

(Корсак А. Б.)

("Безопасность бизнеса", 2008, N 3)

Текст документа

ПРОТИВОДЕЙСТВИЕ РЕЙДЕРСТВУ В СИСТЕМЕ АНТИКОРРУПЦИОННЫХ МЕР

А. Б. КОРСАК

Корсак А. Б., кандидат экономических наук.

Разрабатываемая под руководством Президента Российской Федерации комплексная система антикоррупционных мер предусматривает модернизацию антикоррупционного законодательства, противодействие и профилактику коррупции в экономической и социальной сферах, создание стимулов к антикоррупционному поведению. При этом важное значение имеет научно обоснованное определение приоритетов для концентрации усилий государства и общества по реализации намечаемых мероприятий.

Как показывает опыт организации обеспечения экономической безопасности в Москве и других крупных городах России, одним из таких приоритетов является противодействие рейдерству в различных сферах экономической деятельности, которое становится одной из основных форм проявлений коррупции. В связи с этим следует отметить, что в последнее время наряду с традиционными видами агрессивного захвата собственности все отчетливее просматривается тенденция проявления нового вида угрозы экономической безопасности в форме так называемого интеллектуального рейдерства. Чтобы представить себе масштабы этой угрозы, достаточно сказать, что уязвимыми в отношении интеллектуального рейдерства являются большинство результатов НИОКР, выполненных в различных областях за бюджетные средства, многие городские информационные ресурсы, известные торговые марки и бренды. Поэтому, если не принять адекватных мер, развитие интеллектуального рейдерства способно нарушить нормальное функционирование экономики московского мегаполиса.

В настоящей статье мы раскроем методологические принципы деятельности соответствующих служб правительства г. Москвы в области предупреждения и противодействия "недружественным" поглощениям предприятий и собственности, имеющих важное значение для обеспечения жизнедеятельности города.

Способы осуществления недружественных поглощений.

В настоящее время для получения контроля над предприятием, его территорией и принадлежащим ему имуществом используются все доступные агрессору средства. Необходимым условием недружественного поглощения общества является наличие так называемого административного ресурса, который проявляется в поддержке агрессора и всех его действий со стороны отдельных работников органов государственной власти, прежде всего правоохранительных органов - милиции и прокуратуры, а также судебных органов Российской Федерации - арбитражных судов и судов общей юрисдикции.

Учитывая уровень коррупции государственных органов Российской Федерации всех звеньев и практику ведения корпоративных конфликтов, связанных в том числе и с недружественными поглощениями, можно сделать вывод, что при наличии разумного бюджета поглощения возможно осуществлять любые, даже по сути незаконные способы проведения поглощения, которые будут полностью поддерживаться государственными органами в соответствии с составленным агрессором планом.

Классифицируя способы достижения контроля над поглощаемым объектом собственности, можно выделить корпоративные, судебные, административные и силовые действия.

Корпоративные действия.

В связи с тем что, как правило, целью поглощения являются общества, созданные в процессе приватизации государственного имущества, в том числе и путем акционирования (распределения акций создаваемого общества среди членов трудового коллектива), первым шагом к реализации плана поглощения становится скупка акций у миноритарных акционеров с целью консолидации более или менее крупного пакета акций поглощаемого общества.

После достижения контроля на 10% пакета акций поглощаемого общества и параллельно с осуществлением дальнейшей скупки акций для дестабилизации положения в поглощаемом обществе инициируется проведение внеочередных общих собраний акционеров, на которых предлагается рассмотреть вопросы о смене руководства общества (директора, состава совета директоров и пр.).

К корпоративным способам проведения поглощения также относятся:

- выпуск дополнительных акций, распределяемых исключительно среди "своих" акционеров;
- создание параллельных органов управления поглощаемым обществом;
- манипуляции с реестром акционеров поглощаемого общества или создание второго или третьего реестра акционеров;

- обременение имущества поглощаемого общества (например, обременение имущества по средствам залога, долгосрочной аренды с дальнейшей государственной регистрацией такого обременения и т. п.).

Используя права, предоставляемые акционерам законодательством Российской Федерации, пробелы данного законодательства в совокупности с другими способами недружественного поглощения, агрессор добивается смены руководства поглощаемого общества и переходит к стадии силового захвата поглощаемого общества.

Следует отметить, что в практике проведения поглощений были случаи, когда агрессоры, используя недобросовестных представителей государственных или правоохранительных органов, сначала осуществляли силовой захват общества, а затем, уже имея физический контроль над ним, начинали процедуру юридического оформления поглощения.

Проведение судебных действий.

Недружественное поглощение практически невозможно без осуществления судебных действий в отношении поглощаемого общества, ее крупных акционеров и руководства. Агрессор, активно используя недобросовестных представителей судебной власти, применяет следующие меры:

- наложение арестов на акции, принадлежащие другим акционерам поглощаемого общества, его руководству;

- наложение судебных запретов на участие тех или иных владельцев акций в общих собраниях акционеров;

- судебные предписания в отношении регистратора, осуществляющего ведение реестра акционеров поглощаемого общества (указания на списание и зачисление акций, запрет подсчета голосов тех или иных акционеров или допуска их к участию в общем собрании акционеров, указание передать реестр новому регистратору и пр.);

- в рамках трудовых споров выдаются запреты на исполнение обязанностей руководителя поглощаемого общества, а также указания о допуске вновь созданных органов управления на территорию предприятия;

- признание недействительными решений общих собраний акционеров или решений органов управления поглощаемого общества;

- признание недействительными выпусков акций поглощаемого общества;

- наложение судебных арестов на имущество и денежные средства на финансовых счетах поглощаемого общества.

Административные действия.

К осуществлению плана недружественного поглощения, как правило, привлекаются отдельные коррумпированные представители государственных органов, имеющие властные полномочия (Министерства внутренних дел, Министерства юстиции, органы, регулирующие ту или иную сферу деятельности поглощаемого общества, в том числе и лицензируемую).

При поддержке этих органов агрессор получает обязательные для исполнения поглощаемым обществом предписания, проводятся выемки документов, в отношении регистратора поглощаемого общества выносятся предписания о передаче реестра и пр. Одновременно при содействии таких органов парализуются основные технологические процессы на производстве поглощаемого общества.

С учетом изложенной обстановки основными целями деятельности правительства Москвы по предупреждению и противодействию рейдерству являются:

- сохранение реального сектора экономики г. Москвы;

- противодействие стихийному переделу собственности;

- мониторинг и обобщение практики недружественных слияний и поглощений для прогнозирования развития и преобразования отраслей городской экономики;

- оказание конкретной помощи предприятиям, подвергшимся недружественному поглощению, разработка методологии защиты.

Работа по достижению поставленных целей была возложена на Управление по экономической безопасности г. Москвы при правительстве Москвы, которое выработало следующий алгоритм деятельности:

- мониторинг обществ на предмет выявления рисков их недружественного поглощения;

- проведение маркетинговых исследований рынка недружественных поглощений;
- формирование информационно-аналитических баз данных;
- обобщение практики недружественных поглощений с целью прогнозирования развития и преобразования обществ;
- разработка рекомендаций по внесению адекватных поправок в законодательство;
- разработка и внедрение современных управленческих технологий в сфере противодействия недружественным поглощениям;
- организация и проведение консультаций и семинаров;
- осуществление экспертной деятельности;
- привлечение негосударственных структур безопасности, аудиторских, консалтинговых, оценочных, страховых компаний, специализирующихся на оказании услуг по защите от недружественных поглощений;
- содействие привлечению инвестиций, установление и расширение контактов с отечественными и зарубежными партнерами - потенциальными инвесторами;
- проведение работы с агрессорами по разъяснению и упреждению от действий, наносящих социально-экономический ущерб интересам г. Москвы и его жителей.

Комплекс мероприятий должен разрабатываться высококвалифицированными специалистами по финансовому, управленческому и юридическому консалтингу, аудиту и оценке, имеющие успешный практический опыт решения проблем, связанных с жизнедеятельностью предприятия, а также в сфере современных технологий и информационных систем.

Механизм проведения консультаций по вопросам обеспечения экономической безопасности включает:

- канал "горячая линия", призванный обеспечить информационную поддержку акционеров и трудовых коллективов обществ по вопросам недружественных поглощений;

- встречи с акционерами и представителями трудовых коллективов обществ, подвергнувшихся поглощению;
- оперативный анализ внешних ситуаций обществ;
- разработку стратегии защиты обществ от поглощений;
- организацию практической реализации стратегии защиты с привлечением аккредитованных при соответствующих службах экспертов.

Рассмотрим основные направления деятельности Управления в области предупреждения недружественных поглощений и организации противодействия им.

Сбор информации о поглощениях.

Опыт деятельности Управления экономической безопасности г. Москвы показывает, что соответствующие службы должны организовать ведение единой базы данных обществ, подвергнувшихся недружественному поглощению, и агрессоров. База данных формируется на основании информации и сведений, полученных от лиц, обратившихся за помощью, информации, имеющейся в средствах массовой информации и в других источниках.

База данных поглощаемых обществ содержит общую информацию о поглощаемых обществах, лицах, осуществляющих недружественное поглощение, способах осуществления поглощения, допущенных при проведении поглощения нарушениях закона и иную существенную для оценки существующего положения информацию.

Одновременно целесообразно проводить работу с агрессорами по разъяснению и предупреждению от действий, наносящих социально-экономический ущерб интересам г. Москвы и его жителей.

Оказание консультационно-правовой помощи.

В случае возникновения у каких-либо заинтересованных лиц (руководителей органов городской администрации, обществ, акционеров или трудового коллектива) предположений о готовящемся поглощении общества или в случае, когда процесс агрессивного недружественного поглощения не вызывает сомнений, заинтересованные лица должны иметь возможность обратиться в

компетентную службу. Специалисты оказывают квалифицированную оперативную поддержку обществу при организации защиты.

В зависимости от сложившейся ситуации специалисты должны проводить письменные и устные консультации по вопросам противодействия недружественному поглощению, а также могут привлечь экспертов для их непосредственного участия в защите общества, прав и интересов законных собственников объекта поглощения путем разработки плана защиты предприятия, подготовки исков, требований, жалоб, заявлений и иных необходимых документов.

Взаимодействие с другими органами государственной власти.

В случае обращения в компетентную службу заинтересованных лиц, сообщающих о проведении действий по недружественному поглощению какого-нибудь общества, или получения такой информации из иных источников специалисты проводят первичную правовую экспертизу сложившейся ситуации и законности мер, применяемых агрессором (лицами, представляющими его интересы).

После первичной оценки полученных сведений специалисты доводят информацию о проведении поглощения и свою оценку, изложенную в правовом заключении, до руководства правительства Москвы, отраслевых органов городской администрации, правоохранительных органов и прокуратуры, Федеральной комиссии по рынку ценных бумаг (его региональных подразделений), Министерства по антимонопольной политике и поддержке предпринимательства Российской Федерации, Арбитражного суда г. Москвы и иных государственных органов. Особое внимание в правовом заключении, подготовленном специалистами, должно отводиться нарушениям законодательства, допущенным при проведении поглощения, и оценке ущерба экономическим интересам города. Правовое заключение содержит также и план действий, которые рекомендуется предпринять для стабилизации ситуации вокруг поглощаемого общества и пресечения противозаконных действий агрессора.

Прогнозирование потенциально возможных поглощений.

Для предупреждения возникновения угрозы недружественного поглощения обществ на территории г. Москвы силами специалистов службы и привлеченных экспертов проводятся исследования правовой и экономической ситуации в обществах. Особое внимание уделяется обществам, имеющим статус городского значения. Для предотвращения проводится корпоративный и финансовый аудит документов обществ, по результатам которого составляются рекомендации для исправления выявленных недостатков, способствующих недружественному поглощению.

Распространение информации о поглощениях (публичность).

В целях информирования органов городской администрации, деловых кругов и общественности г. Москвы о проводимых поглощениях, способах, используемых агрессорами, нарушениях ими законодательства Российской Федерации и иных противоправных действиях, допущенных при осуществлении поглощений, специалисты взаимодействуют со средствами массовой информации. Специалисты осуществляют подготовку аналитических материалов по вопросам проявления признаков готовящихся недружественных поглощений, подготовки и проведения защитных действий в отношении объекта поглощения, прогноза социально-экономических последствий поглощений.

Основные методы, используемые в процессе противодействия недружественным поглощениям.

Известен ряд методов и механизмов для защиты от недружественных поглощений. Использование одного из них может только отсрочить поражение. Для победы необходимо использовать их комбинации, составленные с учетом реальной ситуации.

Среди этих основных методов и механизмов:

1. Защита реестра.

Одной из действенных мер по защите общества от недружественного поглощения является минимизация несанкционированного доступа к реестру акционеров со стороны агрессора или любых других третьих лиц.

В первую очередь действия по защите реестра акционеров направлены на предотвращение совершения нелегальных действий с реестром. Помимо этого, нахождение реестра у добросовестного независимого реестродержателя повышает вероятность проведения обществом мониторинга сделок, проводимых с акциями общества, что, в свою очередь, позволяет обществу контролировать активизацию деятельности по поводу приобретения акций общества третьими лицами и выявлять возможное начало поглощения общества агрессором.

2. Консолидация пакета акций (долей).

В ситуации, когда при угрозе поглощения или уже происходящем процессе поглощения у поглощаемого общества контрольным пакетом акций владеет не одно лицо, а существует большое количество акционеров, обладающих небольшими пакетами акций (так называемых миноритарных акционеров), возникает реальная угроза захвата общества агрессором через приобретение (скупку) акций у миноритарных акционеров.

Воспрепятствование такому способу поглощения предприятия может быть осуществлено действиями, обеспечивающими консолидацию акций под своим контролем.

Возможна консолидация акций под контролем поглощаемого общества путем приобретения акций у миноритарных акционеров самим обществом. В результате проведения таких мер агрессор лишается возможности оказания разного рода давления на миноритарных акционеров для стимулирования продажи ими акций. В итоге возникают значительные трудности в процессе приобретения агрессором контрольного пакета акций поглощаемого общества.

3. Контракты на управление.

Контракты на управление, называемые также золотыми, серебряными или оловянными парашютами, рассчитаны на повышение заинтересованности акционеров в активной защите своего общества.

Непосредственно содержание метода сводится к тому, что между обществом и его акционерами, среди которых работники трудового коллектива и аппарата управления, заключаются трудовые договоры, в соответствии с которыми в случае увольнения сотрудника общество обязуется выплатить ему определенную денежную сумму. Основным требованием выплаты указанной суммы является обязательное нахождение увольняемого работника в реестре акционеров общества.

Результатом отчуждения акционерами своих акций в пользу агрессора является потеря указанной привилегии, что, в свою очередь, повлечет для агрессора дополнительные расходы по компенсации акционерам при выкупе их акций.

Этот метод применим как в качестве превентивного метода защиты общества от возможности возникновения недружественного поглощения, так и в случае уже происходящего поглощения общества агрессором.

4. PR-защита.

Учитывая огромное влияние средств массовой информации на ход ситуаций, связанных с недружественными поглощениями обществ, в значительной степени действенной является организация защиты поглощаемого общества с помощью PR-акций. Защита такого вида может использовать целый ряд определенных профессиональных действий по формированию в массовом сознании необходимого отношения к происходящему поглощению.

С помощью средств массовой информации возможно создание имиджа поглощаемого общества как необыкновенно значимого для политической, производственной или административной жизни, итогом которого станет формирование устойчивого убеждения населения региона и в особенности трудового коллектива и акционеров поглощаемого общества в уникальности,

незаменимости поглощаемого общества и необратимости отрицательных последствий его поглощения как для трудового коллектива общества, так и для окружающего населения.

Одновременно представляется уместным использовать влияние средств массовой информации на формирование мнений населения и его давления на органы городской и местной администрации путем проведения "антирекламы" агрессора.

Необходимо отметить, что все действия, осуществляемые в рамках информационного представления агрессора, должны базироваться исключительно на существующих фактах и не противоречить действующему уголовному и гражданскому законодательству Российской Федерации.

5. Объединение с дружественной компанией.

В ситуации, когда поглощаемое общество не обладает достаточным объемом финансовых, административных и юридических ресурсов для отражения нападения агрессора, возможно объединение поглощаемого общества с третьим юридическим лицом, которое проявляет лояльное отношение к деятельности поглощаемого общества и согласно на объединение ("дружественное" общество).

Законодательно обоснованы два варианта объединения поглощаемого общества с дружественным обществом.

Вариант 1. При объединении поглощаемого общества с дружественным обществом производится в соответствии с законодательством Российской Федерации реорганизация поглощаемого общества как юридического лица. Для такого рода объединений законодательством Российской Федерации предусмотрено два способа: путем слияния двух юридических лиц (итогом является возникновение нового юридического лица в результате прекращения существования двух осуществляющих слияние обществ) либо путем присоединения поглощаемого общества к другому обществу (по окончании присоединения поглощаемое общество прекращает свое существование как самостоятельное юридическое лицо и становится структурной частью дружественного общества, которое продолжает свою деятельность).

Вариант 2. При объединении дружественное общество приобретает крупный пакет активов поглощаемого общества. В результате поглощаемое общество продолжает существовать как самостоятельное юридическое лицо, однако становится неинтересным для агрессора, поскольку фактически управление его деятельностью осуществляет дружественное общество.

6. Реструктуризация активов.

В случае, когда в процессе поглощения общества наибольший интерес для агрессора представляют активы поглощаемого общества, целесообразно построение линии защиты при помощи реструктуризации активов поглощаемого общества.

В итоге реструктуризации у поглощаемого общества будут выведены привлекательные для агрессора активы; появится определенное количество активов, которые будут являться неперспективными для агрессора и требовать значительных финансовых затрат либо повлекут своим приобретением высокую вероятность нарушения агрессором действующих в Российской Федерации требований о защите конкуренции и проведения антимонопольной политики. Кроме этого, поглощаемое общество после проведения комплекса мер по реструктуризации активов может потерять свою привлекательность для агрессора, поскольку принадлежащие обществу активы будут минимальны и по законодательству Российской Федерации через определенный период времени обществу может грозить ликвидация. Агрессору станет невыгодно поглощать общество, стоящее на грани ликвидации.

Кроме вышеизложенных методов применимо наложение различного рода ограничений на права требования по существующим задолженностям поглощаемого общества, что также служит существенным препятствием для агрессора при поглощении.

В результате проводимой целенаправленной работы в соответствии с вышеизложенными принципами ситуацию с недружественным поглощением собственности в Москве удалось в целом нормализовать и взять под контроль. На наш взгляд, накопленный методологический и практический потенциал актуален для его использования в реализации президентской программы антикоррупционных мер.