

ОТКРЫТОЕ ПИСЬМО

Ассоциации по защите прав инвесторов

Председателю Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации

Иванову Антону Александровичу

Уважаемый Антон Александрович!

Обратиться к Вам с настоящим письмом нас вынуждают многочисленные жалобы инвесторов в связи с беспрецедентной для отечественной правовой и экономической действительности ситуации, сложившейся в результате удовлетворения российскими судами исков ООО «Корес Инвест» о признании недействительными договоров купли-продажи акций ОАО «Территориальная генерирующая компания № 2», заключенных Корес Инвестом с миноритарными акционерами ОАО «ТГК-2» в октябре 2008 г.

Удовлетворяя требования Корес Инвеста о признании данных договоров ничтожными, суды трех инстанций пришли к выводу о том, что при их заключении в 2008 г. со стороны Корес Инвеста имело место нарушение императивных положений Федерального закона от 29 апреля 2008 г. № 57-ФЗ «О порядке осуществления иностранных инвестиций в хозяйственные общества, имеющие стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства» (Закон № 57-ФЗ).

Суды посчитали, что по смыслу этого закона запрет на приобретение без предварительного согласования Правительственной комиссии по контролю за осуществлением иностранных инвестиций в Российской Федерации более 50% голосующих акций стратегических хозяйственных обществ (и более 10% акций таких обществ, если они осуществляют пользование участками недр федерального значения) распространяется не только на иностранных инвесторов и подконтрольных им лиц, но также на сделки российских граждан и российских юридических лиц, контролируемых и прямо, и косвенно только российскими гражданами, в случае, если такие российские субъекты по какому-либо основанию входят в группу лиц с иностранным инвестором.

Поскольку за предварительным согласованием на покупку более 50% акций ОАО «ТГК-2» Корес Инвест – российское юридическое лицо, принадлежащее двум гражданам Российской Федерации (Анатолию Бренчагову и сенатору от Чувашской Республики Леониду Лебедеву) и составляющее одну группу лиц с двумя «сестринскими» офшорными компаниями, – в Правительственную комиссию не обращался, суды посчитали, что заключенные им в отношении акций ОАО «ТГК-2» договоры несут угрозу обороне страны и безопасности государства, а потому являются ничтожными.

В настоящее время судебные споры, связанные с договорами купли-продажи акций ОАО «ТГК-2» переданы на рассмотрение Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, который, как мы надеемся, разберется в ситуации и примет законное и справедливое решение, отвечающее публичным интересам России. Мы полагаем необходимым обратить Ваше внимание на данные споры, так как считаем, что созданный судебный прецедент может иметь определяющее значение не только для миноритарных акционеров ОАО «ТГК-2», но также способен оказать деструктивное влияние на стабильность гражданского оборота в Российской Федерации в целом.

Нам известно, что Федеральной антимонопольной службой – уполномоченным государственным органом по контролю за осуществлением иностранных инвестиций в стратегические общества – в ряде ответов на частные запросы и ходатайства российских компаний указывалось, что она считает неправомерным и необоснованным расширительное толкование норм Закона № 57-ФЗ, распространяющее их действие на сделки, совершаемые полностью российскими субъектами, которые пусть и аффилированы с иностранными инвесторами, но таким иностранным инвесторам не подконтрольны, так как эти сделки не предполагают осуществления иностранных инвестиций, в ограничении и контроле за которыми заключается цель Закона № 57-ФЗ.

Нам также известно, что в настоящее время в Правительстве Российской Федерации проходят согласование подготовленные ФАС России конкретизирующие поправки в Федеральный закон № 57-ФЗ, призванные, в том числе, окончательно исключить возможность приведенного выше расширительного толкования его положений. Однако действие данных изменений не будет распространяться на сделки, заключенные до их вступления в силу.

Поэтому в случае, если Высший Арбитражный Суд придет к выводу о правомерности удовлетворения нижестоящими инстанциями поданных Корес Инвестом исков, это будет означать, что ничтожными являются не только договоры купли-продажи ценных бумаг ОАО «ТГК-2», но также и ряд системообразующих для отечественной экономики сделок, заключенных в период действия существующей редакции Закона № 57-ФЗ (2008-2010 гг.) без предварительного согласования с Правительственной комиссией российскими обществами, имеющими дочерние офшорные структуры, в том числе:

- 1) Приобретение ОАО «ГАЗПРОМ»:
 - в апреле 2009 г. – у итальянского концерна ENI 20% акций ОАО «ГАЗПРОМ НЕФТЬ», обладающего нефтяными месторождениями стратегического значения;
 - в мае 2009 г. – у концерна ENI и компании Enel 51% долей в ООО «СеверЭнергия», имеющего суммарные запасы 1,35 трлн. куб. м газа и 722 млн. т нефти и конденсата;
- 2) Приобретение в 2009 г. группой ГАЗПРОМ НЕФТЬ 48,39% обыкновенных акций Sibir Energy Plc, владеющей долей в проекте разработки Салымских месторождений;
- 3) Приобретение в 2009 г. ОАО «Новатэк» 51% акций ОАО «Ямал СПГ»;
- 4) Приобретение в июле 2009 г. ОАО «НК «Роснефть» у голландской компании «RN-Vankor B.V.» 93,12% акций ЗАО «Ванкорнефть» и др.

Принимая во внимание прецедентный характер удовлетворения арбитражными судами исков Корес Инвеста о признании ничтожными договоров купли-продажи акций ОАО «ТГК-2», а также ущерб инвестиционному климату России, нанесенный удовлетворением данных исков, Ассоциация по защите прав инвесторов, от имени миноритарных акционеров ОАО «ТГК-2», миноритарных акционеров ОАО «Газпром» и миноритарных акционеров ОАО «НК «Роснефть», просит Вас, в целях защиты стабильности гражданского оборота, защиты прав инвесторов – физических и юридических лиц и недопущения произвольного применения Закона № 57-ФЗ к одним компаниям (ОАО «ТГК-2») и его неприменения к другим, взять под личный контроль рассмотрение Высшим Арбитражным Судом вопроса о применимости положений Закона № 57-ФЗ к сделкам российских компаний, не приводящим к установлению контроля иностранных инвесторов (иностранного капитала) над стратегическими хозяйственными обществами.

**С уважением,
Ассоциация по защите прав инвесторов**