

### 2.1. Понятие реорганизации

Реорганизация является особым правовым явлением, ей присущи черты, свойственные как процедуре учреждения юридических лиц, так и их ликвидации. С одной стороны, хозяйственное общество может быть создано не только путем учреждения вновь, но и в результате реорганизации уже существующего юридического лица. При этом главное отличие этих двух способов создания юридических лиц заключается в том, что к хозяйственному обществу, создаваемому в результате реорганизации, переходят права и обязанности его правопреемников. При учреждении вновь создаваемому обществу обязанности учредителей не передаются. С другой стороны, в результате реорганизации чаще всего происходит прекращение юридического лица, что сближает реорганизацию с ликвидацией. Однако в ходе ликвидации права и обязанности ликвидируемой организации не переходят в порядке правопреемства к иным лицам, что и отличает этот процесс от реорганизации.

### Виды реорганизации

Согласно действующему законодательству (п. 1 ст. 57 ГК РФ, п. 2 ст. 15 Закона об АО, п. 2 ст. 51 Закона об ООО) существует пять видов реорганизации.

**Слияние** - возникновение нового общества путем передачи ему всех прав и обязанностей двух или нескольких обществ с прекращением последних (п. 1 ст. 16 Закона об АО, п. 1 ст. 52 Закона об ООО).

**Присоединение** - прекращение одного или нескольких обществ с передачей всех их прав и обязанностей другому обществу (п. 1 ст. 17 Закона об АО, п. 1 ст. 53 Закона об ООО).

**Разделение** - прекращение общества с передачей всех его прав и обязанностей вновь создаваемым обществам (п. 1 ст. 18 Закона об АО, п. 1 ст. 54 Закона об ООО).

**Выделение** - создание одного или нескольких обществ с передачей ему (им) части прав и обязанностей реорганизуемого общества без прекращения последнего (п. 1 ст. 19 Закона об АО, п. 1 ст. 55 Закона об ООО).

**Преобразование** - изменение организационно-правовой формы юридического лица (п. 5 ст. 58 ГК РФ).

### Основные признаки реорганизации

На основании анализа особенностей упомянутых видов реорганизации представляется возможным выделить следующие основные черты реорганизации.

Процесс реорганизации осуществляется на основании положений нескольких законодательных актов, в том числе ГК РФ, Закона об АО, Закона об ООО и Закона о защите конкуренции. В зарубежном законодательстве правовое регулирование процесса реорганизации чаще всего является предметом отдельного нормативного акта. Это обстоятельство, а также наличие неразрешенных законодательных противоречий и недоработок и послужило причиной появления точки зрения о необходимости принятия специального закона, который бы регулировал процесс реорганизации <1>.

<1> См., напр.: Бакулина Е.В. Совершенствование правового регулирования реорганизации хозяйственных обществ: Дис. ... канд. юрид. наук. М., 2004. С. 94.

Остается дискуссионным вопрос о том, является ли реорганизация сделкой. Отдельные исследователи выступают за подобную трактовку сути реорганизации <1>. Другие

считают, что реорганизация представляет собой не сделку, а юридический состав - совокупность юридических фактов, некоторые из которых действительно являются сделками <2>. Судебная практика, несмотря на свою неоднородность, в последнее время склоняется именно ко второй точке зрения

<1> См.: Наумов О.А. О защите прав кредиторов при реорганизации должников // Арбитражная практика. 2001. N 3; Архипов Б.П. Юридическая природа фактического состава, опосредующего реорганизацию акционерного общества // Законодательство. 2002. N 3.

<2> См.: Габов А., Федорчук Д. Реорганизация акционерных обществ // Журнал для акционеров. 2003. N 3. С. 33, 34; Карлин А.А. Реорганизация акционерного общества: Дис. ... канд. юрид. наук. М., 2004. С. 17 - 19.

<3> См., напр.: Постановление ФАС Западно-Сибирского округа от 18 января 2005 г. N Ф04-9453/2004(7734-А75-12); Постановление ФАС Уральского округа от 14 июля 2005 г. N Ф09-2162/05-СЗ; Постановление ФАС Московского округа от 9 августа 2002 г. по делу N КГ-А41/5085-02.

Действующее законодательство не содержит официального определения понятия реорганизации, что породило в специальной литературе появление большого числа определений данного явления.

Некоторые авторы, учитывая, что входе процедуры реорганизации, как правило, происходит прекращение юридического лица, даже прибегают к помощи легального определения ликвидации, сводя реорганизацию к прекращению деятельности юридического лица <1>. Однако с данной позицией нельзя согласиться, потому что подобное определение не может быть использовано для всех случаев реорганизации (например, в ходе выделения прекращения юридического лица не происходит).

<1> См., напр.: Реорганизация и ликвидация юридических лиц по законодательству России и стран Западной Европы. М., 2000. С. 25; Телюкина М.В. Комментарий к Федеральному закону "Об акционерных обществах" (постатейный). М., 2005. С. 97.

Опираясь на исследования СВ. Мартышкина <1>, представляется возможным дать следующее определение понятия реорганизации.

<1> Мартышкин СВ. Понятие и признаки реорганизации юридического лица: Дис. ... канд. юрид. наук. Самара, 2000. С. 40-41.

Реорганизация - это особая процедура, в ходе которой происходит прекращение, а в большинстве случаев и (или) создание юридического лица, сопровождающееся переходом прав и обязанностей реорганизованного юридического лица (правопредшественника) в порядке правопреемства к другому юридическому лицу (правопреемнику).

Как верно заметил А.В. Коровайко, существуют две специфические сферы правоотношений по поводу реорганизации: "внутренняя", охватывающая лишь круг участников реорганизуемых субъектов, и "внешняя", отражающая связь реорганизуемых юридических лиц с иными субъектами права <1>.

<1> См.: Коровайко А.В. Реорганизация хозяйственных обществ. Теория, законодательство, практика: Учебное пособие. М., 2001. С. 15.

Реорганизация хозяйственных обществ может проходить как в добровольном, так и в принудительном порядке. В первом случае реорганизация общества осуществляется на основании решения его акционеров (участников) и проходит в любой из перечисленных выше форм (п. 1 ст. 57 ГК РФ). Во втором реорганизация осуществляется по решению уполномоченных государственных органов или по решению суда и может осуществляться исключительно в форме разделения или выделения (абз. 1 п. 2 ст. 57 ГК РФ).

В подавляющем большинстве случаев реорганизация хозяйственных обществ происходит в добровольном порядке.

### Добровольная реорганизация

Как правило, добровольная реорганизация хозяйственных обществ осуществляется по следующим причинам.

Необходимость повышения эффективности управления компанией. В ряде случаев для улучшения качества управления корпорацией требуется повысить самостоятельность ее структурных подразделений. Этого, помимо других способов, можно достичь и путем выделения из ее состава одного или нескольких юридических лиц. Подобный подход обычно свойствен компаниям, занимающимся различными сферами предпринимательской деятельности.

В то же время традиционные компании производственной сферы менее склонны предоставлять свободу своим структурным подразделениям и поэтому намного чаще подвержены укрупнениям. Обычно это достигается с помощью присоединения к ним дочерних обществ. Таким образом, проявляется другая тенденция - создание единого хозяйственного общества с вертикально-иерархической структурой.

Приобретение новых активов. Если компания, намеревающаяся получить доступ к имуществу сторонней организации, понимает, что приобретаемые активы органично впишутся в ее внутреннюю структуру, имеет смысл не приобретать акции (доли участия) этой организации, а осуществить ее присоединение.

Объединение активов компаний для достижения наилучших результатов. Конец 90-х гг. XX в. был ознаменован громкими слияниями крупнейших мировых корпораций. Необходимость подобных действий была обусловлена изменением рыночной конъюнктуры, в связи с чем многие корпорации встали перед выбором: либо объединиться с одним из конкурентов, либо нести убытки и уходить из бизнеса.

Повышение инвестиционной привлекательности компании. В большинстве случаев это

характерно для крупных корпораций, функционирующих на рынках с высокой конкуренцией и вступающих на путь бурного развития. Перед ними стоят две основные задачи: создание положительного имиджа, т.е. формирование позитивной репутации компании, и привлечение сторонних инвестиций. Решение поставленных задач неизбежно приводит к повышению капитализации компании, что идет на пользу и самой компании, и всем группам акционеров - как прежним, так и новым. Инвестиционная привлекательность компании повышается благодаря улучшению корпоративного управления и изменению ее внутренней структуры.

Решение проблемы миноритарных акционеров. Как уже отмечалось выше, отечественная корпоративная практика знает примеры, когда реорганизация компании проходит с единственной целью - избавиться от неугодных миноритариев.

Создание холдинговой структуры с индивидуализацией самостоятельных бизнес-процессов в результате реорганизации коммерческой организации путем выделения из ее состава отдельных

дочерних хозяйственных обществ. Зачастую подобные мероприятия помогают улучшить управляемость корпорации, а также снизить риски, связанные с осуществлением компанией слишком большого числа видов деятельности.

### **Принудительная реорганизация**

Принудительная реорганизация встречается довольно редко, обычно она применяется антимонопольными органами в целях развития конкуренции на отечественных рынках и недопущения установления монопольного положения хозяйствующих субъектов.

Представляется возможным выделить следующие случаи принудительной реорганизации хозяйственных обществ, инициированной антимонопольными органами.

В случае нарушения порядка получения предварительного согласия антимонопольного органа на осуществление сделок и иных предусмотренных законом действий.

В рамках осуществления государственного контроля за экономической концентрацией антимонопольный орган выдает предварительное согласие на осуществление целого ряда действий, связанных со слиянием, присоединением и созданием коммерческих организаций (ст. 27 Закона о защите конкуренции). В том случае, если коммерческая организация была создана без получения указанного предварительного согласия, антимонопольный орган вправе обратиться в суд с требованием о ее реорганизации в форме выделения или разделения (п. 1 ст. 34 Закона о защите конкуренции). Исковое заявление направляется в судебные органы только в том случае, если создание организации привело или может привести к ограничению конкуренции, в том числе в результате возникновения или усиления доминирующего положения.

Следует отметить одну недоработку упомянутого законодательного положения. Пункт 1 ст. 34 Закона о защите конкуренции предусматривает разделение или выделение коммерческой организации, созданной без получения предварительного согласия антимонопольного органа. При этом в качестве способов создания указываются такие разновидности реорганизации, как слияние и присоединение. Если в случае со слиянием вопросов не возникает, то указание на то, что в результате присоединения одной коммерческой организации к другой создается новое юридическое лицо, вряд ли можно принять как правильное. В данном случае происходит прекращение присоединяемого лица с передачей его прав и обязанностей организации, к которой осуществляется присоединение. Создания нового субъекта права здесь не происходит. Понятна мысль законодателя, который предусматривает разделение или выделение коммерческой организации, приобретающей права и обязанности присоединяемого к ней юридического лица. Однако указанное положение Закона требует изменений и корректировки в соответствии с положениями действующего законодательства о создании и реорганизации юридических лиц.

При условии, когда хозяйственное общество, на которое возложена обязанность уведомлять антимонопольный орган об осуществлении действий, указанных в Законе, нарушило установленный порядок уведомления.

Порядок разделения и выделения компаний аналогичен изложенному в предыдущем пункте. Следует только добавить, что случаи, когда коммерческая организация обязана

уведомлять антимонопольные органы о своих действиях, подробно изложены в ст. 30 Закона о защите конкуренции.

В случае систематического осуществления монополистической деятельности хозяйственным обществом, занимающим доминирующее положение <1>.

<1> О понятиях антимонопольного законодательства "монополистическая деятельность", "доминирующее положение" см. в гл. VII.

Согласно п. 1 ст. 38 Закона о защите конкуренции в рассматриваемой ситуации антимонопольный орган вправе обратиться в суд с иском о принудительном разделении нарушающего закон хозяйственного общества или выделении из его состава одной или нескольких организаций. При этом в отношении кредитной организации антимонопольный орган вправе подать иск только по предварительному согласованию с ЦБ РФ.

Следует отметить, что решение суда о реорганизации хозяйственного общества принимается в целях развития конкуренции, если выполняются в совокупности следующие условия:

- существует возможность обособления структурных подразделений коммерческой организации;
- отсутствует технологически обусловленная взаимосвязь структурных подразделений коммерческой организации (в частности, тридцать и менее процентов общего объема производимой структурным подразделением продукции, выполняемых работ, оказываемых услуг потребляется иными структурными подразделениями этой коммерческой организации);
- существует возможность самостоятельной деятельности на соответствующем товарном рынке для юридических лиц, созданных в результате реорганизации.



### 2.2. Общие правила реорганизации

Необходимо особо подчеркнуть, что правила осуществления реорганизации едины как для принудительного, так и для добровольного случая. Однако, если акционеры (участники) хозяйственного общества, уполномоченный ими орган не осуществляют реорганизацию юридического лица в срок, определенный в решении уполномоченного государственного органа, суд вправе назначить внешнего управляющего хозяйственным обществом и поручить ему осуществить реорганизацию этого юридического лица. С момента назначения внешнего управляющего к нему переходят полномочия по управлению делами общества (абз. 2 п. 2 ст. 57 ГК РФ).

Изменяя форму ведения бизнеса, следует учитывать, что формирование имущества хозяйственных обществ, создаваемых в результате реорганизации, осуществляется только за счет имущества реорганизуемых обществ. Это правило установлено для акционерных обществ (п. 3 ст. 15 Закона об АО). Однако есть все основания полагать, что указанные правила могут быть распространены и на общества с ограниченной ответственностью. Ведь достаточно сложно предположить, что в реорганизации хозяйственного общества принимают участие третьи лица, которые вносят в его уставный капитал какие-либо активы. Точно так же нельзя представить и передачу участниками реорганизуемого общества своего имущества в уставный капитал новой организации: если допустить подобные действия, они могут серьезно ограничить права миноритарных участников хозяйственных обществ.

В законодательстве предусмотрены особые условия реорганизации, если в отношении

открытого акционерного общества используется специальное право на участие соответственно Российской Федерации и ее субъектов в управлении компании ("золотая акция"). Представители Российской Федерации, а также ее субъектов, назначенные в совет директоров организации, могут наложить вето на принимаемое решение о реорганизации общества (п. 3 ст. 38 Закона о приватизации).

Следует отметить, что для хозяйственных обществ, осуществляющих отдельные виды деятельности (например, банковскую, страховую, инвестиционную), федеральными законами могут быть предусмотрены особые правила реорганизации (п. п. 3 и 4 ст. 1 Закона об АО, п. 2 ст. 1 Закона об ООО). В частности, ЦБ РФ имеет право запретить реорганизацию кредитной организации, если в результате ее проведения возникнут основания для применения мер по предупреждению несостоятельности (банкротства) <1>.

<1> Подробнее см.: ст. 23 Закона о банках и банковской деятельности, ст. 4 Закона "О несостоятельности (банкротстве) кредитных организаций".

### **"Смешанная" реорганизация**

Представляет интерес вопрос о "смешанной" реорганизации. Например, выделение хозяйственного общества и его одновременное слияние с другим обществом не может быть осуществлено в рамках единой процедуры <1>. На протяжении долгого времени отечественные исследователи отмечали, что в зарубежных правовых порядках допускается проведение так называемых смешанных форм реорганизации, тогда как в России это невозможно. Однако ситуация кардинально изменилась с принятием поправок в Закон об АО (ФЗ от 27 июля 2006 г. N 146-ФЗ <2>). В настоящее время акционерное законодательство предусматривает возможность разделения или выделения общества, осуществляемых одновременно со слиянием или с присоединением (ст. 19.1 Закона об АО). В законодательстве об обществах с ограниченной ответственностью возможность осуществления "смешанной" реорганизации не предусмотрена.

<1> См.: Жданов Д.В. Реорганизация акционерных обществ в Российской Федерации.

М., 2001. С. 22.

<2> ФЗ "О внесении изменений в Федеральный закон "Об акционерных обществах" // СЗ РФ. 2006. N 31 (ч. 1). Ст. 3445.

Остается дискуссионным вопрос о возможности участия в реорганизации юридических лиц различных организационно-правовых форм, например присоединение общества с ограниченной ответственностью к акционерному обществу. Многие авторы, ссылаясь на тот факт, что подобное действие не запрещено ни ГК РФ, ни специальными законами, регулирующими эту сферу, склоняются к мнению о допустимости подобной реорганизации <1>. До недавнего времени эта точка зрения находила отражение и в подзаконных нормативных актах, напрямую допускавших такую возможность <2>. Некоторые исследователи выступали против подобной позиции <3>. Судебная практика встала на сторону последней из приведенных точек зрения, результатом чего стала следующий вывод: "Положения Закона об акционерных обществах, определяющие порядок их реорганизации путем слияния, присоединения, разделения или выделения (статьи 16 - 19), не предусматривают возможности проведения реорганизации этих обществ посредством объединения с юридическими лицами иных организационно-правовых форм (в том числе с обществами с ограниченной ответственностью) либо разделения их (выделения) на акционерное общество и юридическое лицо другой организационно-правовой формы" <4>.

<1> См., напр.: Телюкина М.В. Указ. соч. С. 102; Жданов Д.В. Указ. соч. С. 23; Глушецкий А. Реорганизация АО: Процедура осуществления // Экономика и жизнь. 1998. N 8. С. 24; Мозолин В.П., Юденков А.П. Комментарий к Федеральному закону "Об акционерных обществах". М., 2003. С. 76; Степанов Д. Формы реорганизации коммерческих организаций: вопросы законодательной реформы // Хозяйство и право. 2001. N 4. С. 46, 49.

<2> Об обмене на акции акционерного общества долей участников присоединяемого к нему общества с ограниченной ответственностью см. в п. 1.3.2 Стандартов эмиссии акций и облигаций и их проспектов эмиссии при реорганизации коммерческих организаций и внесении изменений в стандарты эмиссии акций при учреждении акционерных обществ, дополнительных акций, облигаций и их проспектов эмиссии, утвержденных Постановлением ФКЦБ России от 12 февраля 1997 г. N 8 (на настоящий момент документ утратил силу) // Вестник ФКЦБ России. 1997. N 2.

<3> Чувилин А. Реорганизация акционерных обществ // Закон. 1997. N 5. С. 39; Бакулина Е.В. Указ. соч. С. 98.

<4> Пункт 20 Постановления Пленума ВАС РФ от 18 ноября 2003 г. N 19.

### **Защита прав и интересов кредиторов реорганизуемых обществ**

Особое внимание в действующем законодательстве уделяется защите интересов кредиторов реорганизуемых хозяйственных обществ. Реорганизация может значительно ухудшить положение кредиторов обществ, участвующих в реорганизации. Например, при выделении, когда в новое юридическое лицо выводятся высоколиквидные активы, а все основные обязательства остаются на балансе реорганизуемого общества.

Маловероятно, что такой должник сможет погасить хотя бы часть своих долгов. Вот почему и в ГК РФ (ст. 60), и в Законе об АО (п. 6 ст. 15), и в Законе об ООО (п. 5 ст. 51) сделаны попытки обезопасить добросовестных кредиторов от подобных ситуаций.

В частности, не позднее 30 дней с даты принятия решения о реорганизации (а при слиянии или присоединении - с даты принятия решения об этом последним из обществ, участвующих в этом процессе) хозяйственное общество обязано письменно уведомить об этом своих кредиторов. В этот же срок реорганизуемая компания должна опубликовать в печатном издании, предназначенном для публикации данных о государственной регистрации юридических лиц, сообщение о принятом решении.

На основании этого кредиторы общества в течение 30 дней с даты направления им уведомлений или в течение 30 дней с даты опубликования сообщения о принятом решении вправе письменно потребовать досрочного прекращения или исполнения соответствующих обязательств общества и возмещения им убытков.

Во избежание нарушений указанных сроков государственная регистрация обществ, созданных в результате реорганизации, и внесение записей о прекращении

деятельности реорганизованных обществ осуществляются при наличии доказательств уведомления кредиторов в установленном законом порядке. В качестве таких доказательств могут служить почтовые квитанции об отправке писем с обязательной описью вложения, а также экземпляр печатного издания с размещенным на его страницах объявлением о реорганизации общества.

### **Защита прав и интересов миноритарных акционеров (участников) реорганизуемых обществ**

Зачастую рыночная стоимость акций может существенно понизиться в результате проведенной реорганизации. Вот почему владельцы голосующих акций реорганизуемых компаний, если они голосовали против принятия решения о его реорганизации либо не принимали участия в голосовании, вправе требовать от общества выкупа всех или части принадлежащих им акций (п. 1 ст. 75 Закона об АО) <1>. Этот принцип позволяет защитить права главным образом миноритарных акционеров, которые считают, что в результате реорганизации их имущественным интересам будет нанесен вред.

<1> Подробнее см.: Молотников А.Е. Реорганизация акционерного общества и защита прав миноритарных акционеров // Слияния и поглощения. 2004. N 6.

Цена выкупа акций устанавливается советом директоров компании, которая не может быть ниже рыночной стоимости, определяемой независимым оценщиком. При этом оценщик не вправе учитывать изменения рыночной стоимости, произошедшие из-за принятия решения о реорганизации (п. 3 ст. 75 Закона об АО).

В качестве иллюстрации законодательных положений о защите прав миноритарных акционеров обратимся к процедуре выделения и раздела хозяйственных обществ. Если решение о выделении предусматривает конвертацию акций реорганизуемого общества в акции создаваемого общества или распределение акций среди акционеров прежнего общества, любой акционер этого общества, голосовавший против или не принимавший участия в голосовании по вопросу о реорганизации общества, должен получить акции каждого общества, создаваемого в результате выделения. При этом

акции должны предоставлять те же права, что и акции, принадлежащие ему в реорганизуемой компании, пропорционально числу принадлежащих ему акций этого общества (п. 3.3 ст. 19 Закона об АО).

Акционер разделяемого общества, голосовавший против или не принимавший участия в голосовании по вопросу о реорганизации общества, также должен получить акции каждого общества, создаваемого в результате разделения пропорционально числу принадлежащих ему акций этого общества. Данные ценные бумаги должны предоставлять те же права, что и принадлежащие акционеру акции реорганизуемого общества (п. 3.3 ст. 18 Закона об АО).

При проведении реорганизации особую роль приобретает достоверность сведений, содержащихся в бухгалтерских балансах хозяйственных обществ. Крайне важно сопоставить фактическое наличие имущества с данными бухгалтерского учета, проверить полноту отражения в учете обязательств. Всего этого можно достичь только по результатам инвентаризации имущества хозяйственных обществ и их денежных обязательств, поэтому действующее законодательство предусматривает обязательное проведение инвентаризации в случае реорганизации. Это требование закреплено п. 2 ст. 12 Закона "О бухгалтерском учете" <1>.

<1> Федеральный закон от 21 ноября 1996 г. N 129-ФЗ "О бухгалтерском учете" (с изм. на 3 ноября 2006 г.) // СЗ РФ. 1996. N 48. Ст. 5369; 2006. N 45. Ст. 4635.

### **Правопреемство при реорганизации**

В зависимости от вида реорганизации права и обязанности реорганизуемых лиц переходят к новым обществам на основании следующих документов:

- при слиянии, присоединении и преобразовании хозяйственных обществ их права и обязанности переходят к вновь возникшему обществу на основании

передаточного акта;

- в случае разделения или выделения хозяйственного общества к вновь созданным юридическим лицам права и обязанности переходят в соответствии с разделительным балансом (ст. 58 ГК РФ).

Указанные документы играют особую роль при реорганизации, устанавливая, какое имущество и какие долги переходят к конкретным хозяйственным обществам. Учитывая важность этих документов, они должны быть утверждены общим собранием акционеров (участников) хозяйственных обществ и представлены вместе с учредительными документами для государственной регистрации вновь возникших юридических лиц или внесения изменений в учредительные документы существующих организаций (п. 2 ст. 59 ГК РФ, п. 1 ст. 14 Закона о государственной регистрации юридических лиц).

В действующем акционерном законодательстве закреплен ряд требований к содержанию передаточного акта и разделительного баланса. Так, согласно п. 6 ст. 15 Закона об АО передаточный акт, разделительный баланс должны содержать положения о правопреемстве по всем обязательствам реорганизуемого общества в отношении всех его кредиторов и должников, включая оспариваемые обязательства и порядок определения правопреемства в связи с изменениями вида, состава, стоимости имущества реорганизуемого общества, а также в связи с возникновением, изменением и прекращением прав и обязанностей реорганизуемого общества, которые могут произойти после даты, на которую составлены передаточный акт, разделительный баланс.

Общие рекомендации по данному вопросу, в частности, содержатся в Приказе Минфина России от 20 мая 2003 г. N 44н "Об утверждении Методических указаний по формированию бухгалтерской отчетности при осуществлении реорганизации организаций" <1>. На основании этого нормативного акта можно определить содержание передаточного акта и разделительного баланса, куда включаются: <1>БНА. 2003. N40.

- бухгалтерская отчетность, в соответствии с которой определяется состав имущества и обязательств реорганизуемой организации, а также их оценка на последнюю отчетную дату перед датой оформления передачи имущества и обязательств в установленном законодательством порядке;

- акты (описи) инвентаризации имущества и обязательств реорганизуемой организации, проведенной в соответствии с законодательством РФ и иными нормативными правовыми актами перед составлением передаточного акта или разделительного баланса, подтверждающих их достоверность (наличие, состояние и оценку имущества и обязательств);
- первичные учетные документы по материальным ценностям (акты (накладные) приемки-передачи основных средств, материально-производственных запасов и др.), перечни (описи) иного имущества, подлежащего приемке-передаче при реорганизации организаций;
- расшифровки (описи) кредиторской и дебиторской задолженностей с информацией о письменном уведомлении в установленные сроки кредиторов и дебиторов реорганизуемых организаций о переходе с момента государственной регистрации организации имущества и обязательств по соответствующим договорам и контрактам к правопреемнику о расчетах с соответствующими бюджетами, государственными внебюджетными фондами и др.

### **Проблемы лицензирования**

При реорганизации хозяйственных обществ необходимо уделять внимание вопросу принадлежности специального права, т.е. лицензиям на право осуществлять определенные виды предпринимательской деятельности. Лицензия выдается строго определенному лицу, отвечающему определенным требованиям, предъявляемым к лицензируемым организациям. Вот почему лицензия теряет юридическую силу и считается аннулированной с момента прекращения деятельности общества в результате реорганизации (п. 2 ст. 13 Закона о лицензировании). Однако данное правило не распространяется на преобразование хозяйственных обществ.

Согласно ст. 11 Закона о лицензировании правопреемник преобразованной организации



(вновь образованное общество) в целях закрепления за собой специального права должен не позднее чем через пятнадцать дней с даты принятия решения о преобразовании подать заявление о переоформлении документа, подтверждающего наличие лицензии.

### **Особенности совершения отдельных сделок при реорганизации**

Учитывая особую роль реорганизации в деятельности компании, в Законе об АО предусмотрена возможность установления особого порядка совершения реорганизуемым обществом отдельных сделок и (или) видов сделок или запрет на их совершение с момента принятия решения о реорганизации общества и до момента ее завершения. При этом сделка, совершенная с нарушением указанного особого порядка или запрета, может быть признана недействительной по иску реорганизуемого общества и (или) реорганизуемых обществ, а также акционера реорганизуемого общества и (или) реорганизуемых обществ, имеющего этот статус на момент совершения сделки (п. 7 ст. 15 Закона об АО).

---

### **2.3. Особенности различных видов реорганизации**

Как уже отмечалось выше, реорганизация может осуществляться в различных формах.

### **Слияние и присоединение**

Данные виды реорганизации схожи по сущности и механизму осуществления, вот почему рационально рассматривать их вместе.

По своей сути слияние хозяйственных обществ представляет собой создание нового общества с передачей ему прав и обязанностей двух или нескольких хозяйственных обществ, деятельность которых прекращается. В данном случае имеет место своеобразное равноправие юридических лиц, ведь оба хозяйственных общества прекращают свою деятельность.

Под присоединением понимается прекращение одного или нескольких хозяйственных обществ с передачей всех их прав и обязанностей другому обществу. Присоединяемые общества фактически утрачивают свою самостоятельность, добровольно вливаясь в другое хозяйственное общество.

Процедура осуществления реорганизации более полно разработана для акционерных обществ. Вследствие этого при рассмотрении механизма реорганизации сначала предполагается излагать порядок, установленный для акционерных обществ, а потом уже - для обществ с ограниченной ответственностью.

### **Этапы процедуры слияния (присоединения)**

Выделяется несколько этапов реорганизации акционерных обществ в форме слияния и

присоединения.

1. Заключение договора о слиянии (присоединении).
2. Заседания советов директоров хозяйственных обществ, участвующих в реорганизации.
3. Проведение общих собраний акционеров реорганизуемых обществ.
4. Осуществление государственных регистрационных процедур.  
Рассмотрим эти этапы.

### **Заключение договора о слиянии (присоединении).**

Подписанию этого документа обычно предшествует кропотливая работа по согласованию плана реорганизации. Особое внимание на этой стадии реорганизации следует уделять содержанию договора о слиянии (присоединении). Действующее законодательство довольно подробно регламентирует содержание такого договора. В частности, договор о слиянии должен содержать следующие сведения:

- 1) наименование, место нахождения каждого общества, участвующего в слиянии, а также наименование, место нахождения общества, создаваемого путем реорганизации в форме слияния;
- 2) порядок и условия слияния;
- 3) порядок конвертации акций каждого общества, участвующего в слиянии, в акции создаваемого общества и соотношение (коэффициент) конвертации акций таких обществ;
- 4) указание о количестве членов совета директоров создаваемого общества, избираемых каждым обществом, участвующим в слиянии, если уставом создаваемого

общества в соответствии с Федеральным законом не предусматривается осуществление функций совета директоров создаваемого общества общим собранием акционеров этого общества;

5) список членов ревизионной комиссии или указание о ревизоре создаваемого общества;

6) список членов коллегиального исполнительного органа создаваемого общества, если уставом создаваемого общества предусмотрено наличие коллегиального исполнительного органа и его образование отнесено к компетенции общего собрания акционеров;

7) указание о лице, осуществляющем функции единоличного исполнительного органа создаваемого общества;

8) наименование, сведения о месте нахождения реестродержателя создаваемого общества (далее - регистратор), если в соответствии с федеральным законом ведение реестра акционеров создаваемого общества должно осуществляться регистратором.

Необходимо особо отметить, что договор о слиянии (присоединении) нельзя рассматривать как обязательный для обществ документ до момента его утверждения общими собраниями акционеров всех обществ, намеревающихся объединиться.

### **Заседания советов директоров реорганизуемых обществ.**

При проведении слияния каждый совет директоров объединяющихся обществ должен:

а) созвать внеочередное общее собрание акционеров;

б) утвердить повестку дня собрания, включив в нее вопросы:

- о реорганизации в форме слияния;

- об избрании членов совета директоров общества, создаваемого в результате слияния (п. 2 ст. 16 Закона об АО).

В случае присоединения советы директоров хозяйственных обществ принимают несколько иные решения:

а) созывают внеочередное общее собрание акционеров;

б) утверждают повестку дня собрания, включив в нее вопрос о реорганизации в форме присоединения (п. 2 ст. 17 Закона об АО).

Совет директоров общества, к которому осуществляется присоединение, выносит также для решения общим собранием акционеров такого общества иные вопросы, если это предусмотрено договором о присоединении. Кроме того, совет директоров присоединяемого общества выносит на решение общего собрания акционеров вопрос об утверждении передаточного акта.

**Проведение общих собраний акционеров реорганизуемых обществ.**

Общее собрание акционеров каждого общества, участвующего в слиянии, принимает решение по вопросу о реорганизации каждого такого общества в форме слияния, которое включает в себя:

- утверждение договора о слиянии и передаточного акта общества, участвующего в слиянии;
- утверждение устава общества, создаваемого путем реорганизации в форме слияния;
- принятие решения по вопросу об избрании членов совета директоров.

В случае присоединения общие собрания акционеров обществ, участвующих в реорганизации, принимают различные решения.

Общество, к которому осуществляется присоединение:

- решение по вопросу о реорганизации в форме присоединения, включающее в себя утверждение договора о присоединении, а также решения по иным вопросам (в том числе решение о внесении изменений и дополнений в устав такого общества), если это предусмотрено договором о присоединении.

Присоединяемое общество:

- решение по вопросу о реорганизации в форме присоединения, включающее в

себя утверждение договора о присоединении, передаточного акта.

В случае если акционеры положительно проголосовали по всем предложенным вопросам, можно переходить к завершающим этапам реорганизации.

### **Осуществление государственных регистрационных процедур. На данном этапе реорганизации требуется:**

- при слиянии - обратиться в регистрирующий орган для государственной регистрации вновь создаваемого юридического лица;
- в случае присоединения - подать заявление в регистрирующий орган об исключении из государственного реестра присоединяемых обществ.

Таким образом, слияние считается завершенным с момента государственной регистрации вновь возникшего общества, а присоединение - с момента внесения в государственный реестр записи о прекращении деятельности последнего из присоединенных юридических лиц (п. п. 2 и 5 ст. 16 Закона о государственной регистрации юридических лиц).

Серьезное значение в процессе реорганизации имеет вопрос эмиссии ценных бумаг, прежде всего акций. Необходимо отметить, что особенности эмиссии ценных бумаг при реорганизации юридических лиц регулируются Стандартами эмиссии ценных бумаг.

### Особенности слияния и присоединения обществ с ограниченной ответственностью

Процесс слияния и присоединения, происходящий в обществах с ограниченной ответственностью, по своей сути аналогичен процедуре, предусмотренной для акционерных обществ. Однако есть и различия:

- 1) процесс реорганизации обществ с ограниченной ответственностью регламентирован не так подробно, как процедура реорганизации акционерных обществ;
- 2) в случае реорганизации не предусмотрена возможность выкупа обществом с ограниченной ответственностью долей, принадлежащих участникам общества;
- 3) действующее законодательство не предусматривает необходимости государственной регистрации долей образованного в результате реорганизации общества, как это предусмотрено для выпуска акций.

Осуществление процесса слияния и присоединения хозяйственных обществ в некоторых случаях подпадает под антимонопольный контроль <1>.

<1> Подробнее см. ст. ст. 27, 30 Закона о защите конкуренции, § 3 гл. VII.

---

### Разделение и выделение

Под разделением хозяйственного общества признается его прекращение с передачей



всех прав и обязанностей вновь создаваемым обществам. То есть на базе одного общества создается несколько новых хозяйственных обществ.

Выделение представляет собой создание одного или нескольких обществ с передачей им части прав и обязанностей реорганизуемому обществу без прекращения последнего. В данном случае, несмотря на создание нового общества, прежнее общество не прекращает свою деятельность.

### **Этапы процедуры разделения (выделения)**

Применительно к акционерным обществам этапы разделения (выделения) включают:

- 1) заседание совета директоров реорганизуемого общества;
- 2) проведение общего собрания акционеров реорганизуемого общества;
- 3) осуществление государственных регистрационных процедур.

Рассмотрим эти этапы.

Заседание совета директоров общества. Совет директоров обязан принять решения:

а) о проведении внеочередного общего собрания акционеров;

б) о включении в повестку дня собрания следующих вопросов:

- о реорганизации общества в форме разделения (выделения);

- об избрании совета директоров каждого общества, создаваемого в процессе реорганизации.

Проведение общего собрания акционеров реорганизуемого общества. Общее собрание акционеров принимает решение о реорганизации общества, которое должно содержать:

- наименование, сведения о месте нахождения каждого создаваемого общества;

- порядок и условия разделения (выделения);

- особенности размещения акций;

- список членов ревизионной комиссии или указание о ревизоре каждого создаваемого общества;

- список членов коллегиального исполнительного органа каждого создаваемого общества;

- указание о лице, осуществляющем функции единоличного исполнительного органа каждого создаваемого общества;
  
- указание об утверждении разделительного баланса с приложением разделительного баланса;
  
- указание об утверждении устава каждого создаваемого общества с приложением устава каждого создаваемого общества;
  
- наименование, сведения о месте нахождения регистратора создаваемого общества. Государственная регистрация вновь образованных обществ.

Реорганизация юридического лица в форме разделения считается завершенной с момента государственной регистрации последнего из вновь возникших юридических лиц, а юридическое лицо, реорганизованное в форме разделения, считается прекратившим свою деятельность (п. 3 ст. 16 Закона о государственной регистрации юридических лиц).

Реорганизация юридического лица в форме выделения считается завершенной с момента государственной регистрации последнего из вновь образованных обществ (п. 4 ст. 16 Закона о государственной регистрации юридических лиц).

После реализации всех указанных выше этапов осуществляется эмиссия ценных бумаг акционерных обществ, имеющая много общего с соответствующей процедурой, выполняемой при слиянии (присоединении).

Как и в случае со слиянием и присоединением, процедура разделения (выделения) обществ с ограниченной ответственностью аналогична рассмотренному выше механизму для акционерных обществ.

При этом заметим, что процедура реорганизации акционерных обществ претерпела некоторые изменения в связи с принятием ФЗ от 27 июля 2006 г. N 146-ФЗ. Если раньше процесс реорганизации акционерных обществ и обществ с ограниченной ответственностью был практически идентичным, то теперь ситуация несколько изменилась. Основным различием процедуры реорганизации применительно к АО и ООО является то, что при реорганизации акционерных обществ для завершения процедуры не требуется проводить общие собрания вновь созданных обществ. В обществах с ограниченной ответственностью наличие таких собраний обязательно.

### **Преобразование**

Рассматриваемый вид реорганизации хозяйственных обществ представляет собой изменение организационно-правовой формы юридического лица. Хозяйственные общества могут быть преобразованы в строго ограниченный круг юридических лиц:

в соответствии с п. 1 ст. 56 Закона об ООО и п. 1 ст. 2 Закона о народных предприятиях общества с ограниченной ответственностью могут быть преобразованы в:

- акционерное общество;
- общество с дополнительной ответственностью;
- производственный кооператив;
- акционерное общество работников (народное предприятие);

согласно п. 1 ст. 20 Закона об АО акционерные общества могут быть преобразованы в:

- общество с ограниченной ответственностью;
  
- производственный кооператив;
  
- некоммерческое партнерство.

При этом следует учитывать, что закрытые акционерные общества могут свободно преобразоваться в акционерные общества работников (народное предприятие), в то время как открытым подобная трансформация запрещена, если их работникам принадлежит менее 49 процентов уставного капитала (п. 1 ст. 2 Закона о народных предприятиях).

Кроме того, исходя из п. 4 ст. 7 Закона об АО, открытые акционерные общества, акции которых находятся в государственной (муниципальной) собственности, не могут быть преобразованы в юридические лица иной организационно-правовой формы или участвовать в реорганизации, приводящей к созданию такого юридического лица.

Общество с ограниченной ответственностью и закрытое акционерное общество не подлежат преобразованию в открытое акционерное общество, если размер уставного капитала вновь созданного общества окажется ниже минимального уровня, установленного для ОАО (ст. 26 Закона об АО). Однако акционеры могут при желании увеличить размер уставного капитала до нужного уровня, и тогда изменение формы ведения бизнеса возможно.

Разумеется, при преобразовании хозяйственных обществ будут действовать количественные ограничения, установленные в отношении численности участников новых юридических лиц. Например, при преобразовании акционерного общества в общество с ограниченной ответственностью количество участников не должно превышать пятидесяти (п. 3 ст. 7 Закона об ООО). В то же время в случае трансформации хозяйственного общества в производственный кооператив необходимо помнить, что число его членов - физических лиц не может быть менее пяти (ст. 4 Закона о производственных кооперативах).

### Этапы преобразования

Этапы преобразования целесообразно проанализировать на примере акционерных обществ. Процедура преобразования АО аналогична порядку, предусмотренному для обществ с ограниченной ответственностью.

Заседание совета директоров акционерного общества.

Совет директоров должен принять следующие решения:

- а) о проведении внеочередного общего собрания акционеров;
  
- б) о включении в повестку дня собрания вопроса о реорганизации общества в форме преобразования (п. 2 ст. 20 Закона об АО).

Проведение общего собрания акционеров реорганизуемого общества.

Общее собрание акционеров по вопросу о реорганизации общества в форме преобразования принимает решение о реорганизации. Содержание данного решения по основным моментам совпадает с изложенным выше содержанием решения, принимаемого в случае разделения и выделения (подробнее см. п. 3 ст. 20 Закона об АО).

После одобрения всех вопросов повестки дня собрания происходит переход к следующим этапам преобразования.

Государственная регистрация созданного юридического лица.

Реорганизация юридического лица в форме преобразования считается завершённой с момента государственной регистрации вновь возникшей организации, а преобразованное юридическое лицо - прекратившим свою деятельность (п. 1 ст. 16 Закона о государственной регистрации юридических лиц).

### **Изменение типа акционерного общества**

Исходя из действующего законодательства, не исключается возможность преобразований закрытых акционерных обществ в открытые, и наоборот. Следует учитывать, что изменение типа общества не является реорганизацией юридического лица, поскольку его организационно-правовая форма не изменяется (п. 23 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда от 18 ноября 2003 г. N 19). В связи с этим требования, предусмотренные при реорганизации в части составления передаточного акта, уведомления кредиторов о предстоящем изменении типа акционерного общества предъявляться не должны. Не применяются при этом и другие нормы, касающиеся реорганизации общества, в том числе предоставляющие акционерам право требовать выкупа принадлежащих им акций общества, если они голосовали против преобразования или не участвовали в голосовании.

Преобразование акционерного общества одного типа в акционерное общество другого типа осуществляется по решению общего собрания акционеров с внесением соответствующих изменений в устав общества (утверждением устава в новой редакции) и их государственной регистрацией в установленном порядке.