

ФОРМЫ НАЦИОНАЛИЗАЦИИ И СПОСОБЫ СНИЖЕНИЯ СООТВЕТСТВУЮЩИХ РИСКОВ

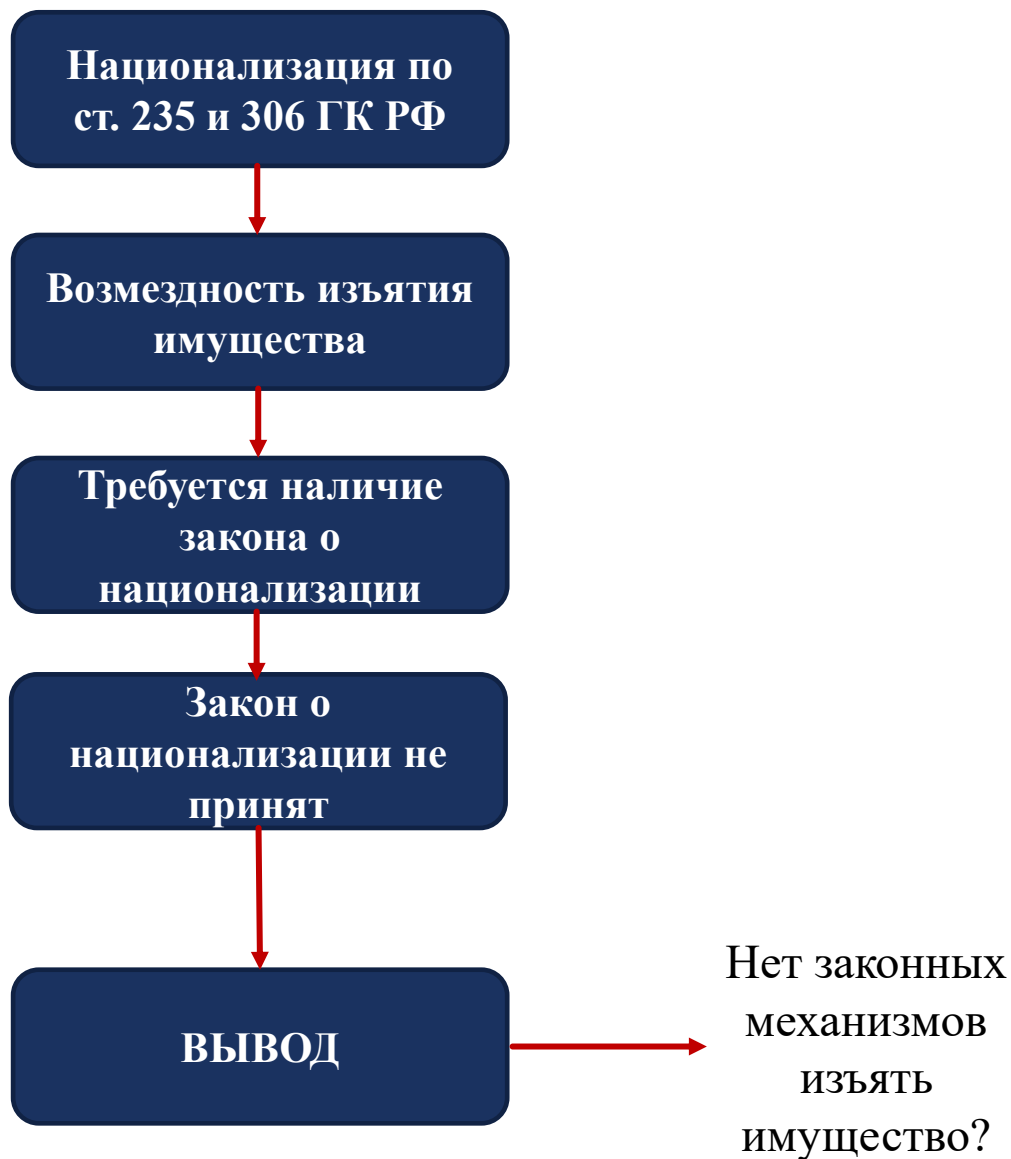
KK & P
TRIAL LAWYERS

КУЛЬКОВ
КОЛОТИЛОВ
И ПАРТНЕРЫ

НИКОЛАЙ ПОКРЫШКИН

15 АПРЕЛЯ 2022 Г.

Национализация «в узком смысле» (ст. 235 и ст. 306 ГК РФ)



Национализация «в широком смысле»

Конфискация

ст. 243 ГК РФ

- безвозмездность;
- безвозвратность;
- по суду

Санкция за правонарушение

Реквизиция

ст. 242 ГК РФ, 51, 92 ЗК РФ

- возмездность;
- возвратность;
- внесудебная

При чрезвычайных обстоятельствах (с компенсацией):

- стихийных бедствий;
- аварий;
- эпидемий; эпизоотий;
- чрезвычайного или военного положения (п. 6 ст. 93 ЗК РФ);
- иных обстоятельств;
- специальная военная операция ?

Изъятие земель

ст. 279-282 ГК РФ, ст. 49 ЗК РФ

- возмездность;
- безвозвратность;
- внесудебная

Для гос. нужд:

- выполнения международных договоров РФ;
- строительства, реконструкции объектов гос. / мун. значения при отсутствии других возможных вариантов строительства/ реконструкции;
- иные основания.

Национализация «в узком смысле»

ст. 235 и 306 ГК РФ + законопроект

- безвозмездность;
- безвозвратность;
- внесудебная

Принятие ФЗ о национализации

↓
Принятие закона субъекта РФ

↓
Фактическая реализация принятием НПА субъекта

Дело Крымхлеба
(Определение КС РФ от 10.03.2016 N 443-О)

Внешняя администрация

законопроект

- возмездность;
- безвозвратность;
- по суду



КОНФИСКАЦИЯ



Институт конфискации (ст. 243 ГК РФ)

Примеры составов УК РФ, которые могут сопровождаться конфискацией:

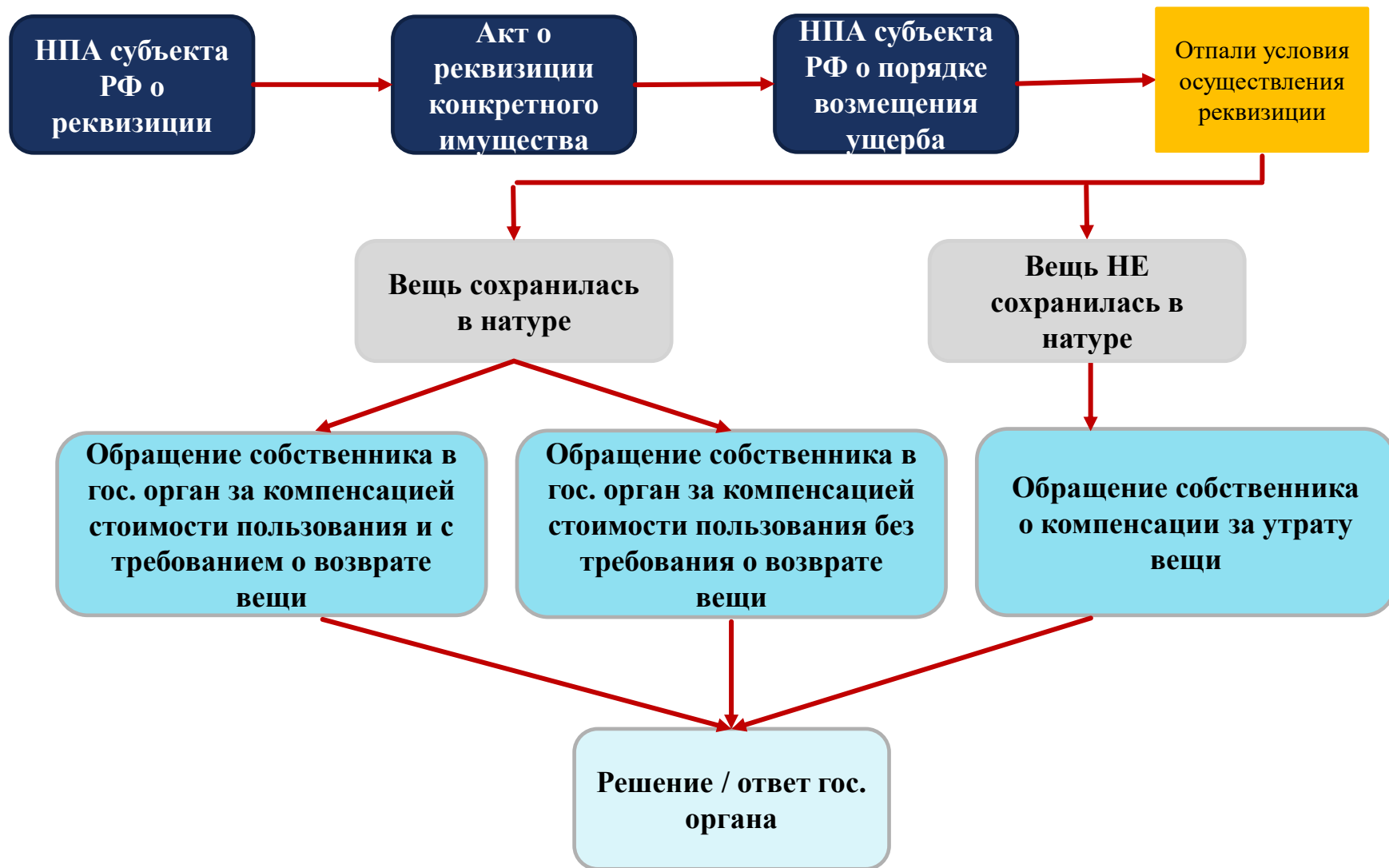
норма	состав
ст. 159	Мошенничество. В современных реалиях многие спец. составы не применяются и фактически заменяются составом мошенничества.
ст. 177	Злостное уклонение от погашения кредиторской задолженности. Данный состав может быть актуален, когда иностранный бизнес принимает решение полностью покинуть РФ и при этом не рассчитываться с контрагентами.
ст. 193	Уклонение от репатриации денежных средств в РФ (например, в случае, если специально заключается договор без намерения поставки товаров в РФ с целью вывода валюты за пределы РФ)
ст. 193.1	Осуществление перевода денежных средств нерезидентам с предоставлением подложных документов в контролирующий орган
ст. 200.1	Перевоз через границу РФ денежных средств в размере более разрешенного к вывозу
ст. 195	Соккрытие и отчуждение имущества компании, фальсификация бух. отчетности при наличии признаков банкротства
ст. 196	Преднамеренное банкротство (например, могут конфисковать имущество и средства, выведенные из компании для осуществления банкротства)
ст. 197	Фиктивное банкротство



РЕКВИЗИЦІЯ



Порядок проведения реквизиции



Сближение реквизиции и конфискации (учет вины собственника)

Противоречия в подходах ВС РФ и КС РФ кас. учета вины собственника при реквизиции:

Постановление КС РФ от 08.07.2021 № 33-П:

Вину нужно учитывать

Согласно этому постановлению нужно учитывать наличие вины собственника реквизируемого имущества. Если собственник сам виноват в возникновении причин реквизиции (в частности эпидемии), то компенсация ему не выплачивается. Сочетание п. 1 ст. 242 ГК РФ и абз. 2 п. 2 ст. 1083 ГК РФ признано неконституционным.

VS

Определение ВС РФ от 26.09.2018 г. № 89-АПГ18-2:

Вина не должна учитываться

Суд прямо указал, что п. 6 Постановления Правительства Тюменской обл. не соответствует федеральному регулированию и должен быть признан недействующим, поскольку законодательство не устанавливает зависимость возмещения ущерба в результате отчуждения животных от соблюдения владельцами животных ветеринарно-санитарных правил, предписаний и указаний должностных лиц государственного ветеринарного надзора.



ИЗЪЯТИЕ



Порядок проведения изъятия





ВВЕДЕНИЕ ВНЕШНЕЙ АДМИНИСТРАЦИИ



Порядок и последствия введения внешней администрации





МЕРЫ ПРОТИВОДЕЙСТВИЯ НАЦИОНАЛИЗАЦИИ



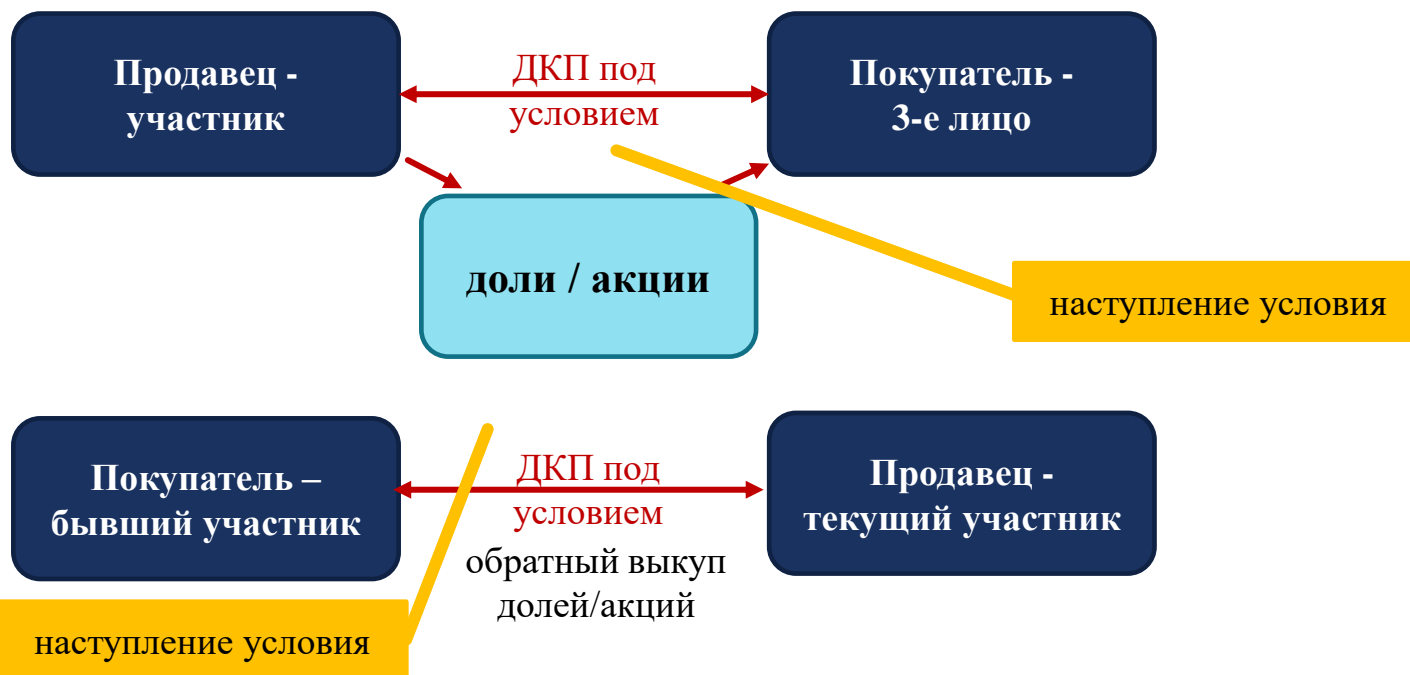
Подготовка к национализации (раннее предупреждение рисков национализации)

Мера	Пояснения	Против чего
Заключение опционов с дружественными, но формально не аффилированными лицами	<ul style="list-style-type: none"> ➤ Заключение колл- и пут-опционов на выкуп акций / долей при наступлении определенного события: <ul style="list-style-type: none"> ▪ Для администрации по модели ДУ – только до введения; ▪ По модели ЕИО – можно и после введения 	внешняя администрация конфискация (до перехода титула на объект) (?); национализация «в узком смысле» (?)



Подготовка к национализации (раннее предупреждение рисков национализации)

Мера	Пояснения	Против чего
Заключение ДКП под условием с дружественными, но формально не аффилированными лицами	<ul style="list-style-type: none"> ➤ Заключение ДКП под условием наступления определенных событий на выкуп акций / долей ➤ Преимущество опции заключается в автоматическом переходе титула при наступлении условия и отсутствии необходимости продавца выразить волеизъявление 	внешняя администрация: конфискация (до перехода титула на объект) (?); национализация «в узком смысле» (?)



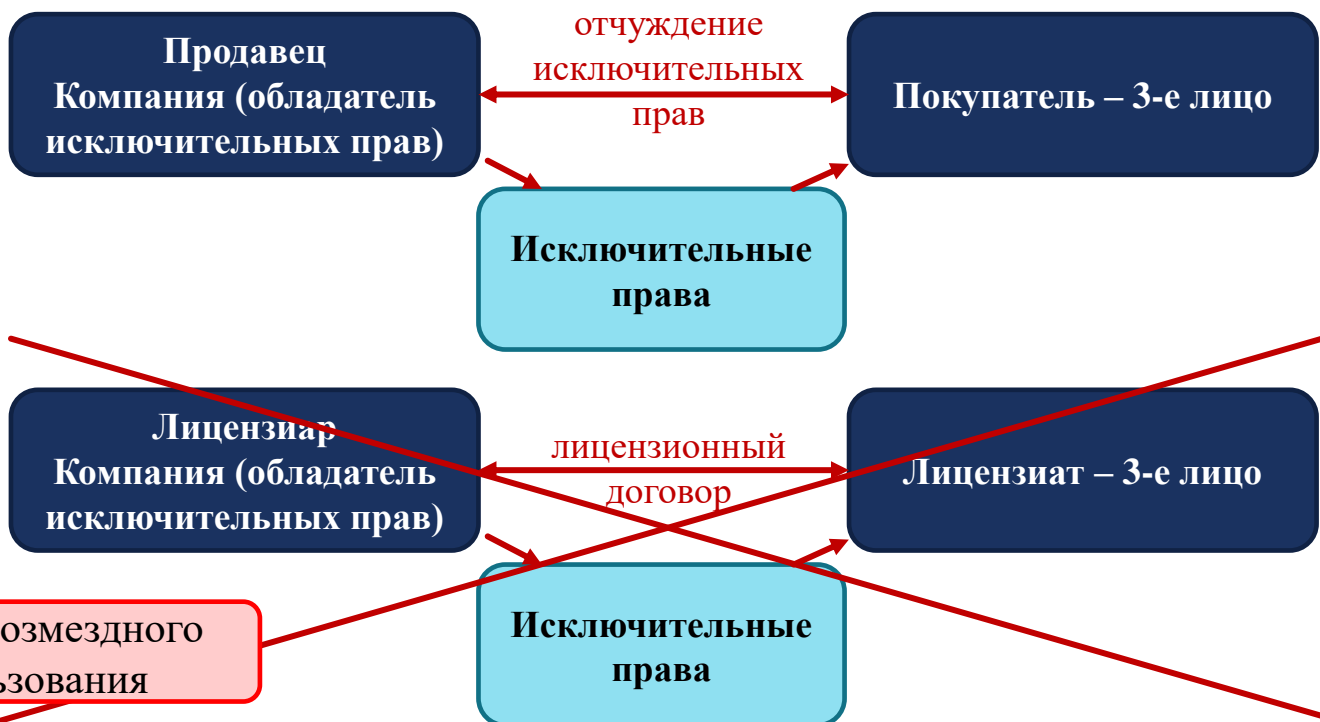
Подготовка к национализации (раннее предупреждение рисков национализации)

Мера	Пояснения	Против чего
<p>Отчуждение активов реально независимым лицам для дальнейшего вывода денежных средств</p>	<ul style="list-style-type: none"> ➤ Заблаговременное отчуждение долей / активов в пользу формально не аффилированных лиц; ➤ Выплата дивидендов / премий / золотых парашютов 	<p>все формы национализации</p>
<p>Передача долей или активов компании в ДУ</p>	<ul style="list-style-type: none"> ➤ Заблаговременная передача долей или активов в доверительное управление лицу, не подпадающему под критерии ввода внешней администрации 	<p>внешняя администрация</p>
<p>Формирование подконтрольных требований к компании</p>	<ul style="list-style-type: none"> ➤ С целью последующего включения контролируемой задолженности в реестр и получения больших средств по итогам ликвидации/банкротства путем замещения активов 	<p>внешняя администрация</p>

Опасная мера

Подготовка к национализации (раннее предупреждение рисков национализации)

Мера	Пояснения	Против чего
Перевод договоров по исключительным правам на формально не аффилированных лиц	➤ Данная мера позволяет предотвратить безвозмездное пользование нематериальными активами со стороны внешней администрации	внешняя администрация



Подготовка к национализации (раннее предупреждение рисков национализации)

Мера	Пояснения	Против чего
Фиксация стоимости имущества	<ul style="list-style-type: none"> ➤ Получение заключения оценщика о рыночной стоимости / характеристиках имущества, а также потенциальной упущенной выгоды и возможных убытков на случай проведения реквизиции; 	реквизиция, изъятие, внешняя администрация (в части спора об убытках ввиду уменьшения
Проблема даты оценки	<ul style="list-style-type: none"> ➤ Фиксирование стоимости и свойств имущества по ДКП; 	стоимости долей и спора о начальной
Фиксация технического / свойственного состояния вещи	<ul style="list-style-type: none"> ➤ Получение кредита под залог данного имущества; ➤ Получение предложений покупателей о намерении приобретения имущества с указанием выкупной цены и свойств; ➤ Застраховать вещь (?) (Определение ВС РФ от 13.07.2017 г. N 308-ЭС17-8047 по делу N А32-21114/2015) 	продажной цене при замещении активов)

Подготовка к национализации (раннее предупреждение рисков национализации)

Мера	Пояснения	Против чего
Передача вещи в залог	<ul style="list-style-type: none"> ➤ Передача вещи в залог в пользу подконтрольных лиц; ➤ Передача вещи в залог в пользу банка по кредитному или иному договору с использованием полученных денежных средств (квази-продажа) 	реквизиция, внешняя администрация, конфискация (?), национализация (?)

Реквизиция

Изъятие земель

Конфискация

Национализация

Внешняя администрация

- Залоги сохраняются

- Залоги прекращаются

- Залоги формально сохраняются и могут быть просужены;
- Фактически обратить взыскание на залог не представляется возможным

- Вероятно будет по модели конфискации

- Включение в качестве залогового кредитора в реестр

Дело ВТБ 24: Определение Ставропольского краевого суда от 24.05.17 г. по делу № 33-3688/2017

Подготовка к национализации (раннее предупреждение рисков национализации)

Мера	Пояснения	Против чего
Гарантийное удержание	➤ Удержание вещи контрагентом по договору за собой до предоставления ему оплаты за работы/услуги	реквизиция, конфискация (?); внешняя администрация (?)

Ст. 359 ГК РФ. Основания удержания:

«1. Кредитор, у которого находится вещь, подлежащая передаче должнику либо лицу, указанному должником, вправе в случае неисполнения должником в срок обязательства по оплате этой вещи или возмещению кредитору связанных с нею издержек и других убытков удерживать ее до тех пор, пока соответствующее обязательство не будет исполнено.

Удержанием вещи могут обеспечиваться также требования хотя и не связанные с оплатой вещи или возмещением издержек на нее и других убытков, но возникшие из обязательства, стороны которого действуют как предприниматели.

2. Кредитор может удерживать находящуюся у него вещь, несмотря на то, что после того, как эта вещь поступила во владение кредитора, права на нее приобретены третьим лицом».

Возмещение потерь от национализации

Мера	Пояснения	Против чего
<p>Поиск и возврат имущества, а также его оценка</p> <p>Проблема учета / неучета вины собственника</p> <p>Проблема соотношения возможных исков</p> <p>Проблема титула собственности (Постановление КС РФ от 08.07.2021 N 33-П)</p>	<ul style="list-style-type: none"> ➤ Поиск и возвращение сохранившегося имущества после прекращения оснований для реквизиции; ➤ Проведение оценки изменения стоимости имущества по итогам реквизиции, а также оценки сохранения реквизируемым имуществом своих полезных свойств; ➤ Сопровождение процесса понуждения гос. органов осуществить выкуп или возврат реквизируемого имущества <ul style="list-style-type: none"> ▪ Виндикация (?); ▪ Иск о признании права собственности (?) ▪ Требование о понуждении выкупить вещь (?) 	<p>реквизиция, изъятие</p>

Возмещение потерь от национализации

Мера	Пояснения	Против чего
<p>Заключение доп. соглашений к договорам</p>	<p>➤ Заключение доп. соглашений к контрагентами для усложнения процедуры одностороннего расторжения внешней администрацией договоров и (или) минимизации ответственности компании</p>	<p>внешняя администрация</p>
<p>Передача вещей в долгосрочную аренду на формально не аффилированное лицо</p>	<p>➤ Данная опция даст возможность продолжать использования актива при вводе администрации, а в случае расторжения – довысказать стоимость арендной платы</p>	<p>реквизиция, внешняя администрация</p>

Возмещение потерь от национализации

Мера	Пояснения	Против чего
Взыскание убытков	<ul style="list-style-type: none"> ➤ Взыскание убытков с компании в пользу контрагентов компании, подконтрольных ее бенефициарам; ➤ Взыскание с ФНС в пользу участника убытков, причиненных введением обеспечительных мер; ➤ Взыскание убытков, причиненных: <ul style="list-style-type: none"> ▪ реквизицией (в размере разницы между стоимостью вещи до изъятия и после ее возвращения); ▪ изъятием (в размере разницы между фактически выплаченной компенсацией за изъятие вещи и ее рыночной стоимости); ▪ конфискацией (в случае, если судебный акт о конфискации был отменен и вещь была уничтожена или повреждена – разница между начальной и последующей стоимостью вещи); ▪ национализацией (в случае, если решение о национализации было признано незаконным и вещь была уничтожена или повреждена – разница между начальной и последующей стоимостью вещи) 	Реквизиция, конфискация, изъятие, национализация, внешняя администрация

Возмещение потерь от национализации

Мера	Пояснения	Против чего
<p>Оспаривание законности НПА и судебных решений</p>	<ul style="list-style-type: none"> ➤ Обжалование решения суда о введении внешней администрации; ➤ Оспаривание индивидуального акта правоприменения по изъятию / реквизиции / национализации; ➤ Оспаривание законности действий гос. органов при реализации процесса реквизиции / изъятия / национализации; ➤ Оспаривание решений суда о конфискации 	<p>Реквизиция, конфискация, изъятие, национализация, внешняя администрация</p>

Исключение оснований введения внешней администрации

Критерий	Пояснения	Против чего
Субъектный критерий	<ul style="list-style-type: none"> ➤ Заключение колл- и пут-опционов для передачи долей бенефициарам, не связанным с «недружественным» государством (использование иностранной «прослойки»); ➤ Провести реструктуризацию активов можно не только на уровне российской компании, но и на уровне материнской компании-прослойки; ➤ Передача долей в доверительное управление 	Внешняя администрация
Критерий значимости		
Критерий оценки деятельности	<ul style="list-style-type: none"> ➤ Назначение нового менеджмента на замену «ушедшему» и опровержение анонса об «уходе» с рынка; ➤ Перевод работников на иные места во избежание сокращения штата более чем на 1/3 и (или) использование иных оснований для расторжения с работниками трудовых договоров; ➤ Сохранение более 70% выручки компании за счет транзита средств от иных компаний группы 	

Необходимо ли передать 100% долей или достаточно быть КДЛ?

Что понимается под лицом, не связанным с иностранным государством?

Особое внимание к компаниям из секторов экономики, финансируемым РФ

Опасная мера

КОНТАКТНАЯ ИНФОРМАЦИЯ



Николай Покрышкин

Партнёр

4-й Голутвинский пер., 1/8, стр. 5

Москва, 119180

Tel.: + 7 (495) 258-39-41

Mob.: +7 (926) 822-65-32

E-mail: n.pokryshkin@kkplaw.ru

Web: www.kkplaw.ru