

Особенности создания органов управления при реорганизации коммерческих организаций

Одним из дискуссионных вопросов, связанных с комбинированной реорганизацией коммерческих организаций, является проблема формирования органов управления.

В доктрине и правоприменительной практике следует выделить три основных вопроса, когда:

1) при разделении посредством смешанной реорганизации из юридического лица одной организационно-правовой формы образуются две организации различных организационно-правовых форм (ОПФ), нежели реорганизуемая компания (пример - акционерное общество (АО) разделяется на общество с ограниченной ответственностью (ООО) и производственный кооператив (ПК));

2) происходит слияние двух коммерческих организаций различных ОПФ с образованием третьей компании в иной, нежели у сливающихся ОПФ (пример - полное товарищество (ПТ) сливается с ООО с образованием по результатам такого слияния АО);

3) возникает проблема симметричности трансформации органов управления в связи с установленной законодательством структурой управления каждой из ОПФ.

Анализ действующего законодательства Российской Федерации о коммерческих организациях позволяет выделить следующие органы управления, представленные в Приложении "Органы управления коммерческих организаций".

Принципиальным моментом при совмещенной реорганизации консолидированного типа (разделение (выделение) в сочетании со слиянием

(присоединением)) является то, что органы управления существующего одновременно промежуточного юридического лица, образуемого на стадии разделения (выделения), за исключением исполнительного органа, не формируются вовсе. Исключением можно назвать только тот случай, когда совмещенная реорганизация не была доведена до конца. При такой ситуации совмещенная реорганизация трансформируется в обычную, и в случае отказа собственников от продолжения реорганизации они будут обязаны в течение определенного законом срока сформировать органы управления. Данный момент следует подробнейшим образом прописать в нормах специального законодательства.

Отсутствие необходимости создания органов корпоративного управления при консолидирующих совмещенных реорганизациях объясняется тем обстоятельством, что промежуточные юридические лица прекращают свою деятельность, едва создавшись.

При формировании органов управления юридически значимым будет создание органов управления после процедуры слияния/присоединения, вследствие чего вопрос об их формировании должен быть разрешен на стадии принятия решения (решений) о совмещенной реорганизации указанного типа.

Иная ситуация наблюдается при трансформационной совмещенной реорганизации (модели "присоединение с одновременным преобразованием и выделение с одновременным преобразованием") - здесь в общем едином процессе сочетания в качестве отдельной формы реорганизации выступает преобразование юридического лица.

Соответственно, для проведения второй цепочки - преобразования - необходимо, чтобы в итоге созданная реорганизация имела соответствующие органы управления, которые, фактически не функционируя в рамках одной организационно-правовой формы, трансформируются в органы управления другой ОПФ.

Еще более актуальным данный момент становится при проведении смешанной и комплексной реорганизации, в которых возможна ситуация не

просто трансформации органов управления, а трансформации двойного характера. При такой трансформации органы управления одной организационно-правовой формы юридического лица могут быть трансформированы в органы управления двух совершенно разных ОПФ, например при разделении акционерного общества на общество с ограниченной ответственностью и производственный кооператив.

Или другая ситуация - выделение из АО другого АО предполагает создание: 1) общего собрания акционеров (высший орган управления); 2) исполнительного органа (например, генерального директора); 3) контрольного органа (ревизионной комиссии) и совета директоров (наблюдательного совета).

При одновременном преобразовании выделившегося АО в производственный кооператив (ПК) органы управления акционерного общества, фактически не успев профункционировать, трансформируются в органы управления производственного кооператива: общее собрание акционеров - в общее собрание членов кооператива, генеральный директор - в председателя ПК, ревизионная комиссия АО - в ревизионную комиссию ПК, совет директоров (наблюдательный) совет АО - в наблюдательный совет АО.

Здесь налицо простое разрешение вопроса, так как органы управления акционерного общества, производственного кооператива и общества с ограниченной ответственностью во многом тождественны и, имея различия в названии, выполняют, по сути, одну и ту же функцию.

Но как быть в ситуации, например, выделения из ООО другого ООО с преобразованием последнего в полное товарищество (ПТ)? Или возможна такая ситуация - слияние в рамках осуществления приватизации двух государственных унитарных предприятий (ГУП) с образованием акционерного общества (АО).

В первом примере сложность заключается в том, что полное товарищество органов управления не имеет, так как все дела товарищи ведут лично.

Во втором примере государственное унитарное предприятие не имеет высших органов управления, определяющих корпоративное участие, а равно органов ревизионного контроля, так как является коммерческой организацией унитарного типа, и все решения принимает собственник учреждения.

Отметим, что указанные ситуации не свидетельствуют, что комбинированная реорганизация будет затруднена. Однако здесь необходим гибкий подход, при котором в обязательном порядке учитывается то, что любая реорганизация есть как создание юридического лица, так и его прекращение.

Следовательно, сам по себе не тождественный характер законодательно установленной структуры органов управления ООО, с одной стороны, и регламентированных в ст. 71 ГК РФ принципов управления полным товариществом, требующих личного участия каждого товарища, - с другой, не должны вызывать каких-либо сложностей, если рассматривать стадию преобразования ООО в ПТ как прекращение ООО, с одной стороны, и создание ПТ - с другой.

В свою очередь, слияние двух ГУП с образованием АО свидетельствует о прекращении двух юридических лиц в форме ГУП и создании одной организации в форме АО.

Соответственно, в первом из рассматриваемых случаев органы ООО (общее собрание участников, совет директоров, генеральный директор, ревизионная комиссия) прекращают свою деятельность вместе с прекращением деятельности ООО. А на стадии преобразования и создания полного товарищества необходимо учитывать нормы ст. 71 ГК РФ, касающиеся управления в полном товариществе. И если полное товарищество не имеет органов, характерных для ООО, то следует констатировать, что трансформации этих органов произойти не может, а будет иметь место преемственность: во-первых, в корпоративных правах между участниками ООО и товарищами; во-вторых, в имущественных правах при обмене долей в уставном капитале ООО на доли в складочном капитале ПТ. В отличие от

изменений, происходящих в процессе консолидирующей совмещенной реорганизации, указанные позиции как раз и делают необходимым создание органов корпоративного управления в цепочке выделения ООО, что позволяет указанное преемство обеспечить.

Аналогично процесс проходит во втором из рассмотренных примеров. Но здесь процедура идет от обратного (прекращение - создание), т.е. прекращается деятельность исполнительного органа ГУП и образование в рамках акционерного законодательства характерных для АО органов (общее собрание акционеров, совет директоров, ревизионная комиссия, исполнительный орган), при этом формирование воли на совершение соответствующих действий принадлежит собственнику ГУП.

Таким образом, в ситуации смешанной, комплексной и трансформационной совмещенной реорганизации при формировании органов управления коммерческой организации на заключительной стадии реорганизационных процедур следует руководствоваться порядком формирования данных органов для соответствующей организационно-правовой формы, как если бы данная организация была создана вновь.

Разрешение указанных вопросов пока вытекает из "духа", а не из "буквы" закона, но стоит надеяться, что в ближайшем будущем соответствующие позиции найдут свое отражение и в законодательстве.