

Якупов Т.В.

Член Экспертного Совета СРО "Национальная ассоциация корпоративных директоров"

Письменное мнение члена совета директоров – заявление или бюллетень?

В целях подготовки к первому заседанию Совета директоров корпоративного года нам, членам Совета директоров, были направлены соответствующие документы. Среди прочих было направлено Письменное мнение. Было сообщено, что это сделано для унификации, поскольку не все члены знают, как правильно оформлять. «Ничего себе! Вот уровень!...» - подумал я, скачивая комплект документов со своего электронного почтового ящика. Ошибся. Письменное мнение подготовил сам. Отправил. А потом был долгий разговор с Председателем Совета директоров... В конечном итоге было принято решение разработать документ, соответствующий требованиям действующего законодательства.

Обладая соответствующим опытом обеспечения деятельности Совета директоров в качестве его секретаря, а позднее – работы в составе Совета директоров в качестве его члена, безусловно, я неоднократно готовил документ, именуемый «письменное мнение».

Опыт опытом, однако, всегда интересно не только делиться опытом, но и изучать опыт своих коллег, поскольку, чем больше ты знаешь, читаешь, изучаешь, тем больше задумываешься, и тут всплывают новые вопросы. Да и изречение Сократа «Я знаю, что ничего не знаю» применимо и в данной сфере. Итак, что же мы все-таки не знаем? Как правильно оформить сей важный документ? Да, именно важный, вроде мелочь, но на мелочах прокалываться – невероятно дорого, особенно в Совете директоров.

Что написано в законе?

Отдельной статьи, именуемой «Письменное мнение», Вы точно не найдете ни в Федеральном законе от 26 декабря 1995 года № 208-ФЗ «Об акционерных обществах» (далее по тексту – ФЗ об АО), ни в Федеральном законе от 08 февраля 1998 года № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» (далее по тексту – ФЗ об ООО).

Упоминание «письменного мнения» в ФЗ об АО имеется в статье 68, посвященной заседанию совета директоров (наблюдательного совета) общества, а точнее ее первой части. Итак, часть 1 статьи 68 гласит: «Заседание совета директоров (наблюдательного совета) общества созывается председателем совета директоров (наблюдательного совета) общества по его собственной инициативе, по требованию члена совета директоров (наблюдательного совета), ревизионной комиссии общества, должностного лица, ответственного за организацию и осуществление внутреннего аудита (руководителя структурного подразделения, ответственного за организацию и осуществление внутреннего аудита), или аудитора общества, исполнительного органа общества, а также иных лиц, определенных уставом общества. Порядок созыва и проведения заседаний совета директоров (наблюдательного совета) общества определяется уставом общества или внутренним документом общества. Уставом или внутренним документом общества может быть предусмотрена возможность учета при определении наличия кворума и результатов голосования **письменного мнения** члена совета директоров (наблюдательного совета) общества, отсутствующего на заседании совета директоров (наблюдательного совета) общества, по вопросам повестки дня, а также возможность принятия решений советом директоров (наблюдательным советом) общества заочным голосованием».

В ФЗ об ООО письменное вообще не упоминается ни в одной из статей, посвященных работе совета директоров (наблюдательного совета) общества. Законодатель предусмотрел, что все вопросы, связанные с порядком образования и деятельности совета директоров (наблюдательного совета) общества, а также с порядком прекращения полномочий членов совета директоров (наблюдательного совета) общества и с компетенцией председателя совета директоров (наблюдательного совета) общества определяются уставом общества (абзац 3 части 2 статьи 32 ФЗ об ООО). Правильно или нет – не предмет моего рассмотрения, диспуты не буду устраивать, будем работать с тем, что есть.

Дополнительно определено в части 5 статьи 32 ФЗ об ООО, что «передача права голоса членом совета директоров (наблюдательного совета) общества, членом коллегиального исполнительного органа общества иным лицам, в том числе другим членам совета директоров (наблюдательного совета) общества, другим членам коллегиального исполнительного органа общества, не допускается».

Все верно: обязательное лично участие в работе совета директоров (наблюдательного совета) общества. По заочной форме проведения, понятно, – голосуем через направление бюллетеня, а по очной – либо присутствие, либо твоя позиция по вопросу повестки.

Понятно, что в бюллетене член совета директоров делает отметку, при личном присутствии на заседании руку поднимает. А вот как отразить позицию по вопросу повестки дня через свое письменное мнение?

Но, все по порядку.

Практика

Если пробороздить просторы Интернета, то можно найти достаточно примеров этого «письменного мнения», правильных и, мягко говоря, не совсем правильных.

Например, на сайте одного из крупных акционерных обществ приведен образец письменного мнения. В частности указано следующее:

«В соответствии с п.1 ст. 68 Федерального закона «Об акционерных обществах» и п.

*—
Положения «О Совете директоров ОАО «...», направляю письменное мнение для его учета при определении кворума и результатов голосования по повестке дня заседания Совета директоров, назначенного на __.__.20__г.*

По вопросу повестки дня заседания: «».

проект решения:

Голосую: «за» -

«против» -

«воздержался» -

(результат голосования указать словами)....»

Другое акционерное общество предлагает членам своего Совета директоров заполнить следующий бланк письменного мнения:

«Заседание Совета директоров – «___» _____ 20__ года по адресу: Начало заседания в __.____ часов.

В связи с тем, что не имею возможности присутствовать на заседании Совета директоров, запланированного на «__» _____ 20__ года по причине

выражаю письменное мнение по вопросам Повестки дня:

1. Вопрос №1. _____

Формулировка решения:

Варианты голосования:	"ЗА"	"ПРОТИВ"	"ВОЗДЕРЖАЛСЯ"
--------------------------	------	----------	---------------

(Оставьте нужный вариант голосования, два ненужных варианта вычеркните. Не забудьте подписать опросный лист (бюллетень). ...).

На практике мои коллеги, к сожалению, не пришли к единому мнению о порядке оформления письменного мнения, в одном случае позиция указывается самим членом совета директоров, в другом – письменное мнение подменяется бюллетенем.

Разрешение вопроса

Для понимания порядка оформления письменного мнения необходимо обратиться к понятию «мнение», кроме того, понять, что же такое «бюллетень».

В соответствии с Толковым словарем русского языка Ожегова¹, под **мнением** понимается «Суждение, выражающее оценку чего-н., отношение к чему-н., взгляд на что-н.», под **бюллетенем** понимается «1. Краткое сообщение о событии, имеющем общественное значение. 2. Название некоторых повременных изданий. 3. Избирательный листок. 4. Больничный листок о временной нетрудоспособности по болезни (разг.)».

Учитывая саму природу выражения мнения и избрания, законодатель четко определил, что **именно письменное мнение можно учитывать при определении** наличия кворума и **результатов голосования** члена совета директоров (наблюдательного совета) общества, отсутствующего на заседании совета директоров (наблюдательного совета) общества, по вопросам повестки дня. Из документа должно явствовать суждение члена совета директоров, выражающее его отношение к решению по конкретному вопросу. Поэтому подмена «письменного мнения» бюллетенем, в том числе, изменение наименования документа с «бюллетень» на письменное мнение», недопустима по причине существа самого бюллетеня как документа, относящегося к выборам.

В качестве еще одного аргумента в пользу своей позиции проведу аналогию с «особым мнением». Помимо выбора варианта голосования член совета директоров вправе отразить свое особое суждение, выражающее его отношение к решению по конкретному вопросу, отличающееся от всех остальных, в графе «Особое мнение» бюллетеня для голосования.

В этом «особое мнение» и «письменное мнение» схожи, и в этом заключается основная суть мнения.

¹ Толковый словарь русского языка: Ок. 100 000 слов, терминов и фразеологических выражений/ С.И. Ожегов; под ред. Проф. Л.И. Скворцова. – 28-е изд., перераб. – М: Мир и Образование, 2015. – 1376 с. – (Новые словари).

В связи с этим, письменные мнения, используемых в обществах для определения результатов голосования, позволяющие выбирать из предложенных вариантов, ошибочны.

Вариант письменного мнения, наиболее точно отвечающего требованиям действующего законодательства и природе именно мнения, следующий:

*«Председателю Совета директоров
АО/ПАО «...»
Местонахождение*

ПИСЬМЕННОЕ МНЕНИЕ
*по вопросам повестки дня заседания
Совета директоров АО/ ПАО «...», назначенного на _____ г.*

В связи с невозможностью присутствия на заседании совета директоров АО/ ПАО «...», назначенном на _____ г. в ___ ч ___ мин, по причине _____¹, а также в соответствии с п.1 ст. 68 Федерального закона «Об акционерных обществах», п.____. Положения о Совете директоров Общества направляю письменное мнение для его учета при определении кворума и результатов голосования по повестке дня заседания Совета директоров, назначенного на _____ г.

По первому вопросу повестки дня заседания _____ голосую «_____»² _____ (формулировка решения).

По второму вопросу повестки дня заседания _____ голосую «_____» _____ (формулировка решения).

В случае внесения дополнительных вопросов, не предусмотренных официальной повесткой дня, голосую «ПРОТИВ» принятия каких-либо решений.

*Член Совета директоров
АО/ ПАО «...»*

Ф.И.О.

¹ указать собственноручно причину отсутствия

² указать собственноручно один из вариантов «ЗА», «ПРОТИВ», «ВОЗДЕРЖАЛСЯ»

Считаю правильным указывать причину своего отсутствия на заседании совета директоров, поскольку совет директоров – не просто говорильня, а орган, осуществляющий общее руководство Обществом, работа в составе которого является тоже работой, да и указание причин отсутствия – проявление уважения к коллегам. Кроме того, Положения о Совете директоров могут предусматривать указание причин отсутствия на заседании.

Подводя итог вышеизложенному, отмечу, что правильно и, главное, грамотно подготовленное письменное мнение позволит избежать обжалования в суде решения совета директоров (наблюдательного совета) общества. Важно помнить, что несоблюдение требований действующего законодательства при принятии решения советом директоров (наблюдательным советом) общества может причинить убытки обществу или акционеру либо может стать причиной иных неблагоприятных последствий. Данное обстоятельство особенно актуально в свете последних судебных решений о привлечении к субсидиарной ответственности.