

*Какие условия требуются для установлении необходимости предварительного согласования с антимонопольным органом сделок, предусмотренных статьей 28 Закона о защите конкуренции?*

В соответствии с частью 1 статьи 28 Закона о защите конкуренции предварительное согласие антимонопольного органа требуется на сделки, указанные в данной статье в случае, если:

а) суммарная стоимость активов по последним балансам лица (группы лиц), приобретающих акции (доли), права и (или) имущество и лица (группы лиц), акции (доли) и (или) имущество которого и (или) права в отношении которого приобретаются превышает семь миллиардов рублей;

б) суммарная выручка указанных лиц от реализации товаров за последний календарный год превышает десять миллиардов рублей.

При этом стоимость активов по последнему балансу лица (группы лиц), акции (доли) и (или) имущество которого и (или) права в отношении которого приобретаются, превышает двести пятьдесят миллионов рублей;

в) одно из указанных выше лиц включено в Реестр.

Таким образом, данной статьей предусмотрено 3 основания представления в антимонопольный орган ходатайств на совершение сделки. При этом в совокупности с одним из приведенных выше условий ("а" или "б") должна учитываться стоимость активов лица (группы лиц), акции (доли) и (или) имущество которого и (или) права в отношении которого приобретаются (если размер этой стоимости превышает 250 миллионов рублей).

*В каких случаях применяется часть 2 статьи 28 Закона о защите конкуренции в части осуществления сделок лицами, входящими в одну группу лиц по основаниям, предусмотренным пунктом 1 части 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции?*

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 9 Закон о защите конкуренции группой лиц признаются: хозяйственное общество (товарищество) и физическое лицо или юридическое лицо, если такое физическое лицо или такое юридическое лицо имеет в силу своего участия в этом хозяйственном обществе (товариществе) либо в соответствии с полномочиями, полученными от других лиц, более чем 50 % общего количества голосов, приходящихся на голосующие акции (доли) в уставном (складочном) капитале этого хозяйственного общества (товарищества) независимо от количества хозяйственных обществ, входящих в такую группу лиц.

В соответствии с частью 2 статьи 28 Закона о защите конкуренции предусмотренное частью 1 данной статьи требование о получении предварительного согласия антимонопольного органа на осуществление сделок не применяется, если указанные в части 1 статьи 28 Закона о защите конкуренции сделки осуществляются лицами, входящими в одну группу лиц по основаниям, предусмотренным пунктом 1 части 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции. Вместе с тем, в соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 30 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган должен быть уведомлен лицами, приобретающими акции (доли), права и (или) имущество (за исключением акций (долей) финансовых организаций), об осуществлении сделок, иных действий, указанных в статье 28 Закона о защите конкуренции, если суммарная стоимость активов по последнему балансу или суммарная выручка от реализации товаров лица, приобретающего акции (доли), права и (или) имущество, и его группы лиц и лица, акции (доли) и (или) имущество которого и (или) права в отношении которого приобретаются, и его группы лиц за календарный год, предшествующий году осуществления таких сделок, иных действий, превышает четыреста миллионов рублей и при этом суммарная стоимость активов по последнему балансу лица,

акции (доли) и (или) имущество которого приобретаются и (или) права в отношении которого приобретаются, и его группы лиц превышает шестьдесят миллионов рублей.

Таким образом, об осуществлении сделок, совершенных лицами, входящими в одну группу лиц по основаниям, предусмотренным пунктом 1 части 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции, в том числе входящих не напрямую, а опосредованно через лиц, объединенных между собой в одну группу по основанию, предусмотренному пунктом 1 части 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции, требуется последующее уведомление антимонопольного органа в порядке, установленном статьей 30 Закона о защите конкуренции при наличии условий, предусмотренных в указанной статье.

*Активы каких лиц необходимо суммировать при подаче в антимонопольный орган ходатайств (уведомлений) о совершении сделок, указанных в статье 28 Закона о защите конкуренции? Следует ли суммировать стоимость активов продавца акций (долей) и (или) имущества?*

В соответствии с Законом о защите конкуренции при подаче в антимонопольный орган ходатайств (уведомлений) о совершении сделок, указанных в статье 28 Закона о защите конкуренции необходимо суммировать стоимость активов по последним балансам лица, приобретающего акции (доли), права и (или) имущество; лиц, входящих в одну группу лиц с приобретателем, а также стоимость активов лица, акции (доли) и (или) имущество которого и (или) права в отношении которого приобретаются и его группы лиц.

В случае, если продавец акций (долей) и (или) имущества не входит в группу лиц лица, приобретающего акции (доли) и (или) имущество и лица, акции (доли) и (или) имущество которого приобретаются, стоимость активов продавца учитывать не следует.

*Какие строки бухгалтерского баланса необходимо суммировать при подсчете балансовой стоимости активов основных производственных средств и нематериальных активов в целях осуществления государственного контроля в соответствии с пунктом 7 части 1 статьи 28 Закона о защите конкуренции?*

Показатель балансовой стоимости основных производственных средств и нематериальных активов в соответствии с пунктом 7 части 1 статьи 28 Закона о защите конкуренции определяется по последнему квартальному балансу (Форма № 1 по ОКУД) перед подачей ходатайства или уведомления суммированием строк 120 (основные средства), 135 (доходные вложения в материальные ценности) и 110 (нематериальные активы) бухгалтерского баланса.

*Требуется ли получать предварительное согласие антимонопольного органа в порядке, предусмотренном частью 1 статьи 28 Закона о защите конкуренции, при осуществлении сделок в отношении имущества унитарных предприятий, находящегося в собственности Российской Федерации, субъекта Российской Федерации или муниципального образования?*

Согласно части 1 статьи 2 Федерального закона от 14.11.2002 № 161-ФЗ "О государственных и муниципальных унитарных предприятиях" (далее - Закон) унитарным предприятием признается коммерческая организация, не наделенная правом собственности на имущество, закрепленное за ней собственником. Имущество унитарного предприятия принадлежит на праве собственности Российской Федерации, субъекту Российской Федерации или муниципальному образованию.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона имущество унитарного предприятия принадлежит ему на праве хозяйственного ведения или на праве оперативного

управления.

Согласно части 2 статьи 11 Закона право на имущество, закрепляемое за унитарным предприятием на праве хозяйственного ведения или на праве оперативного управления собственником этого имущества, возникает с момента передачи такого имущества унитарному предприятию.

Передача основных производственных средств от одного унитарного предприятия другому унитарному предприятию осуществляется на основании решения собственника такого имущества (Российской Федерации, субъекту Российской Федерации или муниципальному образованию в лице соответствующих органов) или с согласия собственника в соответствии со статьей 18 Закона.

Согласно пункту 7 части 1 статьи 28 Закон о защите конкуренции с предварительного согласия антимонопольного органа (при наличии условий, предусмотренных этой частью) либо уведомления антимонопольного органа после совершения сделки (при наличии условий, предусмотренных частью 1 статьи 30 Закона о защите конкуренции) осуществляется получение в собственность, пользование или во владение хозяйствующим субъектом (группой лиц) основных производственных средств и (или) нематериальных активов другого хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации).

Следовательно, на передачу основных производственных средств или нематериальных активов одним унитарным предприятием (хозяйствующим субъектом) в хозяйственное ведение или оперативное управление другому унитарному предприятию (хозяйствующему субъекту), в том числе на основании акта уполномоченного государственного (муниципального) органа, требуется предварительное согласие антимонопольного органа (при наличии условий, предусмотренных частью 1 статьи 28 Закона о защите конкуренции) либо уведомление антимонопольного органа после совершения сделки (при наличии условий, предусмотренных частью 1 статьи 30 Закона о защите конкуренции).

*Требуется ли получать предварительное согласие антимонопольного органа в порядке, предусмотренном статьей 28 Закона о защите конкуренции, на приобретение юридическим лицом голосующих акций (долей) другого лица в результате присоединения к этому юридическому лицу иной коммерческой организации, которое было согласовано с антимонопольным органом в соответствии со статьей 27 Закона о защите конкуренции?*

На приобретение юридическим лицом голосующих акций (долей) другого лица в результате присоединения к нему иной коммерческой организации, не требуется предварительного согласования антимонопольного органа либо его уведомления после совершения сделки, если антимонопольный орган оценивал приобретение таких голосующих акций (долей) в рамках рассмотрения ходатайства о даче предварительного согласия на присоединение коммерческой организации к иной коммерческой организации.

Осуществляется ли государственный контроль за экономической концентрацией в случае передачи голосующих акций акционерного общества в оплату инвестиционных паев при формировании паевого инвестиционного фонда?

Приобретение голосующих акций акционерного общества, в результате которого лицо (группа лиц) получает право распоряжаться более чем 25 %, 50 %, 75 % голосующих акций акционерного общества, осуществляется либо с предварительного согласия антимонопольного органа (при наличии условий, предусмотренных частью 1 статьи 28 Закона о защите конкуренции) либо с последующим его уведомлением о совершенной сделке (при наличии условий, предусмотренных пунктом 5 части 1 статьи 30 Закона о защите конкуренции).

Согласно пункту 16 части 1 статьи 4 Закона о защите конкуренции под приобретением акций (долей) хозяйственных обществ понимается покупка, а также получение иной возможности осуществления предоставленного акциями (долями) хозяйственных обществ права голоса на основании договоров доверительного управления имуществом, о совместной деятельности, поручения, других сделок или по иным основаниям.

В соответствии с пунктом 1 статьи 10 Федерального закона "Об инвестиционных фондах" от 29.11.2001 № 156-ФЗ (далее - Закон об инвестиционных фондах) паевой инвестиционный фонд - обособленный имущественный комплекс, состоящий из имущества, переданного в доверительное управление управляющей компании учредителем (учредителями) доверительного управления с условием объединения этого имущества с имуществом иных учредителей доверительного управления, и из имущества, полученного в процессе такого управления, доля в праве собственности на которое удостоверяется ценной бумагой, выдаваемой управляющей компанией. Паевой инвестиционный фонд не является юридическим лицом.

В соответствии с пунктом 1 статьи 1020 ГК РФ доверительный управляющий осуществляет в пределах, предусмотренных законом и договором доверительного управления имуществом, правомочия собственника в отношении имущества, переданного в доверительное управление. Распоряжение недвижимым имуществом доверительный управляющий осуществляет в случаях, предусмотренных договором доверительного управления.

Согласно пункту 3 статьи 11 Закона об инвестиционных фондах управляющая компания осуществляет доверительное управление паевым инвестиционным фондом путем совершения любых юридических и фактических действий в отношении составляющего его имущества, а также осуществляет все права, удостоверенные ценными бумагами, составляющими паевой инвестиционный фонд, включая право голоса по голосующим ценным бумагам.

Учитывая изложенное, при передаче акций акционерного общества в оплату паев закрытого инвестиционного фонда при его формировании управляющая компания получает возможность осуществления воплощенных в этих акциях прав голоса на основании договора доверительного управления.

Таким образом, совершение сделки по передаче акций акционерного общества в оплату паев закрытого инвестиционного фонда при его формировании, в том числе, выдачи дополнительных инвестиционных паев, требует либо предварительного согласования с антимонопольным органом (при наличии условий, предусмотренных частью 1 статьи 28 Закона о защите конкуренции) либо уведомления после совершения сделки (при наличии условий, предусмотренных частью 1 статьи 30 Закона о защите конкуренции).

*Необходимо ли учитывать балансовую стоимость земельного участка в случае, когда совершается сделка по получению в собственность, пользование или во владение объектов, имеющих промышленное назначение, находящихся на земельном участке?*

В указанном случае балансовая стоимость земельного участка не учитывается. *Какие сделки следует считать взаимосвязанными согласно пункту 7 части 1 статьи 28 Закона о защите конкуренции?*

В соответствии с пунктом 7 части 1 статьи 28 Закона о защите конкуренции получение в собственность, пользование или во владение хозяйствующим субъектом (группой лиц) основных производственных средств (за исключением земельных участков и не имеющих промышленного назначения зданий, строений,

сооружений, помещений и частей помещений, объектов незавершенного строительства) и (или) нематериальных активов другого хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации), если балансовая стоимость имущества, составляющего предмет сделки или взаимосвязанных сделок, превышает двадцать процентов балансовой стоимости основных производственных средств и нематериальных активов хозяйствующего субъекта, осуществляющего отчуждение или передачу имущества требует либо получения предварительного согласия антимонопольного органа (при наличии условий, предусмотренных частью 1 статьи 28 Закона о защите конкуренции) либо направления уведомления в антимонопольный орган после совершения сделки (при наличии условий, предусмотренных пунктом 5 части 1 статьи 30 Закона о защите конкуренции).

Вместе с тем, законодательство Российской Федерации не содержит определения термина "взаимосвязанные сделки".

Исходя из смысла статьи 28 Закона о защите конкуренции, под взаимосвязанными сделками в рамках указанной нормы необходимо понимать сделки, отвечающие следующим признакам:

" сделки совершаются одновременно либо период времени между сделками незначителен;

" каждая сделка направлена на достижение одного результата или преследует одну и ту же цель;

" сделки заключены в отношении однородного имущества либо имущества разнородного, но предполагающего его использование по одному назначению;

" приобретателем прав по сделкам является один и тот же хозяйствующий субъект (группа лиц);

" лицом, которое отчуждает права или передает права на имущество по сделкам является один и тот же хозяйствующий субъект;

" один и тот же предмет сделок;

" сделки являются однотипными.

ФАС России обращает внимание на то, что наличие взаимосвязи сделок определяется в каждом конкретном случае с учетом обстоятельств и условий каждой сделки.

*Какова ответственность за непредставление ходатайств в антимонопольный орган?*

За непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган ходатайств, предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации, представление ходатайств, содержащих заведомо недостоверные сведения, а равно нарушение установленных антимонопольным законодательством Российской Федерации порядка и сроков подачи ходатайств предусмотрена административная ответственность в соответствии с частью 3 статьи 19.8 КоАП в виде административного штрафа на граждан в размере от одной тысячи пятисот до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от пятнадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

*Каким образом соблюсти требования антимонопольного законодательства, в частности, нормы статьей 28, 30 Закона о защите конкуренции при применении пункта 1 статьи 84.2 Федерального закона от 26.12.95 № 208-ФЗ "Об акционерных обществах" (далее - Закон об АО)?*

В соответствии с частью 1 статьи 28, частью 1 статьи 30 Закона о защите конкуренции приобретение голосующих акций, в результате которого такое лицо получает право распоряжаться более чем 25, 50, 75 % акций акционерного

общества, осуществляется либо с предварительного согласия антимонопольного органа, либо с последующим уведомлением антимонопольного органа о совершенной сделке.

Согласно пункту 1 статьи 84.2 Закона об АО лицо, которое приобрело более 30% общего количества голосующих акций открытого акционерного общества, с учетом акций, принадлежащих этому лицу и его аффилированным лицам, в течение 35 дней с момента внесения соответствующей приходной записи по лицевому счету (счету депо) обязано направить акционерам - владельцам остальных акций соответствующих категорий (типов) и владельцам эмиссионных ценных бумаг, конвертируемых в такие акции, публичную оферту о приобретении у них таких ценных бумаг. В соответствии с пунктом 7 статьи 84.2 Закона об АО указанные действия распространяются на приобретение доли акций открытого акционерного общества, превышающей 50 и 75 % общего количества таких акций открытого акционерного общества.

Соответственно, лицо, которое намеревается приобрести более 30, 50, 75 % акций открытого акционерного общества, может подать в антимонопольный орган ходатайство о приобретении более 75 % акций данного акционерного общества, если такие сделки осуществляются с предварительного согласия антимонопольного органа в соответствии с пунктом 1 статьи 28 Закона о защите конкуренции.

Согласно пункту 8 статьи 33 Закона о защите конкуренции решение антимонопольного органа о даче согласия на осуществление сделок, иных действий прекращает свое действие, если такие сделки, иные действия не осуществлены в течение года с даты принятия указанного решения.

Лицо, получившее разрешение антимонопольного органа на приобретение пакета акций хозяйственного общества, не обязано приобретать указанные акции в полном объеме, а может приобрести указанные акции поэтапно.

При этом согласования с антимонопольным органом каждой последующей сделки по приобретению акций не требуется до тех пор, пока не будет сформирован пакет акций (процентное выражение), указанный в решении о согласии антимонопольного органа на совершение указанной сделки, до истечения одного года со дня его принятия.

*Является ли приобретением прав, позволяющих определять условия осуществления хозяйствующим субъектом предпринимательской деятельности, заключение трудового договора с генеральным директором?*

Антимонопольный орган не осуществляет государственный контроль за избранием физических лиц в исполнительные органы, советы директоров (наблюдательные советы).

Под сделками по смыслу пункта 8 части 1 статьи 28 Закона о защите конкуренции понимается покупка, а также получение иной возможности осуществления предоставленного акциями (долями) хозяйственных обществ права голоса на основании договоров доверительного управления имуществом, договоров о совместной деятельности, договоров поручения, других сделок или по иным основаниям (в результате слияния, присоединения, создания).

Следовательно, заключение трудового договора о приеме лица на работу в хозяйственное общество в качестве генерального директора не является сделкой по смыслу Закона о защите конкуренции, требующей получения предварительного согласия антимонопольного органа.

*Требуется ли предварительное согласие антимонопольного органа на осуществление сделок, указанных в статье 28 Закон о защите конкуренции, если*

*стоимость активов по последнему балансу лица (группы лиц), акции (доли) и (или) имущество которого и (или) права в отношении которого приобретаются, не превышает 250 миллионов рублей?*

В случае, если стоимость активов по последнему балансу лица (группы лиц), акции (доли) и (или) имущество которого и (или) права в отношении которого приобретаются, не превышает 250 миллионов рублей, предварительное согласие антимонопольного органа о совершении сделки не требуется, при условии если в Реестр не включено одно из лиц, указанных в пункте 1 статьи 28 Закона о защите конкуренции.

*Какое имущество относится к основным производственным средствам?*

Имущество, относящееся к основным производственным средствам, определяется в соответствии с нормами Положения по бухгалтерскому учету "Учет основных средств" ПБУ 6/01, утвержденного приказом Министерства финансов Российской Федерации от 30.03.2001 № 26н.

*Как соотносятся нормы части 1 статьи 28 Закона о защите конкуренции и пункт 1 статьи 16 Федерального закона от 21.12.2001 № 178-ФЗ "О приватизации государственного и муниципального имущества"?*

Сделки, указанные в части 1 статьи 28 Закона о защите конкуренции, требуют предварительного согласия антимонопольного органа (при наличии условий, предусмотренных этой частью), либо последующего уведомления после совершения сделки (при наличии условий, предусмотренных частью 1 статьи 30 Закона о защите конкуренции).

Пункт 1 статьи 16 Федерального закона от 21.12.2001 № 178-ФЗ "О приватизации государственного и муниципального имущества" (далее - Закон о приватизации) устанавливает перечень документов, которые обязан представить претендент на участие в аукционе по продаже государственного и муниципального имущества. Этот перечень включает документ, подтверждающий уведомление федерального антимонопольного органа или его территориального органа о намерении приобрести подлежащее приватизации имущество в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации.

Следовательно, претенденты на приобретение государственного и муниципального имущества среди документов, требуемых для участия в аукционе, могут представить любой документ, который подтверждает тот факт, что антимонопольный орган уведомлен о намерении претендента приобрести подлежащее приватизации имущество. В качестве таких документов могут выступать решение антимонопольного органа об удовлетворении ходатайства (если оно уже получено претендентом на момент подачи заявки), почтовое уведомление о получении антимонопольным органом ходатайства, уведомления о намерении приобрести подлежащее приватизации имущество, либо копия указанных документов с отметкой антимонопольного органа о принятии.

*Требуется ли согласие антимонопольного органа на передачу акций в доверительное управление?*

В соответствии с Законом о защите конкуренции приобретение акций, в результате которого такое лицо получает право распоряжаться более чем 25, 50, 75 % голосующих акций акционерного общества, осуществляется либо с предварительного согласия антимонопольного органа, либо с уведомления антимонопольного органа после совершения сделки.

В соответствии со статьей 4 Закона о защите конкуренции под приобретением акций (долей) хозяйственных обществ понимается покупка, а также получение иной возможности осуществления предоставленного акциями (долями) хозяйственных

обществ права голоса на основании договоров доверительного управления имуществом, договоров о совместной деятельности, договоров поручения, других сделок или по иным основаниям.

В соответствии с пунктом 4 статьи 209 ГК РФ собственник может передать свое имущество в доверительное управление другому лицу (доверительному управляющему).

На передачу акций в доверительное управление требуется либо получение предварительного согласия антимонопольного органа (при наличии условий, предусмотренных частью 1 статьи 28 Закона о защите конкуренции), либо направление уведомления после совершения сделки (при наличии условий, предусмотренных пунктом 5 части 1 статьи 30 Закона о защите конкуренции).

*Требуется ли согласие антимонопольного органа на приобретение акций (долей) после распределения между участниками ликвидируемого общества?*

Сделки, указанные в части 1 статьи 28 Закона о защите конкуренции требуют либо предварительного согласия антимонопольного органа (при наличии условий, предусмотренных в этой части) либо уведомления после совершения сделки (при наличии условий, предусмотренных частью 1 статьи 30 Закона о защите конкуренции).

В соответствии с пунктом 16 части 1 статьи 4 Закона о защите конкуренции под приобретением акций (долей) хозяйственных обществ понимается покупка, а также получение иной возможности осуществления предоставленного акциями (долями) хозяйственных обществ права голоса на основании договоров доверительного управления имуществом, договоров о совместной деятельности, договоров поручения, других сделок или по иным основаниям.

Предварительное согласие антимонопольного органа (при наличии условий, предусмотренных частью 1 статьи 28 Закона о защите конкуренции) либо его уведомление после совершения сделки (при наличии условий, предусмотренных частью 1 статьи 30 Закона о защите конкуренции) требуется на любое приобретение акций (долей), в том числе и на приобретение акций (долей) после распределения между участниками ликвидируемого общества (статья 63 Гражданского кодекса Российской Федерации, статья 23 Федерального закона от 26.12.95 № 208-ФЗ "Об акционерных обществах"), а также в порядке, предусмотренном статьями 142 и 148 Федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)".

*Требуется ли согласие антимонопольного органа на участие в общем собрании акционеров представителя по доверенности?*

Согласно статье 57 Федерального закона Российской Федерации от 26.12.1995 № 208-ФЗ "Об акционерных обществах", право на участие в общем собрании акционеров осуществляется акционером как лично, так и через своего представителя.

Представитель акционера на общем собрании акционеров действует в соответствии с полномочиями, основанными на указаниях доверенности, составленной в письменной форме.

В соответствии с пунктом 1 статьи 185 ГК РФ доверенностью признается письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому лицу для представительства перед третьими лицами. Представитель действует от имени другого лица - представляемого (пункт 1 статьи 182 ГК РФ), в результате чего у последнего возникают, изменяются и прекращаются гражданские права и обязанности.

В рассматриваемом случае доверенности могут быть двух типов:

1. В доверенности указывается конкретный вариант поведения представителя на общем собрании акционеров;

2. Представитель (действуя от чужого имени и в чужом интересе) наделяется правом самостоятельно принимать решения по вопросам повестки дня общего собрания акционеров. Таким образом, голосуя пакетом более 20% акций с правом голоса по доверенности (доверенностям), полученной от акционера (акционеров), представитель распоряжается правами голоса, воплощенными в акциях, и тем самым получает возможность оказывать влияние на ведение хозяйствующим субъектом его предпринимательской деятельности.

Таким образом, лицо, получающее по доверенности (доверенностям), выданной акционером (акционерами) возможность самостоятельного осуществления воплощенных в пакете более 20 % голосующих акций прав голоса и тем самым получая возможность оказывать влияние на ведение хозяйственным обществом предпринимательской деятельности, при соблюдении условий части 1 статьи 28 Закона о защите конкуренции, должен получить предварительное согласие антимонопольных органов, а при соблюдении требований части 1 статьи 30 Закона о защите конкуренции - уведомить антимонопольный орган.

В случае же, если выданная доверенность (доверенности) содержит предписания относительно реализации прав голоса, воплощенных в акции, а следовательно доверенное лицо не может самостоятельно реализовать право голоса, оно обязано исполнять данное ему поручение в соответствии с указаниями доверителя (статья 973 ГК РФ), должно лично совершить те действия, на которые оно уполномочено (статья 187 ГК РФ), в результате у доверителя возникают, изменяются, прекращаются гражданские права и обязанности (п. 1 ст. 182 ГК РФ), предварительное согласие или уведомление антимонопольных органов не требуется.

*Требуется ли согласовывать с антимонопольным органом договор о залоге основных производственных средств?*

Согласно пункту 1 статьи 334 ГК РФ в силу залога кредитор по обеспеченному залогом обязательству (залогодержатель) имеет право в случае неисполнения должником этого обязательства получить удовлетворение из стоимости заложенного имущества преимущественно перед другими кредиторами лица, которому принадлежит это имущество (залогодателя).

В соответствии с пунктом 1 статьи 338 ГК РФ заложенное имущество остается у залогодателя, если иное не предусмотрено договором.

В соответствии с пунктом 7 части 1 статьи 28 Закон о защите конкуренции получение в собственность, пользование или во владение хозяйствующим субъектом (группой лиц) основных производственных средств (за исключением земельных участков и не имеющих промышленного назначения зданий, строений, сооружений, помещений и частей помещений, объектов незавершенного строительства) и (или) нематериальных активов другого хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации), если балансовая стоимость имущества, составляющего предмет сделки или взаимосвязанных сделок, превышает двадцать процентов балансовой стоимости основных производственных средств и нематериальных активов хозяйствующего субъекта, осуществляющего отчуждение или передачу имущества требует либо получения предварительного согласия антимонопольного органа (при наличии условий, предусмотренных частью 1 статьи 28 Закона о защите конкуренции) либо направления уведомления в антимонопольный орган после совершения сделки (при наличии условий, предусмотренных пунктом 5 части 1 статьи 30 Закона о защите конкуренции).

При этом в пункте 1 статьи 28 Закона о защите конкуренции не установлены способы приобретения основных производственных средств и нематериальных активов.

Согласно пункту 1 статьи 341 ГК РФ право залога возникает с момента заключения договора о залоге, а в отношении залога имущества, которое подлежит передаче залогодержателю, с момента передачи этого имущества, если иное не предусмотрено договором о залоге.

По договору о залоге недвижимого имущества (договору об ипотеке) одна сторона - залогодержатель, являющийся кредитором по обязательству, обеспеченному ипотекой, имеет право получить удовлетворение своих денежных требований к должнику по этому обязательству из стоимости заложенного недвижимого имущества другой стороны - залогодателя преимущественно перед другими кредиторами залогодателя (первый абзац пункта 1 статьи 1 Федерального закона от 16.07.98 № 102-ФЗ "Об ипотеке (залоге недвижимости)" (далее - Закона об ипотеке)).

Имущество, на которое установлена ипотека, остается у залогодателя в его владении и пользовании (третий абзац пункта 1 статьи 1 Закона об ипотеке). При этом такое имущество может быть отчуждено залогодателем другому лицу путем продажи, дарения, обмена, внесения его в качестве вклада в имущество хозяйственного товарищества или общества либо паевого взноса в имущество производственного кооператива или иным способом лишь с согласия залогодержателя, если иное не предусмотрено договором об ипотеке (пункт 1 статьи 37 Закона об ипотеке).

Следовательно, переход прав собственности на заложенное имущество от залогодателя к залогодержателю при заключении договора об ипотеке не происходит.

Обязанность согласовать действия залогодержателя с антимонопольным органом возникает в случае, предусмотренном статьей 55 Закона об ипотеке, когда залогодержатель намеревается получить удовлетворение своих денежных требований к должнику по обязательству из стоимости заложенного недвижимого имущества залогодателя, при неисполнении или ненадлежащем исполнении последним обеспеченного ипотекой обязательства.

Практика рассмотрения антимонопольным органом ходатайств хозяйствующих субъектов, в рамках соблюдения ими требований статьи 28 Закона о защите конкуренции подтверждает необходимость усиления контроля за соблюдением хозяйствующими субъектами антимонопольного законодательства при заключении ими договоров о залоге. Заключение указанных сделок без предварительного согласования с антимонопольным органом часто может являться способом поглощения организаций (например, в порядке, предусмотренном пунктом 1 статьи 348 ГК РФ и пунктом 2 статьи 349 ГК РФ) в результате антиконкурентных действий хозяйствующих субъектов, выступающих в роли залогодержателя.

Отсутствие прямого указания в Законе о защите конкуренции на необходимость согласования договоров о залоге не освобождает хозяйствующих субъектов от выполнения требований статьей 28, 30 Закона о защите конкуренции.

*Какое приобретение акций следует считать приобретением группой лиц?*

Сделки по приобретению лицом (группой лиц), указанные в части 1 статьи 28 Закона о защите конкуренции, требуют либо предварительного согласия антимонопольного органа (при наличии условий, предусмотренных в этой части) либо уведомления после совершения сделки (при наличии условий, предусмотренных частью 1 статьи 30 Закона о защите конкуренции).

Субъектами отношений, связанных государственным контролем экономической концентрации, в том числе в рамках статьи 28 Закона о защите конкуренции, являются не только юридические и (или) физические лица, но и группы юридических и (или) физических лиц.

Исходя из установленных статьей 9 Закона о защите конкуренции условий отнесения лиц к одной группе лиц, следует, что действия лиц, входящих в одну группу, могут привести к ограничению конкуренции. В связи с этим антимонопольный орган при осуществлении и предварительного, и последующего контроля не только рассматривает участников сделки, но и устанавливает наличие взаимосвязанных с ними лиц и при наличии взаимосвязанных лиц, квалифицирует их как группу лиц. Следовательно, антимонопольный орган для эффективного проведения государственного контроля за экономической концентрацией имеет установленную законом возможность рассматривать группу лиц в качестве самостоятельного участника товарного рынка, оказывающего влияние на конкуренцию и свободу экономической деятельности других субъектов рынка. В свою очередь, приобретать акции (доли), права, позволяющих определять условия осуществления хозяйствующим субъектом его предпринимательской деятельности или осуществлять функции его исполнительного органа, а также получать в собственность, пользование или во владение основные производственные средства и (или) нематериальные активы могут лица, входящие в группу лиц.

Таким образом, если лицо приобретает 19 % голосующих акций общества, и другое лицо, входящее с ним в одну группу уже владеет 20 % голосующих акций этого же общества, то в результате такого приобретения лица, входящие в одну группу лиц в совокупности будут распоряжаться 39 % голосующих акций общества. Такое приобретение акций лицами, входящими в одну группу, требует либо предварительного согласования с антимонопольным органом (при наличии условий, предусмотренных в части 1 статьи 28 Закона о защите конкуренции) либо его уведомления после совершения сделки (при наличии условий, предусмотренных частью 1 статьи 30 Закона о защите конкуренции).

*Следует ли согласовывать с антимонопольным органом договор мены акциями?*

В соответствии с Закона о защите конкуренции приобретение голосующих акций, в результате которого такое лицо получает право распоряжаться более чем 25, 50, 75 % акций акционерного общества, осуществляется либо с предварительного согласия антимонопольного органа, либо с уведомлением антимонопольного органа после совершения сделки.

В соответствии со статьей 4 Закона о защите конкуренции под приобретением акций (долей) хозяйственных обществ понимается покупка, а также получение иной возможности осуществления предоставленного акциями (долями) хозяйственных обществ права голоса на основании договоров доверительного управления имуществом, договоров о совместной деятельности, договоров поручения, других сделок или по иным основаниям.

В соответствии с пунктом 1 статьи 567 ГК РФ по договору мены каждая из сторон обязуется передать в собственность другой стороны один товар в обмен на другой.

К договору мены применяются соответственно правила о купле-продаже (глава 30 ГК РФ), если это не противоречит правилам главы 31 ГК РФ и существу мены. При этом каждая из сторон признается продавцом товара, который она обязуется передать, и покупателем товара, который она обязуется принять в обмен (пункт 2 статьи 567 ГК РФ).

Следовательно, в результате мены акциями в акционерном обществе,

принадлежащими физическому лицу, по договору мены с другим физическим лицом, требуется получение предварительного согласия антимонопольного органа (при наличии условий, предусмотренных статьей 28 Закона о защите конкуренции), либо уведомление антимонопольного органа после осуществления сделки (при наличии условий, предусмотренных статьей 30 Закона о защите конкуренции).

*Какие объекты следует относить к зданиям и объектам, имеющим промышленное назначение?*

К зданиям и объектам, имеющим промышленное назначение, следует относить, в том числе:

- имущественные комплексы, на которых осуществляется производство продукции, включая складские помещения для хранения такой продукции;
- промышленные комплексы и склады промышленного назначения, являющиеся частью единого промышленного комплекса;
- объекты коммунальной инфраструктуры, предназначенные для газо-, тепло-, электро-, водоснабжения и водоотведения;
- автозаправочные станции.

*Какие объекты следует относить к зданиям и объектам, не имеющим промышленное назначение?*

К зданиям и объектам, не имеющим промышленное назначение, следует относить, в том числе офисные комплексы и помещения, бизнес-центры, развлекательные комплексы, объекты оптовой и розничной торговли, включая торговые и торгово-развлекательные комплексы.