

Понятие и признаки рейдерства

С момента становления России на курс развития рыночной экономики, основанной на признании равенства участников, беспрепятственного осуществления иных гражданских прав, такое явление как рейдерство активно используется конкурентами и криминальными структурами для погони и захвата предприятий.

Рейдерство (от англ. raider, изначально «участник налета») – силовое недружественное поглощение предприятия против воли его собственников, имеющих преимущественное положение в данном предприятии, и/или руководителя. Процесс, сопряженный с рейдерством, называется «рейдерский захват».

В российском законодательстве определение рейдерства отсутствует, а в научной литературе подходы к его определению неоднозначны. В научной литературе под рейдерством нередко понимается:

- агрессивная атака на компанию для захвата бизнеса или его части, т.е. получение контроля над бизнесом вопреки воле основных собственников [1];

- враждебный захват бизнеса с нарушениями закона;

- получение контроля в самом широком смысле одним предприятием над другим методами как законными, так и незаконными;

- захват активов при помощи инициирования бизнес-конфликтов;

- недружественное поглощение имущества, которое осуществляется с использованием недостаточности правовой базы и с коррупционным использованием государственных, административных и силовых ресурсов [2];

- тщательно спланированная система деятельности, направленная на получение чужой компании, осуществляющей предпринимательскую и (или) иные виды экономической деятельности, которая, как правило, включает в себя сочетание незаконных, полужаконных (не прописанных в законе, иными словами – противоправных, но не нашедших законодательного запрета) и законных способов приобретения привлекательного, но чужого бизнеса [3];

- особый вид враждебного поглощения, при котором ценные активы подвергшейся рейдерской атаке компании распродаются и бизнес перестает существовать [4];



Е.В. Одегов

прокурор отдела управления по надзору за соблюдением федерального законодательства прокуратуры Нижегородской области

- крайне опасное социальное явление, связанное с криминальными проявлениями в сфере экономики страны, направленное на похищение чужого имущества путем незаконного изменения права собственности, в том числе и недвижимости, с использованием обманных действий в правовой и судебной сферах государства, с последующим захватом собственности и применением или угрозой применения сил и средств, опасных для жизни и здоровья человека, с причинением владельцам имущества ущерба в крупном или особо крупном размере [5];

- захват имущества (ценных бумаг, производственных мощностей и бизнеса в целом – предприятия как объекта имущественных прав) помимо воли его собственника с применением средств и способов криминального характера (во всех известных случаях имели место элементы коррупции), а также приобретение крупных пакетов акций (поглощение) помимо установленной процедуры и воли менеджмента поглощаемой компании (первый вид рейдерства используется в отношении юридических лиц любых организационно-правовых форм; второй – только в отношении открытых акционерных обществ) [6].

К нарушениям, свидетельствующим о наличии признаков рейдерского захвата (атаки) хозяйственного общества, можно отнести:

1. Нарушения при проведении общих собраний акционеров, участников хозяйственных обществ (ст. 52, 54, 55

Федерального закона от 26.12.1995 № 208-ФЗ «Об акционерных обществах» (далее – Закон об АО), п. 2.5–2.7, 2.10–2.12 Положения о дополнительных требованиях к порядку подготовки, созыва и проведения общего собрания акционеров, утвержденного постановлением ФКЦБ России от 31.05.2002 № 17/пс), в их числе:

- незаконный отказ в созыве или уклонение от созыва общего собрания;

- незаконный отказ или уклонение от внесения в повестку дня общего собрания вопросов и (или) предложений о выдвигении кандидатов в совет директоров (наблюдательный совет), коллегиальный исполнительный орган, ревизионную комиссию (ревизоры) и счетную комиссию акционерного общества либо кандидата на должность единоличного исполнительного органа акционерного общества;

- нарушение порядка или срока направления (вручения, опубликования) сообщения о проведении общего собрания акционеров;

- непредоставление или нарушение срока предоставления информации (материалов), подлежащей (подлежащих) предоставлению в соответствии с законодательством при подготовке к проведению общего собрания;

- нарушения требований федеральных законов и принятых в соответствии с ними иных нормативных правовых актов к форме, сроку или месту проведения общего собрания акционеров;

- проведение общего собрания акционеров с нарушением формы, даты, времени или места его проведения, определенных органом акционерного общества или лицами, созывающими общее собрание акционеров;

- нарушение требований законодательства к составлению списков лиц, имеющих право на участие в общем собрании акционеров;

- нарушение требований законодательства по оглашению или доведению до сведения акционеров решений, принятых общим собранием, либо результатов голосования и др., ответственность за которые предусмотрена ст. 15.23.1 КоАП РФ.

2. Нарушения при хранении и обращении документов и ценных бумаг хозяйственных обществ:

- нарушение правил приобретения более 30 процентов акций открытого акционерного общества, установленных главой XI. 1 Закона об АО, ответственность за которые предусмотрена ст. 15.28 КоАП РФ;

- несоблюдение порядка подготовки и заключения крупных сделок (глава X Закона об АО);

- несоблюдение порядка подготовки и заключения сделок с заинтересованностью (глава XI Закона об АО);

- нарушение требований законодательства о хранении документов акционерного общества (ООО),

предусмотренных Законом об АО (ст. 50 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» (далее – Закон об ООО), постановлением ФКЦБ России от 16.07.2003 № 03-33/пс «Об утверждении Положения о порядке и сроках хранения документов акционерных обществ», ответственность за которые предусмотрена ст. 13.25 КоАП РФ.

3. Нарушения процедуры реорганизации хозяйственных обществ:

- нарушения требований ст. 16, 17 Закона об АО, ст. 52, 53 Закона об ООО при слиянии и присоединении хозяйственных обществ:

- несоблюдение процедуры вынесения советом директоров каждого АО, участвующего в слиянии (присоединении), для решения общим собранием акционеров вопроса о реорганизации в форме слияния (присоединения);

- нарушения при принятии решения общего собрания по вопросу о реорганизации в форме слияния (присоединения) (о нарушениях общих собраний см. выше);

- слияние в нарушение законодательства с юридическим лицом иной организационно-правовой формы (слияние ОАО с ООО);

- присоединение в нарушение законодательства к АО некоммерческой организации;

- несоответствие договора о слиянии (присоединении) требованиям законодательства.

4. Нарушения процедуры эмиссии ценных бумаг, установленной ст. 19 Федерального закона от 22.04.1996 № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг»:

- принятие решения о размещении ценных бумаг вопреки требованиям п. 2 ст. 33 Закона об АО и устава акционерного общества (принятие решения о размещении неуполномоченным органом, нелегитимным составом уполномоченного органа при отсутствии кворума и т.д.);

- наличие признаков фальсификации решения Совета директоров о размещении ценных бумаг;

- нераскрытие информации на этапах процедуры эмиссии ценных бумаг;

- нарушения при размещении ценных бумаг (ст. 39, 40 Закона об АО);

- внесение в проспект ценных бумаг заведомо недостоверной информации;

- утверждение либо подтверждение содержащего заведомо недостоверную информацию проспекта или отчета (уведомления) об итогах выпуска ценных бумаг;

- размещение эмиссионных ценных бумаг, выпуск которых не прошел государственную регистрацию,

ответственность за которые предусмотрена ст. 15.17 КоАП РФ, ст. 185 УК РФ.

5. Нарушения при ведении реестров владельцев ценных бумаг:

- незаконный отказ или уклонение от внесения записей в систему ведения реестра владельцев ценных бумаг;

- внесение записей в реестр без оснований;

- внесение в реестр владельцев ценных бумаг недостоверных сведений;

- невыполнение или ненадлежащее выполнение лицом, осуществляющим ведение реестра владельцев ценных бумаг, требований владельца ценных бумаг или уполномоченного им лица, а также номинального держателя ценных бумаг о предоставлении выписки из системы ведения реестра владельцев ценных бумаг по лицевому счету;

- незаконное ведение реестра владельцев ценных бумаг их эмитентом;

- в случае замены лица, осуществляющего ведение реестра, уклонение такого лица от передачи полученной от эмитента информации, данных и документов, составляющих систему ведения реестра владельцев ценных бумаг, и др., ответственность за которые предусмотрена ст. 15.22 КоАП РФ.

Каждое выявленное правонарушение само по себе не указывает на наличие рейдерского захвата (атаки), однако последовательность взаимосвязанных и взаимообусловленных нарушений в их совокупности, влекущих изменение собственника (акционера, участника) хозяйственного общества, являются объективным основанием для применения мер прокурорского реагирования, а также основанием для направления материалов в органы следствия и дознания для проверки в порядке ст. 144–145 УПК РФ.

В процессе осуществления надзорной деятельности при проведении прокурорской проверки по признакам рейдерского захвата хозяйственного общества изучению подлежат: учредительные документы юридических лиц, копии отчетных документов, представленные в налоговые органы и региональные отделения ФСФР, данные ЕГРЮЛ, протоколы проведения собраний акционеров, счетных комиссий, бюллетени для голосования, распечатка реестра акционеров, выписки из него, приказы о назначении должностных лиц предприятия, договоры купли–продажи, дарения или иного отчуждения, залога, доверительного управления, депозита, хранения, а также передаточные распоряжения, акты приема–передачи ценных бумаг, доверенности на право совершения операций с цен-

ными бумагами, платежные требования или поручения об оплате возмездного отчуждения, иные документы, предусмотренные номенклатурой дел в конкретном хозяйственном обществе.

Документы могут содержать как реальную правоустанавливающую, так и ложную информацию. Установить достоверность документа можно путем сопоставления его по датам, содержанию, оформлению с иными документами общества.

В случае наличия в документе ложной информации она может быть внесена формально подлинным способом, но под влиянием заблуждения составителя документа. Ложная информация может быть внесена путем технической подделки.

К фиктивным правоустанавливающим документам, несущим следы технических подделок, относятся договоры купли – продажи, дарения, мены, залога, доверительного управления или иного вида отчуждения, передаточные распоряжения, акты приема–передачи ценных бумаг, доверенности на право совершения операций с ценными бумагами, платежные требования или поручения об оплате возмездного отчуждения.

Особую группу образуют учредительные документы юридического лица. К числу учредительных документов юридического лица относится устав или учредительный договор (ст. 52 ГК РФ). Кроме того, юридическое лицо должно иметь свидетельство о государственной регистрации, протокол собрания учредителей (акционеров), справки о постановке на учет в налоговом органе и социальных фондах, открытии банковского счета и пр.

Указанные документы изготавливаются без технических подделок, но по существу являются подложными, например протокол собрания учредителей, поскольку в действительности такого собрания не проводилось, учредительный договор, составленный на основании данного протокола, устав в утвержденной несостоявшимся собранием редакции.

Свидетельство о внесении изменений в уставные документы, выданное ФНС по месту нахождения юридического лица также может быть выдано на основании подложных документов. Свидетельство закрепляет факт государственной регистрации прав на долю в уставном капитале, а, следовательно, в имущественном комплексе юридического лица. Свидетельства о регистрации изменений в уставных документах также подтверждают права новых руководителей [7].

С целью выявления проявлений рейдерства и пресечения нарушений закона, направленных на завладение имущественными правами предприятий, в том

числе удостоверенными ценными бумагами, необходимо комплексно оценивать законность проведения общих собраний акционеров (участников); процедур реорганизации хозяйственных обществ; эмиссии ценных бумаг; обращения ценных бумаг, в том числе законность сделок с акциями и долями (особое внимание должно уделяться документам, удостоверяющим переход прав на акции (доли), а также совершению сделок с заинтересованностью и крупных сделок); процедур приобретения обществом размещенных акций, их консолидации и дробления, выкупа акций обществом по требованию акционера; реализации прав кредиторов и др.; учета прав на ценные бумаги – ведение реестра акционеров (для акционерных обществ).

Согласно высказываниям в 2006 году Президента России В.В. Путина [8], а также исследованию «Центра политических технологий» [9], опубликованному в мае 2008 года, рейдерство в его нынешнем виде в России снижает ее привлекательность для инвестиций. В настоящее время ущерб от рейдерства для экономики Российской Федерации по различным экспертным оценкам достигает до 1,5 трлн. рублей ежегодно.

Таким образом, рейдерство – это крайне опасная для общества и государства преступная деятельность, которая препятствует нормальному экономическому развитию российского общества, повышению эффективности национальной экономики, компрометирует экономическую политику государства, снижает доверие общества к государственным органам и подрывает

авторитет России на международной арене, в том числе с точки зрения иностранных инвестиций [10]. ■

Литература:

1. Коррупция – угроза экономической безопасности предприятий и государства: Научно-практическое издание / Разработка темы, комментарии, разъяснения и рекомендации Н.А. Пименова. М., 2009. С. 52.
2. Долинская В.В. Криминализация корпоративных конфликтов // Законы России: опыт, анализ, практика. 2009. № 3. С. 61.
3. Лопашенко Н. Рейдерство // Законность. 2007. № 4.
4. Астахов П.А. Противодействие рейдерским захватам. М., 2007. С. 6.
5. Константинов В. Рейдерство – не мошенничество! // Законность. 2008. № 11. С. 40–41.
6. Габов А.В., Молотников А.Е. Рейдерство как правовое явление // Законодательство. 2009. № 7. С. 82.
7. Иголина Н.А., Валласк Е.В., Кузьмин В.В. Противодействие рейдерскому захвату имущества (имущественных прав) средствами прокурорского надзора / Научно-методическое пособие. М., 2012. С. 46–51.
8. Федоров А.Ю. // Рейдерство и корпоративный шантаж (организационно-правовые меры противодействия) // Wolters Kluwer Russia. 2010. С. 47.
9. Добровольский В.И. // Ответственность рейдера по российскому законодательству // Wolters Kluwer Russia. 2010. С. 2.
10. Мирзоев Б., Польшалова Ф. Антирейдерские поправки: надежный заслон или паркур для рейдеров? // Адвокатские вести. 2009. № 11–12. С. 18.