РЕОРГАНИЗАЦИЯ ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ

Сложившаяся в стране экономическая ситуация заставляет руководителей как крупных, так и мелких предприятий все чаще задумываться над тем, в какой форме стоит продолжать дальнейшую хозяйственную деятельность. Поэтому не исключено, что для того, чтобы вдохнуть жизнь в российские предприятия, последним придется провести реорганизацию.

Понятие "реорганизация" означает прекращение реорганизуемого юридического лица с переходом его прав и обязанностей к другим лицам.

В соответствии со статьей 57 ГК РФ реорганизация юридического лица может быть осуществлена в следующих формах: слияние, присоединение, разделение, выделение, преобразование. Особенности правопреемства в зависимости от формы реорганизации юридического лица установлены в статье 58 ГК РФ.

Следует отметить, что существует также два вида реорганизации - добровольная и принудительная.

Добровольная реорганизация юридического лица может быть осуществлена по решению его учредителей (участников) либо органа юридического лица, уполномоченного на то учредительными документами.

В акционерных обществах в соответствии с Федеральным законом от 26 декабря 1995 года N 208-ФЗ "Об акционерных обществах" - далее Закон об АО - совет директоров (наблюдательный совет) общества выносит на решение общего собрания акционеров каждого общества, участвующего в реорганизации, следующие вопросы:

о реорганизации общества

об утверждении договора о реорганизации

об утверждении передаточного акта

о порядке конвертации или обмене акций (в зависимости от вида реорганизации)

В обществах с ограниченной ответственностью вопросы добровольной реорганизации решаются общим собранием участников каждого общества, участвующего в реорганизации (Федеральный закон от 8 февраля 1998 г. N 14-ФЗ "Об обществах с ограниченной ответственностью").

Принудительная реорганизация юридического лица в форме разделения или выделения из его состава одного или нескольких юридических лиц осуществляется по решению уполномоченных государственных органов или по решению суда. Прежде всего, здесь имеется в виду антимонопольное законодательство. Закон Российской Федерации от 22 марта 1991 года "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках", с последующими изменениями и дополнениями, предусматривает право федерального антимонопольного органа давать хозяйствующим субъектам (коммерческим и некоммерческим юридическим лицам) обязательные для исполнения предписания, в частности об их принудительном разделении или о выделении структурных подразделений из их состава (ст. 12). В случае, когда коммерческие организации занимают доминирующее положение и совершили два или более нарушений антимонопольного законодательства, федеральный антимонопольный орган вправе принять решение об их принудительном разделении или выделении из их состава одной или нескольких организаций на базе структурных подразделений, если это ведет к развитию конкуренции.

Сложившаяся в последнее время в России кризисная обстановка на рынке вынуждает хозяйствующих субъектов объединяться в более крупные организации. В некоторых случаях это обусловлено изменениями в действующем законодательстве.

В настоящее время в России не существует единого нормативного акта, который бы регулировал вопрос реорганизации. Тем не менее в последнее время вопрос реорганизации достаточно актуален. Реорганизацией юридического лица признается прекращение или иное изменение правового положения юридического лица, влекущее отношения правопреемства юридических лиц. Ст. 57 ГК РФ выделяет пять видов реорганизации (слияние, присоединение, преобразование, разделение, выделение).

Очень важно обстоятельно предусмотреть в Уставе процедуру реорганизации.

Присоединение - прекращение деятельности присоединяемого к уже существующему без создания новых юридических лиц.

Слияние - создание одного или нескольких юридических лиц с прекращением деятельности всех ранее существовавших

Преобразование - изменение организационно-правовой формы.

Разделение - прекращение деятельности юридического лица с созданием одного или нескольких новых.

Выделение - создание одного или нескольких юридических лиц без прекращения деятельности реорганизуемого юридического лица.

ПРАВОПРЕЕМСТВО ПРИ РЕОРГАНИЗАЦИИ ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ

В соответствии с действующим законодательством, а именно согласно статье 58 ГК РФ, правопреемство осуществляется следующим образом.

При слиянии юридических лиц права и обязанности каждого из них переходят к вновь возникшему юридическому лицу в соответствии с передаточным актом.

При присоединении юридического лица к другому юридическому лицу к последнему переходят права и обязанности присоединенного юридического лица в соответствии с передаточным актом.

При разделении юридического лица его права и обязанности переходят к вновь возникшим юридическим лицам в соответствии с разделительным балансом.

При выделении из состава юридического лица одного или нескольких юридических лиц к каждому из них переходят права и обязанности реорганизованного юридического лица в соответствии с разделительным балансом.

При преобразовании юридического лица одного вида в юридическое лицо другого вида (изменении организационно - правовой формы) к вновь возникшему юридическому лицу переходят права и обязанности реорганизованного юридического лица в соответствии с передаточным актом.

ВНИМАНИЕ: В соответствии с пунктом 1 статьи 68 ГК РФ хозяйственное общество одного вида может быть преобразовано в хозяйственное общество другого вида, при этом не исключается возможность преобразований обществ, относящихся к одной организационно - правовой форме юридического лица (акционерных обществ), - закрытых в открытые и открытых в закрытые.

Постановлением Пленума Верховного Суда Российской Федерации N 4, Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации N 8 от 2 апреля 1997 года "О некоторых вопросах применения Федерального закона "Об акционерных обществах" установлено, что при рассмотрении вопросов, связанных с преобразованием акционерного общества одного типа в акционерное общество другого типа, необходимо учитывать, что изменение типа общества не является реорганизацией юридического лица (его организационно - правовая форма не изменяется), поэтому требования, предусмотренные пунктом 5 статьи 58 ГК РФ, пунктом 5 статьи 15 и статьей 20 Закона, - о составлении передаточного акта, об уведомлении кредиторов о предстоящем изменении типа акционерного общества - в таких случаях предъявляться не должны. Не применяются при этом и другие нормы, касающиеся реорганизации общества, в том числе предоставляющие акционерам право требовать выкупа принадлежащих им акций общества, если они голосовали против преобразования или не участвовали в голосовании (ст. 75 Закона).

В соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации (ч. 1, ст. 57 - 65) при реорганизации юридического лица (слиянии, присоединении, разделении, выделении, преобразовании) права и обязанности одного юридического лица переходят к другому юридическому лицу (лицам).

Таким образом, в указанном случае происходит переход имущества от реорганизуемого юридического лица к его правопреемнику (правопреемникам), а не реализация имущества реорганизованного юридического лица (возмездная или безвозмездная).

В связи с изложенным при реорганизации юридического лица, когда права и обязанности одного юридического лица переходят к другому юридическому лицу (лицам) в соответствии с учредительными документами и на основании данных разделительного баланса, не возникает объект обложения налогом на добавленную стоимость, налогом на прибыль, налогом на пользователей автомобильных дорог, налогом на содержание жилищного фонда и объектов социально - культурной сферы.

ПРИСОЕДИНЕНИЕ

Присоединение - прекращение одного или нескольких обществ с передачей всех прав и обязанностей другому обществу. К последнему при этом переходят права и обязанности присоединенной организации в соответствии с передаточным актом. Можно рассматривать присоединение, как один из способов ликвидации, при котором одна (или несколько) организация (й) присоединяется к другой, при этом нового юридического лица не образуется, а та организация, которая присоединяется прекращает свою деятельность с правопреемством, т.к. передает все свои права и обязанности по передаточному акту организации, к которой она присоединяется.

Отличие ликвидации от реорганизации путем присоединения лишь в том, что при ликвидации организация прекращает свою деятельность без перехода правопреемства, а при реорганизации путем присоединения присоединяемое общество прекращает свою деятельность с правопреемством к другому, уже действующему юридическому лицу, в обоих случаях новые юридические лица не образуются.

Передаточный акт - это документ, подтверждающий правопреемство реорганизованного Общества по его обязательствам в отношении всех его кредиторов и должников. Приказ Министерства Финансов "О порядке отражения в бухгалтерском учете отдельных операций, связанных с введением в действие первой части Гражданского кодекса" № 81 от 28.07.1995г.

При присоединении происходит изменение прав и обязанностей Общества, к которому присоединяется другое. Осуществляется государственная регистрация изменений к учредительным документам и утверждается договор о присоединении. Моментом реорганизации будет считаться момент внесения в единый государственный реестр юридических лиц (далее ЕГРЮЛ) записи о прекращении деятельности присоединяемого Общества. С этого момента присоединяемое общество считается прекратившим свою деятельность.

В некоторых случаях при реорганизации необходимо предварительное согласование или последующее уведомление Антимонопольного комитета.

Необходимо отметить, что во всех способах размещения ценных бумаг при реорганизации путем присоединения конвертация акций присоединенного акционерного общества или обмен долей участников Общества с ограниченной ответственностью, паев членов производственного кооператива может осуществляться в акции приобретенные и (или) выкупленные, и (или) поступившие в распоряжение и (или) в дополнительные акции акционерного общества, к которому происходит присоединение.

В случаях, установленных законом, реорганизация в форме присоединения может быть осуществлена лишь с согласия уполномоченных государственных органов (п. 3, ст. 57 ГК РФ).

Стоимость услуг составляет 50000 рублей и включает в себя:

Консультация по вопросам реорганизации и ее последствия

Подготовку всех необходимых документов

Подготовку протоколов участников реорганизации

Подготовку совместного протокола

Подготовку передаточного акта

Опубликование в "Регистрационном вестнике"

Государственные пошлины

Регистрацию соответствующих изменений

Постановку на учет в налоговом органе

Регистрацию соответствующих изменений во всех внебюджетных фондах

В стоимость услуг не включена стоимость юридического адреса, согласования или уведомления антимонопольного органа и регистрация выпуска ценных бумаг.

СЛИЯНИЕ

Слияние - возникновение общества путем передачи ему всех прав и обязанностей двух или нескольких обществ, участвующих в слиянии, и прекращение деятельности последних. При слиянии права и обязанности каждого из обществ, участвующих в слиянии переходят к вновь возникшему юридическому лицу в соответствии с передаточным актом. (п. 1, ст. 58 ГК РФ)

Передаточный акт - это документ, подтверждающий правопреемство реорганизованного Общества по его обязательствам в отношении всех его кредиторов и должников. Приказ Министерства Финансов "О порядке отражения в бухгалтерском учете отдельных операций, связанных с введением в действие первой части Гражданского кодекса" № 81 от 28.07.1995г.

Непредставление вместе с учредительными документами соответвенно передаточного акта, а также отсутствие в них положений о правопреемстве по обязательствам реорганизованного юридического лица влекут отказ в государственной регистрации вновь возникших юридических лиц (п.2, ст. 59 ГК РФ) В случае превышения активов каждого Общества по их последним балансам на 100 000 МРОТ (10 млн. рублей) требуется предварительное согласие антимонопольного органа. Если же активы превышают на 50 000 МРОТ (50 млн. рублей) необходимо уведомить антимонопольный орган о внесении изменений в ЕГРЮЛ в 15-ти дневный срок с момента внесения этих изменений.

Стоимость услуг составляет 50000 рублей и включает в себя:

Подготовку протоколов участников реорганизации

Подготовку совместного протокола

Подготовку передаточного акта и договора о слиянии

Опубликование в "Регистрационном вестнике" сообщения о реорганизации

Все государственные пошлины

Регистрацию нового юридического лица

Постановку на учет в налоговом органе

Регистрацию соответствующих изменений во всех внебюджетных фондах

В стоимость услуг не включена стоимость юридического адреса, антимонопольное урегулирование, регистрация выпуска ценных бумаг и заверение банковской карточку новым руководителем.

ПРЕОБРАЗОВАНИЕ

Преобразование - изменение организационно-правовой формы. При реорганизации юридического лица в форме преобразования возникает юридическое лицо с иной организационно-правовой формой. При этом реорганизуемое Общество прекращает свое существование, а созданному юридическому лицу переходят все права и обязанности реорганизованного общества в соответствии с передаточным актом.

Передаточный акт - это документ, подтверждающий правопреемство реорганизованного Общества по его обязательствам в отношении всех его кредиторов и должников. Приказ Министерства Финансов "О порядке отражения в бухгалтерском учете отдельных операций, связанных с введением в действие первой части Гражданского кодекса" № 81 от 28.07.1995г.

Моментом реорганизации будет считаться момент внесения записи в единый государственный реестр юридических лиц ( далее ЕГРЮЛ) записи о прекращении деятельности присоединяемого Общества. С этого момента присоединяемое общество считается прекратившим свою деятельность.

Если организация, которая осуществляет реорганизацию в форме преобразования, имеет специальное разрешение (лицензию) на осуществление того или иного вида деятельности, в случае преобразования это юридическое лицо обязано уведомить орган (переоформить лицензию), осуществляющий лицензирование в течение 15-ти дней (п.1, ст. 11 ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности")

Стоимость услуг составляет 50000 рублей и включает в себя:

Подготовку протоколов участников реорганизации

Подготовку совместного протокола

Подготовку передаточного акта

Опубликование в "Регистрационном вестнике" сообщения о реорганизации

Все государственные пошлины

Регистрацию нового юридического лица

Получение новых Кодов Госкомстата

Уничтожение старой печати и изготовление новой

Постановку на учет в налоговом органе

Регистрацию соответствующих изменений во всех внебюджетных фондах

В стоимость услуг не включена стоимость регистрации выпуска акций в ФКЦБ, антимонопольное урегулирование.

РАЗДЕЛЕНИЕ

Разделение - прекращение деятельности одного юридического лица путем его разделение на два новых юридических лица, создаваемых в результате реорганизации. При разделении юридического лица его права и обязанности переходят к вновь возникшим юридическим лицам в соответствии с разделительным балансом.

При реорганизации в форме разделения происходит прекращение деятельности одного юридического лица и создание новых, одного или нескольких, юридических лиц, которые будут считаться вновь созданными в следствии реорганизации. Юридическое лицо считается реорганизованным с момента государственной регистрации вновь возникших юридических лиц на основании разделительного баланса, который должен содержать положения о правопреемстве по всем обязательствам реорганизованного юридического лица в отношении всех его кредиторов и должников, включая обязательства, оспариваемые сторонами.

Разделительный баланс утверждается учредителями юридического лица или органом, принявшем решение о реорганизации и представляется вместе с учредительными документами для государственной регистрации вновь возникших юридических лиц. Непредставление вместе с учредительными документами разделительного баланса, а также отсутствие в нем положения о правопреемстве по обязательствам реорганизованного юридического лица является основанием для отказа в государственной регистрации вновь возникших юридических лиц.

Если разделительный баланс не дает возможности определить правопреемника реорганизованного юридического лица, вновь возникшие юридические лица несут солидарную ответственность по обязательствам реорганизованного юридического лица перед его кредиторами (п. 2, 3 ст. 60 ГК РФ).

Две формы реорганизации юридических лиц - его разделение и выделение из его состава одного или нескольких юридических лиц могут быть осуществлены против воли юридического лица по решению уполномоченных органов (ИМНС, антимонопольный комитет, ФКЦБ и т.д.) или по решению суда. Случаи таких принудительных реорганизаций устанавливаются лишь законом. Например, если организация, занимающая доминирующее положение на рынке определенных товаров, осуществляет монополистическую деятельность или её действия приводят к существенному ограничению конкуренции, компетентный государственный орган (антимонопольный комитет) вправе принять решение о принудительной реорганизации такой организации.

При разделении совет директоров (наблюдательный совет) реорганизуемого в форме разделения юридического лица выносит на решение общего собрания акционеров вопрос о реорганизации общества в форме разделения, порядке и об условиях этой реорганизации, о создании новых обществ, о порядке конвертации акций реорганизуемого общества в акции и (или) иные ценные бумаги создаваемых обществ.

При разделении общества все его права и обязанности переходят к двум или нескольким вновь создаваемым обществам в соответствии с разделительным балансом.

В результате разделения возникают как минимум два новых общества, которые подлежат государственной регистрации.

Все имущественные права и обязанности разделенного акционерного общества как юридического лица переходят к вновь создаваемым в процессе его реорганизации обществам на основании разделительного баланса.

Вновь возникшие общества обязаны солидарно отвечать по имущественным обязательствам разделенного акционерного общества в случае, если разделительный баланс не дает возможности определить правопреемников такого общества (о солидарной ответственности см. ст. 323 ГК РФ).

Стоимость услуг составляет 50000 рублей и включает в себя:

Подготовку протокола реорганизуемого общества

Опубликование в "Регистрационном вестнике"

Государственные пошлины

Регистрацию соответствующих изменений реорганизуемого Общества

Регистрацию новых юридических лиц

Постановку новых юридических лиц на учет в налоговом органе

Регистрацию соответствующих изменений во всех внебюджетных фондах

Регистрацию новых юридических лиц во внебюджетных фондах

ВЫДЕЛЕНИЕ

Выделение - создание одного или нескольких обществ с передачей ему (им) части прав и обязанностей реорганизуемого общества без прекращения деятельности последнего. При выделении из состава юридического лица одного или нескольких юридических лиц к каждому из них переходят права и обязанности реорганизуемого юридического лица в соответствии с разделительным балансом. Из определения следует следующее:

При реорганизации в форме выделения происходит создание одного или нескольких юридических лиц, которая (ые) будут считаться вновь созданными в следствии реорганизации. Юридическое лицо считается реорганизованным с момента государственной регистрации вновь возникших юридических лиц на основании разделительного баланса, который должен содержать положения о правопреемстве по всем обязательствам реорганизованного юридического лица в отношении всех его кредиторов и должников, включая обязательства, оспариваемые сторонами.

Разделительный баланс утверждается учредителями юридического лица или органом, принявшем решение о реорганизации и представляется вместе с учредительными документами для государственной регистрации вновь возникшего юридического лица. Непредставление вместе с учредительными документами разделительного баланса, а также отсутствие в нем положения о правопреемстве по обязательствам реорганизованного юридического лица является основанием для отказа в государственной регистрации вновь возникшего юридического лица.

Если разделительный баланс не дает возможности определить правопреемника реорганизованного юридического лица, вновь возникшие юридические лица несут солидарную ответственность по обязательствам реорганизованного юридического лица перед его кредиторами (п. 2, 3 ст. 60 ГК РФ).

Только две формы реорганизации юридических лиц - его разделение и выделение из его состава одного или нескольких юридических лиц могут быть осуществлены против воли юридического лица по решению уполномоченных органов (ИМНС, антимонопольный комитет, ФКЦБ и т.д.) или по решению суда. Случаи таких принудительных реорганизаций устанавливаются лишь законом. Например, если организация, занимающая доминирующее положение на рынке определенных товаров, осуществляет монополистическую деятельность или её действия приводят к существенному ограничению конкуренции, компетентный государственный орган (антимонопольный комитет) вправе принять решение о принудительной реорганизации такой организации.

При выделении совет директоров (наблюдательный совет) реорганизуемого в форме выделения юридического лица выносит на решение общего собрания акционеров вопрос о реорганизации общества в форме выделения, порядке и об условиях этой реорганизации, о создании нового общества, о порядке конвертации акций реорганизуемого общества в акции и (или) иные ценные бумаги создаваемого общества.

При выделении из состава общества одного или нескольких обществ к каждому из них переходит часть прав и обязанностей реорганизованного в форме выделения общества в соответствии с разделительным балансом.

Аналогично слиянию и присоединению общее собрание акционеров реорганизуемого в форме выделения общества принимает решение о реорганизации.

Стоимость услуг составляет 50000 рублей и включает в себя

Подготовку протокола реорганизуемого общества

Опубликование в "Регистрационном вестнике"

Государственные пошлины

Регистрацию соответствующих изменений реорганизуемого Общества

Регистрация созданного в результате выделения Общества

Постановку на учет в налоговом органе

Регистрацию соответствующих изменений во всех внебюджетных фондах

Открытие расчетного счета в банке

В стоимость услуг не входит стоимость юридического адреса, антимонопольное согласование, регистрация выпусков акций.

ПРАВОПРЕЕМСТВО ОТВЕТСТВЕННОСТИ ЗА НАЛОГОВЫЕ НАРУШЕНИЯ

Процесс реорганизации зачастую используется налогоплательщиками для уклонения от ответственности за нарушения налогового законодательства, еще не выявленные налоговыми органами к моменту реорганизации.

Налоговые органы, осуществляя проверки юридических лиц, созданных в результате преобразования, проверяют также налоговые периоды, имевшие место до государственной регистрации этих лиц.

Выявив нарушения налогового законодательства со стороны реорганизованного юридического лица за указанные выше налоговые периоды, налоговые органы принимают решения о применении предусмотренных законодательством финансовых санкций к вновь возникшему после реорганизации юридическому лицу.

Высший Арбитражный Суд Российской Федерации в письме от 28 августа 1995 года N С1-7/ОП-506 разъяснил, что при реорганизации юридического лица к вновь возникшему юридическому лицу переходят все права и обязанности реорганизованного юридического лица в соответствии с передаточным актом или разделительным балансом.

Если на момент реорганизации имущество реорганизуемого юридического лица уже было обременено обязательствами перед бюджетом по уплате недоимок и финансовых санкций, обязательства наравне с обязательствами перед другими кредиторами должны быть включены в разделительный баланс или передаточный акт. Поэтому вновь созданное юридическое лицо, являющееся правопреемником реорганизованного юридического лица, обязано оплатить как эту недоимку по налогу, так и санкции (ст.50 ч1 НК РФ).

РЕОРГАНИЗАЦИЯ ООО

Основные правила реорганизации общества с ограниченной ответственностью содержатся в ст. 51 Закона "Об обществах с ограниченной ответственностью" (далее - Закон). Она основывается на положениях ст. ст. 57 - 59 и 92 ГК РФ и имеет основополагающее значение для правил ст. ст. 52 - 56 Закона, раскрывающих особенности различных форм реорганизации общества.

В соответствии с п. 1 ст. 51 общество с ограниченной ответственностью может быть добровольно реорганизовано в порядке, предусмотренном Законом. Другие основания и порядок реорганизации общества определяются ГК РФ и иными федеральными законами.

Понятие "реорганизация" означает прекращение реорганизуемого юридического лица с переходом его прав и обязанностей к другим лицам. Особенности правопреемства в зависимости от формы реорганизации юридического лица (слияния, присоединения, разделения, выделения, преобразования) установлены в ст. 58 ГК РФ. Правопреемство при реорганизации общества с ограниченной ответственностью регулируется также ст. ст. 52 - 56 Закона. Реорганизация общества (кроме реорганизации в форме присоединения) является также способом создания общества с ограниченной ответственностью наряду с его учреждением вновь.

Прекращение общества с ограниченной ответственностью с переходом прав и обязанностей к вновь возникающим юридическим лицам отличает его реорганизацию от ликвидации, не предполагающей правопреемства (см. ст. 61 ГК РФ, ст. 57 Закона), о чем подробнее будет сказано ниже.

Правила о трудовых отношениях при реорганизации организации-работодателя установлены в ст. 75 ТК РФ

Нормы ст. ст. 51 - 56 Закона регулируют отношения, возникающие при добровольной реорганизации общества с ограниченной ответственностью (т.е. реорганизации, осуществляемой по решению общего собрания участников - подп. 11 п. 2 ст. 33 Закона). Заметим, что согласно п. 8 ст. 37 Закона решение о добровольной реорганизации общества с ограниченной ответственностью принимается всеми его участниками единогласно, причем уставом общества не могут быть установлены иные правила принятия решения о реорганизации.

Законодательством предусмотрены также основания принудительной реорганизации юридического лица. В частности, п. 2 ст. 57 ГК РФ определено, что в случаях, установленных законом, реорганизация юридического лица в форме его разделения или выделения из его состава одного или нескольких юридических лиц осуществляется по решению уполномоченных государственных органов или по решению суда. Прежде всего здесь имеется в виду антимонопольное законодательство.

Федеральным законом от 26 июля 2006 г. "О защите конкуренции" определены основания и порядок принудительного разделения или выделения коммерческих организаций, а также некоммерческих организаций, осуществляющих деятельность, приносящую им доход (ст. 38).

Так, в случае систематического осуществления монополистической деятельности занимающей доминирующее положение коммерческой организацией, суд по иску антимонопольного органа (в отношении кредитной организации по иску антимонопольного органа по согласованию с ЦБР) вправе принять решение о принудительном разделении такой организации либо решение о выделении из ее состава одной или нескольких организаций. Созданные в результате принудительного разделения организации не могут входить в одну группу лиц.

Решение суда о принудительном разделении коммерческой организации или выделении из ее состава одной или нескольких коммерческих организаций принимается в целях развития конкуренции, если выполняются в совокупности следующие условия: а) существует возможность обособления структурных подразделений коммерческой организации; б) отсутствует технологически обусловленная взаимосвязь структурных подразделений коммерческой организации (в частности, 30 и менее процентов общего объема производимой структурным подразделением продукции, выполняемых работ, оказываемых услуг потребляется иными структурными подразделениями этой коммерческой организации); в) существует возможность самостоятельной деятельности на соответствующем товарном рынке для юридических лиц, созданных в результате реорганизации.

Решение суда о принудительном разделении коммерческой организации либо выделении из ее состава одной или нескольких коммерческих организаций подлежит исполнению собственником или уполномоченным им органом с учетом требований, предусмотренных указанным решением, и в срок, который определен указанным решением (этот срок не может быть менее чем шесть месяцев) (см. также п. п. 1, 2 ст. 57 ГК РФ).

Целесообразно обратить внимание на то, что в случаях, установленных законом, добровольная реорганизация общества с ограниченной ответственностью в форме слияния и присоединения может быть осуществлена лишь с согласия уполномоченных государственных органов. Например, в соответствии со ст. 27 Закона "О защите конкуренции" с предварительного согласия антимонопольного органа осуществляются следующие действия:

слияние коммерческих организаций (за исключением финансовых организаций), если суммарная стоимость их активов (активов их групп лиц) по бухгалтерским балансам по состоянию на последнюю отчетную дату, предшествующую дате представления ходатайства , превышает три миллиарда рублей или суммарная выручка таких организаций (их групп лиц) от реализации товаров за календарный год, предшествующий году слияния, превышает шесть миллиардов рублей либо если одна из таких организаций включена в реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара более чем 35%

присоединение коммерческой организации (за исключением финансовой организации) к иной коммерческой организации (за исключением финансовой организации), если суммарная стоимость их активов (активов их групп лиц) по последним балансам превышает три миллиарда рублей или суммарная выручка таких организаций (их групп лиц) от реализации товаров за календарный год, предшествующий году присоединения, превышает шесть миллиардов рублей либо если одна из таких организаций включена в реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара более чем 35%

слияние финансовых организаций или присоединение финансовой организации к другой финансовой организации, если суммарная стоимость их активов по последним балансам превышает величину, установленную Правительством РФ (при слиянии или присоединении кредитных организаций такая величина устанавливается Правительством РФ по согласованию с ЦБР)

Требование ч. 1 ст. 27 Закона "О защите конкуренции" о получении предварительного согласия антимонопольного органа на осуществление указанных выше действий не применяется, если такие действия осуществляются с соблюдением условий, перечисленных в ст. 31 этого Закона, либо их осуществление предусмотрено актами Президента РФ или актами Правительства РФ.

Отношения, связанные с эмиссией ценных бумаг при реорганизации юридических лиц, урегулированы в разделе VIII Стандартов эмиссии ценных бумаг и регистрации проспектов ценных бумаг, утвержденных Приказом ФСФР от 16 марта 2005 г. N 05-4/пз-н

Реорганизация общества с ограниченной ответственностью может быть осуществлена в форме слияния, присоединения, разделения, выделения и преобразования (см. п. 2 ст. 51 Закона). Следует обратить внимание на то, что данные формы реорганизации изложены и в ГК РФ (п. 1 ст. 57) и в Законе в виде исчерпывающего перечня, что не допускает возможности проведения реорганизации общества с ограниченной ответственностью в иных формах.

Согласно ст. 12 Федерального закона от 21 ноября 1996 г. "О бухгалтерском учете" при любых формах реорганизации юридического лица обязательно проводится инвентаризация его имущества и обязательств. Выявленные при инвентаризации имущества общества расхождения между фактическим наличием имущества и данными бухгалтерского учета отражаются на счетах бухгалтерского учета в следующем порядке: а) излишек имущества приходуется, и соответствующая сумма зачисляется на финансовые результаты организации; б) недостача имущества и его порча в пределах норм естественной убыли относятся на издержки производства или обращения, сверх норм - на счет виновных лиц. Если виновные лица не установлены или суд отказал во взыскании убытков с них, то убытки от недостачи имущества и его порчи списываются на финансовые результаты организации.

При проведении инвентаризации целесообразно руководствоваться положениями, содержащимися в Методических указаниях по инвентаризации имущества и финансовых обязательств, утвержденных Приказом Минфина России от 13 июня 1995 г. N 49 "Об утверждении Методических указаний по инвентаризации имущества и финансовых обязательств" . При этом следует иметь в виду, что в соответствии с п. 1 Методических указаний действие данного документа не распространяется на общества, осуществляющие банковскую деятельность.

В Методических указаниях под имуществом организации понимаются основные средства, нематериальные активы, финансовые вложения, производственные запасы, готовая продукция, товары, прочие запасы, денежные средства и прочие финансовые активы, а под финансовыми обязательствами - кредиторская задолженность, кредиты банков, займы и резервы. Для оформления инвентаризации необходимо применять формы первичной учетной документации по инвентаризации имущества и финансовых обязательств.

Согласно п. 3 ст. 51 Закона общество считается реорганизованным, за исключением случаев реорганизации в форме присоединения, с момента государственной регистрации юридических лиц, создаваемых в результате реорганизации. Таким образом, введено общее правило, согласно которому реорганизация общества с ограниченной ответственностью признается завершенной и влечет юридические последствия (правопреемство) с момента осуществления государственной регистрации созданного в результате реорганизации юридического лица.

Исключением из указанного правила является реорганизация в форме присоединения. Поскольку в случае присоединения одного общества к другому вместо двух хозяйственных обществ остается одно, права и обязанности реорганизованного общества переходят к обществу, к которому осуществлялось присоединение, с момента совершения в Едином государственном реестре записи о прекращении присоединенного общества с ограниченной ответственностью.

Государственная регистрация обществ, созданных в результате реорганизации, и внесение записей о прекращении деятельности реорганизованных обществ, а также государственная регистрация изменений в уставе осуществляются в порядке, установленном федеральными законами (см. п. 4 ст. 51 Закона).

Необходимо иметь в виду, что особенности государственной регистрации юридических лиц, создаваемых путем реорганизации, установлены гл. V Федерального закона от 8 августа 2001 г. "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей". Документы, представляемые при регистрации юридического лица, создаваемого путем реорганизации в форме преобразования, слияния, разделения и выделения, перечислены в ст. 14 этого Федерального закона. Такими документами являются:

подписанное заявителем заявление о государственной регистрации каждого вновь возникающего юридического лица, создаваемого путем реорганизации, по форме, утвержденной Правительством РФ <8>. В заявлении подтверждается, что учредительные документы созданных путем реорганизации юридических лиц соответствуют установленным законодательством Российской Федерации требованиям к учредительным документам юридического лица данной организационно-правовой формы, что сведения, содержащиеся в этих учредительных документах и заявлении о государственной регистрации, достоверны, что передаточный акт или разделительный баланс содержит положения о правопреемстве по всем обязательствам вновь возникшего юридического лица в отношении всех его кредиторов, что все кредиторы реорганизуемого лица уведомлены в письменной форме о реорганизации и в установленных законом случаях вопросы реорганизации юридического лица согласованы с соответствующими государственными органами и (или) органами местного самоуправления

учредительные документы каждого вновь возникающего юридического лица, создаваемого путем реорганизации (подлинники или засвидетельствованные в нотариальном порядке копии)

решение о реорганизации юридического лица

договор о слиянии в случаях, предусмотренных федеральными законами

передаточный акт или разделительный баланс

документ об уплате государственной пошлины

Если в учредительные документы юридического лица, создаваемого путем реорганизации, вносятся изменения, то государственная регистрация таких изменений осуществляется в соответствии с правилами, установленными гл. VI Закона "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей".

Государственная регистрация юридических лиц, создаваемых путем реорганизации, осуществляется регистрирующими органами по месту нахождения реорганизуемых юридических лиц. Если место нахождения юридических лиц, создаваемых путем реорганизации, отличается от места нахождения реорганизуемого юридического лица, то порядок взаимодействия регистрирующих органов определяется Правительством РФ. Отметим, что Правила взаимодействия регистрирующих органов при государственной регистрации юридических лиц в случае их реорганизации были утверждены Постановлением Правительства РФ от 26 февраля 2004 г. N 110 .

Если реорганизация влечет за собой прекращение деятельности одного или нескольких юридических лиц, то регистрирующий орган вносит в Единый государственный реестр юридических лиц запись о прекращении деятельности таких юридических лиц по получении информации от соответствующего регистрирующего органа о государственной регистрации вновь возникших юридических лиц, за исключением случаев, указанных в п. 5 ст. 16 Закона "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей".

Представление документов юридических лиц, создаваемых путем реорганизации, осуществляется в порядке, предусмотренном ст. 9, и в сроки, установленные ст. 8 названного Закона, о которых говорилось выше. Завершение государственной регистрации юридического лица, создаваемого путем реорганизации, осуществляется по правилам, установленным ст. 16 этого Закона.

Реорганизация юридического лица в форме преобразования считается завершенной с момента государственной регистрации вновь возникшего юридического лица, а преобразованное юридическое лицо - прекратившим свою деятельность.

Реорганизация юридических лиц в форме слияния считается завершенной с момента государственной регистрации вновь возникшего юридического лица, а юридические лица, реорганизованные в форме слияния, считаются прекратившими свою деятельность.

Реорганизация юридического лица в форме разделения с момента государственной регистрации последнего из вновь возникших юридических лиц считается завершенной, а юридическое лицо, реорганизованное в форме разделения, - прекратившим свою деятельность.

Реорганизация юридического лица в форме выделения с момента государственной регистрации последнего из вновь возникших юридических лиц считается завершенной.

Реорганизация юридического лица в форме присоединения с момента внесения в Единый государственный реестр юридических лиц записи о прекращении деятельности последнего из присоединенных юридических лиц считается завершенной.

ГК РФ предусматривает два основания для отказа в государственной регистрации юридических лиц, возникших в результате реорганизации. Это: а) непредставление вместе с учредительными документами передаточного акта или разделительного баланса и б) отсутствие в указанных документах положений о правопреемстве по обязательствам реорганизованного юридического лица (ст. 59 ГК РФ). Кроме того, в соответствии со ст. 23 Закона "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей" допускается отказ в государственной регистрации и в других случаях.

Передаточный акт и разделительный баланс обязательно должны содержать положения о правопреемстве по всем обязательствам реорганизованного общества в отношении всех его кредиторов и должников, в том числе обязательства, оспариваемые сторонами. Указанные документы утверждаются учредителями (учредителем) общества или органом, принявшим решение о его реорганизации, и представляются вместе с учредительными документами для государственной регистрации вновь возникших юридических лиц или изменений в учредительные документы существующих юридических лиц.

Согласно п. 4 Методических указаний по формированию бухгалтерской отчетности при осуществлении реорганизации организаций, утвержденных Приказом Минфина России от 20 мая 2003 г. N 44н, передаточный акт или разделительный баланс в соответствии с решением (договором) учредителей могут включать следующие приложения:

бухгалтерскую отчетность в составе, установленном Федеральным законом от 21 ноября 1996 г. "О бухгалтерском учете", в соответствии с которой определяется состав имущества и обязательств реорганизуемой организации, а также их оценка на последнюю отчетную дату перед датой оформления передачи имущества и обязательств в установленном законодательством порядке

акты (описи) инвентаризации имущества и обязательств реорганизуемой организации, проведенной в соответствии с законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами перед составлением передаточного акта или разделительного баланса, подтверждающих их достоверность (наличие, состояние и оценку имущества и обязательств)

первичные учетные документы по материальным ценностям (акты (накладные) приемки-передачи основных средств, материально-производственных запасов и др.), перечни (описи) иного имущества, подлежащего приемке-передаче при реорганизации организаций

расшифровки (описи) кредиторской и дебиторской задолженностей с информацией о письменном уведомлении в установленные сроки кредиторов и дебиторов реорганизуемых организаций о переходе с момента государственной регистрации организации имущества и обязательств по соответствующим договорам и контрактам к правопреемнику, расчетов с соответствующими бюджетами, государственными внебюджетными фондами и др.

документы, подтверждающие факт внесения соответствующей записи регистрирующего органа в Единый государственный реестр юридических лиц в соответствии с законодательством Российской Федерации (о вновь возникших организациях при реорганизации в форме слияния, выделения, разделения и преобразования; о прекращении деятельности последней из присоединенных организаций при реорганизации в форме присоединения и др.)

При решении вопросов, связанных с государственной регистрацией юридических лиц, создаваемых в результате реорганизации, на практике полезно иметь в виду, что письмом ФНС России от 27 мая 2005 г. N ЧД-6-09/440 "О реорганизации юридических лиц" для использования в работе налоговых органов были направлены временные методические рекомендации для территориальных органов ФНС РФ при осуществлении ими государственной регистрации юридических лиц и ведении Единого государственного реестра юридических лиц.

Одним из условий реорганизации хозяйственного общества является соблюдение прав его кредиторов. Гарантии прав кредиторов юридического лица при его реорганизации предусмотрены ст. 60 ГК РФ.

Развивая эти нормы, п. 5 ст. 51 Закона устанавливает, что не позднее 30 дней с даты принятия решения о реорганизации общества, а при реорганизации общества в форме слияния или присоединения - с даты принятия решения об этом последним из обществ, участвующих в слиянии или присоединении, общество обязано письменно уведомить об этом всех известных ему кредиторов общества и опубликовать в органе печати, в котором публикуются данные о государственной регистрации юридических лиц, сообщение о принятом решении.

При этом кредиторы общества в течение 30 дней с даты направления им уведомлений или с даты опубликования сообщения о принятом решении вправе письменно потребовать досрочного прекращения или исполнения соответствующих обязательств и возмещения им убытков.

Кроме письменного уведомления каждого из кредиторов общества Закон требует также опубликования сообщения о принятом обществом решении в органе печати, публикующем данные о государственной регистрации юридических лиц. Таким образом, требование об уведомлении кредиторов реорганизуемого общества можно считать выполненным только в том случае, если общество уведомило своих кредиторов обоими названными способами. Аналогичная обязанность установлена и для реорганизуемых акционерных обществ (см. ст. 15 Закона "Об акционерных обществах").

Специальным печатным изданием, в котором согласно законодательству Российской Федерации должны публиковаться сведения о государственной регистрации юридических лиц, является журнал "Вестник государственной регистрации", учрежденный Приказом МНС России от 29 сентября 2004 г. N САЭ-3-09/508@ "Об учреждении средства массовой информации для обеспечения публикации сведений согласно законодательству Российской Федерации о государственной регистрации юридических лиц". Методические рекомендации по вопросам публикации сведений о государственной регистрации в журнале "Вестник государственной регистрации" и использования его при государственной регистрации юридических лиц были направлены письмом ФНС России от 13 июля 2005 г. N ЧД-6-09/570@.

Второй абзац п. 5 ст. 51 Закона определяет особенности государственной регистрации обществ с ограниченной ответственностью, возникающих в результате реорганизации, предусматривая обязательное представление в орган, осуществляющий государственную регистрацию юридических лиц, помимо прочих документов, необходимых для регистрации вновь создаваемых обществ и внесения записей о прекращении реорганизованных обществ, также доказательств надлежащего уведомления кредиторов реорганизованных обществ. Представление таких доказательств является необходимым условием государственной регистрации.

Доказательства уведомления кредиторов могут быть представлены в регистрирующий орган в виде копий писем юридического лица, направленных в адрес его кредиторов, копии публикации в журнале "Вестник государственной регистрации", в виде сведений, содержащихся в передаточном акте, разделительном балансе. При отсутствии указанных доказательств регистрирующий орган принимает решение об отказе в государственной регистрации юридического лица, создаваемого путем реорганизации, в соответствии с подп. "а" п. 1 ст. 23 Закона "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей". При отсутствии доказательств публикации сведений о реорганизации юридического лица в журнале "Вестник государственной регистрации" регистрирующий орган также принимает решение об отказе в государственной регистрации .

Полезно иметь в виду, что в случае предъявления кредитором требования к реорганизуемому обществу оно не вправе без согласия кредитора перевести долг на другое лицо, например на общество, создаваемое в результате реорганизации .

В абзаце третьем п. 5 ст. 51 Закона воспроизводится применительно к обществу с ограниченной ответственностью норма ГК РФ, установленная в п. 3 ст. 60: если разделительный баланс не дает возможности определить правопреемника реорганизованного общества, то юридические лица, созданные в результате реорганизации, несут солидарную ответственность по обязательствам реорганизованного общества перед его кредиторами. Данная норма является императивной.

Согласно ст. 323 ГК РФ в таком случае кредитор вправе потребовать исполнения обязательства реорганизованного общества с ограниченной ответственностью и возмещения убытков, а также уплаты неустойки от любого из созданных в результате реорганизации юридических лиц полностью или от всех этих юридических лиц совместно. О солидарной ответственности см. ст. 322 ГК РФ, о возражениях против требований кредитора при солидарной обязанности - ст. 324 ГК РФ, об исполнении солидарной обязанности одним из должников - ст. 325 ГК РФ.

Следует обратить внимание на то, что при толковании аналогичной нормы Федерального закона "Об акционерных обществах" (абзац третий п. 6 ст. 15) Пленум Высшего Арбитражного Суда РФ в п. 22 Постановления от 18 ноября 2003 г. N 19 "О некоторых вопросах применения Федерального закона "Об акционерных обществах" указал, что к солидарной ответственности должны также привлекаться созданные в результате реорганизации общества (включая то, из которого выделилось новое общество), если из разделительного баланса видно, что при его утверждении допущено нарушение принципа справедливого распределения активов и обязательств реорганизуемого общества между его правопреемниками, приводящее к явному ущемлению интересов кредиторов этого общества (п. 1 ст. 6 и п. 3 ст. 60 ГК РФ).