

Российская Федерация
Заседание на тему «Определение понятия «транзакция» при рассмотрении
сделок по слиянию»

18 июня 2013 г.

Рабочая группа № 3 по сотрудничеству и правоприменению
Комитет по конкуренции ОЭСР

1. Общие положения.

Государственному контролю за экономической концентрацией посвящена глава 7 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции).

В соответствии с данной главой предметом государственного контроля являются определенные сделки с акциями (долями), имуществом коммерческих и финансовых организаций, создание и реорганизация коммерческих организаций, которые осуществляются либо с предварительного согласия антимонопольного органа либо с его последующим уведомлением.

К таким сделкам относятся (статья 28 Закона о защите конкуренции):

1) приобретение лицом (группой лиц) более 25, 50, 75 % голосующих акций российского акционерного общества;

2) приобретение лицом (группой лиц) более 1/3, 50 %, 2/3 долей российского общества с ограниченной ответственностью;

3) приобретение более 20 % основных производственных средств и нематериальных активов хозяйствующего субъекта;

4) приобретение иных прав контроля в отношении российского хозяйствующего субъекта (например, установление косвенного контроля, получение функций управляющей компании);

5) приобретение более 50 % акций (долей) иностранного юридического лица, осуществляющего поставки товаров на российский рынок.

При этом, перечисленные сделки потребуют предварительного согласия антимонопольного органа только если планируемая сделка соответствует одному из установленных критериев «крупности» сделок, а именно:

а) суммарная стоимость активов группы приобретателя и группы приобретаемого общества превышает семь миллиардов рублей (при этом стоимость группы приобретаемого общества должна превышать двести пятьдесят миллионов рублей);

б) суммарная выручка указанных лиц от реализации товаров превышает десять миллиардов рублей (стоимость приобретаемой группы также должна превышать двести пятьдесят миллионов рублей);

в) одно из указанных выше лиц включено в реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35 % (далее - реестр).

Если стоимость активов участников сделок не превышает указанных величин, сделки могут совершаться без предварительного согласования, но с последующим уведомлением антимонопольного органа (подлежат уведомительному контролю).

Кроме этого, в ряде случаев при соблюдении условий «крупности» совершаемых действий (например, семь миллиардов рублей для стоимости активов) государственному контролю подлежит реорганизация коммерческих организаций (слияние, присоединение, а также создание; статья 27 Закона о защите конкуренции).

2. Приобретение акций.

Приобретение лицом (группой лиц) более 25, 50, 75 % голосующих акций российского акционерного общества (более 1/3, 50 %, 2/3 долей – для общества с ограниченной ответственностью) осуществляется с предварительного согласия антимонопольного органа либо с его последующим уведомлением (при наличии предусмотренных условий).

Под приобретением акций (долей) хозяйственных обществ понимается приобретение права собственности, а также получение права распоряжаться акциями (долями) российских хозяйственных обществ по иным основаниям (на основании договоров доверительного управления имуществом, поручения и др.).

Так, например, предварительного согласия потребует заключение договора залога акций общества, если в результате его заключения залогодержатель получает право распоряжаться голосующими акциями данного общества (путем осуществления права голоса на общем собрании акционеров).

Важно отметить, что если лицо не приобретает право самостоятельно распоряжаться акциями (распоряжаться иначе чем строго в соответствии с указаниями владельцев акций), такое лицо не является приобретателем акций в понимании антимонопольного законодательства и его сделки не требуют предварительного согласования.

3. Приобретение миноритарного пакета акций.

Как указывалось, предварительному согласованию со стороны антимонопольного органа подлежит приобретение более 25 % акций (долей) общества. Приобретение лицом 25 и менее процентов акций – предварительного согласования не требует.

При этом, необходимо иметь в виду, что Закон о защите конкуренции распространяется на случаи приобретения акций группой лиц, которая рассматривается в антимонопольном законодательстве как единый хозяйствующий субъект¹.

В этой связи, приобретение миноритарного пакета акций может потребовать предварительного согласия антимонопольного органа, если другим участникам группы принадлежат доли участия в целевой компании и такая группа получает право распоряжаться соответствующим количеством голосов приобретаемого общества (более 25, 50, 75 % акций).

¹ Справочно: группой лиц признается совокупность физических лиц и (или) юридических лиц, которые связаны определенными отношениями подчинения. Признаки отнесения лиц к одной группе определены статьей 9 Закона о защите конкуренции. Так, например, группой лиц признается хозяйственное общество и физическое или юридическое лицо, если такое лицо соответственно имеет право распоряжаться более чем 50 % акций (долей) такого хозяйственного общества либо осуществляет функции исполнительного органа этого хозяйственного общества.

4. Приобретение активов.

Получение в собственность, пользование или во владение хозяйствующим субъектом (группой лиц) более 20 % основных производственных средств или нематериальных активов другого хозяйствующего субъекта, осуществляется с предварительного согласия антимонопольного органа либо с его последующим уведомлением (при наличии предусмотренных условий о стоимости активов и др.).

Приобретение основных средств, прав на результаты интеллектуальной деятельности, если объем такого передаваемого имущества превышает 20 % балансовой стоимости основных производственных средств и нематериальных активов передающего лица, требует предварительного согласия.

При этом, предварительному согласованию подлежит только приобретение активов, находящихся на территории Российской Федерации. Исключение устанавливается для приобретения основных средств в форме земельных участков, объектов незавершенного строительства и непромышленного назначения.

5. Совместные предприятия.

Закон о защите конкуренции не содержит специальных норм, регламентирующих создание совместных предприятий.

Вместе с тем, создание новой коммерческой организации или приобретение определенной доли участия в существующем предприятии требует предварительного согласия антимонопольного органа (при определенных условиях).

При создании коммерческой организации (статья 27 Закона о защите конкуренции) предварительное согласование потребуется, если стоимость активов участников создания превышает семь миллиардов рублей (либо если их суммарная выручка от реализации товаров превышает десять миллиардов рублей), уставный капитал создаваемой организации оплачивается акциями (долями), имуществом другой коммерческой организации и в отношении этого имущества создаваемая организация приобретает права, предусмотренные статьей 28 Закона о защите конкуренции (приобретение более 25, 50, 75 % акций; приобретение более 20 % основных производственных средств или нематериальных активов). В случае, если уставный капитал создаваемой организации оплачивается денежными средствами, предварительное согласование не требуется.

В отношении сделок по приобретению долей участия в существующих предприятиях, распространяются общие положения о приобретении акций (долей) коммерческих организаций.

Как указывалось (см. пункты 1, 2), предварительному согласованию со стороны антимонопольного органа подлежит приобретение более 25 %, 50 %, 75 % голосующих акций российского акционерного общества или более 1/3, 50 %, 2/3 долей в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью (при наличии предусмотренных условий о стоимости активов, нахождении в реестре участников сделок).

6. Исключения.

Законом о защите конкуренции устанавливается ряд исключений для согласования с антимонопольным органом сделок, подлежащих государственному контролю.

Так, от предварительного согласования «освобождаются» сделки, если такие сделки осуществляются:

1) лицами, составляющими одну группу лиц по основанию владения более чем 50 акций (долей) в зависимых обществах;

2) в порядке, предусмотренном Законом о защите конкуренции для совершения «внутригрупповых» сделок (статья 31);

3) на основании актов Президента Российской Федерации или актов Правительства Российской Федерации.

Первое основание устанавливает исключение для случаев совершения «внутригрупповых» сделок между материнскими и дочерними компаниями либо компаниями, подконтрольными одному лицу.

Так отчуждение, передача акций обществ в рамках одной группы лиц не потребует предварительного согласования, если такие сделки совершаются между холдинговой и дочерними компаниями, а также между лицами, более чем 50 % акций которых имеет право прямо или косвенно распоряжаться контролирующее лицо (участник группы). О совершении таких сделок в антимонопольный орган должно быть представлено уведомление.

Вторым основанием для «освобождения» сделок от предварительного согласования является их совершение в порядке, предусмотренном Законом о защите конкуренции для «внутригрупповых» сделок.

В случае, если не менее чем за один месяц до осуществления сделок в антимонопольный орган представлен перечень лиц, входящих в одну группу, и на момент совершения сделок такой перечень не изменился, то совершение данных сделок участниками группы может совершаться без предварительного согласия, но с последующим уведомлением антимонопольного органа.

Кроме этого, как указывалось, предварительное согласование не потребуется, если сделки совершаются на основании актов Президента Российской Федерации или актов Правительства Российской Федерации.

7. Изменения в режиме по контролю над сделками по слиянию.

В январе 2012 года вступили в силу изменения, внесенные в Закон о защите конкуренции «третьим антимонопольным пакетом».

Данные изменения затронули, в том числе, сферу контроля за экономической концентрацией.

В соответствии с внесенными изменениями установлено требование получения предварительного согласия антимонопольного органа при приобретении более 50 % акций (долей) иностранных юридических лиц, осуществляющих поставки товаров на российский рынок в объемах, способных оказывать влияние на состояние конкуренции, а именно иностранных организаций, осуществляющих поставки товаров на территорию Российской Федерации в сумме более чем один миллиард рублей (в течение года, предшествующего дате планируемой сделки).

Кроме этого, в настоящее время в Государственной Думе Российской Федерации на рассмотрении находится законопроект, исключаящий необходимость представления в антимонопольный орган уведомлений о совершении сделок (действий) экономической концентрации (о приобретении акций, имущества, слиянии,

присоединении коммерческих организаций).

Данный законопроект разработан в целях совершенствования антимонопольного регулирования и снижения административной нагрузки на участников предпринимательской деятельности.

Принятие законопроекта позволит существенно сократить административную нагрузку на средних предпринимателей и позволит антимонопольным органам сосредоточиться на крупных сделках (действиях), оказывающих существенное влияние на состояние конкуренции, что будет способствовать повышению эффективности антимонопольного регулирования в Российской Федерации.