На правах рукописи

Небыкова Алина Владимировна

ПРИСОЕДИНЕНИЕ КАК ФОРМА РЕОРГАНИЗАЦИИ АКЦИОНЕРНЫХ ОБЩЕСТВ. ПРАВОВЫЕ ВОПРОСЫ

Специальность 12.00.03 – гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право

АВТОРЕФЕРАТ

диссертации на соискание ученой степени
кандидата юридических наук

Москва-2012

Работа выполнена в Московском государственном университете имени М.В. Ломоносова (юридический факультет)

Научный руководитель: кандидат юридических наук, доцент **Лахно Петр Гордеевич**

Официальные оппоненты: **Андреев Владимир Константинович** доктор юридических наук, профессор, Российская академия правосудия, заведующий кафедрой гражданского права

Бакшинскас Витаутас Юргио кандидат юридических наук, ОАО «Газпром», начальник Управления правовых экспертиз и нормативной работы Юридического департамента

Ведущая организация: Московская государственная юридическая академия им. О.Е. Кутафина

Защита состоится «11» апреля 2012 года в 15 часов 15 минут на заседании диссертационного совета Д 501.001.99 при Московском государственном университете имени М.В. Ломоносова по адресу: 119991, Москва, ГСП-1, Ленинские горы, 1-й корпус гуманитарных факультетов, юридический факультет.

С диссертацией можно ознакомиться в научной библиотеке Московского государственного университета имени М.В. Ломоносова по адресу: 119991, ГСП-1, Москва, Ленинские горы, 2-й корпус гуманитарных факультетов.

Автореферат разослан «_____» марта 2012 г.

Ученый секретарь
Диссертационного совета **В.А. Чибисов**

ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

Актуальность темы диссертационного исследования. Исследование и разработка темы присоединения как формы реорганизации акционерных обществ актуальны как для современной, так и для будущей России.

Это связано с тем, что в условиях рыночных отношений одним из основных инструментов концентрации, а также диверсификации и расширения капиталов субъектов, в частности, акционерных обществ является их реорганизация.

Первостепенными задачами многих современных компаний становятся снижение производственных затрат и экономия на масштабах, повышение качества управления, углубление и расширение специализации. Реорганизация в форме присоединения дает возможность расширить бизнес не с нуля, а на основе уже функционирующего предприятия, с использованием его инфраструктуры, что позволяет в приемлемые сроки выйти на совершенно иной уровень. Особенностью акционерных обществ, создаваемых в результате реорганизации в форме присоединения, является то, что они возникают на основе уже существующих юридических лиц, которые не исчезают как производственно-хозяйственные комплексы, а изменяются структурно с сохранением обязательств реорганизованного общества в порядке правопреемства.

Объединение компаний обходится менее затратно, нежели создание новых компаний, кроме того, в случае реорганизации значительно меньше риски. Присоединение акционерных компаний является одним из наиболее эффективных способов концентрации капитала и залогом успеха в конкурентной борьбе.

В последнее время среди юристов возникают дискуссии относительно необходимости принятия самостоятельного закона о реорганизации. Некоторые авторы, исследующие данную область правоотношений, считают

принятие отдельного акта о реорганизации целесообразным[1]. Противники данной точки зрения полагают, что в принятии самостоятельного закона необходимости нет, поскольку задача законодателя состоит не в принятии/ непринятии отдельного нормативного акта, а в закреплении на законодательном уровне общих принципов добросовестной реорганизации, обеспечивающих соблюдение баланса интересов мажоритарных и миноритарных акционеров, самого общества и его кредиторов[2].

Следует также отметить, что разработчиками Концепции развития гражданского законодательства Российской Федерации, подготовленной на основании Указа Президента Российской Федерации от 18 июля 2008 г. № 1108 «О совершенствовании Гражданского кодекса Российской Федерации», одобренной решением Совета при Президенте РФ по кодификации и совершенствованию гражданского законодательства от 07.10.2009 (далее – Концепция)[3] также признается отказ от «трехуровневой» системы гражданских законов, когда между Гражданским кодексом и развивающими его специальными законами предполагается создать дополнительный уровень актов в виде законов общего характера (о реорганизации юридических лиц, о собственности и т.п.).

На наш взгляд, заслуживающим поддержки представляется подход, выработанный разработчиками Концепции, отстаивающий необходимость оставления норм о реорганизации в ГК РФ, в разделе, посвященном юридическим лицам, а также в специальных законах, посвященных регулированию деятельности юридических лиц соответствующих организационно-правовых форм.

Безусловно, за последние несколько лет акционерное законодательство в значительной степени обновилось и осовременилось, тем не менее, многие

---

[1] См.: Бакулина Е.В. Совершенствование правового регулирования реорганизации хозяйственных обществ: Дисс…канд. юрид. наук. М. 2004. С. 94; Могилевский А.С. Слияние и присоединение акционерных обществ по российскому законодательству: Дисс… канд. юрид. наук. М. 2006. С. 16.

[2] См.: Качалова А.В. Осуществление и защита прав хозяйственных обществ при реорганизации: Автореферат дисс. … канд. юрид. наук. М. 2011. С. 4.

[3] См.: Концепция развития гражданского законодательства Российской Федерации. М. 2009; Вестник ВАС РФ. №11. 2009. С. 6-99.

ученые отмечают существенную недоработку отдельных положений акционерного законодательства и противоречия в судебной практике по аналогичным спорам в вопросах регулировании акционерного предпринимательства.

Можно предположить, что сегодняшнее несовершенство и трудность применения норм акционерного права связаны с достаточно быстротечным и весьма масштабным реформированием Закона об акционерных обществах, вступившего в силу с 1 января 1996 года[4]. Если провести сравнительный анализ, можно констатировать, что за период с 1996 года по 2001 год значимые изменения и дополнения принимались всего один раз (Федеральным законом от 7 августа 2001 г.), а с 2002 по 2012 год принято более 30 федеральных законов с существенными поправками к Закону об акционерных обществах.

По поводу недостатков в законотворческой практике, а именно в отношении новелл в акционерном законодательстве Е.А. Суханов отмечает, что ряд принятых законов представляет собой прямой и не очень квалифицированный перевод аналогичных американских текстов, т.е. является продолжающимся внедрением в отечественный правопорядок чужеродных ему категорий и конструкций[5]. М.Ю. Тихомиров также обращает внимание на недостатки Закона об акционерных обществах, многие из которых являются весьма существенными. Так, общая направленность и отдельные нормы этого правового акта в ряде случаев не обеспечивают в должной мере права и интересы акционеров, гарантированные ГК РФ[6].

Между тем, в условиях серьезного экономического кризиса, затронувшего все мировое бизнес-сообщество, нельзя недооценивать колоссальный положительный эффект от использования реорганизации акционерных обществ в форме присоединения. Реорганизация в форме

---

[4] Федеральный закон «Об акционерных обществах» от 26.12.95 №208-ФЗ (ред. 30.11.2011).

[5]См.: Суханов Е.А. Современное законотворчество в Гражданском праве// Гражданское право России – частное право. М.: Статут, 2008. С. 560.

[6]См.: Комментарий к Федеральному закону «Об акционерных обществах» в новой редакции (постатейный). Под редакцией Тихомирова М.Ю.// «Издательство Тихомирова М.Ю.», 2007 г. С. 13.

присоединения является в настоящее время одной из популярных антикризисных мер, поскольку имеет ряд существенных преимуществ в отличие от других способов приобретения корпоративного контроля (покупки голосов, прямого приобретения акций, приобретения активов)[7].

При реорганизации в форме присоединения невозможны ситуации, когда контроль над акционерным обществом устанавливается вопреки воле его совета директоров и контролирующих акционеров, так как совет директоров (наблюдательный совет) каждого общества, участвующего в присоединении, выносит для решения общим собранием акционеров каждого реорганизуемого общества вопрос о реорганизации в форме присоединения. Поэтому добровольный (дружественный) характер такой реорганизации является одной из особенностей данного способа консолидации капитала. Кроме того, ощутимые преимущества по сравнению с другими способами установления контроля над акционерным обществом реорганизация такой формы имеет в финансовом отношении, так как при реорганизации в форме присоединения в основном источником финансирования выступают акции реорганизуемых обществ. Помимо этого, акционеры присоединяемого общества при обмене (конвертации) акций, в отличие от продажи акций, лишены обязанности по уплате налога на прибыль или налога на доходы физических лиц. Следовательно, применение присоединения как формы реорганизации акционерных обществ с целью расширения и усиления бизнеса более выгодно и безопасно в сравнении с другими методами.

Актуальность темы диссертационного исследования обусловлена отсутствием комплексного исследования проблем, глубокого системного теоретического и практического анализа реорганизации акционерных обществ в форме присоединения, а также возможных путей разрешения сложностей, возникающих в ходе реорганизации данного вида. Кроме того, существующая правоприменительная практика, основанная на положениях Закона об

[7] См.: Гомцян С.В. Правила поглощения акционерных обществ. Сравнительно-правовой анализ. М.: Волтерс Клувер, 2010. С.14.

акционерных обществах, не выработала единообразного подхода к решению вопросов, поставленных в диссертации. Исследование названных проблем имеет большое значение для науки и практикующих юристов, так как реорганизация в форме присоединения – это, прежде всего, инструмент имущественного и делового оборота, призванного способствовать концентрации бизнеса и получения конкурентных преимуществ.

Объектом настоящего диссертационного исследования являются регулируемые предпринимательским правом общественные отношения, складывающиеся в реорганизации акционерных обществ в форме присоединения.

Предмет диссертационного исследования составляют правовые проблемы, возникающие в процессе осуществления реорганизации акционерных обществ в форме присоединения. Предполагается системное исследование правовых норм о присоединении как формы реорганизации акционерных обществ, раскрытие возможностей их практического применения. Автором диссертации исследована юридическая сущность реорганизации акционерных обществ в форме присоединения. В диссертации нашли свое отражение происходящие на практике крупномасштабные реорганизационные реформы компаний связи и электроэнергетики России. Кроме того, была проанализирована сложившаяся судебная практика по делам, связанным с реорганизацией акционерных обществ в форме присоединения.

Цель диссертационного исследования состоит в комплексном изучении, правовом анализе и объяснении юридических процессов, происходящих при присоединении акционерных обществ, а также выработке предложений по совершенствованию законодательства в области реорганизации акционерных обществ указанной формы с учетом проблем, касающихся множества пробелов и несогласованностей в действующем акционерном законодательстве РФ, регулирующем область указанных правоотношений.

Задачами диссертационного исследования являются:

-раскрытие юридической сущности реорганизации;

-выявление целей реорганизации акционерного обществ в форме присоединения;

-изучение и проработка механизма и этапов реорганизации в форме присоединения;

-исследование специфики государственного регулирования процедуры реорганизации акционерных обществ в форме присоединения, затрагивающей особенности эмиссии, государственной регистрации и конвертации ценных бумаг в процессе присоединения, а также вопросы антимонопольного регулирования;

-анализ действующего законодательства РФ и судебной практики по вопросам присоединения акционерных обществ, выработке предложений по модернизации законодательства.

Методологическая основа диссертационного исследования базируется на применении основных общенаучных и специальных юридических методах познания общественных процессов и правовых явлений, в частности: сравнительно-правовом, методе структурного анализа, описательном, историческом, формально-юридическом, методе правового моделирования и др.

Использование вышеперечисленных методов в их взаимосвязи позволило максимально полно решить весь спектр научных задач в интересах достижения цели диссертационного исследования.

Степень научной разработанности темы диссертации. Несмотря на высокую значимость рассматриваемой темы, в юридической литературе рассматриваются лишь отдельные проблемы правового регулирования присоединения как формы реорганизации акционерных обществ. Как правило, присоединение акционерных обществ исследуется параллельно с другими формами реорганизации и не рассматривается комплексно, но в рамках общих правовых вопросов реорганизации хозяйственных обществ, а также в работах,

посвященных поглощениям акционерных компаний, когда институт реорганизации акционерных обществ в форме присоединения отождествляется с одним из способов установления корпоративного контроля.

В частности, представляют большой интерес работы следующих авторов: Е.В. Бакулиной, В.В. Долинской, С.В. Гомцяна, Д.В. Жданова, А.В. Качаловой, А.В. Коровайко, Д.В. Ломакина, А.С. Могилевского, А.Е. Молотникова, И.С. Шиткиной и др.

Теоретическая основа диссертационного исследования. Теоретической базой диссертационного исследования послужили научные труды дореволюционных цивилистов, советских и российских правоведов, а также современных исследователей, в частности, работы: М.М. Агаркова, В.К. Андреева, В.Ю. Бакшинскаса, В.А. Белова, М.И. Брагинского, С.Н. Братуся, А.В. Венедиктова, В.В. Витрянского, А.В. Габова, С.В. Гомцяна, Д.Д. Гримма, Е.П. Губина, В.В. Долинской, В.С. Ема, Д.В. Жданова, О.С. Иоффе, А.И. Каминки, Н.В.Козловой, А.В. Коровайко, М.И. Кулагина, В.В. Лаптева, Д.В. Ломакина, Д.И. Мейера, С.Д. Могилевского, А.С. Могилевского, А.Е. Молотникова, О.Н. Садикова, Е.А. Суханова, И.Т. Тарасова, П.А. Тихменева, П.П. Цитовича, Б.Б. Черепахина, Г.С. Шапкиной, Г.Ф. Шершеневича, И.С. Шиткиной, и др.

Помимо этого в диссертации были использованы публикации на иностранных языках, в том числе, работы следующих авторов: Clyde P. Stickney, Myles H. Alderman Jr., Mark J. Roe, Martin J. Whitman, Fernandjo Diz, Scott L. Hoffman и др.

Научная новизна диссертационного исследования состоит в том, что впервые осуществлен всесторонний системный анализ правового института реорганизации акционерных обществ в форме присоединения, с представлением теоретической и практической сторон данного правового явления. В работе осуществлено комплексное исследование правоотношений, возникающих в процессе реорганизации акционерных обществ в форме присоединения.

В диссертации подробно проанализированы изменения и дополнения к акционерному законодательству в области присоединения акционерных обществ, исследованы наиболее значимые в данной сфере законопроекты, выдвинуты рекомендации по дальнейшему совершенствованию акционерного законодательства Российской Федерации.

На защиту выносятся следующие положения:

1) Предложена классификация целей реорганизации акционерных обществ в форме присоединения по критерию добросовестности действий участников на добросовестные (правомерные) и недобросовестные (неправомерные) цели присоединения.

Добросовестные (правомерные) цели присоединения: приобретение новых активов; повышение ликвидности акций объединенной компании за счет перевода всех миноритарных акционеров присоединяемых обществ на единую акцию; объединение активов компании с одним из конкурентов для спасения бизнеса; решение проблемы недостаточной эффективности управления компанией; капитализация компании, повышение инвестиционной привлекательности; оптимизация капитальных затрат за счет исключения расходов на создание дублирующих элементов инфраструктуры; оптимизация административных и управленческих расходов за счет эффекта масштаба, централизации управления и устранения дублирующих функций.

Недобросовестные (неправомерные) цели присоединения: уменьшение доли миноритариев (акционеров, не обладающих достаточным количеством акций для осуществления контроля над деятельностью общества); исключение из Единого государственного реестра юридических лиц присоединяемого юридического лица с целью выведения активов реорганизуемого общества в новую структуру для ухода от ответственности перед кредиторами или от уплаты налогов.

2) Обосновывается вывод о том, что при реорганизации в форме разделения (выделения), осуществляемой одновременно со слиянием или с присоединением, создания новых форм реорганизации не происходит,

поскольку каждая из частей такой реорганизации, имеющей длящийся характер отношений, представляет собой самостоятельный этап, заключающийся в поименованных законом формах реорганизации. Данный вывод сделан автором по результатам исследования теоретической и практической сторон указанного вопроса на примере крупномасштабной реорганизационной реформы электроэнергетической отрасли Российской Федерации.

3) Выявлены этапы реорганизации акционерных обществ в форме присоединения и раскрыты их особенности:

-подготовка к проведению реорганизации;

-принятие решения о присоединении;

-уведомление о реорганизации в форме присоединения;

-регистрация изменений, вносимых в устав общества, к которому осуществлено присоединение в регистрирующем органе;

-государственная регистрация выпуска ценных бумаг, размещаемых при присоединении, и отчета об итогах выпуска ценных бумаг.

4) Сформулировано определение конвертации акций, осуществляемой при реорганизации акционерных обществ в форме присоединения, под которой понимается способ размещения акций, в результате которого акции акционерных обществ, участвующих в реорганизации, обмениваются на акции акционерного общества, продолжающего свое существование, после чего эти акции подлежат погашению.

5) Обосновывается необходимость закрепления на законодательном уровне правил определения коэффициента конвертации акций при присоединении, способствующих недопущению корпоративных конфликтов между различными группами акционеров и сокращению числа нарушений процедуры эмиссии в ходе реорганизации в форме присоединения: определение коэффициента конвертации на основе справедливых и объективных экономических показателей (по результатам независимой оценки акций для целей их выкупа); введение принципа округления дробных акций в пользу акционера (т.е. только в сторону увеличения).

Научно-практическая значимость диссертационного исследования характеризуется его новизной, содержащимися в работе обобщающими выводами и заключениями, которые могут составлять теоретическую основу для дальнейших доктринальных разработок категории реорганизации акционерных обществ в форме присоединения.

Кроме того, теоретические и методологические выводы настоящего исследования могут быть использованы в учебном процессе и включены в программы учебных курсов, спецкурсов по гражданскому, предпринимательскому, корпоративному, акционерному праву, а также при разработке концептуальных основ развития гражданского законодательства в области присоединения.

Апробация результатов диссертационного исследования. Положения и выводы диссертационного исследования обсуждались и были одобрены на заседаниях кафедры предпринимательского права Московского государственного университета им. М.В. Ломоносова. Основные результаты диссертационного исследования получили отражения в научных публикациях автора по теме диссертации.

СТРУКТУРА И СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ

Поставленная цель диссертационного исследования достигается решением ряда научных задач, обусловивших **структуру диссертационного исследования,** а также использованными методологическими подходами.

Диссертация состоит из введения, трех глав, содержащих по два параграфа каждая, заключения и библиографии.

Во введении обоснована актуальность темы диссертационного исследования, излагаются цели и предмет исследования, определяются его методологические и теоретические основы, формулируются научная новизна и положения, выносимые на защиту, указываются научная и практическая значимость, сообщается об апробации результатов исследования.

Глава первая работы «Теоретические и методологические аспекты реорганизации акционерных обществ» включает два параграфа.

В первом параграфе главы первой работы «Институт реорганизации в России, концепции понятия и юридическая природа реорганизации» рассмотрен процесс законодательного становления и оформления института реорганизации юридических лиц, зарождение и развитие которого началось в конце XVIII века и продолжается до сих пор. В связи с тем, что законодательно понятие реорганизации не закреплено и не выработано единого подхода к определению реорганизации в правовой теории, автором проведен анализ различных точек зрения относительно понятия и правовой природы реорганизации юридического лица, дано определение реорганизации.

По мнению большинства исследователей, единственным общим критерием всех форм реорганизации, является правопреемство, то есть переход прав и обязанностей реорганизуемого юридического лица к его правопреемникам. В.А. Белов определяет реорганизацию через динамику гражданско-правовых отношений как сложный фактический состав (юридический) состав, являющийся основанием возникновения и (или)

прекращения юридического лица, а также основанием универсального правопреемства – перехода всего объема прав и обязанностей реорганизованных юридических лиц (правопредшественников) к юридическим лицам, созданным в результате реорганизации, или к реорганизуемым юридическим лицам (правопреемникам)[8]. И.С. Шиткина называет реорганизацию процедурой, 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 правопреемника к другому юридическому лицу (правопреемнику)[9]. Г.С. Шапкина дает следующее определение реорганизации: «любая реорганизация предполагает правопреемство вновь созданных юридических лиц по обязательствам реорганизованного»[10].

Существует мнение, основанное на том, что при проведении реорганизации в форме выделения реорганизуемое юридическое лицо может передать правопреемникам определенный объем своих прав и обязанностей, сохранив за собой лишь их незначительную часть или, если к выделившимся правопреемникам переходят отдельные права и обязанности, реорганизуемый субъект сохраняет основную их массу[11]. В поддержку данной точки зрения высказывался также Д.А. Жданов, считающий, что сингулярное правопреемство имеет место при выделении и разделении[12], а также Ю.С. Поваров, полагающий, что такой вид правопреемства характерен для реорганизации в форме выделения[13].

Автор приходит к выводу: при любой форме реорганизации, и при проведении выделения в том числе, когда реорганизуемое юридическое лицо не прекращает свое существование и, следовательно, сохраняет часть своих прав и

---

[8]См.: Корпоративное право. Актуальные проблемы теории и практики. Под общей редакцией доктора юридических наук профессора В.А. Белова. ООО «Издательство Юрайт». 2009 г. С. 484.
[9]См.: Корпоративное право: Учебный курс/отв. Редактор И.С. Шиткина – М.: ООО «КноРус», 2011, С. 316.
[10] Шапкина Г.С. Применение акционерного законодательства. – М.: Статут, 2009. С. 125.
[11] См.: Черепахин Б.Б. Правопреемство по советскому гражданскому праву/ Труды по гражданскому праву. М. 2001С. 322.
[12] См.: Жданов Д.А. Реорганизация акционерных обществ в Российской Федерации. – М.: Статут, 2001. С. 52.
[13] См.: Поваров Ю.С. Акционерное право России: учебник/ ООО «ИД Юрайт». 2011. С. 279.

обязанностей, права и обязанности, передаваемые выделившемуся обществу переходят в полном объеме как единое целое в порядке универсального правопреемства.

Реорганизацию юридического лица можно определить как процесс, представляющий собой сложный юридико-фактический состав, характеризующийся переходом в порядке универсального правопреемства прав и обязанностей от одного или нескольких юридических лиц к другому (или другим) юридическим лицам, завершающийся созданием правопреемников и (или) прекращением правопредшественников.

Во втором параграфе главы первой работы «Цели реорганизаций акционерных обществ, осуществляемых в форме присоединения» раскрываются причины, в связи с которыми компании прибегают к такой форме реорганизации. Данный вопрос представляется достаточно важным, потому что от того, как сформулированы задачи и цели реорганизации, зависит конечный результат осуществления всей процедуры.

Если говорить о добровольной реорганизации, самыми распространенными факторами, заставляющими компанию пересмотреть стратегию своего развития и принять решение о реорганизации, помимо конкуренции, являются:

- глобализация экономики,
- мировой экономический кризис,
- диверсификация,
- технологический прогресс,
-либерализация рынков.

К.Т. Трофимов выделяет две категории при рассмотрении целей реорганизации: «внутренние» (в интересах реорганизации): получение прибыли, повышение эффективности использования имущественного

комплекса, решение социальных или управленческих задач и «внешние» (в интересах третьих лиц)[14].

А.В. Коровайко полагает, что вряд ли уместно говорить о наличии какого-либо интереса самого реорганизуемого общества в проведении процедуры, неизбежно влекущей прекращение его существования (за исключением выделения). Интерес «третьих лиц» в реорганизации юридического лица вообще довольно спорен, если не считать отдельных примеров принудительной реорганизации, проводимой в государственных или общественных целях[15].

На наш взгляд, цели реорганизаций, в том числе в форме присоединения, безусловно, преследуются далеко не всегда третьими лицами и в их интересах, поскольку, как было сказано выше, данная форма реорганизации не сводится только к прекращению юридического лица. Реорганизация в форме присоединения обеспечивает правопреемство по всему комплексу прав и обязанностей, способствует прочности договорных и хозяйственных связей, максимально гарантирует права кредиторам и акционерам, отпадает необходимость дополнительных налогов, сокращаются временные издержки, а производственный капитал становится более целостным, что делает использование механизма реорганизации выгодным для обществ-участников и зачастую ведет к достижению значительного финансового и организационного эффекта.

Однако ввиду того, что на практике не всегда происходят реорганизации, целью которых являются структурные преобразования в экономике, стремление к укрупнению капитала, и многими компаниями практикуется осуществление недобросовестных действий при присоединении, представляется целесообразным классифицировать цели, осуществления реорганизации в форме присоединения по критерию добросовестности.

---

[14] См.: Трофимов К.Т. Реорганизация и ликвидация коммерческих организаций: Дис…канд. юрид. наук. М. 1995. С. 19.

[15] См.: Коровайко А.В. Реорганизация хозяйственных обществ: теория, законодательство, практика. М.: Норма – ИНФА-М. 2001. С. 10.

Отечественная корпоративная практика знает примеры, когда реорганизация компании происходит с единственной целью – избавиться от неугодных миноритаериев[16].

Поскольку присоединение как форма реорганизации предполагает прекращение присоединяемых юридических лиц, нередко российские компании используют такой вид реорганизации с целью исключения из Единого государственного реестра юридических лиц присоединенного юридического лица вместо ликвидации. Зачастую такие схемы носят незаконный характер и используются с целью выведения активов реорганизуемого общества в новую структуру для того, чтобы оно могло уйти от ответственности перед кредиторами или от уплаты налогов, а также с иными недобросовестными целями.

Автор приходит к выводу, что в целях недопущения осуществления недобросовестных действий при присоединении представляется целесообразным включить в действующее законодательство дополнительные требования по погашению задолженностей непосредственно перед присоединением, обязать налоговые органы осуществлять более тщательную налоговую проверку реорганизуемого юридического лица и обязать регистрирующий орган отказывать в государственной регистрации прекращения общества, реорганизованного с недобросовестными целями.

При определении мотивов или целей реорганизации, которые носят добросовестный характер, важно адекватно оценивать возможности компании и в зависимости от этого прогнозировать результат.

Так, в случае наличия финансовой возможности участия в прибыльном бизнесе или покупки активов по выгодной цене, мотив реорганизации *инвестиционный*.

Защитным фактором реорганизация становится, когда компании предпринимают попытку сохранить свой бизнес путем его расширения или

[16]См.: Корпоративное право: Учебный курс/отв. Редактор И.С. Шиткина– М.: ООО «Кнорус», 2011, С. 321.

усиления позиций, а также путем избавления от конкурентов посредством их поглощения. Поддерживает данную точку зрения и А.А. Бегаева, которая предлагает рассматривать реорганизацию как способ предотвращения недружественного поглощения[17]. О защитном мотиве реорганизации пишут и другие авторы, связывающие необходимость осуществления компаниями подобных действий с изменением рыночной конъюнктуры, в связи с чем многие корпорации становятся перед выбором: либо объединиться с одним из конкурентов, либо нести убытки и уходить из бизнеса[18].

В контексте стабилизации и диверсификации бизнеса путем выхода на рынки других стран, цели реорганизации можно именовать *стратегическими.*

В работе приведен пример успешно проведенной реорганизации в форме присоединения известных российских компаний связи, когда целью объединения являлось желание получить так называемый «синергетический выигрыш». Это случай, когда на протяжении почти десятилетнего периода происходила реформа по реорганизации в форме присоединения компаний связи Российской Федерации, ставших частью крупнейшей компании Восточной Европы – ОАО «Ростелеком» - сегодняшнего лидера на рынке телекоммуникационных услуг.

В результате сделан вывод о том, что при проведении реорганизации акционерных обществ в форме присоединения необходимо четко формулировать цели и делать грамотное обоснование реструктуризации. Только в этом случае достижение перечисленных выше целей поспособствует росту рыночной капитализации объединенной компании.

Глава вторая работы «Присоединение как форма реорганизации акционерных обществ» включает два параграфа.

Первый параграф главы второй работы «Основы правового регулирования присоединения по акционерному законодательству РФ»

---

[17]См.: Бегаева А.А.Корпоративные слияния и поглощения. Проблемы и перспективы правового регулирования. Инфотропик Медиа, 2010. С. 20.

[18]См.: Корпоративное право: учебник для студентов вузов, обучающихся по направлению «Юриспруденция»/отв. Редактор Шиткина И.С. – М.: Волтерс Клувер, 2008, С. 180.

посвящен анализу общих норм, регулирующих процесс реорганизации юридических лиц, специальных норм, закрепляющих непосредственно особенности присоединения, новелл акционерного законодательства в данной области, рассмотрению проектов законов, затрагивающих вопросы реорганизации акционерных обществ, в частности, это законопроект, внесенный в 2007 году на рассмотрение в Государственную Думу, предусматривающий, возможность реорганизации хозяйственных обществ в форме присоединения с участием одновременно хозяйственных обществ различных форм (акционерных обществ, обществ с ограниченной ответственностью)[19]; и проект Федерального закона № 424549-4 «О реорганизации коммерческих организаций» (проект Закона о реорганизации), подготовленный Министерством экономического развития и торговли РФ совместно с Министерством финансов РФ и Банком России и внесенный на рассмотрение в Государственную Думу ФС РФ также в 2007 году. Оба документа были сняты с рассмотрения Советом Государственной Думы Федерального Собрания РФ. По вопросу внесения на рассмотрение ГД РФ проекта Закона о реорганизации автор соглашается с мнением В.А. Белова, который отмечает, что предложенная форма решения – специальный закон, кодифицирующий «реорганизационные» нормы – не может быть признанным вполне удачным хотя бы потому, что в случае его принятия возник бы весьма непростой вопрос о соотношении его норм с положениями ГК и специальных законов, прежде всего законов об АО и ООО[20].

Кроме того, исследуются законодательные особенности разделения или выделения акционерного общества, осуществляемого одновременно со слиянием или с присоединением. Автором диссертации такая правовая конструкция условно названа «совмещенной» реорганизацией во избежание нестыковок в терминологии, поскольку в современной юридической литературе

[19]См.: Проект федерального закона №448784-4 «О внесении изменений в Федеральный закон «Об акционерных обществах» и Федеральный закон «Об обществах с ограниченной ответственностью».
[20]См.: Корпоративное право. Актуальные проблемы теории и практики. Под общей редакцией доктора юридических наук профессора В.А. Белова. ООО «Издательство Юрайт». 2009 г. С. 481.

некоторыми авторами одновременное разделение (выделение) со слиянием или с присоединением называется «смешанной реорганизацией»[21], «двухступенчатой реорганизацией»[22], а также «вторичной (производной)»[23].

В связи с принятием Закона от 27 июля 2006 года №146-ФЗ, изменившего и дополнившего ранее действующую редакцию Закона об АО, и закреплением понятия «***совмещенной» реорганизации*** – проведения разделения или выделения обществ с одновременным слиянием (присоединением) вновь возникших с другими акционерными обществами, возникло множество законодательных несогласованностей и противоречий. Исследователями этой области права уже высказывается позиция о необходимости законодательного закрепления в целях защиты прав и законных интересов акционеров и кредиторов обществ, проходящих этапы «совмещенных» реорганизации, положений о том, что «в случае незавершения полного реорганизационного состава реорганизация должна считаться проведенной в первой части, то есть только в форме разделения или выделения, несмотря на то, что конечной целью реорганизации было именно слияние или присоединение»[24]. Автором диссертации приводится пример «совмещенной» реорганизации (разделение, осуществляемое одновременно с присоединением), когда стало возможным заблокировать присоединение компании, т.е. вторую (заключительную) часть реорганизационной процедуры. По закону «совмещенная» реорганизация, завершающаяся присоединением, считается завершенной с момента внесения в Единый государственный реестр юридических лиц записи о прекращении деятельности общества, создаваемого путем реорганизации в форме разделения или выделения. Следовательно,

---

[21]Например, И.С. Шиткина, Г.С. Шапкина, В.А. Белов называют такую реорганизацию «смешанной».

[22]См.: Поваров Ю.С. Акционерное право России: учебник/ ООО «ИД Юрайт». 2011. С. 301.

[23]См.: Корпоративное право. Актуальные проблемы теории и практики. Под общей редакцией доктора юридических наук профессора В.А. Белова. ООО «Издательство Юрайт». 2009 г. С. 498.

Например, Г.С. Шапкина применяет понятие смешанной реорганизации как для разделения или выделения обществ с одновременным слиянием (присоединением) вновь возникших с другими акционерными обществами, так и для реорганизации акционерного общества (слияния, присоединения, разделения, выделения), в которой участвуют или в результате которой образуются юридические лица различных организационно-правовых форм.

[24]Качалова А.В. Осуществление и защита прав хозяйственных обществ при реорганизации. Автореферат дисс. … канд. юрид. наук. М. 2011.С. 22.

возникает вопрос о том, что происходит с ценными бумагами реорганизованного общества, если вторая часть «совмещенной» реорганизации заблокирована? Этот момент также требует законодательного урегулирования, поскольку эмиссия ценных бумаг общества, создаваемого путем реорганизации в форме разделения или выделения, осуществляемого одновременно со слиянием или с присоединением, не требует государственной регистрации выпусков отчетов его ценных бумаг и государственной регистрации отчетов об итогах их выпуска. Существование таких «ценных бумаг» рассматривается как временное. Само размещение ценных бумаг акционерного общества, создаваемого в результате разделения или выделения, осуществляется лишь одновременно с их погашением (аннулированием) при конвертации в ценные бумаги акционерного общества, создаваемого в результате слияния, или ценные бумаги акционерного общества, к которому осуществляется присоединение.

Безусловно, внесение таких серьезных изменений в Закон об АО, касающихся проведения «совмещенной» реорганизации не могло не повлечь ряд вопросов, возникающих в связи с воплощением данной правовой конструкции на практике.

Автор приходит к выводу, что практическая реализация модели «совмещенной» реорганизации влечет необходимость изменения целого ряда нормативных актов, которые бы учли специфику ее проведения. Так, специфика правового регулирования «совмещенной» реорганизации не учтена антимонопольным законодательством, в частности Федеральным законом «О защите конкуренции»[25], который не регулирует возникающие в этой связи особенности представления в антимонопольный орган информации (субъект и сроки представления, а также состав информации). «Совмещенная» реорганизация требует корректировки положений законодательства, регулирующего вопросы государственной регистрации юридических лиц, так как несовпадение мест регистрации делает совершение одновременных

[25]Федеральный Закон от 26.07.2006 №135-ФЗ (ред. от 06.12.2011) «О защите конкуренции» (принят ГД ФС РФ 08.07.2006).

регистрационных действий затруднительным без внесения соответствующих изменений в действующие нормативно-правовые акты. Значимые изменения необходимо внести и в законодательство о рынке ценных бумаг. «Совмещенная» реорганизация влияет на обязанности эмитента в сфере раскрытия информации, а также вносит определенные изменения в процедуру эмиссии ценных бумаг и регистрации проспектов ценных бумаг.

В целях реализации конструкции «совмещенной» реорганизации представляется целесообразным урегулировать вопросы, связанные с требованиями по эмиссии ценных бумаг, а также установить специальный перечень представляемой информации и документов, которые отражают реальное положение дел при осуществлении реорганизации в форме разделения или выделения с одновременным слиянием или присоединением.

Следует обратить внимание, что с принятием указанных выше изменений к Закону об АО стал дискуссионным вопрос о количестве форм реорганизации. Так, В.А. Белов высказывает мнение о том, что «после внесения в Закон об акционерных обществах ст. 19.1, устанавливающей особенности разделения и выделения общества, осуществляемых одновременно со слиянием и присоединением, «вопрос о количестве форм реорганизации стал не таким однозначным»[26].

Исследовав практическую сторону этого вопроса, автор приходит к выводу, о том, что с внесением Закон об АО норм о реорганизации в форме разделения (выделения), осуществляемой одновременно со слиянием или с присоединением, создания новых форм реорганизации не происходит. Поскольку каждая часть такой реорганизации, имеющей длящийся характер отношений, представляет собой строго определенный самостоятельный этап, заключающийся в поименованных законом формах реорганизации.

В названном параграфе исследуется вопрос о проведении реорганизации акционерного общества, в которой участвуют или в результате которой

[26] Корпоративное право. Актуальные проблемы теории и практики. Под общей редакцией доктора юридических наук профессора В.А. Белова. ООО «Издательство Юрайт». 2009 г. С. 497.

образуются юридические лица различных форм собственности (смешанной реорганизации).

Несмотря на то, что действующее законодательство РФ не предусматривает проведения так называемой «смешанной» реорганизации хозяйственных обществ, в научных кругах эта тема является весьма спорной. Д.В. Жданов полагает, что мнение о запрете смешанной реорганизации слишком консервативно, так как гражданское право строится на принципе «что не запрещено, то разрешено», прямого запрета на проведение смешанной реорганизации нет ни в ГК РФ, ни в Законе об акционерных обществах; кроме того, это необоснованное усложнение и удорожание процедуры смешанной реорганизации (если требовать вначале проведения преобразования и только после этого инициировать другую форму реорганизации)»[27].

Существует и противоположное мнение, когда исследователи приходят к выводу о невозможности проведения смешанной реорганизации[28].

В отношении смешанной реорганизации считаем возможным полагать, что пока не внесены соответствующие дополнения в ГК РФ, Закон об АО (или иной федеральный закон), участие в реорганизации юридических лиц несовпадающих организационно-правовых форм незаконно.

Во втором параграфе главы второй работы «Процедура присоединения акционерных обществ» автором диссертации выявлены все этапы присоединения и элементы внутри каждого этапа, раскрыто содержание договора о присоединении и отмечены его особенности, дан анализ передаточному акту с рекомендациями по его составлению, дан обзор актуальных примеров судебных решений по наиболее дискуссионным вопросам.

Автор приходит к выводу о том, что реорганизационные договоры о присоединении содержат ряд специфических черт и характеризуются тем, что

---

[27] Жданов Д.В. Реорганизация акционерных обществ в Российской Федерации. Изд. 2-е перераб. и доп. – М.: «Лекс-Книга», 2002. С. 32

[28]См.: Качалова А.В. Осуществление и защита прав хозяйственных обществ при реорганизации. Автореферат дисс. … канд. юрид. наук. М. 2011.С. 22.

они порождают права и обязанности для третьих лиц (акционеров, участников) хозяйственных обществ, не являющихся стороной договора. Эта специфика реорганизационного договора о присоединении не позволяют его отнести к сделкам, предусмотренным законом.

В параграфе подробно рассматриваются особенности составления передаточного акта, так как именно его положения определяют порядок перехода прав и обязанностей от присоединяемого общества к основному. От корректного составления данного документа зависит, какие правовые последствия повлечет реорганизация для кредиторов и должников реорганизованных обществ, а непредставление передаточного акта вместе с документами, представляемыми для государственной регистрации внесения изменений в учредительные документы реорганизованного юридического лица или отсутствие в передаточном акте положений о правопреемстве по обязательствам реорганизованного юридического лица, и вовсе влечет отказ в соответствующей государственной регистрации.

В связи с практически полным отсутствием требований к форме и содержанию такого важнейшего документа автором работы предложено установить в законодательстве дополнительные требования к передаточному акту, а именно:

1)Определить правовую природу передаточного акта.

2)Законодательно закрепить требования к акту, оформляющему правопреемство. В частности, следует указать, что в передаточном акте должны содержаться сведения обо всех обязательствах долгового характера, а также всех правах требования, передаваемых реорганизуемым обществом своему правопреемнику, с обязательным указанием (подробной балансовой расшифровкой) числящихся по каждому кредитору и должнику денежных сумм.

3)Допустить возможность обжалования передаточного акта, равно как и разделительного баланса в судебном порядке.

4)Рекомендуется реорганизацию юридических лиц совершать после окончания определенного отчетного периода, так как в состав передаточного акта должна быть включена бухгалтерская отчетность, составляемая в установленном порядке, в объеме форм годового бухгалтерского отчета на последнюю отчетную дату, предшествующую реорганизации.

5) Из радикальных предложений по реформированию норм в этой области, способствующих упрощению осуществления реорганизации, на наш взгляд, мог бы стать отказ от составления передаточного акта и соответственно исключение всех положений о передаточном акте из законодательства о реорганизации при присоединении. В этом случае, перечень передаваемого имущества с большой долей вероятности стало бы возможным отражать в реорганизационных договорах, в данном случае в договоре присоединения.

Глава третья работы «Государственное регулирование процедуры реорганизации акционерных обществ в форме присоединения» включает два параграфа.

Первый параграф главы третьей работы «Специфика государственной регистрации ценных бумаг в процессе присоединения» содержит особенности правового регулирования эмиссии ценных бумаг в процессе присоединения, этапов эмиссии, государственной регистрации выпуска ценных бумаг и конвертации в процессе присоединения.

Анализируется понятие эмиссии ценных бумаг, под которой понимается установленная Федеральным законом «О рынке ценных бумаг» последовательность действий эмитента по размещению эмиссионных ценных бумаг (ст. 2 Закона о рынке ценных бумаг)[29]. Так, некоторыми авторами действующее определение эмиссии, данное в законе критикуется, как не вполне отражающее суть эмиссии[30], ввиду того, что последовательность действий эмитента, соответствующая определенным этапам эмиссии, включает в себя

[29]Федеральный закон от 22.04.1996 №39-ФЗ (ред. 11.07.2011) «О рынке ценных бумаг» (принят ГД ФС РФ 20.03.1996)

[30]См.: Корпоративное право: учебник для студентов вузов, обучающихся по направлению «Юриспруденция»/отв. Редактор Шиткина И.С. – М.: Волтерс Клувер, 2008, С. 247.

такой этап, как размещение эмиссионных бумаг, который, конечно, является важным, но не единственным из перечисленных в законе.

На наш взгляд, высказанная выше точка зрения заслуживает поддержки, поскольку, действительно, процедура эмиссии не ограничивается только размещением ценных бумаг – наряду с гражданско-правовыми сделками по отчуждению ценных бумаг эмиссия связывается и с иными юридическими фактами, в частности административными актами (о регистрации выпуска и отчета об итогах выпуска).

Спорным является и вопрос относительно юридической природы понятия эмиссии акций. В литературе можно встретить характеристику эмиссии в качестве односторонней сделки.[31] Однако большинство цивилистов рассматривают эмиссию ценных бумаг как упорядоченную совокупность разнородных юридических фактов[32]. На наш взгляд, поддержки заслуживает мнение Д.В. Ломакина, который приходит к выводу, что сами по себе последовательные действия эмитента, направленные на размещение ценных бумаг, вряд ли могут вписаться в конструкцию односторонней сделки, а если учесть что в рамках эмиссии правовые последствия порождаются не только действиями эмитента, но и иными юридическими фактами: как то государственная регистрация выпуска акций, действия приобретателей ценных бумаг и т.д., становится очевидным, что эмиссию нельзя свести к односторонней сделке[33].

Автором выявлены проблемы, связанные с отсутствием законодательного закрепления конвертации акций, поскольку именно это является особенностью реорганизации акционерного общества, отличающей ее от реорганизации юридических лиц других организационно-правовых форм. Действующее законодательство не дает определение конвертации. При этом данный термин

---

[31]См.: Брагинский М.И.. Витрянский В.В. Договорное право. Общие положения. М.: Статут. 1997.С. 13.

[32]См.: Редькин И.В. Меры гражданско-правовой охраны прав участников отношений в сфере рынка ценных бумаг. М.: Деловой экспресс, 1997. С. 21. Юлдашбаева Л.Р. Правовое регулирование оборота эмиссионных ценных бумаг (акций, облигаций). М.: Статут. 1999. С. 136-137.

[33]См.: Ломакин Д.В. Корпоративные правоотношения: общая теория и практика ее применения в хозяйственных обществах. М.: Статут. 2008. (Проблемы теории корпоративного права и практики применения корпоративного законодательства.) С. 181.

используется как в Законе об акционерных обществах, так и в актах ФСФР. Из анализа законодательства можно сделать вывод, что конвертация акций может происходить как в ходе обычной деятельности акционерного общества, так и при реорганизации. Реорганизация в форме присоединения имеет ряд особенностей, исключения из общего правила имеются и в отношении конвертации при реорганизации. Между тем отсутствие законодательного определения «конвертации» может вызвать некоторые проблемы при проведении реорганизации и толковании юридической природы данного правового явления.

Конвертация акций при присоединении имеет свои особенности, по сравнению с конвертацией акций других форм реорганизации, при которых создается новое юридическое лицо. И стоит отметить, что конвертация является способом размещения акций, применение которого возможно при всех видах реорганизации. При таких формах реорганизации как слияние, разделение и присоединение акции могут быть размещены только посредством конвертации.

При реорганизации в форме присоединения возможны следующие варианты: поскольку при присоединении нового юридического лица не возникает, конвертация акций присоединенного акционерного общества может осуществляться 1) в акции, приобретенные и/или выкупленные акционерным обществом, к которому осуществляется присоединение, и/или 2) в акции, поступившие в распоряжение этого акционерного общества, и/или 3) в его дополнительные акции.

Таким образом, если общество, к которому осуществляется присоединение, обладает достаточным для конвертации количеством собственных акций, то именно на них и будут заменены акции присоединяемого общества (при этом размещение ценных бумаг в истинном смысле здесь не происходит – имеет место только погашение конвертируемых акций); в противном случае потребуется размещение дополнительных акций.

Особенность конвертации состоит в том, что происходит не только обмен акций, но и последующее погашение конвертированных ценных бумаг. Именно

в погашении проявляется, на наш взгляд, отличие конвертации ценных бумаг от мены.

Также в параграфе исследована проблема, связанная с отсутствием в действующем законодательстве требований для расчета коэффициента конвертации, являющегося одним из самых важных условий присоединения, поскольку именно им определяется соотношение прав акционеров в реорганизованном акционерном обществе, к которому присоединилось другое акционерное общество. Автором работы сделан вывод о необходимости закрепления в действующем законодательстве правил определения коэффициента конвертации акций при присоединении, так как это будет способствовать недопущению нарушения процедуры эмиссии в ходе реорганизации акционерных обществ в форме присоединения.

Второй параграф главы третьей работы «Антимонопольное регулирование присоединения акционерных обществ» посвящен государственному антимонопольному контролю за реорганизаций акционерных обществ в форме присоединения.

Считается, что присоединения двойственным образом влияют на конкуренцию. С одной стороны, они могут содействовать конкуренции, способствуя объединению предпринимателей и их ресурсов для борьбы с доминирующей на рынке компанией. С другой стороны, объединения компаний могут повредить потребителям, замедляя развитие конкуренции на рынке. Поскольку присоединение – это форма реорганизации, способствующая консолидации и концентрации капитала, государственный антимонопольный орган осуществляет контроль за реорганизацией такой формы в случаях, предусмотренных законом. В настоящее время таким органом является Федеральная антимонопольная служба Российской Федерации (ФАС).

Автором работы приводится следующая классификация государственного антимонопольного контроля:

-предварительный контроль, который заключается в выдаче согласия антимонопольного органа на совершение подконтрольных сделок;

-последующий антимонопольный контроль происходит в форме уведомления. Статьей 30 Закона «О защите конкуренции» установлено, в отношении каких сделок или действий должно быть осуществлено уведомление антимонопольного органа.

Следует отметить, до октября 2002 года ряд юридически значимых действий, которые ранее подпадали под требования предварительного контроля теперь стали предметом последующего контроля (например, создание и присоединение коммерческих организации, сумма активов которых превышает определенный законом рубеж). Можно сделать вывод, что законодатель обозначил тенденцию либерализации государственного антимонопольного контроля на товарных рынках.

В заключительной главе исследован вопрос ответственности за нарушение антимонопольного законодательства. Ответственность за нарушение антимонопольного законодательства при проведении реорганизации в форме присоединения должна служить стимулом к соблюдению участниками предпринимательского оборота требований законодательства и гарантией обеспечения прав коммерческих организаций в конкурентной борьбе. Поскольку такой вид реорганизации как присоединение подразумевает укрупнение бизнеса, автор считает целесообразным в целях предотвращения возможного злоупотребления коммерческих организаций доминирующим положением или ограничения конкуренции предусмотреть в действующем антимонопольном законодательстве закрытый перечень процедурных нарушений, которые могли бы повлечь применение указанных выше последствий.

В Заключении подведены основные итоги работы.

Библиография содержит нормативные правовые акты, перечень специальной литературы, а также судебную практику.

Опубликованные работы по теме диссертации в изданиях, рекомендованных ВАК РФ:

1.Соцкова (Небыкова) А.В. Правовое регулирование присоединения как формы реорганизации акционерных обществ. Научные труды. Н-34. Выпуск 5. В трех томах. Том 2 / Российская академия юридических наук. М.: Издательская группа «Юрист», 2005, с. 418 (7 п.л.).

2.Соцкова (Небыкова) А.В. Некоторые вопросы реорганизации акционерных обществ. Научные труды. Выпуск 6. В трех томах. Том 2 / Российская академия юридических наук. М.: Издательская группа «Юрист», 2006, с. 781 (7 п.л.).

3.Небыкова А.В. Реорганизация акционерных обществ в форме присоединения как гарантия стабильности бизнеса. Правовые аспекты // Закон и право. 2008, №8, с.82-87 (14 п.л.).

4.Небыкова А.В. Цели реорганизаций, осуществляемых в форме присоединения // Предпринимательское право. 2011. №4. С. 25-29 (13 п.л.).