

ЭКОНОМИКА

В.И. Кожушко

Организационно-правовые основы аутсорсинга

Осуществление мероприятий по аутсорсингу основывается на положениях Гражданского кодекса Российской Федерации [1], в котором предусмотрено, что хозяйственные общества могут быть учредителями (участниками) других хозяйственных обществ. Выделение подразделений организации в относительно самостоятельные структуры, как показывает опыт, целесообразно в организационно-правовой форме хозяйственного общества.

В дальнейшем изложении организация, осуществляющая аутсорсинг, будет называться материнской (головной) фирмой, а хозяйственные общества, создаваемые путем выделения отдельных подразделений в автономные структуры – дочерними фирмами. Хозяйственными обществами признаются коммерческие организации с разделенным на доли учредителей (участников) уставным капиталом. При этом имущество, созданное за счет вкладов учредителей (участников), а также произведенное или приобретенное хозяйственным обществом в процессе его деятельности, принадлежит ему на правах собственности.

Хозяйственные общества создаются в форме акционерного общества, общества с ограниченной ответственностью или с дополнительной ответственностью. Действующим законодательством предусмотрено, что оно может быть создано одним лицом (физическим или юридическим), которое становится его единственным участником. Это положение дает право ор-

ганизациям учреждать хозяйственные общества, фактически управлять их деятельностью.

Вкладом в уставный капитал хозяйственного общества могут быть деньги, оборудование, строительные машины, механизмы, другие вещи или имущественные права либо иные права, имеющие денежную оценку. Денежная оценка вклада участника хозяйственного общества производится по соглашению между учредителями (участниками) общества и в отдельных случаях подлежит независимой экспертной оценке.

Право материнской (головной) фирмы, являющийся учредителем нового хозяйственного общества, осуществлять стратегическое руководство его деятельностью устанавливается в учредительных документах. В законодательстве в качестве обязательных прав учредителей установлены права:

- участвовать в управлении делами общества;
- получать информацию о деятельности общества, знакомиться с его бухгалтерскими книгами и иной документацией в порядке, установленном учредительными документами;
- принимать участие в распределении прибыли;
- в случае ликвидации общества получать часть имущества, оставшегося после расчетов с кредиторами, или его стоимость.

В ходе аутсорсинга целесообразно использовать следующие организационно-правовые формы хозяйственных обществ: общество с ограниченной ответственностью, акционерное общество.

Обществом с ограниченной ответственностью признается учрежденное одним или несколькими лицами (юридическими и физическими) общество, уставный капитал которого разделен на доли. Размер долей учредителей устанавливается в учредительных документах. Участники общества с ограниченной ответственностью не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости внесенных ими вкладов. При выделении

подразделений организации в общество с ограниченной ответственностью целесообразно включить основных менеджеров в число его участников, выделив для них долю в уставном капитале в пределах 10–15%. В любом случае доля материнской фирмы в уставном капитале не должна быть менее 80%, что обеспечивает основному учредителю полный контроль за деятельностью новой структуры.

Уставный капитал общества с ограниченной ответственностью составляется из стоимости вкладов его участников. Уставный капитал определяет минимальный размер имущества общества, гарантирующий интересы его кредиторов. Размер уставного капитала общества не может быть менее установленной законом суммы.

Высшим органом управления общества с ограниченной ответственностью является общее собрание его участников. Для текущего руководства деятельностью общества создается исполнительный орган (дирекция), подотчетный общему собранию участников. К исключительной компетенции общего собрания участников общества относятся:

- изменение устава общества, изменение размера его уставного капитала;
- образование исполнительных органов общества и досрочное прекращение их полномочий;
- утверждение годовых отчетов и бухгалтерских балансов общества и распределение его прибылей и убытков;
- решение о реорганизации и ликвидации общества;
- избрание ревизионной комиссии (ревизора) общества.

Учитывая, что на общем собрании голоса распределяются пропорционально долям участников в уставном капитале, материнская фирма всегда имеет возможность проводить те решения, которые отвечают ее бизнес-стратегии.

Следует обратить внимание на положение Гражданского кодекса РФ о том, что участник общества с ограниченной ответственностью вправе продать или иным образом уступить

свою долю в уставном капитале третьим лицам, если иное не предусмотрено уставом общества. Практика показывает, что в уставе целесообразно ограничить эту возможность, так как в противном случае у этих так называемых третьих лиц может возникнуть стремление сконцентрировать в своих руках более 50% .

Преимущественным правом покупки доли или ее части участника пользуются участники общества. В случае если участники общества не воспользуются своим правом в течение одного месяца со дня извещения, доля участника может быть отчуждена третьему лицу. Если по какой-либо причине отчуждение доли третьим лицам невозможно, а другие участники общества от ее покупки отказываются, общество обязано выплатить участнику ее действительную стоимость либо выдать ему в натуре имущество, соответствующее такой стоимости.

Общество с ограниченной ответственностью имеет право по решению общего собрания его участников преобразоваться в акционерное общество. Акционерным обществом признается хозяйственное общество, уставный капитал которого разделен на определенное число акций; участники акционерного общества (акционеры) не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, только в пределах стоимости принадлежащих акций.

Акционерное общество, участники которого могут отчуждать принадлежащие им акции без согласия других акционеров, признается открытым обществом (ОАО). Оно вправе проводить открытую подписку на эмитируемые им акции и их свободную продажу. При этом руководству ОАО постоянно следует учитывать опасность утраты контрольного или блокирующего пакета акций и потери в этой ситуации возможности управлять производственной деятельностью с учетом интересов материнской фирмы.

В этой связи при проведении аутсорсинга предпочтительнее создавать дочерние фирмы в организационно-правовой

форме закрытого акционерного общества (ЗАО), акции которого распределяются только среди его учредителей или иного заранее определенного круга лиц. Такое общество не вправе проводить открытую подписку на выпускаемые им акции либо иным образом предлагать их для приобретения неограниченному кругу лиц. Акционеры ЗАО имеют преимущественное право приобретения акций, продаваемых другими акционерами этого общества.

Число участников ЗАО не должно превышать числа, установленного законом об акционерных обществах [2]. В противном случае ЗАО в течение одного года должно быть преобразовано в ОАО. Акционерное общество, независимо от его типа (закрытое или открытое), может быть создано одним лицом или состоять из одного лица в случае приобретения одним акционером всех акций общества.

Уставный капитал акционерного общества составляется из номинальной стоимости акций общества, приобретенных акционерами. Он определяет минимальный размер имущества общества, гарантирующего интересы кредиторов. После полной оплаты уставного капитала акционерное общество имеет право увеличить его путем увеличения номинальной стоимости акций либо путем выпуска дополнительных акций. Также общество вправе по решению общего собрания уменьшить уставный капитал за счет уменьшения номинальной стоимости акций путем покупки части акций в целях сокращения их общего количества.

В целях привлечения инвестиций для наращивания своего производственного потенциала акционерное общество вправе осуществлять эмиссию облигаций на сумму, не превышающую размер уставного капитала либо величину обеспечения, предоставленного обществу в этих целях третьими лицами, но только после полной оплаты уставного капитала. При отсутствии обеспечения эмиссия облигаций допускается не ранее третьего года существования акционерного общества и

при условии утверждения к этому времени двух годовых балансов общества

Хозяйственное общество признается дочерним, если другое (основное, материнское) хозяйственное общество в результате преобладающего участия в его уставном капитале либо в соответствии с заключенным между ними договором имеет возможность определять решения, принимаемые дочерним обществом. При этом в соответствии с действующим законодательством дочернее общество не отвечает по долгам основного (материнского) общества.

Основное общество, которое имеет право давать дочернему обществу обязательные для него указания, отвечает солидарно с дочерним обществом по сделкам, заключенным этим дочерним обществом во исполнение таких указаний. В случае банкротства дочернего общества по вине основного (материнского) общества последнее несет субсидиарную ответственность по его долгам. Участники (акционеры) дочернего общества в соответствии с действующим законодательством имеют право требовать возмещения основным (материнским) обществом убытков, причиненных по его вине дочернему обществу.

При проведении мероприятий по аутсорсингу на базе выделяемого подразделения может создаваться зависимое хозяйственное общество. В уставном капитале зависимого общества основное (материнское) общество должно иметь более двадцати процентов голосующих акций.

Российским законодательством допускается также выделение в рамках аутсорсинга отдельных подразделений организации в самостоятельные Юридические лица в организационно-правовой форме производственного кооператива. Производственным кооперативом признается добровольное объединение граждан на основе членства для совместной производственной деятельности. Законом (Гражданский кодекс РФ, ст. 107, п. 1) и учредительными документами производс-

твенного кооператива может быть предусмотрено участие в его деятельности юридических лиц. При проведении аутсорсинга таким юридическим лицом может стать основная (материнская) фирма, которая внесет в неделимый фонд кооператива определенное имущество в качестве пая.

Производственный кооператив является коммерческой организацией. Члены производственного кооператива несут по его обязательствам субсидиарную ответственность. Имущество, находящееся в собственности производственного кооператива, делится на паи его членов.

Высшим органом управления кооперативом является общее собрание его членов. По решению общего собрания кооператив может быть реорганизован или ликвидирован. По единогласному решению его членов производственный кооператив может быть преобразован в хозяйственное товарищество или общество. Член кооператива имеет право по своему усмотрению выйти из него. При этом ему выплачивается стоимость пая или выдается имущество, соответствующее его паю, а также осуществляются другие выплаты, предусмотренные уставом кооператива. Вместе с тем следует учитывать, что принятие решения на общем собрании членов производственного кооператива происходит по принципу «один член кооператива – один голос», что существенно усложняет для материнской фирмы управление деятельностью создаваемой структуры.

Российское законодательство предоставляет возможность широкого выбора организационно-правовых форм аутсорсинга в организациях: от производственного кооператива до открытого акционерного общества. Выбор конкретного решения остается за основной (материнской) организацией и зависит от производственной программы и величины уставного капитала выделяемой структуры, численности ее персонала и ряда субъективных факторов. Но при любой схеме аутсорсинга это мероприятие, как правило, создает благоприятные предпосылки для повышения эффективности производства, а следо-

вательно, для успешного управления ростом инвестиционной привлекательности организации.

Список литературы

1. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть 1) от 30.11.1994 г. № 51-ФЗ (ред. от 24.07.2008 г.) [Текст]: СЗ РФ. 1994. № 32. Ст. 3301.

2. Федеральный закон от 26.12.1995 (ред. от 18.07.2009) № 208-ФЗ «Об акционерных обществах» [Текст]. СЗ РФ. 1996. № 1. Ст. 1.