



Наталья Трошкина

Служба корпоративных секретарей АО «Новый регистратор»

ЗАМЕЩЕНИЕ АКТИВОВ КАК ОДИН ИЗ СПОСОБОВ ВОССТАНОВЛЕНИЯ ПЛАТЕЖЕСПОСОБНОСТИ ДОЛЖНИКА

ФЕДЕРАЛЬНЫЙ ЗАКОН ОТ 26 ОКТЯБРЯ 2002 Г. № 127-ФЗ «О НЕСОСТОЯТЕЛЬНОСТИ (БАНКРОТСТВЕ)» (ДАЛЕЕ — ЗАКОН О БАНКРОТСТВЕ) ПРЕДУСМАТРИВАЕТ ОГРАНИЧЕННЫЙ КРУГ МЕР ПО ВОССТАНОВЛЕНИЮ ПЛАТЕЖЕСПОСОБНОСТИ ДОЛЖНИКА. НАИБОЛЬШУЮ ПРАКТИЧЕСКУЮ ЗНАЧИМОСТЬ, ПОМИМО ПРОЧИХ, ИМЕЕТ ТАКАЯ АНТИКРИЗИСНАЯ МЕРА, КАК ЗАМЕЩЕНИЕ АКТИВОВ ДОЛЖНИКА.

В СТАТЬЕ РАССМОТРЕНЫ ОСОБЕННОСТИ ПРОЦЕДУРЫ ЗАМЕЩЕНИЯ АКТИВОВ ДОЛЖНИКА ДЛЯ ВОССТАНОВЛЕНИЯ ПЛАТЕЖЕСПОСОБНОСТИ ДОЛЖНИКА.

Согласно Закону о банкротстве замещение активов должника возможно в ходе либо внешнего управления, либо конкурсного производства. Рассмотрим порядок и правовые последствия замещения активов применительно к данным процедурам банкротства.

ЗАМЕЩЕНИЕ АКТИВОВ ДОЛЖНИКА В ХОДЕ ВНЕШНЕГО УПРАВЛЕНИЯ

Замещение активов должника — одна из мер восстановления платежеспособности должника, предусмотренных Законом о банкротстве, путем создания на базе имущества

должника одного или нескольких акционерных обществ. В случае создания одного акционерного общества в его уставный капитал вносится имущество (в том числе имущественные права), входящее в состав хозяйственного общества — должника и предназначенное для осуществления предпринимательской деятельности.

Необходимо обратить внимание на следующее: действующей редакцией Закона о банкротстве предусмотрено создание «открытого акционерного общества», что противоречит Гражданскому кодексу Российской Федерации и Федеральному закону от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ «Об

акционерных обществах» (далее — Закон «Об акционерных обществах»). С 1 апреля 2014 г. в законодательстве Российской Федерации отсутствует такая организационно-правовая форма хозяйственного общества, как «открытое акционерное общество». Акционерное общество может быть публичным или непубличным, что отражается в его уставе и фирменном наименовании.

Однако до настоящего времени в Закон о банкротстве не внесены соответствующие изменения в части, касающейся приведения организационно-правовой формы хозяйственного общества, создаваемого в процессе проведения замещения

активов должника, согласно действующему законодательству Российской Федерации. На основании изложенного выше до момента внесения таких изменений следует учитывать, что, так как при замещении активов должника происходит создание нового акционерного общества, такое общество может быть только непубличным акционерным обществом.

В данной статье под термином «акционерное общество» будет подразумеваться непубличное акционерное общество.

Целью проведения замещения активов является накопление денежных средств через продажу акций вновь созданного акционерного общества или нескольких акционерных обществ для удовлетворения требований всех кредиторов. Смысл замещения активов состоит в том, что в результате проведения процедуры должник меняет свои активы на акции вновь созданного акционерного общества, а выручка от их реализации идет на погашение долгов, оставшихся за должником. Таким образом, действующим законодательством Российской Федерации не предусмотрено создание хозяйственного общества путем реорганизации в виде замещения активов должника; замещение активов должника проводится только путем создания нового акционерного общества.

Преимущества данной реабилитационной меры очевидны: у акционерного общества или нескольких акционерных обществ, созданных в процессе замещения активов, появляются более широкие экономические возможности, например, для привлечения инвестиций, аккумуляции денежных средств, полученных в результате продажи акций по рыночной стоимости, и др. В результате реализации процедуры замещения активов должника образуется новое хозяйственное общество, свободное от долгов.

Замещение активов должника путем создания на базе имущества должника одного акционерного общества или нескольких акционерных обществ может быть включено в план внешнего управления на

основании решения органа управления должника, уполномоченного в соответствии с учредительными документами принимать решение о согласии на совершение крупных сделок должника (совет директоров (наблюдательный совет) или общее собрание акционеров).

Замещение активов должника может быть включено в план внешнего управления при условии, что за принятие такого решения проголосовали все кредиторы, обязательства которых обеспечены залогом имущества должника.

Планом внешнего управления может быть предусмотрено создание нескольких акционерных обществ с оплатой их уставных капиталов имуществом должника, предназначенным для осуществления отдельных видов деятельности. Состав имущества должника, вносимого в оплату уставных капиталов создаваемых акционерных обществ, определяется планом внешнего управления.

Итак, для того чтобы замещение активов должника было включено в план внешнего управления, необходимо:

- во-первых, получить решение органа управления должника, уполномоченного в соответствии с учредительными документами принимать решение о согласии на совершении крупных сделок должника (абз. 1 п. 2 ст. 115 Закона о банкротстве);
- во-вторых, *«за принятие такого решения должны проголосовать все кредиторы, обязательства которых обеспечены залогом имущества должника»* (абз. 2 п. 2 ст. 115 Закона о банкротстве). Данное решение, согласно ст. 107 Закона о банкротстве, оформляется протоколом собрания кредиторов при принятии решения об утверждении плана внешнего управления.

При замещении активов должника единственным учредителем акционерного общества или нескольких акционерных обществ является сам должник. Участие иных учредителей в создании акционерного общества или нескольких акционерных обществ не допускается.

Величина уставных капиталов создаваемых акционерных обществ определяется решением собрания кредиторов или комитета кредиторов и устанавливается в размере, равном определенной в отчете независимого оценщика об оценке рыночной стоимости имущества, вносимого в оплату уставных капиталов создаваемых акционерных обществ.

Оценка имущества, вносимого в оплату уставных капиталов создаваемых акционерных обществ, осуществляется в порядке, установленном ст. 130 Закона о банкротстве.

Состав имущества должника, вносимого в уставный капитал создаваемого акционерного общества (акционерных обществ)

В случае если создается одно акционерное общество, в его уставный капитал вносится все имущество, в том числе имущественные права, входящие в состав хозяйственного общества — должника, предназначенное для осуществления предпринимательской деятельности (п. 1 ст. 115 Закона о банкротстве). В состав хозяйственного общества — должника включены все виды имущества, предназначенные для осуществления предпринимательской деятельности, в том числе: земельные участки, здания, строения, сооружения, оборудование, инвентарь, сырье, продукция, права требования, а также права на обозначения, индивидуализирующие должника, его продукцию, работы и услуги (фирменное наименование, товарные знаки, знаки обслуживания), другие принадлежащие должнику исключительные права, кроме прав и обязанностей, которые не могут быть переданы другим лицам.

Включаются ли в состав хозяйственного общества — должника денежные обязательства и обязательные платежи должника, которые возникли после принятия заявления о признании должника банкротом?

Пункт 3 ст. 110 Закона о банкротстве, определяющий состав хозяйственного общества — должника при продаже имущества, а не замещении активов, отвечает на данные вопросы однозначно:

«Денежные обязательства и обязательные платежи должника не включаются в состав предприятия, за исключением обязательств должника, которые возникли после принятия заявления о признании должника банкротом».

В случае если планом внешнего управления предусмотрено создание нескольких открытых акционерных обществ с оплатой их уставных капиталов имуществом должника, предназначенным для осуществления отдельных видов деятельности, то состав имущества должника определяется планом внешнего управления.

Создание нескольких акционерных обществ допускается, только если у должника есть имущество, предназначенное для осуществления отдельных (различных) видов деятельности.

Таким образом, если бизнес должника невозможно разбить на отдельные виды деятельности, то замещение активов возможно только в виде создания одного акционерного общества.

Оценка величины уставных капиталов

Согласно абз. 2 п. 3 ст. 115 Закона о банкротстве величина уставных капиталов указанных акционерных обществ устанавливается на основании рыночной стоимости вносимого имущества, определенной исходя из отчета независимого оценщика с учетом предложений органа управления должника, уполномоченного в соответствии с учредительными документами принимать решение о согласии на совершение крупных сделок должника.

Внешний управляющий привлекает независимого оценщика для определения стоимости имущества должника и производит оплату его услуг за счет имущества должника.

Оценка имущества должника проводится оценщиком, который должен соответствовать требованиям, установленным законодательством Российской Федерации об оценочной деятельности, и не может являться заинтересованным лицом в отношении арбитражного управляющего, должника и его кредиторов.

Собрание кредиторов или комитет кредиторов вправе определить лицо, на которое с его согласия возлагается обязанность по оплате указанных услуг оценщика с последующей внеочередной компенсацией произведенных им расходов за счет имущества должника.

На основании решения собрания кредиторов или комитета кредиторов оценка движимого имущества должника, балансовая стоимость которого на последнюю отчетную дату, предшествующую дате подачи заявления о признании должника банкротом, составляет менее чем 100 тыс. руб., может быть проведена без привлечения оценщика.

Акционеры (участники) должника или собственник имущества должника — унитарного предприятия, конкурсные кредиторы, уполномоченные органы вправе обжаловать результаты оценки имущества должника в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

Социальные гарантии при замещении активов должника

Согласно п. 4 ст. 115 Закона о банкротстве при замещении активов должника все трудовые договоры, действующие на дату принятия решения о замещении активов должника, сохраняют силу, при этом права и обязанности работодателя переходят к вновь создаваемому акционерному обществу (акционерным обществам).

Механизм замещения активов должника

Как отмечалось ранее, согласно п. 1 5 ст. 115 Закона о банкротстве замещение активов должника проводится путем создания одного или нескольких акционерных обществ, в уставный капитал которых вносится имущество должника, а выпущенные акции включаются в состав имущества должника и продаются на открытых торгах. В результате происходит «замещение активов» должника: хозяйственное общество меняет свое имущество на акции вновь созданного акционерного общества (нескольких акционерных обществ). В том, что эти акции могут быть проданы на

открытых торгах в целях погашения требований кредиторов, и заключается смысл замещения активов.

Таким образом, процедура замещения активов направлена прежде всего на защиту прав собственника и его бизнеса. Имущество не продается «с молотка», требования кредиторов удовлетворяются из тех денежных средств, которые будут получены от продажи акций создаваемого акционерного общества (нескольких акционерных обществ). При этом бизнес должника сохраняется, и появляется надежда на продление его существования.

ПРОДАЖА АКЦИЙ АКЦИОНЕРНОГО ОБЩЕСТВА, СОЗДАННОГО НА БАЗЕ ИМУЩЕСТВА ДОЛЖНИКА

Продажа на открытых торгах акций созданного на базе имущества должника акционерного общества или акционерных обществ осуществляется в порядке, предусмотренном ст. 110 Закона о банкротстве.

Планом внешнего управления может быть предусмотрена продажа акций созданного на базе имущества должника акционерного общества или акционерных обществ на организованном рынке ценных бумаг.

Общее правило для продажи имущества должника — открытые торги (ст. 139 Закона о банкротстве). Это исключает законодательную возможность для злоупотреблений со стороны кредиторов, арбитражных управляющих и иных лиц, однако фактически разрешает «вывод активов» во вновь создаваемое акционерное общество (нескольких акционерных обществ), минуя торги. Внешение имущества в уставный капитал осуществляется гораздо быстрее, чем продажа имущества на торгах, и устраняет риск продажи имущества подставным лицам.

Если денежных средств не хватит для погашения требований всех кредиторов

В случае недостаточности денежных средств для погашения требований всех кредиторов в ходе

замещения активов должника замещение активов проводится до конца, затем производится пропорциональное удовлетворение требований кредиторов согласно ст. 142 Закона о банкротстве. «*Погашение требований всех кредиторов*» не равнозначно понятию «*погашение всех требований кредиторов*».

Если денежных средств все-таки хватит для погашения требований всех кредиторов

Имущество из хозяйственного общества — должника вывели; работники трудятся в новом акционерном обществе (акционерных обществах); с кредиторами расплатились полностью; процедура банкротства прекращена, так как выполнен план внешнего управления. Но старое хозяйственное общество осталось без имущества, без работников и долгов. И что же с ним делать? Ведь оно не прекратило свою деятельность автоматически, как это могло бы быть при реорганизации. Может, ликвидировать старое хозяйственное общество через обычную процедуру ликвидации?

Порядок продажи акций, полученных должником в результате замещения активов Согласно п. 5 и 6 ст. 115 Закона

о банкротстве акции созданного акционерного общества (акционерных обществ) могут быть проданы на открытых торгах (по общему правилу) или на организованном рынке ценных бумаг, если планом внешнего управления предусмотрена такая продажа.

В соответствии с абз. 1 п. 6 ст. 115 Закона о банкротстве продажа на открытых торгах акций созданного на базе имущества должника акционерного общества или акционерных обществ осуществляется в порядке, предусмотренном ст. 110 указанного закона.

Продажа акций осуществляется путем проведения открытых торгов в форме аукциона. Начальная цена акций, выставляемых на торги, устанавливается решением собрания кредиторов или комитета кредиторов на основании рыночной стоимости

имущества, определенной в соответствии с отчетом независимого оценщика, привлеченного внешним управляющим и действующего на основании договора с оплатой его услуг за счет имущества должника.

При этом начальная цена акций не может быть ниже минимальной цены продажи акций, определенной органами управления должника при обращении с ходатайством о замещении активов должника. Таким образом, в решении органа управления должника о замещении активов необходимо определить начальную цену продажи акций, которую получит должник в результате будущего замещения активов.

Порядок и условия проведения торгов определяются собранием кредиторов или комитетом кредиторов. Условия проведения торгов должны предусматривать получение денежных средств от продажи акций не позднее чем за 1 месяц до истечения срока внешнего управления.

Единоличным исполнительным органом созданного акционерного общества или нескольких акционерных обществ является внешний управляющий либо иное лицо, назначаемое на должность и отстраняемое от должности внешним управляющим на основании решения собрания кредиторов.

Устав создаваемого акционерного общества или нескольких акционерных обществ утверждается решением собрания кредиторов или комитета кредиторов.

Решением собрания кредиторов или комитета кредиторов может быть предусмотрено формирование коллегиального органа управления созданного акционерного общества. Избрание членов коллегиального органа управления акционерного общества относится к компетенции собрания кредиторов или комитета кредиторов.

Следует учитывать, что план внешнего управления, в том числе замещение активов, может быть признан недействительным полностью или частично арбитражным судом, рассматривающим дело о банкротстве, по ходатайству лица или лиц, права и законные интересы которых были

нарушены. Основаниями для принятия судебного акта о признании плана внешнего управления недействительным являются как его несоответствие законодательству, так и нарушение положениями этого плана гражданских прав и охраняемых законом интересов лица, обратившегося в суд с соответствующим требованием.

Особенности замещения активов должника в ходе конкурсного производства

Если при внешнем управлении замещение активов должника рассматривается в качестве меры, направленной на восстановление платежеспособности должника, то в ходе конкурсного производства замещение активов должника представляет собой самостоятельную меру, предусмотренную ст. 141 Закона о банкротстве. Механизм замещения активов должника в ходе конкурсного производства позволяет достаточно быстро и надежно получить имущество должника, минуя открытые торги по продаже имущества согласно ст. 139 Закона о банкротстве.

Порядок принятия решения о замещении активов должника в ходе конкурсного производства

Основанием для проведения замещения активов должника в ходе конкурсного производства является решение собрания кредиторов (п. 1 ст. 141 Закона о банкротстве). Следует отметить, что данный вопрос относится к исключительной компетенции собрания кредиторов. Необходимое условие: «*За принятие такого решения должны проголосовать все кредиторы, обязательства которых обеспечены залогом имущества должника*» (п. 1 ст. 141 Закона о банкротстве), так же, как и в ходе внешнего управления.

Согласно п. 2 ст. 141 Закона о банкротстве замещение активов должника в ходе конкурсного производства проводится в порядке и на условиях, которые определены п. 2—6 ст. 115 Закона о банкротстве, т. е. как и при проведении замещения активов в ходе внешнего управления.

Однако при этом возникает ряд нюансов, связанных с особенностями проведения замещения активов в ходе конкурсного производства:

- во-первых, кто и каким образом определяет состав имущества, вносимого в оплату уставных капиталов обществ? Согласно п. 3 ст. 115 Закона о банкротстве состав имущества должника, вносимого в оплату уставных капиталов создаваемых акционерных обществ, определяется планом внешнего управления;
- во-вторых, каким образом определяется величина уставных капиталов вновь создаваемых обществ? При внешнем управлении, как уже говорилось ранее, величина уставных капиталов создаваемых акционерных обществ определяется на основании рыночной стоимости вносимого имущества, определенной на основании отчета независимого оценщика с учетом предложений органа управления должника, уполномоченного в соответствии с учредительными документами принимать решение о согласии на совершение крупных сделок должника. В ходе конкурсного производства согласно п. 1 ст. 129 Закона о банкротстве полномочия органов управления должника осуществляет конкурсный управляющий;
- в-третьих, не нарушаются ли права работников при замещении активов должника в ходе конкурсного производства? Согласно п. 3 ст. 129 Закона о банкротстве конкурсный управляющий вправе увольнять работников должника. Таким образом, сначала можно уволить работников, а затем вынести на собрание кредиторов вопрос о замещении активов должника. Учитывая, что в соответствии с п. 4 ст. 115 Закона о банкротстве права и обязанности работодателя переходят к вновь создаваемому акционерному обществу (акционерным обществам) с даты принятия

решения о замещении активов должника, новое акционерное общество может получить имущество без обременения «штатным составом».

Замена предмета залога при замещении активов должника

При замещении активов должника не происходит прекращение залога, при замещении активов должника происходит замена предмета залога. У кредиторов, обязательства которых обеспечены залогом имущества должника, возникает право залога на акции вновь созданного акционерного общества (нескольких акционерных обществ).

Стоимость акций вновь созданного акционерного общества (нескольких акционерных обществ), передаваемых в залог, должна быть пропорциональна стоимости имущества должника, находившегося в залоге и внесенного в уставный капитал акционерного общества или уставные капиталы нескольких акционерных обществ, исходя из его рыночной стоимости.

ВЫВОДЫ

Резюмируя изложенный материал, можно выделить следующие этапы замещения активов должника:

- принятие решения о замещении активов должника путем создания нового акционерного общества (или нескольких акционерных обществ) органом управления должника, уполномоченным в соответствии с учредительными документами на принятие решения о согласии на совершение крупных сделок;
- принятие решения о согласии на совершение сделки по замещению активов должника как крупной сделки соответствующим органом управления должника (общим собранием акционеров (участников) или советом директоров);
- утверждение на собрании кредиторов или комитета кредиторов

устава вновь создаваемого акционерного общества (акционерных обществ), избрание органов управления, ревизионной комиссии, утверждение оценки имущества и имущественных прав, вносимых в качестве оплаты акций, и т. д.;

- передача решения о замещении активов внешнему управляющему для включения в план внешнего управления;
- проведение собрания кредиторов с включением вопроса о проведении замещения активов в качестве меры по восстановлению платежеспособности в повестку дня собрания с последующим обсуждением данного вопроса;
- утверждение плана внешнего управления, в том числе мер, направленных на проведение замещения активов должника;
- проведение государственной регистрации вновь созданного акционерного общества (акционерных обществ);
- проведение государственной регистрации выпуска и отчета об итогах выпуска ценных бумаг вновь созданного акционерного общества (акционерных обществ);
- включение акций вновь созданного акционерного общества (акционерных обществ) в состав имущества должника (конкурсную массу);
- продажа акций (единым пакетом) вновь созданного акционерного общества (акционерных обществ) на открытых торгах.

В ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Идея замещения активов должника в процедурах банкротства заслуживает внимания и должного уважения, несмотря на множество вопросов и нюансов, которые возникают в ходе реализации данной меры по восстановлению платежеспособности должника. Данный механизм позволяет сохранить бизнес должника с минимальными потерями и рисками. ■