

ПРОБЛЕМЫ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА ЗА РУБЕЖОМ

КОДЕКС КОРПОРАТИВНОГО УПРАВЛЕНИЯ АВСТРИИ

О.А. Василенко

Кафедра земельного и экологического права
Российский университет дружбы народов
ул. Миклухо-Макля, 6, Москва, Россия, 117198

В статье излагается основная информация, касающаяся Кодекса корпоративного управления Австрии. Автор определяет основные исторические этапы создания Кодекса корпоративного управления Австрии, описывает его структуры, определяет основные цели кодекса, приводит классификации норм, содержащихся в кодексе, а также описывает применение кодекса на современном этапе развития корпоративного управления в Австрии.

Ключевые слова: Австрия, корпоративное право, корпоративное управление, кодекс корпоративного управления.

История создания.

В 1997 г. косвенно усиливается регулирование управления и контроля в компаниях в связи с принятием поправок к закону, регулиющему отношения между несостоятельным должником и кредитором (*Insolvenzrechtsänderungsgesetz*), который является аналогом Закона о контроле и прозрачности в подразделениях компании в Германии. Многие положения этих поправок относились именно к вопросам корпоративного управления [3. С. 1].

26–27 мая 1999 г. Советом Организации экономического сотрудничества и развития (ОЭСР) принимаются Принципы корпоративного управления (OECD Principles of Corporate Governance) [2], которые были восприняты мировым сообществом как основополагающий международно-правовой документ в области корпоративного управления. Принципы содержат основные положения, которые государства — члены ОЭСР считают необходимыми для надлежащей практики корпоративного управления. Упор в документе сделан на то, что структура корпоративного управления должна обеспечивать стратегическое управление компанией, эффективный контроль за деятельностью администрации со стороны совета директоров, а также подотчетность совета директоров акционерам [1. С. 477].

В 2000 г. при участии Берлинской инициативной группы на основе акционерного закона 1965 г. в Германии принимается Кодекс корпоративного управления. В этот момент в Австрии Кодекса корпоративного управления еще не существовало.

Инициатива Европейской Комиссии и государственной комиссии в Германии ускорили появление австрийского Кодекса корпоративного управления.

Первые проекты Кодекса корпоративного управления Австрии (ККУ Австрии) разрабатывались независимо двумя организациями: Институтом австрийских бухгалтеров-ревизоров (Institut Österreichischer Wirtschaftsprüfer, IWP) (1) и Австрийской ассоциацией финансового анализа и управления активами (Österreichische Vereinigung für Finanzanalyse und Asset Management, ÖVFA) (2). Первый проект IWP, разработанный в 2000 г., по мнению второй организации, был недостаточно ориентирован на регулирование отношений на денежном рынке, ÖVFA разработало свой собственный проект кодекса.

Обе группы продолжали работать над проектами совместно, и 21 ноября 2001 г. был презентован Кодекс корпоративного управления Австрии (Österreichischen Corporate Governance Kodex, ÖCG-Kodex). В дальнейшем была создана еще одна рабочая группа, Австрийская рабочая группа по корпоративному управлению (Österreichischer Arbeitskreis für Corporate Governance) (3), в которую входили представители IWP, ÖVFA, эмитентов, инвесторов, Венской Биржи, научных кругов. Почти через год, 1 октября 2002 г., ККУ Австрии был официально опубликован (4).

Как указано в преамбуле ККУ Австрии, кодекс должен ежедневно обновляться, адаптируясь под изменяющиеся и развивающиеся отношения, которые он призван регулировать. Так, ККУ Австрии был обновлен 22 февраля 2005 г. в связи с изменениями законодательства о компаниях и рекомендациями Европейской Комиссии. ККУ Австрии претерпел обновления также в январе 2006 г., мае и июне 2007 — январе 2009 г.

Цели.

Преамбула ККУ Австрии говорит о том, что кодекс ставит своей целью установление системы управления и контроля компаниями и группами, которая ответственна за создание устойчивой и долгосрочной ценности. Эта цель служит потребностям всех сторон, благополучие которых зависит от успеха предприятия. Таким образом, цели ККУ Австрии и современное понимание целей корпоративного управления в целом совпадают.

Для более детального определения целей ККУ Австрии, не углубляясь в определение самого понятия «корпоративное управление», следует заметить, что австрийские исследователи условно выделяют два вида корпоративного управления.

Внешнее корпоративное управление, которое подразумевает под собой контроль над корпорацией при помощи внешних механизмов контроля. Такими механизмами являются фондовые рынки, на которых осуществляется деятельность корпорации, а также реализуется влияние акционеров на корпорацию. Главными аспектами внешнего корпоративного управления являются механизмы, которые позволяют обеспечить открытость, прозрачность схемы управления компанией со стороны менеджмента с целью удовлетворения интересов акционеров.

Внутреннее корпоративное управление, которое представляет собой структуру органов и процедуру принятия решений в компании. Важнейшими элементами внутреннего корпоративного управления в компании являются органы

юридического лица: правление, наблюдательный совет и общее собрание, а также их взаимодействие. Таким образом, механизмы контроля применительно к внутреннему корпоративному управлению сводятся к правовому регулированию деятельности органов управления компании [5. С. 2].

На основе этих двух видов проявления корпоративного управления можно дифференцировать и цели, которые стоят перед корпоративным управлением в целом и Кодексом корпоративного управления в частности.

Цели, ориентированные на денежный рынок (kapitalmarktrechtliche Ziele), относящиеся к внешней стороне корпоративного управления, включают в себя усиление индивидуальных интересов инвесторов и способность денежного рынка обеспечить доверие инвесторов и эмитентов, конкуренцию и саморегулирование, защиту эмитентов и других участников рыночных отношений.

Цели, ориентированные на компанию (gesellschaftrechtliche Ziele), относящиеся к внутренней стороне корпоративного управления. Здесь имеются в виду цели ответственного управления и контроля за деятельностью компании, направленные на постоянное и долгосрочное увеличение ее стоимости. Цель достигается путем повышения доверия акционеров, развития взаимодействия между наблюдательным советом, правлением и акционерами в компании, а также другими лицами, «благополучие которых зависит от успеха предприятия», т.е. другими сторонами корпоративных отношений, которые заинтересованы в финансовых и иных результатах деятельности компании (stakeholders) [5. С. 35].

Структура.

Кратко говоря о структуре ККУ Австрии, следует отметить, что кодекс состоит из шести разделов, пронумерованных римскими цифрами, и двух приложений.

Помимо Преамбулы (раздел I), основная часть кодекса состоит из пяти разделов, четыре из которых (со второго по пятый) относятся к трем основным органам управления общества: собранию акционеров, наблюдательному совету и правлению. Раздел II регулирует вопросы взаимоотношения акционера и акционерного общества, освещает вопросы равных прав акционеров, деятельности общего собрания и защиты прав акционеров при поглощениях компании. Следующие три раздела посвящены правлению (раздел IV), наблюдательному совету (раздел V) и взаимодействию этих двух органов между собой (раздел III). Последний раздел (раздел VI) посвящен раскрытию информации в обществе и контролю за деятельностью компании.

ККУ Австрии содержит также приложения. Первое приложение содержит основные принципы независимости членов наблюдательного совета. Во втором приложении кратко излагается описание основных положений акционерного права и права, регулирующего отношения на денежном рынке.

Нормы.

ККУ Австрии выделяет три категории норм, различающихся по юридической силе, обозначая эти категории английскими терминами. Данная классификация приведена в преамбуле кодекса.

Legal requirement (Законодательное требование), или *L-правила (5)*, — императивная норма, содержащаяся в законе. Поскольку большинство правовых предписаний касаются только обществ, акции которых котируются на бирже, для всех остальных обществ данные правила будут относиться ко второй категории. Обязательные правовые предписания устанавливаются кодексом с целью лучшего понимания его содержания, а также с целью соответствия по смыслу его терминологии закону. Естественно, никаких изменений в толковании данных правовых предписаний не допускается.

Comply or Explain (Соблюдай или объясни), или *C-правила*, — правило рекомендуется к соблюдению, однако отступление от правила возможно. В этом случае компания должна мотивированно объяснить, почему она отказывается принять на себя обязанности по соблюдению данного правила. Правила *Comply or Explain* являются практическим применением одноименного принципа, который будет рассмотрен в настоящей статье чуть позже.

Recommendation (Рекомендации), или *R-правила*, — правило, имеющее рекомендательный характер. Несоблюдение этого правила не обязывает компанию обосновывать причину такого несоблюдения.

По количеству норм Кодекса корпоративного управления Австрии, принадлежащих к той или иной категории, однозначно доминируют нормы первой группы, которых почти в два раза больше, чем норм второй группы. Норм третьей группы почти в два раза меньше, чем норм второй группы.

Помимо официальной классификации норм стоит выделить также и неофициальные классификации, содержащиеся в доктрине. По одной из них нормы Кодекса корпоративного управления можно разделить по трем принципам.

По юридической силе нормы делятся на *L-правила*, *C-правила* и *R-правила*.

По классическим структурным элементам корпоративного управления нормы можно разделить на регулирующие деятельность правления и наблюдательного совета, устанавливающие права акционеров и заинтересованных лиц, относящиеся к раскрытию обществом информации и контролю за деятельностью компании.

По отраслям и областям права выделяют нормы акционерного права, предпринимательского права, трудового права, нормы законодательства, регулирующего рынок ценных бумаг, а также нормы законодательства о слияниях и поглощениях [5. С. 37].

Применение.

Несмотря на то что с появлением Кодекса корпоративного управления и с учетом его регулярного обновления в Австрии был создан хороший базис для развития корпоративного управления, одного лишь кодекса оказалось недостаточно. Как показали последние исследования, возможности для улучшения качества корпоративного управления в Австрии еще существуют.

Независимое рейтинговое и исследовательское агентство *Governance Metrics International (6)* в своем отчете по рейтингу за сентябрь 2007 г. [4], в котором сравнивались 4000 компаний в 50-ти странах, поставило Австрию только на 19-е место из 50-ти. Для сравнения, Германия стояла в указанном отчете на 10-м месте.

Согласно данным Палаты работников и служащих Вены (7), лишь 60% акционерных обществ, акции которых котируются на бирже, придерживаются норм Кодекса корпоративного управления. Даже компании, акции которых котируются на бирже, придерживаются только 85% положений Кодекса, несмотря на то что правила биржи обязывают компании к этому [6. С. 15]. Это показывает один из недостатков австрийского пути развития корпоративного управления: обязательность применения кодекса путем установления правил доступа к бирже менее действенна, чем законодательное предписание §161 немецкого Закона об акционерных обществах, в соответствии с которым правление и наблюдательный совет обществ, акции которых котируются на бирже, ежегодно публикуют рекомендации Правительственной комиссии по Кодексу корпоративного управления Германии и информацию о том, были ли применены эти рекомендации. При этом такие сведения становятся доступными для акционеров.

В настоящее время подобное правило в Кодексе корпоративного управления Австрии относится к категории С-правил.

Часто предприятия включают во внутрикорпоративные кодексы корпоративного управления стандартный набор норм и правил и этим ограничиваются.

Для Австрии характерно, что компании часто не соблюдают некоторые правила кодекса, даже если они объявляют о применении для себя его норм. По данным того же отчета Палаты работников и служащих Вены среди компаний, принявших к применению ККУ Австрии, было допущено 258 отступлений от правил. Только среди 10 компаний было максимум одно отступление от правил.

Обязательность.

В первую очередь Кодекс корпоративного управления был создан для компаний, акции которых котируются на бирже. В Преамбуле кодекса закреплено положение, в соответствии с которым все компании, акции которых котируются на бирже в сегменте Prime market (8), должны публично объявить о согласии с нормами, закрепленными в кодексе. При этом соблюдение этих норм контролируется на регулярной и безвозмездной основе внешней организацией. Такой организацией является Австрийская группа по корпоративному управлению. Группа публикует опросный лист (9), заполнение которого является добровольным. Информация, указанная в опросном листе, может быть опубликована и на ее основе инвесторы могут получить впечатление о состоянии корпоративного управления в компании.

Тем не менее только две трети компаний, объявивших о применении Кодекса корпоративного управления, отказались от такого внешнего контроля. В таком случае инвесторам и другим заинтересованным лицам остается только доверять отчетам менеджмента компании [6. С. 22].

Между тем, по общему правилу, ККУ Австрии носит рекомендательный характер. Согласно Преамбуле компании самостоятельно и добровольно принимают на себя обязательство следовать положениям кодекса.

Дальнейшее развитие корпоративного управления в австрийских компаниях будет основываться на принципе *Comply or Explain* (Соблюдай или объясни).

Суть этого принципа в том, что если компания отклоняется от каких-либо норм Кодекса корпоративного управления, то она должна заявить о причинах такого отклонения. В настоящее время данный принцип приобретает все большее и большее значение. Начиная с августа 2004 г. Свод правил Prime Market Венской биржи [7. С. 11] содержит условие о том, что участники должны заявлять о применении или неприменении положений Кодекса корпоративного управления. Пункт 60 Кодекса корпоративного управления Австрии содержит положение, которое предусматривает, что принятое на себя обязательство следовать положениям кодекса должно быть включено в годовой отчет общества и опубликовано на сайте компании в сети Интернет. Каждый год компания должна публиковать отчет о соответствии Кодексу деятельности компании, включая объяснения, почему те или иные положения Кодекса не применяются. Каждый акционер при этом имеет право запросить информацию о таких объяснениях на общем годовом собрании акционеров. На правление возлагается обязанность по такой отчетности о применении Кодекса и соответствии деятельности компании его положениям. За соблюдение отдельных положений Кодекса, а также объяснения о неприменении его положений ответственны те органы общества, к которым адресуется то или иное правило Кодекса.

Целью все большего применения на практике принципа *Comply or Explain* является не только обеспечение полной прозрачности компании, но также побуждение компаний к применению всех элементов корпоративного управления Кодекса корпоративного управления: позитивно или негативно.

Таким образом, благодаря действию этого принципа Кодекс корпоративного управления распространяет свое действие даже на те компании, которые фактически отказываются от применения установленных им правил.

В этой связи Ричард Шенц (Dr. Richard Schenz), председатель Австрийской группы по корпоративному управлению, подчеркивает в предисловии к Кодексу корпоративного управления Австрии, что компания будет считаться действующей в соответствии с Кодексом корпоративного управления надлежащим образом даже в случае, если она соблюдает не все правила, однако при этом мотивированно объясняет причины такого несоблюдения.

ПРИМЕЧАНИЯ

- (1) Сайт организации находится по адресу: <http://www.iwp.or.at>
- (2) Сайт организации находится по адресу: <http://www.oevfa.at>
- (3) Сайт организации находится по адресу: <http://www.corporate-governance.at>
- (4) Последнюю редакцию Кодекса корпоративного управления, а также изменения и официальные толкования к нему можно скачать на сайте: <http://www.corporate-governance.at>
- (5) L-, C-, R-правила — по первой букве английского наименования категории правил. В немецкоязычной юридической литературе используются термины L-Regeln, C-Regeln и R-Regeln.
- (6) Governance Metrics International (GMI) является независимым рейтинговым и исследовательским агентством, специализирующимся на вопросах корпоративного управления. Агентство проводит исследования и публикует отчеты по состоянию корпоративного управления в различных компаниях. Компании сравниваются по методике, учитывающей основные категории: ответственность совета директоров, раскрытие ин-

формации и внутренний контроль, права акционеров, вознаграждение топ-менеджерам, корпоративное поведение и др. Такие отчеты интересны самому широкому кругу лиц, включая корпорации, юридические и аудиторские компании, центральные банки, регулирующие агентства и др. Более подробную информацию можно найти на сайте агентства: www.gmiratings.com

- (7) Сайт организации находится по адресу: <http://wien.arbeiterkammer.at>
- (8) Prime Market — сегмент на Венской бирже, на котором обращаются акции, допущенные к регулированному обороту и соответствующие специальным дополнительным требованиям (определение, данное в финансовом словаре на сайте австрийской группы компаний Andritz по адресу: http://www.andritz.com/de/ANONIDZ5C04438A6D77F0FA/investors-boersen_abc)
- (9) Последнюю редакцию опросного листа можно найти по адресу: <http://www.wienerborse.at/corporate/pdf/CG%20LAYOUT%20FRAGEBOGEN%20Juni%202007fin.pdf>

ЛИТЕРАТУРА

- [1] *Долинская В.В.* Акционерное право: основные положения и тенденции. Монография. — М.: Волтерс Клувер, 2006.
- [2] Принципы корпоративного управления ОЭСР. URL: <http://www.corp-gov.ru/projects/principles-ru.pdf>
- [3] *Dr. Herbert Schmalhardt.* Public Corporate Governance in Esterreich — Wer führt die Diskussion? URL: <http://www.lrh-v.at/down/Artikel%20PCG.pdf>
- [4] Governance Metrics International, GMI Country Rankings, September 2007. URL: [http://www.gmiratings.com/\(tkhezuuknvxarf55whx1cg45\)/Release92507.pdf](http://www.gmiratings.com/(tkhezuuknvxarf55whx1cg45)/Release92507.pdf)
- [5] Hausmaninger/Kletter/Burger, Corporate Governance. — Wien: Manzsche Verlags- und Universitätsbuchhanglung, 2003.
- [6] Kammer für Arbeiter und Angestellte für Wien: '5 Jahre Corporate Governance Kodex, Die praktische Anwendung des Kodex an der Wiener Börse 2007', August 2007. URL: http://www.arbeiterkammer.at/pictures/d58/Corporate_Governance_Studie_2007.pdf
- [7] Regelwerk prime market, Wiener Börse AG, 15.08.2007. URL: http://www.wienerborse.at/static/cms/sites/wbag/media/de/pdf/marketplace_products/regelwerk_primemarket.pdf

AUSTRIAN CODE OF CORPORATE GOVERNANCE

O.A. Vasilenko

The Department of Ecology Law
Peoples' Friendship University of Russia
6, Miklukho-Maklaya st., Moscow, Russia, 117198

Main information about Austrian Code of Corporate Governance is set forth briefly in the article. Author identifies principal historical steps of Austrian Code of Corporate Governance creation, describes briefly its structure, defines main purposes of the Code, classifies Code's regulations and describes application of the Code on the present-day stage of Austrian corporate governance development.

Key words: Austria, corporate law, corporate governance, corporate governance code.