

TOP 10 Dicas de Direito Societario

Quando se esta preparando para lancar uma empresa, ha dez importantes dicas de direito societario que empresarios deveriam considerar para ajudar a minimizar os riscos, maximizar os lucros e cumprir a lei.

1) Determinar o Melhor Tipo de Pessoa Juridica

E essencial para startups formar uma pessoa juridica para conduzir seus negocios e para que empresarios e outros proprietarios possam se proteger contra responsabilizacao fiscal e civil. A lei oferece algumas opcoes. As mais comuns incluem os tipos societarios de acordo com a lei americana: "corporation", "limited liability Company" (LLC) e "limited partnership". Fundadores das empresas devem consultar seus advogados e contadores para determinarem qual o tipo societario ajusta-se melhor aos seus negocios, baseando-se nos impostos, flexibilidade e em outras consideracoes. Alguns exemplos de tipos societarios e regimes fiscais estao listados a seguir:

- Uma "**C-Corporation**" e tratada como uma pessoa jurídica separada para fins fiscais, e e tributada primeiro no nivel corporativo, e entao no nivel individual apos os dividendos. Basicamente, essa estrutura cria bitributacao.
- Uma "**S-Corporation**" nao e tributada no nivel corporativo. Acionistas pagam impostos proporcionalmente a suas participacoes na receita da organizacao, independentemente da mesma ter sido distribuida ou nao. Existem algumas restricoes em uma "S-Corporation", as quais incluem o numero de acionistas, inexistencia de acionistas estrangeiros, etc.
- Uma "**limited liability Company**" (LLC) tem as vantagens fiscais de uma S-Corporation, mas sem varias das restricoes. A LLC nao sera tributada no nivel corporativo e os proprietarios apenas serao tributados com base em suas participacoes no lucro. Alem disso, uma LLC tem a opcao de escolher ser tributada como uma "corporation". LLCs tambem podem, mais tarde, serem convertidas em "corporations" se os proprietarios assim o desejarem.

2) Selecionar o Estado para Incorporacao

Uma vez que o tipo societario foi selecionado para a startup, o fundador da empresa deve determinar o Estado preferivel para a incorporacao (ex. Florida, Delaware, etc.). Existem varios fatores a serem considerados para tomar essa decisao, incluindo:

- O Estado onde a empresa tera sua sede principal
- Leis societarias, tributarias, dentre outras, mais favoraveis (ex. Delaware vs. Florida)
- O nivel de sofisticacao e a preferencia dos investidores
- Valores de taxas de registro e impostos (ex. Imposto sobre franquia do Estado de Delaware e obrigacoes de relatorios anuais no Estado da Florida)

Se uma organização é incorporada em um Estado diferente do Estado em que ela conduz seus negócios, ela ainda precisa registrar-se em cada Estado onde possui negócios.

3) Estabelecer uma Governança Corporativa

Documentação de formação: Nos Estados Unidos, os "Articles of Incorporation" para uma "corporation" ou "Articles of Organization" para uma LLC são os documentos constituintes de uma organização e devem ser arquivados perante as agências estatais apropriadas para que a empresa seja legalmente reconhecida. Os requerimentos para tanto variam de Estado para Estado, mas geralmente são os seguintes:

- Nome da "Corporation" ou LLC e respectivo endereço comercial
- Nome e endereço do "Registered Agent" e do seu escritório
- Propósito pretendido da empresa e a duração da duração antecipada da empresa (ex. perpetua ou expressamente limitada)
- Número de Ações Autorizadas ou de cotas sociais
- Nome e Assinatura do(s) Incorporador(es) ou agente que registrou o documento de formação da empresa

"Bylaws": Os bylaws (que podem ser associados ao Estatuto de uma Sociedade Anônima) são um conjunto de regras e procedimentos que governam as formalidades de uma "corporation" e devem ser obrigatoriamente seguidos pelos acionistas e pelos Diretores. Os "bylaws" incluem informações sobre reuniões de acionistas, requisitos para votação, procedimentos de votação, eleição e deveres dos diretores e dos demais executivos e administradores, etc. Um "Operating Agreement" (descrito abaixo) serve a uma função semelhante para uma LLC, mas se refere aos cotistas e administradores ao invés de acionistas e diretores.

Minutas e Acordos: Decisões ou ações significativas ou materiais tomadas pela Diretoria ou pelos acionistas de uma corporação, ou pelos quotistas ou administradores de uma LLC, devem ser documentadas em minutas ou em acordos assinados para registrar ações autorizadas e para estabelecer um registro abrangente da governança corporativa.

"Stock Certificates" ou "Membership Certificates" (certidões que refletem direitos de participação no capital ou nas ações): Apesar de não serem necessários, é aconselhável preparar e emitir "stock certificates" ou "membership certificates" que reflitam os direitos de participação dos acionistas ou quotistas de uma empresa. Essas certidões servem de evidência de direitos de participação e são usadas posteriormente como evidência de transferência de tais direitos de um acionista ou quotista para outro.

4) Preparar um Acordo de Acionistas ou um Contrato Social

Em qualquer empresa com mais de um proprietário, é essencial ter um Acordo de Acionistas ou um Contrato Social para descrever os direitos e obrigações de acionistas e quotistas. Esses contratos estabelecem direitos e responsabilidades dos proprietários, e geralmente incluem restrições sobre a transferência de direitos de participação, direitos de voto, requerimentos para votos em certas decisões mais importantes, proibição de concorrência e confidencialidade, etc. Ao assegurar que cada possível conflito advindo dos direitos de participação na empresa é tratado nos acordos assim

que a empresa é organizada, os fundadores e proprietários evitam o gasto de tempo substancial, dinheiro e a perturbação do negócio no futuro.

5) Determinar a Estrutura de Participação

Se um fundador traz outros investidores, ele/ela deve registrar a quantidade de ações/direitos cada investidor terá. Isso deve contribuir para a prevenção de possíveis disputas, especialmente uma vez que o negócio esteja operando e prosperando. Estabelecer uma avaliação apropriada para a empresa, a quantidade de investimento requerido pelo proprietário ou investido, bem como determinar a estrutura de participação apropriada são tarefas críticas. O empresário deve também determinar o tipo de ação ou capital e o valor por ação ou quota que serão emitidos. (ex. Ação Ordinária, Ação preferencial, etc.). Exemplos incluem:

- Ação Ordinária: O acionista tem todos os direitos de voto e não tem preferência em relação a credores ou outros acionistas
- Ação Preferencial: O acionista tem direitos de voto limitados, dividendos fixos, e preferência sobre detentores de ações ordinárias na venda ou liquidação/dissolução

6) Cumprimento das Leis sobre Títulos Mobiliários

Toda oferta de ações ou de qualquer capital em uma empresa deve cumprir com as leis federais e estaduais sobre títulos mobiliários. Em geral, para ofertar e vender ações ou outros títulos mobiliários, a companhia deve registrar a oferta com a Comissão de Títulos Mobiliários (Securities Exchange Commission - SEC) ou contar com alguma isenção para oferta privada. Para satisfazer a isenção, a oferta deve cumprir com alguns critérios, os quais podem incluir uma oferta que:

- É Limitada a um Pequeno Número de Investidores
- É Feita Apenas para Investidores Credenciados
- Impõe Restrições de Revenda aos Títulos Mobiliários
- É Conduzida com um Prospecto, e/ou
- Cumpre com Certos Requisitos de Arquivamento e Registro

A falha em cumprir com as leis sobre títulos mobiliários aplicáveis a uma oferta pode permitir que investidores exerçam direitos de rescisão, desfazer/relaxar a transação de investimento e demandar uma retribuição total do respectivo investimento. Além disso, executivos e diretores podem ser responsabilizados criminalmente e sujeitos a multas e penalidades significativas, incluindo penas privativas de liberdade.

7) Preparar Contratos Claros e Concisos

O proprietário de uma empresa deve orientar a administração da empresa para o preparo de contratos que claramente estabeleçam as obrigações e responsabilidades das partes com quem a empresa faz negócios, incluindo seus clientes, fornecedores, prestadores de serviço, etc. Elaborar contratos e acordos claros e concisos é crucial para proteger os direitos da empresa ao conduzir transações relacionadas ao negócio. Esses contratos podem cobrir uma enorme variedade de transações e relações comerciais, incluindo vendas, distribuição, fornecimento, executivos e outras relações empregatícias, consultores, etc. Os negócios online também devem assegurar que tenham Termos de Uso e Políticas de Privacidade em seus websites, o que essencialmente são acordos com

os usuarios do website. Sem um contrato valido, empresas podem nao serem capazes de impor legalmente seus direitos em uma transacao privada ou podem se encontrar envolvidos em dispendiosos processos judiciais que poderiam ter sido evitados.

8) Proteger Propriedade Intelectual

Dependendo do seu negocio, a propriedade intelectual pode ser um dos ativos mais valiosos que a companhia possui. A falha em proteger a propriedade intelectual desde o inicio e corretamente pode resultar em uma perda significativa de valor da empresa. Essa falha pode tambem custar uma quantidade consideravel de tempo e dinheiro, gastos para estabelecer e proteger a propriedade intelectual no futuro. Seja uma ideia, um simbolo, palavra, logo, ou software, etc., e importante que fundadores tomem as medidas legais necessarias e praticas para assegurar que ese ativo valioso seja legalmente protegido. Da mesma forma, fundadores da empresa e administradores devem trabalhar com um advogado experiente para conduzirem uma auditoria dos direitos sobre a propriedade intelectual da empresa, incluindo patentes, trademarks, e copyrights. Assim que a auditoria tiver sido conduzida, a empresa deve proceder com os registros e arquivamentos necessarios para assegurar a protecao inicial e continua de seus direitos sobre a sua propriedade intelectual.

9) Cumprir com as Leis do Trabalho

Violacoes a direitos trabalhistas podem representar serios riscos a novos negocios, ou a startups, incluindo multas e penalidade substanciais. Antes de contratar empregados e/ou consultores, consulte com um advogado para assegurar que a empresa cumpra com leis trabalhistas aplicaveis nos Estados Unidos, incluindo Fair Labor Standards Act (FLSA), Employment Retirement Income Security Act (ERISA), Consolidated Omnibus Budget Reconciliation Act (COBRA), Americans with Disabilities Act (ADA), Family and Medical Leave Act (FMLA), Occupational Safety and Health Act (OSHA). Alem disso, tambem e importante criar um abrangente manual do empregado que inclua as principais politicas da empresa, bem como fornecer treinamento adequado para os seus empregados com o objetivo de ajudar a garantir o cumprimento com esas leis.

10) Evitar a Desconsideracao da Personalidade Juridica

Enquanto a personalidade jurídica e desenhada para protege acionistas da responsabilizacao legal, tribunais tem determinado a desconsideracao da personalidade jurídica e decidido pela responsabilizacao pessoal, em casos em que os acionistas falharam em seguir solidos processos de governanca corporativa. A seguir, esta uma lista de acoes a serem tomadas para proteger os acionistas de tais consequenciais:

- Observar e aplicar formalidades legais, incluindo conduzir e documentar reuniais da diretoria e dos acionistas.
- Manter registros adequados dos atos societarios.
- Evitar misturar fundos corporativos e pessoais.
- Segregar ativos pessoais e corporativos.
- Reservar capital adequado para a corporacao.
- Manter relacao puramente comercial com afiliados.

Caso haja quaisquer duvidas em relacao a esse Insights, por favor entre em contato com o advogado listado abaixo

Richard Montes De Oca

Managing Partner

305.704.8452

rmontes@mdopartners.com