**Об особенностях создания и реорганизации коммерческих организаций, в результате которых происходит приобретение прав, позволяющих определять условия осуществления предпринимательской деятельности финансовой организации**

Условия сделок по созданию и реорганизации коммерческих организаций, осуществление которых требует предварительного согласия антимонопольного органа, предусмотрены пунктами 1-8 части 1 статьи 27 Федерального закона
от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 27 Закона о защите конкуренции подлежит государственному контролю за экономической концентрацией и требует предварительного согласия антимонопольного органа создание коммерческой организации, если ее уставный капитал оплачивается акциями (долями) и (или) активами (за исключением денежных средств) финансовой организации и (или) создаваемая коммерческая организация приобретает такие акции (доли) и (или) активы финансовой организации на основании передаточного акта или разделительного баланса и в отношении таких акций (долей) и (или) активов приобретает права, предусмотренные статьей 29 Закона о защите конкуренции, и при этом стоимость активов по последнему балансу финансовой организации, акции (доли) и (или) активы которой вносятся в качестве вклада в уставный капитал, превышает величину, установленную Правительством Российской Федерации по согласованию с Центральным банком Российской Федерации.

Иными словами, пункт 5 части 1 статьи 27 Закона о защите конкуренции применим исключительно в случае, если уставный капитал создаваемой коммерческой организации оплачивается акциями (долями) и (или) активами именно соответствующей финансовой организации и (или) в случае, если создаваемая коммерческая организация приобретает акции (доли) и (или) активы такой финансовой организации на основании передаточного акта или разделительного баланса.

Приобретение в результате создания коммерческой организацией прав, позволяющих определять условия осуществления предпринимательской деятельности финансовой организации, а не непосредственно акций (долей в уставном капитале) такой финансовой организации, не является основанием отнесения создания данной коммерческой организации к числу действий, которые подлежат предварительному согласованию с антимонопольным органом в соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 27 Закона о защите конкуренции.

Приобретение таких прав предполагает получение предварительного согласия антимонопольного органа в соответствии с пунктом 8 части 1 статьи 29 Закона о защите конкуренции при соответствии подобного приобретения критериям, установленным данной статьей.

Так, согласно пункту 8 части 1 статьи 29 Закона о защите конкуренции с предварительного согласия антимонопольного органа осуществляются сделки по приобретению лицом (группой лиц) в результате одной сделки или нескольких сделок (в том числе на основании договора доверительного управления имуществом, договора о совместной деятельности или договора поручения) прав, позволяющих определять условия осуществления предпринимательской деятельности финансовой организацией или осуществлять функции ее исполнительного органа.

При этом частью 2 статей 27 и 29 Закона о защите конкуренции предусмотрены исключения, при которых необходимость получения предварительного согласия антимонопольного органа на осуществление действий, предусмотренных пунктами 1-8 частей 1 статьей 27 и 29, не применяется, в том числе, если указанные действия осуществляются лицами, входящими в одну группу лиц по основаниям, предусмотренным пунктом 1 части 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции. Важно отметить, что указанное исключение применяется при условии, что все участники (стороны) сделки на момент осуществления соответствующих действий входят в одну группу лиц по указанному основанию.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции группой лиц признается хозяйственное общество (товарищество, хозяйственное партнерство) и физическое лицо или юридическое лицо, если такое физическое лицо или такое юридическое лицо имеет в силу своего участия в этом хозяйственном обществе (товариществе, хозяйственном партнерстве) либо в соответствии с полномочиями, полученными, в том числе на основании письменного соглашения, от других лиц, более чем пятьдесят процентов общего количества голосов, приходящихся на голосующие акции (доли) в уставном (складочном) капитале этого хозяйственного общества (товарищества, хозяйственного партнерства).

Вместе с тем необходимо учитывать следующее.

Участниками сделки, то есть лицами, принимающими решение о создании коммерческой организации, в том числе решение о наделении создаваемой коммерческой организацией правами, позволяющими определять условия осуществления предпринимательской деятельности финансовой организации, выступают учредители создаваемой коммерческой организации. Таким образом, необходимым условием для применения исключения, предусмотренного частью 2 статей 27 и 29 Закона о защите конкуренции, является нахождение в одной группе лиц по основанию, предусмотренному частью 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции, всех учредителей создаваемой организации.

В случае создания коммерческой организации, в том числе, путем выделения следует принимать во внимание следующее.

В соответствии со статьей 55 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» решение о реорганизации общества принимает общее собрание участников реорганизуемого в форме выделения общества. Общее собрание участников общества само по себе не обладает правоспособностью и не является самостоятельным лицом, являясь органом юридического лица – общества с ограниченной ответственностью.

Иными словами, реорганизации общества в форме выделения осуществляется одним лицом – обществом, реорганизуемым в форме выделения. Так как указанные действия осуществляются одним лицом, положения, предусмотренное частью 2 статей 27 и 29 Закона о защите конкуренции, в рассматриваемом случае, неприменимы.