

商法の最新情報アップデート

オンタリオ州とカナダ連邦の法律に関するニュースレター

取締役に関する居住カナダ人要件

カナダ連邦会社法（以下「CBCA」）及びオンタリオ州会社法（以下「OBCA」）では、取締役会の一定割合が当地に居住するカナダ人であることが要件となっています。CBCAでは、一般的な要件として、取締役会のメンバーの少なくとも25%はカナダに居住するカナダ人であることが要求されています。OBCAでは、（2007年に施行されるOBCAの改正によって25%まで下げられることが見込まれていますが、）一般的に、取締役会の過半数はオンタリオ州に居住するカナダ人であることが要件となっています。カナダ国内に子会社を設立しようとする外国の会社にとって、当地に居住するカナダ人を子会社の取締役会のメンバーとして少なくとも1名以上用意しなければならないという義務は、それによって多様な潜在的責任が当該取締役に課せられる場合は特に、子会社の設立及び運営の手続きをやっかいなものにすることがあります。

今回は、外国の会社がこの居住カナダ人要件に対してどのように効率的に対処できるのかを検討します。

I. 準拠地の選択

そもそも取締役に係る居住カナダ人要件を課していない州や準州はあるのでしょうか。

実際には、13のうち8つの州及び準州の会社法には、CBCAやOBCAと異なり、取締役に係る居住カナダ人要件がありません。即ち、ブリティッシュ・コロンビア州、ケベック州、ニューブランズウィック州、ノバスコシア州、及びプリンス・エドワード・アイランド州、並びにユーコン準州、ノースウェスト準州、及びヌナブト準州は、わずかな居住カナダ人要件も存在していません。ブリティッシュ・コロンビア州は、最近（2004年3月）取締役に係る居住カナダ人要件を廃止した州です。その結果、カナダでは、取締役に係る居住カナダ人要件の回避を望む外国の投資家による「準拠地ショッピング」（都合の良い準拠地法に基づいて会社を設立すること）が起きています。なお、取締役に係る居住カナダ人要件を課す法律に準拠して既に会社が設立されている場合、そのまま継続することも、かかる要件を課していない他の準拠地に移転することも可能です。

II. 全株主契約

では、CBCAやOBCAによる取締役に係る居住カナダ人要件による負担を軽減する方法はないでしょうか。

あると言えます。全株主契約（Unanimous Shareholder Agreementの頭文字から通称「USA」といいます。株主が二人以上の場合に用いられます。）又は全株主宣言（Unanimous Shareholder Declarationの頭文字から通称「USD」といいます。会社が完全子会社の場合に用いられます。）によって、取締役から全ての権限と責任を取り除き、これらの権限と責任を株主に移転させることができます。USAやUSDは取締役に係る居住カナダ人要件を取り除くものではありませんが、これによって当該義務を、中味の無い、形だけのものにすることができます。

III. その他

現地の経営は、当然ながら、取締役に関する居住カナダ人要件を充足していれば、OBCA 又は CBCA に準拠して設立された会社の取締役会によってなされることが可能です。代替策として、しばしば、カナダの法律事務所は、カナダの子会社の取締役に就任することが可能な人材を提供しています。そのような外部的な取締役は、USA 又は USD による保護に加えて、子会社及び親会社からの免責契約、並びに取締役及び役員に関する責任保険を求める場合もあります。

御質問は下記までお問い合わせください（英語）。

John Craig	:	416.865.7128	john.craig@mcmbm.com
Wayne Gray	:	416.865.7842	wayne.gray@mcmbm.com

TORONTO | TEL: 416.865.7000 | FAX: 416.865.7048 | MONTRÉAL | TEL: 514.987.5000 | FAX: 514.987.1213 | www.mcmbm.com

The foregoing provides only an overview. Readers are cautioned against making any decisions based on this material alone. Rather, a qualified lawyer should be consulted. 上記はあくまで概要であり、読者の皆様におかれましては、本ニュースレターの情報のみに基づいて各種意思決定をなされることのないようお願いいたします。意思決定にあたっては、弁護士に相談されることをお勧めいたします。

© Copyright 2006 McMillan Binch Mendelsohn LLP

CONTACT: Hiroyasu Konno (Foreign Legal Consultant –Japan)
TEL: 416.865.7035 | hiroyasu.konno@mcmbm.com
Please direct inquiries in Japanese to the contact

BUSINESS LAW UPDATE

A bulletin in respect of the laws of Canada and the Province of Ontario

CANADIAN RESIDENCY REQUIREMENTS FOR DIRECTORS

Under both the *Canada Business Corporation Act* (the “CBCA”) and the *Ontario Business Corporations Act* (the “OBCA”), there is a requirement that a specified proportion of the board be resident Canadians. The general requirement under the CBCA is that at least 25% of the board members be resident Canadians. Under the OBCA, the general threshold is that a majority of directors be resident Canadians, although amendments to the OBCA (to come into force in 2007) are expected to reduce that majority requirement to 25%. The obligation for foreign corporations incorporating a subsidiary in Canada to have one or more resident Canadians on the subsidiaries' board, particularly when that exposes the resident director or directors to a myriad of potential liabilities, can make the incorporation and operating procedure somewhat more difficult.

This bulletin discusses how foreign corporations can effectively respond to this Canadian residency requirement.

1. Jurisdiction Choices:

The first question is whether there are any provinces or territories which do not have Canadian residency requirements for their boards of directors. Indeed, unlike the CBCA and the OBCA, eight of the thirteen provincial and territorial business corporation's statutes have no such Canadian residency requirements. That is, the Provinces of British Columbia, Quebec, New Brunswick, Nova Scotia and Prince Edward Island and the Yukon Territories, the Northwest Territories and Nunavut do not have minimum Canadian residency obligations. British Columbia, in March 2004, was the latest to repeal its director residency requirements. As a result, jurisdiction shopping by foreign investors, wishing to avoid the Canadian residency requirements, does occur in Canada. Moreover, if a corporation is currently governed by a statute requiring Canadian resident directors, it is possible to continue or transfer that corporation to another jurisdiction which does not have that requirement.

2. Unanimous Shareholder Agreement:

Are there other ways to reduce the burden imposed by the Canadian residency requirements under the CBCA or OBCA? Again, the question is answered in the affirmative. Through a unanimous shareholder agreement (“USA”, which is used where there are two or more shareholders) or a unanimous shareholder declaration (“USD”, which is used where the corporation is a wholly-owned subsidiary), it is possible to remove all powers and liabilities from the board members and transfer those powers and obligations to its shareholders. While the USA or USD does not remove the requirement to comply with the resident Canadian obligations, it reduces that obligation to an empty formality.

3. Other Considerations:

Local management can be represented on the board of an OBCA or CBCA corporation, which would fulfill the Canadian residency requirements. Alternatively, your Canadian law firm will often provide someone who is prepared to sit on the board of directors of a Canadian subsidiary. In either case, the outside director may require, in addition to the protection afforded by a USA or USD, an indemnity agreement from each of the subsidiary corporation and its parent, as well as director and officer liability insurance.

Please direct any inquiries to the following:

John Craig	:	416.865.7128	john.craig@mcmbm.com
Wayne Gray	:	416.865.7842	wayne.gray@mcmbm.com

TORONTO | TEL: 416.865.7000 | FAX: 416.865.7048 | MONTRÉAL | TEL: 514.987.5000 | FAX: 514.987.1213 | www.mcmbm.com

The foregoing provides only an overview. Readers are cautioned against making any decisions based on this material alone. Rather, a qualified lawyer should be consulted.