

Правовое обоснование изложенной позиции заключается в следующем. ФЗ "О защите конкуренции" содержит перечень экономических критериев, при наличии которых сделки по слиянию, присоединению, созданию обществ, приобретению акций, долей, имущества, а также прав в отношении хозяйственных обществ должны осуществляться с предварительного согласия антимонопольного органа. Одним из таких критериев, закрепленных в преамбуле части 1 статьи 28 Закона, является размер стоимости активов участников сделки, который определяется как суммарная стоимость активов приобретателя акций (с учетом активов компаний, входящих с ним в одну группу лиц) и лица, акции которого приобретаются (активы приобретаемого лица определяются также с учетом размера активов компаний, входящих с ним в одну группу лиц).

Также в ФЗ "О защите конкуренции" - часть 1 статьи 27, часть 1 статьи 28, часть 1 статьи 29,- перечислены конкретные виды сделок, согласие на совершение которых необходимо в предварительном порядке получать в антимонопольном органе. В частности, к таким сделкам Закон относит приобретение лицом более 25 процентов акций общества, при условии, что до этого лицо этим пакетом акций не распоряжалось (пункт 1 части 1 статьи 28 ФЗ "О защите конкуренции"). Как следует из текста, Закон не содержит каких-либо изъятий из общего требования о необходимости согласования таких сделок в предварительном порядке для компаний, входящих в одну группу лиц.

Таким образом, если любое физическое или юридическое лицо приобретает право распоряжаться более чем 25% акций общества, и при этом размеры активов приобретателя и приобретаемого лица с учетом их групп лиц превышают пороговые значения, установленные в преамбуле части 1 статьи 28 ФЗ "О защите конкуренции", и до этого соответствующим пакетом акций это лицо не распоряжалось, то независимо от того, входит ли приобретатель и (или) приобретаемое лицо в одну группу лиц, такая сделка требует предварительного согласования с антимонопольными органами.

Наряду с изложенным пункт 1 части 1 статьи 28 Закона устанавливает требование о том, что подлежат согласованию с антимонопольными органами сделки по приобретению группой лиц акций общества, если до этого группа лиц не распоряжалась соответствующим пакетом акций. Неверное толкование этого условия и привело к нарушению ФЗ "О защите конкуренции" компаниями, входящими в группу лиц "Миракс".

Компании, входящие в группу лиц "Миракс" ошибочно полагали, что если общество входит в какую-либо группу лиц, то вся эта группа лиц имеет право распоряжаться акциями общества, следовательно, сделки между участниками группы по перераспределению акций не подлежат согласованию с антимонопольными органами, так как группа лиц уже распоряжается соответствующим пакетом акций хозяйственного общества.

Изложенная позиция, как было подтверждено судом, не имеет правового основания, так как в рассматриваемых случаях (и фактически всегда) право распоряжаться акциями общества прямо или косвенно приобретает конкретное лицо, а не все участники одной группы лиц.

Приобретение пакета акций общества группой лиц возможно квалифицировать в очень редких случаях, например, когда акции приобретаются близкими родственниками, без распределения доли участия каждого в таком приобретении и согласие на приобретение соответствующего пакета акций именно такой группой лиц близких родственников испрашивается в антимонопольном органе на основании части 1 статьи 28 ФЗ "О защите конкуренции".

Из общего правила о необходимости согласовывать соответствующие сделки в

предварительном порядке есть исключение, закрепленное в части 2 статьи 28 ФЗ "О защите конкуренции" - сделки могут совершаться без предварительного согласования с антимонопольными органами, если совершаются между лицами, входящими в одну группу лиц и сведения об этой группе лиц раскрыты в установленной форме и опубликованы на официальном сайте антимонопольного органа.

Установление законодателем льготного механизма совершения сделок, попадающих под предварительный контроль внутри одной группы лиц, при условии соблюдения процедуры раскрытия этих сведений, предусмотренных статьей 31 ФЗ "О защите конкуренции", является подтверждением того, что на сделки между участниками группы лиц распространяются все требования, предусмотренные статьями 27, 28 ФЗ "О защите конкуренции". То есть, сделки между участниками одной группы лиц при наличии пороговых значений, установленных Законом, должны согласовываться с антимонопольными органами в предварительном порядке, за исключением случаев, когда сведения о группе лиц раскрыты и опубликованы на сайте ФАС России в порядке, установленном статьей 31 ФЗ "О защите конкуренции".

Компании, входящие в группу лиц "Миракс", не обращались в ФАС России в порядке, предусмотренном статьей 31 ФЗ "О защите конкуренции", соответственно, сведения о группе лиц на сайте не опубликованы. С учетом изложенного, ФАС России правомерно пришел к выводу, подтвержденному судом, что на основании статьи 28 ФЗ "О защите конкуренции" лица, входящие в группу лиц "Миракс" должны были согласовывать свои сделки в предварительном порядке и совершение сделок между участниками одной группы лиц без предварительного согласования с антимонопольным органом является нарушением статьи 28 ФЗ "О защите конкуренции".