

EINSCHRÄNKUNGEN BEI AUSLÄNDISCHEN INVESTITIONEN IN RUSSLAND

RECHTLICHE GRUNDLAGE, ANFORDERUNGEN, RISIKEN: WAS RUSSLANDAFFINE INVESTOREN AUS DEM AUSLAND WISSEN SOLLTEN. / ARTEM SIROTA, SIROTA & PARTNERS

Ausländische Investitionen sind in Russland im Föderalen Gesetz „Über die ausländischen Investitionen in der Russischen Föderation“, anderen Spezialgesetzen, untergesetzlichen Rechtsakten und internationalen Verträgen geregelt. Um den Schutz nationaler Interessen Russlands zu sichern und ein transparentes Geschäftsklima für ausländische Investoren zu schaffen, wurde das Föderale Gesetz vom 29. April 2008 Nr. 57 „Über das Verfahren zur Erbringung ausländischer Investitionen in Unternehmen von strategischer Bedeutung für die nationale Sicherheit der Russischen Föderation“ verabschiedet.

EINSCHRÄNKUNGEN AUSLÄNDISCHER BETEILIGUNG AN STRATEGISCHEN UNTERNEHMEN

Mit dem Gesetz Nr. 57 wird die Beteiligung ausländischer Investoren am Stammkapital strategischer Unternehmen eingeschränkt. Als „strategisch“ gelten Unternehmen, die ihre Tätigkeit in strategisch wichtigen Branchen ausüben, deren abschließender Katalog per Gesetz festgelegt ist (Art. 6 des Föderalen Gesetzes Nr. 57). Dazu zählen unter anderem folgende Bereiche: Kernkrafteinrichtungen und radioaktive Stoffe, Verkehrssicherheit, Telekommunikation und Massenmedien einschließlich Printmedien, Codierung und Kryptografie, Raumfahrt, Waffen, Luftfahrttechnik usw.

Der Umfang dieser Einschränkung hängt jedoch jeweils vom Status des Investors ab. Für ausländische staatliche Investoren sind die Einschränkungen maximal – ihnen ist die Kontrolle über strategische Unternehmen untersagt. Für ausländische private Investoren sind die Einschränkungen moderater – sie können Kontrolle

über strategische Unternehmen nach entsprechender Genehmigung ausüben.

GENEHMIGUNGSBEDÜRFTIGKEIT UND MELDEPFLICHT

So bedürfen Rechtsgeschäfte über den Erwerb von Kontrolle und großen Aktiva bei strategischen Unternehmen durch ausländische Investoren einer vorherigen Genehmigung. Dabei gilt als Kontrolle eine Beteiligung von mehr als 50 Prozent am Stammkapital des Unternehmens oder Partizipation mit mehr als 50 Prozent der Geschäftsleitung oder des Vorstands bzw. Bestellung einer Verwaltungsgesellschaft oder des Generaldirektors sowie eine Entscheidungsbefugnis, die der vorgenannten Beteiligung gleichgestellt werden kann.

Außer Rechtsgeschäften über den Kontrollenerwerb bedürfen auch Erwerbsvorhaben hinsichtlich großer Aktiva von strategischen Unternehmen einer vorherigen Genehmigung. Dies betrifft den Erwerb von Eigentums-, Verfügungs- oder Nutzungsrechten am Umlaufvermögen, dessen Bilanzwert mehr als 25 Prozent der Aktiva von strategischen Unternehmen beträgt.

Beim Föderalen Antimonopoldienst als Genehmigungsbehörde ist ein entsprechender Antrag zu stellen, woraufhin ein umfassendes Entscheidungsverfahren einschließlich der notwendigen Überprüfungen und Abstimmungen von Amts wegen eingeleitet wird.

Sämtliche Unterlagen werden an ein entscheidungsbefugtes Regierungskomitee übermittelt. Dieses Komitee wird unregelmäßig einberufen, was das Entscheidungsverfahren erheblich verlangsamt und häufig zum Scheitern des Erwerbsvorhabens führt.

Anzumerken sei, dass die Rechtsgeschäfte über den Erwerb der Kontrolle über strategische Unternehmen gleichzeitig die Voraussetzungen einer wirtschaftlichen Machtstellung gemäß Föderalem Gesetz gegen Wettbewerbsbeschränkungen Nr. 135 vom 26. Juni 2006 erfüllen können. In diesem Fall unterliegen die Rechtsgeschäfte auch der kartellrechtlichen Aufsicht durch den Föderalen Antimonopoldienst selbst.

Falls die Kontrolle über strategische Unternehmen durch einen ausländischen Investor doch ohne vorherige Genehmigung erworben wurde, gelten das Rechtsgeschäft und alle Entscheidungen dieses strategischen Unternehmens, die unter Mitwirkung des ausländischen Investors beschlossen wurden, als unwirksam. Dabei wird dem ausländischen Investor das Stimmrecht auf der Gesellschafterversammlung entzogen, und ihm droht eine Geldstrafe in Höhe von 500.000 bis zu einer Million Rubel für juristische Personen bzw. von 30.000 bis 50.000 Rubel für Amtsträger (Art. 19.8.2 Abs. 1 OWIG RF).

Darüber hinaus besteht beim Erwerb von mehr als fünf Prozent der Anteile am Stammkapital eines strategischen Unternehmens oder bei Rechtsgeschäften, bei denen die vorherige Genehmigung eingeholt wurde, eine Meldepflicht, die innerhalb von 45 Tagen ab Abschluss des Rechtsgeschäfts beim Föderalen Antimonopoldienst erfolgen soll. Bei Nichterfüllung droht juristischen Personen eine Geldstrafe in Höhe von 250.000 bis 500.000 Rubel und Amtsträgern – von 15.000 bis 30.000 Rubel (Art. 19.8.2 Abs. 2 OWIG RF).

SONSTIGE EINSCHRÄNKUNGEN

Gesetz über strategische Unternehmen erfasst nicht alle relevanten Einschränkungen. Bei Luftraumtransportunternehmen z.B. gilt ein Erwerbsverbot einer mehr als 49-prozentigen Beteiligung am Stammkapital für ausländische Investoren und das Erfordernis der russischen Staatsbürgerschaft bei den geschäftsführenden Organen (Generaldirektor und 1/3 der Vorstandsmitglieder). Bei bestimmten Versicherungsarten (Individualversicherung, Unfallversicherung bei vergaberechtlichen Verträgen) dürfen ebenfalls nur bis zu 49 Prozent des Stammkapitals ausländischen Investoren gehören.

Bei Investitionen sind stets auch eventuelle Risiken von Seiten der öffentlichen Verwaltung zu berücksichtigen, die in Form von untergesetzlichen Rechtsakten auf Staats- und Kommunalebene entstehen können.

Zusätzliche Einschränkungen bilden auch auslandsbezogene Rechtsakte, z.B. die neuesten Sanktionen gegen die Türkei.

Dies vorausgeschickt, haben auch ausländische private Investoren die Möglichkeit, in Unternehmen von strategischer Bedeutung für die nationale Sicherheit Russlands unter Vorbehalt der Einhaltung der oben genannten Anforderungen zu investieren.)

ОГРАНИЧЕНИЯ ДЛЯ ИНОСТРАННЫХ ИНВЕСТИЦИЙ В РОССИИ

ПРАВОВЫЕ ОСНОВЫ, ТРЕБОВАНИЯ, РИСКИ: ЧТО ДОЛЖНЫ ЗНАТЬ ЗАРУБЕЖНЫЕ ИНВЕСТОРЫ, ЖЕЛАЮЩИЕ РАБОТАТЬ В РОССИИ? / АРТЕМ СИРОТА, SIROTA & PARTNERS

Иностранные инвестиции в России регулируются целым комплексом законов, главным из которых является Федеральный закон «Об иностранных инвестициях в Российской Федерации». Для обеспечения защиты национальных интересов России и создания прозрачного бизнес-климата для иностранных инвесторов был принят Федеральный закон от 29 апреля 2008 года № 57 «О порядке осуществления иностранных инвестиций в хозяйственные общества, имеющие стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства».

ОГРАНИЧЕНИЯ НА ИНОСТРАННЫЕ ИНВЕСТИЦИИ В СТРАТЕГИЧЕСКИЕ КОМПАНИИ

Закон № 57 ограничивает участие иностранных инвесторов в уставном капитале стратегических компаний. Стратегическими считаются предприятия, которые осуществляют свою деятельность в стратегически важных отраслях, перечень которых определяется законом (ст. 6 Федерального закона № 57). В этот список среди прочих входят следующие области: ядерные установки и радиоактивные вещества, безопасность транспорта, телекоммуникация и средства массовой информации, включая средства печати, средства шифрования и криптографии, а также аэрокосмическая сфера, вооружение, авиационная техника и т.д.

Объем данного ограничения зависит в каждом случае от статуса инвестора. Для иностранных государственных инвесторов ограничения максимальны – их контроль над стратегическими предприятиями запрещен. Для иностранных частных инвесторов ограничения умеренные – при соответствующем разрешении они могут осуществлять контроль над стратегическими компаниями.

РАЗРЕШИТЕЛЬНЫЙ ПОРЯДОК И ТРЕБОВАНИЕ РЕГИСТРАЦИИ

Правовые сделки иностранных инвесторов по приобретению контроля и основных активов в стратегических компаниях требуют предварительного разрешения. При этом под контролем понимается участие более 50% в уставном капитале компании, либо участие более 50% в руководстве или правлении компании, либо назначение управляющей компании или генерального директора, либо полномочия по принятию решений, которые

могут быть приравнены к указанному выше участию.

Помимо правовых сделок по приобретению контроля предварительного разрешения требуют также проекты, касающиеся приобретения крупных активов стратегических предприятий. Это относится к приобретению прав собственности, распоряжения или пользования оборотным капиталом, балансовая стоимость которых составляет более 25% активов стратегических предприятий.

Для получения разрешения необходимо подать заявление в Федеральную антимонопольную службу, на основании которого осуществляется процедура принятия решения, включая необходимые проверки и согласования.

Все документы должны быть направлены в правительственный комитет, уполномоченный принимать решения. Этот комитет создается нерегулярно, что значительно замедляет процесс принятия решений и часто ведет к провалу проекта приобретения контроля или активов.

Следует отметить, что правовые сделки по приобретению контроля над стратегическими предприятиями одновременно могут соответствовать требованиям соблюдения экономического положения в соответствии с Федеральным законом от 26 июня 2006 года № 135 «О защите конкуренции». В этом случае сделки также подлежат антимонопольному контролю со стороны самой Федеральной антимонопольной службы.

Если контроль над стратегической компанией был приобретен иностранным инвестором без предварительного разрешения, сделка и все решения этого стратегического предприятия, которые были приняты с участием иностранного инвестора, будут считаться недействительными. При этом иностранный инвестор лишается права голоса на собрании учредителей и ему грозит штраф в размере от 500 тыс. до одного миллиона рублей для юридических лиц и от 30 тыс. до 50 тыс. рублей для должностных лиц (ст. 19.8.2 абз. 1 ФЗ РФ «О защите конкуренции»).

Кроме того, при приобретении более пяти процентов акций в капитале стратегического предприятия или при правовых сделках, для которых было получено предварительное разрешение, существует требование регистрации в Федеральной антимонопольной службе, ко-



торая должна иметь место в течение 45 дней с момента завершения сделки. При несоблюдении этого требования на юридических лиц может быть наложен штраф в размере от 250 тыс. до 500 тыс. рублей, а на должностных лиц – от 15 тыс. до 30 тыс. рублей (ст. 19.8.2, абз. 2 ФЗ РФ «О защите конкуренции»).

ДРУГИЕ ОГРАНИЧЕНИЯ

Закон о стратегических предприятиях охватывает не все ограничения. В транспортных компаниях, занимающихся воздушными перевозками, для иностранных инвесторов действует запрет на приобретение более 49% акций в уставном капитале и требование российского гражданства для руководящих органов (генеральный директор и 1/3 членов правления). Для определенных видов страхования (индивидуального страхования, страхования на случай простоя или аварии в договорах о государственных закупках) доля иностранных инвесторов также не может превышать 49% от уставного капитала.

При инвестировании следует также всегда учитывать потенциальные риски со стороны государственных органов власти, которые могут возникнуть в виде подзаконных актов на общегосударственном и муниципальном уровне.

Дополнительные ограничения образуют также правовые внешнеполитические акты, например, последние санкции против Турции.

Учитывая вышесказанное, иностранные частные инвесторы имеют возможность инвестировать в компании, имеющие стратегическое значение для национальной безопасности России, при условии соблюдения вышеуказанных требований.)