

ПРИОБРЕТЕНИЕ РОССИЙСКИХ СТРАТЕГИЧЕСКИХ ОБЩЕСТВ: НОВЫЕ ПРАВИЛА ДЛЯ ИНОСТРАННЫХ ИНВЕСТОРОВ

13 июня 2018 г.

12 июня 2018 г. вступил в силу Федеральный закон N 122-ФЗ от 31 мая 2018 г. (далее – «Закон»), внесший существенные изменения в регуляторный режим приобретения российских стратегических обществ иностранными инвесторами.

Закон:

**Debevoise
& Plimpton**

- отменяет некоторые запреты и ограничения на установление контроля над российскими стратегическими обществами для офшорных компаний¹ и вводит их для нераскрывающих инвесторов (как определены ниже);
- изменяет подходы к определению совокупного контроля над стратегическим обществом;
- расширяет полномочия Федеральной антимонопольной службы Российской Федерации (далее – «ФАС России») и
- отменяет льготы, предоставляемые иностранным инвесторам, для офшорных компаний, контролируемых российскими гражданами.

Запреты и ограничения для нераскрывающих инвесторов. Ранее инвесторам, инкорпорированным в некоторых офшорных юрисдикциях, таких как, помимо прочего, Джерси, Гернси, Британские Виргинские Острова, было запрещено устанавливать контроль над стратегическими обществами и требовалось предварительное согласование приобретения определенных миноритарных пакетов в соответствии с законодательством об иностранных инвестициях в стратегические общества независимо от того, кто являлся конечным бенефициаром таких офшорных компаний (во многих случаях это были граждане Российской Федерации). Закон отменяет это требование и рассматривает все иностранные юрисдикции, включая офшорные, одинаково, вводя ограничения для нераскрывающих иностранных инвесторов.

¹ Соответствующие запреты и ограничения были подробно рассмотрены в подготовленной нами Информации для клиентов от 18 июля 2017 г., доступной [здесь](#).

Согласно Закону нераскрывающим инвестором независимо от юрисдикции его инкорпорации является инвестор, не предоставляющий в ФАС России информацию о своих выгодоприобретателях, бенефициарных владельцах и контролирующих лицах.

Выгодоприобретатели и бенефициарные владельцы определяются в соответствии с российским законодательством о противодействии легализации доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма². Для определения контролирующих лиц используются критерии контроля, установленные Законом о стратегических обществах³.

Раскрытие информации о выгодоприобретателях, бенефициарных владельцах и контролирующих лицах иностранных организаций должно осуществляться в порядке, установленном Правительством Российской Федерации. В случае если факт установления контроля над стратегическим обществом не является очевидным, иностранный инвестор может раскрыть информацию о своих бенефициарах в запросе о необходимости согласования планируемой сделки в соответствии с законодательством об иностранных инвестициях в стратегические общества.

Нераскрывающим инвесторам запрещается устанавливать контроль над стратегическим обществом (в том числе приобретать 25% и более общего количества голосов в стратегических недропользователях или более 50% общего количества голосов в иных стратегических обществах) и приобретать основные производственные средства стратегического общества, стоимость которых составляет 25% и более балансовой стоимости активов стратегического общества на последнюю отчетную дату.

Помимо запрета на установление контроля, нераскрывающие инвесторы обязаны получать предварительное согласование Правительственной комиссии по контролю за осуществлением иностранных инвестиций в Российской Федерации в случае приобретения:

² Выгодоприобретатель – лицо, к выгоде которого действует клиент, в том числе на основании агентского договора, договоров поручения, комиссии и доверительного управления, при проведении операций с денежными средствами и иным имуществом; бенефициарный владелец – физическое лицо, которое в конечном счете прямо или косвенно (через третьих лиц) владеет (имеет преобладающее участие более 25% в капитале) юридическим лицом либо имеет возможность контролировать его действия (статья 3 Федерального закона от 7 августа 2001 г. № 115-ФЗ «О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма»).

³ Федеральный закон от 29 апреля 2008 г. № 57-ФЗ «О порядке осуществления иностранных инвестиций в хозяйственные общества, имеющие стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства».

- права прямо или косвенно распоряжаться более 5% общего количества голосов в стратегическом недропользователе; или
- права прямо или косвенно распоряжаться более 25% общего количества голосов или иной возможности блокировать принятие решений его органами управления в ином стратегическом обществе.

Совокупный контроль. Закон также меняет порядок учета совокупных долей нераскрывающих инвесторов, не входящих в одну группу лиц. В предыдущей редакции законодательство для целей определения контроля над стратегическим обществом требовало суммировать доли всех офшорных компаний, даже если они не входили в одну группу лиц. На практике это приводило к тому, что офшорная компания не могла приобрести, например, 2% голосов в стратегическом недропользователе, если другие офшорные компании уже владели более 23% голосов в этом же стратегическом недропользователе.

Согласно Закону, данное правило о совокупном контроле не будет применяться при расчете долей нераскрывающих инвесторов, являющихся акционерами публичной компании в смысле статьи 11 Налогового кодекса Российской Федерации⁴. Таким образом, при установлении наличия контроля данных иностранных инвесторов над стратегическим обществом будут учитываться только голоса, принадлежащие их группе лиц.

Применение льгот для иностранных инвесторов. Организации, находящиеся под контролем российских лиц, и иностранные граждане, имеющие также российское гражданство, более не относятся к категории иностранных инвесторов и не могут претендовать на льготы, предоставляемые законодательством об иностранных инвестициях⁵.

Полномочия ФАС России. Закон предоставляет ФАС России право давать разъяснения по вопросам применения Закона о стратегических обществах. Ранее это право не было закреплено в тексте Закона о стратегических обществах.

⁴ Публичными компаниями считаются российские и иностранные организации, являющиеся эмитентами ценных бумаг, которые (либо депозитарные расписки на которые) прошли процедуру листинга и (или) были допущены к обращению на Московской бирже или Санкт-Петербургской бирже, или биржах, включенных в перечень иностранных финансовых посредников. Данный перечень утвержден Указанием Банка России от 30 мая 2017 г. № 4393-У и включает, в частности, Лондонскую фондовую биржу, Нью-Йоркскую фондовую биржу, Гонконгскую фондовую биржу.

⁵ Это положение подробно рассмотрено в нашей Информации для клиентов от 16 апреля 2018 г., доступной [здесь](#).

* * *

Мы будем рады ответить на любые ваши вопросы по данной тематике.

МОСКВА

Наталья Дребезгина
nadrebbezgina@debevoise.com

Алан Карташкин
akartashkin@debevoise.com

Алена Кучер
ankucher@debevoise.com

Дмитрий Никифоров
dvnikiforov@debevoise.com

Максим Кулешов
makuleshov@debevoise.com

Анна Максименко
avmaximenko@debevoise.com

Елена Ключарева
emklutchareva@debevoise.com