

▲ КОРПОРАТИВНЫЕ ПРОЦЕДУРЫ



Ненашева Ю.В.

Директор корпоративной практики Vranan Legal

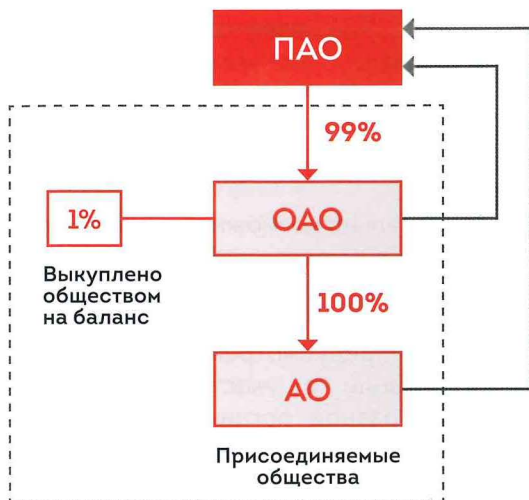
Реорганизация – нестандартные случаи

Реорганизация хозяйственного общества, даже самая, казалось бы, «стандартная» – с участием юридических лиц одной организационно-правовой формы, без сочетания разных форм реорганизации, на практике все равно требует внимания к деталям и оказывается не такой простой, как казалось сначала. Что же тогда говорить про нестандартные случаи? А в последнее время именно нестандартных случаев становится все больше, так как, выбирая реорганизацию, компании решают свои задачи и пытаются оптимизировать затраты. Разберем несколько нестандартных случаев реорганизации и практических ситуаций, возникающих при их реализации.

1. Одновременное присоединение к материнской компании дочерней компании, а также «внучки».

Планируется одновременное присоединение двух компаний – ОАО и АО («дочки» и «внучки») к ПАО (материнской компании) (см. схему 1).

Схема 1. Присоединение к материнской компании (ПАО) «дочки» (ОАО) и «внучки» (АО)



Такая реорганизация может быть необходима по разным объективным причинам. Например, одновременное внесение в ЕГРЮЛ записей о прекращении деятельности всех присоединяемых компаний, приуроченное к дате окончания отчетного периода, позволяет оптимизировать затраты по подготовке заключительной бухгалтерской (финансовой) отчетности в связи с реорганизацией.

Конечная цель реорганизации в рассматриваемом варианте – консолидация всех активов и обязательств в материнской компании (ПАО). В соответствии с п. 4 ст. 17 ФЗ «Об акционерных обществах» при реорганизации в форме присоединения осуществляется погашение акций только дочерней компании, в том числе находящихся на балансе дочернего общества. Таким образом, следуя букве закона, при таком присоединении потребуются увеличение уставного капитала ПАО путем конвертации акций АО («внучки») в акции дополнительного выпуска ПАО, так как акции АО («внучки») в силу указанной нормы п. 4 ст. 17 ФЗ

«Об акционерных обществах» не подлежат погашению в рассматриваемой ситуации, когда «внучка» (АО) присоединяется к основному обществу (ПАО).

Но есть ли в этом смысл и логика? Предположим, решение об увеличении уставного капитала будет принято ПАО. Способом размещения дополнительных акций при присоединении является конвертация акций присоединяемого акционерного общества в акции общества, к которому осуществляется присоединение (ст. 53.2 Положения 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, утвержденного Банком России 11.08.2014 г. No 428-П).

В результате такого размещения собственником размещенных дополнительных акций ПАО должно стать само общество-эмитент, поскольку:

- а. акции «внучки» (АО) не подлежат погашению в соответствии с п. 4 ст. 17 ФЗ «Об акционерных обществах», а следовательно, должны быть конвертированы в акции общества, к которому осуществляется присоединение;
- б. акционером «внучки» (АО) является «дочка» (ОАО) и, следовательно, ОАО должно в результате конвертации получить дополнительные акции ПАО;
- в. «дочка» (ОАО) в один день с «внучкой» присоединяется к основному обществу (ПАО), а значит, все права и обязательства «дочки» в порядке правопреемства переходят к ПАО в день внесения в ЕГРЮЛ записи о прекращении деятельности «дочки».

Следовательно, ПАО как правопреемник «дочки» формально должно получить дополнительные акции ПАО, размещаемые при присоединении. Однако такое размещение не будет соответствовать Федеральному закону «О рынке ценных бумаг». Напомню, в соответствии со ст. 2 Федерального закона «О рынке ценных бумаг» под размещением понимается отчуждение ценных бумаг их первым владельцам. В нашем же случае отчуждения акций не произойдет – ПАО (эмитент) в результате такой эмиссии должно стать собственником своих дополнительных акций, но такое размещение противоречит ст. 2 Федерального закона «О рынке ценных бумаг».

Какое же решение может быть принято в таком случае?

Решение в этой ситуации представляется следующим. В данном случае наиболее соответствующим духу и логике закона является погашение акций «внучки» при присоединении. В момент одновременного присоединения дочерней компании и «внучки» осуществляется передача прав и обязанностей всех присоединяемых обществ, а это значит, что в дату присоединения ПАО становится материнской компанией также для АО («внучки»).

Таким образом, при одновременном присоединении к материнской компании дочерней компании и «внучки» не требуется увеличение уставного капитала основного общества (к которому осуществляется присоединение), поскольку все акции присоединяемых обществ будут погашены при присоединении. Это позволит снизить как временные, так и финансовые издержки при реорганизации.

Обращаю внимание, что если бы в описанной ситуации акции АО также принадлежали иным лицам, например, 75% АО принадлежит ОАО, а 25% –

иным лицам, то в такой ситуации увеличение уставного капитала ПАО потребовалось бы для размещения дополнительных акций путем конвертации в них акций АО («внучки»), принадлежащих иным лицам.

2. Присоединение АО к ООО

Законодательно возможность присоединить АО к ООО появилась с 01.09.2014 г. со вступлением в силу изменений в ст. 57 ГК РФ (ФЗ № 99-ФЗ от 05.05.2014 г.), в которой предусмотрена возможность реорганизации с участием юридических лиц разной организационно-правовой формы. При этом федеральные законы (ФЗ «Об акционерных обществах» и ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью»), а также подзаконные нормативные акты (в том числе регулирующие эмиссию ценных бумаг и ведение реестра акционеров) все еще не приведены в соответствие с ГК РФ, то есть содержат старые нормы, предусматривающие только присоединение ООО к ООО и АО к АО.

Вместе с тем, отсутствие прямых норм в специальных законах и подзаконных нормативных актах не мешает проводить такие реорганизации на практике. В силу того, что ФЗ «Об акционерных обществах» и ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» пока не приведены в соответствии с положениями ГК РФ, на практике часто возникают вопросы относительно порядка проведения реорганизации в форме присоединения с участием одновременно АО и ООО.

Первый вопрос, который часто возникает в связи с присоединением АО к ООО, связан с увеличением уставного капитала ООО.

Допустим, уставный капитал ООО равен 10 000 рублей, а уставный капитал

АО – 100 000 рублей, и при этом ООО не является акционером АО, следовательно, необходимо увеличение уставного капитала ООО при присоединении. Проблема заключается в несовершенстве ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью», положения которого (ст.ст. 17–19) не содержат описания порядка увеличения уставного капитала ООО при присоединении (в отличие от ФЗ «Об акционерных обществах» (ст. 28 указанного закона)).

ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» предусматривает ограниченное число случаев, когда может быть увеличен уставный капитал ООО:

- 1/ за счет имущества самого ООО (нераспределенной прибыли, средств от переоценки, остатков фондов специального назначения);
- 2/ за счет вкладов участников;
- 3/ за счет вкладов третьих лиц.

Увеличение уставного капитала при присоединении за счет акций/долей присоединяемых обществ законодательством прямо не предусмотрено.

При этом увеличить уставный капитал в данном случае необходимо, чтобы соблюсти интересы акционеров присоединяемого АО – наделить их долями ООО в обмен на акции.

На практике ситуация разрешается следующим образом.

Стороны в договоре о присоединении вправе определить размер уставного капитала общества после присоединения и указать порядок формирования такого уставного капитала. Уставный капитал ООО может быть увеличен только за счет обмена акций присоединяемого АО на доли ООО. В договоре о присо-

единении предусматривается коэффициент такого обмена. Например, следующий:

«1000 обыкновенных акций присоединяемого общества номинальной стоимостью 100 рублей каждая, общей номинальной стоимостью 100 000 рублей, обмениваются на долю в уставном капитале общества, к которому осуществляется присоединение, номинальной стоимостью 100 000 рублей».

Коэффициент может быть непропорциональным, например:

«1000 обыкновенных акций присоединяемого общества номинальной стоимостью 100 рублей каждая, общей номинальной стоимостью 100 000 рублей, обмениваются на долю в уставном капитале общества, к которому осуществляется присоединение, номинальной стоимостью 50 000 рублей».

При этом недостаточно определить размер нового уставного капитала и порядок обмена в договоре о присоединении – должно быть принято решение об увеличении уставного капитала, поскольку именно на его основании в дальнейшем будут внесены изменения в устав ООО. Само решение об увеличении уставного капитала может быть принято как на собрании, на котором принимается решение о реорганизации, так и позднее – на общем собрании участников ООО либо на совместном общем собрании участников ООО и акционеров АО, что предусматривается в договоре о присоединении. Необходимо обратить внимание, что в соответствии со ст. 17 ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» факт принятия

решения общим собранием участников об увеличении уставного капитала и состав участников общества, присутствовавших при принятии указанного решения, должны быть подтверждены путем нотариального удостоверения, даже если это решение единственного участника ООО (позиция ФНС России в письме от 24.02.2016 г. № ГД-3-14/743@). Аналогично, если решение об увеличении уставного капитала при присоединении принимается совместным собранием, оно требует нотариального удостоверения.

Еще один вопрос, который возникает в связи с присоединением АО к ООО, связан с погашением акций АО. Регистратор АО по завершении присоединения АО к ООО должен провести операцию в реестре акционеров – погашение акций АО. ООО, как правопреемник АО, в течение 30 дней с даты завершения реорганизации уведомляет Банк России о погашении акций АО. Однако действующее законодательство не содержит положений о погашении акций в таком случае. Связано это именно с уже упомянутой системной проблемой – неприведением подзаконных нормативных актов в соответствие с ГК РФ. Так, Постановлением ФКЦБ РФ от 02.10.1997 г. № 27 «Об утверждении Положения о ведении реестра владельцев именных ценных бумаг» (далее – Положение о ведении реестра) предусмотрено погашение акций при присоединении АО к АО (в случае конвертации акций) и не предусмотрено погашение в связи с присоединением АО к ООО (случай обмена акций).

Правила ведения реестра каждого регистратора содержат перечень операций, которые он осуществляет, и поскольку такие правила ведения реестра должны соответствовать законодательству, закономерно, что правила ведения реестра регистратора также не бу-

дут содержать сведений о возможности проведения операции погашения акций в связи при присоединении АО к ООО.

Рекомендуется заранее с регистратором этот вопрос обсудить, чтобы он был готов принять документы, подтверждающие присоединение АО к ООО, и провести операцию по погашению акций. Несмотря на отсутствие прямой нормы в Положении о ведении реестра, регистратор может действовать по аналогии, поскольку ГК РФ предусмотрена возможность присоединения АО к ООО, а значит, регистратор может провести погашение акций АО, присоединившегося к ООО, даже если такая операция отсутствует в Положении о ведении реестра.

На практике регистраторы такие операции проводят. При конвертации акций в акции регистратор проводит операцию в реестре по погашению акций присоединяемого общества на основании эмиссионных документов акционерного общества, к которому осуществляется присоединение. В случае обмена акций на доли ООО регистратор может провести операцию погашения акций на основании выписки из ЕГРЮЛ о прекращении деятельности присоединенного акционерного общества в связи с присоединением к ООО.

Общая же рекомендация для тех случаев, когда планируемая реорганизация вызывает вопросы, ответов на которые нет в законодательстве и практике, – найти время и обратиться за разъяснением к уполномоченному органу государственной власти, регулятору – ФНС России, Банку России, ФАС России. 