



FRISHBERG  
& PARTNERS  
ATTORNEYS AT LAW

# FUSIONI ED ACQUISIZIONI

IN UCRAINA





# INDICE

**2 ▶ Acquisizioni e Due Diligence**

Investimento post-privatizzazione  
Due Diligence

**6 ▶ Privatizzazione**

Tender per l'acquisizione di S.p.a. statali  
Termini e condizioni del tender  
Partecipazione al tender  
La procedura del tender  
Asta pubblica  
Formalizzazione dei diritti di proprietà

**10 ▶ Legislazione antimonopolio**

Approvazione del Comitato Antimonopolio  
Limiti giurisdizionali  
Status di monopolio  
Procedura di verifica della richiesta  
Conclusioni

# ACQUISIZIONI E DUE DILIGENCE

## Investimento post-privatizzazione

L'investimento straniero ha luogo di solito in seguito a privatizzazione, anche nei casi in cui gli investitori abbiano acquistato pacchetti azionari partecipando al processo di privatizzazione. In parecchi casi, l'investimento iniziale è solo il preludio ad un drastico incremento di capitale successivo alla privatizzazione (con conseguente dissoluzione della proprietà degli azionisti ucraini nella società).

L'investitore straniero, al momento di acquisire azioni in una società privata, ha due opzioni: (1) acquistare azioni dai loro proprietari (oligarchi, dipendenti, intermediari finanziari e/o comuni cittadini); e/o (2) acquisire azioni emesse addizionalmente dalla società con approvazione dell'assemblea generale degli azionisti.

In molti casi, l'amministrazione della società decide di emettere e vendere azioni addizionali avendo necessità immediata di capitale, contribuzioni/migliorie e know-how. Di solito, gli investitori strategici sono interessati a contribuire ad un aumento di capitale della società, ma solo dopo i controlli del caso. La percentuale di proprietà azionaria determina il grado di controllo che l'investitore può legalmente esercitare sulla società (10+1%, 25+1%, 50+1%, ecc.).

La procedura per emettere azioni addizionali incomincia con un'assemblea generale degli azionisti. Durante l'assemblea, gli azionisti decidono ufficialmente in un protocollo di emettere azioni addizionali ed approvare le condizioni della sottoscrizione pubblica. L'informazione viene poi registrata presso la Commissione Statale per i Titoli ed il Mercato



Azionario (il "SCSSM") e pubblicata su una delle riviste ufficiali del governo.

Avvenuta la pubblicazione, una sottoscrizione pubblica consente all'investitore straniero di acquistare le azioni addizionali emesse dopo che gli azionisti hanno esercitato i loro diritti di opzione. Infine, i risultati dell'emissione vengono pubblicati presso il SCSSM e l'assemblea generale degli azionisti deve approvare formalmente i risultati della sottoscrizione. L'investitore straniero può contribuire virtualmente con ogni bene di valore, compresi valuta estera, attrezzature e proprietà intellettuale.

Prima di procedere all'acquisizione di azioni, è importante procurarsi informazioni attendibili sugli attuali azionisti. Oltre a vari oligarchi, la categoria più diffusa di azionisti comprende: (1) dipendenti; (2) terzi investitori (tramite consorzi di società); (3) cittadini ucraini che hanno utilizzato denaro e/o certificati di privatizzazione registrati; e, a volte, il Fondo delle Proprietà dello Stato ("SPF").

La quota di proprietà degli azionisti varia notevolmente da impresa a impresa, a seconda del valore della società e del settore di attività (es. complessi agro-industriali e imprese di conversione militare sono rette da uno speciale regime giuridico). Nelle medie e piccole imprese, pochi azionisti possiedono il pacchetto di controllo necessario a prendere determinate decisioni, quali un incremento di capitale tramite emissione di azioni o una riduzione tramite alienazione di proprietà immobiliari a una joint venture appena costituita.

In ogni caso, ribadiamo che un'attenta due diligence (legale e finanziaria) è indispensabile, specialmente in Ucraina.

### Due Diligence

Prima di intraprendere qualunque operazione finanziaria, è consigliabile per l'investitore

eseguire un'accurata due diligence. Spesso si tratta di un lungo e tedioso processo di ricerca e analisi da effettuare prima di ogni investimento strategico o collaborazione commerciale a lungo termine. Esaminando tutti i documenti necessari, l'investitore avrà una visione accurata, dal punto di vista legale e commerciale, dello stato della società nella quale intende investire, della sua proprietà e dei suoi debiti/obbligazioni.

Di solito, un team di consulenti si reca presso la società per consultare i vari documenti commerciali e legali. L'analisi che ne risulterà verrà documentata in un profilo della società ed includerà informazioni relative alla struttura della società, i suoi assetti, la contabilità, debiti e responsabilità.

Sulla base delle informazioni contenute nel rapporto e dei colloqui preliminari con i partner ucraini, le parti interessate possono accordarsi sulle condizioni principali che meglio si adattano alle loro transazioni (es. forma commerciale, distribuzione di quote, percentuale di proprietà, valutazione delle rispettive contribuzioni, accesso a mercati locali e/o esteri, ecc...).

Al fine di ottenere un dettagliato profilo della società, all'entità in esame verrà richiesto di fornire i seguenti documenti:

- Statuto (norme statutarie) della persona giuridica (tutte le versioni esistenti a partire dalla data di fondazione, compresi emendamenti e aggiunte);
- accordo di fondazione dell'entità (tutte le versioni esistenti a partire dalla data di fondazione, compresi emendamenti e aggiunte);
- decisioni dell'assemblea e del consiglio d'amministrazione della società (es. assemblea generale degli azionisti o partecipanti);
- composizione dell'organo di supervisione, dell'organo esecutivo e dell'organo di controllo della persona giuridica;

- registro degli azionisti (se si tratta di s.p.a.) che evidenzia la quota e l'ammontare di ciascun blocco di azioni;
- documenti attestanti il titolo di proprietà di edifici e strutture della società;
- documenti attestanti il diritto di utilizzo del terreno;
- responsabilità e obbligazioni, comprese relazioni contrattuali d'assunzione, prestiti a lungo termine, benefici per i dipendenti, ecc..;
- accordi a lungo termine con fornitori e utenti;
- tutti i documenti relativi a incorporazione e privatizzazione, comprese le decisioni o risoluzioni del SPF, il piano di privatizzazione, il piano di acquisizione delle quote, bozza dei contratti di compravendita delle quote, ecc.;
- tutti i certificati di registrazione dell'entità relativi all'emissione di azioni e obbligazioni, certificati di registrazione statale, ecc.;
- decisioni volte a creare suddivisioni strutturali dell'entità (uffici di rappresentanza, filiali) e norme in base alle quali operano tali suddivisioni.

La suddetta lista di documenti non è esaustiva. A seconda del profilo della società in cui si intende investire, sarà necessaria un'ulteriore verifica di documenti aggiuntivi (compresi documenti contabili, finanziari, ambientali, piani d'investimento, ecc.).

In ogni caso, è molto importante verificare l'esistenza di debiti, reali e contingenti. Il nostro team pone particolare attenzione a contratti ambigui e transazioni finanziarie con società off-shore, particolari norme regolanti i diritti



degli azionisti ed ogni responsabilita' ambientale quali quelle concernenti cisterne per gasolio obsolete e discariche.

Nel corso degli anni, abbiamo svolto attivita' di due diligence per conto di alcune delle piu' importanti imprese ucraine, quali:

- Fabbrica di vetro di Gostomel
- Credit Lyonnais Ukraine
- KyivOblEnergO OJSC
- RivneAzot OJSC
- "SLAVUTICH" produttrice di birra e bevande analcoliche
- Fabbrica di microscopi elettronici di Sumy, "SELMI"
- Cartificio di Zhidachiv
- Fabbrica di olio vegetale e grasso di Vinnytsa
- Fabbrica di tubi di Khartsisk
- Fabbrica di cartone e ruberoid di Lutsk
- U-Pharma
- Prista Oil-Ukraine
- Zeus Keramik
- The Ukrainian Academy of Science's Grain Farming Institute

Tra le attivita' di produzione rappresentate, vi sono: birrifici, produttori di soda, cemento, cartone e legnamerie, elettricitá', produttori di frigoriferi, mobilifici, farmaceutica, produttori di acciaio e vetro.



# PRIVATIZZAZIONE

Nel settembre 2000, annunci relativi alla vendita di pacchetti azionari in grandi imprese ucraine sono iniziati a comparire nei bollettini del Fondo delle Proprietà dello Stato: fabbrica di alluminio di Zaporizhia, impianto di arricchimento di minerali ferrosi di Pivnichny, acciaieria di Kramatorsk, fabbrica di leghe in ferro di Nikopol, raffineria KhersonNaftoPererobka, fabbriche di Khartron e TurboAtom.

Veniva messo in vendita anche uno dei "gioielli della corona" ucraina, la Ukrtelecom, in base alla Legge N.1869 "Sulle particolarità della privatizzazione della Società per Azioni Ukrtelecom", datata 13 luglio 2000, che offriva agli investitori il 43% delle azioni. Questa privatizzazione non è mai avvenuta e la legge è stata abrogata il 5 luglio 2005.

Tre settimane più tardi, il 25 luglio 2005, la Ukrtelecom è apparsa nuovamente sulla lista prioritaria di imprese da privatizzare.

Nell'agosto 2005, l'allora Primo Ministro Yulia Tymoshenko aveva preparato una lunga lista di imprese da privatizzare (e ri-privatizzare). Alcune di queste sono state ri-privatizzate (Krivorizhstal), mentre altre sono state incluse in una lista di "imprese non soggette a privatizzazione" (fabbrica di leghe in ferro di Nikopol). Circa un terzo della lista originaria rimane intonso ed in alcuni casi le percentuali di azioni sono state aumentate.

All'inizio del 2006, il SPF ha deciso di rivedere il processo di vendita delle azioni nelle sue società per azioni. Oltre ai nuovi codici Civile ed Economico, è stata introdotta una nuova procedura per le gare.

## Tender per l'acquisizione di s.p.a. di proprietà statale

La procedura per le gare di vendita di pacchetti azionari di s.p.a. è regolata dall'Ordine N.1800. L'Ordine stabilisce la procedura per la preparazione, organizzazione e svolgimento di gare di vendita di pacchetti azionari statali in società per azioni. L'Ordine non si applica ad aziende energetiche o compagnie "non soggette a privatizzazione".

L'Ordine definisce "gara" la modalità di vendita di azioni in società per azioni al vincitore



della gara, definito come il candidato che ha presentato l'offerta piu' alta per le azioni e che garantisce l'adempimento di tutti i termini e le condizioni della gara. Prevede inoltre la possibilita' di impiegare consulenti per facilitare la vendita effettiva di azioni durante queste gare.

La procedura della gara puo' variare per ciascuna societa' per azioni, a seconda della lista di privatizzazioni in cui e' inclusa e della sua importanza per l'economia ucraina. E' bene, quindi, che gli investitori interessati consultino un esperto circa le specifiche opportunita' d'investimento.

### **Termini e condizioni del tender**

Ogni singolo pacchetto di azioni verra' posto in vendita durante la gara in accordo col piano di distribuzione elaborato dal SPF. I partecipanti devono concorrere per l'intero pacchetto di azioni messo in vendita e non per azioni separate o una determinata percentuale di queste.

Il pagamento per le azioni acquistate avviene in due parti in grivne o in valuta estera convertibile. In particolare, almeno il 50% del prezzo deve essere pagato entro trenta (30) giorni dalla data della firma del contratto di compravendita; il resto puo' essere pagato entro i sessanta (60) giorni successivi alla firma del contratto.

Le gare vengono organizzate da una commissione creata dall'organo competente a privatizzare la societa' in oggetto. La commissione di gara ha diverse funzioni, tra cui (i) verificare le raccomandazioni del SPF su termini e condizioni del tender; (ii) sottoporre all'approvazione del SPF il prezzo iniziale; (iii) redigere una bozza del bando di gara da sottoporre all'approvazione del SPF; (iv) esaminare le offerte di tutti i partecipanti; (v) scegliere il vincitore.

I termini e le condizioni della gara possono includere le seguenti obbligazioni: pagamento parziale o risanamento dei debiti insoluti della societa' relativi a prestiti da parte di banche

commerciali; ricostruzione tecnica dell'impianto di produzione della societa'; mantenere invariati i posti di lavoro o crearne di nuovi; conservare il profilo produttivo; conformarsi alle disposizioni della legislazione anti-monopolio. Alcuni di questi requisiti devono essere realizzati entro cinque (5) anni dalla data di stipulazione del contratto di compravendita.

Le condizioni del tender possono imporre ai partecipanti di fornire un business plan o una "dimostrazione tecnico-economica" di sviluppo post-privatizzazione, nonche' un piano di assunzioni ed un'offerta di investimento, a seconda delle attivita' specifiche della societa' in vendita. Se la gara riguarda la vendita di piu' del 50% delle azioni, il piano di privatizzazione deve anche contenere un cosiddetto Development Concept, volto a migliorare le condizioni economiche, sociali, finanziarie, tecnologiche e ecologiche di lungo termine della societa'.

### **Partecipazione al tender**

Per partecipare alla gara, i potenziali investitori devono presentare la propria offerta unitamente ai documenti confermativi che evidenzino il fatto che l'investitore rientra nei requisiti previsti da termini e condizioni del tender.

Tali documenti devono essere in ucraino e devono essere presentati personalmente dal potenziale acquirente, o un suo rappresentante autorizzato, all'organo competente per le privatizzazioni del SPF. Una volta ricevuti, l'organo competente registra i documenti e vi assegna un numero di registrazione, contenente data e ora di registrazione. Gli investitori riceveranno una ricevuta ufficiale attestante il loro numero, data e ora di registrazione, cognome, nome e patronimico della persona che si occupa della registrazione.

Il SPF inizia ad accettare le offerte ed i documenti confermativi il giorno stesso della pubblicazione dell'avviso di gara e termina l'ac-

cettazione sette (7) giorni prima della gara. Trascorso l'ultimo giorno per l'accettazione delle offerte, il SPF provvede all'apertura delle buste ed inizia a verificare se manchi qualche documento. Entro cinque (5) giorni dalla chiusura del termine di accettazione delle offerte, il SPF esamina i documenti per determinare quale dei potenziali acquirenti abbia titolo a partecipare alla gara.

Dopo che l'organo competente per le privatizzazioni ha esaminato tutte le offerte e verificato le informazioni richieste, presenterà una lista dei candidati qualificati e le loro offerte alla commissione di gara.

### Procedura del tender

La selezione ha inizio nel momento in cui la commissione si riunisce per aprire le offerte e le inserisce nei suoi protocolli. La commissione designa il vincitore in base al prezzo dell'offerta ed invia i protocolli delle riunioni al SPF entro due (2) giorni lavorativi. Il SPF approva i protocolli e proclama il vincitore entro 3 giorni.

Di regola, vincitore del tender è il candidato che ha offerto il prezzo più alto per il pacchetto azionario, salvo che nel regolamento della gara siano previste altre condizioni. Nel caso in cui due o più candidati abbiano presentato offerte egualmente vantaggiose, il vincitore sarà il candidato che ha presentato la sua offerta per primo. Entro 10 giorni dalla data d'approvazione del vincitore, il SPF verifica il consenso del Comitato Antimonopolio, firma il contratto di compravendita e pubblica i risultati.

Se il vincitore della gara non ha ancora ricevuto il permesso dal Comitato Antimonopolio ad acquistare il pacchetto azionario, il SPF stipulerà il contratto di compravendita col vincitore, indicando che il Comitato Antimonopolio sta verificando la richiesta del vincitore per il permesso di acquisire il pacchetto o che tale permesso non è richiesto dalla legge.

In alcuni casi, il SPF ha la facoltà di stipulare il contratto di compravendita a condizione che il vincitore ottenga il consenso del Comitato Antimonopolio entro 50 giorni dalla data del contratto. In tali casi, il termine per l'adempimento delle obbligazioni, eccetto quella di pagare per il pacchetto azionario, verrà prolungato di conseguenza.



Il SPF deve preparare e pubblicare un annuncio coi risultati della gara sul giornale "Notizie sulla privatizzazione" entro 10 giorni dalla firma del contratto di compravendita col vincitore. Ha anche la responsabilita' di informare la Commissione Statale sui Titoli ed il Mercato Azionario circa i risultati della gara. Infine, e' tenuto ad informare tutti i partecipanti circa i risultati e restituire i depositi.

### **Asta pubblica**

A partire dall'11 luglio 2005, in alcuni casi la gara puo' essere indetta tramite asta con offerte pubbliche dei partecipanti. Gli investitori devono semplicemente presentare al SPF una richiesta di partecipazione insieme ai documenti entro il termine stabilito. Dopo che i potenziali investitori hanno ricevuto i documenti della gara, ogni acquirente e' tenuto a redigere e presentare le sue proposte di modifica al contratto di compravendita con l'indicazione precisa di modifiche e aggiunte.

Il SPF accetta e registra tutte le proposte di modifiche e aggiunte al contratto di compravendita e le analizza. In seguito, il SPF condurra' trattative con tutti i potenziali acquirenti e discuterà le modifiche ed aggiunte proposte. Sulla base di queste trattative, il SPF redige una bozza del contratto di compravendita e lo invia agli investitori entro cinque giorni precedenti la data del tender. Almeno tre giorni prima del tender, ogni acquirente e' tenuto a restituire la bozza del contratto firmato su ogni singola pagina. Cio' a conferma del fatto che ogni acquirente firmera' il contratto nel caso venga proclamato vincitore dell'asta.

In seguito, il SPF approvera' una lista di partecipanti qualificati e la inviera' alla commissione di gara per l'inizio della procedura d'asta. La registrazione delle offerte avviene 10 minuti prima dell'inizio dell'asta. Il giorno dell'asta, la commissione terra' un'udienza pubblica alla quale

potranno partecipare potenziali acquirenti e rappresentanti dei media.

Il capo della commissione aprira' le offerte annunciandone il contenuto. L'asta comincia dal momento in cui viene annunciata l'offerta piu' alta proposta dai partecipanti (offerta iniziale). Nel caso in cui, dopo tre annunci, nessun partecipante offra un prezzo superiore a quello iniziale, verra' proclamato il vincitore. Un aumento di prezzo rispetto a quello iniziale non puo' essere inferiore al 1% di questo. Una volta annunciato il vincitore, i risultati dell'asta vengono fissati in un protocollo firmato dalla commissione di gara e dall'acquirente ed approvato dal SPF.

### **Registrazione dei diritti di proprieta'**

Il vincitore della gara diviene proprietario del pacchetto azionario nel momento in cui paga l'intero valore delle azioni acquistate durante il tender. Il contratto di compravendita conterra' informazioni sul nome e l'indirizzo della societa', le parti, il prezzo ed il periodo di pagamento, gli obblighi delle parti, i requisiti bancari, le responsabilita' delle parti in caso di inadempimento, la procedura di risoluzione delle dispute e le circostanze di forza maggiore.

Il diritto dell'investitore a partecipare all'amministrazione e ottenere profitti puo' essere esercitato dal momento in cui vengono introdotte nel registro le modifiche relative al nuovo proprietario delle azioni. Se le azioni acquistate sono state emesse in via elettronica, i diritti di proprieta' verranno trasferiti nel momento in cui le azioni verranno accreditate sul conto del proprietario.

Il contratto di compravendita prevede anche l'obbligo per l'acquirente di astenersi dal vendere una porzione delle azioni prima di aver adempiuto ai termini e condizioni dello stesso.

# LEGISLAZIONE ANTIMONOPOLIO

In passato, Frishberg & Partners ha lavorato per conto di Baltic Beverages Holding AB, KPN Royal Dutch Telecom e KPN Mobile, occupandosi della loro entrata e uscita dal mercato ucraino. Di conseguenza, le pratiche di antitrust sono diventate parte integrante della nostra attività'. Di recente abbiamo assistito una società svizzera nell'acquisizione del 75% di azioni in una fabbrica ucraina produttrice di vetro. Oltre a due diligence e preparazione del contratto di compravendita, abbiamo con successo svolto la transazione col Comitato Antimonopolio.

Quale parte del ramo esecutivo del governo con status speciale, la funzione del Comitato Antimonopolio dell'Ucraina (AMC) è quella di tutelare le imprese ucraine nei confronti di concorrenza e pratiche commerciali sleali. L'approvazione del AMC è richiesta nel caso in cui una fusione o acquisizione comporti una concentrazione economica in un determinato settore del mercato ucraino.

## Approvazione del AMC

Generalmente, l'approvazione del AMC su una transazione è richiesta solo in presenza di eventi, quali fusioni, acquisizioni dirette o indirette di azioni o assetti, acquisizione del controllo in qualunque maniera, espansione di un'associazione di imprese e creazione di entità commerciale. Per ogni categoria, la Legge N.2210 e l'Ordine N.33-r stabiliscono i limiti oltre ai quali è richiesta l'approvazione preliminare del AMC.

Le parti in una transazione potenzialmente monopolistica includono di solito una clausola nel contratto nella quale si afferma che la conclusione della transazione è subordinata all'approvazione del AMC, ove necessaria. Dal momento che la procedura per ottenere l'approvazione del AMC è lunga e complicata, le parti devono iniziare ad occuparsene fin dalle



prime fasi della transazione. Di conseguenza, la chiusura di una transazione sarà sospesa finché l'AMC non darà per iscritto la propria approvazione.

Al fine di ottenere l'approvazione del AMC, le parti sono tenute a presentare una richiesta conformemente all'Ordine N.33-r, contenente informazioni quali i documenti costitutivi, il contratto che potrebbe dar luogo ad una concentrazione sul mercato, registrazione, informazioni statistiche, economiche e finanziarie sulle parti della transazione, descrizione ed obiettivi della transazione, attività principali delle parti, bilancio.

### Limiti giurisdizionali

La necessità di ottenere l'approvazione preliminare del AMC per una specifica transazione sorge quando in un determinato mercato può verificarsi una concentrazione. Per legge, l'applicante può dar luogo ad una concentrazione su un mercato specifico con l'approvazione preliminare del AMC, se il valore congiunto degli assetti o il volume congiunto delle vendite dei partecipanti ad una possibile concentrazione, il precedente anno fiscale, è stato superiore ai 12 milioni di euro e se:

- il valore degli assetti o il volume delle vendite, comprese operazioni estere, di almeno due partecipanti alla concentrazione, è superiore a 1 milione di euro
- il valore degli assetti o il volume delle vendite in Ucraina di almeno uno dei partecipanti alla concentrazione, è superiore a 1 milione di euro.

Inoltre, un'impresa può dar luogo ad una concentrazione sul mercato con approvazione preliminare del AMC, indipendentemente dal valore aggregato degli assetti o dal volume delle vendite se il pacchetto azionario dei partecipanti alla concentrazione su un determinato mercato di beni è superiore al 35% e la con-

centrazione avrà luogo su quel determinato mercato.

La legislazione ucraina dà una definizione di "concentrazione", precisa quali tipi di transazione non costituiscono "concentrazione" e fornisce una lista di entità considerate come partecipanti ad una concentrazione. Il AMC utilizza altri criteri per determinare se una determinata transazione porterà ad un monopolio su un certo mercato. Per esempio, per "controllo" si intende l'influenza effettiva, diretta o indiretta, esercitata da una o più entità legali affiliate, giuridiche o fisiche, sull'attività economica di un'impresa o parte di essa.

Il Codice Economico dell'Ucraina aggiunge che una società, che possiede un pacchetto azionario di controllo in una società figlia, viene definita come "holding" con le conseguenti responsabilità legali. Per esempio, se la società controllata compie transazioni svantaggiose o dannose per la società controllante, quest'ultima sarà tenuta a compensare le perdite subite dalla prima. Inoltre, se la controllata diviene insolvente e ne viene dichiarato il fallimento, la società controllante avrà responsabilità sussidiaria nei confronti dei creditori della controllata.

Ciò comporta una notevole differenza rispetto a quanto avveniva prima del 1 gennaio 2004, quando la società controllante era responsabile solamente nella misura delle sue contribuzioni al capitale della controllata.

### Status di monopolio

Un'entità commerciale occupa una posizione di monopolio (dominante) se su un determinato mercato non ha competitori, o almeno non ha competitori significativi, come conseguenza di un accesso limitato di altre entità, esistenza di privilegi o altri ostacoli. Un'entità è considerata in posizione di monopolio se le sue azioni sul mercato di uno specifico prodotto superano

il 35% e non prova di avere significativi competitori.

Nel caso in cui il richiedente non possa dimostrare l'esistenza di competitori significativi nel suo particolare settore di mercato, il AMC puo', a sua discrezione, stabilire che il richiedente gode di un vantaggio monopolistico anche se possiede meno del 35% di azioni. Due o piu' entita' commerciali possono essere considerate monopoliste se non hanno alcun competitoro relativamente ad un determinato prodotto o si tratta di competitori irrilevanti. In tal caso, le due imprese possono essere calcolate collettivamente e, se risulta che vi sono i presupposti per una posizione di monopolio, il AMC puo' stabilire che si e' verificata una concentrazione di mercato.

Piu' entita' commerciali possono essere considerate in posizione monopolistica se (i) il pacchetto azionario di non piu' di tre soggetti, che possiedono la maggior quota su un determinato mercato, supera il 50%; o (ii) il pacchetto azionario di non piu' di cinque soggetti, che possiedono la maggior quota su un determinato mercato, supera il 70% e non possono provare l'esistenza di competitori.

Chiunque fosse interessato ad ottenere maggiori informazioni circa la competizione esistente su un determinato mercato puo' consultare la lista del AMC delle imprese che hanno uno status di monopolio; tale lista e' pubblicata sulle riviste ufficiali "Uryadovy Kurier", "Golos Ukrainy", "The State Privatization Informational Bulletin".

Tenuto conto delle suddette definizioni e limiti, delle richieste e dei documenti allegati, il AMC dara' la sua approvazione o meno alla transazione.

### **Procedura di verifica della richiesta**

Una volta che il richiedente ha presentato i necessari documenti, il AMC confronta le infor-

mazioni contenute nei documenti con i limiti giurisdizionali per determinare la quota di mercato e la posizione di monopolio di una societa'.

Nel determinare lo status di monopolio di un richiedente, il AMC prende in considerazione criteri, quali: (i) lista dei prodotti e dei consumatori di tali prodotti; (ii) il periodo di tempo durante il quale il richiedente svolge la sua attivita' relativa ad uno specifico prodotto di mercato; (iii) limiti territoriali e di consumo del prodotto in questione; (iv) lista dei competitori in uno specifico settore di mercato; (v) barriere di mercato e status di mercato; (vi) lista di altre entita' con posizione dominante o di monopolio sul mercato.

Una volta che la richiesta e' stata accettata dal AMC, questi deve dare la sua approvazione finale entro 3 mesi, ammesso che non vi siano motivi per bloccare la transazione (es. il richiedente ha presentato tutti i documenti e le informazioni necessarie e il AMC ha stabilito che non vi sara' una concentrazione di mercato). Se il AMC non adotta una decisione circa una determinata concentrazione entro 3 mesi, la sua approvazione si considera data.

### **Conclusioni**

L'acquisto di azioni tramite privatizzazione o sul mercato secondario, richiede un'accurata due diligence. Frishberg & Partners possiede le risorse e l'esperienza necessarie a garantire trasparenza legale a qualunque transazione. Di solito, organizziamo il lavoro in maniera da minimizzare le tassazioni, ottenere i necessari permessi dal Comitato Antimonopolio e registrare il pacchetto azionario a nome del nuovo proprietario. Dopo 15 anni d'esperienza, siamo in grado di occuparci degli aspetti legali di qualunque joint venture o acquisizione.

# SOMMARIO DELLA NOSTRA DUE DILIGENCE STANDARD

- 1.0 Diritti di proprietà'
  - 1.1 Indagine storica
  - 1.2 Verifica del titolo: indagine cronologica sulla trasformazione dell'impresa statale "Società X" in società per azioni
  - 1.3 Indagine cronologica sulla privatizzazione
  - 1.4 Modifiche al piano di allocazione delle azioni
  - 1.5 Lotti di terreno utilizzati dalla "Società X"
  - 1.6 Registrazione del titolo di proprietà immobiliare
  - 1.7 Assetti fissi: fabbrica, impianti e macchinari
  - 1.8 Investimenti di capitale della Società X in altre società
  - 1.9 Rapporti di leasing
  - 1.10 Proprietà intellettuale: marchi di fabbrica e certificati
- 2.0 Obbligazioni
  - 2.1 Benefici per gli impiegati
  - 2.2 Spese per il mantenimento di infrastrutture sociali e abitazioni
  - 2.3 Responsabilità ambientali
    - 2.3.1 Controlli di laboratorio
    - 2.3.2 Approvvigionamento d'acqua e scarichi di acque industriali
    - 2.3.3 Scarti industriali e ottemperanza ai permessi
    - 2.3.4 Pagamento per smaltimento rifiuti
  - 2.4 Progetti di costruzione e ricostruzione capitale
  - 2.5 Prestiti a lungo termine
  - 2.6 Contratti sui materiali
  - 2.7 Dispute
    - 2.7.1, Bancarotta
    - 2.7.2 Violazione dei marchi di fabbrica
    - 2.7.3 Incidenti sul lavoro
    - 2.7.4 Violazione di doveri doganali
- 3.0 Analisi dei documenti societari: Statuto (norme statutarie) e organi d'amministrazione
  - 3.1 Autorità dell'Assemblea Generale
  - 3.2 Autorità del Consiglio di Supervisione
  - 3.3 Consiglio d'Amministrazione e sua autorità
  - 3.4 Comitato di revisione contabile e sua autorità
  - 3.5 Lo Statuto e sua ottemperanza alla legislazione in vigore
  - 3.6 I diritti degli azionisti che possiedono più del 10% dei voti
  - 3.7 Risoluzioni principali dell'Assemblea Generale nel 2004-2006
- 4.0 Mercati principali dei prodotti della Società X
  - 4.1 Vendite e mercati
  - 4.2 Materie prime ed altre risorse
- 5.0 Documenti contabili e finanziari
- 6.0 Conclusioni e raccomandazioni Allegati

# DOCUMENTI ED INFORMAZIONI NECESSARI PER PRESENTARE UNA RICHIESTA AL COMITATO ANTIMONOPOLIO DELL'UCRAINA

## I. L'acquirente deve presentare i seguenti documenti:

1. Copia dei documenti costitutivi.
2. Copia dei certificati di registrazione statale o estratto dal registro commerciale (bancario) del paese di registrazione dell'acquirente, attestante la sua registrazione.
3. Procura originale che autorizzi il rappresentante dell'acquirente ad agire a suo nome di fronte al AMCU per ottenere l'approvazione ad una concentrazione tramite acquisizione di azioni.
  - 3.1. Copia del bilancio (bilancio consolidato del gruppo di cui e' parte l'acquirente) piu' recente.
  - 3.2. Copia dei risultati finanziari (profitti e perdite).
4. Bozza dei contratti relativi all'acquisizione di diritti corporativi (azioni) da parte dell'acquirente.
5. Informazioni relative agli aspetti finanziari della concentrazione, es. se l'acquisizione di diritti corporativi avverra' da parte dell'acquirente con fondi personali o prestiti. Se l'acquisizione avviene a mezzo di prestiti, devono essere fornite informazioni circa le fonti di tali prestiti, compreso l'ammontare del prestito, i termini del prestito ed un piano di restituzione.
6. L'acquirente deve anche fornire le seguenti informazioni:
  - 6.1. Informazioni relative alle sue principali attivita' commerciali, il nome dei suoi prodotti (servizi), volume di produzione e/o vendite in unita' e valore, volume di produzione e/o vendite sul territorio dell'Ucraina.
  - 6.2. Lista delle societa' in cui l'acquirente possiede quote (azioni, interessi di partecipazione) che gli garantiscono il 10% o piu' di voti negli organi di amministrazione di tali societa' (nome della societa', indirizzo, ammontare del pacchetto azionario posseduto, e numero di voti in percentuale).
  - 6.3. Lista delle societa' e persone fisiche che possiedono azioni nel capitale dell'acquirente, che garantiscano loro il 10% o piu' dei voti negli organi d'amministrazione dell'acquirente (nome delle entita' legali o persone fisiche, indirizzo, ammontare del pacchetto azionario posseduto, e numero di voti in percentuale).
  - 6.4. Lista dei membri del consiglio di controllo, dell'organo esecutivo, direttore generale, vice direttore, direttore commerciale (nomi, indirizzi e posizione).

7. Relativamente a ciascuna entita' commerciale ucraina legata direttamente o indirettamente all'acquirente da rapporti di controllo, occorre fornire:
  - 7.1. Informazioni relative alle principali attivita' dei partecipanti alla concentrazione e quote di mercato negli anni precedenti.
  - 7.2. Informazioni sulle entita' commerciali nelle quali un partecipante alla concentrazione possiede azioni che gli garantiscono il 10% o piu' dei voti negli organi d'amministrazione.
  - 7.3. Informazioni sulle persone che possiedono azioni nel capitale di un partecipante alla concentrazione, che gli garantiscono il 10% o piu' di voti negli organi d'amministrazione del partecipante alla concentrazione.
  - 7.4. Lista dei membri del consiglio di controllo, dell'organo esecutivo, direttore generale, vice direttore, direttore commerciale, capo contabile.
  - 7.5. Informazioni sulle imprese commerciali nelle quali il presidente, vicepresidente del consiglio di controllo, dell'organo esecutivo di un partecipante alla concentrazione possiede azioni che gli garantiscono il 25% o piu' dei voti negli organi d'amministrazione di tali entita'.
  - 7.6. Informazioni sul valore degli assetti e sui ricavati delle vendite dei partecipanti alla concentrazione negli anni precedenti.
  - 7.7. Informazioni sulle suddivisioni dei partecipanti alla concentrazione.
8. Informazioni alle imprese commerciali non residenti legate direttamente o indirettamente all'acquirente da rapporti di controllo.
9. Informazioni sul fatto se l'acquirente e le imprese a lui legate da rapporti di controllo abbiano acquistato (fornito) dall'impresa obiettivo dell'acquisizione beni (servizi) l'anno precedente. Se cio' e' avvenuto, occorre fornire la descrizione dei beni (servizi) acquistati (forniti), le quantita' ed i nomi delle entita' che hanno effettuato l'acquisto (fornitura).
10. Documenti attestanti il pagamento della tassa per la compilazione della richiesta al AMCU relativa all'ottenimento dell'approvazione alla concentrazione (pagata in Ucraina dal rappresentante del richiedente).

## **II. La societa' oggetto dell'acquisizione e' tenuta a presentare i seguenti documenti:**

1. Copia delle decisioni del AMCU relative alla societa' o alle societa' legate a questa da rapporti di controllo (se tali decisioni esistono).
2. Copia autenticata di:
  - 2.1. Documenti costitutivi;
  - 2.2. Certificato di registrazione statale.

3. Relativamente alla societa' e ad ogni impresa commerciale ucraina residente legata a questa da rapporti di controllo, occorre presentare:
  - 3.1. Informazioni relative alle attivita' principali del partecipante alla concentrazione e alla quota di mercato negli anni precedenti.
  - 3.2. Informazioni sulle imprese commerciali nelle quali un partecipante alla concentrazione possiede azioni, che gli garantiscono il 10% o piu' di voti negli organi d'amministrazione.
  - 3.3. Informazioni sulle persone che possiedono azioni nel capitale di un partecipante alla concentrazione, che gli garantiscono il 10% o piu' di voti negli organi d'amministrazione del partecipante alla concentrazione.
  - 3.4. Lista delle persone membri del consiglio di controllo, dell'organo esecutivo, direttore generale, vice direttore, direttore commerciale, capo contabile del partecipante alla concentrazione.
  - 3.5. Informazioni sulle imprese commerciali nelle quali il presidente, vicepresidente del consiglio di controllo, dell'organo esecutivo di un partecipante alla concentrazione possiede azioni che gli garantiscono il 25% o piu' dei voti negli organi d'amministrazione di tali entita'.
  - 3.6. Informazioni sul valore degli assetti e sui ricavati delle vendite dei partecipanti alla concentrazione.
  - 3.7. Informazioni sulle suddivisioni dei partecipanti alla concentrazione.
4. Informazioni sulle imprese commerciali non residenti legate direttamente o indirettamente alla societa'da rapporti di controllo.
5. Il presente elenco di documenti e informazioni rappresenta i requisiti minimi richiesti dal AMCU e, pertanto, non e' esaustivo. Occorre tener presente che il AMCU si riserva il diritto di richiedere qualunque informazione ulteriore durante l'esame della concentrazione.



## CLIENTI DELLO STUDIO:

- Advanced Logic Solutions, Inc.
- AMADEUS GLOBAL TRAVEL DISTRIBUTION,S.A.
- Baltic Beverages Holding;
- Bank Austria Creditanstalt
- British Energy
- Bruhn Internationale Transporte GmbH
- BT Global Services
- Chumak
- Commerzbank Aktiengesellschaft
- Credit Commercial de France
- CTB, Inc.
- Deloitte
- Direct EDI Inc
- DUROPACK
- Emilceramica SpA
- Fiat Auto
- FL Smidth & Co.
- Freshfields Bruckhaus Deringer
- Hewlett-Packard Company
- Imanto AG
- INDEVCO
- Jahn General Products Ukraine
- Jabil Circuit, Inc.
- Quality Schools International
- KLM Royal Dutch Airlines
- KPN Royal Dutch Telecom
- Linklaters
- Notaro & Michalos
- Philips Electronics
- Robert Fleming & Company, Ltd.
- SCL Corporate Finance SA
- Sealed Air Limited
- Skanska East Europe OY
- Stragen Chemical SA
- Sun Microsystems
- Theeuwes de Jong B.V.
- The Danish Investment Fund for Central and Eastern Europe
- Thornkild Kristensen Properties AS
- Tyco Electronics AMP GmbH
- Van Oostveen Medical B.V.
- Vetropack Holding Ltd.
- The Embassy of Austria
- The Embassy of Sweden
- The US Embassy
- Vimpel Communications



# REFERENZE

*“Fino dal 1992 abbiamo il piacere di essere clienti dello studio Frishberg & Partners, e i recenti successi hanno dimostrato che questa è stata e continua ad essere la scelta giusta per KLM Royal Dutch Airlines.”*

**Sergey Fomenko, KLM Royal Dutch Airlines**

*“Siamo molto soddisfatti dei servizi offerti dal vostro studio legale ed in particolare apprezziamo la rapidità, accuratezza e efficacia dei vostri pareri ed analisi.”*

**Dr. Brigitte Carbonare- Hartsleben,  
Bt Global Services**

*“Ho apprezzato in modo particolare l’esperienza e professionalità dei vostri avvocati e l’entusiasmo dimostrato dal vostro studio nel difendere con successo i nostri interessi. Vi ringraziamo per la vostra assistenza e collaborazione.”*

**Flavia Spiraglio, Fiat Auto S.p.A.**

*“Noi della Sun, ed in particolare io, come consulente legale per le operazioni nella regione della CSI, siamo molto soddisfatti del livello di esperienza e servizi che sono stati e sono forniti alla nostra società in Ucraina dallo studio Frishberg & Partners. Vorrei in particolare menzionare lo sforzo costante dei legali di F&P di tenere i suoi clienti aggiornati sui più recenti sviluppi della legislazione ucraina e la loro premurosa attenzione alle nostre necessità in quel paese.”*

**Dr. Andrei Zalivako, Sun Microsystems**

*“La consulenza ed i servizi offerti da Frishberg & Partners sono di qualità eccellente, puntuali, fidati e diretti al nocciolo della questione, con notevole comprensione dei nostri interessi commerciali.”*

**Cristoph Zeyen, Tyco Electronics**

*“Come sempre, grazie per la vostra immediata attenzione ai nostri bisogni. La vostra assistenza ci consentirà di stipulare con successo un grosso contratto e mantenere un ottimo cliente.”*

**Lori K. Rose, CTB, Inc.**

*“Emilceramica ha apprezzato la collaborazione professionale dello studio Frishberg & Partners nell’attuazione del progetto “Joint Venture Zeus Keramik” con partecipazione ucraina. In quest’ambito, Emilceramica spera di usufruire dell’assistenza di Frishberg & Partners in futuro.”*

**Dr. Efrem Montepietra, Emilceramica SpA**

*“Grazie a voi ed ai colleghi alla Frishberg & Partners per l’assistenza ed il prezioso appoggio fornito. Siamo molto soddisfatti di come è stata risolta la situazione, con buon senso, saggezza, decisione e utilizzando quanto appreso da esperienze passate in questo paese.”*

**Elias N. Ashkar, INDEVCO Group**

*“Avete svolto un ottimo lavoro per Joss Chemicals BV, e preparato un eccellente resoconto. Ciò è stato molto positivo per noi e ci ha permesso di cominciare la nostra attività in Ucraina. Adesso stiamo espandendo la nostra attività grazie ai vostri eccellenti avvocati.”*

**Jan Huijbregts, Joss Chemicals BV**

*“Ci siamo rivolti a Frishberg & Partners per analizzare alcune questioni nella legislazione ucraina durante il processo d’acquisizione di una società in Ucraina e siamo molto soddisfatti dei servizi ricevuti. Tutti i vostri legali con cui abbiamo lavorato si sono dimostrati molto competenti, professionali e di notevole aiuto. Grazie per il lavoro ben fatto.”*

**Dmitriy Kasyanenko, Vimpel Communications**



Nel corso degli ultimi 15 anni, **Frishberg & Partners** ha svolto opera di consulenza societaria per società multinazionali e banche. Abbiamo proceduto alla registrazione di molteplici joint ventures, filiali e uffici di rappresentanza in Ucraina. Attualmente, i processi di registrazione e di liquidazione sono consolidati.

Ben diversa appare l'acquisizione di pacchetti azionari di controllo in società ucraine, azione che richiede la conoscenza e l'esperienza di specialisti locali in diritto societario. Dal momento che ogni società costituisce un caso unico, non vi è un approccio uniforme. Per questo i nostri legali forniscono analisi minuziose del diritto societario e di acquisizioni funzionali dal punto di vista fiscale, alla luce delle specifiche esigenze del cliente.

L'investimento strategico è frequentemente rivolto alla proprietà immobiliare e a volte a lotti di terreno. Con i nostri specialisti immobiliari, siamo in grado di realizzare operazioni su siti industriali a partire da zero, da assegnazioni di diritti terrieri e permessi di costruzione fino all'impresa finita, interamente commissionata e pronta all'uso.

Una volta eseguita l'acquisizione, continuiamo a lavorare congiuntamente ai nostri clienti per risolvere i problemi quotidiani, compresi diritto del lavoro, incrementi o decrementi di capitale, questioni fiscali e doganarie.

Presso lo studio legale **Frishberg & Partners**, i nostri clienti possono beneficiare di uno dei più completi pacchetti di servizi di diritto societario disponibili sul mercato legale ucraino.

**Se avete ulteriori domande, contattateci:**

10 Gorky Street, Suite 8  
01004 Kiev, Ukraine  
tel.: +38 (044) 585-8464; 585-8465  
fax: +38 (044) 235-6342; 289-1406  
[office@frishberg.com.ua](mailto:office@frishberg.com.ua)



