



Основные вопросы M&A сделок с участием иностранного элемента: обзор регулирования.

Главные вызовы для иностранных представителей

Екатерина Спахова

Старший юрист корпоративной практики


24.10.2024

Друг или «недруг»...

При наличии в структуре сделки иностранного элемента важно оценить **друг он или «недруг»**.

В контексте М&А контрсанкции влияют именно на сделки с «недругами». Если в сделке друг, то контрсанкционные вызовы отпадают.

«Недруг»:

- гражданин, место регистрации, место преимущественной деятельности / извлечения прибыли – «недружественная» юрисдикция (Распоряжение Правительства РФ № 430-р);
- лицо под контролем  (контроль по ст.5 №57-ФЗ - > 50%).

Друг:

- лицо из дружественной юрисдикции;
- гражданство РФ + «недружественное» ([Банк России](#): Актуальные вопросы работы финансовой системы; Письмо Минфина России от 13.10.2022 № 05-06-14РМ/99138), но не для целей согласования сделок со стратегами!);
- UBO – российское лицо и раскрыта информация о КИК;
- недружественная компания под контролем дружественного иностранца и контроль возник до марта 2022.

Правкомиссия и Президент

Нововведения Правкомиссии:

- Дисконт не менее 60% от рыночной стоимости активов;
- Exit tax – 35% от рыночной стоимости (рассрочка: 25% – месяц, 5% – 1 год, еще 5% – 2 года);
- Сделки с активами от 50 млрд руб. – согласование у Президента.

Отдельное регулирование:

- Специальное регулирование для компаний ТЭК (Указ Президента №520) – согласование у Президента.

Неочевидные вопросы при структурировании сделки:

- За чей счет exit tax?
- Как сделать отчет о рыночной оценке, если финансовая информация закрыта для «недруга»?
- Двойное согласование: в РФ и в юрисдикции «недруга».

Последствия несогласования сделки:

- Отсутствие согласования по стратегам (№57-ФЗ) и Указу №520 – сделка ничтожна.
- Отсутствие согласования Правкомиссии – различные варианты, например, ст. 10 ГК + ст. 168 ГК или ст. 173.1 ГК, + новые полномочия Прокуратуры.

ФАС + Правкомиссия

- Согласование инвестиций в стратегов (№57-ФЗ).
- Стратеги определяются в зависимости от вида деятельности (ст. 6 №57-ФЗ), не ЭЗО по №470-ФЗ.
- Согласовывается в т.ч. получение контроля над стратегом группой лиц, куда входит иностранный инвестор (дело Тефиды).
- Согласование по закону об иностранных инвестициях (п. 10 ст. 6 №160-ФЗ) – если иностранный инвестор совершает сделки в отношении российского: участника нац. проекта; лица, занимающего доминирующее положение; пользователя недр, др.
- Согласование по №57-ФЗ происходит через ФАС, которая направляет запросы в органы обеспечения обороны и безопасности, а потом сделка выносится на Правкомиссию.
- Согласование по №160-ФЗ происходит по правилам согласования сделок со стратегами.

Споры с иностранным элементом

- **Выбор суда для рассмотрения споров:**

- Не все иностранные учреждения могут рассматривать спор с участием российской стороны, а иностранные стороны не готовы судиться в РФ;
- Выбор наиболее нейтральной юрисдикции для рассмотрения спора (например, Гонконгский Международный Арбитражный Центр, Международный Арбитражный Центр Дубая);
- Арбитраж ad hoc по выбранным сторонами правилам.

- **Влияние закона Лугового (ст. 248.1 и 248.2 АПК РФ):**

- Исключительная компетенция российских арбитражных судов;
- Запрет разбирательств в иностранном суде.

- **Аналитика по закону Лугового:**



Полезные ссылки

- Судебная практика по контрсанкциям:



kiaplav.ru/analytics

- Telegram-канал



 @fromMtoA



Екатерина Спахова

Старший юрист корпоративной практики

+7 (495) 660-49-09

e.spakhova@kiaplav.ru

www.kiaplav.ru

