

## НЕПРАВОМЕРНЫЙ ЗАХВАТ СОБСТВЕННОСТИ ПУТЕМ РЕЙДЕРСТВА: ПОНЯТИЕ, ФОРМЫ, СПОСОБЫ СОВЕРШЕНИЯ И ПУТИ ПРОТИВОДЕЙСТВИЯ

© 2013 М.Я. Костроба

Хабаровская государственная академия экономики и права

E-mail: maksimkostroba@gmail.com

Статья посвящена проблеме неправомерных захватов собственности (рейдерства) в России. Обоснована актуальность разработки мер по противодействию рейдерству. Рассмотрены криминологические и уголовно-правовые аспекты рейдерской деятельности.

*Ключевые слова:* рейдерство, захват предприятий, контроль над активами, общественно-опасное деяние.

В настоящее время в российском законодательстве отсутствует понятие так называемого рейдерства, а также в правовой науке отсутствует устоявшийся понятийный аппарат по исследуемому вопросу. Несмотря на этот досадный факт, рост преступлений в экономической сфере ставит российскую правоохранительную систему перед острой необходимостью жесткого пресечения общественно опасных деяний, направленных на незаконное приобретение права владения, и (или) пользования, и (или) распоряжения активами (частью активов) юридического лица либо связанных с установлением контроля над юридическим лицом путем приобретения права владения, и (или) пользования, и (или) распоряжения долями участников юридического лица в уставном капитале юридического лица и (или) голосующими акциями акционерного общества.

По словам бывшего Председателя Совета Федерации С. Миронова, ежегодно в России фиксируется свыше 60 тыс. рейдерских атак, в результате которых разрушаются стратегические предприятия, банкротятся эффективные производства, снижается инвестиционная привлекательность целых отраслей; при этом давление рейдеров на бизнес ежегодно отнимает у страны до 1 % экономического роста<sup>1</sup>.

Анализ прокурорской практики показывает, что на территории Российской Федерации совершается большое количество криминальных захватов хозяйствующих субъектов, нарушается законодательство при слиянии коммерческих организаций, приобретении их акций (долей) и иного имущества. Зафиксированы случаи силовых захватов как в целом предприятий, так и отдельных имущественных объектов, влекущие за собой незаконный передел собственности. В этой связи

данная тема, без сомнения, актуальна и требует внимания правоохранительных органов, юристов-экспертов и, прежде всего, законодателя.

Основополагающим понятием в определении рейдерства является понятие “захват” чужой собственности. В Уголовном кодексе Российской Федерации<sup>2</sup> уже используется понятие “захват” в таких статьях, как ст. 206 (“Захват заложника”), ст. 211 (“Угон судна воздушного или водного транспорта либо железнодорожного подвижного состава”), ст. 278 (“Насильственный захват власти или насильственное удержание власти”), притом это понятие неприменимо к преступлениям в сфере экономики.

В нашем случае захват - это насильственная смена собственника (инвестора) или менеджмента компании с целью приобретения (завладения) имущества компании или установления контроля над данным имуществом.

Таким образом, “рейдерство” и “криминальный захват” предприятий не являются юридическими определениями, и в Уголовном кодексе РФ нет статей, которые охватывали бы эти понятия. Какое преступление отнести к понятию “захват предприятий”, эксперты трактуют по-разному. Соответственно, пока нет и единой статистики дел, ведущихся по этой категории.

Попытка получения контроля над активами со стороны рейдеров всегда сопровождается нанесением ущерба лицам, под контролем которых прежде находился данный актив. Действия агрессоров могут приводить к убыткам, непредвиденным расходам, утрате имущества и денег, упущенной выгоде, оскорблению чести и достоинства, подрыву репутации. Объем ущерба атакуемой стороны в значительной степени определяет доходность проекта. Причем факт или угроза нане-

сения ущерба обуславливают высокую вероятность противоборства и, как следствие, высокую вероятность недостижения поставленной цели с потерей инвестированных средств. Это указывает на необходимость рассмотрения рейдерства как высокодоходной деятельности в условиях высокого уровня риска.

При необходимости воздействия на оппонентов некоторые рейдеры стремятся использовать законные инструменты оказания давления на контрагентов (судебные иски, вступление в сговор с компаниями-контрагентами фирмы-мишени, инициирование проверок со стороны налоговых органов, органов внутренних дел и прочих структур). Это отличает их от силовых предпринимателей, тяготеющих к насилию или угрозам применения насилия.

Большинство ученых и экспертов в области криминального захвата имущества выделяют три вида рейдерской деятельности. Но некоторые авторы отмечают дополнительные виды рейдерства. Рассмотрим наиболее актуальную, с нашей точки зрения, классификацию.

Белое рейдерство - недружественное слияние или поглощение компании, совершенное в рамках законодательства, проведенное по запланированной схеме в интересах предприятия-захватчика; часто опирается на действия в сговоре с частью собственников поглощенного предприятия. Используются исключительно законные способы захвата: скупка акций (долей) миноритарных участников с целью переизбрания органов управления; скупка долгов предприятия с целью временного ухудшения его экономического и финансового состояния, удешевления акций предприятия. Возможно использование административного ресурса, неформальной коммуникации, манипуляций с общественным мнением и т.п. Такая практика является приемлемой в развитых странах и не противоречит принятому законодательству<sup>3</sup>.

Серое рейдерство - сочетание квазизаконных и незаконных мер: шантаж контрагентов предприятия для создания ситуации невозможности продолжения деятельности, незаконное собрание акционеров, ведение двойного реестра, фальсификация решений общего собрания, решений и определений судов, актов органов власти, доведения компании-цели до банкротства. Обычно реализация таких схем оказывается возможной ввиду несовершенства законодательства.

Черное рейдерство - использование незаконных действий для установления контроля над пред-

приятием, силовой захват компании с использованием насилия, мошенничества, фальсификации документов, шантажа, коррупционных связей<sup>4</sup>, подкупа. Помимо коррупционных незаконных и неправосудных решений, оно характеризуется обязательным применением физического насилия<sup>5</sup>.

Еще один вид рейдерства, который нечасто выделяется ведущими авторами, - это васьильковое рейдерство - рейдерская деятельность, совершаемая государственным чиновником, выступающим добросовестным приобретателем объекта атаки рейдера, которого он сам же и нанял, или государственным чиновником, непосредственно возглавляющим команду рейдеров. Название дано журналистами Санкт-Петербурга по цвету парадной формы КГБ СССР<sup>6</sup>.

Исходя из анализа видов рейдерской деятельности, можно прийти к выводу, что не вся такая деятельность является криминальной. Поэтому следует рассмотреть следующие ситуации.

Представим совокупность действий, которые можно считать рейдерской деятельностью, часть этих действий носит уголовный характер. В результате этих действий передается имущество (предприятие). Передача имущества может быть как законной, так и незаконной. Но какой бы передача ни была, действия, приведшие к ней, по-прежнему носят уголовно-правовой характер. Следует квалифицировать каждое общественно опасное деяние виновного лица как уголовно наказуемое, а не рассматривать конечный результат, т.е. захват имущества. Поэтому второй путь решения данной проблемы, который мы опишем позже, на наш взгляд, наиболее приемлемый.

Примером незаконных действий при законной передаче имущества может быть такая манипуляционная технология. Допустим, у нас есть три компании, которые условно обозначим А, В и С. Компания А абсолютно обычная компания, против которой выступает компания В. Компания В открыто ведет рейдерскую политику против компании А путем публикации негативных материалов в СМИ, подачи судебных исков на компанию и ее руководство, шантажа работников компании сведениями, имеющими компрометирующий характер, путем скупки миноритарного пакета акций компании. При этом компания В требует немедленной продажи контрольного пакета по крайне низкой цене. К тому же время от времени руководству компании А поступают угрозы, которые дают понять, что если компания не будет продана по цене, ниже рыночной

стоимости, то насилия в отношении их близких не избежать. В момент, когда атмосфера накалена до предела, появляется компания С, которая “совершенно случайно”, узнав о ситуации компании А, предлагает цену выше предложенной компанией В, но при этом цена остается намного ниже рыночной. При этом компания С обещает разобраться с надоедливой компанией В, исчерпав конфликт. Компания А принимает условия компании С, и та, в свою очередь, поглощает компанию А. При реализации такой технологии поглощения компания В и компания С на самом деле одно целое, временно разделившееся для поглощения цели. Абсолютно ничего не подозревающая компания А передает все права на владение предприятием компании С, что является, с первого взгляда, законной передачей имущества.

Чаще всего для достижения своих целей рейдеры используют такие приемы, как:

- провоцирование возбуждения уголовных дел по несуществующим основаниям;
- скупка мелких пакетов акций компании;
- скупка долговых обязательств предприятия;
- публикация негативных (обычно клеветнического характера) материалов в СМИ;
- преднамеренное доведение до банкротства;
- оспаривание прав собственности;
- подача судебных исков на компанию и ее руководство;
- организация многочисленных проверок со стороны контролирующих организаций и правоохранительных органов;
- получение незаконным путем в контролирующих, регистрационных и налоговых органах документов о предприятии, акциях, имуществе и пр.;
- регистрация подставной компании по месту нахождения предприятия, на которое направлена рейдерская атака;
- проведение собрания акционеров без участия основных собственников, на котором избирается новое руководство;
- захват предприятия силами судебных приставов-исполнителей и бойцов ОМОНа;
- провокация коллектива объекта рейдерства;
- использование ложных и фальсифицированных документов.

Это далеко не полный список приемов, используемых рейдерами при незаконном захвате предприятий. К тому же большинство этих приемов подпадает под действие более чем одного состава пре-

ступления, так как содержат в себе признаки сразу нескольких уголовно-наказуемых деяний.

Существует два принципиально различных пути решения проблемы отсутствия понятийного аппарата в законодательстве по рейдерству. Первый, предложенный в 2008 г. Национальным антикоррупционным комитетом, состоит в том, чтобы ввести в УК РФ статью “Рейдерство” как отдельное уголовно наказуемое преступление. Второй заключается в выделении совокупности нескольких действующих статей, содержание которых позволяет квалифицировать большинство преступлений, составляющих “рейдерскую” деятельность, и в дополнении этих статей новыми нормами права.

В подобную группу может войти более двух десятков статей Уголовного кодекса Российской Федерации. Так, под определение общественно опасных деяний, составляющих рейдерскую деятельность, подходят следующие статьи: ст. 159 УК РФ (“Мошенничество”); ст. 163 УК РФ (“Вымогательство”); ст. 169 УК РФ (“Воспрепятствование законной предпринимательской или иной деятельности”); ст. 170 УК РФ (“Регистрация незаконных сделок с землей”); ст. 171 УК РФ (“Незаконное предпринимательство”); ст. 174 УК РФ (“Легализация (отмывание) денежных средств или иного имущества, приобретенных преступным путем”); ст. 174.1 УК РФ (“Легализация (отмывание) денежных средств или иного имущества, приобретенных лицом в результате совершения им преступления”); ст. 179 УК РФ (“Принуждение к совершению сделки или к отказу от ее совершения”); ст. 183 УК РФ (“Незаконные получение и разглашение сведений, составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайну”); ст. 185 УК РФ (“Злоупотребления при эмиссии ценных бумаг”); ст. 195 УК РФ (“Неправомерные действия при банкротстве”); ст. 196 УК РФ (“Преднамеренное банкротство”); ст. 197 УК РФ (“Фиктивное банкротство”); ст. 201 УК РФ (“Злоупотребление полномочиями”); ст. 202 УК РФ (“Злоупотребление полномочиями частными нотариусами и аудиторами”); ст. 204 УК РФ (“Коммерческий подкуп”); ст. 285 УК РФ (“Злоупотребление должностными полномочиями”); ст. 286 УК РФ (“Превышение должностных полномочий”); ст. 290 (“Получение взятки”); ст. 291 УК РФ (“Дача взятки”); ст. 292 УК РФ (“Служебный подлог”); ч. 1 и ч. 3 ст. 294 УК РФ (“Воспрепятствование осуществлению правосудия и производству предварительного расследования”);

ст. 299 УК РФ (“Привлечение заведомо невиновного к уголовной ответственности”); ст. 301 УК РФ (“Незаконные задержание, заключение под стражу или содержание под стражей”); ст. 302 УК РФ (“Принуждение к даче показаний”); ст. 303 УК РФ (“Фальсификация доказательств”); ст. 305 УК РФ (“Вынесение заведомо неправосудного решения или иного судебного акта”); ст. 306 УК РФ (“Заведомо ложный донос”); ст. 325 УК РФ (“Похищение или повреждение документов, штампов, печатей либо похищение марок акцизного сбора, специальных марок или знаков соответствия”); ст. 327 УК РФ (“Подделка, изготовление или сбыт поддельных документов, государственных наград, штампов, печатей, бланков”); ст. 330 УК РФ (“Самоуправство”).

Такое количество возможных статей в делах о рейдерстве показывает размах данного вида преступной деятельности, но не отражает ни целей, ни получаемых результатов рейдерской деятельности. Так, в одном отдельно взятом деле о рейдерстве возможно привлечение лица к уголовной ответственности лишь по одной статье Уголовного кодекса Российской Федерации и данное преступление может быть рассмотрено в суде только в рамках этой статьи, например: ч. 3 ст. 327 УК РФ - использование заведомо подложного документа (наказывается штрафом в размере до 80 тыс. руб.). Очевидно, что результаты преступления должны соответствовать тяжести наказания, в данном же деле общественно опасный результат преступления может многократно превосходить тяжесть наказания.

Совершившее ряд общественно опасных деяний для достижения своих целей виновное лицо (рейдер) чаще всего наказывается судом как обыкновенный мошенник. Такая ситуация дает понять преступнику, что в полной мере за свои действия наказания он не понесет. Поэтому расследование дел о рейдерстве требует высокой и специализированной квалификации сотрудников правоохранительных органов. При должной внимательности и тщательном рассмотрении дел, связанных с рейдерской деятельностью, большинство уголовно-наказуемых деяний, совершенных в процессе рейдерской атаки, должны быть выявлены. Рейдер должен нести уголовную ответственность не только по одной лишь статье, такой как мошенничество (ст. 159 УК РФ) или самоуправство (ст. 330 УК РФ), но и по совокупности преступлений, описанных в статьях квалифицирующих совершенные им общественно опасные деяния.

Указанное должно достигаться путем добавления новых норм права в Уголовный кодекс Рос-

сийской Федерации и упрощения некоторых существующих норм. Например, рассмотрим ст. 173.1 УК РФ (“Незаконное образование (создание, реорганизация) юридического лица”) и 173.2 (“Незаконное использование документов для образования (создания, реорганизации) юридического лица”). Подобные юридические нормы призваны решить проблемы взыскания задолженностей с “компаний-однодневок” и наказать виновных лиц, ответственных за появление таких компаний. Исходя из практики возбуждения уголовных дел понятно, что следователям для возбуждения уголовного дела по вышеуказанным статьям необходимо доказать тот факт, что данные граждане были введены в заблуждение или были не осведомлены, что совершают преступление. Так, могут встретиться случаи, когда гражданин будет настаивать, что потерял документы и не осведомлен об использовании его документа в противоправных целях. При допросах подставных лиц (директоров) они не указывают имена лиц, в чьих интересах регистрируется фирма, либо по незнанию, либо скрывая их имена, поэтому правоохранительные органы практически никогда не находят указанных таким образом инициаторов создания фирм<sup>7</sup>. К тому же ст. 173.2 УК РФ следует рассматривать как способ совершения преступления, указанного в диспозиции ст. 173.1. Поэтому мы считаем целесообразным объединить эти две статьи в одну путем добавления юридических норм, указанных в ст. 173.2 УК РФ как квалифицирующий признак преступления, изложенного в диспозиции ст. 173.1 УК РФ.

Если учесть подобные замечания и сократить количество статей Уголовного кодекса, не теряя при этом нормы права, можно достигнуть некоторого упрощения кодекса и освободить номера статей для новых юридических норм.

<sup>1</sup> URL: <http://www.rosbalt.ru/moscow/2008/11/21/543773.html>.

<sup>2</sup> Уголовный кодекс Российской Федерации : [от 13 июня 1996 г. № 63-ФЗ] : [ред. от 16 окт. 2012 г.].

<sup>3</sup> *Веселков К.В.* Международный опыт противодействия рейдерским захватам. Доступ из справ.-правовой системы “КонсультантПлюс”.

<sup>4</sup> Там же.

<sup>5</sup> Там же.

<sup>6</sup> *Борисов Ю.Д.* Рейдерские захваты. Узаконенный разбой. СПб., 2008. С. 155.

<sup>7</sup> URL: <http://urcollegia.ru/press/reviews/20.htm>.