

Реорганизация акционерных обществ как превентивная мера предотвращения корпоративного конфликта.

Реорганизация, наряду с иными задачами, может осуществляться с целью разрешения корпоративного конфликта или предотвращения его угрозы.

Реорганизация в форме выделения позволяет оптимальным образом решать задачи раздела, продажи бизнеса, освобождения предприятия от непрофильных активов. Слияние и присоединение позволяют увеличить капитал и количество акционеров предприятия и тем самым затрудняют и приводят к удорожанию стоимости скупки его контрольного пакета. Разделение является крайним способом разрешения конфликта между враждующими акционерами в условиях, когда все остальные варианты успеха не принесли. И так далее.

Способы реорганизации можно разделить на 3 группы:

1. Укрупнение обществ, когда на основе двух или нескольких обществ создается одно, более крупное, поглощающее ранее существовавшие. Сюда относятся слияние и присоединение.

2. Разукрупнение акционерных обществ, при котором на основе одного создаются два или несколько новых: разделение (реорганизуемое общество прекращает деятельность в качестве юридического лица) и выделение, когда реорганизуемое общество сохраняет свой статус.

3. Преобразование общества, когда происходит смена организационно-правовой формы юридического лица.

Реорганизация – длительное и сложное в реализации мероприятие, для осуществления которого требуется не только знание законодательства, но и определенный практический опыт.

Законодательство о реорганизации крайне скудно, в нем имеется много пробелов и несогласованностей, процедура реорганизации описана лишь в общих чертах и, в отличие от других вопросов корпоративного права, проблемы реорганизации по многим аспектам не имеют должного правового регулирования.

В рамках каких законодательных актов осуществляется реорганизация?

1. Гражданский кодекс РФ;
2. Закон “Об акционерных обществах”;
3. Закон “О государственной регистрации юридических лиц”;
4. «Положение о стандартах эмиссии ценных бумаг, порядке государственной регистрации выпуска (дополнительного выпуска) эмиссионных ценных бумаг, государственной регистрации отчетов об итогах выпуска (дополнительного выпуска) эмиссионных ценных бумаг и регистрации проспектов ценных бумаг» (утв. Банком России 11.08.2014 №428);
5. Приказ Минфина России от 20 мая 2003 г. №44н “Об утверждении Методических указаний по формированию бухгалтерской отчетности при осуществлении реорганизации организаций.»

Этот короткий список является практически исчерпывающим.

Эффективность реорганизации АО в немалой степени зависит от того, насколько правильно те, кто планируют и осуществляют реорганизацию, понимают и учитывают в своих действиях ту тесную взаимосвязь, которая существует между экономическими, юридическими, учетными и налоговыми аспектами реорганизации.

Акционерные общества, проводящие реорганизацию, проходят две ступени контроля государственных органов: налоговой инспекции и Банка России. К сожалению, деятельность указанных органов осуществляется в рамках разных ветвей законодательства и зачастую имеют место ситуации, когда согласование технологии

реорганизации с регистрирующим органом (налоговой инспекцией) не является еще гарантией регистрации соответствующих выпусков ценных бумаг в Банке России.

Для каждой формы реорганизации установлен определенный набор требований. Он содержится в вышеперечисленных нормативных актах. Но есть и общие моменты, которые присущи всем видам реорганизации.

1. Реорганизация, как правило, проводится по решению акционеров (добровольная реорганизация). Но ГК РФ предусматривает также, что реорганизация в форме выделения или разделения может быть принудительной по решению суда.

2. При планировании реорганизации необходимо помнить, что данный вопрос включается в повестку дня общего собрания только по предложению Совета директоров (если в уставе не предусмотрено другое)

3. При реорганизации защищаются права кредиторов Общества (см. ст.60 ГК).

4. При реорганизации защищаются права акционеров.

В соответствии с законом у акционеров, голосовавших “против” по вопросу о реорганизации, или не принявших участия в собрании, возникает право требования выкупа принадлежащих им акций акционерным обществом по рыночной стоимости (определяемой с привлечением независимого оценщика). При этом в голосовании по вопросу о реорганизации принимают участие как владельцы обыкновенных, так и привилегированных акций. (п.4 ст.32 Закона “Об акционерных обществах”).

Основные принципы защиты прав акционеров при реорганизации:

- Не допускается размещение акций среди лиц, не являющихся акционерами реорганизуемых обществ.
- Условия обмена акций реорганизуемых обществ на акции или иные ценные бумаги размещаемые при реорганизации не могут содержать каких-либо требований, ограничивающих права их владельцев. Права, предоставляемые всем владельцам одного типа ценных бумаг, выпускаемых при реорганизации, должны быть равными.
- Формирование имущества обществ, создаваемых в результате реорганизации, осуществляется только за счет имущества реорганизуемых обществ.

Выделение и разделение.

Выделение и разделение – цивилизованные способы раздела бизнеса, способы разрешения “непримиримого” корпоративного конфликта при равенстве сил сторон, приводящего к блокированию деятельности акционерного общества.

«Реорганизацией в форме выделения признается создание одного или нескольких обществ с передачей им части прав и обязанностей реорганизуемого общества без прекращения последнего» (ст.19 Закона «Об акционерных обществах»).

«Разделением общества признается прекращение общества с передачей всех его прав и обязанностей вновь создаваемым обществам.» (ст.20 Закона «Об акционерных обществах»).

Разделение — это частный, предельный случай выделения. При выделении Основное общество в процессе реорганизации и после нее продолжает функционировать в рабочем режиме, тогда как при разделении оно прекращает свое существование в качестве юридического лица, а все права и обязанности переходят к вновь образуемым обществам.

Приведу текст письма, присланного в редакцию журнала «Акционерное общество».

« Наше ЗАО имеет филиальную сеть по краю. Филиальная сеть состоит из 7 магазинов розничной торговли. Уставный капитал разбит на 400 акций по 1000 рублей. В настоящее время часть акционеров, владеющая определенным пакетом акций 120 штук, хочет выйти из состава ЗАО. Они требуют передать им 2 лучших магазина. Прошу разъяснить, необходимо ли проводить оценку активов для определения рыночной стоимости имущества и распределения его на 1 акцию, а затем определить, насколько достаточно количество акций у этой части акционеров, чтобы передать им 2 магазина. Какие действия нужно предпринять, чтобы решить нашу задачу?»

Несомненно, радует тот факт, что акционеры данного общества стремятся разойтись полюбовно, бесконфликтно, цивилизованно. Но печально, что создав серьезное предприятие, сумев успешно наладить его хозяйственную деятельность, эти лица не владеют азами корпоративного права, не знают механизмов, позволяющих им достойно выйти из создавшейся ситуации.

Какие варианты можно предложить этим акционерам? Не останавливаясь подробно на иных способах выхода из описываемой ситуации (продажа части имущества с соответствующим выкупом акций, внесения имущества в Уставный капитал дочерней компании с последующей продажей акций дочерней компании уходящим акционерам), рассмотрим наиболее интересный вариант, оптимальный с точки зрения налогообложения и затрат на проведение данного корпоративного действия.

Итак: решаем поставленную задачу через реорганизацию в форме выделения.

Выделение удобно тем, что данная реорганизация не мешает хозяйственной деятельности предприятия, не нарушает сложившиеся хозяйственные связи и, что немаловажно, не привлекает внимания налоговых органов, т.к. отсутствуют ликвидируемые юридические лица.

В данном случае целесообразно выделяемому обществу (новому) передать часть «совместно нажитого» имущества в том объеме, который устроит обе стороны.

Необходимыми документами, которые должны быть составлены и утверждены общим собранием акционеров, являются Передаточный акт (по сути это-разделительный баланс, но законодатель исключил этот термин из описания технологий реорганизации) и Решение о реорганизации в форме выделения.

Как при любом серьезном корпоративном действии начинаем работу с разработки концепции реорганизации.

Необходимо ответить на несколько вопросов:

1. В какой организационно-правовой форме может быть создано выделяемое (новое) общество?
2. Каким будет размер Уставного капитала, из каких источников он будет формироваться и кто будет хозяином нового общества (его акционерами)?
3. Какие активы и пассивы должны быть переданы выделяемому обществу и как будет формироваться передаточный акт?
4. Каков прогноз итогов голосования на общем собрании акционеров по вопросу о реорганизации и какие последствия могут наступить при различных итогах голосования?

Последовательно попробуем ответить на поставленные вопросы, сформировав тем самым концепцию реорганизации.

1. Положительный ответ на первый вопрос дает новая редакция Гражданского кодекса (ст.57). Таким образом, из акционерного общества может быть выделено и ООО, и акционерное общество.

2. В соответствии с Законом «Об акционерных обществах» размер уставного капитала вновь создаваемых акционерных обществ не может быть меньше 10 000 рублей для АО и 100000 рублей для ПАО.

Существуют различные варианты формирования Уставного капитала выделяемого (Нового) общества.

2.1 Уставный капитал Нового общества полностью формируется путем конвертации части акций Основного общества в акции вновь создаваемого. В этом случае владельцами (акционерами) Нового общества становятся часть бывших акционеров Основного общества. Акционеры могут сконвертировать все свои акции в акции нового, став при этом хозяином нового и перестав быть акционером Основного общества (это и есть классическая схема "разделения бизнеса", при которой полностью исчезает зависимость вновь создаваемого общества от Основного) или часть своих акций,

оставшись и после реорганизации акционером основного общества. Уставный капитал Основного общества при этом уменьшается на сумму конвертируемых акций. (Следует учитывать, что Уставный капитал и Основного общества после реорганизации не должен оказаться меньше минимально допустимого.)

Данный способ формирования Уставного капитала рекомендуется использовать в случае, когда все акционеры единодушны в своем стремлении цивилизованно разойтись. Все акционеры должны присутствовать на общем собрании акционеров и проголосовать «за» по вопросу о реорганизации. Как быть, если в процессе реорганизации некоторые акционеры не изъявили желания конвертировать свои акции и не подали заявления об их выкупе? Ответ на этот вопрос содержится в ст.19 Закона «Об акционерных обществах»: «Если решение о реорганизации общества в форме выделения предусматривает конвертацию акций реорганизуемого общества в акции создаваемого общества или распределение акций создаваемого общества среди акционеров реорганизуемого общества, каждый акционер реорганизуемого общества, голосовавший против или не принимавший участия в голосовании по вопросу о реорганизации общества, должен получить акции каждого общества, создаваемого в результате выделения, предоставляющие те же права, что и акции, принадлежащие ему в реорганизуемом обществе, пропорционально числу принадлежащих ему акций этого общества.

Предполагается, что пропорциональное распределение акций создаваемого общества между указанными акционерами реорганизуемого общества должно быть направлено на предупреждение злоупотреблений со стороны определенных групп акционеров реорганизуемого общества (действительно, при отсутствии анализируемого режима, крупные акционеры имеют возможность определить такие условия размещения акций создаваемых обществ, при которых мелкие акционеры не получают этих акций вовсе, в то время как по передаточному акту в новое общество перейдут все лучшие активы).

Но: в соответствии со статьей 75 Закона «Об акционерных обществах» акционер, голосовавший против реорганизации, имеет право требовать выкупа акций реорганизуемой компании. Таким образом, у акционера, который голосовал против или не участвовал в голосовании, возникает масса прав:

Во-первых, он может предъявить свои акции к выкупу Обществом;

Во-вторых, получить безвозмездно пакеты акций новых обществ.

Возвращаясь к нашему примеру, данный способ формирования Уставного капитала рекомендуется использовать для формирования Уставного капитала нового общества в том случае, если возможно присутствие на общем собрании всех акционеров и их единогласие по вопросу реорганизации.*

В противном случае данный способ реорганизации довольно трудно осуществим.

* Следует особо обратить внимание на тот случай, когда в реестре есть акции, принадлежащие умершим акционерам или акционерам, выбывшим в неизвестном направлении. Никакого особого статуса у указанной группы акционеров нет, единогласия на собрании получить невозможно, поэтому **необходимо использовать второй способ формирования Уставного капитала нового общества.**

2.2 Уставный капитал Нового общества формируется путем приобретения акций выделенного общества Основным. В этом случае Уставный капитал Нового общества формируется за счет собственных средств Основного общества. Указанными средствами могут быть: нераспределенная прибыль, средства от переоценки основных фондов, а также эмиссионный доход общества, полученный при размещении предыдущих выпусков ценных бумаг.

По итогам данной реорганизации Основное общество становится единственным владельцем Нового, также как и при создании дочерней структуры. Этот вариант

выделения используется в тех случаях, когда необходимо сохранить полный контроль Основного общества над Новым или в случае отсутствия единогласия среди акционеров.

Акции Нового общества в этом случае могут поступить в собственность Основного и учитываться на счете «Долгосрочные финансовые вложения» наряду с другими ценными бумагами, находящимися в собственности Общества, а могут быть (в соответствии с Решением о реорганизации) распределены среди акционеров Основного общества пропорционально имеющимся у них пакетам акций Основного общества.

Если акции Нового общества не распределены среди акционеров реорганизуемого, они могут быть реализованы по решению генерального директора или совета директоров по той же схеме, как и продажа с баланса любого другого актива, т.е. с соблюдением законодательных требований к крупным сделкам и сделкам с заинтересованностью.

2.3 В общем случае, **формирование Уставного капитала Нового общества может происходить путем комбинирования 1-го и 2-го способов.** Можно предусмотреть в Решении о реорганизации, что часть акций Основного общества будет сконвертирована в акции Нового, а часть Уставного капитала Нового общества приобретена Основным обществом.

Схема формирования Уставного капитала при выделении выбирается в процессе подготовки процедуры реорганизации советом директоров Основного общества с учетом пожеланий акционеров (в том числе рассматриваются возможность и условия конвертации акций), анализа прогноза голосования, а затем утверждается общим собранием акционеров как составная часть Решения о реорганизации.

3. Составление передаточного акта.

Передаточный акт является одним из документов, которые должны быть представлены в регистрирующий орган при государственной регистрации юридического лица, создаваемого путем реорганизации в форме выделения. Непредставление передаточного акта или отсутствие в нем положений о правопреемстве по обязательствам реорганизованного общества влекут отказ в государственной регистрации создаваемого.

Передаточный акт должен быть утвержден общим собранием акционеров и содержать положения о правопреемстве по всем обязательствам реорганизованного общества в отношении всех его кредиторов и должников, включая обязательства, оспариваемые сторонами.

Передаточный акт - это уравнение, в левой части которого – баланс основного общества до реорганизации, а в правой – сумма балансов основного общества после реорганизации и нового общества. Нормативные акты по бухгалтерскому учету не содержат каких-либо предписаний в отношении даты составления Передаточного акта при выделении. В общем случае, это может быть дата окончания любого отчетного периода, но очень удобно, если за основу берется годовой баланс, т.к. в соответствии с требованиями финансовых органов (Приказ Минфина №44) разделительный баланс составляется в объеме годовой бухгалтерской отчетности.

Начинаем составление Передаточного акта с раздела актива нового общества. Акционеры предварительно должны договориться, какие активы (недвижимость, оборудование, дебиторская задолженность, денежные средства и т.д.) нужно передать новому обществу, а какие - оставить в старом. Оценка передаваемого имущества может производиться по-разному: по остаточной стоимости, по текущей рыночной стоимости, по иной стоимости (фактической себестоимости, первоначальной стоимости и т.д.) Безусловно, наиболее простым способом является составление Передаточного акта с учетом активов по остаточной балансовой стоимости. Данный способ не требует привлечения независимого оценщика и предварительной корректировки баланса. В данном случае переводим в раздел «Внеоборотные активы» нового общества сумму, равную остаточной стоимости передаваемых объектов недвижимости (например, зданий 2-х магазинов, если возвращаемся к нашему Примеру).

Переданные активы должны быть скомпенсированы, уравновешены передаваемыми пассивами. Пассив баланса состоит из трех частей- «Капитал и резервы», «Долгосрочные обязательства» и «Краткосрочные обязательства». В разделе «Капитал и резервы» обозначаем Уставный капитал нового общества, формирование которого произведено с учетом вышесказанных принципов.

Возвращаясь к нашему примеру. Известно, что выходящим акционерам принадлежит 120 акций реорганизуемого общества, следовательно, если не использовать никакие другие источники для формирования Уставного капитала создаваемого общества, Новое общество будет иметь Уставный капитал в размере 120 тысяч рублей (120 акций реорганизуемого общества, сконвертированных с коэффициентом 1), что вполне достаточно даже для создания акционерного общества. При этом Уставный капитал Основного общества станет равным 280 тысячам рублей.

Если же предполагается, что не все акционеры будут присутствовать на собрании, и найдутся акционеры, которые проголосуют против реорганизации, Уставный капитал можно сформировать в произвольном размере (например, минимально допустимом), используя собственные средства реорганизуемого общества, перечисленные выше – см. пункт 2.2.

Разница между размером передаваемых активов и размером Уставного капитала – это сумма задолженностей (из разделов 4 и 5 баланса), которые передаются новому обществу.

Внимание! 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.

В первом приближении передаточный акт готов.

Серьезная проблема реорганизации в форме выделения – расхождения в данных бухгалтерского баланса в связи с несовпадением дат утверждения Передаточного акта (точнее даты, по состоянию на которую Передаточный акт составляется) и датой завершения реорганизации (регистрации в качестве юридического лица нового общества (обществ).

В период между указанными датами данные баланса могут существенно измениться. Безусловно, для уменьшения степени несоответствия Передаточного акта 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.

Реорганизационные процедуры.

- Совет директоров реорганизуемого общества принимает решение о вынесении на общее собрание акционеров вопроса о реорганизации в форме выделения, включая следующие подвопросы: о порядке и условиях выделения; о создании нового общества; о конвертации акций реорганизуемого общества в акции создаваемого (распределении акций создаваемого среди акционеров реорганизуемого, приобретении акций создаваемого самим реорганизуемым), о порядке конвертации; об утверждении Передаточного акта, об утверждении Устава нового общества, указание о лице, осуществляющим функции единоличного исполнительного органа, указание о ревизоре, регистраторе и аудиторе;

- Проводится общее собрание акционеров основного общества с вышеозначенной повесткой дня;
- В течение 3-х рабочих после собрания вносятся сведения в ЕГРЮЛ о начале реорганизации;
- После получения Уведомления о внесении сведений в ЕГРЮЛ осуществляются 2 публикации с информацией о реорганизации с интервалом в 1 месяц в печатном издании «Вестник государственной регистрации»;
- Проводится выкуп акций у акционеров, которые голосовали против реорганизации;
- После собрания подаются документы в Банк России на регистрацию ценных бумаг нового общества.
- После осуществления процедуры выкупа и по истечении 3-х месяцев с момента внесения в ЕГРЮЛ сведений о начале реорганизации при условии регистрации ценных бумаг Нового общества Новое общество регистрируется налоговыми органами.
- После регистрации выделенного общества регистрируется Отчет об итогах размещения ценных бумаг при реорганизации в Банке России.