

**Урескул С.В.**

Генеральный директор АО
«Институт Корпоративных
Технологий», президент
Национальной ассоциации
корпоративных юристов.

Реорганизуемся
в общество
с ограниченной
ответственностью.
АО VS ООО

Реорганизуемся в общество с ограниченной ответственностью. АО VS ООО

По статистике каждое второе акционерное общество в РФ рассматривало вопрос возможности преобразования АО в ООО. Давайте посмотрим на мотивы, которые движут такими компаниями.

При принятии такого концептуального решения, как организационно-правовая форма ведения бизнеса, собственники должны рассматривать этот вопрос очень серьезно, взвешивая каждый из факторов. Причем для разных видов бизнеса каждый фактор может быть как очень важным, так и практически не имеющим значения.

В связи с последними изменениями в законе о банкротстве (изменения внесены Федеральным законом от 29.07.2017 № 266-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О несостоятельности (банкротстве)» и Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях», выходом в свет постановления Пленума Верховного Суда РФ от 21.12.2017 № 53 «О некоторых вопросах, связанных с привлечением контролирующих должника лиц к ответственности при банкротстве» и изменением правоприменительной практики — ведение бизнеса в формате ООО перестало быть настолько привлекательным, как ранее, ведь ответственность учредителя ООО, несмотря на название организационно-правовой формы, перестала быть ограниченной вкладами в уставный капитал, в отличие от ответственности акционеров, привлечь которых по долгам общества по-прежнему можно только в исключительных случаях.

Прежде чем приступать к анализу преимуществ и недостатков акционерной фор-

мы собственности, обратим внимание на следующее обстоятельство: после реорганизации ООО хотя и будет полным правопреемником существовавшего ранее АО, но все же это будет отдельное, **ВНОВЬ СОЗДАННОЕ ЮРИДИЧЕСКОЕ ЛИЦО**. То есть у него поменяется ИНН, ОГРН и другие обязательные реквизиты. Юридически это будет другое лицо — нужно будет заново переоформить все объекты недвижимости, получить разрешительную документацию, переоформить товарные знаки, лицензии, заново открыть счета в банках и т.д. **Очень часто, затеявая процедуру реорганизации, собственники не учитывают указанные обстоятельства, и это довольно часто приводит к тому, что бизнес-процессы парализуются.**

Итак, мы определились, что при реорганизации потеряется наработанная деловая репутация, срок существования компании для третьих лиц начнет течь с новой даты, даты появления нового общества в форме ООО. Единственное место, где будет значиться запись о предыдущем юридическом лице и его истории, — это ЕГРЮЛ. В выписке из государственного реестра будут значиться сведения о правопреемстве. **Если указанные обстоятельства не останавливают собственников бизнеса от принятия решения о реорганизации, то для принятия окончательного решения им потребуется рассмотреть подробнее преимущества и недостатки акционерной формы собственности.** При этом публичное АО и непубличное АО будут иметь разный набор как преимуществ, так и недостатков. Критерии сравнения ранжированы по значимости каждого критерия для среднестатистического бизнеса (от наиболее значимых к менее значимым), однако для конкретных эмитентов эта градация может отличаться.

1. Ответственность собственников и руководителей бизнеса по долгам общества

Непубличное АО — это форма собственности, где привлечь к ответственности учредителей общества крайне сложно, так как это инвестиционная форма владения бизнесом. Еще более сложно привлечь к ответственности участников ПАО, акционеров, которые купили свои ценные бумаги практически на открытом рынке. Привлечение таких акционеров будет прецедентом — концептуальным нарушением принципов ограниченности ответственности и может значительно снизить инвестиционный климат в России.

Таким образом, ПАО является организационно-правовой формой, в которой вероятность привлечения к ответственности участников такой корпорации значительно меньше, чем в иных организационно-правовых формах. С учетом последней статистики подачи заявлений о привлечении к субсидиарной ответственности собственников бизнеса по долгам общества, практически каждое второе банкротство, по итогам конца 2018 г., заканчивается привлечением к субсидиарной ответственности. Поэтому критерий ограниченности ответственности в пределах вклада в уставный капитал должен иметь для собственников бизнеса первостепенное значение, так как именно они будут вынуждены отвечать по долгам общества своим собственным имуществом.

Наиболее опасная форма собственности, концептуально иного, «закрытого типа», предусматривающая практически безусловную ответственность собственников по долгам компании в связи с изменением правоприменительной практики, — это ООО. Несмотря на название данной формы, с 2017 г., в связи

с внесением изменений в закон о банкротстве, в части ответственности контролирующих лиц — ответственность участников ООО перестала быть ограниченной вкладами в уставный капитал. Контролирующие лица ООО с легкостью привлекаются к субсидиарной ответственности как в процедуре банкротства, так и вне ее рамок.

2. Выход из общества

Возможность собственников выйти из бизнеса в любой момент является одним из очень важных критериев при принятии решения о выборе организационно-правовой формы ведения бизнеса. В большинстве АО, которые были созданы в России после приватизации, большая часть миноритарных акционеров давно хотела бы выйти из состава акционеров, если бы имела такую возможность по закону. Поэтому если вы планируете реорганизоваться в ООО, будьте готовы к тому, что сразу после преобразования в ООО очень многие участники в кратчайшие сроки заявят о выходе из состава участников и выплате им компенсации рыночной стоимости их доли, что может значительно ухудшить финансовое состояние общества. Если вы рассматриваете ведение бизнеса с партнерами и хотели бы защитить себя от выхода других партнеров из вашего бизнеса, вам необходимо выбирать акционерную форму собственности. В ООО участник может в любой момент принять решение и выйти из состава с выплатой ему рыночной стоимости его доли. В АО возможность выхода в любой момент по желанию акционера не предусмотрена законом, такое право возникает у акционеров только в ограниченном количестве случаев: реорганизации, одобрении общим собранием акционеров крупной сделки более

50% валюты баланса и делистинге ценных бумаг.

3. Исключение участников из общества

Очень важным критерием является **возможность исключить недобросовестного участника или акционера по решению суда**. В ПАО этого сделать невозможно. В непубличном АО и ООО это допускается по решению суда. Является это плюсом либо минусом — все зависит от того, по какую сторону двери вы находитесь: если вы миноритарные акционеры публичного общества, вы понимаете, что вы полностью защищены и вас не исключат по решению суда. Если вы представитель крупного собственника, которого могут шантажировать миноритарные акционеры, вы понимаете, что вы не сможете в ПАО вытеснить таких миноритарных участников по решению суда.

4. Конфиденциальность собственности

Наиболее неконфиденциальной формой собственности является форма ООО. Данные участника содержатся в ЕГРЮЛ, их может получить любой желающий, начиная с вашего контрагента или конкурента и заканчивая любым проверяющим. Непубличное АО является более конфиденциальной формой собственности, в рамках которой никто из третьих лиц без участия собственника не может получить сведения о реальном правообладателе по ценным бумагам, ведь реестр акционеров ведется независимым лицом — профессиональным регистратором. Круг лиц, имеющих доступ к информации

из реестра, ограничен законом. При поступлении запроса в реестр практически любой регистратор имеет автоматические электронные системы информирования собственника о таком запросе. Также существуют дополнительные инструменты сокрытия собственности в реестре — номинальный держатель и доверительный управляющий. Таким образом, акционерная форма собственности позволяет покрыть корпоративной вуалью реальных бенефициаров. В ПАО с учетом некоторых ограничений необходимо раскрывать его конечных бенефициаров, но делать это можно с некоторым запозданием, а также пользоваться услугами депозитария и доверительного управляющего, что недостижимо в ООО.

5. Ограничения на голосование

При приобретении более 30, 50, 75 процентов акций ПАО и АО, бывшего открытым на 01.01.2014, владелец такого пакета обязан выкупить у остальных акционеров ценные бумаги по рыночной стоимости. В иных непубличных АО (то есть не бывших открытыми на 01.01.2014) и ООО такого ограничения нет. В ПАО эта норма защиты миноритарных акционеров работает всегда. В непубличном АО она работает только для тех непубличных компаний, которые были открытыми на 1 сентября 2014 г. Для миноритарного акционера это преимущество в виде дополнительного способа защиты его прав, для мажоритарного акционера — это ограничение при приобретении крупных пакетов ценных бумаг. Это требование является скорее недостатком акционерной формы собственности, ведь при приобретении любого крупного пакета более 30% такой собственник

независимо от своего желания обязан будет сделать предложение всех оставшихся ценных бумаг. Такое требование может сдерживать инвестиционные процессы по приобретению крупных пакетов ценных бумаг.

6. Возможность участия третьих лиц

В ПАО мы не имеем права ограничить участие третьих лиц. В непубличном АО и ООО допускается предусмотреть очень тонкие настройки устава, согласно которым можно отказать в принятии в состав третьих лиц, отказать абсолютно по всем основаниям любым лицам, не являющимся акционерами либо участниками непубличного общества.

7. Обязательность аудита

В любом АО обязательно проводить независимый аудит. В ООО это делается только по желанию собственника или в случае, когда критерии по выручке или иным показателям превышают установленные законом. Таким образом, проведение аудита является обязательным в любом АО, в ООО по умолчанию это добровольная процедура, которая становится обязательной только в случаях, установленных законом об аудиторской деятельности, при достижении определенных показателей и независимо от организационной формы ведения бизнеса.

8. Раскрытие информации в соответствии с законодательством о рынке ценных бумаг

В ПАО мы должны раскрывать максимальный объем информации, включая все основные обязанности, пре-

дусмотренные Федеральным законом от 26.12.1995 № 208-ФЗ «Об акционерных обществах», «Положением о раскрытии информации эмитентами эмиссионных ценных бумаг» (утв. Банком России 30.12.2014 № 454-П), а также дополнительные сведения в виде квартального отчета и сообщений о существенных фактах, предусмотренных статьей 30 Федерального закона от 22.04.1996 № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг». В непубличном обществе объем раскрытия информации минимальный: это годовой отчет, бухгалтерская отчетность и приобретение более 20 процентов долей участия в других организациях. ООО не обязано раскрывать информацию, за исключением случаев, когда такое общество размещают ценные бумаги по открытой подписке, тогда объем раскрытия такого ООО будет соответствовать ПАО.

9. Раскрытие информации в соответствии с законодательством о государственной регистрации юридических лиц

Статья 7.1 Федерального закона от 08.08.2001 № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» предусматривает максимальный объем раскрытия для ПАО ввиду специфики объема раскрытия информации на рынке ценных бумаг. Иными словами — повышенный объем раскрытия в соответствии с законодательством о ценных бумагах влечет необходимость дублирования некоторых видов раскрытия информации также в Едином федеральном реестре юридически значимых сведений о фактах деятельности юридических лиц и индивидуальных предпринимателей. Немного меньше раскрывает в указанном реестре непубличное АО

и минимальный объем раскрытия, никак не связанный с организационно-правовой формой ведения бизнеса, раскрывает ООО.

10. Возможность вытеснения миноритарных акционеров на основании норм закона

Возможность вытеснить миноритарных акционеров лицом, консолидировавшим 95% голосующих акций при соблюдении определенных условий, напрямую предусмотрена только для ПАО и непубличных АО, если такие общества являлись открытыми на 1 сентября 2014 г. Вытеснение на основании закона в ООО не предусмотрено, только на основании решения суда.

11. Реорганизация/ликвидация бизнеса

Возможность принять решение по вопросу реорганизации или ликвидации компании в АО, как публичных, так и непубличных, по общему правилу принимается квалифицированным большинством в $\frac{3}{4}$ голосов от присутствующих на собрании (за исключением преобразования ПАО в ООО, которое должно быть принято 95% (О чем имеется частное разъяснение центрального банка!)). Решение о реорганизации и ликвидации в ООО принимается только единогласно. Это может являться stop-фактором для принятия решения о реорганизации, так как очень часто в обществе есть так называемые «мертвые души» и их наличие в составе участников означает ловушку, при которой вы никогда не сможете принять решение о реорганизации/ликвидации ООО.

12. Непропорциональное голосование/получение дивидендов

Ввиду специфики акционерной формы собственности в ПАО вы не можете предусмотреть непропорциональное голосование или получение дивидендов. А в непубличных формах собственности и в АО непубличного типа и в ООО, вы имеете возможность прописать непропорциональное голосование и получение дивидендов. Это может быть очень удобным инструментом, который на практике используется крайне редко.

13. Контрольно-надзорный орган

Для многих очень важным фактором является контролирующий орган. Для АО это Банк России. Контрольно-надзорным органом для ООО он будет являться только в случае публичного размещения ценных бумаг, а также в случае ведения специализированных видов деятельности поднадзорных центральному банку. Отметим, что контроль Центрального банка является одним из основных факторов, на основании которых АО принимает решение о преобразовании ввиду высоких рисков привлечения к ответственности, от 500 тыс. руб. до 1 млн руб. по различным статьям КоАП РФ (15.19, 15.23.1 и т.д.).

14. Возможность публичного размещения ценных бумаг

ПАО имеет право размещать помимо иных ценных бумаг также свои акции на бирже. Непубличное АО и ООО имеет право публично размещать только облигации. Поэтому если у собственников бизнеса в планах привлечение

инвестиций за счет участия в уставном капитале сторонних инвесторов через механизм публичного размещения, то реализоваться такая задача может только в ПАО.

15. Ограничение на количество акционеров, участников

Количество участников в АО не ограничено. В ООО количество не может превышать 50. В случае превышения такое общество должно реорганизоваться в АО. Поэтому если вы планируете вести бизнес с количеством партнеров более 50, то целесообразно сразу выбирать акционерную форму собственности.

16. Минимальный размер уставного капитала

Казалось бы, незначительный фактор, но при принятии решения о создании компании необходимо учитывать, что сейчас минимальный уставный капитал должен быть оплачен деньгами, и поэтому если вы планируете создавать ПАО, то минимальный уставный капитал, составляющий сто тысяч рублей, должен быть оплачен деньгами, и это может являться stop-фактором для создания публичной компании на начальном этапе, когда бюджет собственников ограничен. В АО и ООО минимальный уставный капитал сохранился на величине минимальной отметки — 10000 рублей. Также отметим, что многие АО имеют уставный капитал ниже минимального, доставшийся им в качестве наследства после приватизации. И если вы все же решите реорганизовываться в такой ситуации, то рекомендуется довести уставный

капитал хотя бы до уровня минимального, так как в противном случае может последовать отказ ИФНС в реорганизации в связи с несоответствием величины уставного капитала минимальному нормативному значению.

17. Ревизионная комиссия

Трудной задачей для большинства собственников является формирование ревизионной комиссии. Отметим, что формирование ревизионной комиссии в ПАО обязательно только в том случае, если уставом предусмотрено ее наличие. В непубличном АО обратная ситуация: допускается не выбирать ревизионную комиссию, если уставом непубличного общества предусмотрено ее отсутствие. Такое решение принимается единогласно. В этой части ООО больше похоже на ПАО — они формируют комиссию, только если это предусмотрено уставом.

18. Внутренний аудит

Это новая норма для ПАО. Должна быть отдельная штатная единица или должен быть заключен договор на проведение внутреннего аудита с другим юридическим лицом. В непубличных компаниях такие требования отсутствуют и в АО, и в ООО.

19. Обязательные органы управления

ПАО отличается от непубличного общества и ООО тем, что в нем дополнительно к общему собранию акционеров и единоличному исполнительному органу в обязательном порядке должен создаваться совет директоров или наблюдательный совет, в остальном структура органов управления компаний не отличается.

20. Формирование компетенции органов управления

Уставом ПАО не может быть отнесено к исключительной компетенции общего собрания акционеров решение вопросов, не относящихся к ней в соответствии с ГК РФ и Федеральным законом от 26.12.1995 № 208-ФЗ «Об акционерных обществах». По решению участников непубличного общества и ООО, принятому единогласно, в устав непубличного общества могут быть включены отдельные положения, перераспределяющие компетенцию.

21. Скорость совершения сделки с долями или ценными бумагами

Отметим, что в АО публичного и непубличного типа порядок совершения сделок не отличается (если мы не говорим о биржевых сделках с акциями ПАО, где срок совершения сделки доходит до нескольких секунд). Обычный срок совершения сделки на внебиржевом рынке у регистратора составляет 1–3 рабочих дня. Сделка с долями ООО проходит минимум пять рабочих дней, а по факту из практики может доходить до семи рабочих дней с учетом посещения нотариуса и совершения регистрационных действий налоговой инспекцией.

22. Способ фиксации прав акционеров либо участников

Права акционеров в непубличном АО фиксируются записями по лицевому счету у держателя реестра. В ООО данные о лицах, обладающих долями в уставном капитале, содержатся в ЕГРЮЛ, а также дополнительно список участников обязательно вести само ООО. При наличии про-

тиворечий преимущество имеют сведения из ЕГРЮЛ. Нередко финансовое состояние некрупных эмитентов не позволяет пользоваться услугами регистратора для ведения реестра, в ООО общество вправе самостоятельно вести свой реестр, таким образом на ведении реестра участников общество сможет сэкономить.

23. Возможность ограничения количества долей участия, либо акций, принадлежащих одному акционеру

В ПАО не предусмотрена возможность ограничения количества ценных бумаг, принадлежащих одному акционеру в силу специфики общества. В непубличном АО и ООО мы имеем право предусмотреть объем голосов, принадлежащих одному акционеру или участнику. Если кто-то нарастит долю участия в обход данного запрета, сделка будет являться оспоримой.

24. Подтверждение состава участников общего собрания

Решение общего собрания акционеров в ПАО может быть удостоверено только регистратором, ведущим реестр и осуществляющим функции счетной комиссии. У непубличного АО есть альтернативная возможность — поручить этот функционал нотариусу. В ООО можно будет обойтись, при желании, без привлечения третьих лиц и прописать порядок удостоверения решений общего собрания менее затратный, например, подписание всеми участниками протокола. Таким образом можно незначительно сэкономить на привлечении третьих лиц для удостоверения решения общего собрания. Хотя для этого необходимо

внести в устав ООО указанный порядок подтверждения состава участников.

Выводы

В данной статье мы сравнили различные организационно-правовые формы ведения бизнеса и постарались дать независимую оценку каждому критерию сравнения. Однако мы не затрагивали принципы проведения полноценной процедуры реорганизации в строгом соответствии с законодательством.

Дело в том, что большинство АО могут иметь усложняющие факторы для процедуры реорганизации, при наличии которых не рекомендуется проводить процедуру реорганизации, а в отдельных случаях и вовсе она может быть признана незаконной. Укажем на такие случаи: реорганизация при отрицательных чистых активах или чистых активах меньше уставного капитала (де-юре ИФНС обязана отказать в такой процедуре), наличие акционеров в количестве более 50 человек (противоречит требованиям ФЗ «Об ООО»), проведение реорганизации, при которой не все акционеры становятся участниками общества с ограниченной ответственностью (незаконная реорганизация — информационное письмо Банка России от 01.02.2019 № ИН-06-28/11 «О предоставлении долей (паев) акционерам при реорганизации акционерных обществ в форме преобразования»), реорганизация публичного акционерного общества в общество с ограниченной ответственностью и вовсе противоречит смыслу публичного общества, по мнению автора, а также должна приниматься, по мнению ЦБ РФ повышенным кворумом в 95% от общего числа голосов имеющих право на участие в собрании акционеров.