

# Обзор сделок по слиянию и поглощению компаний в сфере недропользования за 2009 г. и начало 2010 г.

**Б. Дыканбаева**, юрист департамента «Корпоративное право» юридической фирмы «GRATA»

## Понятие «M&A» по казахстанскому и западному праву

Часто используемое в современном праве сочетание понятий «mergers & acquisitions» (M&A), или «слияния и поглощения», достаточно новое для Казахстана и еще не имеет точного и устоявшегося определения. Тем не менее в большинстве случаев эти понятия толкуются однозначно. Принято считать, что это сочетание подразумевает сделки по передаче акций (долей участия) в форме приобретения, присоединения или слияния компаний. Если рассматривать эти два понятия обособленно, то под «слиянием» обычно понимают реорганизацию в форме объединения двух и более юридических лиц, в результате которого образуется новый субъект, в то время как «поглощение» используется для обозначения покупки одной компанией другой, при которой компания-цель полностью поглощается и прекращает свое существование в качестве отдельного субъекта.

Ниже будет представлен сравнительный анализ определения понятий «слияние» и «поглощение» в соответствии с западным и казахстанским законодательством. Так, законодательство Республики Казахстан, регулирующее основные виды организационно-правовых форм юридических лиц, дает вполне аналогичное устоявшимся определениям понятие «слияние». Слияние двух или нескольких юридических лиц представляет собой полное объединение имущества этих юридических лиц. В результате слияния возникает новое юридическое лицо, а компании, вошедшие в состав

нового, прекращают свою деятельность. При этом все права и обязанности каждой из участвующих в слиянии компаний переходят к вновь возникшему юридическому лицу в соответствии с передаточным актом. Уставный капитал вновь созданного юридического лица, образованного путем слияния обществ, равен сумме собственных капиталов реорганизуемых компаний.

Однако казахстанское законодательство не содержит такого вида сделок M&A, как «поглощение». Казахским аналогом данного

Большинство сделок слияния и поглощения в Казахстане в 2009 г. проходили в рамках программы национализации ряда крупных банков и нефтегазовых компаний.

понятия является термин «присоединение». Присоединение одного или нескольких юридических лиц к другому юридическому лицу осуществляется путем включения

имущества присоединяемых компаний в имущество присоединяющего юридического лица. При этом присоединяемые компании прекращают свое существование, а все их права и обязанности переходят в соответствии с передаточным актом к присоединяющему юридическому лицу, в устав которого вносятся связанные с реорганизацией изменения.

Учитывая то, что данные понятия были заимствованы из западной практики, следует провести сравнительный анализ термина «merger», существующего на Западе, и терминов «слияние» и «присоединение» в нашем понимании.

«Merger», или «слияние», в соответствии с определением, представленным на сайте [www.investopedia.com](http://www.investopedia.com), представляет собой объединение двух юридических лиц, как правило, одного размера и из одной сферы



деятельности в одно новое юридическое лицо. Акции двух компаний складываются, и выпускаются акции нового юридического лица.

Тем не менее на практике под слиянием чаще принято понимать приобретение одной компанией другой, равной по размеру, с условием того, что приобретаемая компания соглашается объявить сделку слиянием. Это связано с тем, что для западных корпораций обнаружение факта слияния предпочтительнее распространению информации о выкупе компании. Так, «acquisition», или «приобретение», как правило, имеет место при недружественном приобретении корпорации, когда компания-цель выступает против ее приобретения.

Кроме того, в западной практике выделяется еще один тип слияния, который в казахстанском законодательстве соответствует такому виду реорганизации юридических лиц, как «присоединение». Данный вид слияния подразумевает «вливание» одного или нескольких хозяйствующих субъектов в другое, при котором один из субъектов сохраняет свою самостоятельность, в то время как остальные ее утрачивают и прекращают существование. При этом выжившая компания получает все права и обязанности ликвидированных компаний.

Таким образом, определения понятий «merger» на Западе и «слияние» в Казахстане практически идентичны: два и более субъектов объединяются для создания нового хозяйствующего субъекта, акции (доли участия) субъектов складываются и взамен выпускаются новые акции (новый уставный капитал); акционеры (участники) объединяющихся субъектов сохраняются.

Перейдем к анализу термина «acquisition». Хотя сочетание терминов «merger and acquisition» принято переводить на русский как «слияние и поглощение», адаптированным аналогом понятия «acquisition» в казахстанском законодательстве, равно как и прямым переводом слова, является «приобретение».

Существует два толкования термина «acquisition»: 1) покупка компанией другой компании путем приобретения акций или активов компании-цели; 2) приобретение компанией другой компании, при котором юридическое существование компании-цели прекращается, а активы и бизнес полностью переходят к приобретателю, что также может рассматриваться как поглощение.

Таким образом, второе толкование понятия «acquisition» логически больше соответствует определению «поглощения» и совпадает с определением термина «присоединение», существующего в казахстанском законодательстве.

Обслуживать заем предполагается за счет собственных средств компании, что позволит избежать дополнительной нагрузки на государственный бюджет. Привлечение займа на долгосрочной основе с минимальной ставкой вознаграждения позволит снизить его влияние на тарифы для потребителей услуг KEGOC.

Проект «Строительство подстанции Алма с присоединением к НЭС Казахстана линиями напряжением 220, 500 кВ» является составной частью государственной программы по форсированному индустриально-инновационному развитию. АО «KEGOC» планирует реализовать данный проект в период 2011–2014 гг., что обеспечит надежность электроснабжения Алматы и Алматинской области, выдачу мощности первой очереди Балхашской ТЭС (1320 МВт) за счет создания энергетического кольца в Алматинском энергоузле.

С участием Всемирного банка АО «KEGOC» с 1999 по 2009 г. были реализованы такие крупномасштабные проекты в электроэнергетической отрасли, как «Модернизация национальной электрической сети», «Строительство второй линии электропередачи 500кВ транзита Север – Юг Казахстана». В ноябре 2009 г. между Всемирным банком и компанией KEGOC было подписано соглашение о займе на сумму \$48 млн для реализации проекта «Схема выдачи мощности Мойнакской ГЭС».

*«Новости-Казахстан». 27.12.2010*

### **За допущение крупных аварий на энергетических объектах будут возбуждаться административные дела**

За допущение крупных аварий на энергетических объектах будут возбуждаться административные дела. Об этом в ходе селекторного совещания правительства заявил первый вице-министр индустрии и новых технологий Республики Казахстан Альберт Рау.

А. Рау напомнил, что 1 декабря 2010 г. на Темиртауском энергоузле произошла авария, приведшая к полному обесточиванию города более чем на шесть часов. «После проведенного расследования энергетическим предприятиям – участникам данного технологического нарушения предписано выполнить все мероприятия по устранению выявленных недостатков», – сказал он.

Кроме того, А. Рау отметил, что «по данному факту в прокуратуру области направлены соответствующие материалы для возбуждения административного производства». «В дальнейшем эта практика будет продолжена», – заявил он.

Вице-министр также напомнил, что с начала отопительного сезона «имели место крупные технологические нарушения на Темиртауском энергоузле, в городах Приозерске, Семее и Кызылорде».

*Kazakhstan Today. 11.01.2011*



## Общая информация о тенденциях слияний и поглощений на казахстанском рынке

Казахстанская практика, существующая на сегодняшний день, показывает, что наиболее распространенным видом слияний и поглощений является приобретение, при котором компания-цель продолжает существовать, а результатом сделки является только смена акционеров (участников). Сделки, совершаемые в форме слияния или присоединения в их прямом значении, проводятся очень редко, и, как правило, в этих случаях объекты сделки или их акционеры (участники) являются аффилированными компаниями. Это связано с тем, что казахстанский опыт ведения рыночных отношений, в том числе осуществления сделок по слиянию и поглощению, начал накапливаться сравнительно недавно — с момента обретения независимости в 1991 г.

Сегодня при совершении корпоративных сделок в Казахстане часто используется опыт России и западных стран. Многие понятия, не получив должной адаптации к местной законодательной базе, применяются в тех или иных ситуациях ведения бизнеса в Казахстане без учета уровня развития корпоративного права в целом и некоторых нюансов политического и социального положения в стране.

Так, к примеру, на Западе сделки слияния и поглощения, как правило, сопровождаются так называемыми «соглашениями акционеров», в которых акционеры устанавливают свои права и обязанности в отношении приобретаемой компании, основные условия ведения бизнеса как самих акционеров, так и приобретаемой компании. Наша же система предусматривает утверждение основных условий в учредительном договоре и уставе приобретаемой компании, что не вполне соответствует потребностям развивающейся экономики.

Нашими коллегами уже не раз поднимался вопрос о необходимости отражения в отечественном законодательстве некоторых западных понятий и схем, ставших неотъемлемой частью процедуры совершения сделок слияния и поглощения, а именно: схем продажи акций «drag-along» (право продавца требовать продажи оставшимися акционерами своих акций приобретателю на таких же условиях) и «tag-along» (право остающихся акционеров при покупке акций одного акционера требовать выкупа приобретателем их акций тоже), положения «representations and warranties» (заявления и гарантии, положения договора, раскрывающие существенную для сторон информацию о дру-

гой стороне, гарантии одной стороны в отношении своего правового статуса и др.).

Несмотря на «несовершенство» казахстанского законодательства в данной сфере, принимая во внимание сырьевой потенциал и быстрое развитие страны, корпоративные сделки, включая сделки приобретения, слияния и поглощения, случаются довольно часто.

О том, что Казахстан стал привлекательной ареной для иностранных инвесторов, говорилось уже достаточно много. Мировой финансовый кризис, хоть и значительно сбавил мировые обороты сделок слияний и поглощений, тем не менее не помешал проведению ряда крупных сделок по слиянию и поглощению с участием казахстанских компаний.

В целом, рассматривая казахстанский рынок M&A в отраслевом разрезе, аналитики отмечают, что самым емким по-прежнему остается нефтегазовый сектор. Другими отраслями экономики, где совершались крупными сделки M&A в 2009–2010 гг., стали банковская и горно-металлургическая отрасли.

## Слияния и поглощения в сфере недропользования в 2009 г. и первом полугодии 2010 г.

2009 г. был сложным для большей части компаний по всему земному шару, и казахстанские компании — недропользователи не стали исключением, но считать его неудачным было бы неправильно. Кризис предоставил возможность лидерам рынка не только сохранить свои позиции, но и укрепить их с помощью сделок M&A, поглотив своих менее удачливых конкурентов.

Большинство сделок слияния и поглощения в Казахстане в 2009 г. проходили в рамках программы национализации ряда крупных банков и нефтегазовых компаний. Финансирование сделок слияния и поглощения по большей части осуществлялось за счет кредитов китайских и корейских компаний. Особого внимания заслуживает тенденция проведения в противовес редким, но крупным сделкам большего количества мелких сделок слияния и поглощения в области недропользования.

Основываясь на опубликованных данных по сделкам слияния и поглощения в 2009 г., можно сделать вывод о том, что значительная часть сделок пришлась также на горно-металлургический сектор экономики страны.

Наиболее крупной сделкой стало приобретение компанией Mangistau Investments B.V. (50 % активов которой принадлежит CNPC и 50 % —



АО «НК «КазМунайГаз») 100 % акций в третьей крупнейшей казахстанской нефтяной компании — АО «Мангистаунаунгаз», занимающейся добычей углеводородного сырья. Сумма сделки составила 2,6 млрд долларов США. Кроме того, можно выделить сделку по приобретению Китайской инвестиционной корпорацией (China Investment Corporation) 11 % уставного капитала АО «Разведка Добыча «КазМунайГаз» на общую сумму 900 млн долларов США.

Значительным событием 2009 г. в сфере недропользования стало образование акционерного общества «Национальная горнорудная компания «Тау-кен Самрук». Данная компания была создана с целью продвижения экономических и стратегических интересов государства в управлении государственными активами в горно-металлургической промышленности и развитии минерально-сырьевого комплекса страны, что говорит о том, что государство усиливает как требования к компаниям-недропользователям, так и контроль за соблюдением процедур сделок слияния и поглощения.

Основными направлениями новой национальной компании были определены:

- обеспечение эффективной деятельности по недропользованию в области разведки, разработки, добычи, переработки и реализации твердых полезных ископаемых;
- эффективное управление передаваемыми акционерному обществу госпакетами акций предприятий горно-металлургической отрасли;
- воспроизводство минерально-сырьевой базы республики, освоение забалансовых запасов месторождений;
- ликвидация и консервация убыточных рудников и хвостохранилищ, деятельность по водоотливу.

Напомним, что практически сразу после создания АО «Национальная горнорудная компания «Тау-кен Самрук», в марте 2010 г., произошло несколько значимых реформ в сфере государственного управления, направленных на совершенствование регулирования деятельности недропользователей. Среди таких реформ можно отметить разделение нефтегазовой отрасли и атомной, угольной промышленности и энергетики, выразившееся в выделении Министерства нефти и газа из Министерства энергетики и минеральных ресурсов. Так, электроэнергетика, горнорудная, атомная и обрабатывающая промышленность перешли в ведение Министерства энергетики и минеральных ресурсов Республики Казахстан, а нефтегазовая отрасль — в ведение Министерства нефти и газа Республики Казахстан, тем самым освобождая АО «НК «КазМунайГаз» от регулятивных функций и восстанавливая коммерческие функции компании.

## Изолирование энергосистемы Республики Казахстан от Центральной Азии невыгодно Казахстану

Изолирование энергетической системы Республики Казахстан от Центральной Азии невыгодно Казахстану. Об этом в ходе селекторного совещания правительства заявил президент АО «КЕГОС» Алмасадан Саткалиев.

«В настоящий момент максимальная генерация в республике составила 11 тыс. 854 мегаватт, а потребление — 12 тыс. 581 мегаватт. Дефицит был покрыт за счет межсистемных перетоков из Российской Федерации в размере 427 мегаватт и регулирования мощности киргизской энергосистемы. Это говорит о том, что сейчас работа в изолированном от Центральной Азии режиме невыгодна в целом для энергосистемы Казахстана», — подчеркнул А. Саткалиев.

По его словам, авария в Кыргызстане 5 января привела к ограничению подачи электроэнергии на юге Казахстана. «Общий объем ограничений от потребления юга Казахстана составил где-то 17 %», — уточнил он, отметив при этом, что удалось «избежать каскадного развития аварии, вызванной масштабным снижением напряжения, отключением работающих энергоблоков».

Он также отметил, что авария на подстанции «Головная» в Бишкеке «была устранена в течение двух часов, на потребителей в Республике Казахстан она не отразилась».

«Если говорить о статистике, то в 2008 г. количество подобных нарушений, связанных с разделением транзита, было 44, в 2009 г. — 27, в 2010 г. — только два случая. В текущем году это пока единственный случай», — сообщил глава КЕГОС. «Говорить о необходимости разделения энергосистем с Центральной Азией в настоящее время, мы считаем, нет необходимости. Более того, работа в параллельном режиме со странами Центральной Азии позволит увеличить надежность работы энергосистемы в период проведения Азиады, а запуск второго блока на Жамбылской ГРЭС в скором времени позволит иметь дополнительные резервы в системе», — подчеркнул он. «Кроме того, сейчас выходят из ремонта блоки на ГРЭС-1, на Аксуской ТЭС, поэтому надежность энергоснабжения республики будет обеспечена», — заявил А. Саткалиев.

*Kazakhstan Today. 11.01.2011*

## За счет дифференциации тарифов на электроэнергию экономия для потребителей в год составила около 3 млрд тенге

За счет дифференциации тарифов на электроэнергию в год сэкономлено около 3 млрд тенге потребителей. Об этом говорится в информации Агентства Республики Казахстан по регулированию естественных монополий, распространенной в ходе расширенного заседания коллегии ведомства.





## Десять наиболее крупных сделок M&amp;A, совершенных в 2009 г. (из открытых источников)

№	Приобретатель	Компания-цель	Отрасль	Доля, %	Сумма, млн \$
1.	Mangistau Investments B.V. (50 % – CNPC и 50 % – НК «КазМунайГаз»)	АО «Мангистаумунайгаз»	нефтегазовая; добыча углеводородного сырья	100 % 50,2 %	\$2600
2.	China Investment Corp	АО «РД «КазМунайГаз»	разведка и добыча нефти	11 % GDR	\$939
3.	Национальный фонд благосостояния «Самрук – Казына»	Электростанция ГРЭС-1 («Экибастуз»)	энергетическая	50 %	\$681
4.	ОАО «Атомредмет-золото»	ТОО «Каратау»	добыча урана	50 %	Обе сделки в совокупности были оценены примерно в \$560–580
5.	ОАО «Атомредмет-золото»	СП «Акбастау»	добыча урана	25 %	
6.	Kazakhmys Plc	Балхашская ТЭС	топливно-энергетическая	10 %	\$450 (примерно)
7.	АО «Самрук – Энерго»	ТОО «Богатырь Аксес Комир», владеющее Экибастузским каменно-угольным месторождением (разрезы «Богатырь» и «Северный»)	добыча угля	50 %	\$345
8.	Южнокорейская госкомпания Korea National Oil Corp (KNOC)	АО «Сумбе», владеющая лицензиями на два нефтяных месторождения	нефтяная	85 %	\$335
9.	ОАО «Полюс золото»	KazakhGold	золотодобывающая	50,1 %	\$269
10.	ОАО «Полиметалл»	золотомедное Варваринское месторождение	золотомедная	100 %	\$235

2009 г. был ознаменован внедрением международного проекта «Каспийский энергетический ХАБ», получившего неофициальное название «Город будущего». Договор о реализации проекта «Каспийский энергетический ХАБ» был подписан между АО «Фонд устойчивого развития «Казына», АО «Казахстанский государственный холдинг по управлению национальными активами «Самрук», международной консалтинговой компанией PFC Energy, инвестиционной компанией Gulf Finance House, специализирующейся на проектах, связанных с инновациями в экономике, и АО «Инвестиционная компания «Мангистау». По словам акима Мангистауской области **Крымбека Кушербаева**, «многофункциональный сервисно-технологический центр для нефтегазовой промышленности позволит расширить возможности Прикаспийского региона и реализовать его потенциал, а также повысить уровень развития человеческого капитала и экономики в целом». Кроме того, данный проект нацелен на привлечение иностранных инвестиций в нефтегазовую отрасль Казахстана.

Анализируя первое полугодие 2010 г., можно выделить следующие наиболее значимые события в сфере слияний и поглощений:

- 1) приобретение в первом полугодии европейским банком HSBC дочернего банка Royal Bank of Scotland. Сумма сделки составила 52 млн долларов США (весна 2010 г.);
- 2) разрешение спора между российской компанией Lukoil Overseas Kumkol B.V. и китайской China National Petroleum Corporation (CNPC) в отношении доли в казахстанском недропользователе «Тургай Петролеум». Спор заключался в непредоставле-

нии компании Lukoil Overseas Kumkol B.V. права преимущественной покупки доли при ее продаже. Спор был разрешен Арбитражным судом г. Стокгольма в пользу Lukoil Overseas Kumkol B.V., но последняя отказалась от права покупки доли китайского CNPC, получив взамен 438 млн долларов США в качестве компенсации (август 2010 г.) и ряд других уступок с китайской стороны;

- 3) информация о том, что Казахстан намерен оспорить сделку по покупке российским ОАО «Полюс золото» пакета акций компании KazakhGold Group Ltd. Данное сообщение было подтверждено на официальном сайте Министерства индустрии и новых технологий Республики Казахстан: *в связи с вновь открывшимися обстоятельствами, связанными с нарушением Закона Республики Казахстан «О недрах», при покупке пакета акций компании Kazakhgold Group Ltd российской компанией ОАО «Полюс золото» компетентный орган отменил ранее принятые решения, касающиеся разрешений на продажу акций компании Kazakhgold Group Ltd.*

\*\*\*

В заключение хотелось бы отметить, что динамично развивающаяся экономика Казахстана оказывает существенное влияние на рынок M&A как с участием иностранных инвесторов, так и без него. Остается надеяться, что казахстанская законодательная база и судебная система будут идти в ногу с развитием страны в целом и позволят иностранным инвесторам, равно как и казахстанским предпринимателям, уверенно совершать сделки слияний и поглощений.



**В.Б. Агафонов**

## **Правовой режим геологической информации о недрах**

Мягкий переплет  
Объем 240 с., тираж 500 экз.  
Москва, 2010 г.

В данной работе исследуется система нормативных правовых актов, характеризующих понятие «геологическая информация о недрах», ее особенности и свойства, рассматривается порядок сбора, обработки, систематизации, хранения и предоставления в пользование геологической информации о недрах по действующему законодательству Российской Федерации, выявляются основные проблемы правового регулирования геологической информации о недрах, а также обосновываются комплексные предложения по совершенствованию нормативно-правовой базы в данной сфере.

Следует отметить, что монография представляет собой первое в современной истории России опубликованное систематизированное юридическое исследование, посвященное правовому регулированию в отношении такого важного для сферы недропользования объекта, как геологическая информация о недрах.

Большое внимание в монографии уделяется вопросам разграничения полномочий между органами государственной власти Российской Федерации и субъектов Российской Федерации по вопросам сбора, хранения и обеспечения доступа к геологической информации, выявляются проблемные моменты данных взаимоотношений, дается оценка соответствия подзаконных актов федеральных органов (в частности, Министерства природных ресурсов и экологии Российской Федерации и его исторических предшественников, осуществлявших государственное регулирование в сфере недропользования) действующему законодательству о недрах.

Книга предназначена для широкого круга юристов-практиков, работников органов исполнительной и законодательной власти, специалистов в сфере недропользования, менеджмента нефтегазовых компаний, а также для студентов юридических специальностей высших учебных заведений.

Приобрести книгу в группе изданий «ПравоТЭК» Вы можете:

- отправив заявку по факсу: +7 (499) 235-23-61
- позвонив по телефонам: +7 (499) 235-25-49, 235-47-88
- по электронной почте: [order@oilgaslaw.ru](mailto:order@oilgaslaw.ru)
- оставив заявку на сайте: <http://media.lawtek.ru/>

«Около 248 млн кВт·ч электроэнергии, что составляет 2,3 % от общего объема потребления электроэнергии населением, 62 тыс. тонн угля (1000 вагонов) и порядка 3 млрд тенге средств потребителей сэкономлено за год в результате применения дифференцированных тарифов на электроэнергию в зависимости от объема потребления и по зонам суток», — говорится в информации.

При этом отмечается, что применение дифференцированных тарифов способствовало снижению выбросов загрязняющих веществ (снижение составило порядка 27 тыс. тонн золы).

«Сейчас в Казахстане действует двухуровневая система дифференциации. В 2011 г. агентством будет проводиться работа по введению третьего уровня дифференциации тарифов на электроэнергию по величине потребления», — проинформировали в ведомстве.

Кроме того, по информации агентства, 12 % (36,5 млн кубометров), или 1,63 млрд тенге, составила экономия воды в результате введения дифференцированных тарифов на водоснабжение по группам потребителей. Водоканалы, в свою очередь, увеличили доходы на 15,9 млрд тенге (\$1 = 147,33 тенге).

«В 2011 г. начнется внедрение двухуровневой дифференциации тарифов на воду в зависимости от объемов потребления — по принципу «чем больше потребляешь, тем больше платишь», — говорится в информации.

Также сообщается, что 20–40 % денежных средств потребителей экономится за счет применения приборов учета. «Уровень оснащенности в 2010 г. приборами учета холодной воды составил около 82 %, горячей воды — 83 %, тепловой энергии — 38 %», — уточнили в ведомстве.

Помимо этого, по данным агентства, 4,7 млрд тенге сэкономят потребители в результате снижения агентством для субъектов естественных монополий размеров нормативных и сверхнормативных потерь.

«232,8 млн тенге в виде штрафных санкций взыскано в республиканский бюджет в результате внесения агентством 890 предписаний об устранении нарушений законодательства и принятия 848 постановлений по делам об административных правонарушениях», — проинформировали в агентстве.

Также отмечается, что на 3,28 млрд тенге в результате проведения агентством в 2010 г. контрольных мероприятий и за допущенные нарушения законодательства снижены тарифы 110 субъектам естественных монополий.

«Также произведен перерасчет на сумму 910 млн тенге в отношении оплаты потребителями тепловой энергии в результате изменения температуры наружного воздуха», — говорится в информации.