

Реорганизация: преимущества и болевые точки

15.05.2019

НОВОСТИ КОМПАНИЙ

СТАТЬИ

Legal Insight

BL Branan Legal

Москва, 23 мая
Лофт «Министерство»

БИЗНЕС-ЗАВТРАК
ДЛЯ ИНХАУС-ЮРИСТОВ

РЕОРГАНИЗАЦИЯ:
ПОКАЗАТЬ ВСЕ,
ЧТО СКРЫТО.
ПРОДВИНУТЫЙ
УРОВЕНЬ

Максим Бунякин, управляющий партнер Branan Legal

Юлия Ненашева, партнер Branan Legal

По данным ЕГРЮЛ, по состоянию на 1 марта 2019 г. в России в процессе реорганизации находилось 25 962 юридических лица. Такой спрос компаний на реорганизации обусловлен рядом факторов: санкционными ограничениями и амнистией капиталов, общей экономической ситуацией и налоговыми преимуществами этого механизма, а также возможностью оптимизации корпоративного управления в группе компаний. Для многих корпоративных юристов сопровождение реструктуризации — это комплексная задача наряду со сделками

M&A. Для того, чтобы более подробно разобраться в практических вопросах реорганизации, 23 мая мы приглашаем инхаус-юристов на [бизнес-завтрак](https://branan-lgal.timepad.ru/event/960484/) компании Branap Legal «Реорганизация: показать все, что скрыто. Продвинутый уровень». Регистрация по ссылке: <https://branan-lgal.timepad.ru/event/960484/>

Реорганизация — один из эффективных и популярных инструментов для решения бизнес-задач. С ее помощью на практике решаются задачи по консолидации бизнеса, его разделению между разными группами акционеров, выделению отдельных бизнесов, передаче активов внутри группы или за ее периметром. Именно реорганизация часто становится эффективным инструментом оптимизации корпоративного управления в крупном холдинге: при создании субхолдинговой модели управления, повышении самостоятельности дивизионов или, наоборот, усилении контроля головной компании над обществами группы.

Ключевые преимущества реорганизации

Возможность передать действующий бизнес, не приостанавливая его. Реорганизация – это комплексный правовой механизм передачи всех или части активов, имущества и обязательств между компаниями. В отличие от отдельных сделок (купли-продажи, уступки прав требования, перевода долга и т. п.) при реорганизации происходит универсальное правопреемство по всем правам и обязательствам юридического лица, указанным в решении / передаточном акте.

В зависимости от бизнес-целей можно говорить либо об укрупнении бизнеса (присоединении или слиянии), либо о его дроблении (выделении и разделении). На практике компании в большинстве случаев выбирают именно присоединение (а не слияние) и выделение (а не разделение). В основном это обусловлено возможностью не замораживать и не приостанавливать деятельность в ожидании создания новых юридических лиц (как происходит при слиянии и разделении) и, соответственно, возможностью открыть счета в банке, принять на работу сотрудников, заключить контракты с контрагентами, оформить

права на имущество и т. д.

Экономичный способ передачи активов. Для случаев реорганизации налоговое законодательство прямо предусматривает ряд существенных исключений из общего режима налогообложения, например:

согласно подп. 3 п. 3 ст. 39 НК РФ не признается реализацией передача основных средств, нематериальных активов и (или) иного имущества организации ее правопреемнику (правопреемникам) при реорганизации этой организации;

в соответствии с п. 6 ст. 162.1. НК РФ не признается оплатой товаров (работ, услуг) передача налогоплательщиком права требования правопреемнику (правопреемникам) при реорганизации организации;

в силу подп. 19 ст. 217 НК РФ не подлежат налогообложению (освобождаются от него) доходы физических лиц, полученные от акционерных обществ или других организаций акционерами этих обществ, или участниками других организаций при реорганизации.

Кроме того, передача имущества, прав и обязательств в процессе реорганизации не подразумевает каких-либо расчетов (в том числе денежных операций), дополнительных взносов на такую передачу, что особенно актуально для внутригрупповой реорганизации. Крайне важно учитывать, что реорганизация должна иметь обоснованную, доказуемую деловую цель и не использоваться исключительно как инструмент для оптимизации налогообложения. Такая позиция в настоящее время однозначно поддерживается профильными министерствами и судебной практикой.

Прозрачность процесса, законодательное обеспечение интересов акционеров и кредиторов компании. Законодательство предусматривает право акционеров требовать выкупа принадлежащих им акций, если они не участвовали в голосовании по вопросу о реорганизации или голосовали против такого решения (ст. 75 Закона об акционерных обществах). В указанных случаях общество обязано выкупить у акционеров принадлежащие

им акции по цене не менее рыночной, определенной независимым оценщиком.

В случае реорганизации Гражданский кодекс РФ (п. 2 ст. 60) предоставляет кредитору право потребовать в судебном порядке досрочного исполнения соответствующего обязательства должником (реорганизуемым обществом), а если досрочное исполнение невозможно, то прекращения обязательства и возмещения связанных с этим убытков. Такие требования могут быть предъявлены кредиторами в течение 30 дней после опубликования последнего уведомления о реорганизации. Однако нужно учитывать, что сам по себе факт принятия решения о реорганизации не квалифицируется как основание для досрочного исполнения обязательств перед кредиторами. Потребность в досрочном исполнении кредитор должен доказать в суде, то есть объяснить, что после реорганизации должник не сможет исполнить обязательства или будет испытывать затруднение с их исполнением. В то же время, поскольку на практике крупные кредиторы способны осложнить или даже заблокировать реорганизацию, необходимо заранее согласовывать с ними все планируемые изменения.

Для акционеров, кредиторов и иных третьих лиц реорганизация – это достаточно прозрачный процесс. Решение о ее проведении принимается только общим собранием акционеров (участников) и только по предложению совета директоров (при его наличии). Соответственно, заранее всем акционерам (а для случаев обязательного раскрытия информации – любому лицу) доступна информация о реорганизации, включая описание (обоснование) порядка и условий ее проведения, параметры, передаточный акт с детальной информацией о составе передаваемого имущества, активов и обязательств. Гражданский кодекс РФ (п. 1 ст. 60) обязывает размещать публикации о реорганизации дважды с периодичностью один раз в месяц. Информация о принятом решении о реорганизации, об ее участниках, а также о завершении в обязательном порядке вносится в ЕГРЮЛ и доступна всем лицам.

Выбор механизма реорганизации

Прежде чем выбрать механизм реорганизации, нужно ответить на ряд вопросов. От

правильных и своевременных ответов на них будут зависеть результат проекта по реорганизации и, соответственно, успешное продолжение бизнеса.

Какие риски при реорганизации являются ключевыми? В топ-5 рисков реорганизации обычно входят: риски со стороны кредиторов; налоговые риски (налоговая проверка, обоснование деловой цели реорганизации); лицензионные риски (необходимость передачи лицензий для обеспечения непрерывности деятельности); корпоративные риски; риски управления проектом (ошибки в планировании сроков, контроля над проектом, координации большого количества участников). Практический инструмент по управлению рисками – детальная карта рисков с конкретными мерами по их минимизации и указанием ответственных за мероприятия.

Как построить правильный график реорганизации? График реорганизации должен быть максимально детальным (детализированным по дням и отдельным действиям, операциям). В среднем, это 500–700 точек и мероприятий. На практике мы нередко видим, что компании готовят только график корпоративных мероприятий и обязательных процедур по работе с органами государственной власти. На наш взгляд, такой подход ошибочен. График (дорожная карта реорганизации) должен охватывать абсолютно все направления и подразделения компании.

Как работать с кредиторами, чтобы они не заблокировали реорганизацию? Надо заранее составить удобный для работы реестр кредиторов с ранжированием по уровню риска и объему требований. Финансовые кредиторы и банки традиционно находятся в группе высокого риска, необходимо провести с ними предварительную и максимально формализованную работу с подписанием юридически значимых документов. Не стоит забывать и о небольших по объему требованиях, специфических кредиторах и контрагентах, таких как стороны корпоративного договора, опционных соглашений и т. п. На основании реестра кредиторов составляется и реализуется план по работе с ними. Обычно составление реестра – совместная задача юридического и финансового блоков.

Когда при реорганизации можно не проводить эмиссию? Желание оптимизировать процессы и, в частности, не проводить эмиссию при реорганизации вполне понятно. Имеющиеся для этого законные возможности зависят от многих факторов, в том числе от структуры капитала и владения участвующих в реорганизации компаний, от возможности подготовить такую структуру, изменить ее до начала реорганизации, от положений договора о присоединении и пр.

Как передать лицензии без риска для приостановки бизнеса? По общему правилу передать лицензию правопреемнику при реорганизации не получится – он должен оформить ее на себя самостоятельно. Но в отношении отдельных видов лицензий есть исключения. Кроме того, некоторые механизмы реорганизации (правильная последовательность присоединения, «совмещенная» реорганизация и др.) позволяют минимизировать связанный с лицензированием риск.

Когда нужен передаточный акт? Согласно положениям Гражданского кодекса РФ, передаточный акт требуется только при разделении или выделении. В действительности же он готовится и утверждается и при остальных формах реорганизации прежде всего из практических соображений для минимизации рисков с переоформлением прав на имущество и формированием бухгалтерской отчетности правопреемника. Часто возникает вопрос о возможности изменения передаточного акта уже после его составления (и после инвентаризации), поскольку в период реорганизации имущество и обязательства могут меняться. Изменять и повторно утверждать передаточный акт юридически неправильно. Рекомендуем включить в него так называемые правила правопреемства, закрепляющие принципы и особые случаи изменения состава и объема имущества, прав и обязательств.

Как правильно определить коэффициенты конвертации? На сегодняшний день законодательство не содержит ограничений в отношении определения коэффициентов конвертации. Они могут определяться на основании соотношения рыночной стоимости реорганизуемых компаний, балансовой стоимости их активов и т. д. Также для отдельных групп акционеров / участников можно использовать разные (непропорциональные)

коэффициенты. При этом важно помнить, что при реорганизации, осуществляемой, например, в форме выделения или разделения, все голосующие против или не принимающие участия в голосовании акционеры должны получить строго пропорциональные доли в создаваемых компаниях.

Для чего используют набирающий популярность механизм выделения с одновременным присоединением?

Выделение с одновременным присоединением позволяет решать ряд задач, которые невозможно или сложно решить другими способами. Например, с помощью такой «совмещенной» реорганизации можно передать часть бизнеса в другое общество группы, обособить отдельные виды бизнеса в холдинге, сократить срок передачи активов и обязательств и др.

Какие неюридические навыки нужны юристу-менеджеру в процессе реорганизации?

Именно юрист нередко становится менеджером проекта реорганизации. В таком случае он, безусловно, должен уже обладать совсем неюридическими навыками и знаниями или оперативно приобрести их в процессе проекта. Речь идет прежде всего об управлении проектами (планировании, составлении бюджета, создании рабочих органов, осуществлении контроля), о понимании сути бизнеса и бизнес-процессов, ключевых финансовых и бухгалтерских аспектов реорганизации и т. д. Эффективное управление проектом невозможно без знания всех ключевых аспектов реорганизации.

НОВОСТИ КОМПАНИЙ

СТАТЬИ