

## **Формирование уставного капитала при осуществлении реорганизации коммерческих организаций**

Одним из проблематичных вопросов реорганизации вообще и комбинированных реорганизаций в частности является вопрос формирования уставного капитала, так как здесь имеется существенный риск нарушений и злоупотреблений со стороны топ-менеджмента коммерческих организаций и мажоритариев.

В литературе под уставным капиталом понимается определенная часть активов общества, сформированная за счет вкладов его участников, он "входит в состав имущества общества"<sup>1</sup>. Другие исследователи рассматривают уставный капитал как совокупную стоимость имущества юридического лица, зафиксированную в его уставе<sup>2</sup>.

Уставный капитал выполняет ряд функций, таких как: воспитательную, содействующую осуществлению хозяйственной деятельности с осознанием ответственности за ее результаты; функцию защиты интересов кредиторов и миноритариев (акционеров и участников); защитную, даже в отношении менеджмента и контролирующих участников, которые находятся в ликвидации или банкротстве; функцию определения объема инвестиционных корпоративных прав участников коммерческих корпораций, возможность и пределы их осуществления.

И если при создании компаний вопросы формирования уставного капитала не носят какого-либо проблемного характера, то реорганизация юридического лица, как существенное корпоративное действие, содержит определенные риски, а с введением комбинированных способов

---

<sup>1</sup> Долинская В.В. Акционерное право: основные положения и тенденции. М., 2006. С. 215.

<sup>2</sup> Суханов Е.А. Сравнительное корпоративное право. М., 2014. С. 154.

реорганизации данная проблема стала еще более актуальной.

К сожалению, ни Гражданский кодекс, ни специальные законы не содержат в себе порядок погашения долей (паев) в акции и обратно.

И если при совмещенной реорганизации консолидирующего характера порядок формирования уставного капитала и связанные с ним вопросы эмиссии ценных бумаг носят не столько юридический, сколько технический характер, тем более что и нормы акционерного законодательства (ст. 19.1 ФЗ "Об акционерных обществах), и Стандарты эмиссии (утв. Банком России 11.08.2014 N 428-П) (далее - Стандарты)<sup>1</sup> данный вопрос регламентируют, то в части проведения смешанной реорганизации, а также при совмещенных реорганизациях трансформационного типа указанная проблема представляет собой определенную сложность вследствие того, что при каждой из них происходит образование юридического лица иной организационно-правовой формы.

В этом смысле реорганизация в форме преобразования, совмещенная реорганизация трансформационного типа, а также смешанная и комплексные реорганизации обладают одним общим признаком - в каждой из них так или иначе непосредственно или опосредованно (посредством разрешительных законодательных посылок при смешанном способе реорганизации) главную роль играет изменение организационно-правовой формы юридического лица, т.е. его преобразование.

Причем при простом преобразовании, а также при присоединении с одновременным преобразованием и в определенных случаях при комплексной реорганизации такое изменение носит всеобъемлющий характер и затрагивает юридическое лицо в целом, т.е. в данном случае наблюдается полная трансформация юридического лица.

В свою очередь, при смешанном способе реорганизации трансформация может быть как полной (например, при разделении акционерного общества на общество с ограниченной ответственностью и производственный кооператив),

---

<sup>1</sup> Вестник Банка России. 06.10.2014. N 89 - 90.

так и частичной (похожий пример - при выделении из акционерного общества с ограниченной ответственностью).

Практической проблемой при реализации смешанного способа коммерческих организаций является то, что в силу п. 50.2 Стандартов акции акционерного общества могут быть конвертированы только в акции, что дает ряду исследователей считать, что будет невозможна, например, такая смешанная реорганизация, при которой при слиянии двух обществ с ограниченной ответственностью образуется акционерное общество.

Так, А.В. Качалова отмечает, что в связи с тем, что акции при реорганизации могут быть конвертированы только в акции, акции не могут быть конвертированы в доли в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью. Исследователь, ссылаясь на решение Арбитражного суда Московской области от 10.01.2008 по делу N А41-К1-4463/06, отмечает, что проведение такой реорганизации влечет за собой нарушение прав акционера, так как общество, акционером которого он являлся, прекращает свою деятельность, в то время как участником созданного в результате такой реорганизации общества с ограниченной ответственностью акционер стать не может<sup>1</sup>. Аналогичных позиций придерживаются и М. Бунякин с Д. Федорчуком<sup>2</sup>.

Вместе с тем п. 50.2 Стандартов, по нашему мнению, нельзя рассматривать как догму, особенно в свете происшедших в 2014 г. изменений законодательства. Тем более в любой переходный период неурегулированные нормы законодательства можно преодолеть в силу ст. 6 ГК РФ, исходя из аналогии закона или аналогии права.

В отношении смешанного и комплексного способов реорганизации в любых из возможных моделей происходит изменение имущественной оболочки уставного (складочного) капитала в каком-либо сочетании (долей,

---

<sup>1</sup> Качалова А.В. Осуществление и защита прав участников хозяйственных обществ при реорганизации. М., 2013. С. 159.

<sup>2</sup> Бунякин М., Федорчук Д. Реорганизация: новая жизнь компании // Корпоративный юрист. 2015. N 2. С. 53.

паев, акций, уставного фонда).

Вместе с тем, для смешанной и комплексной реорганизаций, а равно и для совмещенной реорганизации трансформационного типа главной целью реорганизационных процедур является реструктуризация компании (полная либо частичная), направленная на трансформацию ее деятельности, что возможно только через механизм преобразования юридического лица.

Соответственно, при всех указанных способах реорганизации юридически значимыми являются нормы действующего законодательства, касающиеся преобразования коммерческой организации.

Как сказано в п. 57.1 Стандартов, размещение ценных бумаг при преобразовании юридических лиц осуществляется несколькими путями:

1) конвертации облигаций в облигации, обмена на акции акционерного общества, создаваемого в результате преобразования, долей в уставном капитале участников преобразуемого в него общества с ограниченной (дополнительной) ответственностью, долей в складочном капитале участников преобразуемого в него хозяйственного товарищества, паев членов преобразуемого в него кооператива;

2) приобретения акций акционерного общества, создаваемого в результате преобразования, членами преобразуемого в него некоммерческого партнерства и собственником преобразуемого в него учреждения;

3) приобретения акций акционерного общества Российской Федерацией, субъектом Российской Федерации или муниципальным образованием при преобразовании в акционерное общество государственного (муниципального) предприятия и его подразделений (в том числе в процессе приватизации);

4) приобретения акций акционерного общества Российской Федерацией при преобразовании в акционерное общество государственной корпорации или государственной компании.

В силу п. 57.2 Стандартов порядок конвертации (обмена, приобретения) ценных бумаг, предусмотренный решением о реорганизации в форме преобразования, должен определять способ размещения - конвертация (обмен,

приобретение, возмездное приобретение), количество ценных бумаг каждой категории (типа, серии) преобразуемого юридического лица, которые конвертируются в одну ценную бумагу юридического лица, создаваемого в результате преобразования (коэффициент конвертации), количество акций, на которое обмениваются доли в уставном капитале участников общества с ограниченной (дополнительной) ответственностью, доли в складочном капитале участников хозяйственного товарищества, паи членов кооператива (соотношение обмена), количество акций каждой категории (типа), приобретаемых членами некоммерческого партнерства и собственником учреждения, преобразуемых в акционерное общество.

Таким образом, нормы п. п. 50.2, 57.1 и 57.2 Стандартов в своей совокупности позволяют дать ответ о возможности совершения комбинированных реорганизаций и о порядке формирования уставного капитала при каждом из способов реорганизации.

При этом, анализируя данные нормы в системе с п. 2 ст. 57 ГК РФ и иными положениями ГК РФ и специальных законов, касающихся установленных возможностей преобразования коммерческих организаций друг в друга, можно сделать вывод о том, что формирование уставного капитала при любых формах комбинированной реорганизации посредством обмена акций на доли (паи) и обратно возможно во всех рассматриваемых нами способах совершения реорганизации.

Юридически значимым обстоятельством в данном случае будет выступать исключительно сама установленная законодательством возможность преобразования соответствующих юридических лиц, и в зависимости от того, является ли эта возможность двусторонней, определяются пределы субъективной возможности на совершение действий по реорганизации.

В частности, действующее законодательство разрешает преобразование государственных и муниципальных предприятий в акционерные общества в рамках законодательства о приватизации.

Соответственно, слияние двух государственных унитарных предприятий с образованием акционерного общества предполагает обмен имущества, составляющий уставный фонд данных предприятий, на акции создаваемого акционерного общества.

В свою очередь, преобразование акционерного общества в государственные и муниципальные предприятия действующее законодательство прямо запрещает (п. 3 ст. 68 ГК РФ), что исключает постановку вопроса о слиянии, допустим, двух акционерных обществ с образованием государственного (муниципального) предприятия и обмене акций на имущество, составляющее уставный фонд.

В этой связи мы не можем согласиться с мнением А.В. Качаловой, М. Бунякина и Д. Федорчука о том, что законодательство не дает возможности реализации новых схем реорганизации. И это происходит в связи с тем, что Положением N 428-П не предусмотрен такой способ размещения акций при реорганизации (во всех формах, кроме преобразования), как обмен долей в уставном (складочном) капитале или паев паевого фонда на акции.

Безусловно, законодательство о коммерческих организациях и рынке ценных бумаг нуждается в конкретизации и требует приведения в соответствие с нормами новой редакции Гражданского кодекса Российской Федерации, дабы исключить какие-либо двойные толкования. Но сама возможность совмещенного, смешанного и комплексного способа реорганизации не зависит от законодательно установленной возможности обмена акций на паи (доли) и обратно.

Соответствующий вывод можно сделать и исходя из толкования п. 50.12 Стандартов, согласно которому реорганизация акционерного общества в форме слияния или присоединения с участием юридического лица иной организационной правовой формы допускается в случаях, установленных федеральными законами. Реорганизация акционерного общества в форме выделения или разделения, в ходе которой образуется новое юридическое лицо иной организационной правовой формы, допускается в случаях,

установленных федеральными законами.

Анализ указанной статьи Стандартов также подтверждает возможность осуществления смешанной реорганизации в отношении акционерных обществ. В данном случае указанную норму следует трактовать в контексте абз. 3 п. 1 ст. 57 ГК РФ и положений федерального закона, разрешающих преобразование соответствующих организационно-правовых форм коммерческих организаций (ст. 68, п. 2 ст. 92, п. 2 ст. 104, ст. 106.6, п. 3 ст. 123.2 ГК РФ, нормы специальных законов).

Одним из интересных моментов, связанных с формированием уставного капитала при осуществлении реорганизации в форме присоединения посредством смешанного способа реорганизации, является то, что действующий Закон об акционерных обществах содержит положение о том, что договором о присоединении должны быть предусмотрены порядок и условия присоединения, а также порядок конвертации акций присоединяемого общества в акции общества, к которому осуществляется присоединение.

Таким образом, можно сделать вывод о том, что договор о присоединении в числе прочего также должен содержать порядок формирования уставного капитала, что подчеркивает диспозитивный характер действий участников (акционеров) в данной части. При этом возможны два варианта формирования уставного капитала:

- 1) уставный капитал реорганизуемого общества не изменяется и остается в том же размере, в котором он существовал до реорганизации, при этом, если участники реорганизуемых организаций не совпадают, собственники таких лиц также могут определить размер доли участия в уставном капитале общества после его реорганизации;

- 2) уставный капитал реорганизуемой организации формируется путем сложения уставных капиталов организаций, участвующих в реорганизации, это также не препятствует участникам распределить доли участников по своему усмотрению.

Отметим, что и в предложенном Минэкономразвития РФ законопроекте

о внесении изменений в Федеральные законы об "Об акционерных обществах" и "Об обществах с ограниченной ответственностью" содержатся сходные позиции.

Так, в отношении совмещенной реорганизации посредством присоединения, осуществляемого одновременно с преобразованием, указывается (если в результате реорганизации образуется акционерное общество), что порядок конвертации акций должен быть отражен в договоре о присоединении.

Что же касается ситуации, когда в результате смешанной реорганизации прекращает деятельность общество, являющееся эмитентом привилегированных акций, и его правопреемником становится юридическое лицо иной организационно-правовой формы, одновременно с принятием решений о реорганизации принимается одно из следующих решений:

1) решение о приобретении привилегированных акций реорганизуемым обществом;

2) решение об обмене привилегированных акций на доли (паи) создаваемого юридического лица (лиц) иной организационно-правовой формы.

При любой смешанной реорганизации посредством разделения/выделения возможны ситуации, когда несогласный с реорганизацией или не принимавший участия в проведении собрания акционер/участник теряет свою долю вопреки своей воле (посредством конвертации ее в другие элементы (акции в доли (паи) и наоборот).

В этой связи важной гарантией прав акционера (участника, пайщика) при смешанной реорганизации в форме разделения (выделения) должно стать и то, что каждому акционеру (участнику) реорганизуемой реорганизации, голосовавшему против принятия такого решения или не принимавшему участия в голосовании по вопросу о реорганизации в форме разделения или выделения юридического лица иной организационно-правовой формы, должны предоставляться те же права, что и принадлежащие ему акции (доли,

пай) реорганизуемого общества, пропорционально их числу, за исключением прав акционера (участника), вытекающих из особенностей организационно-правовой формы, а также статуса общества (публичное или непубличное). Указанные позиции следовало бы закрепить в нормах Гражданского кодекса РФ и положениях специальных законов.