



Einstigið milli ráðgjafar og skuggastjórnunar

Morgunverðarfundur 19. maí 2011
Pétur Steinn Guðmundsson hdl



Efni fyrirlestursins

1. Skilgreining á stjórnarháttum fyrirtækja
2. Hverjir eru haghafar
3. Takmörkuð ábyrgð hlutafélaga og riftunarreglur gjaldprotalaga
4. Út á hvað ganga stjórnarhættir?
5. Regluverkið og siðferðið
6. Lagalegar skyldur stjórnar
7. Ábyrgð stjórnar
8. Ráðgjöf eða skuggastjórnun?
9. Samantekt

Stjórnarhættir fyrirtækja

Stjórnarhættir fyrirtækja

... stjórnarhættir fyrirtækja lúti að **þríhliða** sambandi milli **hluthafa, stjórnar** og **framkvæmdastjórnar**. Í víðari skilningi nær hugtakið einnig til **sambands fyrirtækisins og annarra aðila** sem starfsemi fyrirtækisins hefur áhrif á, s.s. starfsmenn, lánardrottna og samfélagið

Skýrsla Viðskiptaráðs Íslands um stjórnarhætti fyrirtækja frá 2009

Stjórnarhættir fyrirtækja er **kerfi** sem beitt er við **stjórnun** fyrirtækis og við **eftirlit** með rekstri þess.

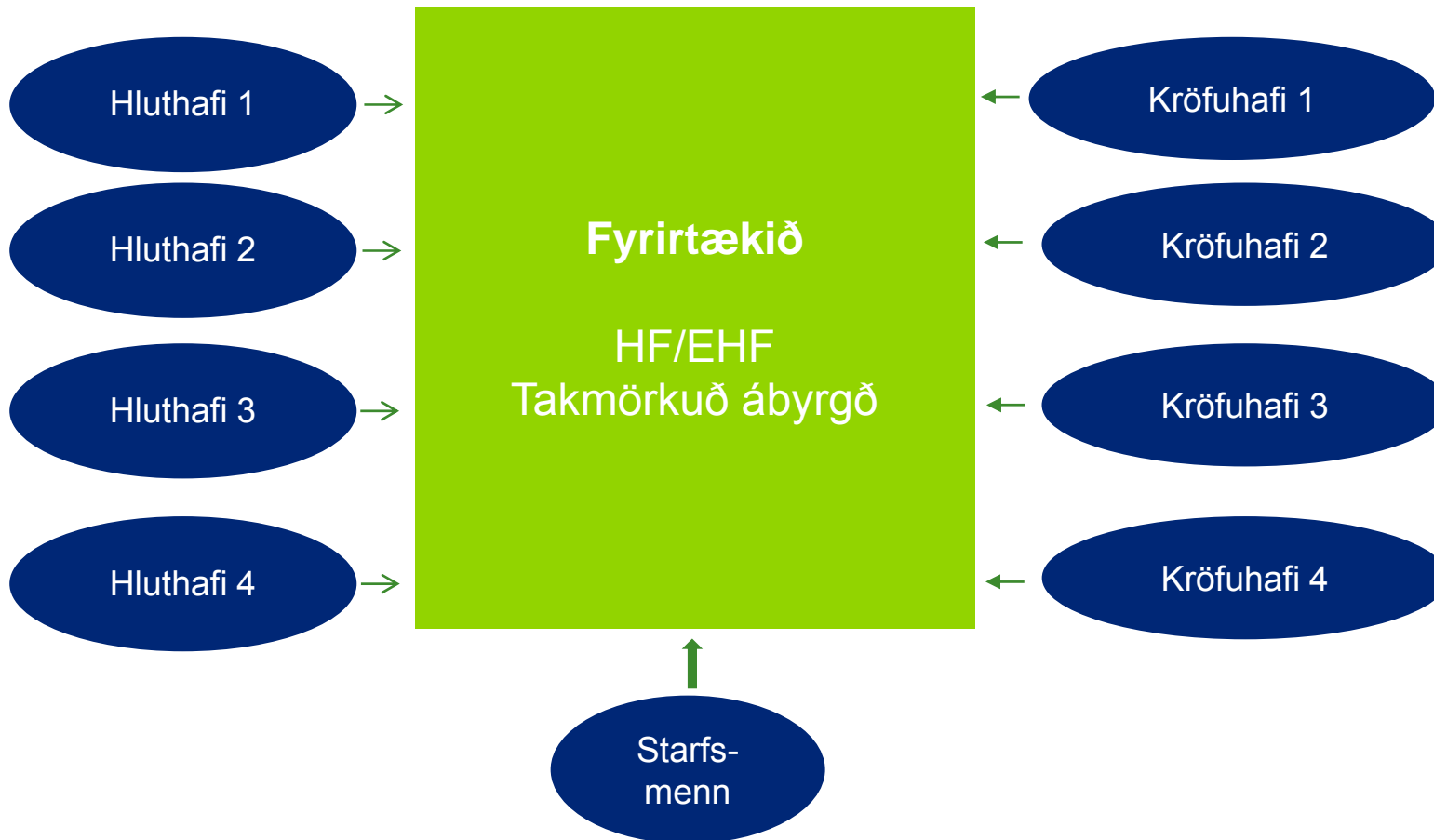
Cadbury-skýrslan, Bretland (1992)

Stjórnarhættir fyrirtækja byggja á **sambandi** milli stjórnenda félagsins, stjórnar, hluthafa og **annarra hagsmunaaðila**[...], einnig snúast stjórnarhættir fyrirtækja um **skipulag, stefnumörkun, markmiðssetningu** og skilgreindra leiða að þeim, ásamt eftirfylgni og framkvæmd innan fyrirtækis.

Stjórnarhættir leggja grunn að fyrirkomulagi þar sem **markmið eru sett fram og leiðir skilgreindar** til að ná markmiðum ásamt því hvernig eftirliti og eftirfylgni er háttað í fyrirtækinu.

OECD Principles of Corporate Governance 2004

Hverjir eru haghafar?



Riftunarkröfur mjög sterkar



Innlent | mbl | 26.1.2011 | 10:55 | Uppfært 22:24

Greiðslum Baugs til lögmanns rift

Viðskipti | Morgunblaðið | 29.7.2009 | 5:56 | Uppfært 7:19

Sölu á skíðaskála rift?



Starfsmenn Kaupþings dæmdir persónulega ábyrgir

Hérasdómur rifti yfirlýsingu Hreiðars Más sem losaði starfsmenn Kaupþings undan persónulegum ábyrgðum á hlutabréfalánnum.

Innlent 9. maí 2011 kl. 14:44

Út á hvað ganga góðir stjórnarhættir?

Réttar boðleiðir

- Hvernig eru ákvarðanir teknar í fyrirtækinu?
- Fá allir stjórnarmenn sömu upplýsingar og stjórnarformaðurinn?
- Hverjir vinna gögnin fyrir stjórnina?

Ákvarðanir

- Hverjir taka ákvarðanir í fyrirtækinu.
- Eru þær teknar á grundvelli allra gagna (Business judgement rule)
- Er gert áhættumat fyrir þær ákvarðanir sem hafa áhættu í för með sér?
- Kaupa menn ráðgjöf eða er þetta innanhússráðgjöf?
- Hver eru gæði ákvarðanatöku?

Jafnvægi á forræði stjórnar

- Erum við á réttri leið?
- Samanburður við stefnu félagsins
- Þarf að breyta einhverju?

Regluverkið og siðferðið - óaðskiljanlegir þættir

Regluverkið

Lög um form félagsins

– Lög um hlutafélög 2/1995

sérstakur lögaðili
takmörkuð ábyrgð
framseljanlegir hlutir (margir eig)
lögbundin miðstýrð stjórn
formbundin stjórn og frkv.stj.

Sérlög:

Lög um fjármálafyrirtæki nr. 161/2002

Lög um skyldutryggingu lífeyrisréttinda o.fl. nr. 129/1997

Lög um umhverfi félagsins

Hollustuhættir og mengunarvarnir

Bókhald, ársreikninga, Neytendavernd, almannaheill

Ákvæði sem tengjast samfélagslegri ábyrgð

Siðferðið

Siðareglur fagfélaga

FLE – Lögmenn – Aðrir

Starfsreglur stjórnar

Stefnumörkun félagsins

Almenn siðferðisviðhorf þjóðfélagsins

„Fylgið og skýrið“

Common sense

Lagalegar skyldur stjórnar í hlutafélögum

Hvaða kröfur eru gerðar um hæfi stjórnarmanna?

63. gr. hf laga framboð til stjórnar:

Upplýsingar um aðalstarf, önnur stjórnarstörf, menntun, reynslu og hlutafjáreign í félaginu

Upplýsa um hagsmunatengsl við helstu viðskiptaaðila og samkeppnisaðila félagsins, sem og hluthafa sem eiga meira en 10% hlut í félaginu

66. gr. hf laga

Stjórnarmenn eða framkvæmdastjórar skulu vera **lögráða, fjár síns ráðandi og mega ekki á síðustu þremur árum hafa í tengslum við atvinnurekstur hlotið dóm fyrir refsiverðan verknað** samkvæmt almennum hegningarlögum eða lögum um hlutafélög, einkahlutafélög, bókhald, ársreikninga, gjaldprot eða opinber gjöld.

2. mgr. 67. gr.

Stjórnarmenn og framkvæmdastjórar **mega ekki misnota aðstöðu sína í viðskiptum með hluti í félaginu eða félögum innan sömu samstæðu.**

Fjármálafyrirtæki - hæfi

52. gr. Hæfisskilyrði stjórnar og framkvæmdastjóra.

Ekki í tengslum við atvinnurekstur hafa hlotið dóm á síðustu 10 árum fyrir refsiverðan verknað samkvæmt almennum hegningarlögum, samkeppnislögum, lögum um hlutafélög, lögum um einkahlutafélög, lögum um bókhald, lögum um ársreikninga, lögum um gjaldprotaskipti o.fl. og ákvæðum laga um staðgreiðslu opinberra gjalda, svo og sérlögum sem gilda um aðila sem lúta opinberu eftirliti með fjármálastarfsemi.

Stjórnarmenn skulu hafa lokið háskólaprófi sem nýtist í starfi. Fjármálaeftirlitið getur veitt undanþágu frá menntunarkröfum skv. 1. másl. á grundvelli reynslu og þekkingar viðkomandi.

4. mgr. Stjórnarmenn fjármálafyrirtækis og stjórnarmenn annars eftirlitsskylds aðila mega ekki eiga sæti í stjórn annars eftirlitsskylds aðila eða aðila sem er tengdur honum né vera starfsmenn, lögmennt eða endurskoðendur annars eftirlitsskylds aðila eða félaga í nánnum tengslum. Starfsmönnum fjármálafyrirtækis er ekki heimilt að sitja í stjórn viðkomandi fjármálafyrirtækis.²⁾

Skyldur stjórnar skv. hlutafélagalögum

Skylda stjórnar til jafnræðis

- 20. gr.** Allir hlutir skulu hafa **jafnan rétt** í félaginu
- 76. gr. Félagsstjórn**, framkvæmdastjóri og aðrir þeir er hafa heimild til að koma fram fyrir hönd félagsins mega **ekki gera neinar þær ráðstafanir sem ...¹⁾ eru fallnar til þess að afla ákveðnum hluthöfum eða öðrum ótilhlýðilegra hagsmuna** á kostnað annarra hluthafa eða félagsins.
Félagsstjórn og framkvæmdastjóri mega ekki framfylgja ákvörðunum hluthafafundar eða annarra stjórnaraðila félagsins ef ákvarðanirnar eru ógildar vegna þess að þær brjóta í bága við lög eða félagssamþykktir.

Aðrar skyldur

- 65. gr.** Stjórn skal ráða framkvæmdastjóra
- 68. gr.** Stjórn fer með málefni félagsins og annast skipulag þess
Stjórn skal annast eftirlit með bókhaldi og fjárreiðum félagsins
- 72. gr.** Stjórnarmaður má ekki taka þátt í meðferð eigin mála eða mála sem eru honum tengd
- 74. gr.** Stjórn kemur fram fyrir hönd félagsins og ritar firmað

Skyldan að gefa félag upp til gjaldþrotaskipta

105. gr. laga um hlutafélög

Félagsstjórn er **skyld að afhenda** bú félags til gjaldþrotaskipta eftir því sem mælt er fyrir í ákvæðum laga um gjaldþrotaskipti o.fl.

2. mgr. 64. gr. gjaldþrotalaga 21/1991

Skuldara, sem er bókhaldsskyldur, **er skyld að gefa bú sitt upp til gjaldþrotaskipta** þegar svo er orðið ástatt fyrir honum sem segir í 1. mgr. [Nú láta **þeir sem bærir eru um að taka ákvörðun** um að leita gjaldþrotaskipta á búi slíks skuldara sem ekki er einstaklingur **það hjá líða og bera þeir þá skaðabótaábyrgð gagnvart lánardrottnum skuldarans** að því leyti sem þeir fara af þessum sökum á mis við fullnustu krafna sinna, enda sýni þeir ekki fram á að sú vanræksla hafi ekki verið þeim sagnæm.]¹⁾ [1\) L. 95/2010, 16. gr.](#)

Hæfi endurskoðunarnefndar

Lög nr. 3/2006 um ársreikning

108. gr. a Nefndarmenn skulu vera **óháðir endurskoðanda** eða endurskoðendum einingarinnar og meiri hluti nefndarmanna skal jafnframt **vera óháður einingunni**. Framkvæmdastjóri viðkomandi einingar skal ekki eiga sæti í nefndinni. Nefndarmenn skulu **hafa þekkingu og reynslu í samræmi við störf nefndarinnar** og skal að minnsta **kosti einn nefndarmanna hafa staðgóða þekkingu og reynslu á sviði reikningsskila eða endurskoðunar.**¹⁾

Mat á endurskoðanda félagsins

[108. gr. d. Endurskoðandi eða endurskoðunarfyrirtæki skal árlega gera endurskoðunarnefnd grein fyrir störfum sínum og óhæði og skila skriflegri skýrslu um mikilvæg atriði sem fram hafa komið við endurskoðunina. Í skýrslunni skal sérstaklega geta um veikleika í innra eftirliti í vinnuferli við gerð reikningsskila.]¹⁾

Geta endurskoðunarnefndir orðið skuggastjórnendur?

Hvað er skuggastjórnandi?

De jure (að lögum)

- Kosnir í stjórn félaga skv. lögum og samþykktum

De Facto (í raun)

- Sá sem kemur fram sem stjórnandi í fyrirtæki, án þess að hafa verið kosinn (stjórn) eða valinn (frkv.stj.) sem stjórnandi.

Skuggastjórnandi (tæmir de facto)

- Sá sem stjórnar án þess að hafa verið kosinn, gefur fyrirskipanir með reglulegum hætti og stjórn og stjórnendur fara að vilja hans. Hann „lúrir“ í skugganum

Skuggastjórnandi skýrður í breskum lögum

Bresku hlutafélagalögin, Companies Act 2006, Ch 46,

251 „Shadow director“

- (1) In the Companies Acts „shadow director“, in relation to a company, **means a person in accordance with whose directions or instructions the directors of the company are accustomed to act.**
- (2) A person **is not to be regarded as a shadow director** by reason only that the directors act on advice given by him in a professional capacity.
- (3) A body corporate is **not to be regarded as a shadow director of any of its subsidiary companies** for the purposes of – Chapter 2 (general duties of directors), Chapter 4 (transactions requiring members' approval), or Chapter 6 (contract with sole member who is also a director), by reason only that the directors of the subsidiary are accustomed to act in accordance with its directions or instructions.

Í mörgum greinum laganna kemur fram eftirfarandi setning:

- *For this purpose a shadow director is treated as an officer in the company*

Önnur lög t.d.

- Bresku gjaldþrotalögin

Hverjir geta orðið skuggastjórnendur?

VÍSIR.IS Vísir.is

Vísir 30. sep. 2008 11:02

Leitað til Landsbankans vegna sameiningar við Glitni



Björgólfur Thor
Björgólfsson yfirgefur
Stjórnarráðið í gærkvöld.
Mynd/ Daniel.

Á sunnudag var leitað til Landsbankans vegna málefna Glitnis. Þetta segir Ásgeir Friðgeirsson talsmaður Björgólfsfeðga sem eiga ráðandi hlut í Landsbankanum. „Þá fóru af stað svona ákveðnar hugmyndir varðandi sameiningu Landsbankans og Glitnis, þá í ljósi þess að það yrði einhver aðkoma ríkisins að því,“ segir Ásgeir.

Ásgeir segir að þrátt fyrir að ekki hafi tekist að ræða þá hugmynd til hlítar fyrir opnun markaða á mánudaginn hafi hún ekki verið slegin út af borðinu. „Það má svo sem segja að hún sé lifandi ennþá, en það er ekkert búið að ákveða,“ segir



Samantekt

Góðir stjórnarhættir hjálpa til við að ná settum markmiðum félagsins

Stjórnendum ber að huga að hagsmunum allra haghafa

Ákvarðanir – Business Judgement Rule

Stjórnarmenn – lagaumhverfið - siðferðið

Ábyrgð stjórnenda getur náð út fyrir lagaskilgreiningar

Tilhneiging til aukinnar krafna um hæfi

Ríkar skyldur stjórnar um jafnræði innan félagsins og gagnvart kröfuhöfum

Stjórnendum refsað – rimlagjöld

Endurskoðunarnefnd ekki stikkfrí

Skuggastjórnun er staðreynd í íslensku viðskiptalífi

Deloitte.

“Deloitte” is the brand under which tens of thousands of dedicated professionals in independent firms throughout the world collaborate to provide audit, consulting, financial advisory, risk management, and tax services to selected clients. These firms are members of Deloitte Touche Tohmatsu Limited (DTTL), a UK private company limited by guarantee. Each member firm provides services in a particular geographic area and is subject to the laws and professional regulations of the particular country or countries in which it operates. DTTL does not itself provide services to clients. DTTL and each DTTL member firm are separate and distinct legal entities, which cannot obligate each other. DTTL and each DTTL member firm are liable only for their own acts or omissions and not those of each other. Each DTTL member firm is structured differently in accordance with national laws, regulations, customary practice, and other factors, and may secure the provision of professional services in its territory through subsidiaries, affiliates, and/or other entities.

Deloitte provides audit, tax, consulting, and financial advisory services to public and private clients spanning multiple industries. With a globally connected network of member firms in more than 150 countries, Deloitte brings world-class capabilities and deep local expertise to help clients succeed wherever they operate. Deloitte's approximately 170,000 professionals are committed to becoming the standard of excellence.

This publication contains general information only, and none of Deloitte Touche Tohmatsu Limited, its member firms, or their related entities (collectively, the “Deloitte Network”) is, by means of this publication, rendering professional advice or services. Before making any decision or taking any action that may affect your finances or your business, you should consult a qualified professional adviser. No entity in the Deloitte Network shall be responsible for any loss whatsoever sustained by any person who relies on this publication.