

# **BRAZILIAN SUBSIDIARIES:**

## **Joint and Several Liability of Foreign Parent Companies**

March, 2015



## ブラジル子会社

## 外国親会社に及びうる連帯債務

2015年3月

## Topics

- General Rule: legal personality
  - Liability of Parent Companies
    - Several and Joint Liability
    - Disregard of Corporate Entity theory
  - Several and Joint Liability (application of Brazilian laws)
    - Consumer Protection law
    - Bankruptcy law
    - Labor laws
    - Tax laws
    - Environmental laws
    - Anti-corruption law
    - Antitrust law
  - Enforcement of Judicial Decisions
-

## トピック

- 一般原則: 法人格の独立性
- 親会社の責任
  - 連帯債務
  - 法人格の否認
- 連帯債務(ブラジル法の適用)
  - 消費者保護法
  - 倒産法
  - 労働法
  - 税法
  - 環境法
  - 腐敗防止法
  - 独占禁止法
- 判決の執行

---

## General Rule: Legal Personality

- ▶ As a general rule, officers, directors, shareholders and investors are not liable for the obligation of a company. The individual assets of partners, shareholders and officers may only be sought in specific cases.

- ▶ Article 596 of the Brazilian Civil Procedure Code:

“the assets of partners **do not respond for debts of a company** except in cases provided by law; a partner required to make a payment for a debt of a company has the right to demand that the assets of the company be attached prior to the attachment of his own assets.”

- ▶ Article 1.024 of the Brazilian Civil Code:

“the separate property of partners **is not subject to execution for debts of the partnership** until all the partnership assets have been executed.”

“Shareholders may lose the money they invested if the business does poorly, but they are not on the hook if the corporation breaches a contract, or otherwise incurs liability.” (W. Hamilton and D. Freer, 2011, p. 209)

---

---

## 一般原則：法人格の独立性

- ▶ 一般的に、執行役員、取締役、株主その他の投資家は、会社の債務について責任を負わず、社員／株主や執行役員の個人資産が引当財産となることが許容されるのは、極めて特殊な事例に限られる。

- ▶ ブラジル民事訴訟法第596条：

別途法に定める場合を除き、**社員の資産は会社の債務の引当てとならない**。会社の債務について支払を求められた社員は、社員の資産の差押よりも先に、会社の資産について差押を行うべき旨を要求することができる。

- ▶ ブラジル民法第1024条：

組合員の個別資産は、組合財産が執行されるまで、**組合債務の執行対象とならない**。

“事業がうまくいかなければ、株主は投資資金を失うかもしれない。しかし、会社が契約を破ったとしても、別途債務を負担しない限り、彼らが苦境に陥ることはない。”

(W. Hamilton and D. Freer、2011年、209頁)

---

---

## Liability of Parent Companies

- ▶ Courts may impose liability to partners and shareholders for debts of a company disregarding their limited liability for the company's obligations.
  
  - ▶ In Brazil, joint and several liability for parent companies results from:
    - law provision defining a specific situation for the application of joint and several liability; and
    - application of the disregard of corporate entity doctrine.
  
  - ▶ The disregard of corporate entity doctrine is defined by article 50 of the Brazilian Civil Code, stipulating that a Brazilian court may pierce the corporate veil when a misconduct, such as abuse of corporate formalities is evident, to include cases of:
    - deviation from the corporate purpose; and/or
    - commingling of funds between the company and its equity holders.
-

## 親会社の責任

- ▶ 裁判所は、会社の債務の有限責任性を否定し、社員／株主に会社債務を負担させることがある。
  
- ▶ ブラジルにおける親会社の連帯債務が生じる場面：
  - 連帯債務が適用される特別な状況を法が定義している場合
  - 法人格否認の法理を適用する場合
  
- ▶ 法人格否認の法理は、ブラジル民法第50条において定義され、法人格の濫用が顕著である場合に、法人格否認の法理が適用されるという。法人格の濫用が顕著な場合とは、以下の場合を指す：
  - 当該法人の会社の目的を逸脱している場合、及び／又は
  - 法人の資産とエクイティ保有者の資産の混同がある場合



---

## Liability of Parent Companies

- ▶ Article 50 of the Brazilian Civil Code:

“In the event of abuse of the legal entity, characterized by deviation from its purpose or confusion of assets, the judge may determine, upon the parties’ request, or upon the Public Prosecution’s request (in cases when it is expected to intervene), that the effects of certain and specific obligations be extended to cover the private assets of managers or partners of the legal entity.”

- ▶ According to a recent Superior Court of Justice’s decision, interpreting article 50 of the Brazilian Civil Code, insolvency or irregular termination of activities *per se* are not enough to pierce the corporate veil. (REsp 1.306.553 / SC, rapporteur Ministra Maria Isabel Gallotti, DJe 12/12/2014).
-

---

## 親会社の責任

▶ ブラジル民法第50条:

会社の目的からの逸脱又は資産の混同により法人格の濫用が行われた場合、裁判官は、当事者又は(当該手続においてそれが企図されている場合には)検察官の要求に基づき、特定の債務関係の効果が法人の執行機関又は社員に及ぶ旨を決定することができる。

▶ ブラジル民法第50条に関する近時の最高裁判例によれば、倒産又は不規則な操業停止のみでは、裁判所が法人格を否認することは許されない。

(REsp 1.306.553 / SC, rapporteur Ministra Maria Isabel Gallotti, DJe 2014年12月12日)

---

---

## Several and Joint Liability

- ▶ Consumer Protection law
    - Article 28 of the Consumer Protection Code authorizes courts to pierce the corporate veil for the benefit of consumers, if:
      - abusive or illegal conduct or conduct in violation of by-laws or articles of association has given rise to, or prevented satisfaction of consumer claims;
      - a company has become insolvent, bankrupt or ceased its activities as a result of improper management; or
      - if the existence of a legal entity prevents the enforcement of a court decision related to damages to a consumer.
-

---

## 連帯債務

### ▶ 消費者保護法

- 消費者保護法第28条において、裁判所は、以下のいずれかの場合に、消費者のために法人格を否認することができるとしている：
  - 濫用行為、違法行為又は付属定款もしくは定款違反行為が消費者の主張を喚起し、又は妨げた場合
  - 会社が倒産もしくは破産し、又は不適切な経営の結果として会社の操業が停止された場合
  - 会社が消費者の損害の回復に関する判決の執行を妨げた場合



---

## Several and Joint Liability

- ▶ Bankruptcy law
    - The bankruptcy law does not extend to partners and shareholders the effects of bankruptcy. However, Brazilian courts have rendered a number of decisions extending the effects of bankruptcy to officers and shareholders based on the piercing of the corporate veil doctrine.
    - The piercing of corporate veil may occur in bankruptcy proceedings when there is evidence of:
      - commingling of funds and activities between a company and its equity holders; and/or
      - practice of fraudulent acts that may affect creditors rights.
-

---

## 連帯債務

### ▶ 破産法

- 破産法は、社員／株主に破産の効力が及ぶ旨の規定を特に置いていない。しかし、ブラジルの裁判所は、法人格否認の法理に基づいてそのような効力の拡張を認める判決を数多く出している。
- 法人格の否認は、以下の事情を示す証拠がある場合には、破産手続の文脈でもなされる。
  - 会社とエクイティ保有者間の会社資産又は活動の混同、及び／又は
  - 会社債権者の権利を害する不正行為

---

## Several and Joint Liability

### ▶ Labor laws

- Under the Brazilian Labor Code (CLT), companies belonging to the same “**economic group**” are jointly and severally liable for labor claims against any of the member companies.
    - The definition of “economic group” encompasses companies under common “control, direction or management”, including the controlling company.
  - Labor courts in Brazil have applied the doctrine of disregard of corporate entity in the event of insolvency or/and bankruptcy of limited liability companies and private corporations. Plaintiffs are not required to produce any evidence of fraudulent, abusive, illegal or *ultra vires* corporate conduct.
  - Labor courts tend to extend the doctrine of disregard of corporate entity in order to facilitate access to personal assets of directors, officers and partners and shareholders (present or past) when finding corporate assets to liquidate labor debts becomes difficult.
-

---

## 連帯債務

### ▶ 労働法

- ブラジル労働法 (CLT) において、同一の「**経済グループ**」に属する会社は、当該グループ内のいずれかの会社に対する労働債務について連帯して責任を負うとされる。
    - 「経済グループ」の定義は、その親会社を含め、共通の「支配、指揮、経営」下にある会社を包含する。
  - 労働裁判所は、Limitadaや非公開S.A.の倒産又は破産の場合、しばしば法人格否認の法理を適用してきた。原告は、不正行為、濫用行為、違法行為、定款の目的範囲外の行為に関する証拠の提出を要求されない。
  - 労働裁判所は、労働債務を弁済させるための会社の資産を発見することが困難となった場合、取締役、執行役員、(現在又は過去の)社員／株主の個人資産へのアクセスを容易にするため、法人格否認の法理の内容を拡張する傾向にある。
-



---

## Several and Joint Liability

- ▶ Tax laws
    - Tax authorities or courts may rely on specific provisions of tax laws to extend liability to directors, officers and managing equity holders.
      - section IX of article 30 of Law No. 8.212/91 stipulates that companies belonging to the same “economic group” are jointly and severally liable for social security debts.
      - section III of article 124 of the Brazilian Tax Code extends liability for taxes owed by a company to a person who might benefit from the relevant taxable event.
      - Section III of article 135 of the Brazilian Tax Code extends liability for taxes owed by a company to its “officers, managers and legal representatives”, if the tax claim is a result of illegal or *ultra vires* conduct of its officers, managers or legal representatives.
    - In addition, officers, managing partners and shareholders may be criminally liable for failure to collect certain social security contributions and taxes.
-

---

## 連帯債務

### ▶ 税法

- 税務当局又は裁判所は、責任の範囲を取締役、執行役員及び支配株主に拡張するため、税法上の特定の条文に依拠することができる。
    - 1991年法律第8212号第30条第9項は、同じ経済グループに属する会社は、社会保障債務の債務不履行に関する責任について連帯して責任を負うと定めている。
    - 国家租税法第124条第3項は、会社の租税債務を、会社が特定の税を支払わないことによって利益を受ける個人に対して拡張する。
    - 国家租税法第135条第3項は、関連する租税債権が「執行役員、支配人、法的代表者」による違法行為又は定款の目的の範囲外の行為によって生じた場合には、当該執行役員、支配人、法的代表者に対して、会社の租税債務を拡張する。
  - また、経営者、支配社員／株主は、社会保障費及び租税の回収がなされない場合、刑事責任を負うことがある。
-

---

## Several and Joint Liability

- ▶ Environmental laws
    - Environmental laws impose criminal and administrative sanctions on individuals and companies whose conduct and activities damage the environment. In Brazil, individuals (including managers and officers) or companies that commit a criminal offence against the environment can be punished with sanctions that range from fines to imprisonment (applied to individuals only) or dissolution (applied to companies).
    - Administrative sanctions including fines, partial or total suspension of corporate activities, forfeiture or restriction of tax incentives or benefits, and forfeiture or suspension of public credit lines, may be imposed by environmental protection agencies on those that do not comply with environmental laws and regulations.
    - Pursuant to article 4<sup>th</sup> of Law No. 9.605/98, the piercing of corporate veil will be admitted whenever the corporate entity prevents the enforcement of a judicial order or judgment related to the recovery of environmental damages.
-

---

## 連帯債務

### ▶ 環境法

- 環境法は、環境を破壊する行為又は活動を行った個人及び法人に対して、刑事罰及び行政上の制裁を課している。ブラジルにおいては、環境に関する犯罪行為を行った個人（支配人及び執行役員を含む）又は法人は、罰金から懲役（個人の場合）又は解散命令（法人の場合）に至るまでの制裁を受ける可能性がある。
  - 環境法令を遵守しない場合、環境保護局によって、罰金、全部又は一部の操業停止、税制優遇措置の没収又は制限、公式信用機関によって提供されているクレジットラインの没収又は停止などの行政上の制裁が課されることがある。
  - 1998年法律第9605号第4条に従い、会社が環境破壊の回復に関する裁判所の命令又は判決の執行を妨げた場合には、法人格否認の法理の適用が認められる。
-



---

## Several and Joint Liability

### ▶ Anti-corruption law

- Article 14 of the Brazilian anti-corruption law allows courts to pierce the corporate veil “whenever the existence of a company constitutes an abuse of rights to facilitate, cover or dissimulate illegal acts described in the law or to promote the commingling of funds.”
- Under the anti-corruption law, officers, partners and shareholders with managing powers, may be held liable for a company’s actions.

### ▶ Antitrust law

- Article 34 of the antitrust law in Brazil allows courts to pierce the corporate veil to hold liable an individual or a company that commits an economic order infraction and whose actions characterize abuse of rights, excess of power, violation of law, illegal act or fact, or breach of by-laws or articles of associations provisions.
-

---

## 連帯債務

### ▶ 腐敗防止法

- ブラジル腐敗防止法第14条は、「本法において規定される違法行為を促進、隠匿又は隠蔽するため、又は資産の混同を促進するために法人格が濫用された場合」において、法人格の否認を認めている。
- 腐敗防止法上は、執行役員、会社を支配する権限のある社員及び株主が、会社の行為について責任を負うとされうる。

### ▶ 独占禁止法

- ブラジル独占禁止法第34条は、法人又は個人の行為が経済命令に違反し、権利の濫用、権限の逸脱、法令違反、違法行為又は違法事実、定款又は付属定款の違反と認められる場合には、当該法人又は個人に責任を負わせるため、法人格の否認を認めている。
-

---

## Enforcement of the Decision

- ▶ The Brazilian Federal Government signed an agreement with Japanese Authorities in 1940 for judicial assistance between the two countries.
    - The agreement sets forth the procedures for mutual enforcement of letters rogatory, on civil matters, regarding the notice of court acts and the gathering of evidences.
    - A Brazilian decision piercing the corporate veil may be enforced in Japan in the terms of regular Japanese enforcement rules of foreign decisions. Therefore, such procedure may take some time due to diplomatic protocols.
  
  - ▶ In our research, we have not identified a Brazilian court decision affecting a Japanese parent company due to liabilities related to subsidiaries in Brazil. Nonetheless, there are recent decisions related to labor matters involving non-Japanese foreign parent companies.
-

---

## 判決の執行

- ▶ ブラジル連邦政府は、日本政府との間で、1940年に二国間司法共助に関する条約に調印している。
    - 当該条約は、民事裁判における裁判所の送達手続及び証拠収集に関する囑託書の相互執行に関する手続を定めている。
    - 法人格を否認する旨の判決は、日本の外国判決の執行に関する通常のルールに従って、日本において執行されうる。したがって、外交儀礼のため当該手続には時間がかかる可能性も。
  - ▶ ブラジル子会社の債務の効力を日本の親会社に及ぼすブラジルの裁判例は見当たらない。しかし、日本以外の海外親会社を巻き込んだ労働事件に関する裁判例は存在する。
-

### **SÃO PAULO - Paulista**

Al Joaquim Eugênio de Lima 447  
01403 001 São Paulo SP Brasil  
T +55 11 3147 7600

### **SÃO PAULO - Faria Lima**

Rua Campo Verde 61 3º andar  
01456 010 São Paulo SP Brasil  
T +55 11 3035 4050

### **BRASÍLIA**

SHS Q6 Bloco C Cj A sala 1901  
70322 915 Brasília DF Brasil  
T +55 61 3218 6000

### **RIO DE JANEIRO**

Praia do Flamengo 200 11º andar  
22210 901 Rio de Janeiro RJ Brasil  
T +55 21 3231 8200

### **NEW YORK**

712 Fifth Avenue 26<sup>th</sup> Floor  
New York NY 10019 USA  
T +1 646 695 1100



[www.mattosfilho.com.br](http://www.mattosfilho.com.br)