C/M/S/
Law.Tax

Иностранный гражданин как управляющий общества с ограниченной ответственностью в Германии

Geschäftsführer einer Gesellschaft mit beschränkter Haftung (GmbH)

I. Управляющий как представительский орган Общества

1. Назначение управляющего

Для осуществления деятельности общество должно располагать как минимум одним управляющим. Управляющий назначается либо непосредственно в уставе общества, либо решением учредителей. Назначение, а также изменения в составе руководства общества подлежат регистрации в торговом реестре.

Управляющим общества могут быть назначены:

— исключительно физические лица, обладающие полной дееспособностью;
— учредители общества;
— иностранным гражданам, не являющимся гражданами страны – члена ЕС, для руководства деятельностью общества на территории Германии требуется разрешение на пребывание.

2. Представительское полномочие

Управляющий является представительским органом общества и вправе представлять его во вне, в том числе вступать от имени общества в правоотношения с третьими лицами. Общество может иметь как одного, так и нескольких управляющих. В последнем случае, если иное не предусмотрено уставом, действует принцип «совместного представительства», в силу которого все управляющие совместно представляют интересы общества. Возможны следующие модели распределения представительского полномочия среди нескольких управляющих:

— совместное представительство;
— единоличное представительство;
— «квалифицированное совместное представительство»: определенное количество управляющих, действующих совместно, наделяется представительским полномочием;

— «ненастоящее совместное представительство»: представление общества управляющим совместно с прокуристом.

Представительское полномочие управляющего не может быть ограничено. Исключением является ограничение, налагаемое § 181 Германского Гражданского Уложения, в соответствии с которым управляющий не вправе представлять общество в отношениях с самим собой, а также в отношениях с третьими лицами, представителем которых он является. Решением участников общества управляющий может быть освобожден от этого ограничения.

3. Руководство делами общества

Помимо представительского полномочия, закон различает также полномочие управляющего по руководству делами общества. Руководство делами общества включает в себя комплекс отношений между управляющим и обществом, связанных с управлением деятельностью общества. Полномочие управляющего по руководству делами общества может быть ограничено путем установления в уставе или в регламенте ведения дел (Geschäftsordnung) перечня сделок, на совершение которых управляющему требуется, например, получение одобрения участников общества. Такое ограничение распространяется на отношения управляющего с обществом и не затрагивает объема представительского полномочия.

4. Обязанности управляющего на стадии регистрации общества

На стадии учреждения общества управляющий совершает следующие действия:

— открытие расчетного счета для внесения учредителями вкладов в уставной капитал;
— подача в торговый реестр заявления о регистрации общества; если назначены несколько управляющих, заявление подается всеми управляющими совместно.

II. Разрешение на пребывание на территории Германии

Если управляющим общества назначен иностранец – гражданин государства, не входящего в состав ЕС, ему, для осуществления должностных функций на территории Германии, требуется разрешение на пребывание. Управляющий, являющийся участником общества, с точки зрения закона рассматривается как лицо, самостоятельно ведущее предпринимательскую деятельность, поэтому ему необходимо оформить «Разрешение на пребывание с целью осуществления индивидуальной трудовой деятельности».

Процесс оформления разрешения на пребывание осуществляется в два этапа:

a. получение визы для въезда на территорию Германии;
b. получение разрешения на пребывание в ведомстве по делам иностранцев после прибытия на территорию Германии.

A. До въезда на территорию Германии

1. Подача заявления на получение визы

Для въезда и пребывания на территории Германии иностранному гражданину необходимо иметь соответствующую визу или разрешение на пребывание. Неотъемлемой предпосылкой для последующей выдачи управляющему разрешения на пребывания с целью осуществления им индивидуальной трудовой деятельности является сообщение всех необходимых для принятия решения о выдаче такого разрешения сведений уже в момент подачи заявления на получение визы (виза II категории). Заявление на выдачу визы должно быть подано до въезда на территорию Германии в дипломатическое представительство ФРГ по соответствующему консульскому округу.

2. Получение согласия на предоставление визы

Непременным условием выдачи визы данной категории является наличие согласия территориального ведомства по делам иностранцев (Ausländeramt) в предполагаемом месте пребывания.

В соответствии с § 21 Закона о пребывании иностранцу может быть выдано разрешение на пребывание для осуществления индивидуальной трудовой деятельности при соблюдении следующих условий:

— наличие экономического интереса или региональной заинтересованности в планируемой деятельности на территории Германии;
— предположительный позитивный экономический эффект от осуществления запланированной деятельности;
— финансирование проекта обеспечивается за счет средств собственного капитала и/или имеется подтверждение предоставления заемных средств.

Решение о выдаче согласия на предоставление визы принимается на основании анализа жизнеспособности предпринимательской идеи, опыта ведения предпринимательской деятельности и уровня языковых знаний, размера капиталовложений, оказываемого эффекта на занятость и на ситуацию в области образования, а также вклада в инновационную и исследовательскую сферы.

Экспертная оценка проекта производится Торгово-промышленной палатой и Агентством экономического развития по месту нахождения общества на основании предоставленных при подаче заявления на получение визы документов (бизнес-плана, концепции предприятия, финансового плана и тд). Поэтому настоятельно рекомендуется со всей ответственностью подходить к составлению бизнес-плана и концепции предприятия!

Иностранец – гражданин государства, не являющегося членом ЕС, на данном этапе не наделен правом требования предоставления ему разрешения на пребывание.

B. После прибытия на территорию Германии

1. Заявление о выдаче разрешения на пребывание

Непосредственно после въезда на территорию Германии управляющему необходимо обратиться в ведомство по делам иностранцев с заявлением о выдаче разрешения на пребывание.

Как правило, срок действия такого разрешения на пребывание первоначально составляет не более трех лет. В последствии, управляющему обществом может быть выдано неограниченное во времени разрешение на пребывание при условии, что изначально запланированные объемы деятельности предприятия реализованы и управляющему обеспечены достаточные средства к существованию.

2. Регистрация

В течение одной недели с момента переезда на новое место жительства, необходимо зарегистрировать новый адрес в территориальном ведомстве по регистрации жителей (Einwohnermeldeamt), куда, как правило, необходимо явиться лично, имея при себе паспорт и подтверждение проживания по указанному адресу (договор аренды и тп).

III. Правовое и налоговое консультирование

Особенно в процессе создания общества и на начальном этапе его деятельности существенную роль играет профессиональное правовое консультирование, позволяющее не только найти наиболее оптимальные варианты и способы решения вопросов, но и избежать возможных проблем, возникающих на этом пути. Поэтому, приняв решение о создании общества в Германии, целесообразно заручиться профессиональной юридической поддержкой в следующих областях:

— составление пакета учредительных документов;
— составление договора с управляющим, а также проектов трудовых договоров;
— подготовка необходимой документации для оформления разрешения на пребывание;
— правовое консультирование по вопросам законодательства о правовом статусе иностранцев в Германии;
— представление интересов в отношениях с немецкими государственными органами;
— налоговое консультирование.

Контактные лица:
CMS Hasche Sigle
Breite Straße 3 | 40213 Düsseldorf
Germany
www.cms-hs.com

Доктор Томас Хайдеманн, партнер
T +49 (0)211 4934 430
F +49 (0)211 4934 580
M thomas.heidemann@cms-hs.com

Доктор Мария Дончевская, LL.M. oec.
T +49 (0)211 4934 203
F +49 (0)211 4934 580
M marie.donchevskaya@cms-hs.com

CMS Legal Services EEIG is a European Economic Interest Grouping that coordinates an organisation of independent member firms. CMS Legal Services EEIG provides no client services. Such services are solely provided by the member firms in their respective jurisdictions. In certain circumstances, CMS is used as a brand or business name of, or to refer to, some or all of the member firms or their offices. CMS Legal Services EEIG and its member firms are legally distinct and separate entities. They do not have, and nothing contained herein shall be construed to place these entities in, the relationship of parents, subsidiaries, agents, partners or joint ventures. No member firm has any authority (actual, apparent, implied or otherwise) to bind CMS Legal Services EEIG or any other member firm in any manner whatsoever.

CMS member firms are:
CMS Adonnino Ascoli & Cavasola Scamoni (Italy);
CMS Albiñana & Suárez de Lezo (Spain);
CMS Bureau Francis Lefebvre S.E.L.A.F.A. (France);
CMS Cameron McKenna LLP (UK);
CMS DeBacker SCRL/CVBA (Belgium);
CMS Derks Star Busmann N.V. (The Netherlands);
CMS von Erlach Henrici Ltd (Switzerland);
CMS Hasche Sigle, Partnerschaft von Rechtsanwälten und Steuerberatern (Germany);
CMS Reich-Rohrwig Hainz Rechtsanwälte GmbH (Austria) and
CMS Rui Pena, Arnaut & Associados RL (Portugal).

CMS offices and associated offices:
Aberdeen, Algiers, Amsterdam, Antwerp, Barcelona, Beijing, Belgrade, Berlin, Bratislava, Bristol, Brussels, Bucharest, Budapest, Casablanca, Cologne, Dresden, Dubai, Duesseldorf, Edinburgh, Frankfurt, Hamburg, Kyiv, Leipzig, Lisbon, Ljubljana, London, Luxembourg, Lyon, Madrid, Mexico City, Milan, Moscow, Munich, Paris, Prague, Rio de Janeiro, Rome, Sarajevo, Seville, Shanghai, Sofia, Strasbourg, Stuttgart, Tirana, Utrecht, Vienna, Warsaw, Zagreb and Zurich.

www.cmslegal.com

© CMS Hasche Sigle (October 2013)