**ТЕМА 3. ОРГАНІЗАЦІЯ ТА СИСТЕМА УПРАВЛІННЯ ФІНАНСАМИ ЗАРУБІЖНИХ КОРПОРАЦІЙ**

1. Управління корпорацією. Права й обов’язки посадових осіб.
2. Захист прав акціонерів і кредиторів.
3. Господарські угоди корпорацій.
4. Законодавство про неплатоспроможність і банкрутство.

**1.Управління корпорацією. Права й обов’язки посадових осіб.**

Згідно з англосаксонським правом корпоративне управління складається з двох ланок:

1) Загальні збори акціонерів;

2) Рада директорів.

За континентальним правом корпоративне управління містить три ланки:

1) Загальні збори акціонерів;

2) Адміністративна рада (Франція), Правління (ФРН);

3) Наглядова рада.

Закони про компанії визначають права й обов’язки кожної ланки.

*Загальні збори акціонерів*

Загальні збори акціонерів є вищим органом управління корпорації. У юридичній літературі проводиться думка про те, що роль Загальних зборів в управлінні корпорацією не варто перебільшувати. Фактично корпорацією управляє Рада директорів (у ФРН вона називається Правлінням, у Франції — Адміністративною радою, у США — Рада директорів). Проте відповідно до законодавства акціонери здійснюють своє право участі в управлінні корпорації на загальних зборах. Закон визначає види зборів, кворум, необхідний для його проведення, порядок скликання, порядок денний, вимоги до протоколу зборів, право голосування, види рішень (резолюцій), ухвалених зборами, та інші питання, які мають право вносити акціонери.

Збори акціонерів можуть бути: установчими, річними (черговими), надзвичайними (позачерговими). Установчі збори скликаються після реєстрації акціонерного товариства або після видачі сертифіката депозитарію. У Великобританії вони називаються першими загальними зборами акціонерів. Засновники товариства скликають передплатників на акції. Збори повинні установити наявність повної передплати на акції та їх оплати в необхідному розмірі. У континентальному праві Установчі збори звичайно ухвалюють статут, призначають адміністраторів або членів Наглядової ради.

Раз у рік проводяться загальні збори акціонерів, що називаються та-кож річними. Вони скликаються Радою директорів (або Правлінням) через ухвалення рішення більшістю голосів. На загальних зборах складається список присутніх на ньому акціонерів (або їхніх представників) із зазначенням місця проживання, суми і серій акцій, що перебувають в їхньому володінні. З порядком денним загальних зборів мають бути ознайомлені всі його учасники через друковане видання акціонерного товариства або інші видання зазвичай за один місяць до дня призначення дати проведення зборів.

Законодавство визначає права загальних зборів акціонерів. Вони можуть бути також визначені й у статуті акціонерного товариства. Права загальних зборів акціонерів доволі широкі. Вони визначають основні рішення стратегічного розвитку корпорації, призначають і звільняють директорів. У ФРН відповідно до Закону про участь робітників в управлінні підприємством і Закону про статус підприємства, загальні збори акціонерів уповноважені вирішувати такі питання:

1) використання балансового прибутку;

2) затвердження річного звіту;

3) призначення ревізорів;

4) внесення змін у статут;

5) проведення заходів щодо залучення або скорочення капіталу;

6) ліквідація акціонерного товариства.

У ФРН загальні збори можуть бути скликані на вимогу меншості акціонерів, що становлять одну двадцяту частину капіталу.

Надзвичайні збори скликаються на вимогу певної групи акціонерів або за певних обставин. У Великобританії Рада директорів зобов’язана скликати збори на вимогу однієї десятої частини акціонерів, викладеної письмово. Відповідно до Закону про акціонерні компанії, що була включена згідно з Директивою ЄС, Рада директорів зобов’язана скликати надзвичайні збори, якщо чисті активи публічної компанії становлять менше половини розміру заявленого капіталу. Збори повинні запропонувати заходи щодо поліпшення фінансового стану компанії, проте в законі вони не визначені.

У Франції тільки надзвичайні збори мають право вносити зміни до статуту. Вони можуть також приймати рішення щодо зміни національної належності товариства. Проте країна, національність якої набувається, повинна укласти з Францією спеціальну конвенцію, що дозволяє набувати національності і переносити місцезнаходження товариства на її територію зі збереженням за компанією права юридичної особи.

Законодавством також передбачене скликання спеціальних зборів для певних категорій власників акцій. У Великобританії такі збори визначені судовою практикою (прецедентами).

Будь-які збори можуть бути повноважними тільки за певного кворуму, що становить певне число голосів, включаючи можливість голосування за дорученням.

Рішення зборів оформляються протоколом (резолюцією). Відповідно до англійського права складають такі види резолюцій, які ухвалюються загальними зборами:

• звичайна резолюція ухвалюється простою більшістю голосів;

• надзвичайна резолюція ухвалюється не менше ніж 75 % голосів;

• спеціальна резолюція вимагає також 75 % голосів, крім того, усі акціонери повинні одержати повідомлення про передбачуване прийняття резолюції за 21 день до прийняття;

• резолюція “Загальна згода” визначає, що скликання зборів необ-ов’яз¬кове, достатньо провести письмове опитування всіх акціонерів.

У ФРН кожне рішення загальних зборів має бути оформлене нотаріально протоколом обговорення поставлених питань. У протоколі зазначаються: місце і день зборів, ім’я нотаріуса, результат голосування і резолюція голови про ухвалення рішення.

Головою загальних зборів є голова ради директорів, якщо він відсутній — призначений член ради директорів.

*Рада директорів*

Рада директорів за англосаксонським правом, правління або адмініст-ративна рада за континентальним здійснюють управління акціонерним товариством. В англосаксонському праві норми, що регулюють порядок призначення директорів, обмежені. Акціонери визначають ці питання під час розроблення внутрішнього регламенту, тоді як у континентальному праві усі призначення докладно регламентовані в законах. До складу ради директорів можуть входити одна або кілька осіб, визначених законом країни. Особливістю директорату у Великобританії є присутність у ньому незалежних, виконавчих і тіньових директорів. Незалежні директори — впливові й авторитетні особи, спроможні визначати стратегічний напрям розвитку, управляти грошовими потоками компанії і бути незалежними від менеджменту компанії. Вони призначаються зборами терміном на п’ять років. Виконавчі директори призначаються звичайно на три роки, їм надаються певні повноваження. Тіньові директори офіційно не призначаються, але мають повноваження і виконують певні функції.

Відповідно до континентального права управління акціонерним товариством здійснює Правління (у ФРН) або Адміністративна рада (у Франції). Їх члени призначаються черговими загальними зборами, термін повноважень може визначатися статутом. Службовці компанії мають право обирати адміністраторів від своїх колективів. Термін їхніх повноважень визначається статутом. Члени правління у разі нагальної потреби можуть призначатися судом. Правління надає спостережній раді звіти, які стосуються найважливіших проблем акціонерного товариства: підприємницької політики, прибутковості, обороту капіталу, фінансового стану акціонерного товариства.

Рада директорів (Правління, Адміністративна рада) має широкі повноваження діяти від імені товариства, представляти його інтереси в судах, у відносинах із третіми особами. Широкі повноваження має також Голова Адміністративної ради. У Великобританії установлено, що загальні збори акціонерів не мають права втручатися в здійснення директорами компанії своїх повноважень, крім випадків, коли Рада директорів не в змозі виконати свої функції.

У Законах про корпорації або статути визначається віковий ценз для членів виконавчих органів корпорації, офіційна межа виконання повноважень до 70 років. По досягненні певного віку члену виконавчого органа пропонується подати у відставку. В англосаксонському праві зазначені норми є диспозитивними, тобто положення закону можуть бути не включені у внутрішній регламент корпорації. У такому випадку права корпорації стосовно вікового цензу розширюються. Закони також передбачають можливість дискваліфікації членів Ради директорів. У разі порушення членом Ради директорів статті Закону чи статуту, його службової невідповідності або учинення ним карних злочинів він звільняється.

*Наглядова рада*

У законах про корпорації, що діють у континентальній Європі, передбачається створення Наглядової ради. Її призначення полягає в організації контролю над виконавчими органами корпорації. Члени Наглядової ради обираються загальними зборами акціонерів, крім тих, які вводяться в раду відповідно до Закону про участь робітників в управлінні підприємством і Закону про статус підприємства. Закон покладає на членів Наглядової ради обов’язок проявляти в роботі сумлінність і відповідальність.

Наглядова рада має широкі повноваження:

• контролювати ведення справ у компанії;

• перевіряти бухгалтерські книги, цінні папери, касу, товарні записи. Має право запрошувати експертів для проведення перевірок;

• скликати загальні збори акціонерного товариства, якщо це потрібно;

• здійснювати контроль і перевірку, які він визнає доречними;

• давати згоду на певні види угод, на підставі статуту компанії, наприклад, поручництва, авалі і гарантії (за винятком банківських і фінансових товариств).

У випадках, коли наглядова рада не дала згоди на укладення угоди, правління акціонерного товариства може вимагати її від загальних зборів акціонерів. Для ухвалення рішення потрібно не менше 3/4 поданих голосів.

Завдання, що покладаються на членів Наглядової ради, не можуть виконувати інші залучені особи. Експерти й особи, які володіють спеціальною підготовкою і знаннями, можуть бути присутніми на засіданнях Ради тільки під час обговорення певних питань.

Правомочність прийняття рішень Наглядовою радою визначається або законом, або статутом акціонерного товариства. У тих випадках, коли ні в законі, ні в статуті процедура прийняття рішень не визначена, Рада ухвалює рішення тільки в тому разі, якщо в голосуванні беруть участь не менше половини його членів.

Члени Наглядової ради одержують від акціонерного товариства винагороду. Вона може бути визначена статутом або рішенням загальних зборів. Члени ради можуть володіти акціями компанії, якщо це визначено статутом.

## 2. Захист прав акціонерів і кредиторів

*Акціонери і кредитори корпорацій (компаній) забезпечують формування капіталу: акціонери — через купівлю акцій, кредитори — через купівлю облігацій або надання позик*. *Тому в* *законах про корпорації (компанії) містяться положення, які захищають права акціонерів і кредиторів.*

### **Збереження акціонерного капіталу корпорації та його збільшення**

Акціонери корпорації мають *право контролю за збереженням акціонерного капіталу*. Загальні збори акціонерів можуть ухвалити *резолюції*, *спрямовані на збільшення і збереження капіталу*. У Великобританії до них відносять резолюції, що стосуються:

* збільшення капіталу і частки в ньому паїв (акціонерного капіталу);
* порядку роздрібнення акцій на менші акції;
* анулювання невипущених паїв;
* розподілу паїв і повноважень ради директорів щодо їх розподілу;
* випуску нових паїв;
* скорочення пайового капіталу;
* договору на купівлю власних паїв та ін.

У законах континентальної Європи також містяться положення про охорону акціонерного капіталу. *Основним положенням як у загальному праві, так і в континентальному є заборона корпорації придбавати власні акції*. *Продаж акцій збільшує капітал корпорації. Якщо* *корпорація купує свої власні акції, її капітал не зростає*.

У Німеччині закон забороняє купівлю власних акцій не тільки компаніям, а й залежним підприємствам. Вони не мають права придбавати акції головного підприємства, як і підприємств, що мають більшість паїв або більшість голосів у даному підприємстві. Засновник, передплатник чи володілець переважного права зобов’язаний оплатити акцію за свій рахунок. Тільки в цьому разі він може користуватися правами, які дає акція. У законі зазначено, що якщо у разі збільшення капіталу товариства підписка на акції проведена з порушеннями, відповідальність у повному обсязі несе кожний член правління.

Корпорація має право збільшувати або зменшувати акціонерний капітал. *Звичайно капітал корпорації зростає за рахунок випуску нових акцій або збільшення номінальної вартості уже випущених акцій*. У цьому разі скликаються *надзвичайні збори акціонерів, які визначають способи і терміни збільшення капіталу*. Збільшення капіталу може бути реалізоване протягом трьох–п’яти років із дня проведення надзвичайних зборів. Акціонери корпорації мають переважне право підписка на нові акції пропорційно сумі акцій, якими вони володіють, та за умови оплати їх готівкою. Корпорації можуть також проводити публічну підписку на акції.

*Акціонерний капітал може бути збільшений через капіталізацію нерозподіленого прибутку, перетворення резерву капіталу і резерву прибутку*.

### Зменшення капіталу корпорації

*За певних обставин корпорація може зменшити акціонерний капітал*. У Великобританії капітал дозволяється зменшити, якщо:

* відповідні положення передбачає внутрішній регламент корпорації;
* загальними зборами акціонерів ухвалена спеціальна резолюція;
* суд підтвердить його зменшення.

В англійській судовій практиці виділяються два положення, які мають бути враховані у разі зменшення акціонерного капіталу:

1. наскільки заплановане зменшення зачіпає інтереси кредиторів;
2. чи буде таке зменшення справедливим до різних категорій пайовиків.

*У Німеччині рішення про зменшення капіталу може бути прийнято більшістю голосів акціонерів, які представляють на зборах не менше трьох чвертей капіталу.* Статут може визначити більш високе співвідношення і додаткові вимоги. Правління повинно заявити про зменшення капіталу для внесення змін у торговельний реєстр. *Капітал компанії зменшується за рахунок зниження номінальної вартості акцій або через злиття акцій. Акції можуть бути вилучені примусово або у разі придбання їх акціонерним товариством*. Це допускається за умови, що зазначене положення є в статуті компанії і рішення зборів не потрібне. Компанія повідомляє про обмін або штемпелювання акцій. Якщо акції у визначений термін не пред’явлені, то вони втрачають силу.

*У Великобританії* *оплачені паї викуповуються, а потім анулюються, внутрішнім регламентом може бути дозволена конфіскація паїв*. Незважаючи на те, що компанії забороняється придбавати власні акції, у випадку зменшення акціонерного капіталу вона може купувати свої акції. Це положення має бути зафіксоване в регламенті і схвалене акціонерами. У законі відзначено, що для купівлі власних паїв компанії не може бути надана фінансова допомога.

Акціонери мають право вимагати звітність компанії і звіти аудиторів, що також є одним із способів захисту їхніх прав.

### **Захист інтересів кредиторів**

*У разі зменшення акціонерного капіталу закон захищає права кредиторів*. У Великобританії в законі передбачена спеціальна процедура для випадків, якщо порушуються інтереси кредиторів. З цією метою складається список кредиторів компанії. Дії посадових осіб вважаються злочинними, якщо інформація про кредиторів та їхні вимоги приховуються від акціонерів. *Будь-який кредитор має право подати позов до суду із запереченням про проведення процедури зменшення капіталу*.

*Англійські суди дозволяють зменшення капіталу тільки тоді, коли кредитори дають на це свою згоду* *або ж коли є докази, що всі борги кредиторам компанія погасить*. *Угоди компанії, що порушують права кредиторів, визнаються судом недійсними*. Такі випадки можуть бути тоді, коли компанія ліквідується. Так, наприклад, компанія може укласти угоду з продажу своєї власності за заниженими цінами. Мета — “виведення” активів від кредиторів. Суди мають широкі повноваження для захисту прав кредиторів. Недійсними вважаються угоди, укладені з метою обману кредиторів, із вимаганням або на пільгових умовах. Закон визначає кримінальну і цивільно-правову відповідальність будь-яких посадових осіб компанії за торгівлю з обманними намірами.

*У Німеччині компанії у разі зменшення капіталу повинні надати гарантії* *тим кредиторам, вимоги яких виникли до публікації рішення про зменшення капіталу*. Виняток становлять кредитори, що мають право на переважне задоволення своїх вимог, уведені законом і контрольовані державою, які гарантій не одержують.

*У французькому законі* *визначено, що у разі зменшення капіталу кредитори можуть заперечувати проти дій компанії поданням позову до суду*. Рішення суду може за певних умов відхилити заперечення або наказати погасити зобов’язання кредиторів, або надати їм *гарантії*.

## 3. Господарські угоди корпорацій

Корпорація, як і інші організовані форми бізнесу (одноособове володіння, товариства з обмеженою відповідальністю), є учасником ринкових відносин. *Усі економічні і фінансові відносини учасників ринку здійснюються на договірній основі*. Російський юрист Р. О. Халфіна чітко визначила дві основні риси ринкових відносин:

* основою ринку є власність;
* життям ринку є договір.

### ***Поняття договору (угоди)***

***Договір*** *у західному законодавстві, судовій практиці і доктрині традиційно визначається як угода двох або більше осіб, за допомогою якої установлюються певні права й обов’язки.* Договори, які в ринкових відносинах укладають агенти, є правовою формою, в якій товаровласники визнають один в одному власника товару і яка визначає перехід товару від одного власника до іншого.

Господарські договори можна класифікувати в такий спосіб:

* ***торговельні договори****.* До них відносять численні угоди, пов’язані з продажем виробленої продукції і наданням послуг;
* ***організаційні договори***, наприклад угоди про створення товариств з обмеженою відповідальністю, акціонерних товариств, груп підприємств та ін.;
* ***адміністративні договори***. До них належать такі угоди, в яких у тій або іншій формі бере участь держава.

Учасники ринкових відносин мають правоздатність і дієздатність. ***Правоздатність*** *означає спроможність особи бути суб’єктом прав і обов’язків*. Правоздатність визнається за усіма фізичними особами з моменту народження до смерті (за умови, що вони не позбавлені її судом). Правоздатність мають також іноземці. Проте зазначимо дуже важливі винятки. В Японії, Англії й у деяких інших країнах іноземець не може бути власником морського судна. В Японії іноземці не допускаються до розроблення надр, у США вони не можуть бути власниками землі.

*Правоздатність реалізується через* ***дієздатність***, тобто в можливість своїми діями одержувати права і виконувати обов’язки, які можуть бути обмежені віком або психічними захворюваннями.

Слід зазначити, що **в юридичних осіб, тобто в корпорацій, правоздатність і дієздатність збігаються. Це означає, що корпорація має право укладати будь-які види угод і нести за ними відповідальність.**

Основою договору, який укладає корпорація зі своїми покупцями, постачальниками сировини, послуг, кредитними установами, біржею, страховими й іншими суб’єктами ринку, є угода, тобто вираження волі сторін. Договір передбачає рівність його учасників, визнання за ними вільної поведінки й обов’язковості. Однак на практиці ці принципи часто порушуються. Держава прагне перешкоджати цьому і вводить спеціальні закони.

У системі господарських договорів останнім часом відбуваються зміни. Головні з них такі:

* у результаті розвитку науки і техніки з’являються нові товари і нові ринки, наприклад *інформація*, що потребує особливого правового регулювання;
* у результаті розвитку фінансових послуг з’являються нові договори, такі, наприклад, як *лізинг, що поєднує елементи двох договорів — оренди і договору продажу*;
* у спеціальну галузь права виділено *трудове право*;
* із загального договірного права виділяються *закони, що регулюють договірні відносини між фаховими комерсантами і споживачами*;
* для *підтримання ринкової конкуренції вводиться антимонопольне законодавство*.

### ***Джерела господарських договорів***

Правове регулювання господарських відносин між акціонерними товариствами здійснюється на підставі ***торговельного*** і ***цивільного******кодексів***, а також *Закону про акціонерні товариства і товариства з обмеженою відповідальністю*. У романо-германському праві до джерел права відносять також *правила і* ***роз’яснення верховних судів*** *із питань застосування права, що є обов’язковими для нижчестоящих судів.* Роз’яснення є не прецедентами, а різновидом нормативних актів. Практика верховних судів є самостійним і дуже важливим джерелом торговельного і цивільного права.

У країнах загального права, як зазначалося вище, ***прецедентне право*** також *регулює торговельні і громадянські відносини*. Прецедентне право проникає й у романо-германське право.

*Джерелом цивільного права є* ***звичай****.* У романо-германському праві допускається застосування звичаїв, які суперечать імперативним приписам законодавства. Звичай як джерело права має особливо велике значення в тих галузях, де бракує матеріалу для розроблення законопроекту й ухвалення закону. Так, наприклад, у регулюванні купівлі-продажу фінансових послуг, визначення договору лізингу, страхових операцій, угод у зовнішній торгівлі. У юридичній літературі зазначається, що **треба розрізняти** **торговельний звичай й торговельну звичку**. В останньому визначається воля сторін, яка прямого вираження в договорі не знайшла. *Торговельна звичка є способом тлумачення договору*, виходячи з попередньої поведінки учасників договору.

У юридичній практиці *розширюється застосування типових договорів, так зване формулярне право*. Умови типових договорів визначаються великими корпораціями або групами підприємств, що є провідними в даній галузі. Дрібніші компанії, по суті, приєднуються до договору і впливати на його умови не можуть (звідси назва — ***договір приєднання***).

Глобалізація й інтернаціоналізація господарських зв’язків впливає на розвиток торговельного і цивільного права. *Джерелами права стають міжнародні договори, конвенції, угоди*. Сучасне національне правове регулювання перебуває під значним впливом зовнішніх чинників. У національному праві з’являються і посилюються норми, що регулюють економічні зв’язки з зовнішнім світом. Здійснюється уніфікація цивільного і торговельного права, на що, зокрема, значною мірою вплинула європейська інтеграція. Відбувається імплементація міжнародних правових норм у національне законодавство через ратифікацію, офіційну публікацію з роз’ясненнями. Держави є учасниками багатьох міжнародних конвенцій, що регламентують торгівлю, морські, повітряні, залізничні й автомобільні перевезення, валютні, кредитні і розрахункові відносини, патентні й авторські та інші права.

Інтернаціоналізація господарської діяльності веде до зближення торговельного права різних країн, відбувається “гармонізація”, “конвергенція права”. Історично товариство з обмеженою відповідальністю вперше було створено відповідно до германського закону 1892 р. Надалі ця форма організації капіталу була запозичена багатьма країнами. Держави переймають одна в одної “позитивний юридичний досвід”. Багато положень з американського акціонерного права останніми роками переносяться в закони Японії і країни Західної Європи. З іншого боку, на американське право про корпорації впливає німецьке право. З американського права багато країн запозичили введення в обіг конвертованих облігацій, інститут пропонування купівлі цінних паперів компанії на ринку та інші нововведення.

## 4. Законодавство про неплатоспроможність і банкрутство

### *Поняття неплатоспроможності й банкрутства*

У західній юридичній літературі розрізняють два поняття “неплатоспроможність” і “банкрутство”. У законодавстві вживається термін “неплатоспроможність”, банкрутство розглядається як кримінально-правовий бік неплатоспроможності.

У юридичній літературі існує думка, що слово “банкрутство” утворилося в середньовічних містах Італії або від bank broken, або bench broken. У перекладі на російську це означає перевернутий стіл (лавка), на якому торгував торгівець або проводив обмін валют міняла. Клієнти, які ставали банкрутами, перевертали стіл на знак протесту.

### *Цілі законів про неплатоспроможність*

Сучасне виробництво характеризується технологічною складністю, значними інвестиціями в інновації, посиленням інтеграції та глобалізації. Усе це визначає цілі розвитку законодавства про неплатоспроможність. Як зазначається в юридичній літературі, **в західних країнах основна ідея законодавства про неплатоспроможність полягає в тому, що неплатоспроможне, але функціонуюче підприємство доцільніше зберегти цілком, ніж розпродавати його частинами**. Підприємство неплатоспроможне з фінансового погляду, воно не в змозі розплатитися з усіма боргами. Проте воно може являти собою достатньо сучасний технічний і технологічний комплекс із кваліфікованим персоналом і розвиненою соціальною інфраструктурою. У разі розпродажу частинами вартість устаткування й інфраструктури зменшується, страждає також державний бюджет. Держава може втратити великого платника податків. З іншого боку, **закон мусить захистити права кредиторів. Якщо права кредиторів будуть обмежені, то вони самі можуть потрапити до числа неплатоспроможних боржників. Це спричинить ланцюжок неплатежів, що завдасть шкоди загальному економічному розвитку. Законодавство повинно балансувати обидві важкі проблеми.**

### *Закони про неплатоспроможність у країнах із розвиненою ринковою економікою*

У процесі розроблення законів про неплатоспроможність, по суті, стикаються економічні і правові проблеми на макро- та мікроекономічних рівнях. Це визначає або *продебіторський,* або *прокредиторський* *напрям у законах про неплатоспроможність*.

Французьке законодавство про неплатоспроможність являє собою приклад макроекономічного підходу до проблеми. Це підтверджується назвою Закону “Про фінансове оздоровлення підприємств”.

Пріоритетність цілей визначена в такий спосіб:

* збереження діючих підприємств;
* збереження робочих місць;
* задоволення вимог кредиторів.

Відповідно до закону кредитор не може розпочати будь-які дії, пов’язані з поверненням боргів дебітора. Його права захищає суд. Варто звернути увагу й на особливості судової практики. У Франції за фінансовим станом підприємств постійно спостерігає регіональна рада директорів і суди. *Французька юридична практика ведення справ про неплатоспроможність спрямована на проведення превентивних* *заходів*. Якщо у підприємства з’являються ознаки дефолту, то суд пропонує кредиторам і боржникам починати переговори. Президент Торговельного трибуналу може призначити спеціального представника для їх проведення. Кредитори звичайно погоджуються на переговори, хоча вони можуть обмежити їхні права. Проте у разі відмови від переговорів та відкриття судової процедури кредитори можуть втратити великі суми.

*Якщо кредитори і боржники не досягли згоди щодо врегулювання свої справи, суд починає справу про неплатоспроможність*. Суд може також прийняти рішення про початок процедури про неплатоспроможність на підставі інформації представників трудового колективу, адміністрації підприємства або прокурора. Аудитори акціонерних товариств у разі *загрози неплатоспроможності* зобов’язані негайно повідомити про це адміністрацію акціонерного товариства і представника Торговельного трибуналу.

Законодавство про регулювання неплатоспроможності в США як пріоритетні розглядає також макроекономічні проблеми. Кодекс США про банкрутство передбачає систему реорганізації підприємства-боржника з метою його збереження. При цьому акціонери підприємства-боржника отримують деяке відшкодування, знижку в боргах, у кредиторів виникає можливість узяти під свій контроль підприємство. У юридичній літературі зазначається, що ця схема малоефективна.

**Американська система характеризується такими основними рисами:**

* можливістю для заінтересованих осіб (боржника і кредитора) почати реструктуризацію активів корпорації;
* можливістю для менеджерів боржника залишатися управляючими корпорації тривалий час для “розм’якшення” прав кредиторів (поділ кредиторів на класи, нейтралізація кредиторів, які мають специфічні мотивації усунення боржника як конкурента, та ін.);
* вимушеністю акціонерів і кредиторів приймати рішення щодо продовження діяльності підприємства;
* затягуванням реструктуризаційного процесу, за якого кредитор не може впливати на тривалість і результат процедур;
* здійсненням “м’якої” (тобто поступової, пільгової) реструктуризації активів, вигідної як для боржника, так і для кредитора. Кредитор при цьому може передбачати зміну своїх прав.

У Великобританії неплатоспроможність регулюється Законом “Про неплатоспроможність”, а також відповідними положеннями Закону “Про компанії” (із доповненнями) і Закону “Про банки” (із доповненнями).

***Неплатоспроможність*** *розуміється як становище компанії, за якого вона не може платити за своїми зобов’язаннями (боргами) у встановлені терміни, а також якщо її зобов’язання перевищують вартість активів. Поняття “банкрутство” застосовується тільки стосовно фізичних осіб*.

В англійському законодавстві, як і у французькому й американському, основним пріоритетом є збереження компанії. Закон передбачає реорганізацію неплатоспроможної компанії або її ліквідацію. У Великобританії велике значення надається *адмініструванню.* Це означає, що управління справами неплатоспроможної компанії передається спеціально призначеному адміністратору. У його повноваження входить поточне управління, всебічний аналіз її діяльності, вироблення режиму реорганізації і можливого продажу. Процедура адміністрування звичайно застосовується до великих компаній. Для більшості компаній використовується *процедура управління майном боржника*. Права управляючого такі ж широкі, як і адміністратора. Для врегулювання неплатоспроможності застосовуються також різні види світових угод між боржником і кредитором.

У тих випадках, коли програма реорганізації неефективна або не може відновити платоспроможності боржника, починаються ліквідаційні процедури. Можливі варіанти:

* добровільна ліквідація компанії;
* добровільна ліквідація під контролем кредиторів;
* примусова ліквідація за рішенням суду.

У Німеччині ухвалено *новий Закон про неплатоспроможність* (Insolvenzordnung). Його особливістю є те, що *він спрямований на захист майнових інтересів кредиторів*. Захист виробництва і робочих місць законом не передбачений. *Замість раціоналізації*, як це ми бачили в законодавстві Англії, Франції і США, на перше місце поставлена *ліквідація* підприємства боржника. У юридичній літературі зазначається, що *метою закону є врятування активів підприємства, що дасть змогу ефективно їх використовувати*. Фірми, що не змогли устояти в ринкової конкуренції, рятувати немає сенсу, “під час урегулювання боргів мікроекономічна раціональність не повинна підмінятися макроекономічною метою”.

Справа про неплатоспроможність починається з відкриття *конкурсного виробництва, призначення конкурсного менеджера, котрий повинен прийняти рішення або про можливість функціонування підприємства, або про його ліквідацію*. Стосовно майна підприємства боржника застосовується спеціальний режим, що називається “*створенням конкурсної* *маси*”. До складу цього майна входить усе наявне майно на момент відкриття конкурсного виробництва і придбане нове майно у процесі цього виробництва. У конкурсному виробництві беруть участь кредитори. На зборах кредиторів подається звіт конкурсного управляючого, на підставі якого ухвалюються рішення про подальші дії: 1) ліквідувати підприємство; 2) дозволити підприємству тимчасово функціонувати; 3) уповноважити управляючого підготувати конкурсний план, тобто план відновлення платоспроможності.

У випадку, коли підприємство ліквідується за рішенням суду, провадиться реалізація майна, так званої “конкурсної маси”. Збори кредиторів скликаються для прийняття рішень про розподіл отриманих сум і задоволення вимог кредиторів, установлюється черговість погашення вимог.

Якщо збори кредиторів ухвалили прийняти конкурсний план для продовження функціонування підприємства, то боржник може подати такий план. У ньому мають бути визначені права кредиторів, складається також план соціальних заходів. У плані можуть бути передбачені нові кредити для відновлення виробництва. Успішне виконання плану забезпечить погашення боргів і закриття справи про неплатоспроможність.

Закон про неплатоспроможність у Німеччині в літературі зазнає критики. На думку юристів, дія цього закону може завдати шкоди загальному економічному розвитку.

## 

## Питання для самоперевірки знань

1. Поясніть, з яких причин із розвитком ринкових відносин уводяться закони про акціонерні товариства.
2. Назвіть джерела правового регулювання в романо-германському або континентальному праві й в англосаксонському або в системі загального права.
3. Як розвивалося законодавство про корпорації (компаніях) у Великобританії, США?
4. Як розвивалося законодавство про компанії в Німеччині, Франції?
5. Як впливає європейська інтеграція на розвиток акціонерного права в державах — учасницях ЄС?
6. Які правові акти ухвалює європейський парламент?
7. Назвіть основні ознаки акціонерних товариств, визначені в законах.
8. Як Ви розумієте акціонерне товариство в ролі юридичної особи?
9. Які види корпорацій Ви знаєте?
10. Які документи необхідні для утворення і реєстрації корпорації?