

ПРАВОВЫЕ ОСОБЕННОСТИ ПРИСОЕДИНЕНИЯ БАНКОВ

Л.А. Мочалова, В.Г. Корешков

Банковский сектор экономики во всем мире претерпевает в последние десятилетия значительные изменения, характеризующиеся глобализацией финансовых рынков, консолидацией финансового сектора. Последняя проявляется в сокращении числа финансовых учреждений, расширении сферы бизнеса банков, выражающейся в интернационализации бизнеса и диверсификации продуктового ряда, включая расширение предложения банками небанковских продуктов и услуг. Большое влияние на финансовый сектор оказывают дерегулирование и изменение налогового законодательства во многих странах.

В результате глубокого экономического кризиса в августе 1998 г. многие российские банки, как малые, так и крупные, оказались не в состоянии противостоять негативным изменениям макроэкономических факторов. Тем не менее банковская система России восстанавливается, российские банки постепенно наращивают объемы операций и расширяют диапазон предоставляемых услуг, развивается процесс конкуренции банков, все более заметной становится тенденция консолидации в финансовом секторе.

По мнению экспертов, причиной бума слияний и поглощений стало желание отечественных компаний по возможности максимально укрупниться, дабы поделить отечественный рынок еще до прихода иностранных конкурентов. По оценке компании «Ernst&Young», «операции по слиянию и поглощению в качестве стратегии роста более широко используются в России, чем в других странах» [1, с. 2].

Хотя в ряде случаев слияния и поглощения обходятся дешевле, чем создание предприятием собственных филиалов и подразделений, они приводят к успеху лишь тогда, когда сливающиеся предприятия имеют сходную культуру. Издержки при объединении предприятий возникают из-за необходимости вербовать клиентов (убеждать их в выгоды выбора в пользу объединенной компании), сохранить на новом предприятии

высококвалифицированных сотрудников, объединить системы обработки данных.

Если предприятия имеют разную культуру, то их объединение требует взаимной «притирки», что неизбежно связано с дополнительными расходами. Этот период взаимного приспособления может быть использован конкурентами для переманивания клиентов и лучших работников. Если же прежние предприятия имели разный набор предлагаемых продуктов, то их объединение позволит освоить новые рынки. Выгоды дает также обмен технологиями.

Причины, заставляющие банковских собственников задумываться об интеграции, стандартны: желание получить готовую филиальную сеть, развитый розничный бизнес (альянсы Росбанка и ОВК, Автобанка и «НИКойла»), мощное региональное присутствие (ВТБ-ПСБ, «УралСиб» – «НИКойл»).

В целом слияния и поглощения можно разделить на три типа: агрессивные, мягкие и ожидаемые.

Первые проходят с большим шумом, в жесткой борьбе со старыми акционерами или владельцами. Пример – покупка финансовой корпорацией «НИКойл» Автобанка.

Второй вариант – «мягкий», все происходит по взаимной договоренности (Росбанк, купивший группу банков ОВК, а также слияние «Еврофинанса» и Моснарбанка).

Ожидаемое поглощение или слияние происходит при наличии у двух или нескольких банков одинаковых акционеров и при условии, что банки занимают равноценные сильные позиции на финансовом рынке и частично дублируют деятельность друг друга, например Московский международный банк – Банк Австрии. Результатом объединения становится оптимизация бизнеса акционеров.

Из наиболее примечательных примеров укрупнения банков, имевших место в последнее время, можно выделить следующие: приобретение группой «Интеррос» в 2003 г. банковского холдинга «ОВК» с перспективой его дальнейшего объединения с «Росбанком» (рейтинг Standard & Poor's B–

/Стабильный/С) и покупку ОАО «Урало-Сибирский банк» (рейтинг Standard & Poor's B-/Стабильный/С) финансовой группой «НИ-Койл» в начале 2004 г. Получив от ЦБ кредит на 700 млн. долл., Внешторгбанк взял под контроль Гута-банк, заплатив за покупку всего 1 млн. руб. (33000 долл.). Ранее, в 2004 г., ВТБ приобрел миноритарный пакет акций (17%) другого банка с государственным участием – Российского регионального банка развития. По всей видимости, ВТБ будет приобретать и другие банки (например, Промышленно-строительный банк Санкт-Петербурга). На первом этапе предусмотрена покупка ВТБ 25% плюс одной акции ПСБ после получения разрешения надзорных органов. Позднее ВТБ сможет приобрести еще 51% минус одну акцию ПСБ. Сделки, возможно, дадут толчок новым слияниям и поглощениям, особенно под влиянием законодательных изменений в этой области. Повышение требований к минимальному капиталу банков также должно способствовать ускорению процесса консолидации.

По мнению авторов, успех банковского бизнеса будет определяться качеством менеджмента во всех сферах банковской деятельности, начиная со стратегического и финансового планирования, управления рисками и заканчивая повседневным ведением банковских операций.

В соответствии со ст. 1 Федерального закона от 2 декабря 1990 г. №395-1 «О банках и банковской деятельности» (далее – Закон о банках) банки могут создаваться в форме хозяйственных обществ, т.е. по смыслу п. 3 ст. 66 Гражданского кодекса Российской Федерации банки могут возникать в форме акционерных обществ, обществ с ограниченной ответственностью и обществ с дополнительной ответственностью (указанная организационно-правовая форма в банковской системе Российской Федерации на практике не используется).

В практике присоединений банков были случаи присоединения банков различной правовой формы собственности, т.е. когда банки – акционерные общества присоединяли банки – общества с ограниченной ответственностью, и наоборот. По мнению авторов, ничего противозаконного в этом не было, так как один рубль участника, являющийся частью доли в уставном капитале

банка – общества с ограниченной ответственностью, обменивался, например, на акцию банка – акционерного общества (номинальной стоимостью один рубль). Возникали, конечно, технические сложности с правильным юридическим оформлением такого обмена и его регистрацией в Центральном банке Российской Федерации, но повторимся: такие прецеденты были.

Однако представители юридической науки и судебной системы смотрели на эти вопросы по-иному. В частности, еще в 2002 г. Г.С. Шапкина высказывала мысль о том, что присоединение может проводиться только организациями одной организационно-правовой формы юридических лиц [2].

18 ноября 2003 г. пленум Высшего арбитражного суда Российской Федерации принял Постановление №19 «О некоторых вопросах применения Федерального закона «Об акционерных обществах», которым фактически запретил в Российской Федерации присоединение банков, а также других предприятий различных организационно-правовых форм. Такой вывод можно сделать на основе анализа п. 20 Постановления, которым установлено, что положения Федерального закона от 26 декабря 1995 г. №208-ФЗ «Об акционерных обществах» (далее – Закон об акционерных обществах), определяющие порядок их реорганизации путем слияния, присоединения, разделения или выделения (ст. 16–19), не предусматривают возможность проведения реорганизации этих обществ посредством объединения с юридическими лицами иных организационно-правовых форм (в том числе с обществами с ограниченной ответственностью) либо разделения их (выделения) на акционерное общество и юридическое лицо другой организационно-правовой формы.

И хотя в Российской Федерации не действует «прецедентное право», вызывает сомнение то, что Центральный банк Российской Федерации и Федеральная налоговая служба зарегистрируют в настоящее время присоединение банков различных организационно-правовых форм.

При всей закрытости информации о структуре собственности в отдельных российских банках и нежелании ее раскрывать, анализ структуры собственности банков проводить необходимо, так как он позволит:

ПРАВОВЫЕ ОСОБЕННОСТИ ПРИСОЕДИНЕНИЯ БАНКОВ

1. Определить вероятность принятия акционерами (участниками) решения по вопросу присоединения банков. В соответствии со ст. 49 Закона об акционерных обществах решение о присоединении принимается общим собранием акционеров, большинством в три четверти голосов акционеров – владельцев голосующих акций, принимающих участие в общем собрании акционеров, а в соответствии со ст. 37 Федерального закона от 8 февраля 1998 г. №14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» решение о присоединении банков – обществ с ограниченной ответственностью вообще принимается единогласно всеми участниками банка.

Таким образом, отсутствие согласия «квалифицированного» большинства в банке – акционерном обществе и единогласия участников банка – общества с ограниченной ответственностью исключает саму возможность проведения присоединения банков.

2. Определить примерное количество акций, которые, возможно, необходимо будет выкупить банку в соответствии с п. 1 ст. 75 Закона об акционерных обществах, в котором определено, что акционеры – владельцы голосующих акций вправе потребовать выкупа банком всех или части принадлежащих им акций в случае реорганизации банка, если они голосовали против принятия решения о его реорганизации либо не принимали участия в голосовании по этому вопросу (при принятии решения о реорганизации все обыкновенные и привилегированные акции являются голосующими).

Определение количества акций, которые могут быть предъявлены к выкупу, позволит установить возможные расходы банка, связанные с приобретением этих акций. В указанном случае необходимо учитывать не номинальную стоимость акций, а рыночную, поскольку, в соответствии с п. 3 ст. 75 Закона об акционерных обществах выкуп акций банком должен осуществляться по цене, определенной советом директоров (наблюдательным советом) банка, но не ниже рыночной стоимости, которая должна быть определена независимым оценщиком.

Таким образом, уже на этапе подготовки к присоединению необходимо будет провести независимую оценку стоимости акций, что позволит уточнить размер денежных

средств, которые будут необходимы для выкупа акций. Кроме того, результаты независимой оценки могут быть использованы на переговорах представителей присоединяющихся банков при определении коэффициента конвертации акций присоединяющегося банка в акции присоединяющегося банка.

Следует также учитывать, что по смыслу ст. 11 Закона о банках на выкуп акций должны быть использованы только собственные средства приобретателя. Кроме того, в связи с неясностью применения п. 4 ст. 17 Закона об акционерных обществах, в котором установлено, что при присоединении банков собственные акции, принадлежащие присоединяемому банку, погашаются, целесообразно (и на практике это применяется) акции, предложенные акционерами к покупке, по возможности приобретать не банку, а третьим лицам. И в этом случае необходимо учитывать, что третьему лицу (юридическому или физическому) также нужно иметь собственные средства, которых будет достаточно для приобретения акций.

3. Проанализировать необходимость согласования с Банком России приобретения в результате присоединения одним юридическим или физическим лицом либо группой юридических и(или) физических лиц, связанных между собой соглашением, либо группой юридических лиц, являющихся дочерними или зависимыми по отношению друг к другу, более 20% акций (долей) присоединяющегося банка. Указанная обязанность акционеров (участников) установлена в ст. 11 Закона о банках и ст. 61 Федерального закона от 10 июля 2002 г. №86-ФЗ «О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)».

Указанное количество акций (долей) присоединяющегося банка может быть приобретено:

– акционером (участником) присоединяющегося банка или акционерами (участниками) присоединяющегося банка (группой лиц) после конвертации их акций (обмена их долей) в акции (доли) присоединяющегося банка;

– акционером (участником) присоединяющегося банка или акционерами (участниками) присоединяющегося банка (группой лиц), владеющими также акциями (долями) присоединяющегося банка, после конвертации акций (обмена долей) присоединяющегося

банка в акции (доли) присоединяющего банка.

Предварительное согласование приобретения: более 20% акций (долей) присоединяющего банка должны быть осуществлены акционером (участником) или группой лиц, приобретающими акции (доли), до момента конвертации акций (обмена долей) в порядке, определенном гл. 5 Инструкции Центрального банка РФ от 14 января 2004 г. №109-И «О порядке принятия Банком России решения о государственной регистрации кредитных организаций и выдачи лицензий на осуществление банковских операций».

Кроме того, получение в собственность по результатам присоединения более 20% акций (долей) присоединяющего банка должно быть предварительно согласовано с Федеральной антимонопольной службой на основании ст. 16–17 Федерального закона от 23 июня 1999 г. №117-ФЗ «О защите конкуренции на рынке финансовых услуг». Таким образом, в указанном случае (при условии, что уставный капитал присоединяющего банка после проведения присоединения будет более 160 млн. руб.) необходимо получить три согласования:

- Федеральной антимонопольной службы присоединения банков (осуществляется присоединяющим банком после принятия общими собраниями акционеров (участников) присоединяющихся банков решения о присоединении банков);

- Федеральной антимонопольной службы увеличения уставного капитала присоединяющего банка в связи с присоединением банков (осуществляется присоединяющим банком после принятия общими собраниями акционеров (участников) присоединяющихся банков решения о присоединении банков);

- Федеральной антимонопольной службы получения в собственность по результатам присоединения акционером (участником) или группой лиц более 20% акций (долей) присоединяющего банка (осуществляется лицами, приобретающими акции (доли) присоединяющего банка, после принятия общими собраниями акционеров (участников) присоединяющихся банков решения о присоединении банков).

Согласования в указанных случаях осуществляются в порядке, установленном Приказом Министерства Российской Федерации

по антимонопольной политике и поддержке предпринимательства (в настоящее время – Федеральная антимонопольная служба) от 28 февраля 2001 г. №210 «Об утверждении Положения о даче согласия на совершение сделок, связанных с приобретением активов или акций (долей в уставном капитале) финансовых организаций, а также прав, позволяющих определять условия предпринимательской деятельности либо осуществлять функции исполнительного органа финансовой организации».

Дополнительно необходимо учитывать, что в случае приобретения по результатам присоединения каким-либо лицом самостоятельно или с аффилированным лицом (лицами) 30% и более размещенных обыкновенных акций присоединяющего банка с числом акционеров – владельцев обыкновенных акций – 1000 чел., учитывая количество принадлежащих ему акций, необходимо будет провести действия, установленные ст. 80 Закона об акционерных обществах. Акционер, который будет иметь по результатам присоединения более 30% акций присоединяющего банка, должен понимать, что в последующем ему, возможно, придется понести дополнительные денежные расходы.

4. Проанализировать вероятность образования банковского холдинга в результате присоединения банков. Критерии образования банковского холдинга и порядок уведомления Центрального банка Российской Федерации о его создании определены в ст. 4 Закона о банках и Положением Центрального банка Российской Федерации от 19 сентября 2002 г. №197-П «О порядке представления информации о банковских холдингах».

Анализ уставов проводится с целью определения условий конвертации акций присоединяющегося банка в акции присоединяющего банка. Указанные действия необходимы для того, чтобы исключить возможность возникновения дробных акций, поскольку оно не предусмотрено Законом об акционерных обществах (исчерпывающий перечень оснований возникновения дробных акций определен в ст. 25). Для конвертации акций при присоединении необходимо, чтобы акция присоединяющегося банка конвертировалась в одну или несколько целых акций присоединяющего банка. Приведем пример: в присоединяющемся банке размещены обыкновенные акции но-

ПРАВОВЫЕ ОСОБЕННОСТИ ПРИСОЕДИНЕНИЯ БАНКОВ

миналом 10 руб. и привилегированные акции номиналом 5 руб., а в присоединяющем банке – обыкновенные акции номиналом 1 руб. – налицо возможность проведения классической конвертации акций (без появления дробных акций), а именно:

- одна обыкновенная акция присоединяющегося банка номиналом 10 руб. конвертируется в 10 обыкновенных акций присоединяющего банка номиналом 1 руб.;

- одна привилегированная акция присоединяющегося банка номиналом 5 руб. конвертируется в 5 обыкновенных акций присоединяющего банка номиналом 1 руб.

Если же при существующих в банках уставных капиталах и номиналах размещенных акций возникновение дробных акций при присоединении неизбежно, то, по мнению авторов, можно осуществить один из следующих вариантов действий:

- а) дробление акций присоединяющего банка провести до начала процедур присоединения банков (в соответствии со ст. 74 Закона об акционерных обществах и гл. 5 Инструкции Центрального банка Российской Федерации от 22 июля 2002 г. №102-И «О правилах выпуска и регистрации ценных бумаг кредитными организациями на территории Российской Федерации»);

- б) при невозможности проведения дробления акций до проведения процедур присоединения есть возможность провести дробление акций присоединяющего банка в период присоединения банков в соответствии с указанными Законом об акционерных обществах и Инструкцией Центрального банка Российской Федерации. В этом случае дополнительно необходимо в Договоре о присоединении банков (по смыслу законодательства Российской Федерации он является договором о совместной деятельности банков) определить обязанность присоединяющего банка провести дробление акций и указать условия конвертации акций присоединяющегося банка в акции присоединяющего банка уже с учетом дробления акций. Так, в начале 2003 г. руководству АКБ «ИНГОССТРАХ-СОЮЗ» (ОАО) удалось убедить ис-

полнителей Московского главного территориального управления Центрального банка Российской Федерации в возможности проведения дробления акций присоединяющего банка в период присоединения (основным аргументом было то, что деятельность банков в период присоединения является совместной и при согласии акционеров обоих банков, выраженном в утверждении Договора о присоединении на общих собраниях акционеров, банки имеют право проводить любые не противоречащие закону действия для достижения конечной цели, а именно присоединения банков).

На основании изложенного можно сделать вывод о том, что уже на стадии предварительных переговоров руководителей банков, планирующих присоединение, необходима серьезная работа юристов по анализу (решению) связанных с этим вопросов, что в итоге позволит:

- уберечь руководство и акционеров (участников) банков от непродуманных решений по вопросам присоединения или даже на подготовительном этапе сделать выводы о нецелесообразности присоединения банков;

- определить возможные расходы банков при присоединении;

- реально оценить проблемы, которые могут возникнуть в процессе присоединения банков;

- при необходимости, еще до начала присоединения, скорректировать структуры собственности присоединяющихся банков, тем самым, сократив впоследствии сроки присоединения банков;

- упростить процедуру проведения мероприятий, связанных с присоединением банков.

ЛИТЕРАТУРА

1. Бирюков В. Как уберечь банки от недружественного поглощения // Банковское обозрение, 2004, №8.

2. Шапкина Г.С. Новое в российском акционерном законодательстве. Изменения и дополнения Федерального закона «Об акционерных обществах». – М., 2002.