

РЕОРГАНИЗАЦИЯ, КАК СПОСОБ ЗАЩИТЫ СОБСТВЕННОСТИ ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ

Кандидат юридических наук,
Руководитель Юридического
департамента ЗАО «МКД»
М. М. Меркулов.

+7 (812) 380-06-47
merkulov@mcdhld.spb.ru

Завершение стадии накопления первоначального капитала российским бизнесом, повлекло за собой качественные перемены в отношении к частной собственности. Формирование относительно статичной законодательной базы, регулирующей отношения собственности юридических лиц, позволяет создавать оптимальные модели управления и распоряжения собственностью в среднесрочной перспективе. Бизнес, достигший определённой зрелости за последние 10 лет, вышел на такой уровень при котором первоочередной становится задача не экстенсивного расширения материальной базы, а интенсивного и максимально эффективного управления уже имеющимися активами. Важнейшая роль в решении данной задачи принадлежит юридико – экономическому механизму, именуемому реорганизацией.

В общеправовом смысле реорганизация существует в формах, объективно предопределённых действующим законодательством (ст.57 ГК РФ): слияние, присоединение, выделение, разделение, преобразование. За каждой из перечисленных форм кроется достаточно сложная многоцелевая конструкция, которая чаще всего используется для оптимизации бизнес – процессов и налогообложения. Однако менее распространённым, но не менее эффективным назначением реорганизации является защита прав собственности учредителей акционеров и участников в отношении собственности юридических лиц, в которых они участвуют.

Классическим примером незащищённости таких прав является ситуация, когда вновь созданное общество, состоящее из нескольких участников (акционеров), выдержав конкуренцию рынка, обретает экономическую независимость и превращается в доходный бизнес. Здесь-то и начинается самая проблемная часть по решению вопроса о распределении прибыли. Если усилия всех учредителей в начале совместной деятельности были направлены на получение прибыли, то в момент, когда появилась прибыль и имущество, которое можно разделить наступает коллапс. Криминальные

сводки и судебная практика последних лет лучшее тому подтверждение и не нуждаются в детализации.

Другим распространённым примером является случай, когда первоначальное общество из-за недальновидной политики менеджмента в области оптимизации налогообложения, рассредоточивает всё имущество на своих «дочках» и ПБОЮЛ. Такой подход, несомненно, оправдан, когда генеральный директор является единственным участником всех компаний. Если же участников несколько, то в случае возникновения у одного из участников желания выйти из общества и выделить свою долю в натуре, вдруг неожиданно оказывается, что формально - юридически действительная стоимость доли по данным бухгалтерского учёта, не многим отличается от размера его первоначального вклада, а самые привлекательные объекты выведены в «дочки», участниками которых он не является.

Избежать указанных ситуаций нельзя, однако сократить риски и минимизировать потери от их возникновения возможно. Для этого на стадии выведения крупных активов в дочерние структуры важно сохранить в них юридическое участие, в качестве участника (акционера). При этом важно помнить, что такое участие должно быть подтверждено соответствующим размером доли. Например, если стоимость выделяемого актива равна 1 миллиону рублей, то с целью сохранения контроля над активом в будущем можно внести в качестве вклада в выделяемое общество «деловые связи и деловую репутацию», которые необходимо оценить не менее чем в 800 тысяч рублей. Затраты понесённые на реализацию виртуального вклада многократно окупятся в случае возникновения конфликта между участниками. В этом случае, будет сохранён контроль над крупными активами, который станет отличным юридическим аргументом в переговорах о размерах действительной стоимости выделяемой доли, которая может быть оплачена денежными средствами.

Ещё одна способность реорганизации по сохранению собственности юридических лиц раскрывается в ситуациях, когда в погоне за минимизацией налогов теряется управляемость и контроль над многочисленными «дочками». Для восстановления утраченных показателей управляемости, а также устранения возможностей злоупотребления менеджментом «дочек», а зачастую и просто краж, можно использовать такие формы реорганизации как слияние или присоединение. При этом, ориентироваться следует не на тотальную консолидацию активов, а на их группировку по отраслевому и/или территориальному принципу. Например, из 10 самостоятельных структур можно сделать 1 огромную, но опять же мало управляемую компанию. В тоже время, 10 структур оптимальной трансформируются в конфигурацию 1 + 3, где 1 – это будет управляющая компания, концентрирующая прибыль и администрирование, а 3 - это отраслевые (территориальные) компании. Ощутимый эффект от такой реорганизации станет не

только от очевидного повышения управляемости, но и от сокращения прямых затрат на содержание дублирующих структур бэк – офиса, особенно бухгалтерии, финансистов и юристов. Предлагаемый вариант реорганизации применим не только для случаев, когда многочисленные «дочки» появились благодаря стремлению руководства минимизировать налоги, но и к случаям, когда зрелый многопрофильный бизнес нуждается в качественной трансформации для повышения инвестиционной привлекательности.

Не мало пользы превентивная реорганизация способна принести в случаях, когда заведомо существует недоверие между соучредителями, ещё не переросшие в открытый конфликт. В этом случае, реорганизация в формах выделения или разделения может стать катализатором мирового соглашения, следствием которого явиться мирный раздел активов и бизнеса. Упущенное время и не проведённая превентивная реорганизация является благодатной почвой для широко распространяющейся формы перераспределения собственности юридических лиц - преднамеренного банкротства. Различные вексельные схемы без труда формируют неподъёмную кредиторскую задолженность, которая через очень короткое время лишает соучредителя прав на имущество компании, по причине утраты последнего.

Общепризнанным в современном экономическом обороте стал способ продажи недвижимого имущества и целого бизнеса через продажу акций или долей соответствующих обществ.

По причине очевидной простоты такой продажи, детализировать её полагаю нецелесообразным. Чаще всего объект недвижимости, предполагающийся к продаже, вносятся в виде вклада в уставной капитал вновь создаваемого ООО/ОАО и срок продажи зависит только от решения технических вопросов перерегистрации права собственности. Если же необходимо продать часть непрофильного бизнеса, например сеть из 5 ресторанов с брэндом, то для решения такой задачи, оптимальным будет применить форму реорганизации - выделение. Это связано с необходимостью сохранения налаженных бизнес- связей, логистики, персонала, торговой марки.

Нельзя не сказать о самом главном качестве, реорганизация – борьба с миноритарными акционерами, которые одним своим бездейственным наличием создают риски по утрате юридическим лицом контроля над его собственностью. Green mail- лучшее тому свидетельство. Слияние, присоединение, выделение, разделение и преобразование в своих самых различных комбинациях способны приносить ощутимый результат по повышению корпоративного контроля над собственностью. Однако в более детальном описании реорганизация акционерных обществ является предметом корпоративного права.

Выбор наиболее приемлемой формы реорганизации, применительно к конкретной ситуации всегда сложен, однако сам процесс реорганизации в любой форме ещё

сложнее. Трудности связаны с тем, что в реорганизацию вовлечено множество людей, с большим количеством личных амбиций и интересов. Обойтись без конфликтов при реорганизации невозможно. Разрешить же спор между конфликтующими сторонами, инициатор реорганизации, как правило, не может, ввиду взаимоисключительности требований сторон.

Без помощи внешнего незаинтересованного арбитра здесь не обойтись. Поэтому при принятии решения о реорганизации многие крупные и средние компании привлекают опытных и независимых консультантов.

С юридической точки зрения универсальная структура реорганизации достаточно сложна и состоит из:

- 1) предварительной налоговой проверки;
- 2) урегулирования отношений с дебиторами и кредиторами;
- 3) проведения инвентаризации;
- 4) урегулирование отношений с трудовым коллективом (сокращение, перевод, увольнение);
- 5) разработки и утверждения разделительного баланса;
- 6) фактических действий по реорганизации (передача имущества, бухгалтерской документации);
- 7) оформление прав и обязанностей новых обществ.

Проводя аналогию с медициной, реорганизацию можно сравнить с лечением пациента. От опытности врача зависит правильность постановки диагноза и подбора лекарств, их стоимость, побочные эффекты и скорость выздоровления. Самолечение же всегда чревато последствиями. Таким образом, реорганизацию следует рассматривать, как мощное лекарство для бизнеса, способное в опытных руках консультанта привести компанию к выздоровлению и процветанию. В тоже время, своевременная диагностика и профилактика может не потребовать серьезного лечения.