

РОССИЙСКИЙ УНИВЕРСИТЕТ ДРУЖБЫ НАРОДОВ

Институт: Юридический

**Кафедра: Гражданского права и процесса и международного частного
права**

КУРСОВАЯ РАБОТА

**«Правовой статус сделок слияния и поглощения на примере
РФ и ФРГ»**

Выполнил: Зайцев Виктор Васильевич
Группа: ЮЮ-304

Научный руководитель:
Доц., к.ю.н. Русакова Е.П.

Дата сдачи курсовой работы: « ____ » _____ 2019 г.

Итоговая оценка: « ____ » _____

Москва, 2020

Оглавление

Введение.....	3
Глава I. Правовой статус сделок слияния и поглощения.....	7
§ 1. Понятие и правовая природа сделок слияния и поглощения.....	7
§ 2. Виды сделок слияния и поглощения.....	12
Глава II. Правовое регулирование сделок слияния и поглощения	15
§ 1. Общая характеристика законодательства, регулирующего вопросы слияний и поглощений компаний	15
§ 2. Специфика правового регулирования сделок слияния и поглощения..	18
Глава III. Недружественный характер сделок слияния и поглощения.....	22
§ 1. Понятие и правовые формы недружественного поглощения	22
§ 2. Правовые способы защиты от недружественного поглощения.....	25
Заключение	28
Библиографический список	30

Введение

Актуальность исследования обуславливается тем, что юридические лица играют большую роль в развитии товарооборота, экономики, жизнедеятельности. Некоторые компания являются важными элементами развития какого-либо государства. Порой предприятия способны влиять на развитие рыночных отношений. Зачастую происходят ситуации, когда компании желают объединиться для развития своей отрасли, а также появляются компании, которые желают завладеть активами другой компании и установить контроль над этой компанией. Сделки слияния и поглощения происходят постоянно, среди крупнейших сделок слияния и поглощения может выделить следующие: в 2012 года американская компания Pfizer приобрела своего конкурента за 68 млрд долл.¹, в этом же году другая американская компания Merck купила своего конкурента за 41,1 млрд долл.². В Российской Федерации за 2019 год было совершено 5 миллиардных сделок слияния и поглощения иностранными покупателями, которые приобрели российские активы. Сделки слияния и поглощения встречаются на всех уровнях развития юридического лицу, будь оно крупным гигантом на мировой арене или только развивающейся компанией.

Важным моментом является тот факт, что некоторые компании представляют большую значимость для государства. Большинство государств ставит под контроль сделки слияния и поглощения. Существенную роль в таких процесс играет антимонопольная политика государства. Также государство не допускает перехода компаний, представляющие большую роль, иностранным компаниям.

Тем самым необходимо понимать правовую природу сделок слияния и поглощения, отводить им должное значение и следить за постоянным

¹ URL: <https://www.rbc.ru/economics/26/01/2009/5703d1919a79473dc814bf50> (дата обращения: 20.05.2020)

² URL: <https://www.rbc.ru/economics/09/03/2009/5703d2759a79473dc814cd85> (дата обращения: 20.05.2020)

развитием законодательства, которое регулирует сделки слияния и поглощения

Целью исследования является формирование представления о сделках слияния и поглощения на примере двух государств, таких как Российская Федерация и Германия. Основными задачами, поставленными для достижения цели, можно считать:

- Правовой статус сделок слияния и поглощения;
- Правовое регулирование сделок слияния и поглощения;
- Недружественный характер сделок слияния и поглощения.

Объектом исследования являются общественные отношения, которые складываются между компаниями при заключении сделок слияния и поглощения в Российской Федерации и в Германии.

Предметом исследования является анализ нормативно-правовых актов Российской Федерации и Германии, регулирующих сделки слияния и поглощения, а также доктринальных источников, которые содержат определение дефинициям «слияние» и «поглощение».

Теоретической и методологической основой исследования послужило законодательство Российской Федерации и Германии, труды отечественных и иностранных ученых, материалы научных конференций. Методология исследования включает в себя общенаучные методы познания (диалектический, формально-логический), частнонаучные методы (исторический, этнографический, антропосоциологический, статистический) и специально-юридические методы (юридико-догматический и сравнительно-правовой). Теоретико-методологическая составляющая исследования представлена трудами отечественных и иностранных авторов – О. Бычков, Р.З. Зиганшин, А.А. Жуков, Г.М. Грищенко, П. Гохан, С.Ф. Рид, А.Р. Лажу.

Из общенаучных методов следует выделить наиболее важные методы, а именно, диалектический и логический.

Использование первого из них вызвано характером объекта и предмета исследования, который требует изучения проблематики исследования как реально существующих, в их постоянном развитии и взаимосвязи с другими явлениями, процессами, закономерностями и т.д. Такими как, взаимодействие компаний между друг другом, влияние сделок слияния и поглощения на развитие и политику государства, получение контроля над компанией.

Логический метод обеспечит обоснованность, достоверность и непротиворечивость выводов, сформулированных в результате исследования.

Использование частнонаучных методов:

1. Системный метод (предполагающий акцент на взаимодействии явлений, их единстве и взаимосвязях, и целостности) – например, будет использован при определении места сделок слияния и поглощения среди других типов сделок, которые могли бы совершаться между компаниями. Системные аспекты были сформулированы на основе трудов – А.Е. Молотников, Г.Ф. Шершеневич, С.Ф. Рид.

2. Структурно-функциональный метод (предполагающий определение места, роли и функций каждого элемента изучаемой системы) – важен при определении роли и правовой природы сделок слияния и поглощения. Также при анализе процедуры самой слияния и поглощения, участия органов управления компании в таких сделках. Структурно-функциональную основу исследования составили работы авторов – Е.Г. Чернова, В.Н. Липовцев, А.Р. Лажу.

3. Социологический метод (предполагающий установление связей государства и права с иными социальными явлениями) – будет использован при объяснении того, почему важно рассмотреть недружественных характер сделок слияния и поглощения. При анализе социологических аспектов основу исследования составили работы авторов – М. Ионцев, И.С. Меленчук, Е.Ю. Пашкова.

Особую группу частнонаучных методов, используемых в работе, составляют специально-юридические методы:

1. Формально-юридический метод, который позволит определить юридические понятия в рамках предмета исследования, выявить их признаки, истолковать содержание правовых предписаний и т.п.

2. Сравнительно-правовой метод, позволяющих рассмотреть подходы к понятиям «слияние» и «поглощение», выявить особенность в правовом регулировании сделок слияния и поглощения в Российской Федерации и Германии. Данный метод основан на работах – Нико Люсманн, М.И. Клеандров и др.

В исследовании присутствует научная новизна, которая заключается в том, что мы, автор, проанализировав законодательство как Российской Федерации, так и Германии, выявив специфику регулирования сделок слияния и поглощения, определяем возможный путь дальнейшего развития сделок слияния и поглощения.

Структура работы. Данная работа состоит из введения, трех глав, заключения и списка использованной литературы.

Глава I. Правовой статус сделок слияния и поглощения

§ 1. Понятие и правовая природа сделок слияния и поглощения

Сделки слияния и поглощения появились в российском правовом поле с момента распада СССР и началом развития рыночной экономики. До сегодняшнего времени в законодательстве Российской Федерации отсутствует понятие «слияние и поглощение». Данное понятие разработано в российской юриспруденции на доктринальном уровне. Изначально понятие «слияние и поглощение» (mergers and acquisitions, M&A) пришло к нам из англосаксонской системы права. Важно отметить, что данное понятие понимается в Российской Федерации и в зарубежных странах по-разному, а значит к нормативному регулированию будут применяться различные подходы. Также в иностранной литературе не проводится различий между дефинициями «слияние» и «поглощение»³.

Однако под термином «merger» принято понимать поглощение, которое осуществляется путем приобретения ценных бумаг или основного капитала, а также слияние, объединение компаний. Под слиянием подразумевается создание нового общества с передачей ему всех прав и обязанностей предыдущих двух или нескольких юридических лиц, которые прекращают свое существование⁴. Под термином «acquisitions» понимается завладение, поглощение, приобретение компании, а именно установление контроля одной компании над другой и приобретение управления. Однако другие авторы полагают, что под слиянием следует понимать установление контроля⁵.

Из двух представленных дефиниций, в юридическом энциклопедическом словаре содержится только термин «слияние», под которым подразумевается одна из форм реорганизации юридического лица⁶.

³ Молотников А.Е. Слияния и поглощения: российский опыт / А.Е. Молотников. – М.: Вершина, 2006. 354 с.

⁴ Шершеневич, Г.Ф. Учебник русского гражданского права / Г.Ф. Шершеневич. – М.: Спарк, 1995. – 556 с.

⁵ Бегаева А.А. Корпоративные слияния и поглощения: проблемы и перспективы правового регулирования / отв. ред. Н.И. Михайлов. – М.: "Инфотропик Медиа", 2010 г. – 132 с.

⁶ Большой юридический энциклопедический словарь. – М.: Книжный мир, 2018. – 720 с.

В российском законодательстве содержатся лишь положения, которые устанавливают процедуру реорганизации юридического лица. Общие положения содержатся в Гражданском кодексе Российской Федерации (далее – ГК РФ), более подробно процедура реорганизации, в том числе слияние, регулируется Федеральным законом «Об акционерных обществах» от 26.12.1995⁷ (далее – Федеральный закон «Об акционерных обществах») и Федеральным законом «Об обществах с ограниченной ответственностью»⁸ (далее – Федеральный закон «Об обществах с ограниченной ответственностью»).

Учитывая, что российское законодательство не дает определение «слияние и поглощение», необходимо далее проанализировать доктринальные источники. Сделка слияния подразумевает под собой поглощение одной компании, другой. В результате такой процедуры активы одной компании переходят на баланс компании-поглотителя⁹. Такое понимание существует именно в зарубежной правовой системе, так как в России процесс слияния имеет свои отличия и свою особенность. В российской правовой системе под слиянием понимается создание именно нового юридического лица. Поглощение в Российской Федерации следовало бы приравнять к присоединению. Такие различия связаны с тем, что в зарубежном праве не проводится различий между двумя терминами¹⁰. В России на доктринальном уровне также существует различное понимание термина «слияние». Один авторы считают, что под слиянием обязательно понимается создание нового юридического лица, а также установление им контроля над предыдущими юридическими лицами¹¹. Другие авторы полагают, что при слиянии

⁷ Федеральный закон "Об акционерных обществах" от 26.12.1995 № 208-ФЗ // Российская газета. 29.12.1995 г. № 248. с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2020

⁸ Федеральный закон "Об обществах с ограниченной ответственностью" от 08.02.1998 № 14-ФЗ // Российская газета. 17.02.1998 г. № 30. ред. от 04.11.2019, с изм. от 07.04.2020

⁹ Рид, С.Ф. Искусство слияний и поглощений / С.Ф. Рид. – Изд. 4-е, перев. с англ. – М.: Альпина Бизнес Букс, 2006. – 321 с.

¹⁰ Чернова, Е. Г. Слияния и поглощения как основной способ роста крупных корпораций. / Е. Г. Чернова // Проблемы современной экономики. – 2007. – № 4. – С. 477–486.

¹¹ Жуков, А.А. К вопросу о понятии поглощение юридических лиц. Черные дыры в российском законодательстве. / А.А. Жуков // Современное право. – 2006. – № 4. - С. 66–67

осуществляется объединение компаний, при котором одна из них теряет марку¹².

Так, в российском праве под слиянием необходимо понимать создание нового юридического лица из двух или нескольких юридических лиц, которые прекращают свое существование. Новое юридическое лицо устанавливает контроль над обязательствами предыдущих юридических лиц.

Далее рассмотрим термин «поглощение», для понимания которого можно выделить два подхода. Первый подход мало чем отличает поглощение от слияния, так как это та же форма реорганизации, при которой одна из компаний прекращает свое существование^{13 14}. Второй подход заключается в том, что при поглощении над компанией устанавливается контроль со стороны другой компании, то есть установление полного контроля над компанией и над её активами как в юридическом, так и экономическом смысле¹⁵.

В германской доктрине используются термины «fusion» и «übernahme». Зарубежные авторы, в том числе и германские, как уже было сказано выше, не проводят различий между терминами «слияние» и «поглощение». Некоторые авторы, анализируя данный вид сделок не используют термин «поглощение», а раскрывают лишь «слияние». Под слиянием следует понимать процесс, когда одна компания принимает активы и обязательства другой компании. Более того слияние имеет несколько видов: 1) статутное слияние, при котором происходит прекращение одной компании; 2) подчиняющее слияние – это такое слияние, при котором одной из компаний становится либо дочерней компанией, либо частью компании; 3) обратное подчиняющее слияние, при котором дочерняя компания одной компании присоединяется к другой

¹² Гетьман-Павлова, И.В. Правовое регулирование слияний и поглощений / И.В. Гетьман-Павлова, А.А. Гущина, В.Н. Липовцев // Банковское право. – 2007. – № 6. – С. 38–46.

¹³ Спиридонова А.В. Правовые проблемы "слияний и поглощений" корпораций в РФ // Актуальные проблемы частноправового регулирования: Материалы Всероссийской IV научной конференции молодых ученых. Самара, 2004. С. 149-152.

¹⁴ Бычков О. Слияния и поглощения. Новеллы в российском акционерном праве // Корпоративный юрист. 2006. N 6. С. 3.

¹⁵ Ионцев М. Корпоративные захваты: слияния, поглощения, гринмэйл. М., 2003. С. 6.

компаний¹⁶. Стоит отметить, что такая классификация сходится с формами реорганизации по российскому праву. Однако существуют авторы, которые проводят и различия между двумя терминами¹⁷. Так, под поглощением следует понимать процесс приобретения акций одной компании, без утраты её самостоятельности, то есть формирование её как дочерней компании. Соответственно слияние подразумевает под собой следующий шаг, который характеризуется прекращением существования одной или нескольких компаний. Осуществления слияния зависит от договаривающихся компаний, которое может как произойти, так и не произойти. Придерживаясь такого подхода, можно различать слияние и поглощение таким образом, что при слиянии прекращается существование одной из компаний, при поглощении такого не происходит. Такой зарубежный подход соответствует отечественному, который был представлен выше.

Для понимания правовой природы сделок слияния и поглощения следует рассмотреть также их в широком смысле. Под сделками слияние и поглощение можно понимать несколько процедурных форм. Первой из которых является непосредственно объединение компаний. Вторая процедура связана непосредственно с приобретением компании, которая заключается в ряде сделок, а именно: приобретение акций или долей компании; приобретение основных производственных средств; приобретение имущества компании; приобретение прав, позволяющих определять деятельность компании (доверительное управление). Третья процедура будет являться завершающей, которая заключается в экономической концентрации, то есть создание юридического лица путем внесения акций или иного имущества в уставной капитал или внесение в уже действующую компанию.

¹⁶ Гохан П. Слияния, поглощения и реструктуризация компаний: Пер. с англ. 4-е изд. М.: Альпина Паблишерз, 2010. С. 21.

¹⁷ Рид С.Ф., Лажу А.Р. Искусство слияний и поглощений: Пер. с англ. 3-е изд. М.: Альпина Бизнес Букс, 2007. С. 23.

Так, сделки слияния и поглощения можно рассматривать в нескольких содержаниях. Первое, сделки слияния и поглощения для установления корпоративного контроля. Второе, сделки слияния и поглощения как форма реорганизации юридического лица. Третье, сделки слияния и поглощения в широком смысле как способ установления контроля над компанией и её активами.

§ 2. Виды сделок слияния и поглощения

Учитывая многообразие процессов сделок слияния и поглощения, имеются различные виды таких сделок. Выделяют следующие виды: горизонтальные, вертикальные, родовые и конгломератные сделки слияния и поглощения. Такая классификация применима как для российского права, так и для права ФРГ, так как выработывалась она отечественными и зарубежными авторами.

Далее более подробно о каждом из видов. Горизонтальные сделки слияния и поглощения характеризуют объединение компаний, которые занимаются выпуском одной и той же продукции, оказывают одинаковый перечень услуг или каких-либо работ, то есть осуществляют свою деятельность в одной отрасли. Вертикальные сделки слияния и поглощения напротив характеризуются тем, что компания ведет свою деятельность в разных отраслях, но при этом они связаны единым рыночным и производственным циклом. Также данный вид имеет свои направления, такие как «прямое направление» и «обратное направление». Первое заключается в том, что компания после проведения сделки слияния и поглощения будет осуществлять свою деятельность преимущественно нацеленной на рынок. Второе заключается в том, что компания сосредоточит деятельность на источниках сырья. Родовые сделки слияния и поглощения – это объединение юридических лиц, которые выпускают взаимосвязанные товары. Конгломератные сделки слияния и поглощения – это объединение компаний, которые не связаны единой отраслью или единой продукцией и т.д. В результате таких сделок появляются многоотраслевые компании с различными видами товаров и собственными исследованиями и разработками.

Также сделки слияния и поглощения можно разделять в зависимости от национальной принадлежности:

- Национальные сделки слияния и поглощения, которые характеризуются объединением компаний в рамках одного государства;

- Транснациональные сделки слияния и поглощения – это сделки, заключаемые компаниями из разных стран¹⁸.

Можно выделять сделки слияния и поглощения по способу объединения потенциалов юридических лиц:

- Корпоративные альянсы заключаются в том, что компании объединяются для совместного осуществления деятельности только в определенном направлении, в других сферах компании сохраняют самостоятельность;

- Корпорации характеризуются объединением всех активов, которые вовлекаются в сделку слияния и поглощения¹⁹.

Сделки слияния и поглощения можно разделить, исходя из потенциала, который будет объединяться в ходе сделки:

- Производственные сделки, при которых происходит объединение производственных мощностей компаний с целью получения синергетического эффекта за счет увеличения масштабов деятельности;

- Финансовые сделки слияния и поглощения заключаются в том, что компании не осуществляют деятельность как одна компания, как единое целое. При таких сделках у компаний реализуется централизация финансовой политики и финансовых ресурсов²⁰.

Существует также классификация сделок слияния и поглощения по рынкам:

- Сделки на национальном уровне;
- Сделки, при которых российскими компаниями приобретаются активы иностранных компаний;

¹⁸ Рябичева А.В. Методы оценки экономической эффективности слияний и поглощений // Бизнес в законе. 2007. N 4. С. 407.

¹⁹ Сергеева И.Г., Цыплухина Д.Г. Слияния и поглощения как инструмент управления промышленной корпорацией // Научный журнал НИУ ИТМО. Серия «Экономика и экологический менеджмент». 2015. №2.

²⁰ Ляшов А.В. Основные виды сделок по слиянию и поглощению // Экономика и управление в XXI веке: тенденции развития. 2013. С. 67-73

- Сделки, которые связаны с поглощением российских компаний зарубежными.

Сделки слияния и поглощения можно выделять в зависимости от отношения компаний к сделке:

- Дружественные слияния и поглощения характеризуются положительным отношением со стороны руководящего состава и акционеров компаний;

- Недружественные слияния и поглощения соответственно характеризуются отрицательным отношением со стороны руководящего состава и акционеров компаний.

Между такими сделками порой трудно провести границу²¹.

Учитывая какую-либо классификацию, можно понимать истинную цель компаний в момент заключения сделок, а также значение сделки, заключаемой между ними.

²¹ Горбов В.В. Правовая защита акционерного общества от недружественного поглощения: дис. канд. юрид. наук: 12.00.03 / В.В. Горбов. – М., 2004. – 179 с.

Глава II. Правовое регулирование сделок слияния и поглощения

§ 1. Общая характеристика законодательства, регулирующего вопросы слияний и поглощений компаний

Для начала рассмотрим нормативно-правовую базу в Российской Федерации, которая регламентирует сделки слияния и поглощения. В первую очередь необходимо отметить положения ГК РФ, а именно ст. 57-60.2. ГК РФ, которые регламентируют реорганизацию юридического лица. Также содержатся положения, которые были заимствованы из английского права, это ст. 59 передаточный акт и ст. 60 гарантии прав кредиторов реорганизуемого юридического лица. Сделки слияния и поглощения регулируются Федеральным законом «Об акционерных обществах», а именно ст. 15-17 данного федерального закона. Статья 15 Федерального закона «Об акционерных обществах», регламентируя реорганизацию общества, отсылает к положениям других федеральных законов, таких как Федеральный закон «О защите конкуренции», Федеральный закон «О несостоятельности (банкротстве)» от 26.10.2002 г.²², Федеральный закон «О рынке ценных бумаг» от 22.04.1996 г.²³ и ряд других законов. Следует отметить, что перечень на этом не заканчивается. В данных федеральных законах содержатся положения, которые тем или иным образом регламентируют процедуру реорганизации, с учетом особенностей для конкретной сферы. Далее следует отметить Федеральный закон «Об обществах с ограниченной ответственностью», а именно ст. 51-53 данного федерального закона, в котором содержатся положения о реорганизации, слиянии и присоединении общества.

Страны континентальной Европы пошли по пути законодательного оформления принципов и других правил, которые относятся к рынку слияний и поглощений, данный факт говорит о том, что они отошли от принципа саморегулирования, который получил свое развитие в Великобритании.

²² Федеральный закон "О несостоятельности (банкротстве)" от 26.10.2002 № 127-ФЗ // Российская газета. 02.11.2002. г. № 209-210. ред. от 24.04.2020

²³ Федеральный закон "О рынке ценных бумаг" от 22.04.1996 № 39-ФЗ // Российская газета. 25.04.1996 г. № 79. ред. от 27.12.2019, с изм. от 07.04.2020, с изм. и доп., вступ. в силу с 28.03.2020

Однако следует учитывать наличия различий в правовом регулировании и среди стран континентальной Европы. Так, ряд европейских государств, а именно ФРГ и Нидерланды, сосредоточились на усилении надзора за приобретением компаний со стороны государства. Также в таких странах эффективно развивается картельное законодательство и большое внимание уделяется процедурам согласования поглощений с работниками компаний. Важно учитывать, что сделки слияния и поглощения регулируются в ФРГ не только национальным законодательством. Большую роль играют директивы Совета Европейского союза, они являются основой для программы гармонизации права компаний Европейского союза (далее – ЕС). Следует отметить ряд важных директив, такие как Третья директива «О слиянии компаний» от 9 апреля 1978 г., Шестая директива «О разделе компаний» от 17 декабря 1982 г., Десятая директива «О трансграничных слияниях» от 26 октября 2005 г., Тринадцатая директива «О поглощении путем приобретения акций публичных компаний» от 21 апреля 2004 г. и ряд других директив.

Правовое регулирование сделок слияния и поглощения в ФРГ регламентируется в основном Законом об акционерных обществах от 6 сентября 1965 г.²⁴ (далее – Закон об акционерных обществах), Законом о поглощениях 1991 г.²⁵, Законом об операциях с ценными бумагами от 6 сентября 1965 г.²⁶ В Законе об акционерных обществах содержатся положения, затрагивающие регулирование сделок слияния и поглощения, а именно Книга 3 Связанные предприятия, в которой содержатся виды договоров, заключаемые между предприятиями, например, договор о подчинении. Далее весьма подробно регулируется процедура заключения, изменения и прекращения таких договоров. Также содержатся положения об обществе, которое присоединяется к другому обществу.

²⁴ Aktiengesetz. 1965. URL: <https://www.gesetze-im-internet.de/aktg/> (дата обращения: 25.05.2020)

²⁵ UEbG. 1991. URL: <https://www.jusline.at/gesetz/uebg> (дата обращения: 25.05.2020)

²⁶ WpÜG. 1965. URL: https://www.gesetze-im-internet.de/wp_g/BJNR382210001.html (дата обращения: 26.05.2020)

Возвращаясь к законодательству ЕС следует дать краткую характеристику вышеназванным директивам Совета ЕС. Третья директива «О слиянии компаний» от 9 апреля 1978 г. и Шестая директива «О разделе компаний» от 17 декабря 1982 г. затрагивают аспекты осуществления слияния и разделения предприятий, при обязательном соблюдении прав акционеров и кредиторов. Десятая директива «О трансграничных слияниях» от 26 октября 2005 года регулирует вопросы слияния компаний, которые учреждены в соответствии с законодательством государства-члена ЕС, а также имеют свой юридический адрес, головное предприятие или центральную администрацию внутри ЕС, при условии, если не менее двух из них подчиняются законодательству разных государств-членов²⁷. Важное значение имеет Тринадцатая директива «О поглощении путем приобретения акций публичных компаний» от 21 апреля 2004 г., которая регулирует поглощение путем приобретения акций публичных компаний. Такие сделки регулируются законодательством ЕС при том условии, если акции допущены к обращению в одной или нескольких странах ЕС. Данная директива была направлена на унификацию и гармонизацию норм. На сегодняшнее время законодательства стран ЕС приведено в соответствие директиве от 21 апреля 2004 г.

Рассматривая наличие законодательных актов, регулирующих сделки слияния и поглощения, можно сделать вывод, что в странах ЕС, в том числе и в Германии, существует более развитая система законодательных норм, это связано с более тесным взаимодействием между странами ЕС, а также накоплением опыта развития корпоративного законодательства.

²⁷ Вселенская И. В. Характерные риски сделки слияния и поглощения // Управленческое консультирование. 2019. №9. С. 106-119.

§ 2. Специфика правового регулирования сделок слияния и поглощения

Рассмотрим специфику правового регулирования конкретно на Федеральном законе «Об акционерных обществах». В ст. 15 данного Федерального закона дается перечень того, в каких формах может происходить реорганизация юридического лица. Среди них: слияние, присоединение, разделение, выделение и преобразование. Выше было отмечено, что российские авторы приравнивают присоединение к поглощению. В данном случае имеем прямое регулирование сделок слияния и поглощения. Формам организации посвящена отдельная статья Федерального закона «Об акционерных обществах». Рассмотрим интересующие нас положения на примере российского регулирования.

Закон определяет, что под слиянием понимается возникновение нового юридического лица путем передачи ему всех прав и обязанностей двух или нескольких юридических лиц, которые прекращают свое существование. В данном случае наблюдается определенная схожесть понятия «слияния» с дефиницией сделки «слияния», определение которому давалось в первой главе. Юридические лица, которые желают провести процедуру слияния, заключают договор о слиянии. Каждое общество должно выдвинуть перед акционерами два вопроса: вопрос о реорганизации в форме слияния, вопрос об избрании членов совета директоров (наблюдательного совета) юридического лица, которое в итоге будет создано.

Общее собрание акционеров юридического лица должно принять решение по вопросу реорганизации. При принятии такого решения на утверждение выносятся договор о слиянии, передаточный акт общества, которое участвует в процедуре слияния, устав юридического лица, которое будет создано в результате слияния. Также общее собрание должно принять решение по вопросу избрания членов совета директоров (наблюдательного совета). При проведении слияния могут возникать вопросы относительно количества членов совета директоров (наблюдательного совета). Вопрос

решен следующим образом: количество членов должно быть пропорционально отношению количества акций создаваемого юридического лица. Также закон содержит положения о том, что должен содержать в себе договор о слиянии. Следует обратить внимание на то, что законе слияние подразумевает под собой переход всех прав и обязанностей, именно это указывается в ст. 16 Федерального закона «Об акционерных обществах», то есть речи об установлении контроля одним обществом над другим не содержится.

Как уже выше было сказано, что под присоединением подразумевается поглощение. Ст. 17 Федерального закона «Об акционерных обществах» определяет, что при процедуре присоединение прекращает свое существование одна или несколько компаний, которые передают свои права и обязанности другому обществу. При осуществлении процедуры присоединения основные полномочия общего собрания акционеров заключаются в принятии решения по вопросу реорганизации, включая утверждение договора о присоединении. Под присоединением, то есть поглощением, также понимается передача всех прав и обязанностей.

Германское законодательство, а именно часть 1 книга 3 Закона об акционерных обществах ФРГ от 6 сентября 1965 г. содержит положения о договорах, заключаемых между предприятиями. Одним из договоров является договор подчинения. Суть договора подчинения заключается в том, что компания желает, чтобы её руководство подчинялось другой компании или первая компания обязуется отчислять свою прибыль второй компании. Также договором подчинения признается договор, по которому руководство компании ведет дела своего общества за счет другой компании. Договором подчинения будет являться тот договор, в котором будет прослеживаться именно зависимость одной компании от другой. В данном случае наблюдаются черты сделки поглощения, так как есть установление контроля одной компании над другой.

В § 292 Закона об акционерных обществах ФРГ указываются иные договоры, которые могут заключаться между компаниями. Среди которых есть договор, по которому компании должны будут объединить свою прибыль для последующего распределения общей прибыли. Такая конструкция имеет схожесть со ст. 16 Федерального закона «Об акционерных обществах», а также её можно признать, что такой договор подходит под определение сделок слияния.

Также, как и по российскому законодательству, так и по германскому, общее собрание акционеров должно утвердить сделку слияния и поглощения. Однако необходимо отметить следующую разницу, которая заключается в том, что в российском законодательстве речь идет именно о реорганизации юридического лица через определенную форму, когда в германском законодательстве не говорится о реорганизации общества. Нормы германского права сосредоточены именно на договоре слияния или поглощения, который будет заключаться между компаниями. В связи с этим наблюдается следующая положительная черта в германском законодательстве. Анализируя положения Закона об акционерных обществах ФРГ, наблюдается подробная регламентация самого процесса сделок слияния и поглощения, чего в российском Федеральном законе «Об акционерных обществах» не наблюдается.

Также необходимо обратить внимание на часть 3 Закона об акционерных обществах ФРГ, так как данные положения наиболее точно отражают сделку поглощения. Общее собрание компании может принять решение о присоединении к другой компании. При этом все права и обязанности, а также акции перейдут другой компании, с которой заключается договор о присоединении. Также содержится некое требование, которое заключается в том, что компания, к которой присоединится другая, должна располагаться внутри страны. Одним из отличий является то, что обществам

необходимо предоставит отчет об интеграции, который будет объяснять обоснованность такого присоединения как юридически, так и экономически.

Так, положения о сделках слияния и поглощения, содержатся как в российском, так и германском законодательстве. Данные сделки представляют собой сложные конструкции, регламентация которых содержится не только в одном законодательстве. Основной чертой правового регулирования таких сделок в России является более четкое разделение их на сделки слияния и поглощения через процедуру реорганизации. В ФРГ такое разделение прослеживается менее четко, однако имеется преимущество в более подробном регулировании проведения сделок слияния и поглощения.

Глава III. Недружественный характер сделок слияния и поглощения

§ 1. Понятие и правовые формы недружественного поглощения

С развитием сделок слияния и поглощения появилось такое явление, как недружественное поглощение. Данное явление существует как в Российской Федерации, так и в странах ЕС, в том числе и в Германии. Для предотвращения таких сделок необходимо наличие эффективной нормативно-правовой базы и соответствующих механизмов.

Важно, что отметить, что для сделок слияния и поглощения недружественного характера используется устоявшийся термин «недружественное поглощение». Однако в доктрине не сложилось единого понимания данного термина. В законодательстве определение отсутствует²⁸. Следует понимать, что в экономическом понимании недружественное поглощение представляет из себя самостоятельную категорию²⁹.

Под недружественным поглощением следует понимать совершение гражданско-правовых и иных предпринимательских сделок и процессов, которые осуществляются вопреки воле акционеров (участников) юридического лица, руководящих органов компании, направленных на перераспределение корпоративного контроля в поглощаемой компании и (или) получение контроля над активами, основными средствами поглощаемого общества.

Для понимания недружественного поглощения следует указать ряд признаков, присущих недружественному поглощению:

- Завладение обществом происходит благодаря спланированным действиям или бездействиям;
- Нарушение норм законодательства;

²⁸ Демченко А.С. Правовые способы защиты от «Недружественных поглощений» в РФ // Актуальные проблемы российского права. 2015. №8 (57). С. 84-89.

²⁹ Рыжих И.В., Тумаков А.В. Недружественные поглощения акционерных обществ // Вестник Московского университета МВД России. 2017. №6. С. 67-70.

- Отсутствие воли акционеров, руководящих органов и др. лиц компании;
- Цель и результат – получение контроля над компанией.

Недружественное поглощения представляет из себя процесс, который состоит из нескольких этапов. Первый этап характеризуется выбором и оценкой компании. Затем осуществляется второй этап – подготовительный. Данный этап включает в себя подробно изучение действующей компании, а именно учредительные документы, органы компании, её деятельность, недовольства и разногласия среди акционеров и органов управление. После изучения компании следует третий этап, который заключается в выработке процесса и стратегии поглощения. Четвертый этап является завершающим, в рамках данного этапа реализуется запланированный план³⁰.

Важно отметить, что недружественное поглощение может иметь, как и явно незаконный характер, так и видимость соблюдения закона. Среди способов осуществления недружественного поглощения выделяют следующие: незаконное проведение собраний акционеров, формирование параллельных органов управления; внесение изменений в учредительные документы. Целью таких действий является в основном избрание нужных руководящих органов, которые впоследствии будут способствовать проведению всех нужных сделок.

Германское понимание недружественных сделок, как в целом и других иностранных юрисдикций, отличается от российского понимания. В иностранных юрисдикциях под недружественными сделками следует понимать покупку акций компании, которая осуществляется против воли менеджмента компании и (или) акционеров, которые держат наибольшей пакет акций. В Российской Федерации, как уже было выше сказано,

³⁰ Радивилко С.В. Правовая особенность недружественного поглощения предприятий // Фундаментальные и прикладные исследования: проблемы и результаты. 2014. С. 81-88.

понимается установление контроля одной компании над другой с помощью незаконных способов.

Отмечается, что европейское законодательство имеет более эффективные механизмы защиты от недружественных поглощений, нежели в Российской Федерации.

§ 2. Правовые способы защиты от недружественного поглощения

Под способами защиты от недружественного поглощения предлагается понимать наличие определенных механизмов, которые позволят создать препятствия для возможного поглощения, а также механизмы, которые возможно применить при осуществляемой процедуре поглощения.

Начиная с первого тезиса, следует выделить следующие способы:

- Правильное оформление корпоративных документов (протокол заседаний собраний акционеров, протоколов заседаний других органов управления);
- Правильное ведение и хранение документации юридического лица;
- Грамотное составление учредительных документов;
- Своевременное и правильное внесение вклада в уставный капитал;
- Правильное построение взаимоотношений в компании;
- Эффективная финансовая оборона
- И другие³¹.

Рассматривая второй тезис, можно также выделять некоторые способы в Российской Федерации. Одним из них может выступать контркупка акций. Также в качестве защиты будет выступать обращение в суд, а именно в арбитражный суд, в котором дело будет рассматриваться в соответствии с главой 28.1. АПК РФ. В качестве защиты может выступать ГПК РФ для восстановления трудовых прав генерального директора. Для предотвращения недружественного поглощения можно воспользоваться обеспечением иска в соответствии с АПК РФ: запрещение бывшему генеральному директору осуществлять свои полномочия в качестве директора, распоряжаться имуществом юридического лица и т.д. В качестве обеспечительных мер может

³¹ Басюк Д.П., Глухов В.В. Классификация способов защиты от недружественного поглощения // Научно-технические ведомости Санкт-Петербургского государственного политехнического университета. Экономические науки. 2010. №3. С. 105-109.

выступать запрет голосовать акционеру, запрет счетной комиссии регистрировать акционера для участия в собрании акционеров, запрет счетной комиссии учитывать голоса акционера. В соответствии со ст. ст. 25, 32 Федерального закона «Об акционерных общества» можно осуществить выпуск привилегированных акций. Однако некоторые способы может использовать и поглощающая компания, учитывая на каком этапе будет находиться недружественное поглощение.

Данные способы защиты, несомненно, встречаются также и в германской практике³². Однако возвратимся к Закону об акционерных обществах ФРГ. Для противодействия недружественным поглощения возможно наличие сложной процедуры заключения сделки слияния и поглощения. Для осуществления процедуры сделки слияния и поглощения недостаточно лишь только одобрения договора общим собранием. В соответствии с разделом 2 Закона об акционерных обществах ФРГ необходима также проверка договора между предприятиями, которая осуществляется компетентными аудиторами. Также подробным образом регламентирована сама процедура проведения общего собрания для принятия решения по договору о присоединении. Важное значение для противодействия недружественным поглощениям имеет значение и политика самого государства. Так, в Германии предусматривается наличие права у правительства запретить дальнейшую покупку акций, если у компании уже имеется более 25% акций³³. Следует отметить, что Тринадцатая директива «О поглощении путем приобретения акций публичных компаний» от 21 апреля 2004 г. изначально предусматривала ограничение возможности европейских компаний использование защиты от недружественных поглощений, однако такая инициатива не была поддержана.

³² Нико Lüssmann. Недружественных поглощений компаний с точки зрения Совета директоров, акционерами и заинтересованными сторонами, Мюнхен, Гринь издательство, 2001, URL: <https://www.grin.com/document/720> (дата обращения: 30.05.2020)

³³ URL: <https://www.dw.com/de/schutz-vor-unerwünschter-übernahme/a-36116012>

Защита от недружественных поглощений имеет постоянное развитие как в Российской Федерации, так и в Германии. Способами защиты выступают как юридические, так и экономические меры. Были рассмотрены способы, которые имеют место в двух рассматриваемых странах, а также определены некоторые особенности, как например в Германии. Также следует упомянуть, что для Германии имеют большое значение директивы ЕС, которые способны определенным образом корректировать защиту от недружественных поглощений.

Заключение

В курсовой работе был рассмотрен правовой статус сделок слияния и поглощения на примере Российской Федерации и ФРГ. Были проанализированы и сделаны конкретные выводы по следующим пунктам:

- понятие сделок слияния и поглощения;
- правовая природа сделок слияния и поглощения;
- законодательство двух стран, регулирующее процедуру сделок слияния и поглощения;
- особенности проведения процедуры сделки слияния и поглощения;
- недружественный характер сделок слияния и поглощения.

Подведем итоги по данным пунктам. Нет сомнений, что сделки слияния и поглощения имеют большое значение для регулирования деятельности компаний. Одной из важных задач являлся анализ понятий «слияния» и «поглощения». В двух рассматриваемых странах на законодательном уровне не закреплены данные понятия, однако понимание данным дефинициям выводится из других положений законодательства. В Российской Федерации для понимания правовой природы сделок слияния и поглощения необходимо использовать положения, которые регулируют реорганизацию юридических лиц. В Германии существуют нормативно-правовые акты как на национальном уровне, так и на международном (региональном), которые прямо регулируют сделки слияния и поглощения. Также потребовалось обратиться к доктринальным источникам, которые мало отличаются друг от друга, если рассматривать в контексте двух стран. Как в Российской Федерации, так и в Германии одни ученые проводят различия между понятиями «слияние» и «поглощение», а другие считают, что проводить различия нет необходимости и понимают под слиянием и поглощением один процесс.

На примере законодательства двух стран, которое регулирует деятельность акционерных обществ, были проанализированы положения, затрагивающие сделки слияния и поглощения. Сделки слияния и поглощения в Российской Федерации во многом регламентируются положениями реорганизации компании, что является отличием от сделок слияния и поглощения в Германии. В Законе об акционерных обществах ФРГ содержатся отдельные положения, которые регулируют сделки слияния и поглощения. Среди таких положений – договоры, заключаемые между предприятиями.

Были рассмотрены сделки слияния и поглощения, которые могут содержать недружественных характер. В Российской Федерации и в Германии по-разному понимается недружественное поглощение. Также рассмотрены способы борьбы против недружественных поглощений. Одной из положительных черт в германском законодательстве признается более детальная регламентация сделок слияния и поглощения.

Таким образом, сделки слияния и поглощения играют большую роль в жизнедеятельности каждой компании. Законодательство каждого государство должно быть готово к регулированию сделок слияния и поглощения. Без отсутствия понимания правового статуса сделок слияния и поглощения невозможно выстроить эффективное правовое регулирование.

Библиографический список

Законодательные и иные нормативно-правовые акты

1. Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть первая от 30 ноября 1994 г. № 51-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации от 5 декабря 1994 г. № 32 ст. 3301
2. Федеральный закон "Об акционерных обществах" от 26.12.1995 № 208-ФЗ // Российская газета. 29.12.1995 г. № 248. с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2020
3. Федеральный закон "Об обществах с ограниченной ответственностью" от 08.02.1998 № 14-ФЗ // Российская газета. 17.02.1998 г. № 30. ред. от 04.11.2019, с изм. от 07.04.2020
4. Федеральный закон "О несостоятельности (банкротстве)" от 26.10.2002 № 127-ФЗ // Российская газета. 02.11.2002. г. № 209-210. ред. от 24.04.2020
5. Федеральный закон "О рынке ценных бумаг" от 22.04.1996 № 39-ФЗ // Российская газета. 25.04.1996 г. № 79. ред. от 27.12.2019, с изм. от 07.04.2020, с изм. и доп., вступ. в силу с 28.03.2020
6. Aktiengesetz. 1965. URL: <https://www.gesetze-im-internet.de/aktg/>
7. UEBG. 1991. URL: <https://www.jusline.at/gesetz/uebg>
8. WpÜG. 1965. URL: https://www.gesetze-im-internet.de/wp_g/BJNR382210001.html

Статьи в периодических изданиях и сборниках научных статей

1. Бычков О. Слияния и поглощения. Новеллы в российском акционерном праве // Корпоративный юрист. 2006. N 6. С. 3.
2. Вселенская И. В. Характерные риски сделки слияния и поглощения // Управленческое консультирование. 2019. №9. С. 106-118.
3. Гетьман-Павлова, И.В. Правовое регулирование слияний и поглощений / И.В. Гетьман-Павлова, А.А. Гущина, В.Н. Липовцев // Банковское право. – 2007. – № 6. – С. 38–46.

4. Гохан П. Слияния, поглощения и реструктуризация компаний: Пер. с англ. 4-е изд. М.: Альпина Паблшерз, 2010. С. 21.
5. Костюкова А.С. Анализ факторов влияющих на сделки слияний и поглощений в России // Экономика и бизнес: теория и практика. 2020. С. 165-170.
6. Рид С.Ф., Лажу А.Р. Искусство слияний и поглощений: Пер. с англ. 3-е изд. М.: Альпина Бизнес Букс, 2007. С. 23.
7. Сердюков А.В. Особенности трактовки понятия «Слияния и поглощения» в российской бизнес-практике // Российское предпринимательство. 2011. №3 (2). С. 32-36.
8. Спиридонова А.В. Правовые проблемы "слияний и поглощений" корпораций в РФ // Актуальные проблемы частноправового регулирования: Материалы Всероссийской IV научной конференции молодых ученых. Самара, 2004. С. 149-152.
9. Файзуллин Р.А. Правовые и договорные риски в сделках слияния и поглощения // Финансы: Теория и Практика. 2016. №5. С. 141-147.
10. Lüssmann Nico. Недружественных поглощений компаний с точки зрения Совета директоров, акционерами и заинтересованными сторонами, Мюнхен, Гринь издательство, 2001.