

УДК 334.7

Содержание и формы недружественного поглощения

Проскура М.В. marinka.proskura@gmail.com

Канд. экон. наук, доц. **Яковлева А.В.**, yeif@mail.ru

Университет ИТМО

191002, Санкт-Петербург, ул. Ломоносова, 9

Развитие рыночных отношений в России и, как следствие, образование огромного количества организаций с различными организационно-правовыми формами, породили такое понятие как «недружественное поглощение» предприятий во всех формах его проявления. Недружественное поглощение является на сегодняшний день объективной реальностью взаимоотношений участников предпринимательской деятельности. Получив за последние годы значительную распространенность практически во всех ее сферах, оно причиняет ущерб юридическим лицам, государству и обществу в целом, угрожая экономической безопасности России. При этом следует отметить, что само понятие недружественного поглощения предприятий в действующем Уголовном кодексе отсутствует. В результате чего сложилась парадоксальная ситуация: термина нет, а в реальной жизни корпоративный шантаж, захват компаний приобретает все более возрастающее значение.

Ключевые слова: недружественное поглощение, поглощение, корпоративный захват, рейдерство, формы недружественного поглощения.

The Essence and Forms of Hostile Takeovers

Proskura M.V., marinka.proskura@gmail.com

Ph.D. A.V. Yakovleva, yeif@mail.ru

ITMO University

191002, Russia, St. Petersburg, Lomonosov str., 9

The development of market relations in Russia followed by the emergence of a large number of organizations with various legal forms has introduced the concept of a "hostile takeover" of companies in all of its aspects. A hostile takeover is by far the objective reality of entrepreneurship. Having recently become widely spread in almost all of its fields, it causes damage to legal entities, the state and society as a whole, by threatening the economic security of Russia. It should be noted, however, that no concept of a hostile takeover of companies is provided for in the current Criminal Code of Russia, which has resulted in a contradictory situation: the term does not exist, while in real life corporate blackmail and takeovers are becoming of increasing importance.

Keywords: hostile takeover, takeover, corporate takeover, raiding, forms of a hostile takeover.

Недружественное поглощение, как и любое другое событие преступления, «есть один из материальных процессов действительности» [1, 52]. Рассматривая его как объект исследования, следует отметить, что оно серьезно мешает современному развитию бизнеса в России. Блокируется подъем цивилизованной конкуренции, подрывает фундамент рыночной экономики - отношения собственности, а такие масштабы ведут, как известно, к спаду экономического роста.

При характеристике данного преступления в современной экономической литературе употребляются такие понятия как «поглощение», «рейдерство», «корпоративный захват». Которые в свою очередь, можно рассматривать как формы недружественного поглощения.

Наиболее распространенной формой является поглощение. Так, по мнению М.Г. Ионцева, целью поглощения компании является установление над этой компанией или активом полного контроля, как в юридическом, так и в физическом аспекте [4]. А.С. Шаталов и А.В. Аронов указывают что, поглощение же – это сделка купли-продажи, проходящая как правило, в недружественной обстановке. Именно поэтому в зарубежной юридической практике понятием «недружественное и (или) враждебное поглощение («hostile take-over») принято обозначать скупку заинтересованным лицом (или лицами) контрольного пакета акций без согласия руководителя и акционеров компании, то есть когда основные собственники против ее заключения [16, 44]. Следует отметить, что установить контроль над предприятием возможно так же и через процедуру банкротства.

Недружественное поглощение хотя и может реализовываться с использованием так называемых «серых схем», но не сопровождается совершением уголовно-наказуемых деяний [14, 127]. У лиц, реализующих стратегию недружественного поглощения предприятия, есть законные основания для установления контроля над предприятием (контрольный пакет акций, кредиторская задолженность).

«Рейдерство» как форма недружественного поглощения определяется исследователями следующим образом. С.П. Кушниренко под «рейдерством» понимает преступную деятельность по организации и осуществлению «корпоративных захватов». В свою очередь «корпоративный захват» она определяет как хищение пакета акций/долей хозяйственного общества, совершенное обманным способом с целью получения доминирующего положения в хозяйственном обществе и возможности активно влиять на принятие им решений либо с целью последующего вывода активов хозяйственного общества [6]. А.И. Григорьев определяет понятие «рейдерства» с точки зрения уголовного закона, как совершение действий, направленных против воли собственника на незаконное изменение права собственности за имущество предприятия и право управления им [3]. Н.С. Касьяненко указывает на то, что это процесс враждебного поглощения организации, с помощью специально спланированного корпоративного спора с использованием административных и коррупционных ресурсов, и различных мошеннических схем, а также трактовкой в свою пользу неоднозначных положений нормативных и законодательных актов [5,119]. Н. Лопашенко рассматривает его, как тщательно спланированная система деятельности, направленная на получение чужой компании, осуществляющей предпринимательскую и иные виды экономической деятельности. Как правило, «рейдерство» включает в себя сочетание незаконных, полузаконных (противоправных, но не нашедших законодательного запрета) и законных способов приобретения привлекательного, но чужого бизнеса [8, 85].

Следует отметить, что в российском федеральном законодательстве термина «рейдерство» не было и нет. Соответственно, само явление, которое им принято обозначать, нормативными правовыми актами специально не регулируется, несмотря на то, что сам факт его существования в качестве социально-экономического и политического феномена современной России уже давно признан на всех уровнях, включая высшие эшелоны власти. «Рейдерство» в самом общем виде специалисты определяют как недружественное поглощение имущества, земельных комплексов и прав собственности, которое осуществляется на фоне недостаточности нормативной правовой базы и с использованием государственных, административных и силовых ресурсов на коррупционной основе.

Как мы можем заметить, этот термин противоречив в трактовках. Он включает в себя как дружественные поглощения, так и недружественные, и корпоративные захваты.

Как отмечается исследователями, в нашей стране «рейдерство» ведется, как правило, не в производственных, а в спекулятивных целях: в крупных городах с дорожающей недвижимостью (сначала это наблюдалось в Москве, затем в Санкт-Петербурге, а теперь эта тенденция охватывает уже всю Россию) предприятия захватываются преимущественно ради их недвижимости. При этом

производства (или исследовательские базы) просто уничтожаются как ненужное для рейдеров и только мешающее им «обременение», в результате чего страна лишается, в том числе и уникальных производств, и научных групп, сохранившихся в самые тяжелые годы реформы и при относительно небольших инвестициях способные существенно повысить национальную конкурентоспособность [10]. В среднем в России, по официальной статистике, регистрируется 500 случаев рейдерских захватов [17].

Что касается корпоративного захвата, то исследователи отмечают, что значительная часть корпоративных захватов осуществляется отнюдь не в целях повышения эффективности производства, а для изъятия собственности из законного владения с целью ее последующей перепродажи или репрофилирования. Недружественные поглощения подобного рода имеют криминально-враждебную природу и совершаются в РФ в форме незаконных корпоративных захватов, то есть с грубым нарушением законодательства, использованием насилия, разного рода мошеннических схем, хищений акций, имущественных комплексов компаний и др. Причем все это происходит в больших масштабах. В итоге государство теряет свой промышленный потенциал и утрачивает обороноспособность [16, 44].

Целью недружественного поглощения в форме корпоративного захвата является установление полного контроля над тем или иным юридическим лицом, причем уже не, только в юридическом, но и в физическом смысле. Вместе с тем корпоративный захват может иметь не только законную, но и незаконную природу. Последняя возникает не только тогда, когда недружественное поглощение предприятия не имеет под собой законных оснований, но и тогда, когда оно сопровождается применением насилия (угрозой его применения) или (и) обманом, то есть совершением действий, образующих состав какого-либо преступления, предусмотренного Особенной частью УК РФ [16, 45].

В большинстве своем захваты предприятий являются преступлениями. Использование корпоративных процедур захватчиками (проведение общих собраний акционеров, смена учредительных документов, обжалование действий руководства в судебном порядке) – это действия направленные на создание фиктивных оснований для установления контроля над предприятием и его активами. Захват может быть реализован даже в случае отсутствия у компании-агрессора долей в уставном капитале и акций [9].

Проанализировав имеющиеся теоретические подходы к изучению форм недружественного поглощения, следует отметить, что они весьма разнообразны. Вместе с тем, все они указывают на следующие обязательные характеристики данного понятия: осуществление определенной структурой захвата функционирующего предприятия с целью укрепления положения в отрасли либо освоения новых направлений деятельности; утеря наиболее ценного имущества предприятия; устранения конкурентов. Негативные последствия существования недружественного поглощения отражаются на сдерживании предпринимательской активности хозяйствующих субъектов, снижение инвестиционной привлекательности страны, темпов ее экономического развития, уровне ее экономической безопасности, ухудшении имиджа страны на международной арене.

Подводя итог вышеизложенному, следует отметить, что недружественное поглощение - это установление над компанией или ее активом полного контроля посредством методов, механизмов и технологий, не соответствующих законодательству. То есть получение контроля над компанией осуществляется либо при помощи правовых методов, либо путем использования правовых институтов «не по назначению», в ущерб правам и законным интересам других лиц.

Список литературы

1. Белкин Р.С. Криминалистика: проблемы сегодняшнего дня. Злободневные вопросы российской криминалистики. М., 2001.

2. Валласк Е.В. К вопросу об определении предмета преступления, характеризующегося как «корпоративный захват» // Безопасность бизнеса. - 2007.- № 4.
3. Григорьев А.И. Уголовно-правовые аспекты оценки рейдерства / Как противостоять угрозе рейдерства. – Н.Новгород, 2007.
4. Ионцев М.Г. Корпоративные захваты: слияния, поглощения, гринмэйл. – М., 2003.
5. Касьяненко Н. Недружественные поглощения (рейдерство) организаций в России // Вестник Челябинского государственного университета. - 2009. - № 2 (140).
6. Кушниренко С.П. Тезисы лекции для надзирающих прокуроров на тему: «Прокурорский надзор за расследованием рейдерства». Академия Генеральной прокуратуры Российской Федерации. СПб, 2007.
7. Леонов Р.Б. «Враждебные поглощения» в России: опыт, техника проведения и отличие от международной практики // Рынок ценных бумаг. 2000. №24.
8. Лопашенко Н. Рейдерство // Законность. - М., 2007. № 4.
9. Молотников А.Е. Слияния и поглощения. Российский опыт. - М.: Издательство Вершина, 2007.
10. Нехорошев Ю.С., Таран Е.А. Анатомия российского рейдерства // Известия Томского политехнического университета. 2009. Т. 314. № 6.
11. Противодействие недружественным поглощениям. Научно-практическое пособие / Бут Н.Д., Викторов И.С., Звягинцев Д.А., Опенышев О.С. - М.: Издательство ОЛМА Медиа Групп, 2006.
12. Рейдерство как социально-экономический и политический феномен современной России: Отчет о качественном социологическом исследовании. 2008 г. - [http://www/politcom.ru](http://www.politcom.ru)
13. Рудык Н.Б. Основные инструменты недружественных поглощений и их классификация. М.: Издательство Дело, 2008.
14. Слияния и поглощения / Пер. с англ. Пестерова Е. – М.: Издательство Альпина Бизнес Букс, 2009.
15. Чернышов Г. Особенности корпоративных споров в рамках процесса недружественного поглощения. - М.: Издательство Викор-Медиа, 2007.
16. Шаталов А.С., Аронов А.В. Незаконные корпоративные захваты в Российской Федерации: понятие, динамика, структура // Научно-практический журнал «Вестник института: преступление, наказание, исправление» ВИПЭ ФСИН России. – Вологда, 2010. № 9.
17. 2010 год. Год серого рейдерства // http://netsnosu.ru/news/2010_god_god_serogo_rejdera/2010-01-25-19

Статья поступила в редакцию 17.11.2014 г.