

Блог **Адвокатское бюро Владимира Садекова**

17.06.2013

Сфера договорной регуляции



Vladimir Sadekov
Advokaadibüroo

Все блоги - Адвокатское
бюро Владимира Садекова

Все блоги dv.ee

Ни для кого не секрет, что успешность любого проекта зависит от руководителя, поскольку кому, как не ему, направлять деятельность предприятия. Если он не является одновременно и собственником этого предприятия, то он, несомненно, должен быть защищён в своих отношениях с предприятием не хуже работников этого предприятия.

Однако согласно закону о трудовом договоре отношения между предприятием и управляющим органом этого предприятия не являются в понимании закона о трудовом договоре - трудовыми отношениями. Соответственно на них не распространяются исходящие из закона о трудовом договоре гарантии. К договору между предприятием

и членом правления применяется регуляция договора поручения обязательствственно-правового закона.

Определяющий критерий для различия трудового договора и служебного договора члена правления - это фактические трудовые обязанности.

Случается, что работника, с кем ранее был заключён трудовой договор, выбирают членом правления, и он начинает исполнять обязанности только члена правления. Если рабочие обязанности, по сути, не меняются (например управляющий директор), то обычно с ним новый договор не заключается. Если же рабочие обязанности меняются, то просто дополняется тот трудовой договор, что имеется в наличии. Однако, такой подход является ошибочным. Ведь если человек далее выполняет обязанности только члена правления, согласно судебной практике, считается, что трудовой договор с ним прекращён, по договорённости.

Тем не менее, бывают ситуации, когда у человека может быть два договора с предприятием, как трудовой, так и служебный договор члена правления. Например, бухгалтер, работающий на основании трудового договора выбирается членом правления, однако, он продолжает выполнять обязательства бухгалтера и дальше. В этом случае с ним не нужно прекращать трудовой договор, но желательно заключить также и служебный договор члена правления. Если у человека с предприятием два договора, то нужно учитывать тот факт, что они между собой никак не связаны.

Для заключения, изменения или прекращения служебного договора члена правления, необходимо решение участников или акционеров предприятия. В противном случае договор будет ничтожным. Согласно коммерческому кодексу члена правления можно отозвать с должности (прекратить договор) без предупреждения, без причины и без выплаты ему компенсации.

Крайне важно при заключении договора предусмотреть всевозможные детали и нюансы. Необходимо указать требования, предъявляемые к члену правления (например обязать подтвердить члена правления, что он подходит на эту должность, не занимается конкурирующей деятельностью, не имеет судимостей или конфликта интересов с предприятием). Желательно, очень точно прописать полномочия члена правления, его рабочие обязанности, кому он подчиняется, обязательства по отчётности, процедуру принятия экономически важных решений, обязательство консультирования со специалистами.

Много споров возникает в связи с толкованием статей коммерческого кодекса. Например, согласно коммерческому кодексу управляя предприятием член правления должен руководствоваться указаниями совета предприятия, если таковой имеется. Однако, если указания совета незаконны, член правления не освобождается от ответственности за причинённый вред. Поэтому, принимая решения член правления, прежде всего, должен руководствоваться законом, или процедурами служебного договора, если такие установлены.

В договоре с членом правления необходимо отразить как основные положения, так и штрафные санкции, например, можно внести порядок возмещения затрат в связи с исполнением рабочих обязанностей, можно определить действия, которые квалифицируются как конкурирующие с предприятием, что является коммерческой тайной, а также неустойку за нарушение служебного договора члена правления.

С позиции самого члена правления, крайне важно, установить предприятию обязательство, согласно которому, в случае прекращения служебного договора члена правления предприятие обязано незамедлительно удалить запись о члене правления из коммерческого регистра. Дело в том, что ложные записи в коммерческом регистре могут привести к неприятным последствиям для бывшего члена правления. Случалось так, что, к примеру, налогово-таможенный департамент штрафовал бывшего члена правления, хотя тот, к тому времени, уже не осуществлял управление предприятием. Для обеспечения наилучшего исполнения данного обязательства можно установить неустойку.

Хотя члена правления можно отозвать с должности без предупреждения, без причин и выплаты компенсации, отношения с ним прекращаются на основании подписанного им служебного договора. Поэтому рекомендуется установить конкретную процедуру прекращения служебного договора. Если по прекращении служебного договора компенсация не оговорена, то ни о какой компенсации со стороны предприятия не может быть и речи.

Несмотря на то, что согласно обязательственно-правовому закону служебный договор члена правления можно прекратить в любое время и без каких либо последствий, закон не запрещает составить такой договор учитывая все гарантии, предусмотренные законом о трудовом договоре.

Валентин Феклистов
юрист
адвокатское бюро Садекова