

А.А. Клячин
старший преподаватель
кафедры предпринимательского права,
гражданского и арбитражного процесса ПГНИУ

ОТДЕЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ПРИМЕНЕНИЯ ЗАМЕЩЕНИЯ АКТИВОВ В РАМКАХ ПРОЦЕДУР НЕСОСТОЯТЕЛЬНОСТИ

Нестабильная экономическая ситуация в нашей стране вновь делает наиболее острыми вопросы, связанные с несостоятельностью участников гражданского оборота.

Одним из важных вопросов является вопрос о сохранении действующего бизнеса должника и здесь можно выделить ряд факторов, которые говорят о преимуществах его продажи в ходе процедур банкротства:

– сохраняется ценность не просто активов, но и вложений в организацию бизнеса (технологии, подбор и обучение персонала и т.д.), что в отдельных случаях составляет значительную долю затрат на бизнес в целом.

– продолжается выпуск товаров, выполнение работ, оказание услуг, что положительно сказывается на состоянии экономики страны;

– продолжается начисление и уплата налогов;

– работники продолжают трудиться и получать заработную плату;

© Клячин А.А., 2015

¹ Зыкова Т. Должникам позволят признавать себя банкротами // Рос. газ. № 231. 19.12.2014.

– существует возможность продажи действующего бизнеса по более высокой цене по сравнению с продажей просто набора имущества.

Практика развитых зарубежных стран показывает, что это возможно, одним из ярких примеров является банкротство таких американских гигантов как Texaco, General Motors.

Отечественное законодательство также предусматривает два способа сохранить действующий бизнес. Это продажа предприятия как имущественного комплекса и замещение активов должника.

Предприятие как имущественный комплекс не очень удачно зарекомендовало себя на практике как объект гражданских прав. Концепция развития гражданского законодательства указала: статья 132 ГК, в силу которой предприятие как имущественный комплекс следует рассматривать в качестве недвижимой вещи (недвижимости), фактически не была осуществлена. Входящие в состав предприятия здания, строения, сооружения регистрируются как отдельные объекты недвижимости, а регистрация предприятия в качестве недвижимости порождает трудноразрешимые вопросы, какое именно имущество входит в состав этой недвижимости. По этой причине предприятие практически выбыло из оборота недвижимости. В связи с этим необходимо исключить из статьи 132 ГК признание предприятия в целом недвижимой вещью [1].

Эффективность замещения активов как меры восстановления платежеспособности должника оценивается на практике с помощью различных экономико-правовых показателей и зависит от специфики осуществляемых должником видов деятельности, особенностей его статуса и т.д. Вместе с тем отдельные преимущества данной реабилитационной меры очевидны, в частности, у открытого акционерного общества или нескольких открытых акционерных обществ, созданных в процессе замещения активов, появляются более широкие экономические возможности, например, привлечения инвестиций, аккумуляции денежных средств, полученных в результате продажи акций по рыночной стоимости, и др. [2].

Замещению активов посвящены статьи 115 и 141 ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)». Первая регулирует замещение активов в ходе внешнего управления, вторая, которая содержит отсылочные нормы к первой, в ходе конкурсного производства.

Многие авторы пишут о замещении активов исключительно как мере по восстановлению платежеспособности должника, однако законодатель говорит о замещении активов не только как о реабилитационной мере, но и как о способе более эффективного отчуждения имущества для более полного удовлетворения требований кредиторов в рамках конкурсного производства.

Согласно п. 1 ст. 115 ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» замещение активов должника проводится путем создания на базе имущества должника одного открытого акционерного общества или нескольких открытых акционерных обществ. В случае создания одного открытого акционерного общества в его уставный капитал вносится имущество (в том числе имущественные права),

входящее в состав предприятия и предназначенное для осуществления предпринимательской деятельности [3]

Получается, что имущество должника, по идее законодателя представляющие действующий бизнес, замещаются акциями в ходе учреждения акционерного общества.

Суть замещения активов состоит в том, что должник взамен передаваемого имущества – действующего бизнеса получает акции вновь созданного акционерного общества для их дальнейшей продажи.

Можно выделить ряд преимуществ этой меры:

1. По замыслу законодателя, должник в качестве объекта, подлежащего продаже, получает более ценный и более ликвидный стопроцентный пакет акций созданного вновь акционерного общества.

2. Вновь созданное акционерное общество отделено от долгов и проблем должника.

3. Акционерное общество в качестве оплаты акций получило не просто набор имущества, а действующий бизнес.

Следует выделить и проблемы, которые мешают применению данной меры на практике:

1. Процедура является крайне сложной, как в организационном, так и процедурном плане. А закон регулирует лишь в общих чертах. Данной мере посвящено лишь две статьи, причем одна из них в основном содержит бланкетные нормы.

2. В соответствии с п.3 ст. 115 ФЗ Состав имущества должника, вносимого в оплату уставных капиталов создаваемых открытых акционерных обществ, определяется планом внешнего управления. Поскольку замещение активов предназначено для применения в отношении среднего и крупного бизнеса, состав имущества не является статичным, если это производственный бизнес, то постоянно приобретаются сырье и комплектующие, проходят оплаты поставщикам, выплата зарплаты работникам, осуществляется продажа готовой продукции и т.д. Следовательно, невозможно зафиксировать неизменный состав имущества, которое потом будет внесено в качестве оплаты акций акционерного общества в плане внешнего управления.

3. Основной причиной крайне редкого применения замещения активов на практике является то, что имущество должника выбывает из его владения и соответственно из под прямого контроля арбитражного управляющего. Ценность получаемых взамен акций определяется наличием и эффективным использованием этого имущества акционерным обществом. Для борьбы с этим закон предусматривает п. 11 ст. 115, согласно которому Созданное акционерное общество не имеет права распоряжаться внесленным в его уставный капитал имуществом до момента полной реализации его акций в ходе процедур, применяемых в деле о банкротстве должника [4]

Исходя из изложенного выше, вновь созданное акционерное общество не сможет осуществлять текущую деятельность. Следовательно, бизнес из дейст-

вующего превратиться в недействующий и утратится один из основных элементов привлекательности замещения активов.

Для устранения указанных недостатков следует внести следующие изменения в действующее законодательство:

1. Тщательно прописать положения, касающиеся процедуры замещения активов, разбив ее на отдельные этапы.

2. Классифицировать передаваемое в качестве оплаты акций создаваемого акционерного общества имущество по двум группам. В первую включить имущество распоряжение, которым возможно только после продажи акций, во вторую, имущество которым может распоряжаться вновь созданное акционерное общество в процессе осуществления текущей деятельности. В законе возможно определить лишь общие критерии, предоставив возможность более четко делить имущество по указанным группам в уставе или ином локальном акте при учреждении акционерного общества.

3. Прописать возможность продажи полученных должником акций отдельными пакетами, в том числе на открытых и биржевых торгах, более подробно увязав с законодательством о рынке ценных бумаг.

Литература:

1. *Концепция* развития гражданского законодательства Российской Федерации (одобрена Советом при Президенте РФ по кодификации и совершенствованию гражданского законодательства 7 октября 2009 г.) // Вестник ВАС РФ. 2009 № 11.

2. *Карелина С.А.* Замещение активов как мера по восстановлению платежеспособности должника по законодательству РФ // *Предпринимательское право*. 2014. № 2. С. 23–29.

3. *О несостоятельности* (банкротстве): Федер. Закон Рос. Федерации от 26.10.2002 г. № 127-ФЗ (ред. от 29.06.2015) // *Рос. газ*. 2002. 2 ноября.

4. Там же.