

ПОНЯТИЕ РЕСТРУКТУРИЗАЦИИ ПРЕДПРИЯТИЯ В ПРОЦЕДУРЕ БАНКРОТСТВА

Светлана Ивановна Лазько

ассистент Кафедры теории и истории государства и права
Экономико-правового факультета Донецкого национального университета,
аспирантка Института экономико-правовых исследований
Национальной академии наук Украины
Тел. +38(050) 212 66 70
Ел. почта: lkvnatali@yandex.com

The article investigates the legal aspects of the restructuring of business entities in bankruptcy. Particular attention is given to the concept and forms of restructuring in the process of restoring the debtor's solvency or declared bankrupt. Different approaches to the definition of restructuring are analyzed.

Процедура банкротства является достаточно сложным мероприятием по количеству составляющих элементов. При этом самым эффективным из них с точки зрения восстановления платежеспособности должника является реструктуризация.

На практике порядок реструктуризации в процедуре банкротства влияет на эффективность и время осуществления мер по восстановлению платежеспособности должника. Однако иногда неточности и несоответствия в указанном порядке негативно отражаются на всей процедуре восстановления платежеспособности должника и влекут за собой признание его банкротом.

Указанная сфера правоотношений регулируется законом Украины «О восстановлении платежеспособности должника или признании его банкротом» (далее – Закон), однако в нем отсутствует четкая регламентация признаков, формы и порядка проведения реструктуризации.

В науке процедуре восстановления платежеспособности должника уделяли внимание такие авторы как: В. А. Малыга, Р. Г. Афанасьев, В. В. Радзивилук, Б. М. Поляков, Е. В. Сгара, А. А. Степанова, Я. Г. Рябцева, М. И. Титов, В. В. Джунь и другие, однако понятию реструктуризации предприятия в процедуре банкротства уделено недостаточно внимания.

Все вышеперечисленное и указывает на актуальность данной темы.

Целью исследования является обоснование предложений относительно понятия реструктуризации предприятия в процедуре банкротства.

С развитием института несостоятельности особое значение придается разработке правовых механизмов разрешения проблем неплатежеспособности, направленных не на ликвидацию участников хозяйственных отношений, а на предоставление предприятию возможности преодолеть финансовые трудности и улучшить положение дел путем судебного урегулирования порядка погашения задолженности и проведения необходимых организационных мероприятий. Таким образом, доминирующей тенденцией развития института несостоятельности в последнее время является формирование правовых механизмов, направленных на предотвращение банкротства и ликвидацию должника как субъекта хозяйственных отношений.

В законодательстве западных стран такие механизмы объединяются понятием «реорганизация» (реорганизационные процедуры, процедуры реабилитации)¹. Но самым распространенным в мировой практике механизмом финансового оздоровления предприятий в процедуре банкротства является реструктуризация.

Реструктуризация предприятия в процедуре банкротства рассматривается как комплексное многофакторное явление². Особый интерес представляет выяснение содержания реструктуризации в процедуре банкротства, так как в научной литературе и в законодательстве данный термин трактуется неоднозначно.

Иногда под реструктуризацией понимают простое разделение крупного предприятия на составляющие структурные подразделения, то есть дробление структуры предприятия и создание на его основе нескольких автономных субъектов хозяйствования. В более широком понимании реструктуризация – это комплекс реорганизационных мероприятий, которые направлены на создание предпосылок выхода из кризисного состояния и обеспечения дальнейшего его развития. Однако отмечается, что подобная трактовка термина «реструктуризация» носит достаточно односторонний характер. Поскольку зарубежный опыт свидетельствует о том, что для повышения своей рыночной стоимости компания иногда проводит «предупредительную» реструктуризацию с целью укрепления своего финансового положения в будущем³.

Необходимо отметить, что термин «реструктуризация» широко используется как в юридической, так и в экономической литературе, и не ограничивается терминологической базой института несостоятельности. В экономической и юридической литературе неоднократно отмечалось, что позиция законодателя, согласно которой процессами реструктуризации занимаются неплатежеспособные предприятия, стоящие на грани банкротства, ошибочна. Кроме того, подчеркивается, что процедуру реструктуризации целесообразно рассматривать как процесс подготовки и реализации программ комплексных изменений на предприятии с целью повышения его рыночной стоимости⁴. Реструктуризация может иметь место как в отношении предприятия, которое не характеризуется признаками неплатежеспособности, так и в отношении предприятия, которое является должником в производстве по делу о банкротстве. В первом случае речь идет о процессе подготовки и реализации программ комплексных изменений на предприятии с целью повышения его рыночной стоимости. Во втором – о комплексных изменениях с целью восстановления платежеспособности предприятия-должника и предотвращении признания его банкротом. Предметом исследования является именно правовое обеспечение реструктуризации предприятия, в отношении которого возбуждено производство по делу о банкротстве.

Иногда и в зарубежной практике под реструктуризацией понимают простое разделение большого предприятия на составные части, дробление структуры, создание автономных предприятий из единого целого. Например, согласно Закону Кыргызстана о банкротстве при проведении процедуры реструктуризации речь идет о создании нового юридического лица, переводе на него (полностью или частично) активов прежнего предприятия, потерпевшего финансовую неудачу, и последующей продаже⁵. Интересно, что в прежней редакции закона Кыргызстана о банкротстве эта процедура носила название «отпочкование», что полностью отражало её со-

¹ БОГДАНОВ, О. Исследование вариантов восстановления платежеспособности должника при разработке проекта санации предприятия в процедуре банкротства. *Экономика и право*, 2002, № 1, с. 116–122.

² МАЛИГА, В. *Правове забезпечення санації та мінімізації негативних наслідків банкрутства*: Автореф. дис. канд. юрид. наук: 12.00.04, Донецьк, 1999, 19 с.

³ КЛЕБАНОВА, Т.; БОНДАР, О.; МОЗЕНКОВ О. *Банкрутство і санація підприємств: теорія та практика кризового управління*. Харків: ВД «Інжек», 2003, с. 34.

⁴ КЛЕБАНОВА, Т.; БОНДАР, О.; МОЗЕНКОВ О. *Банкрутство <...>*, с. 45.

⁵ ТОНИ, Ш. Новый Закон Кыргызстана о банкротстве. *Право на этапе перехода*, 2008, № 2, с. 18–21.

держание. Изменение организационной структуры, реорганизация предприятия, то есть его разделение, выделение экономически обособленных подразделений являются только одной из многочисленных возможных форм реструктуризации предприятия в процедуре банкротства, а не её необходимыми составляющими или целью. Организационные изменения, которые осуществляются при реструктуризации в процедуре банкротства, зависят от избранной цели и задач реструктуризации.

В литературе высказывается мнение, что реструктуризация предприятия – это осуществление организационно-хозяйственных, финансово-экономических, правовых, технических мер, направленных на повышение конкурентоспособности предприятия и увеличение его стоимости, что приводит к его финансовому оздоровлению, увеличению выпуска продукции, повышения эффективности производства. В период реструктуризации может осуществляться реорганизация предприятия, смена формы руководства, собственности, организационно-правовой формы, погашение долговых обязательств⁶.

По мнению О. С. Богданова, реструктуризация – это целостный комплекс мер рыночной организации финансово-хозяйственной деятельности юридического лица, направленных на увеличение эффективности использования его внутренних и привлеченных ресурсов. Реструктуризация предприятия проводится в целях достижения наиболее адекватного сложившимся экономическим реалиям соотношения и взаимодействия основных факторов производства. Кроме того, реструктуризация включает в себя эффективное использование финансовых средств, производственной номенклатуры, обязательств, а также освобождение от излишних затрат⁷.

Реструктуризация предприятия включает рыночную ориентацию предприятия, повышение его гибкости, активное развитие. Поэтому в научной литературе реструктуризацией часто называют комплексное оздоровление предприятия с целью его выхода из кризиса и обеспечения дальнейшего развития⁸. Это вполне справедливо, так как о комплексности изменений на предприятии во время реструктуризации свидетельствуют изменение принципов работы, концептуальный подход к деятельности предприятия.

Реструктуризация предприятия направлена на оптимизацию всех его функций, обеспечение достижения наибольшего экономического эффекта от его деятельности. Также реструктуризацией является комплекс разносторонних взаимосвязанных преобразований на предприятии с целью повышения долгосрочной эффективности его производства, прибыльности, достижения оптимальности функционирования. Эта процедура направлена, прежде всего, на оздоровление предприятия, и может быть связана с изменениями организационно-правовой структуры предприятия, изменениями в структуре управления предприятием, в кадровой структуре, преобразованиями в процессе производства, репрофилированием предприятия и так далее.

Процесс реструктуризации заключается в совершенствовании производственной и коммерческой деятельности предприятия с целью повышения его рентабельности и конкурентоспособности с одной стороны. С другой стороны, этого может оказаться недостаточно для восстановления платежеспособности и нормального функционирования предприятия. В таком случае возникает необходимость в реструктуризации, которая будет заключаться в достижении соглашения между предприятием-должником и кредиторами о финансовом оздоровлении предприятия.

⁶ ГИНКУЛ, А. Банкротство методом реструктуризації, або Ваш консультант Вам і лікар [Электронный ресурс]. Режим доступа: <<http://www.navigator.net.ua/ukr/article4.phtml>>.

⁷ БОГДАНОВ, О. Исследование вариантов восстановления платежеспособности должника при разработке проекта санации предприятия в процедуре банкротства. *Экономика и право*, 2002, № 1, с. 118.

⁸ ГЛУХОВ, В. *Основы менеджмента*. Санкт-Петербург: Специальная литература, 1995, 325 с.

Анализируя определения реструктуризации в процедуре банкротства, предложенные разными авторами, можно прийти к выводу, что все они указывают на то, что целью подобных действий является восстановление платежеспособности предприятия-должника, повышение его конкурентоспособности и выход из кризиса. Однако, при этом отсутствует единство мнений относительно форм проведения реструктуризации в процедуре банкротства. С учетом изложенного особый интерес представляет законодательное определение понятия реструктуризация. В Законе под реструктуризацией предприятия понимается осуществление организационно-хозяйственных, финансово-экономических, правовых, технических мероприятий, направленных на реорганизацию предприятия, в том числе путем его разделения с переходом долговых обязательств к юридическому лицу, которое не подлежит санации, на изменение формы собственности, управления, организационно-правовой формы, что будет способствовать финансовому оздоровлению предприятия, повышению эффективности производства, увеличению объемов выпуска конкурентоспособной продукции и полному или частичному удовлетворению требований кредиторов.

Таким образом, законодательство определяет реструктуризацию как совокупность мероприятий: организационно-хозяйственных, финансово-экономических, правовых и технических. Так, примером организационно-хозяйственных мер может служить проведение заседания комитета кредиторов для принятия решения о реорганизации должника, изменении производственной структуры предприятия и т. д. В качестве финансово-экономических мер можно рассматривать проведение инвентаризации активов субъекта хозяйствования, оценка кредиторской и дебиторской задолженности предприятия, погашение требований кредиторов. К техническим мерам относятся переоснащение производственных мощностей субъекта хозяйствования, внедрение инновационных технологий и т. п. Что касается правовых мероприятий, то следует отметить, что проведение процедуры реструктуризации в целом опосредуется правовыми нормами, изложенными в нормативно-правовых актах, в том числе и локальных, а также в индивидуально-правовых актах (например, определения хозяйственного суда) и договорах. Таким образом, проведение организационно-хозяйственных, финансово-экономических и технических мероприятий является невозможным без нормативного закрепления, то есть придания им соответствующей правовой формы. С учетом выше изложенного реструктуризацию предлагается определять как совокупность организационно-хозяйственных, финансово-экономических и технических мероприятий, имеющих соответствующую правовую форму и направленных на восстановление платежеспособности должника.

Рассматривая легальное определение, следует отметить, что оно содержит формы реструктуризации предприятия, а именно: разделение с переходом долговых обязательств к юридическому лицу, которое не подлежит санации; изменение формы собственности, управления, организационно-правовой формы.

Как отечественный, так и зарубежный опыт проведения реструктуризации предприятий свидетельствует о том, что одной из наиболее эффективных ее форм является изменение состава и размеров производственных подразделений предприятия, форм их взаимодействия между собой, соотношения подразделений по мощности (пропускной способности оборудования), численности работников, а также размещение подразделений на территории предприятия. Все эти процессы объединяет термин «изменение производственной структуры предприятия». Однако, ни один из них не влечет за собой ни разделения предприятия с переходом долговых обязательств к юридическому лицу, которое не подлежит санации, ни изменения формы собственности, управления либо организационно-правовой формы, а значит, не является реструктуризацией в понимании закона о банкротстве.

Следует отметить, что закон о банкротстве использует термин «изменение производственной структуры должника», но не в определении реструктуризации, а в дефиниции процедуры санации. Учитывая этимологию термина и экономическую сущность реструктуризации, представляется необходимым расширить законодательно закрепленный перечень ее форм за счет изменения производственной структуры должника.

Еще одной формой реструктуризации предприятия, предусмотренной законом, является разделение с переходом долговых обязательств к юридическому лицу, которое не подлежит санации. Указав на такую форму реструктуризации, закон о банкротстве не определил порядка проведения данной процедуры, правовых последствий прекращения должника в процедуре банкротства, а также не предусмотрел эффективных механизмов защиты интересов кредиторов в случае проведения такой реорганизации.

Вызывает сомнение сама возможность и целесообразность осуществления разделения должника с переходом долговых обязательств к третьим лицам, которые не подлежат санации. В соответствии со ст. 104 ГК, правовым последствием разделения юридического лица является его прекращение и создание новых субъектов хозяйствования⁹. В связи с этим возникает вопрос об основаниях для продолжения процедуры банкротства, поскольку должника уже не существует. Кроме того, при прекращении такого должника подлежат применению нормы ГК, а не специального закона, поскольку на момент проведения реорганизации отсутствуют основания для признания его банкротом. Таким образом, расчеты с кредиторами в случае проведения такой реструктуризации должны осуществляться в общем порядке без учета требований закона о банкротстве¹⁰.

Также вызывает сомнение экономическая целесообразность передачи долговых обязательств одному из вновь образуемых субъектов, поскольку в соответствии с ч. 5 ст. 107 ГК, юридическое лицо-правопреемник, образовавшееся в результате разделения, несет субсидиарную ответственность по обязательствам прекратившегося юридического лица, которые согласно распределительному балансу перешли к другому юридическому лицу-правопреемнику. Кроме того, ч. 6 ст. 107 ГК предусматривает, что если правопреемниками юридического лица являются несколько юридических лиц и точно определить правопреемника по конкретным обязательствам юридического лица, которое прекратилось, невозможно, юридические лица-правопреемники несут солидарную ответственность перед кредиторами юридического лица, которое прекратилось. Таким образом, независимо от распределения долговых обязательств между новообразованными в результате разделения юридическими лицами, отвечать по обязательствам прекратившегося субъекта хозяйствования они будут совместно (субсидиарно или солидарно). Следует отметить, что при таком условии материальные и временные затраты на проведение данной формы реструктуризации представляются нецелесообразными.

Также следует отметить, что не регламентируя процедуру и особенности реструктуризации в форме разделения, закон о банкротстве не обуславливает возможность ее проведения согласием кредиторов, тогда как наличие такого согласия представляется необходимым. Для закрепления всех правовых аспектов данной формы реструктуризации логично было бы использовать процедуру мирового соглашения, однако ст. 77 Закона о банкротстве в определении мирового соглашения не предусматривает возможность его заключения на таких условиях. Кроме того, в соответствии с ч. 9 ст. 77 Закона, если мировое соглашение содержит условия о выполнении обязательств должника третьим лицом (а именно таковым и является созданный в результате

⁹ Цивільний кодекс України від 16.01.2003 р. *Відомості Верховної Ради України*, 2003, № 40–44, ст. 356.

¹⁰ Про відновлення платоспроможності боржника або визнання його банкрутом: Закон України. *Відомості Верховної Ради України*, 1992, № 31, ст. 440.

разделения субъект хозяйствования), то такое мировое соглашение должно быть подписано руководителем третьего лица (если им является юридическое лицо) или субъектом предпринимательской деятельности – физическим лицом. Однако, поскольку на момент подписания мирового соглашения с условием о реструктуризации в форме разделения должника указанное третье лицо еще не создано, то соответственно исключается возможность такого подписания. Таким образом, в случае использования данной формы реструктуризации удовлетворение интересов кредиторов ничем не обеспечено.

Следует отметить, что на практике вместо разделения чаще всего используется такая форма реорганизации как выделение, что обеспечивает дальнейшее существование должника как юридического лица при создании нового субъекта хозяйствования, к которому переходят долговые обязательства¹¹. В этом случае расчеты с кредиторами осуществляются путем передачи им корпоративных прав на новообразованного субъекта хозяйствования. Такая процедура является оправданной как с экономической, так и с правовой точек зрения, поскольку с одной стороны, обеспечивает удовлетворение интересов кредиторов, а с другой – позволяет сохранить должника как юридическое лицо, а следовательно, продолжить процедуру восстановления его платежеспособности. С учетом вышеизложенного представляется целесообразным уточнение форм реструктуризации предприятия, указанных в легальном определении, путем замены разделения предприятия-должника на выделение из его структуры нового субъекта хозяйствования, который не подлежит санации, с переходом долговых обязательств данному лицу.

Таким образом, в научной литературе (как в юридической, так и в экономической) единого общепризнанного понятия «реструктуризация предприятия» нет. Однако все исследователи характеризуют процедуру реструктуризации как комплексное, многогранное, всестороннее явление, затрагивающее абсолютно все сферы деятельности предприятия. На основе проведенного анализа теоретических концепций, законодательной базы и практики ее применения относительно форм реструктуризации предприятия предложено следующее ее определение. Под реструктуризацией предприятия понимается осуществление организационно-хозяйственных, финансово-экономических и технических мероприятий, имеющих соответствующую правовую форму, и направленных на восстановление платежеспособности должника. Данная тема является перспективной с точки зрения дальнейших исследований, в частности, детальной разработки требуют вопросы реструктуризации долга и активов, а также соотношения реструктуризации и санации в процедуре банкротства.

БИБЛИОГРАФИЯ

1. БОГДАНОВ, О. Исследование вариантов восстановления платежеспособности должника при разработке проекта санации предприятия в процедуре банкротства. *Экономика и право*, 2002, № 1, с. 116–120.
2. МАЛИГА, В. *Правове забезпечення санції та мінімізації негативних наслідків банкрутства*: Автореф. дис. канд. юрид. наук: 12.00.04, Донецьк, 1999. 19 с.
3. КЛЕБАНОВА, Т.; БОНДАР, О.; МОЗЕНКОВ О. *Банкрутство і санція підприємств: теорія та практика кризового управління*. Харків: ВД «Інжек», 2003. 272 с.
4. ТОНИ, Ш. Новый Закон Кыргызстана о банкротстве. *Право на этапе перехода*, 2008, № 2, с. 18–21.
5. ГІНКУЛ, А. Банкрутство методом реструктуризації, або Ваш консультант Вам і лікар [Електронний ресурс]. Режим доступу: <<http://www.navigator.net.ua/ukr/article4.phtml>>.
6. ГЛУХОВ, В. *Основы менеджмента*. Санкт-Петербург: Специальная литература, 1995, 325 с.
7. Цивільний кодекс України від 16.01.2003 р. *Відомості Верховної Ради України*, 2003, № 40–44, ст. 356.

¹¹ Ухвала Господарського суду Полтавської області від 19.02.2012 р. у справі № 23/27 [Електронний ресурс]. Режим доступу: <<http://reestr.court.gov.ua/Review/23554753>>.

8. Про відновлення платоспроможності боржника або визнання його банкрутом: Закон України. *Відомості Верховної Ради України*, 1992, № 31, ст. 440.

9. SDNY Bankruptcy Court Allows as a Claim Unamortized Original Issue Discount Generated in a Fair Market Value Exchange / MICHAEL J. SAGE, JAMES O. MOORE, NEGISA BALLUKU. *DechertOnPoint*. New York, 2013. 273 p.

10. Ухвала Господарського суду Полтавської області від 19.02.2012 р. у справі № 23/27 [Електронний ресурс]. Режим доступу: <<http://reyestr.court.gov.ua/Review/23554753>>.

THE NOTION OF ENTERPRISE RESTRUCTURING IN BANKRUPTCY PROCEDURES

Svetlana Lazko

S u m m a r y

The article deals with the features of enterprise restructuring in bankruptcy. Ukrainian and foreign scientific literature, periodicals and materials existing legislation are analyzed. We have investigated the concept, analyzed the common signs of enterprise restructuring, as well as specific properties that reflect the essence of restructuring in bankruptcy. Special attention is paid to this form of restructuring as a division of the debtor to transfer debt to third parties not subject to rehabilitation. On the basis of these features suggested a definition of enterprise restructuring in bankruptcy.

Įteikta 2014 m. kovo 20 d.

Priimta publikuoti 2014 m. birželio 11 d.