



9. Шаптала Н. Співвідношення конституційних прав і свобод людини і громадянина та забезпечення національної безпеки України. Вісник Конституційного Суду України. № 6/2016. С. 181–187.

10. Ірха Ю. Обмеження конституційних прав і свобод людини і громадянина в інтересах національної безпеки України в сучасних умовах. Вісник Конституційного Суду України. 2015. № 5. С. 78–87.

ИНФОРМАЦИЯ ОБ АВТОРЕ

Цыбка Андрей Анатольевич – аспирант Института законодательства Верховной Рады Украины

INFORMATION ABOUT THE AUTHOR

Tsybka Andrey Anatolyevich – Postgraduate Student at the Institute of Legislation of the Verkhovna Rada of Ukraine

a.tsybka@gmail.com

УДК 347.19

ВВЕДЕНИЕ БЕЗОТЗЫВНОЙ ДОВЕРЕННОСТИ ПО КОРПОРАТИВНЫМ ПРАВАМ В ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО УКРАИНЫ

Анастасия ЧАЙКОВСКАЯ,

аспирант отдела проблем гражданского,
трудового и предпринимательского права
Института государства и права имени В.М. Корецкого
Национальной академии наук Украины

АННОТАЦИЯ

В статье исследуется введение безотзывных доверенностей по корпоративным правам в законодательство Украины. Анализируются изменения в законодательстве в связи с введением нового института – безотзывных доверенностей в корпоративную сферу. Исследованы разносторонние позиции по внедрению безотзывных доверенностей в корпоративную сферу. Делается вывод о целесообразности понимания безотзывных доверенностей в корпоративной сфере как способа обеспечения исполнения обязательств по корпоративному договору.

Ключевые слова: доверенность, безотзывная доверенность, корпоративный договор, общество с ограниченной ответственностью, корпоративные права, способ обеспечения исполнения обязательств.

INTRODUCTION OF UNEXPECTED CONDITIONS OF CORPORATE RIGHTS TO THE LEGISLATION OF UKRAINE

Anastasiya CHAYKOVSKAYA,

Postgraduate Student at the Department
of Problems of Civil, Labor and Entrepreneurial Law
of the Institute of State and Law of V. Koretsky
of the National Academy of Sciences of Ukraine

SUMMARY

The article examines the introduction of irrevocable powers of attorney on corporate rights in Ukrainian legislation. The changes in the legislation concerning the maintenance of a new institute – irrevocable powers of attorney in the corporate sphere are analyzed. Researched versatile position on the introduction of irrevocable powers of attorney in the corporate sector. A conclusion is drawn on the appropriateness of understanding irrevocable powers of attorney in the corporate sphere as a way of ensuring compliance with obligations under a corporate agreement.

Key words: power of attorney, irrevocable power of attorney, corporate agreements, limited liability company, corporate rights, way to ensure fulfillment of obligations.

Постановка проблемы и актуальность темы исследования. Качество правового регулирования хозяйственных отношений влияет на эффективность экономических процессов в сфере имущественного оборота, обеспеченность субъективных прав различных участников корпоративных и иных правоотношений, а также стабильность гражданского оборота в целом. В связи с чем актуальность приобретают механизмы выполнения обязательств между контрагентами. Таким механизмом, в частности, выступают безотзывные доверенности, известные законодательству большинства стран.

Состояние исследования. В связи с недавним введением в законодательство Украины безотзывных доверенностей в корпоративную сферу в научной литературе активно анализируется введенный институт. Однако в настоящее время существует потребность в комплексных исследованиях безотзывных доверенностей в корпоративной сфере.

Целью статьи является исследование законодательного закрепления внедрения в законодательство Украины безотзывных доверенностей в корпоративной сфере и правовой анализ исследуемого института.



Изложение основного материала.

Первые нормы о безотзывных доверенностях появились в 19 веке в Индии, Германии, однако не были детально урегулированы нормативно-правовыми актами. Позже во второй половине двадцатого века более детальное отражение нормы о безотзывные доверенности нашли в законодательстве Великобритании, Австралии, США, Малайзии и других стран [7; 16]. В большинстве стран, где применяется институт безотзывной доверенности, законодательство не ограничивает сферу применения данной доверенности только предпринимательскими отношениями (Германия, США, Великобритания, Малайзия, Австралия и другие). Нормы о доверенности содержатся в специальных законодательных актах. Отдельные нормы о безотзывных доверенностях могут содержаться в законодательных актах, регулирующих корпоративные отношения [7, с. 19].

В. Игонин и А. Шматов обращают внимание на то, что безотзывная доверенность может быть полезной тогда, когда по корпоративному договору один или несколько участников имеют право определять результаты голосования на общем собрании. Для обеспечения выполнения такого условия участник получает от других участников безотзывные доверенности и использует их во время общего собрания, голосуя от имени других сторон. Важно, что согласно законодательству безотзывную доверенность должны выдавать на основании корпоративного договора на выполнение или обеспечение выполнения конкретного обязательства по такому договору [6].

Безотзывная доверенность позволяет участниками корпоративных договоров, в случае нарушения другими участниками требований корпоративного договора, на законных основаниях обратиться к государственному регистратору для перевода на себя доли участника, который не выполнил условия договора, или совершить иные действия от имени такого участника.

Правовая природа безотзывной доверенности имеет существенные отличия от традиционной доверенности, которой присущ признак фидуциарности [7; 3]. Правовой анализ безотзывных доверенностей совершен в диссертационной работе Р.А. Беседина «Безотзыв-

ная доверенность в гражданском праве». Автор, в частности, обосновывает законодательную тенденцию отхода от принципа фидуциарности и представительства интересов доверителя относительно доверенностей, прежде всего в сфере предпринимательской деятельности. Об этом свидетельствует не только конструкция безотзывных доверенностей, но и возможность заключения сделок представителем по доверенности относительно лично себя. Конструкция безотзывной доверенности не укладывается в рамки традиционного понимания доверенности и представительства, как институтов, направленных на обеспечение, прежде всего, правовых интересов доверителя, а не представителя [7, с. 10].

Представляется, что безотзывная доверенность не является доверенностью в классическом понимании, а представляет собой способ выполнения или обеспечения выполнения предпринимательского долга.

Украинское законодательство довольно ограничено регулирует возможность использования безотзывных доверенностей. До принятия законов «О внесении изменений в некоторые законодательные акты Украины относительно корпоративных договоров» и «Об обществах с ограниченной и дополнительной ответственностью» законодательство регулировало безотзывные доверенности в сфере управления имуществом при строительстве жилья.

Так, в статье 10 Закона Украины «О финансово кредитных механизмах и управлении имуществом при строительстве жилья и операциях с недвижимостью» определено, что застройщик имеет право на время действия договора поручения с отлагательным условием предоставить безотзывную доверенность управляющему на право делегирования третьим лицам функций застройщика в случае нарушения условий договора с управляющим. Безотзывная доверенность прекращается в случае прекращения обязательства, для выполнения или обеспечения исполнения которого она выдана и подлежит нотариальному удостоверению.

Законами Украины «О внесении изменений в некоторые законодательные акты Украины относительно корпоративных договоров» и «Об

обществах с ограниченной и дополнительной ответственностью» было введено безотзывные доверенности по корпоративным правам в законодательство Украины, как механизм, который должен способствовать повышению уровня корпоративного управления и расширению прав участников хозяйственных обществ.

В соответствии с Законом Украины «О внесении изменений в некоторые законодательные акты Украины относительно корпоративных договоров» внесены изменения в ряд законодательных актов с целью урегулирования безотзывных доверенностей. Так, Гражданский кодекс Украины дополнен частью 4 статьей 249 следующего содержания: «Безотзывная доверенность по корпоративным правам выдается в соответствии с законом, регулирующим деятельность соответствующих хозяйственных обществ».

Закон Украины «О хозяйственных обществах» дополнен статьей 51-2 названием «Безотзывная доверенность по корпоративным правам» следующего содержания: «В случае если доверенность выдается с целью выполнения обеспечения выполнения обязательств участников общества, предметом которых являются права на доли или полномочия участников, доверитель может указать в доверенности, что до окончания ее срока она не может быть отменена без согласия представителя общества или может быть отменена только в случаях, предусмотренных в доверенности (безотзывная доверенность)».

В Законе Украины «Об обществах с ограниченной и дополнительной ответственностью» безотзывной доверенности по корпоративным правам посвящена статья 8 следующего содержания: «В случае если доверенность выдается с целью выполнения обеспечения выполнения обязательств участников как сторон корпоративного договора, предметом которых являются права на долю в уставном капитале или полномочия участников, доверитель может указать в доверенности, что до окончания ее срока она не может быть отменена без согласия представителя или может быть отменена только в случаях, предусмотренных в доверенности (безотзывная доверенность). Безотзывная доверенность прекращается в слу-



чае прекращения обязательства, для выполнения или обеспечения исполнения которого она выдана. В случае нарушения прав и интересов доверителя представитель по требованию доверителя должна прекратить пользоваться безотзывной доверенности и отказаться от нее. В случае возникновения спора безотзывная доверенность может быть отменена судом. Безотзывная доверенность подлежит нотариальному удостоверению. Лицо, которому выдана безотзывная доверенность, не может передоверить совершение действий, на которые она была уполномочена, другому лицу, если иное не предусмотрено в доверенности».

При анализе законодательства Украины исследователи предлагают исходить из того, что безотзывная доверенность – это самостоятельный вид доверенностей на уровне с традиционным «отзывной» доверенности, выданная исключительно в случаях, предусмотренных законом и на определенный срок. Особенностью содержания безотзывной доверенности является своеобразное обязательство доверителя не прекращать без уважительных причин предоставленных представителю полномочий: доверитель обязуется воздерживаться от реализации принадлежащего ему права на отмену доверенности.

Что касается теоретической основы введения исследуемого механизма, необходимо отметить, что среди классификаций доверенностей выделяют по возможности отозвать доверенность два вида доверенностей, которые имеет право выдавать лицо: «отзывная» доверенность и безотзывная доверенность [2, с. 99]. Разница между ними заключается в возможности отмены доверенности. По общему правилу, доверенность может быть отменена доверителем в любое время. Указанная норма способствует защите интересов доверителя, предоставляя возможность отменить предоставленные представителю полномочия в любое время по желанию доверителя. Например, в случае нарушения прав доверителя или злоупотребления своими правами доверенным лицом.

Безотзывные доверенности понимают как некое исключение, которое может существовать лишь в случаях, прямо определенных законом. Безотзывную доверенность определяют как

один из инструментов обеспечения исполнения обязательств, используемых в юрисдикциях с развитым корпоративным законодательством для обеспечения надлежащего исполнения обязательств по корпоративным сделкам [1, с. 13].

По правовой природе безотзывную доверенность рассматривают как одностороннюю сделку с особым условием [1, с. 13]. В связи с тем, что основной отличительной чертой безотзывной доверенности является то, что она не может быть отозвана доверителем, на безотзывную доверенность не распространяются общие правила об отмене доверенностей (ч. 1 ст. 249 ГК Украины) и другие нормы закона (например, ч. 2 ст. 1008 ГК Украины).

Безотзывная доверенность выдается на определенное время, то есть она имеет исключительно срочный характер. Это в определенной степени обеспечивает интересы доверителя, поскольку отсутствие у него права отозвать доверенность ограничивается временем [4].

Главное научно-экспертное управление в выводе от 26.04.2016 года отметило, что предложение о введении «безотзывных доверенностей» (дополнение ГК статьей 2461) является сомнительным, поскольку такая доверенность существенно ограничивает права лица, который ее выдает (доверителя). Тем более, что в самой статье, по сути, речь идет не о безотзывной доверенности, а о доверенности с ограниченной возможностью отозвать ее доверителем, который может это сделать только в случае злоупотребления представителем своими полномочиями.

По нашему мнению, безотзывная доверенность не ограничивает права лица, которое ее выдало, поскольку безотзывная доверенность направлена на выполнение уже существующего и согласованного обязательства между сторонами. Такая форма доверенности направлена на устранение злоупотреблений именно со стороны доверителя, как лица, имеющего определенные обязанности перед другой стороной.

Комитет Верховной Рады Украины по вопросам правовой политики и правосудия в выводе о соответствии законопроекта положениям Конституции Украины от 06.09.2016 года также не поддержал включение в Гражданский

кодекс Украины новой статьи 2461. Комитет обосновал свою позицию тем, что Гражданский кодекс содержит общие положения по регулированию вопросов представительства по доверенности. Кроме того, Гражданский кодекс Украины предоставляет право законом устанавливать право лица выдавать безотзывные доверенности (часть четвертая статьи 249), а положение указанной статьи регулирует именно вопрос выдачи лицом безотзывной доверенности по корпоративным правам, поэтому уместно, чтобы эти положения были предусмотрены в специальных законодательных актах об акционерных и хозяйственных обществах (законы Украины «Об акционерном обществе» и «О хозяйственных обществах»).

Главное юридическое управление в замечаниях к законопроекту от 17.03.2017 года отметило, что статья 249 Гражданского кодекса Украины, в которой говорится об отмене доверенности, дополнена нормой, содержание которой касается выдачи доверенности, следовательно, это не соответствует названию статьи Кодекса. Кроме того, Главное юридическое управление также обратило внимание, что статьей 51-2 Закона Украины «О хозяйственных обществах» (в редакции проекта) предусмотрено, что «безотзывная доверенность прекращается в случае прекращения обязательства, для выполнения или обеспечения исполнения которого она выдана». В связи с этим управление отметило, что, принимая во внимание нормы Гражданского кодекса Украины (ст. 248), речь может идти о прекращении представительства безотзывной доверенности с внесением соответствующих изменений в проект закона и в кодекс. Это же замечание касается и статьи 26-2 Закона Украины «Об акционерных обществах».

Представляется целесообразным отметить, что вышеприведенные замечания были частично учтены авторами законопроекта «О внесении изменений в некоторые законодательные акты Украины относительно корпоративных договоров». Так, текст законопроекта от 19.04.2016 года содержал положения о дополнении Гражданского кодекса статьей 2461 следующего содержания: «Статья 2461. Безотзывная доверенность с корпоративных прав. С целью выполнения обеспечения выполнения



обязательств акционеров (участников), возникающих из прав на акции (доли) и прав по акциям (долям), такой акционер (участник), которого представляют, может указать в доверенности, выданной представителю, о том, что эта доверенность не может быть отменена до окончания срока доверенности или может быть отменена только в случаях, предусмотренных в доверенности (безотзывная доверенность), или после прекращения обязательства, для выполнения или обеспечения исполнения которого она выдана».

Однако в дальнейшем текст статьи был сужен до следующей редакции: «Безотзывная доверенность по корпоративным правам выдается в соответствии с законом, регулирующим деятельность соответствующих хозяйственных обществ». А детальное регулирование было осуществлено путем внесения изменений в специальные законы.

Некоторые исследователи видят во введении безотзывных доверенностей существенные риски. Например, захват управления в дочерних обществах на основании безотзывных доверенностей, выданных руководителем холдинговой компании, устранение владельцев холдинговой компании от управления дочерними структурами [3].

В аналитической литературе акцентируется внимание на том, что недобросовестное использование механизма безотзывных доверенностей создает риски захвата управления в дочерних компаниях на основании безотзывных доверенностей, будет крайне трудно отменить даже после отстранения руководителя, выдавшего такую доверенность. В настоящее время право директора выдавать доверенности в основном не ограничивается уставом или другими корпоративными документами общества [3].

В научных исследованиях предлагается внести в устав прямое предостережение о невозможности выдачи директором безотзывной доверенности и / или заключения корпоративного договора без предварительного согласования этих действий решением общего собрания участников общества. Также ограничения директора на выдачу безотзывных доверенностей и на заключение корпоративных договоров рекомендуется отразить в общедоступных сведениях Единого государственного реестра [3].

Несмотря на вышеуказанные позиции, хотелось бы отметить, что институт безотзывной доверенности по корпоративным правам введен, прежде всего, для эффективной реализации договоренности о голосовании определенным образом, некоторых механизмов решения безвыходных ситуаций, а также обязанности отчуждения доли в рамках процедуры реализации права первого отказа и права обязать продать. Безотзывная доверенность по корпоративным правам позволяет участнику, в пользу которого должны быть отчуждены доли, осуществить от имени другого участника доверителя все действия, необходимые для такого отчуждения [5].

Кроме голосования на собрании, безотзывную доверенность используют для обеспечения исполнения обязанности купить или продать долю, например, по усмотрению. Вместо того чтобы обязывать контрагента заключить договор или признавать договор заключенным в суде, расчетливая сторона корпоративного договора, заранее получив от контрагента безотзывную доверенность, может подписать договор от имени контрагента по доверенности [6].

Представляется, что безотзывная доверенность для реализации прав по корпоративному договору – полезный инструмент, который в целом обеспечивает выполнимость прав участников компании, и, следовательно, предоставляет бизнесу больше эффективных инструментов для урегулирования их отношений. В то же время при выдаче такой доверенности следует предусматривать и возможные злоупотребления со стороны недобросовестного представителя, который может отказываться согласовать отмены доверенности после наступления объективно достаточных для этого оснований. Уменьшить такой риск можно, предусмотрев в корпоративном договоре случаи, когда без согласования прекращения безотзывной доверенности (после наступления соответствующих оснований) сторона-представитель не сможет реализовывать свои права и интересы. Итак, сторона, в интересах которой была выдана безотзывная доверенность, будет сама заинтересована прекратить представительство (после наступления соответствующих оснований) [6].

Проанализировав законодательное введение института безотзывных доверенностей в корпоративную сферу, можно сделать следующие выводы:

1. Принятыми законами «О внесении изменений в некоторые законодательные акты Украины относительно корпоративных договоров» и «Об обществах с ограниченной и дополнительной ответственностью» были введены безотзывные доверенности в корпоративную сферу.

2. Безотзывная доверенность выдается с целью обеспечения выполнения обязательств участников как сторон корпоративного договора, предметом которых являются права на долю в уставном капитале или полномочия участников.

3. Целью выдачи безотзывной доверенности, в первую очередь, является защита прав и интересов представителя, в связи с чем представитель по безотзывной доверенности действует не в интересах доверителя, а в своих собственных интересах или в интересах третьего лица.

4. Для безотзывной доверенности по корпоративным правам не характерен признак фидуциарности.

5. Безотзывная доверенность не может быть отменена в любое время по инициативе представляемого лица, как любая другая доверенность.

6. Безотзывную доверенность целесообразно характеризовать как способ обеспечения исполнения обязательств по корпоративному договору.

Список использованной литературы:

1. Е.А. Крістева Безвідкличні довіреності у правовій системі України // Актуальні питання сьогодення. 2018. Том 1. С. 12–15.

2. А.К. Серая Теоретичні та практичні питання класифікації довіреностей. Право і суспільство. 2018. № 1. С. 95–101.

3. Аналітика КМР.ua. Істотні ризики для господарської діяльності у зв'язку з ухваленням закону про корпоративні договори та закону про товариства з обмеженою та додатковою відповідальністю. URL: <http://kmp.ua/uk/analytics/infoletters/key-risks-to-commercial-activity-connected-with-the-law-on-corporate-agreements/>.



4. Науково-правовий висновок щодо порядку застосування окремих норм представництва за Цивільним кодексом України. МЕН. 2007. URL: http://yurradnik.com.ua/vis_exp/%D0%BD%D0%B0%D1%83%D0%BA%D0%BE%D0%B2%D0%BE%D0%BF%D1%80%D0%B0%D0%B2%D0%BE%D0%B2%D0%B8%D0%B9-%D0%B2%D0%B8%D1%81%D0%BD%D0%BE%D0%B2%D0%BE%D0%BA-%D1%89%D0%BE%D0%B4%D0%BE%D0%BF%D0%BE%D1%80%D1%8F%D0%B4.

5. Д. Симбірков Запровадження корпоративних договорів – які зміни для бізнесу? URL: <http://yur-gazeta.com/publications/practice/korporativne-pravo-ma/zaprovadzhennya-korporativnih-dogovoriv--yaki-zmini-dlya-biznesu.html>.

6. Ігонін В., Шматов А. Імпорто-заміщення корпоративних договорів. 2018. № 10. URL: http://uz.ligazakon.ua/magazine_article/EA011353.

7. Бесєдін Р.О. Безвідклична довіреність в цивільному праві: автореферат. Москва, 2014. С. 1–28.

ИНФОРМАЦИЯ ОБ АВТОРЕ

Чайковская Анастасия Владимировна – аспирант отдела проблем гражданского, трудового и предпринимательского права Института государства и права им. В.М. Корецкого Национальной академии наук Украины

INFORMATION ABOUT THE AUTHOR

Chaykovskaya Anastasiya Vladimirovna – Postgraduate Student at the Department of Problems of Civil, Labor and Entrepreneurial Law of the Institute of State and Law of V. Koretsky of the National Academy of Sciences of Ukraine

anastasia-chaykovska@ukr.net

UDC 349.412.3

GENESIS OF LEGISLATIVE PROVISION OF THE RIGHT TO SHARE PARTIAL LAND OWNED PROPERTY IN UKRAINE

Alena CHIRIK,

Postgraduate at the Department of Land and Agrarian Law of Yaroslav Mudryi National Law University

SUMMARY

Comprehensive study of a particular legal phenomenon is possible only on the basis of its historical preconditions and the pre-normative legal regulation of the relevant social relations. Analyzing the legislative provision of the right to joint ownership of land in Ukraine appears to be necessary in the historical aspect, the relevant legal requirements regulating this right, which has a rich history.

Key words: genesis, land, joint property law, legislation.

ГЕНЕЗИС ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА ПРО ПРАВО ОБЩЕЙ ДОЛЕВОЙ СОБСТВЕННОСТИ НА ЗЕМЕЛЬНЫЙ УЧАСТОК В УКРАИНЕ

Алёна ЧИРИК,

аспирант кафедры земельного и аграрного права Национального юридического университета имени Ярослава Мудрого

АННОТАЦИЯ

Всестороннее исследование конкретного правового явления возможно лишь на основе его исторических предпосылок и предыдущего нормативно-правового регулирования соответствующих общественных отношений. Анализируя законодательное обеспечение права общей собственности на землю в Украине, представляются необходимыми в историческом аспекте соответствующие правовые предписания, которые регламентировали это право, имеющее богатую историю.

Ключевые слова: генезис, земельный участок, право общей собственности, законодательство.

Comprehensive study of a particular legal phenomenon is possible only on the basis of its historical preconditions and the pre-normative legal regulation of the relevant social relations. Analyzing the legislative provision of the right to joint ownership of land in Ukraine appears to be necessary in the historical aspect, the relevant legal requirements regulating this right, which has a rich history.

Key words: genesis, land, joint property law, legislation.

As you know, in the twentieth century. the development of relations of property rights in the territory of present-day Ukraine was characterized by the refusal or restriction of private property, which is a form of joint ownership. In the Ukraine of the Soviet period, as in other republics of the former USSR, the basic legal form, first of all, of the individual appropriation of material and other benefits was the in-

stitution of not private but personal property of citizens.

After the October Revolution of 1917 under Soviet rule and with the spread of the regime of socialist ownership of the tools and means of production, the violent destruction of relations of capitalist private property, including land, took place. Personal property of citizens provided for an individual form of assignment of the results of their work only in order to meet their personal needs. Relations of property, including personal, were settled in the Soviet period by civil law. At that time, in all the Union republics, the legislation allowed to have in private only household items, personal consumption, comfort and auxiliary household, housing and labor savings. Thus, the Civil Code of the Ukrainian SSR in 1922 severely restricted the scope of property rights. In particular, the land