Реорганизация акционерного общества в форме выделении. О некоторых особенностях принятия решения.

Предыдущая статья была посвящена разработке концепции реорганизации. Предположим, выбран вариант выделения, т.е. определено, сколько акционерных обществ выделяется, как будут размещены акции каждого создаваемого общества, составлены проекты разделительного баланса и уставов каждого общества. Следующий и самый важный шаг-подготовка и проведение общего собрания акционеров, которое примет (или отклонит) решение о реорганизации.

Повестка дня общего собрания акционеров определена статьей 19 Закона «Об акционерных обществах» (далее «Закона») и состоит из двух вопросов:
1.О реорганизации общества в форме выделения .
2. Об избрании совета директоров (наблюдательного совета) каждого общества, создаваемого путем реорганизации в форме выделения, если уставом выделяемого общества предусматривается наличие Совета директоров.

В рамках первого вопроса обществом утверждается Решение о реорганизации общества в форме выделения (далее Решение). Указанный документ – основной и единственный , утверждаемый общим собранием акционеров, содержащий все определяемые Законом сведения о предстоящей реорганизации и, что крайне важно, о правах акционеров в процессе реорганизации.

Содержание Решения подробно описывается Законом. Следует отметить, что законодательные требования к содержанию Решения о реорганизации появились лишь в 2006 году с введением в действие ФЗ№146 «О внесении изменений в ФЗ «Об акционерных обществах», тогда как ранее в Законе лишь косвенно определялся объем необходимой информации в указанном документе.
Итак, Решение о реорганизации в форме выделения должно содержать:

1) наименование, сведения о месте нахождения каждого общества, создаваемого путем реорганизации в форме выделения;
2) порядок и условия выделения;
3) способ размещения акций каждого создаваемого общества (конвертация акций реорганизуемого общества в акции создаваемого общества, распределение акций создаваемого общества среди акционеров реорганизуемого общества, приобретение акций создаваемого общества самим реорганизуемым обществом), порядок такого размещения, а в случае конвертации акций реорганизуемого общества в акции создаваемого общества - соотношение (коэффициент) конвертации акций таких обществ;
4) список членов ревизионной комиссии или указание о ревизоре каждого создаваемого общества;
5) список членов коллегиального исполнительного органа каждого создаваемого общества, если уставом соответствующего создаваемого общества предусмотрено наличие коллегиального исполнительного органа и его образование отнесено к компетенции общего собрания акционеров;
6) указание о лице, осуществляющем функции единоличного исполнительного органа каждого создаваемого общества;
7) указание об утверждении разделительного баланса с приложением разделительного баланса;
8) указание об утверждении устава каждого создаваемого общества с приложением устава каждого создаваемого общества;
9) наименование, сведения о месте нахождения регистратора создаваемого общества, если в соответствии с федеральным законом ведение реестра акционеров этого общества должно осуществляться регистратором.

Попробуем прокомментировать некоторые моменты законодательных требований.

1. **Наименование, сведения о месте нахождения каждого общества, создаваемого путем реорганизации в форме выделения.**

Единственным замечанием к этому пункту может быть информация о том, что не зависимо от места нахождения создаваемого общества, его регистрация в качестве юридического лица проводится в налоговых органах по месту нахождения реорганизуемого общества. А вот последующая регистрация ценных бумаг созданного общества должна быть проведена отделением ФСФР по месту нахождения вновь созданного общества.

2. **Порядок и условия выделения.**

Законодатель не уточнил, что именно реорганизуемое общество должно отразить в этом пункте решения. По сложившейся практике здесь описывается следующее:

- Указывается дата, по состоянию на которую составляется Разделительный баланс;
- Описываются необходимые законодательные процедуры: как и каким образом уведомляются кредиторы и налоговые органы о принятом решении; какие действия предпримет руководство общества по оформлению трудовых отношений с работниками в связи с реорганизацией;
- Описываются права акционеров, проголосовавших против реорганизации или не принявших участие в общем собрании акционеров, процедура выкупа акций , а также статус тех ценных бумаг, которые будут выкуплены.
- Дается любая дополнительная информация, объем и содержание которой утверждается Советом директоров в ходе подготовки Проекта Решения о реорганизации.

3.С**пособ размещения акций каждого создаваемого общества, порядок такого размещения, а в случае конвертации акций реорганизуемого общества в акции создаваемого общества - соотношение (коэффициент) конвертации акций таких обществ.**

Возможные варианты размещения акций создаваемого общества, определенные законодательством :конвертация акций реорганизуемого общества в акции создаваемого общества, распределение акций создаваемого общества среди акционеров реорганизуемого общества, приобретение акций создаваемого общества самим реорганизуемым обществом),

Среди всех возможных способов размещения акций каждого создаваемого общества выбирается конкретный вариант. Формулировка по данному вопросу должна быть четкая и однозначная. При этом обязательно указание на следующее

- Из каких источников формируется Уставный капитал выделяемого общества (за счет уменьшения Уставного капитала реорганизуемого общества, собственные средства реорганизуемого общества). Если для формирования Уставного капитала используются собственные средства, необходимо указать какие именно (нераспределенная прибыль, добавочный капитал).
- В случае, если способом размещения является конвертация акций реорганизуемого общества в акции создаваемого или распределение акций создаваемого среди акционеров реорганизуемого, необходимо определить коэффициенты конвертации или количество акций, которое получит каждый акционер на одну имеющуюся акцию в случае распределения. При этом необходимо, чтобы «Размещение акций

акционерного общества, создаваемого в результате выделения, путем конвертации или путем распределения среди акционеров реорганизуемого акционерного общества –владельцев акций одной категории (типа) должно осуществляться на одинаковых условиях(п.8.7.2.Стандартов)

В случае, если способом размещения является конвертация или распределение, необходимо принимать во внимание положения пункта 3.3 статьи 19 Закона.

« Если решением о реорганизации общества в форме выделения предусматривается конвертация акций реорганизуемого общества в акции создаваемого общества или распределение акций создаваемого общества среди акционеров реорганизуемого общества, каждый акционер реорганизуемого общества, голосовавший против принятия решения о реорганизации общества или не принимавший участия в голосовании по вопросу о реорганизации общества, должен получить акции каждого создаваемого общества, предоставляющие те же права, что и принадлежащие ему акции реорганизуемого общества, пропорционально их числу.»

О практических сложностях, которые возникают при применении данного пункта статьи 19 Закона говорилось в первой части статьи. (см. «АО» от)

Конечно, очень желательно определить размер Уставного капитала создаваемого общества. Но однозначно определить его величину возможно лишь для случая размещения акций создаваемого общества путем приобретения акций реорганизуемым обществом. В остальных случаях размер Уставного капитала нового общества не может быть определен до завершения процедуры выкупа акций у акционеров, которые подадут соответствующие заявления. Выкупленные акции оказываются на балансе реорганизуемого общества , они не конвертируются и не учитываются при распределении акций созданного общества(П.8.3.5. Стандартов). Соответственно, они не принимают участия в формировании Уставного капитала нового общества. Поэтому в Решении о реорганизации в форме выделения в данной ситуации указывается не конкретная величина Уставного капитала, а описывается процесс его формирования.

Получил распространение комбинированный метод формирования Уставного капитала создаваемого общества. В этом случае акции Уставного капитала размещаются двумя способами: путем распределения среди акционеров реорганизуемого и путем приобретения самим реорганизуемым обществом тех акций, которые не могут быть распределены. Указание на такой комбинированный способ формирования Уставного капитала должно быть обязательно отражено в Решении о реорганизации.

Например, Уставный капитал реорганизуемого общества 1000000 рублей, состоит из 1000 акций по 1000 рублей каждая. В решении о выделении устанавливается, что Уставный капитал нового общества определяется равным Уставному капиталу реорганизуемого в размере 1000000 рублей с той же структурой. Формируется Уставный капитал создаваемого общества за счет средств добавочного капитала реорганизуемого. В результате осуществления процедуры выкупа выкупленными оказываются 50 акций. Соответственно, если используется только размещение акций способом распределения, распределение 50 акций создаваемого общества невозможно (п.8.3.5. Стандартов). Выходом из сложившейся ситуации и будет являться применение второго способа размещения акций Уставного капитала создаваемого общества- приобретение акций создаваемого общества реорганизуемым. В итоге сложится следующая структура Уставного капитала нового общества: 950 (95%) акций будет принадлежать акционерам реорганизуемого, которые не предъявили акции к выкупу, 50 акций (5%) поступит в собственность реорганизуемого общества.

По состоянию реестра на какую дату определяется количество акций , которое распределяется каждому акционеру?

На этот вопрос четкий ответ дают Стандарты:

«Распределение акций акционерного общества, создаваемого в результате выделения, среди акционеров реорганизуемого акционерного общества должно

осуществляться на основании записей на лицевых счетах держателя реестра или записей по счетам депо в депозитарии на дату государственной регистрации акционерного общества, создаваемого в результате выделения.» (п.8.7.2. Стандартов).

4. Список членов ревизионной комиссии или указание о ревизоре каждого создаваемого общества;
5.Список членов коллегиального исполнительного органа каждого создаваемого общества, если уставом соответствующего создаваемого общества предусмотрено наличие коллегиального исполнительного органа и его образование отнесено к компетенции общего собрания акционеров;
6.Указание о лице, осуществляющем функции единоличного исполнительного органа каждого создаваемого общества;

В соответствии со ст. 19 Закона в повестку дня общего собрания акционеров, которое решает вопрос о реорганизации в форме выделения выносится вопрос об избрании Совета директоров создаваемого общества, если наличие Совета директоров предусмотрено уставом создаваемого общества. Вопросы о выборах ревизионной комиссии, членов коллегиального органа, лица, осуществляющем функции единоличного исполнительного органа, в повестке дня общего собрания акционеров отсутствуют. Так как же выбираются указанные лица в органы управления создаваемого общества? Исходя из того факта, что информация о данных лицах должна уже присутствовать в проекте Решения о реорганизации, единственным вариантом является формирование указанных органов Советом директоров реорганизуемого общества по предложению акционеров. Указанную технологию находим в п.8 статьи 53 Закона «Об АО».

- « В случае, если предлагаемая повестка дня общего собрания акционеров содержит вопрос о реорганизации общества в форме … выделения… и вопрос об избрании совета директоров (наблюдательного совета) общества, создаваемого путем реорганизации в форме … выделения , акционер или акционеры, являющиеся в совокупности владельцами не менее чем 2 процентов голосующих акций реорганизуемого общества, вправе выдвинуть кандидатов в совет директоров (наблюдательный совет) создаваемого общества, его коллегиальный исполнительный орган, ревизионную комиссию или кандидата в ревизоры, число которых не может превышать количественный состав соответствующего органа, указываемый в сообщении о проведении общего собрания акционеров общества в соответствии с проектом устава создаваемого общества, а также выдвинуть кандидата на должность единоличного исполнительного органа создаваемого общества.»

* В п.8 статьи 53 присутствует , на мой взгляд, явная ошибка: акционеры, владеющие 2-мя процентами голосующих акций могут выдвигать кандидатуры органы управления создаваемого общества ***только в том случае, если в повестке дня общего собрания акционеров 2 вопроса: о реорганизации и об избрании совета директоров создаваемого общества.*** Получается, что в случае, когда создается общество без совета директоров (обязательное условие- количество акционеров в новом обществе будет менее 50) акционеры, являющиеся владельцами 2 процентов голосующих акций не имеют права выдвигать кандидатуры на все остальные должности? Откуда же берутся лица, получающие указанные должности в новом обществе? Ведь полные сведения о них должны содержаться в Решении о реорганизации, проект которого необходимо представлять акционерам для ознакомления за 30 дней до общего собрания акционеров. Вероятно, в этом случае Совет директоров реорганизуемого общества и предлагает, и утверждает указанные кандидатуры.

- «Решения о включении лиц, выдвинутых акционерами или советом директоров (наблюдательным советом) реорганизуемого общества кандидатами, в список членов коллегиального исполнительного органа, ревизионной комиссии или

решения об утверждении ревизора и об утверждении лица, осуществляющего функции единоличного исполнительного органа каждого общества, создаваемого путем реорганизации в форме …выделения, принимаются большинством в три четверти голосов членов совета директоров (наблюдательного совета) реорганизуемого общества. При этом не учитываются голоса выбывших членов совета директоров (наблюдательного совета) этого общества.»

- «Предложения о выдвижении кандидатов должны поступить в реорганизуемое общество не позднее чем за 45 дней до дня проведения общего собрания акционеров реорганизуемого общества.»
- «В случае, если предлагаемая повестка дня общего собрания акционеров содержит вопрос о реорганизации общества в форме …выделения … и вопрос об избрании совета директоров (наблюдательного совета) общества, создаваемого путем реорганизации в форме … выделения , сообщение о проведении внеочередного общего собрания акционеров должно быть сделано не позднее чем за 70 дней до дня его проведения.»

7.Указание об утверждении разделительного баланса с приложением разделительного баланса;

Из-за ограниченности объема данной статьи автор не имеет возможности дать подробные комментарии к данному пункту. Принципы формирования Разделительного баланса описаны в предыдущей статье автора («Акционерное общество»№)

Несколько принципиальных замечаний **:**

- При разделе задолженностей необходимо принимать во внимание положения п.8 ст.50 Налогового кодекса: «При выделении из состава юридического лица одного или нескольких юридических лиц правопреемства по отношению к реорганизованному юридическому лицу в части исполнения его обязанностей по уплате налогов не возникает». Из приведенного положения следует сделать однозначный вывод- бюджетные задолженности, задолженности по налогам не могут быть переданы новому обществу.
- Серьезная проблема реорганизации в форме выделения – расхождения в данных бухгалтерского баланса в связи с несовпадением дат утверждения разделительного баланса (точнее даты , по состоянию на которую разделительный баланс составляется) и датой завершения реорганизации (регистрации в качестве юридического лица нового общества (обществ). И если в части передаваемых активов данное несовпадение может быть сведено к минимуму , то как спрогнозировать возможное изменение пассивов? В период между указанными датами данные баланса могут существенно измениться. Безусловно, для уменьшения степени несоответствия разделительного баланса фактическому финансовому состоянию реорганизованного и образуемых вновь обществ необходимо стремиться уменьшить время между датой принятия решения о выделении и ее окончанием. Однако технология реорганизации включает ряд обязательных процедур и определенные сроки их выполнения. Данной теме посвящен Приказ Минфина №44н от 20 мая 2003 г.»Об утверждении Методических указаний по формированию бухгалтерской отчетности при осуществлении реорганизации организаций», хотя и он, безусловно, не решает указанной проблемы.

Не могу не отослать читателя к прекрасной статье Глушецкого А.А. на эту тему (см . газету «Экономика и жизнь», № 36 сентябрь 2007).

8. У**казание об утверждении устава каждого создаваемого общества с приложением устава каждого создаваемого общества;**

В предыдущей версии Закона «Об АО» Устав создаваемого общества утверждался так называемым «Общим собранием акционеров каждого создаваемого общества». И хотя статус того собрания был весьма неопределен, имелась определенная логика в том, что

Устав утверждался участниками(акционерами) создаваемого общества. В новой редакции Закона Устав нового общества является неотъемлемой частью Решения о реорганизации и отдельного голосования по утверждению Устава не предусматривается

9. наименование, сведения о месте нахождения регистратора создаваемого общества, если в соответствии с федеральным законом ведение реестра акционеров этого общества должно осуществляться регистратором.

Странный пункт. Вероятно, целью законодателя была дополнительная защита прав акционеров реорганизуемого общества от трудностей, которые могут возникнуть в случае, когда акционеру недоступна информация о регистраторе. При этом никто не отнимает у Совета директоров созданного общества права заключить договор с любым другим регистратором после государственной регистрации нового общества и , что самое главное, регистрации его ценных бумаг. Ведь что такое указание сведений о регистраторе создаваемого общества до регистрации соответствующих ценных бумаг? Не более чем фиксация намерений руководства реорганизуемого общества, т.к. договор нового общества с регистратором может быть заключен только в отношении зарегистрированных ценных бумаг.

Избрание Совета директоров общества, создаваемого путем выделения.

Подробно описав процедуру выдвижения кандидатов в Совет директоров создаваемого общества, законодатель не указывает, каким способом этот орган избирается.

Известно 2 способа выбора совета директоров: при учреждении квалифицированным большинством, во всех остальных случаях- кумулятивным голосованием. Пункт 1 статьи 66 Закона «Об АО» дополнен абзацем: « Избрание членов совета директоров(наблюдательного совета) общества, создаваемого путем реорганизации, осуществляется с учетом особенностей, предусмотренных главой 2 настоящего Федерального закона». Но ведь глава 2 посвящена как учреждению, так и реорганизации, она сочень обширна , поэтому остается только предполагать, что имеется в виду по этой ссылке.

Во избежании хотя бы намека на нарушение прав акционеров, практически рекомендуется выбирать схему кумулятивного голосования.

В заключение следует сказать, что сложность проведения реорганизации акционерного общества в форме выделения практически во многом зависит от количества акционеров реорганизуемого общества и квалификации специалистов, осуществляющих реорганизацию. При значительном числе акционеров реорганизуемого общества (более 100) данная реорганизация – довольно сложное корпоративное действие, требующее высокой квалификации исполнителей. Но вышеупомянутые преимущества данного вида реорганизации делают ее сегодня одним из самых востребованных способов проведения реструктуризации акционерных обществ.