В. В. Валах
кандидат юридических наук, доцент, доцент кафедры гражданско-правовых дисциплин Одесского национального университета имени И. И. Мечникова, адвокат

ОБЗОР ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА ФРГ ПО ВОПРОСУ О ФОРМАХ РЕОРГАНИЗАЦИИ ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ

Поскольку право Украины и ФРГ относятся к континентальному праву, постольку по своей сущности и направленности правового регулирования институт реорганизации в ФРГ достаточно близок к украинскому. К тому же право ФРГ в вопросах правового регулирования данного института имеет достаточно долгую историю, накоплен большой опыт правоприменительной практики. А главное — право ФРГ отражает общую тенденцию и устанавливает основные векторы развития и института реорганизации в ЕС в целом, т. к. в законодательство ФРГ вводятся положения директив ЕС. Еще один аргумент в пользу выбора объекта исследования — торговое право ФРГ является материнским правом для некоторых стран, например, Австрии и Швейцарии.

Первоначально аналоги реорганизации были включены в Федеральный закон ФРГ «Об акционерных обществах» (Aktiengesetz, AktG) от 06.09.1965 г. [1] (далее — Акционерный закон). В частности, §§ 319-327 Акционерного закона содержат нормы об институте Eingliederung, который дословно можно перевести как интеграция, присоединение или включение. Таким образом, исторически первой формой реорганизации в ФРГ было включение АО в другое АО (Eingliederung der Gesellschaft in eine andere Aktiengesellschaft) по решению общего собрания первого.

Наиболее полно реорганизационные процедуры были урегулированы позже — в Федеральном законе «О реорганизации» (Umwandlungsgesetz[1], UmwG) от 28.10.1994 г. [2] (далее — Закон

' Здесь следует обратить внимание на следующее: дословно Umwandlungsgesetz переводится как «Закон о преобразовании», на что указывают и некото-рые немецко-русские юридические словари. Однако в русскоязычной специальной литературе наиболее часто встречается перевод «Закон о реорганизации». Поскольку ниже будут раскрыты основные положения и структура данного Закона, мы считаем, что целесообразно говорить о Umwandlung как о реорганизации

© Валах В. В., 2016

о реорганизации). В Законе о реорганизации собраны положения о реорганизации большого числа форм субъектов права, которые ранее содержались в разных законах, и поэтому он представляет собой «кодекс по вопросам реорганизации» [3, с. 63].

Отметим, что Umwandlungsgesetz существовал в Германии и раньше (в ред. от 6.11.1969 г.). Однако Закон 1969 г. регулировал лишь вопросы преобразования, т. е. изменения организационно-правовой формы. Вообще термин «Umwandlung» до реформы 1994 г. означал лишь изменение организационно- правовой формы («ForraWechsel»). В новом же Законе о реорганизации под термином «Umwandlung» понимается слияние, разделение, передача имущества, изменение организационно- правовой формы (§ 1).

Как отмечают специалисты, в германском праве не существует правового института обоснования реорганизации. Правильнее будет говорить о содержании и правовых условиях реорганизации. Однако саму реорганизацию в целом можно рассматривать как правовой институт [4].

Юридическое обоснование и тем самым условия реорганизации в общем юридическом смысле и в каждом конкретном случае проявляются в принципе автономии предприятия (добровольность), юридической и экономической самостоятельности организаций. Конкретнее оно зафиксировано в нормах, регулирующих деятельность различных типов хозяйственных организаций (законы об акционерных обществах, обществах с ограниченной ответственностью, кооперативах и т. д.). В них прописаны «внутренние процедуры» (принятие решений и т. д.). «Внешние процедуры» регулируются Законом о реорганизации. Он определяет, какие организации (субъекты права) могут быть участниками определённых процедур реорганизации: при слиянии (§ 3), разделении (§ 124), передаче имущества (§ 175), изменении организационно-правовой формы (§ 191).

рые немецко-русские юридические словари. Однако в русскоязычной специальной литературе наиболее часто встречается перевод «Закон о реорганизации». Поскольку ниже будут раскрыты основные положения и структура данного Закона, мы считаем, что целесообразно говорить о Umwandlung как о реорганизации.

Закон о реорганизации состоит из восьми книг:

- Книга 1 — Возможные способы реорганизации (Moeglich- keiten von Umwandlungen);
- Книга 2 — Слияние и присоединение (Verschmelzung);
- Книга 3 — Разделение (Spaltung);
- Книга 4 — Передача имущества (Vermoegensuebertragung);
- Книга 5 — Изменение организационно-правовой формы (Formwechsel);
- Книга 6 — Судебное производство (Spruchverfahren);
- Книга 7 — Уголовно-правовые нормы и предписания о штрафах (Strafvorschrifiten und Zwangsgelder);
- Книга 8 — Переходные и заключительные положения (Uebergangs und Schlussforschriften).

Согласно абз. 1 § 1 Закона о реорганизации способами реорганизации являются:

а) слияние (Verschmelzung);

б) разделение (расщепление, отделение, выделение) (Spaltung, Aufspaltung, Abspaltung, Ausgliederung);

в) передача имущества (Vermögensiibertragung);

г) изменение формы (Formwechsel).

Данный перечень является исчерпывающим.

Параграф 2 Закона о реорганизации определяет виды *слияния* (Arten der Verschmelzung):

- поглощение (der Aufnahme), суть которого состоит в том, что субъекты права могут быть слиты с прекращением, но без ликвидации путем поглощения, заключающегося в передаче имущества одним или несколькими субъектами (передающий(-е) субъект(-ы) в целом (как единого целого) (als Ganzes) другому существующему субъекту (принимающий субъект) с обменом прав владельцев долей (товарищей, партнеров, акционеров или участников) на акции или права членства в принимающем субъекте;
- учреждение нового субъекта права (der Neugründung), суть которого состоит в том, что субъекты права могут быть слиты с прекращением, но без ликвидации путем учреждения нового субъекта права, заключающегося в передаче имущества двух и более субъектов права (передающие субъекты) соответственно как единого целого (als Uanzesj одному новому, вновь создаваемому субъекту права с обменом прав владельцев долей (товарищей, партнеров, акционеров или участников) на акции или права членства во вновь создаваемом субъекте права.

В слиянии могут участвовать реорганизуемые, продолжающие существовать и новые субъекты права: товарищества (торговые общества,

командитные товарищества) и партнёрства, хозяйственные общества, зарегистрированные кооперативы, зарегистрированные объединения, кооперативные союзы, страховые общества на основе взаимности, коммерческие объединения (в качестве реорганизуемых субъектов права), физические лица (если физическое лицо как единственный участник хозяйственного общества получает имущество ликвидируемого субъекта права); ликвидируемые в дальнейшем субъекты права (если было принято решение о продолжении деятельности этих субъектов права (абз. 1, 2 § 3). Если законом не предусмотрено иное, допускается слияние субъектов права как одной и той же, так и разных организационно-правовых форм (абз. 3 § 3). Второй вариант обычно называют смешанным слиянием.

Поскольку перечень, приведённый в законе, является закрытым, другие субъекты участвовать в слиянии не могут.

Особого внимания заслуживает § 123 Закона о реорганизации, который определяет виды *разделения* (Arten der Spaltung):

— расщепление или разделение (Aufspaltung), суть которого состоит в том, что субъект права (передающий субъект права) может разделить свое имущество с прекращением, но без ликвидации: путем его поглощения (одновременной передачи части собственности) как целого (als Gesamtheit) другими существующими субъектами права (принимающие субъекты права) или через учреждение новых субъектов права путем одновременной передачи им части собственности как целого другим в обмен на предоставление долей или участий в этих субъектах права держателям долей в передающем субъекте;

— отделение (Abspaltung), суть которого состоит в том, что субъект права (передающий субъект права) может отделить от своего имущества одну или несколько частей для поглощения путем передачи этих частей или этой части как целого одно-

му или нескольким другим существующим субъектам права (принимающим субъектам права) или через (для) учреждение (-я) путем передачи этих частей или этой части как целого (als Gesamtheit) одному или нескольким другим учреждаемым им субъектам права в обмен на предоставление долей или прав участия в этих субъектах права держателям долей в передающем субъекте;

— выделение (Ausgliederung), суть которого состоит в том, что субъект права (передающий субъект права) может выделить из своего имущества одну или несколько частей путем передачи этих частей как целого одному или нескольким другим существующим субъектам права (принимающим субъектам права) или через передачу этих частей как целого одному или нескольким другим, вновь таким субъектом права учреждаемым субъектам права в обмен на предоставление долей или участий в этих субъектах права держателям долей в передающем субъекте.

В разделении могут, в принципе, участвовать те же самые субъекты права, что и в слиянии (отсылка к абз. 1 § 3). В законе подробно рассмотрено участие в разделении в особой форме выделения отдельных частей имущества. Участниками этой формы реорганизации могут быть также индивидуальные предприниматели, фонды и муниципальные образования (§ 124).

Параграф 174 Закона о реорганизации определяет два вида *передачи имущества* (Arten der Vermögensübertragung):

— полная передача: субъект права (передающий субъект права) может при прекращении без ликвидации передать свой капитал полностью (как единое целое (als Ganzes) другому существующему субъекту права (принимающий субъект права) в обмен на ответную услугу владельцам долей передающего субъекта права, которая не состоит в долях или членстве;

— частичная передача: субъект права (передающий субъект права) может:

1) при прекращении без ликвидации расщепить (разделить) свое имущество путем одновременной передачи его частей (каждой из них как целого) другим существующим субъектам права;

2) отделить от своего имущества часть или несколько частей путем передачи такой части или частей (каждой из них как целого) одному или нескольким существующим субъектам права;

3) выделить из своего имущества часть или несколько частей путем их передачи (каждой из них как целого) одному или нескольким существующим субъектам права в обмен на ответную услугу: в случаях, указанных в п. п. 1 и 2, — владельцам долей передающего субъекта права; в случае, указанном в п. 3, — передающему субъекту права.

Анализ §§ 176-189 Закона о реорганизации позволяет сделать вывод о том, что передача имущества как способ хотя и существенно отличается от слияния и разделения тем, что в качестве компенсации не используется наделение долями, однако представляет собой своего рода запасной способ, поскольку практически все его регулирование отсылочно соответственно к положениям Закона о слиянии и разделении.

Параграф 190 Закона о реорганизации определяет суть такого вида Umwandlung, как *изменение формы* (Formwechsel): субъект права может через изменение формы получить другую правовую форму.

В связи с принятием нового Закона о реорганизации из Акционерного закона 28.10.1994 г. Законом об упорядочении законодательства о реорганизации были исключены дублирующие положения. Вместе с тем Акционерный закон продолжает применяться для регулирования процесса слияния и присоединения акционерных обществ в части, не урегулированной Законом о реорганизации. Например, нормы Акционерного закона об учреждении на основе приобретения имущества применяются к присоединению, когда принимающее общество зарегистрировано менее чем за 2 года до заключения договора о реорганизации.

Аспекты слияния и присоединения, связанные с антимонопольным законодательством, регулируются Федеральным Законом «Об ограничении конкуренции» (Gesetz gegen Wettbewerbsbeschränkungen, GWB) от 26.06.2013 г. [5]. В частности, § 1 данного Закона устанавливает, что запрещается заключение соглашений между предприятиями, принятие реше-

ний объединений предприятий и совершение согласованных между ними действий, направленных или вызывающих препятствия для конкуренции, её ограничение или искажение. Детальнее положение о запрете слияния раскрывается в положениях § 41 Закона об ограничении конкуренции.

Литература

1. **Aktiengesetz, AktG [Elektronische Ressource] : Bundesgesetz Bundesrepublik Deutschland vom 6. September 1965 (BGBl. I S. 1089), das zuletzt durch Artikel 1 des Gesetzes vom 22. Dezember 2015 (BGBl. I S. 2565) geflndert worden ist. — Elektronische Daten. (1 Dat.). — Zugriffsmodus: http://www.gesetze-im-internet.de — Name vom Bildschirm.**
2. **Umwandlungsgesetz, UmwG [Elektronische Ressource] : Bundesgesetz Bundesrepublik Deutschland vom 28. Oktober 1994 (BGBl. I S. 3210; 1995 I S. 428), das zuletzt durch Artikel 22 des Gesetzes vom 24. April 2015 (BGBl. I S. 642) geflndert worden ist. — Elektronische Daten. (1 Dat.). — Zugriffsmodus: http://www.gesetze-im-internet. de — Name vom Bildschirm.**
3. **Реорганизация и ликвидация юридических лиц по законодательству России и стран западной Европы / авт. кол. : М. И. Брагинский, Т. М. Медведева, А. В. Тимофеев и др. ; Institut international de Paris La Defense, Государственный университет — Высшая школа экономики, Российский фонд правовых реформ. — М.: Юрист, 2000. — 206 с.**
4. **Вопросы законодательного регулирования реорганизации хозяйственных организаций Российской Федерации в свете законодательства Германии [Электронный ресурс] / Проект GTZ по консультированию Государственной Думы РФ ; Комитет по собственности ; Консультанты В. Кнюпфер, Г. Хенниг; 15 марта 2007 года. — Электрон, дан. (1 файл). — Режим доступа: http://www. komitet2-5.km.duma.gov.ru — Название с экрана.**
5. **Gesetz gegen Wettbewerbsbeschränkungen (GWB) [Elektronische Ressource] : Bundesgesetz Bundesrepublik Deutschland vom 26. Juni 2013 (BGBl. I S. 1750, 3245), das durch Artikel 1 des Gesetzes vom 17. Februar 2016 (BGBl. I S. 203) geändert worden ist. — Elektronische Daten. (1 Dat.). — Zugriffsmodus: http://www.gesetze-im-in- ternet.de — Name vom Bildschirm.**