



ИЮЛЬ 2017

Иностранные инвестиции в российские общества. Последние изменения.

1 июля 2017 г. вступил в силу Федеральный закон от 01.07.2017 № 155-ФЗ «О внесении изменений в статью 5 Федерального закона «О приватизации государственного и муниципального имущества» и Федеральный закон «О порядке осуществления иностранных инвестиций в хозяйственные общества, имеющие стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства» (далее – «Закон № 155-ФЗ» и «Закон № 57-ФЗ» соответственно).

19 июля 2017 г. был опубликован и 30 июля 2017 г. должен вступить в силу Федеральный Закон от 18.07.2017 № 165-ФЗ «О внесении изменений в статью 6 Федерального закона «Об иностранных инвестициях в Российской Федерации» и Федеральный закон «О порядке осуществления иностранных инвестиций в хозяйственные общества, имеющие стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства» (далее – «Закон № 165-ФЗ» и «Закон № 160-ФЗ» соответственно).

ОСНОВНЫЕ НОВОВВЕДЕНИЯ

1. Суть изменений в Закон № 160-ФЗ:

- в целях обеспечения обороны страны и безопасности государства премьер-министр вправе принять решение о передаче любой сделки с участием иностранного инвестора на рассмотрение Правительственной комиссии по контролю за осуществлением иностранных инвестиций (далее – «Правительственная комиссия») в порядке, предусмотренном Законом № 57-ФЗ;
- в случае несоблюдения указанных требований применяются последствия, указанные в ст. 15 Закона № 57-ФЗ (ничтожность сделки или лишение права голоса на общем собрании акционеров (участников) общества, являющегося объектом сделки).

2. Суть изменений в Закон № 57-ФЗ:

- изменения запрещают офшорным компаниям (и организациям под их контролем) устанавливать контроль над стратегическими обществами наравне с иностранными государствами;
- уточняется и расширяется перечень стратегических видов деятельности;
- перечень обязательств, возлагаемых на заявителя Правительственной комиссии при согласовании сделки, становится открытым;
- за непредставление уведомлений о приобретении прямо или косвенно более 5% акций (долей) стратегического общества антимонопольный орган вправе в судебном порядке лишить права голоса на общем собрании акционеров (участников) стратегического общества;
- иностранные инвесторы или группа лиц, зарегистрированные на территории республики Крым и города федерального значения Севастополь, должны подать уведомление о владении 5% и более стратегического общества в ФАС России в течение 90 дней со дня вступления в силу изменений.



Ниже подробнее о новых изменениях:

I. Изменения в Закон № 160-ФЗ

Закон № 165-ФЗ вносит дополнения в статью 6 Закона № 160-ФЗ, согласно которым **по решению премьер-министра – председателя Правительственной комиссии сделка, совершаемая иностранным инвестором** в отношении **любого российского хозяйственного общества**, подлежит предварительному согласованию в порядке, установленном Законом № 57-ФЗ (подача ходатайства в ФАС России, сбор мнений профильных министерств и ведомств антимонопольным органом и пр.). С учетом того, что Закон № 160-ФЗ в действующей редакции распространяется только на иностранные государства, международные организации и организации под их контролем, то рассматриваемые изменения распространяют сферу действия закона также на иных иностранных инвесторов, в том числе Закон № 165-ФЗ напрямую указывает на граждан РФ, имеющих иное гражданство.

При наличии соответствующего решения председателя Правительственной комиссии ФАС России уведомляет иностранного инвестора о необходимости такого согласования. Связанные с этим риски на сегодняшний день оценить в полной мере затруднительно, поскольку порядок принятия решения премьер-министром не определен, а единственным критерием является обеспечение обороны страны и безопасности государства.

При этом если сделка совершена с нарушением требований, установленных ст. 6 Закона № 160-ФЗ, то будут применяться последствия, предусмотренные ст. 15 Закона № 57-ФЗ (ничтожность сделки или лишение права голоса на общем собрании в судебном порядке).

II. Изменения в Закон № 57-ФЗ

1) Запрет на установление офшорными компаниями контроля над стратегическими обществами

Законом № 155-ФЗ офшорные компании для целей Закона № 57-ФЗ фактически приравнены к иностранным государствам и международным организациями. Критерии отнесения компании к офшорной установлены Приказом Минфина России от 13.11.2007 N 108н, в котором перечислены государства и территории, предоставляющие льготный налоговый режим налогообложения и (или) не предусматривающие раскрытия и предоставление информации при проведении финансовых операций. К офшорным компаниям относятся зарегистрированные в т.ч. в следующих офшорных зонах: Британские Виргинские острова, Острова Кайман; ОАЭ, Сейшельские Острова; специальные административные районы КНР (Гонконг и Макао); отдельные административные единицы Великобритании (Остров Мэн; Нормандские острова) и др.

Согласно пояснительной записке данный закон направлен на реализацию политики государства по деофшоризации российской экономики и создание стимулов на возврат вывезенных из страны капиталов под российскую юрисдикцию.

Измененная ст. 2 Закона № 57-ФЗ содержит **запрет на установление контроля: на приобретение более 25% основных производственных средств стратегического общества** не только иностранными государствами и международными организациями (организациями под их контролем), но также и **офшорными компаниями** и организациями, находящимися под их контролем.

Напомним, что признаки наличия контроля закреплены в ст. 5 Закона № 57-ФЗ, самым распространенным из которых является распоряжение более 50% голосов контролируемого лица.

Сделки, в результате которых офшорная компания или организация под ее контролем приобретает более 25% и до 50%-1 голосов стратегического общества (более 5% и до 25%-1 пользователя участка недр федерального значения) либо иную возможность блокировать решения органов управления стратегического общества, подлежат предварительному согласованию с Правительственной комиссией.

2) Ограничение применения исключения согласно ч. 9 ст. 2 Закона № 57-ФЗ

Закон № 165-ФЗ позволяет применять исключение по ч. 9 ст. 2 Закона № 57-ФЗ (согласно которому закон не распространяется на сделки, приобретателем по которым является лицо, находящееся под контролем РФ, субъекта РФ или гражданина РФ без иного гражданства, являющегося налоговым резидентом РФ) только при наличии у приобретателя единственного критерия контроля согласно п. 1 ч. 1 ст. 5 Закона № 57-ФЗ (право распоряжаться прямо



или косвенно более 50% голосов контролируемого лица). Таким образом, иные критерии контроля, установленные в ч. 1 и 2 ст.5 Закона № 57-ФЗ теперь не смогут служить основанием для применения исключения, расширяя сферу применения Закона № 57-ФЗ.

Помимо этого в ч. 2 ст. 3 Закона № 57-ФЗ дополнительно закрепляется подход, неоднократно озвученный ранее антимонопольной службой¹, согласно которому граждане РФ, имеющие иное гражданство, признаются иностранными инвесторами с точки зрения Закона № 57-ФЗ.

3) Уточнение и расширение перечня стратегических видов деятельности

Закон № 165-ФЗ корректирует перечень стратегических видов деятельности. В частности, в связи с отменой «четвертым антимонопольным пакетом» реестра 35% вносится изменение в п.37 ст.6 Закона № 57-ФЗ, согласно которому для признания общества стратегическим достаточно только наличия у него доминирующего положения на рынках, перечисленных в данной норме (то есть требование о включении его в реестр отменяется).

Для производителей и продавцов металлов и сплавов со специальными свойствами, сырья и материалов, используемых при производстве вооружения и военной техники, отменяется условие о наличии у них доминирующего положения.

Стратегические виды деятельности дополнены осуществлением деятельности хозяйствующим субъектом, являющимся оператором электронной площадки в соответствии с законодательством РФ о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Закон № 165-ФЗ также уточняет, что о наличии у общества статуса стратегического может свидетельствовать не только наличие у него лицензий на осуществление тех или иных видов деятельности, но также и иные разрешительные документы. Исходя из правоприменительной практики к таким документам могут относиться в том числе свидетельства саморегулируемых организаций, сертификаты соответствия и иные документы.

4) Открытый перечень обязательств, который может быть возложен на инвестора

Статьей 12 Закона № 57-ФЗ предусмотрено, что при принятии решения о согласовании сделки Правительственная комиссия при наличии соглашения с заявителем может возложить на последнего одно или несколько обязательств, которые перечислены в части 1 данной статьи. Перечень таких обязательств являлся закрытым. Однако Закон № 165-ФЗ устанавливает открытый перечень таких обязательств, наделив Правительственную комиссию правом определять иные обязательства, связанные с обеспечением обороны страны и безопасности государства, которые могут быть возложены на заявителя.

5) Ответственность за непредставление иностранным инвестором уведомления

Закон № 165-ФЗ вводит новую меру ответственности за непредставление иностранным инвестором или группой лиц уведомления о приобретении 5% и более акций (долей) стратегического общества. ФАС России будет вправе обратиться в суд с иском о лишении иностранного инвестора или группы лиц права голоса на общем собрании акционеров (участников) стратегического общества.

При этом восстановление таких прав голоса осуществляется не в судебном порядке, а с момента получения заявителем от ФАС России информации о надлежащем выполнении требований ст. 14 Закона № 57-ФЗ (т.е. фактически после направления уведомления и рассмотрения его ФАС России).

6) Распространение действия Закона № 57-ФЗ на новые субъекты в составе РФ

Согласно Закону № 165-ФЗ под действие Закона № 57-ФЗ теперь попадают стратегические общества, зарегистрированные на территории республики Крым или на территории города федерального значения Севастополь. Так, иностранный инвестор или группа лиц, владеющие 5% и более акций (долей), составляющих уставный капитал стратегического общества, обязаны в течение 90 дней со дня вступления в силу Закона

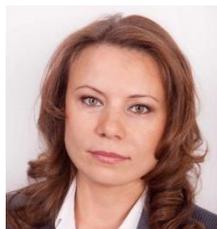
¹ <http://fas.gov.ru/press-center/news/detail.html?id=39821>



представить в ФАС России соответствующую информацию. Непредставление такой информации влечет последствия, аналогичные непредставлению уведомления (изложены в п. 5 выше).

*Авторы: Елена Казак, старший юрист
Кирилл Нагорский, младший юрист*

Контакты



Наталья КОРОСТЕЛЕВА

руководитель практики
антимонопольного права

natalia_korosteleva@epam.ru

+7 (495) 935 8010



Анна НУМЕРОВА

партнер, практика
антимонопольного права

anna_numerova@epam.ru

+7 (495) 935 8010

Подписка и отказ от подписки

Данный материал подготовлен исключительно в информационных и/или образовательных целях и не является юридической консультацией или заключением. «Егоров, Пугинский, Афанасьев и партнеры», его руководство, адвокаты и сотрудники не могут гарантировать применимость такой информации для Ваших целей и не несут ответственности за Ваши решения и связанные с ними возможные прямые или косвенные потери и/или ущерб, возникшие в результате использования содержащейся в данных материалах информации или какой-либо ее части.

Вы получили эту информацию, так как данная тематика может представлять для вас интерес. Если данная информация была направлена вам по ошибке, приносим наши извинения и просим направить отказ от рассылки.

Чтобы отказаться от получения рассылок «Егоров, Пугинский, Афанасьев и партнеры», пожалуйста, ответьте на это письмо с темой **Unsubscribe**.

Для включения нового адресата в число получателей рассылки необходимо ответить на это письмо с темой **Subscribe**.