



АВГУСТ 2023

Особенности корпоративных отношений между экономически значимой организацией и иностранной холдинговой компанией

4 сентября 2023 года вступает в силу Федеральный закон от 04.08.2023 № 470-ФЗ «Об особенностях регулирования корпоративных отношений в хозяйственных обществах, являющихся экономически значимыми организациями» (далее – Закон).

Закон создает правовые механизмы для:

- получения российскими бенефициарами иностранных холдинговых компаний (ИХК) из недружественных юрисдикций в прямое владение акций (долей) российских экономически значимых организаций (ЭЗО), находящихся под контролем ИХК;
- прямой выплаты дивидендов (прибыли) ЭЗО в адрес российских бенефициаров ИХК.

Закон принят в связи с тем, что секретарские компании, регистраторы, депозитарии, финансовые организации, директора ИХК и иные участники корпоративной инфраструктуры в недружественных юрисдикциях отказываются исполнять свои обязательства перед ИХК, ссылаясь на санкционные ограничения, введенные в отношении Российской Федерации, граждан Российской Федерации и (или) российских юридических лиц.

Как следствие:

- российские бенефициары ИХК, попавшие под санкции иностранных государств и (или) международных организаций, лишены возможности передать свои акции (доли) ИХК (депозитарные расписки на акции ИХК) третьему лицу с целью снижения санкционного давления на ИХК и ЭЗО;
- ЭЗО теряют возможность осуществлять свою операционную деятельность в силу невозможности принятия корпоративных решений (смена менеджмента и совета директоров, утверждение отчетности, одобрение крупных сделок и сделок с заинтересованностью и др.);
- ЭЗО, находясь под «недружественным» контролем ИХК, являются объектом «контрсанкций» – им запрещено заключение государственных контрактов, получение мер бюджетной поддержки, выплата дивидендов на обычный банковский счет ИХК (кроме счета «С»), а также есть риск введения внешнего управления.

Работающий не первый год в РФ механизм редомициляции иностранных бизнесов не решает указанные проблемы, поскольку не учитывает ситуации, когда иностранные лица или иностранные директора, секретари и консультанты отказываются от содействия ИХК в ее редомициляции либо прямо противодействуют ей. В итоге ИХК не может принять корпоративное решение о редомициляции (special resolution), подготовить финансовую отчетность и провести ее аудит, опубликовать информацию для кредиторов, провести сверку расчетов с налоговыми органами, получить одобрение редомициляции у иностранного регистратора компаний, исключить из иностранного реестра компаний и выполнить иные необходимые требования по месту своей первоначальной регистрации.

Принятый Закон позволяет российскому бенефициару ИХК восстановить утраченный контроль над ЭЗО путем снижения уровня владения на одно корпоративное звено, исключив из него иностранный элемент в виде ИХК.

ПЕРЕЧЕНЬ ЭКОНОМИЧЕСКИ ЗНАЧИМЫХ ОРГАНИЗАЦИЙ

Действие Закона распространяется на ЭЗО, удовлетворяющие двум критериям: (1) они находятся под контролем (50% и более) ИХК из недружественной юрисдикции и (2) включены Правительством РФ в



специальный перечень ЭЗО. Предложение о включении российской компании в перечень ЭЗО представляет в Правительство РФ ФОИВ, курирующий деятельность такой компании по ее профилю бизнеса.

В настоящий момент утвержденного перечня ЭЗО нет. Опубликован проект Постановления Правительства РФ, устанавливающий порядок его формирования.¹

Включение компании в перечень ЭЗО не может быть оспорено в суде.

Компания подлежит включению в перечень ЭЗО, если она **одновременно** удовлетворяет трем установленным Законом критериям, по каждому из которых достаточно соответствия одному из вариантов из каждого столбца ниже:

Количественный критерий (достаточно одного из пунктов)	Качественный критерий (достаточно одного из пунктов)	Критерий по корпоративной структуре владения (достаточно одного из пунктов)
<p>а) суммарный объем выручки компании и ее группы лиц за последний отчетный год – более 75 млрд руб.;</p> <p>б) количество работников компании и ее группы лиц – более 4 000 человек;</p> <p>в) суммарная стоимость активов Компании и ее группы лиц за последний отчетный год – более 150 млрд руб.;</p> <p>г) сумма налогов (сборов) Компании и ее группы лиц, уплаченных в бюджеты бюджетной системы РФ за предшествующий календарный год, – не менее 10 млрд руб.</p>	<p>а) по состоянию на 01.02.2022 компания или ее дочернее общество является градообразующей организацией, или системно значимой кредитной организацией, или субъектом критической информационной инфраструктуры;</p> <p>б) Компания или ее дочернее общество внедряет технологии и (или) программное обеспечение для общественно значимых сервисов и услуг и (или) оказывает услуги в сфере информационных технологий или связи;</p> <p>в) Компания или ее дочернее общество участвует в создании и модернизации высокопроизводительных и (или) высокооплачиваемых рабочих мест.</p>	<p>Доля прямого и (или) косвенного участия резидентов РФ в ИХК составляет:</p> <p>а) более 50%, либо</p> <p>б) более 30%, если на последнем собрании высшего органа управления ИХК такие лица имели возможность определять его решение, либо</p> <p>в) более 20%, если при этом к акционерам ИХК или к самой ЭЗО применены блокирующие санкции со стороны «недружественных» государств.</p> <p>(далее совместно – «российский бенефициар»)</p>

ПОСЛЕДСТВИЯ ВКЛЮЧЕНИЯ КОМПАНИИ В ПЕРЕЧЕНЬ ЭЗО

Включение российской компании в перечень ЭЗО может повлечь следующие последствия:

- (а) приостановка в судебном порядке корпоративных прав ИХК во включенной в перечень ЭЗО компании с последующим:
 - вступлением косвенных участников ЭЗО, являющихся гражданами РФ и (или) резидентами РФ, в прямое владение акциями (долями) ЭЗО в силу прямого указания закона, либо
 - передачей в судебном порядке акций (долей) ЭЗО, принадлежащих ИХК и причитающихся косвенным участникам ЭЗО, являющимися гражданами РФ и (или) резидентами РФ, вновь созданному российскому юридическому лицу. В последнем случае на место ИХК как ключевого акционера (участника) ЭЗО встает новое юридическое лицо;
- (б) выплата дивидендов ЭЗО напрямую косвенным участникам ЭЗО, являющимся гражданами РФ и (или) резидентами РФ;
- (в) приобретение непубличным ЭЗО публичного статуса и листинг акций такой компании на российской бирже.

ПРИОСТАНОВКА КОРПОРАТИВНЫХ ПРАВ

По заявлению заинтересованного лица Арбитражный суд Московской области может приостановить корпоративные права ИХК в отношении ЭЗО не более чем по 31.12.2024 включительно.

¹ <https://regulation.gov.ru/Regulation/Npa/PublicView?npaID=140811>



После приостановления корпоративных прав ИХК теряет все права акционера (участника): права голосовать, требовать созыва общего собрания акционеров (**ОСА**), распоряжаться акциями ЭЗО, реализовать преимущественное право приобретения акций ЭЗО, а также получать дивиденды (прибыль).

При принятии решений на ОСА ЭЗО общее количество голосов определяется без учета голосов по акциям ЭЗО, принадлежащих ИХК. При этом акции ЭЗО, принадлежащие ИХК, учитываются при определении кворума, как если бы ИХК присутствовал на ОСА.

По заявлению ЭЗО и иных заинтересованных лиц суд может разрешить ИХК в качестве исключения совершать сделки и действия с акциями ЭЗО.

ПЕРЕДАЧА АКЦИЙ (ДОЛЕЙ) В ЭЗО ВО ВЛАДЕНИЕ КОСВЕННЫМ УЧАСТНИКАМ ЭЗО

Вынесение судом решения о приостановке корпоративных прав ИХК в ЭЗО приведет к передаче акций (долей) ЭЗО, принадлежащих ИХК, в адрес самой ЭЗО с последующим их распределением в пользу косвенных участников ЭЗО, являющихся гражданами РФ и (или) резидентами РФ.

Косвенные участники ЭЗО – граждане РФ и (или) резиденты РФ – обязаны вступить в прямое владение акциями (долями) ЭЗО пропорционально доле их косвенного владения в уставном капитале ЭЗО путем направления в ЭЗО соответствующей информации о своем косвенном участии в ЭЗО. Они могут также передать это право третьим лицам – гражданам РФ или российскому юридическому лицу.

Срок предоставления гражданином РФ и (или) резидентом РФ ЭЗО информации о своем косвенном участии в уставном капитале ЭЗО – 3 месяца со дня получения им от ЭЗО извещения о вынесенном судом решения о приостановке корпоративных прав ИХК в ЭЗО. Решение о распределении акций (долей) ЭЗО в пользу косвенных участников ЭЗО, являющихся гражданами РФ и резидентами РФ, принимает сама ЭЗО в течение 10 рабочих дней после окончания вышеуказанного трехмесячного срока.

Нераспределенные акции ЭЗО остаются казначейскими акциями до окончания срока приостановки корпоративных прав ИХК в ЭЗО и не погашаются.

По заявлению косвенных участников ЭЗО суд может принять решение о создании одного или нескольких российских юридических лиц, которым будут переданы причитающиеся косвенным участникам акции (доли) ЭЗО. Состав акционеров (участников) такого юридического лица определяется исходя из состава российских акционеров (участников, бенефициаров) ИХК.

ИХК вправе обратиться к ЭЗО за выплатой компенсации за акции (доли) ЭЗО, которые не были распределены между лицами, вступившими в прямое владение акциями (долями) ЭЗО, или получить обратно нераспределенные акции (доли) ЭЗО после возобновления корпоративных прав ИХК в ЭЗО.

Согласно проекту Постановления Правительства РФ размер подлежащей выплате компенсации будет определяться на основании количества акций (долей) ЭЗО, перешедших к ней, за вычетом количества акций (долей), которые распределены между лицами, вступившими в прямое владение. Выплата компенсации будет осуществляться денежными средствами с соблюдением особого порядка осуществления операций, установленных «контрсанкционными» указами Президента РФ.²

ВЫПЛАТА ДИВИДЕНДОВ ЭЗО

Совет директоров ЭЗО или российские бенефициарные владельцы, владеющие более чем 50% в ИХК, могут принять решение о выплате (об объявлении) дивидендов ЭЗО, если доля участия ИХК в уставном капитале ЭЗО составляет 75% и более. Такое решение о выплате (объявлении) дивидендов считается решением единственного акционера ЭЗО.

После принятия решения о выплате (объявлении) дивидендов суд может принять решение о выплате дивидендов напрямую косвенным участникам ЭЗО – гражданам РФ и (или) резидентам РФ. Такое решение принимается по заявлению самого ЭЗО или российских бенефициарных владельцев, владеющих не менее 50% (или не менее 30%, если этого пакета было достаточно для определения решения высшего органа управления ИХК) акций (долей) при условии, что доля ИХК в уставном капитале ЭЗО составляет не менее 50%.

² <https://regulation.gov.ru/Regulation/Npa/PublicView?npaID=140812>



ПРИОБРЕТЕНИЕ ЭЗО ПУБЛИЧНОГО СТАТУСА И ЛИСТИНГ АКЦИЙ

Непубличное ЭЗО приобретает публичный статус и листингует свои акции на российской бирже в упрощенном и ускоренном порядке, указанном в Законе. Это возможно, если ИХК сама являлась публичной компанией и контролировала прямо или косвенно 100% голосов в ЭЗО (созданного в форме ООО) или прямо обладала 75% голосов в ЭЗО (для ЭЗО в форме АО).

При листинге акций ЭЗО на российской бирже к ЭЗО и его акциям не применяются требования законодательства РФ и правила листинга биржи, предъявляемые при включении акций ЭЗО в котировальную или некотировальную часть списка ценных бумаг, допущенных к организованным торгам, и не требуется принятие корпоративных решений. Соответствие требованиям биржи и законодательства РФ к листинговым компаниям должно быть достигнуто не позднее чем через 6 месяцев с даты начала торгов акциями ЭЗО.

ОЦЕНКА ПОЛОЖЕНИЙ ЗАКОНА

Закон создает новый механизм для восстановления российскими бенефициарами утраченного контроля над ЭЗО путем снижения уровня владения на одно корпоративное звено за счет исключения из него иностранного элемента в виде ИХК.

Реализация предложенного Законом механизма позволит российским бизнесменам:

- исключить из цепочки владения Компанией лишний элемент в виде ИХК из недружественной юрисдикции, соблюдающей санкции против РФ, при этом даст возможность российским бенефициарам ИХК напрямую войти в капитал ЭЗО, повысив тем самым корпоративную управляемость последней;
- получать резидентам РФ дивиденды от ЭЗО без каких-либо ограничений и выплачивать с них налоги в бюджет РФ; при этом дивиденды останутся в РФ (без их вывода за рубеж);
- исходить из того, что как резиденты РФ текущие акционеры ИХК, получающие акции ЭЗО не по своему дискретному усмотрению, а в силу императивного требования Закона, они не должны нести ответственность сами, а также ЭЗО и ее менеджмент за обход/нарушения санкций.

Российские бенефициары ЭЗО получают возможность в полной мере реализовать свое право собственности на российский актив, поскольку выводят систему учета прав на такой актив из иностранной юрисдикции, соблюдающей санкции против РФ.

Механизм, предусмотренный Законом, может быть применен в случаях, когда альтернативные механизмы исключения иностранной «прослойки» в корпоративном управлении ЭЗО в виде изменения ИХК личного закона в порядке редомициляции или обращения контролирующего лица КИК с совокупной долей участия более 50% в ФНС России с заявлением об осуществлении прав акционера (участника) в отношении российской компании, акционером (участником) которой является КИК, не могут быть использованы на практике по какой-либо причине.

В то же время некоторые формулировки Закона требуют уточнения. Такая работа будет вестись в ближайшее время.

Контакты



Дмитрий Степанов

партнер
dmitry_stepanov@epam.ru
+7 (495) 935 8010



Роман Маловицкий

партнер
roman_malovitskiy@epam.ru
+7 (495) 935 8010



Павел Сухолинский

советник
pavel_sukholinskiy@epam.ru
+7 (495) 935 8010



Максим Барышев

старший юрист
maxim_baryshev@epam.ru
+7 (495) 935 8010



или заключением. АБ ЕПАМ, его руководство, адвокаты и сотрудники не могут гарантировать применимость такой информации для Ваших целей и не несут ответственности за Ваши решения и связанные с ними возможные прямые или косвенные потери и/или ущерб, возникшие в результате использования содержащейся в данных материалах информации или какой-либо ее части.

Управление подпиской

Вы получили эту информацию, так как данная тематика может представлять для вас интерес. Если данная информация была направлена вам по ошибке, приносим наши извинения и просим направить отказ от рассылки.

Чтобы отказаться от получения рассылок АБ ЕПАМ, пожалуйста, ответьте на это письмо с темой **Unsubscribe**. Для включения нового адресата в число получателей рассылки необходимо ответить на это письмо с темой **Subscribe**.