

РЕОРГАНИЗАЦИЯ ПО-НОВОМУ

Сочетание различных форм реорганизации предусматривалось ранее только для акционерных обществ, а именно разделение или выделение с последующим слиянием и присоединением (ст. 19.1 Закона об акционерных обществах). Несмотря на отсутствие прямого запрета, участие в реорганизации юридических лиц разных правовых форм на практике невозможно. К примеру, согласно позиции ВАС РФ была запрещена реорганизация акционерных обществ с участием либо созданием в результате реорганизации юридических лиц иных организационно-правовых форм¹. ГК РФ вводит новые возможности смешанной реорганизации.



Дарья ИЛЬИНА,
адвокат, адвокатское бюро «Егоров,
Пугинский, Афанасьев и партнеры»,
г. Москва

Умеренная концепция

Для всех юридических лиц теперь допускается реорганизация с одновременным сочетанием различных ее форм (слияние, присоединение, разделение, выделение, преобразование), а также реорганизация с участием двух и более юридических лиц, в том числе созданных в разных организационно-правовых формах (абз. 2 и 3 п. 1 ст. 57 ГК РФ).

Не секрет, что в юридической литературе и ряде законопроектов высказывалась идея об устранении любых ограничений в реорганизации, то есть в установлении возможности преобразования практически любых организационно-правовых форм юридических лиц в любые другие организационно-правовые формы, а коммерческих организаций – в некоммерческие и наоборот; сочетание в одном акте реорганизации ее различных форм².

Тем не менее авторы проекта изменений в ГК РФ приняли за основу умеренную концепцию: смешанная реорганизация допускается, но законом могут быть установлены ограничения.

Такие ограничения уже предусмотрены в ГК РФ:

- участие в реорганизации юридических лиц разных правовых форм допускается, только если законом предусмотрена возможность преобразования юридического лица одной из таких форм в юридическое лицо другой формы (абз. 4 п. 1 ст. 57 ГК РФ);
- не допускается преобразования коммерческих организаций в некоммерческие, корпораций – в унитарные организации и наоборот (п. 3 ст. 68 ГК РФ);
- религиозные организации не могут быть преобразованы в любые иные формы (ст. 123.26 ГК РФ);
- производственный кооператив может быть преобразован только в хозяйственные товарищества и общества (ст. 106.6 ГК РФ);
- фонды, за исключением негосударственных пенсионных фондов, не могут быть реорганизованы (п. 3 и 4 ст. 123.17 ГК РФ). Следует отметить, что в отношении фондов разработчики концепции предлагали сохранить возможность их реорганизации в другие фонды (п. 3.7 Концепции развития гражданского законодательства Российской Федерации, одобренной решением Совета при Президенте РФ по кодификации и совершенствованию гражданского законодатель-

ства от 07.10.2009), однако в итоге в законе закреплен запрет реорганизации;

- потребительский кооператив может быть преобразован в общественную организацию, ассоциацию (союз), автономную некоммерческую организацию или фонд, жилищный или жилищно-строительный кооператив только в товарищество собственников недвижимости (п. 3 ст. 123.2 ГК РФ);
- общественная организация – только в ассоциацию (союз), автономную некоммерческую организацию или фонд (п. 4 ст. 123.4 ГК РФ);
- ассоциация (союз) – только в общественную организацию, автономную некоммерческую организацию или фонд (п. 4 ст. 123.8 ГК РФ);
- товарищество собственников недвижимости по решению своих членов – только в потребительский кооператив (п. 4 ст. 123.12 ГК РФ);
- казачье общество – только в ассоциацию (союз) или автономную некоммерческую организацию (п. 2 ст. 123.15 ГК РФ);
- община коренных малочисленных народов Российской Федерации – только в ассоциацию (союз) или автономную некоммерческую организацию (п. 3 ст. 123.16 ГК РФ);
- частное учреждение – только в автономную некоммерческую организацию или фонд (п. 3 ст. 123.23 ГК РФ);
- автономная некоммерческая организация – только в фонд (п. 7 ст. 123.24 ГК РФ);
- государственное или муниципальное учреждение может быть преобразовано в некоммерческую организацию иных организационно-правовых форм только в случаях, предусмотренных законом (п. 7 ст. 123.22 ГК РФ).

Подготовленный Минэкономразвития проект³ поправок в законах об обществах с ограниченной ответственностью и акционерных обществах, уточняющий порядок реорганизации, дополнительные ограничения не содержит. Предусмотрены лишь отдельные особенности регулирования при сочетании некоторых форм реорганизации (по тексту проекта – «комбинированных реорганизаций»), а также прямо указано на возможность сочетания комбинированных реорганизаций с возможностью участия в них юридических лиц разных правовых форм.

Вместе с тем не исключено, что в ходе доработки указанного проекта либо в случае принятия иного проекта, касающегося приведения корпоративного законодательства в соответствие с ГК РФ, в таком проекте появятся иные дополнительные ограничения.

Нормы о смешанной реорганизации предоставляют дополнительные возможности и варианты реструктурирования бизнеса для участников оборота, позволяют сократить сроки и расходы на проведение реорганизации в комплексе, а не поэтапно. Поэтому расширение возможностей реорганизации юридических лиц в целом положительно воспринято профессиональным и бизнес-сообществом.

Однако, для того чтобы эффективное применение новых процедур реорганизации стало возможным, необходимо принятие в соответствие с ГК РФ корпоративного законодательства (закона об акционерных обществах, закона об обществах с ограниченной ответственностью), закона о государственной регистрации юридических лиц, а также разъяснения ФНС своим территориальным подразделениям.

Поправками предусмотрено, что до приведения нормативных правовых актов Российской Федерации в соответствие с положениями ГК РФ в новой редакции такие акты применяются постольку, поскольку они не противоречат положениям ГК РФ⁴. Тем не менее не исключено, что до введения новых правил реорганизации в корпоративном законодательстве и законодательстве о регистрации участников оборота будут, скорее всего, сталкиваться с техническими затруднениями, связанными с разным толкованием поправок налоговыми органами.

Во многом от правил, которые будут закреплены в указанных документах, будет зависеть, насколько востребованными будут новые возможности реорганизации.

Запрет преобразования

С точки зрения разработчиков поправок, запрет на преобразование коммерческих организаций в некоммерческие и наоборот носит принципиальный характер, поскольку призван не допустить «искажения юридической природы и законодательного деления юридических лиц на коммерческие и некоммерческие организации, который в конечном счете способствует максимальной защите имущественных интересов их кредиторов и всех участников гражданского оборота»⁵.

Разработчики поправок не дают подробных пояснений, каким образом нарушаются права кредиторов и других участников оборота при преобразовании коммерческих организаций в некоммерческие и наоборот. Объем принятых до реорганизации юридических лиц обязательств перед кредиторами не изменяется со сменой его вида, более того, на кредиторов распространяются стандартные гарантии при реорганизации (право

потребовать досрочного исполнения, прекращения обязательства либо получить дополнительное обеспечение исполнения такого обязательства). Участники/члены реорганизуемого юридического лица также добровольно принимают ре-

Не исключено, что до введения новых правил реорганизации участники оборота будут сталкиваться с затруднениями, связанными с разным толкованием поправок налоговыми органами

шение о реорганизации, понимая его последствия.

Тем не менее на текущий момент в ГК РФ последовательно проведен принцип недопустимости реорганизации коммерческих организаций в некоммерческие и наоборот.

Защита от злоупотреблений

Новеллы ГК РФ предлагают подход, учитывающий интересы как реорганизуемых лиц и их участников (членов), так и их кредиторов.

С одной стороны, в целях защиты кредиторов (ст. 60 ГК РФ):

- сохраняется их право потребовать досрочного исполнения обязательства, а при невозможности исполнения – его прекращения и возмещения вызванных этим убытков;
- взамен досрочного исполнения реорганизуемое лицо может предоставить лишь безотзывную банковскую гарантию в качестве обеспечения исполнения обязательства; иное обеспечение допустимо только по согласованию с кредитором;
- если кредитор, потребовавшему досрочного исполнения (прекращения) обязательства, возмещения убытков, исполнение не предоставлено, убытки не возмещены и не предложено достаточное обеспечение, солидарную ответственность перед кредитором несут: юридические лица, созданные в результате реорганизации (при выделении и реорганизованное лицо), а также их контролирующие лица (в данном случае лица, имеющие фактическую возможность определять действия юридических лиц, члены их коллегияльных органов и лица, уполномоченные выступать от имени юридического лица), если они своими действиями (бездействием) способствовали наступлению указанных последствий для кредитора;
- устанавливается солидарная ответственность реорганизованного юридического лица и созданных в результате реорганизации юридических лиц:
 - при существенном нарушении интересов кредиторов недобросовестным распределением активов и обязательств реорганизуемых юридических лиц;
 - при отсутствии в передаточном акте указания на правопреемника по конкретному обязательству.

С другой стороны, для защиты интересов реорганизуемых лиц предусмотрены следующие гарантии (ст. 60 ГК РФ):

- при реорганизации в форме преобразования гарантии кредиторов (уведомление о реорганизации, право требовать досрочного исполнения обязательств) применяются не будут;
- устанавливается возможность для любых реорганизуемых лиц предоставить достаточное обеспечение взамен досрочного исполнения обязательств перед кредитором (ранее она существовала только для открытых акционерных обществ);
- сохраняется правило о том, что требования, заявленные кредиторами в связи с реорганизацией, не влекут ее приостановления;
- кредиторы могут заявить требование о досрочном исполнении лишь в судебном порядке;
- существует возможность заранее установить в соглашении с кредитором условие о том, что у кредитора не возникает право требовать досрочного исполнения при реорганизации должника;
- право требовать досрочного исполнения не предоставляется кредиторам, уже имеющему достаточное обеспечение.

Не вполне ясно, что будет являться заранее выданным «достаточным» обеспечением в отношении последней из указанных гарантий. Ранее в ГК РФ было предусмотрено, что дополнительное обеспечение не вправе требовать залоговые кредиторы.

В текущей редакции есть пояснение о том, что достаточным обеспечением являются обеспечение, принятое кредитором, или безотзывная банковская гарантия, отвечающая определенным в законе требованиям.

В связи с этим допустима логика, при которой в случае, если исполнение обязательства заранее было обеспечено любым законным способом (например, неустойкой), кредитор по такому обязательству не вправе требовать досрочное

исполнение, поскольку он уже получил обеспечение, «принятое им» (то есть достаточное). Такое толкование основано на текущей редакции закона. Однако оно с большой вероятностью будет ущемлять интересы кредитора, поскольку при согласовании сторонами обеспечения исполнения обязательства, как правило, не учитываются случаи реорганизации должника.

Кроме того, как справедливо отмечают авторы проекта поправок, в достаточной степени интересы кредиторов защищают отнюдь не любые известные закону и практике способы обеспечения (например, неустойка, задаток и удержание не могут быть безоговорочно отнесены к числу таких способов); в качестве достаточного обеспечения могут использоваться лишь поручительство, банковская гарантия и залог⁶.

В ГК РФ такие уточнения (по видам достаточного обеспечения) не включены. И, поскольку на текущий момент отсутствует ясность в вопросе о том, какое из заранее предоставленных обеспечений может считаться достаточным, при согласовании обеспечения рекомендуется прямо указывать в соглашении, является ли оно, по мнению сторон обязательства, достаточным на случай реорганизации должника или нет.

Оспаривание реорганизации

Прежнее законодательство не содержало специальных правил оспаривания реорганизации, что порождало на практике сложности и споры по вопросу о возможности и последствиях оспаривания.

Новые правила предусматривают возможность признания решения о реорганизации недействительным для всех юридических лиц (ст. 60.1 ГК РФ). Требование может быть предъявлено участником или иным лицом (если такое право предусмотрено законом) не позднее чем в течение 3 месяцев после внесения в реестр записи о начале процедуры реорганизации (если иной срок не установлен законом).

Признание решения о реорганизации недействительным влечет следующие последствия:

- если осуществлена государственная регистрация части юридических лиц, подлежащих созданию в результате реорганизации, правопреемство наступает только в отношении таких зарегистрированных юридических лиц, в остальной части права и обязанности сохраняются за прежними юридическими лицами;
- лица, недобросовестно способствовавшие принятию недействительного решения, юридические лица, созданные в результате реорганизации на основании указанного решения, солидарно несут ответственность за причиненные убытки перед участником реорганизованного юридического лица, голосовавшим против решения или не принимавшим участия в голосовании, и кредиторами такого юридического лица;
- не происходит ликвидация образованного в результате реорганизации юридического лица;
- не допускается признание недействительными сделок, совершенных таким юридическим лицом.

Для корпораций (к которым в числе прочих относятся хозяйственные общества) установлен также второй способ оспаривания реорганизации: признание реорганизации несостоявшейся. Последствия использования такого способа более существенны:

- восстанавливаются юридические лица, существовавшие до реорганизации, с одновременным прекращением юридических лиц, созданных в результате реорганизации;
- доли участников ранее существовавшего юридического лица восстанавливаются в том же размере, а при смене участников юридического лица в результате такой реорганизации доли участников ранее существовавшего юридического

Закон более не требует подписания передаточного акта. Термин «разделительный баланс» исключен из ГК РФ

го лица возвращаются им по правилам о восстановлении корпоративного контроля (п. 3 ст. 65.2 ГК РФ);

- сделки юридических лиц, созданных в результате реорганизации, с добросовестными лицами сохраняют силу для восстановленных юридических лиц, которые являются солидарными должниками и солидарными кредиторами по таким сделкам;
- переход прав и обязанностей признается несостоявшимся, при этом предоставление (платежи, услуги и т. п.), осуществленное в пользу юридического лица, созданного в результате реорганизации, добросовестными

→ должниками признается совершенным в пользу управомоченного лица;

- если за счет имущества (активов) одного из юридических лиц, участвовавших в реорганизации, исполнены обязанности другого из них, первое из лиц вправе требовать взыскания неосновательного обогащения с последнего.

Поскольку второй способ оспаривания влечет более существенные последствия, его применение допускается только в исключительных случаях по требованию участника, голосовавшего против или не голосовавшего по вопросу принятия решения о реорганизации:

- если решение о реорганизации не принималось участниками реорганизованной корпорации;

- либо в случае представления для государственной регистрации юридических лиц, создаваемых путем реорганизации, документов, содержащих заведомо недостоверные данные о реорганизации.

Увеличение срока реорганизации

В связи с появлением правил об оспаривании реорганизации при планировании указанной процедуры важно учитывать, что во всех формах реорганизации, влекущих создание нового лица, государственная регистрация такого лица допускается не ранее истечения соответствующего срока для обжалования решения о реорганизации.

Ранее на практике достаточно было дождаться истечения месяца с момента первой публикации уведомления кредиторов (сразу после публикации второго уведомления). Теперь срок продлен до 3 месяцев.

Важно, чтобы при применении данных норм регистрирующий орган не распространил это требование о 3-месячном сроке и на присоединение, которое не предполагает создания нового юридического лица, но требует обращения в регистрирующий орган с заявлением о прекращении деятельности присоединенного лица.

Передаточный акт

При слиянии, присоединении и преобразовании закон более не требует подписания передаточного акта; права и обязанности переходят в силу закона только к одному лицу. При выделении и разделении составление передаточного акта необходимо. Термин «разделительный баланс» исключен из ГК РФ.

Подобная норма не должна восприниматься как запрет утверждения или подписания лицами, участвующими в реорганизации, передаточного акта при слиянии, присоединении, если такие лица хотели бы зафиксировать точный состав активов и пассивов на момент их перехода. Важно лишь сохранение действия принципа, закрепленного в п. 2 ст. 58 ГК РФ, согласно которому права и обязанности при указанных формах реорганизации осуществляются вне зависимости от их указания в акте.

Принятые поправки в ГК РФ о реорганизации задают основу для более четкого и гибкого регулирования в данной сфере. Однако, как было отмечено выше, эффективность применения и востребованность новых процедур реорганизации зависят от того, какое развитие получат новые положения ГК РФ в законах о хозяйственных обществах, а также в законодательстве о госрегистрации. Очевидно, что в переходный период (до приведения указанных актов в соответствие с ГК РФ) участники оборота могут столкнуться с определенными затруднениями, связанными с «настройкой» регистрационных процедур.

¹ Пункт 20 Постановления Пленума ВАС от 18.11.2003 № 19 «О некоторых вопросах применения Федерального закона «Об акционерных обществах».

² Пункт 1.3 подраздела 4 Концепции о юридических лицах.

³ Проект Федерального закона «О внесении изменений в Федеральный закон «Об акционерных обществах» и Федеральный закон «Об обществах с ограниченной ответственностью» (в части приведения положений о реорганизации хозяйственных обществ в соответствие с новой редакцией главы 4 Гражданского кодекса Российской Федерации)».

⁴ Статья 3 Федерального закона от 05.05.2014 № 99-ФЗ «О внесении изменений в главу 4 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации и о признании утратившими силу отдельных положений законодательных актов Российской Федерации».

⁵ Пункт 3.5 Концепции развития гражданского законодательства.

⁶ Пункты 1.6, 2.6 Концепции о юридических лицах.