдо и другие права, которые предусматриваются в законе или учредительном договоре (например, преимущественное право на участие в увеличении уставного капитала, право на возмещение ущерба, причиненного участнику обществом и т. д.).

Общество не всегда выплачивает долю прибыли и даже не обязано разделять всю полученную прибыль пропорционально долям. Наоборот, большинство обществ выплачивает прибыль редко, и то только небольшую его часть, остальная остается в обществе для инвестиций при расширении бизнеса. Решение о распределении прибыли и размере суммы, которая таким образом будет разделена между участниками, принимает общее собрание общества, в основном при утверждении финансовой отчетности за прошедший финансовый год. Для распределения прибыли общество должно иметь достаточно средств, а также пройти так называемый *тест упадка* – после выплаты прибыли общество не должно попасть в состояние неплатежеспособности [4] (не должно стать задолженным (то есть, количество их пассивов не должно превышать количество активов) и не должно стать несостоятельным (не должно иметь просроченной более чем на 30 дней дебиторской задолженности)). Руководители общества после решения общего собрания обязаны снова пересмотреть выполнение этих условий, прежде чем распределять фактическую прибыль. Прибыль распределяется в зависимости от различных видов доли

в учредительном договоре общества. Общество может иметь доли, с которыми связано преимущественное право на долю от прибыли, или доли, которые содержат право на фиксированную долю в прибыли.

Расчетная доля – это имущественное вознаграждение за потерю участия участника в обществе, которое соответствует денежной стоимости его доли. Такого права на вознаграждение нет у участника, который свою долю перевел, или доля которого перешла, например, его правопреемнику. Размер расчетной доли определяется согласно финансовой отчетности на дату прекращения участия участника или путем продажи свободной доли, если она является переводимой, или иным способом, указанным в учредительном договоре.

Долей ликвидационного сальдо является стоимость доли участника, которая останется после проведения ликвидационной процедуры ликвидатором при прекращении деятельности общества без правопреемника. Если в учредительном договоре не указано иное, остаток распределяется среди участников в той пропорции, в которой они выполнили свои обязательства по вкладу.

Обязанности участника можно разделить на имущественные обязанности и другие обязанности.

Основной имущественной обязанностью является *обязательство по внесению вкладов*, о котором речь шла выше. Если участник имеет задолженность по выплате денежного вклада, то он обязан оплатить обществу условленные проценты за просрочку в двойном размере пени за просрочку с неоплаченной суммы, установленном другим правовым предписанием, если учредительным договором не предусмотрено иное. Если он не выполнит эту обязанность, то может быть исключен из общества на основании решения общего собрания (так наз. *кадуциальная процедура*). Тогда его доля становится свободной долей, которую общество обязано продать по разумной цене или разделить ее среди действующих участников.

Обязанность увеличить размер уставного капитала путем внесения денежного вклада может быть установлена в учредительном договоре. По решению общего собрания участники общества должны внести свой вклад в увеличение имущества общества, в основном, в соответствии с их долей. Участник общества, который не согласен увеличивать уставный капитал, может выйти из общества. Также участник может предоставить дополнительную плату добровольно.

Выше был рассмотрен вопрос и о *солидарной ответственности*. Все участники отвечают по долгам общества совместно и нераздельно,

пока не все вклады оплачены. Ответственность ограничивается суммой долга участника общества за неуплаченные вклады, независимо от того, находятся ли участники общества в просрочке или нет. В некоторых случаях, даже после выполнения этих обязательств, участник несет ответственность по закону в порядке уголовной ответственности, например, если он находится в положении влиятельного лица (т. н. *shadow director*) и может с помощью своего влияния в обществе решающим образом повлиять на деятельность общества с целью причинения ей ущерба (§ 71 пункт 3 ЗПК) или же, если общество станет банкротом вследствие такого влияния.

После прекращения деятельности общества прежний участник несет ответственность по долгам общества в размере его доли в ликвидационном сальдо. Ответственность участника по отношению к ответственности общества имеет субсидиарный характер, то есть, сначала для выполнения своих обязательств должно быть призвано общество, а если обязательства не будут исполнены или, если очевидно, что общество несостоятельно, тогда к ответственности призывается уже участник. Если первоначальный долг погашен, то обязательство участника тоже прекращается. Если участник уплатил превышающую его вклад сумму, он имеет право на регрессный иск против общества или других солидарно отвечающих участников.

Из неимущественных обязанностей необходимо упомянуть об *обязанности лояльности*. Как правило, член корпорации обязан вести себя честно по отношению к ней и соблюдать ее приоритеты. Но обязанность соблюдения лояльности не играет такую роль в обществах, в отличие от товариществ. Участникам не запрещено законом конкурировать предметом деятельности своего общества, но это запрещено членам его выборных органов.

Органы общества с ограниченной ответственностью. Высшим органом общества является *общее собрание*, которое состоит из всех участников. Общее собрание может принимать решения в том случае, если присутствует, по крайней мере, половина всех голосов участников. В некоторых случаях, однако, закон требует большее количество присутствующих. Решение принимается простым большинством голосов, если закон не требует большего количества голосов. Учредительный договор общества может наделять правом вето решений общего собрания некоторые виды долей.

Закон допускает существование общества только с одним участником. В этом случае функцию общего собрания выполняет единственный

участник. Закон определяет (§ 190, пункт 2 ЗПК) исключительную компетенцию общего собрания, а также вопросы, которые могут быть отнесены к компетенции общего собрания учредительным договором.

К систематической обязательной деятельности общего собрания относится осуществление основных регулярных финансовых операций, как например, утверждение финансовой отчетности, распределение прибыли и т.д. К чрезвычайной деятельности, относится, например, изменение учредительного договора, увеличение уставного капитала, выборы и отзыв директоров, утверждение соглашений о выполнении функций, важные имущественные распоряжения (перевод доли, последствия обязательств, принятых до создания общества, и т. д.). Общее собрание может оставить за собой право решения вопросов, относящихся к компетенции другого органа, но оно не должно вмешиваться в дела руководства бизнесом и даже в деятельность наблюдательного совета (если он учрежден).

Общее собрание созывается правлением путем письменного уведомления участников за 15 дней до даты его проведения. В обязательном порядке общее собрание созывается один раз в год, в течение 6 месяцев после окончания отчетного периода. Внеочередное общее собрание созывается правлением в том случае, если этого требуют интересы общества или по требованию квалифицированного участника, или по требованию участников, которые уполномочены учредительным договором. На заседании участник присутствует лично или через представителя. Возможность голосования посредством технических средств без личного присутствия участника должно быть предусмотрено учредительным договором. Закон также позволяет дополнительную подачу голосов отсутствующего участника в течение 7 дней после проведения общего собрания. Общее собрание может проходить и вне заседания (чешс. *per rollam*), когда правление направляет проект решения по адресу участников вместе со сроком высказываний участников по данному вопросу. Решение принимается большинством голосов всех участников.

Суд может признать решение общего собрания недействительным. С таким требованием обратиться в суд может каждый участник общества. Если участник присутствовал на общем собрании, то перед подачей ходатайства в суд, он должен предварительно предъявить свой протест против решения общего собрания.

Исполнительным органом общества являются *управляющие директора* (один или несколько). Они имеют общие полномочия для представления общества во всех делах вне общества. Они являются также испо-

лнительным органом внутри общества и в коммерческом управлении. Внутренние ограничения их полномочий являются в отношении третьих сторон недействительными. Если не оговорено иное, каждый из них действует самостоятельно. Оговорка о другом способе действий (например, совместно) должна быть внесена в торговый реестр.

Управляющим может быть участник общества или/и третье лицо. Им также может быть и юридическое лицо (§ 154 НГК) – в этом случае управляющим будет член его уставного органа или лицо, уполномоченное для этого. Управляющим может быть полностью дееспособное лицо, у которого нет запрета на ведение предпринимательской деятельности и которое не должно быть отстранено судом от выполнения функции в уставном органе (по причине, приведшей иную корпорацию к несостоятельности – § 63 ЗПК). Если учредительный договор не предусматривает более строгие требования, управляющий не имеет права без разрешения всех участников заниматься предпринимательской деятельностью в сфере предмета деятельности общества, даже с целью получения выгоды третьих лиц. Управляющим не может быть участник другой корпорации с аналогичным предметом деятельности, если он является членом органа такой корпорации или же участником с неограниченной ответственностью в такой корпорации.

Факультативным органом, существование которого закон прямо разрешает в обществе с ограниченной ответственностью, является *наблюдательный совет*. Если учредительным договором не будет определено иное, наблюдательный совет общества осуществляет надзор за деятельностью исполнительных директоров, просматривает предпринимательские и бухгалтерские книги, другие документы и финансовую отчетность и контролирует содержащиеся там сведения, предоставляет ежегодный отчет о своей деятельности общему собранию. Членом наблюдательного совета общества не может быть исполнительный директор общества или другое лицо, управомоченное в соответствии с записью в торговом реестре действовать от имени общества.

Ликвидация и прекращение деятельности общества. Соглашение участников о ликвидации общества имеет форму официального документа. Участник может также требовать ликвидации общества судом на основаниях и при условиях, определенных учредительным договором. В общем же, порядок ликвидации общества с ограниченной ответственностью регулируется нормами закона, которые регулируют ликвидацию предпринимательской корпорации.

1. *Zákon č. 90/2012 Sb.*
2. *Černá,S., Štenglová,I., Pelikánová,I. a kol.: Právo obchodních korporací , 1. vydání. Praha : Wolters Kluwer, 2015, str. 287*
3. *Zákon č. 89/2012 Sb. Новый гражданский кодекс.*
4. *§ 3 insolvenčního zákona č. 182/2006 Sb.*

Raban P. General legal regulation of Limited Liability Company in Czech Republic

The purpose of this article was to present legal regulation of limited liability company in Czech Republic. LLC is the company liable for the debts of its members jointly and severally liable to the extent of the deposit have not fulfilled the obligations of the state registered in the Commercial Register at the time when they were asked to creditor claims. Share partner in a limited liability company is determined by the ratio of its contribution to the share attributable to the amount of capital, unless otherwise determined by the memorandum. It may be allowed the emergence of various types of shares. Shares, which carry the same rights and obligations constitute one species. The minimum deposit in LLC is CZK 1, unless the partnership agreement determines that the deposit is higher.

Research shows that the main rights and obligations of LLC's members are: deposit obligation, obligation to submit the counterfoil, right to information, right to companion action, right to receive share of profit etc. Bodies of the LLC are: general meeting, the statutory body of one or more directors, the supervisory board. The shareholders exercise their right to participate in the management company in general meeting or beyond.

Keywords: limited liability company, commercial corporations, Czech Republic company law.