

Согласование акционерных соглашений с антимонопольным органом.

Федеральная антимонопольная служба РФ в своем письме от 1 июля 2011 года дала разъяснения в отношении необходимости согласования акционерных соглашений в соответствии с положениями Закона «О защите конкуренции».

В связи с применением положений Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о конкуренции) на практике возникают вопросы и многочисленные сомнения в том, является ли то или иное юридическое действие или та или иная сделка предметом регулирования Закона о конкуренции и, соответственно, требуется ли получение предварительного согласия или уведомление антимонопольного органа.

Свою официальную позицию Федеральная антимонопольная служба Российской Федерации (далее - ФАС России) делает достоянием гласности в публикациях на официальном сайте ведомства¹.

Так, 1 июля 2011 года ФАС России предоставила свои разъяснения в отношении необходимости согласования заключения акционерных соглашений.

В письме ФАС России отмечает, что предварительное согласие антимонопольного органа, либо уведомления антимонопольного органа после совершения сделки требуется, когда один из акционеров на основании акционерного соглашения получает право распоряжаться более чем 25%, 50%, 75% голосующих акций акционерного общества. В случае же, если на основании акционерного соглашения акционеру не передается право распоряжаться акциями иных акционеров или право голоса по акциям иных акционеров или иные права по акциям, то такое соглашение не является предметом регулирования антимонопольного законодательства.

Данный вывод ФАС России основывается на определении Законом о конкуренции понятия «приобретение акций хозяйственных обществ», под которым подразумевается покупка, а также получение иной возможности осуществления предоставленного акциями права голоса. То есть, по мнению ФАС России, акционерное соглашение может выступать основанием осуществления предоставленного акциями права голоса.

При этом ФАС России в указанном письме также цитирует пункт 1 статьи 32.1 Федерального закона от 26.12.1995 № 208-ФЗ «Об акционерных обществах» (далее – Закон об АО), в соответствии с которым, акционерным соглашением может быть предусмотрена обязанность его сторон голосовать определенным образом на общем собрании акционеров, согласовывать вариант голосования с другими акционерами, приобретать или отчуждать акции по заранее определенной цене и (или) при наступлении определенных обстоятельств, воздерживаться от отчуждения акций до наступления определенных обстоятельств, а также осуществлять согласованно иные действия, связанные с управлением обществом, с деятельностью, реорганизацией и ликвидацией общества.

Стоит отметить, что, несмотря на мнение ФАС России, исходя из смысла статьи 32.1. Закона об АО, ни к одной из сторон акционерного соглашения не

¹ Оговоримся, что такие письменные разъяснения не являются нормативными актами, следовательно, не могут рассматриваться в качестве устанавливающих обязательные для территориальных антимонопольных органов правила поведения, подлежащие неоднократному применению при осуществлении ими своих функций, но в любом случае принимаются ими к сведению. В частности, сама Федеральная антимонопольная служба России в своем письме от 4 марта 2005 года N АГ/2786 подчеркивает, что *ФАС России не наделен полномочием по даче разъяснений антимонопольного законодательства, но вправе давать разъяснения юридическим и физическим лицам по вопросам отнесенным к компетенции службы.*

переходит право распоряжаться чужими акциями и не может быть предоставлена возможность самостоятельно осуществлять права, воплощенные в этих (чужих) акциях.

Даже в том случае, если на основании акционерного соглашения какой-либо из акционеров получает возможность контролировать голосование (например, приобретает право давать обязательные для исполнения указания), такой акционер не приобретает автоматически право голоса по чужим акциям.

Такую передачу прав невозможно оформить исключительно акционерным соглашением, будут необходимы дополнительные действия (например, выдача доверенности на участие в общем собрании и голосование на нем (без предписания голосовать определенным образом), заключение договора доверительного управления, договора поручения и т.п. (http://www.fas.gov.ru/clarifications/clarifications_10906.html), которые, в свою очередь, в соответствии с более ранними разъяснениями ФАС России, подлежат согласованию с антимонопольными органами.

Более того, сам Закон об АО (пункт 4 статьи 32.1) содержит прямое указание на то, что акционерное соглашение является обязательным только для его сторон, а нарушение акционерного соглашения не может являться основанием для признания недействительными решений органов общества.

Исходя из самой сути акционерного соглашения, трудно согласиться с мнением, что заключение акционерного соглашения (без учета дополнительной передачи прав на акции по иным основаниям) может трактоваться как приобретение акций или иных прав на акции.

Можно предположить, что ФАС России старается предупредить случаи, когда заключается соглашение, называемое сторонами акционерным соглашением, но по своей сути таковым не является. При этом, письмо ФАС России лишь добавляет сложности в вопрос необходимости согласования акционерных соглашений с антимонопольным органом. Акционерам, которые намереваются заключить такое соглашение, придется получать дополнительное разъяснение антимонопольного органа в отношении конкретного случая.

Аналитическая группа PTi Lawyers

22 августа 2011 года

© PTi Lawyers, 2011

Настоящий обзор является информационным и аналитическим материалом. Данный текст не должен рассматриваться в качестве юридического заключения, практической рекомендации или консультации, для получения которых просим обращаться к специалистам PTi Lawyers.

Информация о практическом опыте PTi Lawyers в сфере корпоративной практики представлена в разделе «Практики: корпоративная практика».