



Ассоциация
экономической безопасности
общественная организация

**ЗАЩИТА
ОТ НЕДРУЖЕСТВЕННОГО ПОГЛОЩЕНИЯ
И КОРПОРАТИВНОГО ШАНТАЖА**

МЕТОДИЧЕСКОЕ ПОСОБИЕ



РАЗРАБОТАНО ПРИ УЧАСТИИ ГК РОСРАЗВИТИЕ

Сегодня термины «недружественное поглощение» и «захваты предприятий» прочно вошли в сознание чуть ли не каждого бизнесмена. В чем разница между этими понятиями, что представляют собой рейдеры и недружественные поглощения, как от них защититься – ответы на эти вопросы Вы найдете в данном пособии.

Несмотря на то, что практически все предприятия вне зависимости от организационно-правовой формы (общества с ограниченной ответственностью, акционерные общества, кооперативы и др.) могут стать объектом нападения со стороны так называемых рейдеров, существует ряд факторов, позволяющих делать выводы о том, что в ближайшее время предприятие подвергнется атаке.

1. Факторы риска:

1. Неконсолидированный пакет акций

На сегодняшний день существует достаточное количество акционерных обществ, голосующие акции которых находятся во владении большого количества физических лиц. При этом контрольный пакет акций может находиться в руках менеджмента предприятия. Для того чтобы поглотить такое хозяйственное общество либо получить в распоряжение процент ценных бумаг, позволяющий осуществлять давление на руководство компании, достаточно провести скупку акций. При реализации данной схемы рейдеры получают право на участие в управлении обществом, а также право на получение части прибыли предприятия без использования криминальных схем.

2. Успешный бизнес

3. Привлекательные активы

Зачастую захваты предприятий осуществляются не с целью завладеть бизнесом, а исключительно с намерением получить права на активы предприятия (недвижимое имущество, дорогостоящее оборудование), имеющие значительную рыночную стоимость. Многие собственники бизнеса не располагают сведениями о рыночной стоимости принадлежащих им объектов, недооценивают их. На практике это ведет к непониманию того, сколько на захват данных объектов готовы потратить рейдеры, а, следовательно, к невозможности прогнозировать действия атакующей стороны.

4. Жесткая конкуренция

Нередко недружественное поглощение или захват реализуются как этап конкурентной борьбы. При этом получается, что конкурента проще и дешевле поглотить, включить его в состав производственного цикла, либо расширить свою долю на рынке, чем договариваться с ним, идти на компромисс, а значит, и неизбежно нести издержки.

5. Конфликт между участниками/акционерами хозяйственного общества

Ухудшение отношений между партнерами по бизнесу, в том числе, и нежелание одного из них распределять прибыль пропорционально имеющимся долям/пакетам акций провоцируют стремление делового партнера всеми правдами и неправдами вернуть свое. Необходимо понимать, что действия, направленные на установление контроля над предприятием, будут осуществляться вовсе не руками «обиженного» партнера. Доли в уставном капитале/пакет акций, а, соответственно, и вся инсайдерская информация о предприятии будут переданы в управление (отчуждены) рейдерам, готовым предложить за них значительную цену.

6. Неконтролируемая кредиторская задолженность

Наличие крупных долгов у предприятия делает его довольно привлекательным в глазах потенциальных поглотителей.

В целях получения возможностей давления на предприятие рейдеры могут не только скупить его доли/акции, но и приобрести его долги. Действующее законодательство не требует согласия должника на уступку прав требования кредитором, если иное не предусмотрено в самом договоре.

Аккумулировав долги компании, рейдеры могут либо обратиться взыскание на имущество предприятия для погашения существующих задолженностей, либо инициировать в отношении предприятия процедуру банкротства.

Наиболее распространенные заблуждения относительно недружественных поглощений и захватов предприятий:

1. Каждое недружественное поглощение является преступлением.

Необходимо различать понятия недружественного поглощения и захвата.

Недружественное поглощение – установление контроля над предприятием вопреки воле его руководства. Недружественное поглощение может осуществляться, например, путем скупки акций у миноритарных акционеров/приобретения долей у участников общества с ограниченной ответственностью и последующей смены руководства предприятия через процедуру, предусмотренную Законом Украины «О хозяйственных обществах» и учредительными документами юридического лица, то есть путем реализации корпоративных прав. Установить контроль над предприятием можно и через процедуру банкротства.

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

Захват предприятия, в отличие от недружественного поглощения, не имеет под собой законных оснований. В большинстве своем захваты предприятий являются банальными преступлениями. Использование корпоративных процедур захватчиками или рейдерами (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 рейдеров доли участия в юридическом лице (долей в уставном капитале/акций).

2. Акционерному обществу надежнее вести реестр самостоятельно.

Передача реестра акционеров специализированному регистратору расширяет круг лиц, которые могут участвовать в захвате/недружественном поглощении предприятия.

Пункт 1 Главы 6 Решения ГКЦБФР от 26.05.06 № 345 предоставляет акционерным обществам с количеством акционеров до 150 право выбора: вести реестр акционеров самостоятельно либо передать его специализированному регистратору. Как показывает практика, многие хозяйственные общества склоняются к первому варианту, опасаясь, что регистратор может способствовать хищению акций.

Но при этом не учитываются следующие обстоятельства.

В том случае, если на территорию предприятия будет осуществлен силовой вход, реестр акционеров, который, как и все документы общества, хранится по месту нахождения единоличного исполнительного органа, будет обнаружен рейдерами, например, на столе руководителя, о чем непременно будет составлен акт с обязательным подписанием данного документа свидетелями. Естественно, найденный реестр акционеров будет

составлен в нужной рейдерам редакции. Иные документы, подтверждающие цепочку сделок с ценными бумагами, будут «утеряны».

При возникновении таких ситуаций доказать незаконность действий рейдеров довольно затруднительно вследствие утраты доказательственной базы (как правило, после силового входа на руках у прежнего руководства не остается практически никаких документов). В обществе, самостоятельно ведущем реестр акционеров, ответственным за его ведение является уполномоченное директором лицо. Следовательно, достаточно временно занять директорское кресло, например, на основании решения общего собрания акционеров, которое впоследствии будет признано недействительным, и внести записи в реестр акционеров по своему усмотрению.

Передача реестра акционеров регистратору, подлежащему особому контролю со стороны ГКЦБФР, хотя и не гарантирует неприкосновенность реестра, тем не менее, в значительной мере затрудняет хищение акций путем подделки записей в реестре, а также защищает акционеров от злоупотреблений со стороны руководства акционерного общества.

3. Общество с ограниченной ответственностью является более защищенной организационно-правовой формой, чем акционерное общество.

Широко распространено мнение, что такая организационно-правовая форма юридического лица, как Общество с ограниченной ответственностью (ООО), не допускает вхождения в состав общества третьих лиц. Такой вывод обычно основывается на возможности ограничения учредительными документами данного юридического лица права отчуждения доли в уставном капитале третьему лицу, не являющемуся участником общества. Следовательно, при отсутствии конфликтов между участниками общества с ограниченной ответственностью, перехватить управление в ООО можно только незаконными способами.

На практике запрет на отчуждение долей в уставном капитале ООО третьим лицам не является непреодолимым препятствием для рейдеров. В большинстве случаев им достаточно приобрести право голоса на общем собрании участников путем получения доверенностей от участников либо заключения с участниками общества договоров доверительного управления долями в уставном капитале ООО.

Кроме того, в отличие от акционерных обществ, сведения об участниках общества с ограниченной ответственностью являются общедоступными и содержатся в едином государственном реестре юридических лиц (ЕГРПОУ), ответственность за ведение которого возложена на регистрационные органы. Со сведениями, содержащимися в ЕГРПОУ, вправе ознакомиться любое лицо, заплатив символическую плату. А для получения сведений о собственниках ценных бумаг акционерного общества придется приложить немало усилий.

Для того чтобы продать акции акционерного общества, реестр которого ведет специализированный регистратор, необходимо соблюсти установленную действующим законодательством процедуру (представить регистратору передаточное распоряжение, подписанное владельцем акций, либо нотариально заверенную доверенность, выданную от имени владельца акций, зарегистрированного в реестре акционеров). Регистратор, в свою очередь, осуществляет сверку подписи зарегистрированного лица или его уполномоченного представителя. Право собственности на акции возникает только с момента внесения соответствующей записи в систему реестра акционеров.

В ООО права и обязанности участника общества переходят к новому участнику с момента уведомления самого общества о состоявшейся уступке доли. А для того чтобы зарегистрировать изменения в учредительных документах общества с ограниченной ответственностью (новые сведения об участниках), никаких подтверждений купли-продажи долей представлять нет необходимости. Достаточно направить в регистрирующие органы протокол общего собрания участников общества с ограниченной

ответственностью об утверждении изменений в Устав и учредительный договор. Кроме того, такой протокол подписывается не старыми участниками, а новыми. Регистрирующий орган обязан принять данные документы к исполнению и зарегистрировать изменения. Лицам, лишенным долей в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью, остается только оспаривать данные изменения учредительных документов в судебном порядке. За время судебных разбирательств само общество может быть ликвидировано по решению новоиспеченных участников, а имущество, принадлежащее юридическому лицу, распродано.

4. Закрытое акционерное общество является более защищенным, чем открытое. Согласно ч. 3 ст. 81 Хозяйственного кодекса Украины, акционеры закрытого акционерного общества пользуются преимущественным правом на приобретения акций, продаваемых другими акционерами этого общества. Из Решения Конституционного Суда Украины по делу № 1-11/2005 вытекает, что преимущественное право следует предусматривать в учредительных документах общества. При этом надо обратить внимание на то, что преимущественное право не есть абсолютным. Данные положения законодательства также с легкостью обходятся рейдерами по схемам, аналогичным используемым при поглощении обществ с ограниченной ответственностью.

5. Закон защищает юридическое лицо и его собственников. Фальшивые документы, неправомерные решения общего собрания участников/акционеров общества, фиктивные сделки рано или поздно можно оспорить в суде и восстановить положение, существовавшее до начала рейдерской атаки. Действительно, незаконные действия рейдеров можно оспорить в судебном порядке. Но закон не гарантирует исполнимости судебных решений. Судебное разбирательство в соответствии с действующим процессуальным законодательством длится как минимум 3 месяца, а на практике и того больше. За данный период рейдерами могут быть предприняты новые действия, направленные на перехват управления в обществе либо отчуждение его активов, а также на создание процессуальной невозможности оспаривания совершенных ими неправомерных действий (например, ликвидация юридического лица, перепродажа похищенных ценных бумаг). В судебном порядке можно признать совершенные рейдерами сделки недействительными, но восстановить существовавшее до сделки положение не всегда представляется возможным. Особенно это касается тех случаев, когда защитные мероприятия реализуются со значительным отставанием во времени от действий нападающей стороны. Так, имущество, отчужденное на основании сделки, впоследствии признанной недействительной, может быть уже у добросовестного приобретателя, а, следовательно, не подлежит возвращению собственнику.

6. Поскольку у нас контрольный пакет, нас не смогут поглотить/захватить. Приобретение в собственность пакета акций равного 60% + 1 акция, так называемого контрольного пакета акций, отнюдь не гарантирует спокойной жизни его обладателю. Ведь далеко не всегда успешные захваты предприятий обусловлены наличием у рейдеров акций/долей предприятия. Компанию могут просто «переписать» (сфальсифицировать документы, необходимые для перехода прав на доли в уставном капитале ООО/акций АО), создав при этом максимально сложные ситуации для дальнейшего оспаривания действий рейдеров участниками, акционерами. Отсутствие у рейдеров контрольного пакета акций/долей хозяйственного общества может стать препятствием для его поглощения, но не для его захвата.

7. Наличие родственных/приятельских связей между акционерами/участниками исключает возможность недружественного поглощения /захвата.

Как правило, многие забывают о том, что рейдеры – это не только юристы, но и профессиональные психологи. Известны ситуации, когда их стараниями внутри группы акционеров, объединенных многолетней дружбой, появлялись непреодолимые разногласия относительно ведения бизнеса. Данные конфликты использовались рейдерами как повод для начала корпоративных войн.

Более того, в Украине не принято всегда закреплять достигнутые договоренности между партнерами по бизнесу на бумаге, создавать систему запретов и противовесов, отражать условия распределения прибыли. Таким образом, никаких гарантий кроме хорошего отношения партнеров у бизнесмена, как правило, нет. Не принято также устанавливать в документах условия возможного выхода из бизнеса. Составление же учредительных документов юридического лица, основы будущего бизнеса, считается простой формальностью.

Подобная неосмотрительность в период корпоративных войн становится хорошей основой для атаки на предприятие и в значительной мере облегчает задачи рейдерам.

8. В случае атаки на предприятие привлечение специалистов необязательно, мы сами способны реализовать стратегию защиты.

В лучшем случае предприятия используют силы штатных юристов, в худшем - руководство опирается на собственное понимание действующего законодательства.

Несмотря на высокую степень доверия к штатным юристам, относительно низкую стоимость их услуг, предпочтение должно отдаваться компаниям, специализирующимся на защите от недружественных поглощений/захватов.

Для того чтобы эффективно защитить предприятие, нужно понимать, как происходит поглощение, какие методы при этом используются; иметь возможность оценить ситуацию в полном объеме.

Кроме того, как недружественное поглощение, так и защита от него не являются сугубо юридической сферой, они требуют использования услуг профессиональных менеджеров, специализирующихся в этой области, аналитиков, специалистов по связям с общественностью.

Подобным требованиям штатные юристы, а также обычные юридические компании не отвечают.

9. Обращаться к специалистам, предпринимать меры по защите стоит только в критических ситуациях.

Руководители предприятий часто недооценивают значение превентивных мер, направленных на защиту компании от недружественных поглощений/захватов. Но даже в случае начала процесса недружественного поглощения грамотно выстроенная линия защиты позволяет сохранить предприятие и его активы.

Перечня признаков, однозначно свидетельствующих о том, что поглощение началось, не существует, тем не менее, есть некоторые общие тенденции, на основе которых можно сделать вывод о том, что предприятие находится в разработке у рейдеров.

Например, в адрес общества поступают пустые конверты от неизвестных отправителей; акционеры/участники проявляют повышенный интерес к информации о деятельности предприятия, с особым рвением реализуют корпоративные права: регулярно выступают с инициативой проведения внеочередного собрания акционеров/участников, выдвигают кандидатов в органы управления, постоянно обращаются с жалобами в различные контролирующие органы государственной власти и так далее.

В том случае, если стратегия поглощения/захвата предприятия близится к своему завершению (имущество распродано, менеджмент сменился, состоялся силовой вход на предприятие), вернуть стороны в первоначальное положение будет значительно дороже и сложнее, чем предотвратить захват до того, как он начался, либо остановить захват, находящийся в начальной стадии.

10. Информация об обществе неизвестна третьим лицам.

Многие сведения о предприятии включаются в состав государственных реестров, информацию из которых может получить любое заинтересованное лицо:

Единый государственный реестр юридических лиц (ЕГРПОУ).

Согласно ст. 17 Закона Украины «О государственной регистрации юридических лиц и физических лиц – предпринимателей» в едином государственном реестре юридических лиц содержатся следующие сведения и документы о юридическом лице:

- полное наименование юридического лица и сокращенное в случае его наличия;
- идентификационный код юридического лица;
- организационно-правовая форма;
- центральный или местный орган исполнительной власти, к сфере управления которого принадлежит государственное предприятие, или доля государства в уставном фонде юридического лица, если эта доля составляет не меньше 25 процентов;
- местонахождение юридического лица;
- перечень учредителей (участников) юридического лица, в том числе: имя, место жительства, идентификационный номер физического лица - налогоплательщика, если учредитель - физическое лицо; наименование, местонахождение и код, если учредитель - юридическое лицо;
- виды деятельности;
- фамилия, имя, отчество и идентификационные номера физических лиц - налогоплательщиков, которые избираются (назначаются) в органы управления юридического лица, уполномоченных представлять юридическое лицо в правоотношениях с третьими лицами, или лиц, которые имеют право совершать действия от имени юридического лица без доверенности, в том числе подписывать договоры;
- данные о наличии ограничений относительно представительства от имени юридического лица;
- данные о размере уставного фонда, в том числе доли каждого из учредителей (участников), а также размер уплаченного уставного фонда на дату проведения государственной регистрации и дата истечения его формирования;
- дата и номер записи о проведении государственной регистрации юридического лица, даты и номера записей о внесении изменений в него;
- основания для отказа в проведении государственной регистрации;
- серия и номер свидетельства о государственной регистрации, дата выдачи или замены свидетельства о государственной регистрации;
- данные об учредительных документах, датах и номерах записей о внесении изменений в них;
- основания для отказа в проведении государственной регистрации изменений в учредительные документы;
- дата и номер записи об отмене государственной регистрации изменений в учредительные документы юридического лица;
- данные о дате постановки на учет и дате снятия с учета в органах статистики, государственной налоговой службы, Пенсионного фонда Украины, фондов социального страхования;
- данные об обособленных подразделениях юридического лица;
- данные о пребывании юридического лица в процессе прекращения, в частности, дата регистрации решения основателей (участников) или уполномоченных ими органов о прекращении юридического лица, сведения о комиссии по прекращению (ликвидаторе, ликвидационной комиссии и т.п.);
- дата утверждения передаточного акта или распределительного баланса;
- данные о юридических лицах, правопреемником которых есть зарегистрированное юридическое лицо;

- данные о юридических лицах - правопреемниках;
- дата принятия, дата обретения законной силы и номер судебного решения относительно прекращения юридического лица, которое не связано с банкротством;
- относительно возбуждения (прекращения) производства по делу о банкротстве, относительно признания банкротом, относительно отмены государственной регистрации прекращения (ликвидации);
- дата и номер записи о государственной регистрации прекращения юридического лица, основание для ее внесения;
- место проведения государственной регистрации, а также место проведения других регистрационных действий, предусмотренных этим Законом;
- местонахождение регистрационного дела;
- данные о выдаче выписок, извлечений, справок из Единого государственного реестра;
- фамилия, имя и отчество должностного лица, которое внесло в Единый государственный реестр запись о государственной регистрации юридического лица, внесло изменения в эту запись или внесло запись о государственной регистрации прекращения юридического лица;
- дата передачи регистрационного дела государственному архивному учреждению, адрес его местонахождения;
- данные, полученные в порядке обмена информацией из ведомственных реестров органов статистики, государственной налоговой службы, Пенсионного фонда Украины, фондов социального страхования:
даты и номера записей о взятии на учет в органах статистики, государственной налоговой службы, Пенсионного фонда Украины, фондов социального страхования, даты и номера записей о снятии с учета в органах статистики, государственной налоговой службы, Пенсионного фонда Украины, фондов социального страхования, данные о видах деятельности, в том числе, об основном виде деятельности;
- другая дополнительная информация об осуществлении связи с юридическим лицом;
- финансовая отчетность о хозяйственной деятельности юридического лица (кроме бюджетных учреждений) в составе баланса и отчета о годовых финансовых результатах. Сведения, содержащиеся в Едином государственном реестре, являются общедоступными и предоставляются любому заинтересованному лицу.

Государственный реестр прав на недвижимое имущество и их ограничений

В соответствии со ст. 4 Закона Украины «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество» права на недвижимое имущество подлежат обязательной государственной регистрации в Едином государственном реестре прав.

ЕГРП содержит информацию о существующих и прекращенных правах на объекты недвижимого имущества, данные об указанных объектах и сведения о правообладателях. Сведения, содержащиеся в ЕГРП о любом объекте недвижимости, рейдеру также получить несложно.

Нельзя забывать о том, что для акционерных обществ предусмотрены особые требования по раскрытию информации о своей деятельности.

Законодательство об акционерных обществах, преследуя цели повышения инвестиционной привлекательности предприятий, в настоящее время идет по пути увеличения перечня раскрываемой обществом информации и ужесточения ответственности за нарушение данной обязанности. Многие сведения о корпоративных событиях в деятельности юридического лица акционерное общество обязано раскрывать в общедоступных источниках. Это означает, что получение данной информации не обусловлено фактом принадлежности лицу на праве собственности акций компании.

Информацию о деятельности акционерного общества можно почерпнуть из следующих источников:

- официальный сайт раскрытия информации ГКЦБФР ssmsc.gov.ua
- сайт Агентства по развитию инфраструктуры фондового рынка smida.gov.ua и др.

11. В том случае, если решение органа управления хозяйственного общества не было оформлено надлежащим образом, но при этом все члены органов управления общества были согласны с решением, оспорить его невозможно.

На многих предприятиях вместо положений корпоративного законодательства чаще применяется заведенный порядок. Например, несмотря на то, что какое-либо решение принималось по единогласному решению членов совета директоров, протокол заседания совета директоров в нарушение действующего законодательства не оформляется. Уведомление о корпоративных событиях (общих собраниях акционеров/участников, заседаниях совета директоров) происходит с нарушением действующего законодательства.

При этом участники корпоративных мероприятий и их организаторы, не соблюдая досконально требования законодательства, не предполагают, что ситуация может стать предметом рассмотрения суда. Необходимо помнить о том, что в случае возникновения спора и доведения его до суда, сторонам конфликта придется доказывать обстоятельства, на которые они ссылаются. При этом некоторые обстоятельства могут быть подтверждены только доказательствами, установленными действующим законодательством, и никакими иными.

Так, факт одобрения советом директоров крупной сделки может быть доказан в рамках судебного процесса только письменными доказательствами – протоколом заседания совета директоров -, но не свидетельскими показаниями.

2. Типовые стратегии поглощения/захвата предприятия

Выбор конкретной стратегии поглощения/захвата предприятия обусловлен количеством голосующих акций (долей в уставном капитале), принадлежащих рейдерам или подконтрольным им лицам.

Одной из целей рейдеров при реализации мероприятий по захвату является создание впечатления добросовестности собственных действий в расчете на невозможность последующего оспаривания последних и возвращения сторон в первоначальное положение в судебном порядке.

Акционерные общества

Черная схема

1. Подделка документов, направленных на переход права собственности на акции;
2. Подача документов (передаточных распоряжений) регистратору;
3. Проведение внеочередного общего собрания акционеров со следующей повесткой дня:
 - 1) Избрание нового генерального директора;
 - 2) Одобрение крупной сделки (отчуждение наиболее ценных активов предприятия);
4. Подкрепление действий судебными решениями о запрете законным акционерам голосовать на общем собрании.
5. Внесение сведений о новом руководителе акционерного общества в единый государственный реестр юридических лиц;

6. Заключение от имени нового руководителя общества сделок, направленных на отчуждение наиболее ценных активов общества;
7. Регистрация перехода права собственности на недвижимое имущество акционерного общества.
8. Последующая продажа недвижимого имущества;
9. Силовой вход на предприятие от имени нового руководства предприятия или от имени новых собственников активов (как правило, при этом используются либо силы частных охранных предприятий, которые осуществляют услуги по «охране» организации на основе договоров, заключенных с новым руководителем, либо силы государственных исполнителей, которые обеспечивают принудительное исполнение судебного решения, полученного рейдерами);
10. Проведение общего собрания акционеров и принятие решения о ликвидации предприятия;
11. Ликвидация самого предприятия и юридических лиц, являющихся промежуточными звеньями в цепочке сделок купли-продажи активов предприятия;

Общества с ограниченной ответственностью:

Черная схема

1. Подделка документов о переходе прав на доли в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью;
2. Проведение общего собрания участников со следующей повесткой дня:
 - 1) О внесении изменений в учредительные документы общества (сведения о новых участниках);
 - 2) О смене руководства, одобрении крупной сделки (протокол подписывается новыми участниками общества);
3. Регистрация изменений в учредительные документы и внесение сведений о новом генеральном директоре или лицах, которые имеют право совершать действия от имени юридического лица без доверенности, в том числе, подписывать договоры общества, в единый государственный реестр юридических лиц;
4. Заключение от имени нового руководителя общества сделок, направленных на отчуждение наиболее ценных активов общества;
5. Регистрация перехода права собственности на недвижимое имущество общества;
6. Последующая продажа недвижимого имущества;
7. Силовой вход на предприятие от имени нового руководства предприятия или от имени новых собственников активов (как правило, при этом используются либо силы частных охранных предприятий, которые осуществляют услуги по «охране» организации на основе договоров, заключенных с новым руководителем, либо силы государственных исполнителей, которые обеспечивают принудительное исполнение судебного решения, полученного рейдерами);
8. Проведение общего собрания участников и принятие решения о ликвидации предприятия;
9. Ликвидация самого предприятия и юридических лиц, являющихся промежуточными звеньями в цепочке сделок купли-продажи активов предприятия;

В зависимости от ситуации возможна непосредственная подделка подписи генерального директора на документах, направленных на отчуждение активов предприятия. Это происходит без формальной легитимизации руководителя юридического лица путем принятия соответствующих решений на общих собраниях акционеров/участников. Кроме того, вполне вероятно использование рейдерами при реализации данной стратегии неправосудных решений и определений судов, а также поддельных судебных актов.

Особенности реализации черной схемы

- небольшая доля использования прав акционеров/участников в стратегии по захвату общества;
- активное использование поддельных документов;
- активное использование неправосудных судебных актов (решений, определений)
- быстрая реализация проекта;
- предполагает секретность реализации мероприятий;
- велика вероятность реализации силовых мероприятий для установления контроля над территорией предприятия;

Серая схема

Акционерное общество:

1. Направление рейдерами требования о проведении внеочередного общего собрания акционеров со следующей повесткой дня:

1) Избрание Генерального директора 2) Одобрение крупной сделки;

2. При подготовке к внеочередному собранию акционеры, способные повлиять на принятие решения, либо не уведомляются, либо не допускаются на само собрание;

3. Возможно использование судебных актов (определений об обеспечении иска), запрещающих акционерам, способным повлиять на решение собрания, голосовать по вопросам повестки дня;

4. Принятие на общем собрании акционеров решений о смене руководства, одобрении сделок, направленных на отчуждение наиболее ценных активов общества;

5. Внесение сведений о новом руководителе акционерного общества в единый государственный реестр юридических лиц;

6. Заключение от имени нового руководителя общества сделок, направленных на отчуждение наиболее ценных активов общества;

7. Регистрация перехода права собственности на недвижимое имущество акционерного общества;

8. Последующая продажа недвижимого имущества;

9. Силовой вход на предприятие от имени нового руководства предприятия или от имени новых собственников активов (как правило, при этом используются либо силы частных охранных предприятий, которые осуществляют услуги по «охране» организации на основе договоров, заключенных с новым руководителем, либо силы государственных исполнителей, которые обеспечивают принудительное исполнение судебного решения, полученного рейдерами);

Особенности реализации схемы:

1). Основана на владении акциями общества

2). Реализуется с использованием прав, предоставленных акционеру ГКУ, ХКУ, Законом «О хозяйственных обществах»

3). Сопровождается обращениями акционеров в суд и попытками оспаривания правомочности состоявшихся собраний акционеров, их решений и сделок, заключенных обществом

4). В случае невозможности перехвата управления на предприятии может перерасти в корпоративный шантаж (действия, направленные на выкуп акций рейдеров со значительной премией).

Белая схема

При использовании белой схемы поглощение производится законными методами, в частности, посредством консолидации процента участия в уставном капитале (акций или долей), путем скупки долгов поглощаемого предприятия и дальнейшего «одностороннего» банкротства», либо путем прямой покупки предприятия у собственника.

3. Превентивные меры защиты предприятия от недружественного поглощения/захвата

1. Определение «слабых мест» в обороне предприятия.

Для того чтобы разработать стратегию защиты предприятия, необходимо понять, как будет осуществляться нападение.

Действия рейдеров в рамках недружественного поглощения/захвата предприятия будут направлены на слабые места компании. Задача защиты – выявить болевые точки и, по возможности, устранить их.

Предметом изучения должны стать следующие вопросы:

- история создания предприятия (в том числе, история его приватизации, выпуска ценных бумаг при учреждении, оплата уставного капитала, история реорганизации)
- приобретение контрольного пакета акций/долей нынешними собственниками
- учредительные документы юридического лица
- система и компетенция органов управления
- решения органов управления компании
- основные сделки за последние годы (крупные сделки и сделки с заинтересованностью)
- финансовые решения органов управления юридического лица, которые позволяют участникам требовать в судебном порядке взыскания убытков, причиненных обществу
- правовой режим недвижимого имущества предприятия

2. Распределение акций/долей среди участников хозяйственного общества.

Одним из первых рекомендуемых шагов является анализ количества акционеров/участников и размера их пакетов акций/долей; оценка лояльности акционеров/участников по отношению к руководству компании.

Первыми, кому будет предложено продать свои акции, будут лица, не работающие на предприятии, и пенсионеры.

Проводя контрскупку ценных бумаг/долей предприятия, нельзя забывать, что права самого акционерного общества /общества с ограниченной ответственностью на приобретение собственных акций/долей ограничены - необходимо соблюсти ограничения по количеству приобретаемых акций и по порядку одобрения подобных сделок.

В процессе работы со структурой акционерного капитала рекомендуется также обратить внимание на консолидацию пакета акций мажоритарных акционеров для предотвращения попыток их «раскола».

В качестве превентивных мероприятий возможна передача акций мажоритарных акционеров номинальному держателю. Это создаст сложности в получении информации о собственниках ценных бумаг и, как следствие, существенно затруднит действия рейдеров, направленные на:

- 1) хищение ценных бумаг
- 2) обременение ценных бумаг с помощью определений об обеспечении иска
- 3) признание сделки по приобретению ценных бумаг недействительной.

3. Приведение в соответствие с действующим законодательством документов хозяйственного общества.

В первую очередь, речь идет об учредительных документах хозяйственных обществ. Документы необходимо разрабатывать не только неукоснительно соблюдая закон, но и максимально используя диспозитивные нормы корпоративного законодательства, то есть, те положения, которые общество вправе изменить с учетом сложившейся на предприятии ситуации.

Кроме того, необходимо обратить особое внимание на порядок подготовки и проведения собраний органов управления общества. Не секрет, что и в настоящее время протоколы общих собраний акционеров, а равно и заседаний советов директоров, оформляются в большей степени на основании «заведенного порядка», но не с учетом того, как будет оценивать данные документы суд.

Необходимо также упорядочить систему ознакомления акционеров/участников с информацией о деятельности общества.

4. Непосредственная работа с недвижимостью.

Для эффективной защиты от недружественного поглощения предприятию необходимо иметь возможность оперативно управлять своими активами, то есть, в случае возникновения необходимости отчуждать недвижимость или искусственно ее обременять, в том числе, путем передачи ее в залог, усложнения порядка ее продажи с помощью внесения изменений в учредительные документы. Даже в случае временного перехвата управления на предприятии, подобные препоны будут препятствовать скорому выводу активов захватчиками.

Необходимо также рассчитать рыночную стоимость активов предприятия (или бизнеса в целом). Исходя из данной стоимости можно понять, какой бюджет поглощения будет у рейдеров, а, следовательно, сделать предварительные выводы о том, какие именно действия будут предприняты последними для поглощения/захвата предприятия.

Если первичное право собственности на недвижимое имущество не оформлено, то его необходимо зарегистрировать.

5. Работа с миноритарными акционерами.

Поскольку миноритарные акционеры являются «слабым звеном» в системе защиты предприятия, часто от их лояльности к руководству зависит успех работы захватчиков. Поэтому одним из важнейших этапов защиты предприятия и, соответственно, его активов, является общение с акционерами, создание положительного образа руководства.

6. Управление кредиторской задолженностью.

Завладеть имуществом юридического лица можно не только путем совершения сделок купли-продажи, предварительно обеспечив назначение на должность руководителя компании «своего» человека, но и путем обращения взыскания по долгам предприятия на данное имущество.

Довольно часто рейдеры искусственно обременяют юридическое лицо кредиторской задолженностью, как-то: изготавливаются фальшивые векселя, представители компании в суде, действующие на основе поддельных доверенностей, признают несуществующие долги, фабрикуется договор займа, согласно которому юридическое лицо обязано вернуть значительную сумму денежных средств.

Не следует облегчать рейдерам жизнь и оставлять без контроля долги предприятия. Существующие права требования кредиторов общества могут быть выкуплены рейдерами.

Можно также в качестве превентивных мер искусственно создать кредиторскую задолженность в пользу подконтрольной компании, обеспечив тем самым рейдерам незапланированные бюджетом захвата затраты.

Важно помнить о том, что вышеуказанные методы защиты предприятия являются превентивными и могут эффективно применяться на том этапе, когда существует лишь потенциальная угроза недружественного поглощения. Ситуации, когда законного собственника ставят перед фактом, что он более не обладает никакими правами на нанимаемую им недвижимость, требуют оперативного вмешательства и совершенно других решений.

4. PR в защите от недружественных поглощений

В последнее время PR-сопровождение превратилось в один из наиболее эффективных инструментов по защите от недружественных поглощений. В ряде случаев PR-кампания даже является решающим фактором, обеспечивающим успех или неудачу. Однако обычно PR является частью комплексной программы, включающей в себя юридическое (корпоративное и судебное), а нередко и силовое сопровождение, и реализуется в тесном взаимодействии и координации с этими направлениями. В прошлом поглотители прилагали максимальные усилия для того, чтобы предупредить превращение конфликта в публичный, даже проводили весьма дорогостоящие операции по блокированию СМИ. Но в настоящее время, когда без PR обходится редкий корпоративный конфликт, рейдеры сами нередко инициируют информационную войну. Недооценка значимости PR для предприятия-цели в таких условиях является фатальной. Очень важным в процессе планирования PR-кампании является правильное определение целевых групп. Если PR-усилия будут направлены на ошибочную целевую аудиторию, то кампания может не только не дать результатов, но и, наоборот, ухудшить ситуацию. Пример. Рейдеры начали скупку акций компании-цели (ОАО), и та, чтобы привлечь внимание властей, опубликовала в местной прессе ряд статей о том, что «ее скупают рейдеры, предлагая за акции большие деньги». Эти статьи не оказали никакого влияния на власти (сам акт скупки акций ОАО не является противозаконным), однако вызвали огромный резонанс (ажиотаж) среди миноритарных акционеров, что существенно облегчило рейдерам скупку акций.

В процессах защиты от недружественных поглощений обычно работа ведется со следующими целевыми аудиториями:

Работа с акционерами:

Акционеры являются важным объектом работы, поскольку именно акционеры принимают решение о продаже акций или, наоборот, решают не продавать свои акции агрессору; дают свое согласие на сделку или блокируют ее. Даже один нелояльный к менеджменту компании акционер способен парализовать нормальную деятельность общества. Активная работа с акционерами, воспитание в них чувства «лояльности» к руководству предприятия способно серьезно осложнить реализацию планов рейдеров. Пример. Рейдеры начали скупку акций предприятия-цели. Был подготовлен и размещен в местной прессе цикл статей о противоправных методах (шантаж, угрозы), которые анонимные рейдеры используют при скупке акций. В результате акционеры предпочли держаться подальше от рейдеров.

- Коллектив предприятия-цели
- Одним из «фронтов борьбы» в процессах недружественных поглощений является коллектив предприятия. Добиться чувства «патриотизма» по отношению к «своему» предприятию, показать единство целей и интересов коллектива и руководства – одна из важнейших задач защиты. Для этого используются методики внутрикорпоративного PR. И

наоборот – недооценка значимости работы с коллективом создает рейдерам благоприятные условия для организации массовых акций работников против действующего руководства, облегчает скупку акций (если работники одновременно являются акционерами), упрощает силовой вход.

Пример. На стадии активного противостояния была создана целая система информирования сотрудников о развитии событий: учреждена внутрикорпоративная газета, ежедневно проводились «политинформации», не менее 1 раза в неделю топ-менеджмент устраивал широкие встречи с коллективом. В результате, когда рейдерами была предпринята попытка силового захвата с участием ЧОПа, удалось в считанные минуты мобилизовать коллектив на решительные действия, и ЧОП не осмелился применить силовые действия против массы рабочих.

- Выстраивание коммуникаций со СМИ и широкой общественностью

СМИ являются одним из самых действенных и эффективных инструментов влияния и на акционеров предприятия, и на государственные органы, и на партнеров по бизнесу. Как правило, конфликт будет восприниматься так, как это представят СМИ. Именно поэтому взаимодействию со СМИ уделяется особое внимание. В рамках PR-сопровождения взаимодействие со СМИ включает себя установление выгодной «повестки дня», интерпретацию событий в нужном ключе, выстраивание событийной канвы и разработку сценариев.

- Заказчик поглощения

Использование негативной информации по заказчику поглощения способно привести к прекращению рейда, так как его репутационные убытки/нарушение интересов основного бизнеса могут перевесить выгоды от поглощения.

Пример. Очень крупный заказчик недружественного поглощения имел значительные экономические интересы в одной из западноевропейских стран. На предприятие-цель была организована поездка журналистов этой страны, где им подробно рассказали о методах, которые используют в России рейдеры, и том, кто стоит за этим конкретным захватом. В крупнейших газетах указанной страны появились статьи о нечистоплотных методах, к которым прибегает крупный бизнесмен, имеющий тесные связи с бизнесом этой страны. Зарубежные партнеры заказчика поглощения забросали его письмами с просьбой прокомментировать ситуацию. В результате заказчик предпочел отказаться от своих планов поглощения.

Так же, как и другие методы защиты, PR наиболее эффективен на ранних стадиях захвата, как только менеджмент компании понял, что предприятие стало объектом враждебного поглощения. К сожалению, обычно PR-специалистов приглашают на этапе, когда конфликт переходит в фазу активной конфронтации. Однако начало использования PR и на более поздних стадиях противостояния оправданно.

Главная цель PR-сопровождения заключается в обеспечении лояльности и поддержки основных целевых аудиторий в процессе защиты предприятия. Достижение цели осуществляется за счет решения следующих основных задач:

- 1) Формирование негативного имиджа компании-захватчика
- 2) Формирование негативного имиджа заказчика захвата
- 3) Формирование условий неприязни и резкого осуждения сделки в целом или действий другой стороны;
- 4) Нейтрализация усилий компании-агрессора по дискредитации руководства предприятия;
- 5) Привлечение внимания широких деловых и политических кругов и общественности.

Существенной особенностью организации PR в защите от недружественных поглощений является практическое отсутствие временного ресурса для разработки и организации масштабной PR-кампании. Обычно пиарщики начинают работу в условиях, когда «начинать нужно было вчера». При таких обстоятельствах на первый план выходит

квалификация PR-специалистов, их способность работать в жестких временных параметрах и в стрессовых ситуациях. Нередко предприятия-цели полагают, что уже имеют в своем штате достаточно квалифицированных специалистов, которые самостоятельно, без привлечения профильных специалистов «со стороны», способны выполнить необходимые работы. Однако, как правило, это заблуждение. Штатные PR-специалисты предприятий обычно неплохо разбираются в продвижении продукта, в то время как в процессах защиты от захватов необходимы специалисты по кризисному PR. Такие специалисты не только привыкли работать в условиях жесткого дефицита времени, но и обладают наработанными связями в этой области и хорошо освоили соответствующие методики и инструментарий. Поэтому для разработки и проведения соответствующих PR-кампаний рекомендуется прибегать к профильным специалистам.

5. Что делать, если вы стали объектом рейдерской атаки

Ситуация 1

1. Стало известно о том, что доли в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью принадлежат неизвестным лицам. При ознакомлении с выпиской из ЕГРПОУ выяснилось, что в обществе с ограниченной ответственностью появились новые участники. При этом договоры об отчуждении долей прежними участниками не заключались, а заявление о внесении изменений в ЕГРПОУ в регистрационные органы не подавалось.

2. Правовые основы ситуации:

Согласно ч. 1 ст. 51 Закона Украины «О хозяйственных обществах» сведения о размере доли каждого участника общества должны содержаться в учредительных документах общества. Более того, в соответствии со ст. 17 Закона Украины «О государственной регистрации юридических лиц и физических лиц – предпринимателей» в едином государственном реестре юридических лиц содержатся сведения о размере уставного фонда, в том числе, о доли каждого из учредителей (участников) общества.

Из ст. 18 данного Закона вытекает, что при несоответствии сведений государственных реестров сведениям, содержащимся в документах, представленных при государственной регистрации, в спорах с третьими лицами сведения, содержащиеся в ЕГРПОУ, считаются достоверными до внесения в них соответствующих изменений. Таким образом, ЕГРПОУ обладает качеством публичной достоверности.

Именно поэтому одной из целей рейдеров при захвате обществ с ограниченной ответственностью является внесение в ЕГРПОУ сведений о переходе долей в уставном капитале ООО к подконтрольным им лицам. При успешной реализации данной стратегии бывшие участники вынуждены оспаривать законность внесения подобной записи в ЕГРПОУ, а, следовательно, играть по тем правилам, которые им навязывают захватчики. При внесении изменений в сведения об участниках общества регистрационные органы не осуществляют юридическую экспертизу представленных на регистрацию документов. Отказать в регистрации они вправе только в том случае, если представлен неполный пакет документов и/или документы представлены в ненадлежащий регистрирующий орган.

3. Преступления, которые, возможно, были совершены рейдерами:

1. Мошенничество (ст. 190 УК Украины)
2. Получение или дача взятки (ст. 368 и 369 УК Украины)
3. Использование заведомо подложного документа (ч. 3 ст. 358 УК Украины)

4. Фиктивное предпринимательство (ст. 205 УК Украины)

4. Ожидаемые действия со стороны рейдеров

1. Внесение в ЕГРПОУ сведений о новом генеральном директоре, якобы легитимно избранном новыми участниками общества с ограниченной ответственностью
2. Одобрение новыми участниками общества сделок, направленных на отчуждение имущества, принадлежащего обществу
3. Использование определений об обеспечении иска, запрещающих вносить изменения в ЕГРПОУ, а, следовательно, на неопределенное время фиксирующих ситуацию (доли находятся у рейдеров).
4. После государственной регистрации перехода права собственности на недвижимость, принадлежащую обществу, к третьим лицам. Возможен силовой вход на территорию общества от имени нового приобретателя недвижимости.
5. Ликвидация общества с ограниченной ответственностью

5. Рекомендуемые мероприятия:

1. Обратиться в специализированный орган государственной власти по борьбе с недружественными поглощениями, а именно, в Межведомственную комиссию при Кабинете Министров Украины по вопросам противодействия незаконным поглощениям и захватам предприятий – совещательный орган, созданный согласно Постановлению КМУ от 21.02.07 № 257.
2. Обратиться в правоохранительные органы с заявлением о совершении преступления.
3. Обратиться в суд с исковым заявлением о восстановлении истца в правах участника общества, с одновременной подачей ходатайства о применении обеспечительных мер (к примеру, запрет на внесение изменений в ЕГРПОУ). В зависимости от ситуации, возможно, обращение в суд с требованием о признании недействительным решения общего собрания участников общества о внесении изменений в учредительные документы или о признании незаконными действий регистрационного органа по внесению в ЕГРПОУ сведений о новых участниках.
4. Направить в регистрационные органы по месту регистрации юридического лица заявление о том, что изменения в ЕГРПОУ внесены неправомерно.
5. Направить в различные органы государственной власти заявления с описанием сложившейся вокруг общества ситуации, угрозе захвата.

Ситуация 2.

1. Акционерам стало известно, что они более не являются владельцами ценных бумаг. Владельцы ценных бумаг обратились к держателю реестра акционерного общества с просьбой предоставить выписки из реестра акционеров. Регистратор предоставил выписки из реестра акционеров по запросу указанных лиц. Согласно пп. 3.2 п. 3 Раздела IV Положения о ведении реестра владельцев именных ценных бумаг (утв. Решением ГКЦБФР от 17.10.06 № 1000) выписка из реестра должна содержать следующие данные:
 - наименование документа "Выписка из реестра владельцев именных ценных бумаг";
 - вид выписки (о состоянии лицевого счета, об операциях по лицевому счету за период);
 - дата составления выписки; сведения о регистраторе, который составил выписку (идентификационный код по ЕДРПОУ, наименование и номер лицензии);
 - сведения о зарегистрированном лице, относительно которого составлена выписка;
 - номер лицевого счета;

- фамилия, имя, отчество (для юридического лица - идентификационный код по ЄДРПОУ и наименование);
- для физических лиц; данные документа, который заверяет лицо (вид документа, серия, номер, дата выдачи, орган, который выдал документ);
- для юридических лиц: данные свидетельства о государственной регистрации (серия, номер записи, дата проведения государственной регистрации, орган, который выдал свидетельство);
- данные об эмитенте, относительно ценных бумаг которого составлена выписка, и размер его уставного капитала;
- данные о выпуске ценных бумаг, относительно которых составлена выписка: вид ценных бумаг (с указанием типа); данные свидетельства о регистрации выпуска (дата регистрации, орган, который выдал свидетельство, и регистрационный номер выпуска);
- код ценных бумаг; номинальная стоимость одной ценной бумаги указанного выпуска;
- общее количество и суммарная номинальная стоимость ценных бумаг вышеуказанного выпуска и типа, которые учитываются за зарегистрированным лицом и обременены обязательствами (блокированные).

Если на лицевом счете зарегистрированного лица в системе реестра эмитента учитываются ценные бумаги разных выпусков, данные о каждом из них могут быть включены регистратором в одну выписку.

В выписку об операциях по лицевому счету за период дополнительно включаются: период, на который составлена выписка (дата начала, дата конца); перечень операций с ценными бумагами, зарегистрированных на лицевом счете за период. Перечень операций с ценными бумагами составляется отдельно для каждого выпуска ценных бумаг, которые учитываются на лицевом счете, и включает такие данные для каждой операции:

- дата операции;
- номер записи об операции по журналу учета записей;
- вид операции (купля, продажа, блокирование и т.п.);
- ссылка на документы, которые являются основанием для проведения операции;
- количество зачисленных/списанных при выполнении операции именных ценных бумаг;
- данные о контрагенте (номер лицевого счета, наименование и фамилия, имя, отчество);
- остаток ценных бумаг после проведения операции (должны указываться количество, общая сумма по номиналу и для акций - доля уставного капитала).

Выписка из реестра должна содержать данные о том, что она не является ценной бумагой, и ее передача не ведет к переходу права собственности на ценные бумаги.

Выписка должна быть подписана ответственным специалистом, подпись которого заверяется печатью регистратора.

По информации, содержащейся в выписке о состоянии лицевого счета, акций у обратившихся лиц больше нет. Между тем, бывшие владельцы акций никаких сделок по отчуждению принадлежащих им ценных бумаг не совершали.

В такой ситуации, прежде всего, необходимо потребовать у регистратора выписку об операциях по лицевому счету за период с целью установления лиц, на которых был осуществлен переход права собственности на акции.

Кроме того, если контрагент операции на момент предоставления регистратору передаточного распоряжения не имеет лицевого счета в системе реестра эмитента, ему необходимо вместе с передаточным распоряжением оформить анкету зарегистрированного лица.

Лица, заинтересованные в приобретении прав на акции без законных на то оснований, могут подать регистратору передаточное распоряжение с фальсифицированной подписью

владельца ценных бумаг или представить сфабрикованную доверенность от собственника акций.

2. Преступления, которые, возможно, были совершены рейдерами:

1. Мошенничество (ст. 190 УК Украины)
2. Получение или дача взятки (ст.ст. 368 и 369 УК Украины)
3. Использование заведомо подложного документа (ч. 3 ст. 358 УК Украины)
4. Воспрепятствование законной хозяйственной деятельности (ст. 206 УК Украины)

3. Ожидаемые действия со стороны рейдеров:

1. Дальнейшая перепродажа похищенных акций с целью затруднить обращение взыскания на них, а также передача ценных бумаг в номинальное держание.
2. В зависимости от пакета акций, находящегося в руках рейдеров, возможна реализация мероприятий по корпоративному шантажу либо захвату предприятия
3. Действия, направленные на захват предприятия, могут осуществляться по следующему сценарию:
 - направление в адрес общества требования о проведении внеочередного общего собрания акционеров
 - самостоятельный созыв собрания в случае отказа
 - избрание нового руководства и одобрение крупных сделок
 - заключение сделок, направленных на отчуждение недвижимого имущества предприятия
 - регистрация сделок
 - силовой вход на территорию предприятия
 - передача реестра акционеров другому реестродержателю в целях затруднения оспаривания совершенных сделок с ценными бумагами

4. Рекомендуемые мероприятия:

1. Обратиться в ГКЦБФР с жалобой на неправомерные действия регистратора, который осуществил незаконную перерегистрацию права собственности на именные ценные бумаги.
2. Обратиться в правоохранительные органы с заявлением о совершении преступления
3. Обратиться в суд с исковым заявлением о признании сделок, связанных с переходом права собственности на именные ценные бумаги, незаконными, с одновременной подачей ходатайства о применении обеспечительных мер (запрет на дальнейшее отчуждение ценных бумаг).
4. Направить в различные органы государственной власти заявления с описанием сложившейся вокруг общества ситуации и угрозы захвата.

Ситуация 3.

1. Стало известно о том, что в Обществе новый директор
Согласно содержащимся в выписке из ЕГРПОУ сведениям, руководителем компании является неизвестное обществу физическое лицо.

2. Правовые основы ситуации:

Согласно ч. 2 ст. 17 Закона Украины «О государственной регистрации юридических лиц и физических лиц – предпринимателей» в ЕГРПОУ содержатся сведения о руководителе юридического лица.

Таким образом, есть основания полагать, что рейдеры сфальсифицировали протокол общего собрания участников/акционеров, либо совета директоров об избрании нового генерального директора, и уже от его имени и за его подписью подали заявление о внесении изменений в ЕГРПОУ.

3. Преступления, которые, возможно, были совершены рейдерами:

1. Мошенничество (ст. 190 УК Украины)
2. Использование заведомо подложного документа (ч. 3 ст. 358 УК Украины)
3. Фиктивное предпринимательство (ст. 205 УК Украины)
4. Воспрепятствование законной хозяйственной деятельности (ст. 206 УК Украины)

4. Ожидаемые действия со стороны рейдеров:

1. Возможно заключение новым руководителем договоров от имени общества, направленных на обременение юридического лица кредиторской задолженностью, обременение принадлежащих обществу объектов недвижимости.
2. Использование долгов общества для обращения взыскания на недвижимость
3. В том случае, если акционерное общество ведет реестр акционеров самостоятельно, возможна фальсификация данных реестра
4. Заключение новым директором общества сделок, направленных на отчуждение имущества общества.
5. Появление в судах представителей общества с доверенностями от нового директора. Данные представители общества будут совершать процессуальные действия (отказ от иска, признание иска и т.д.), направленные на создание невозможности для общества оспаривания действий рейдеров.
6. Силовой вход на территорию общества от имени нового директора. Основанием для входа может быть исполнительный лист, обязывающий прежнего директора и иных лиц не чинить препятствия новому руководству.

5. Рекомендуемые мероприятия:

1. Обратиться в специализированный орган государственной власти по борьбе с недружественными поглощениями, а именно, в Межведомственную комиссию при Кабинете Министров Украины по вопросам противодействия незаконным поглощениям и захватам предприятий.
2. Обратиться в правоохранительные органы с заявлением о совершении преступления
3. Обратиться в суд с исковыми требованиями о признании недействительным решения общего собрания участников/акционеров или совета директоров об избрании нового генерального директора, а также о признании недействительной государственной регистрации сведений о новом руководителе общества.
4. Направить в территориальные органы регистрации по месту регистрации юридического лица заявление о том, что изменения в ЕГРПОУ внесены на основании подложного документа.
5. Усилить физическую охрану территории предприятия и объектов недвижимости, принадлежащих юридическому лицу на праве собственности
6. Направить в органы государственной власти письма с описанием сложившейся ситуации и угрозы захвата

Ситуация 4.

1. Юридическое лицо более не является собственником недвижимого имущества.

Ознакомившись с выпиской из государственного реестра прав на недвижимое имущество, общество обнаружило, что более не обладает правами в отношении недвижимого имущества. Вместе с тем, участники/акционеры решений об отчуждении недвижимого имущества не принимали, а руководство данных сделок не заключало.

2. Правовые основы ситуации:

Согласно п. 1.5 Временного положения о порядке государственной регистрации прав собственности на недвижимое имущество, утвержденного приказом Министерства юстиции Украины 07.02.02 № 7/5 (далее – ВП), права собственности на недвижимое имущество подлежат обязательной государственной регистрации. Пунктом 1.7 ВП установлено, что Реестр прав собственности на недвижимое имущество является информационной системой, которая содержит информацию о зарегистрированных правах собственности, субъектах права, объектах недвижимого имущества, правоустанавливающих документах, на основании которых осуществлена регистрация права собственности. Согласно п. 1.3 ВП Государственную регистрацию права собственности на недвижимое имущество проводят предприятия бюро технической инвентаризации (БТИ). При этом согласно пп. 5.1.1 п. 5.1 ВП право на получение выписки из реестра прав имеют собственник (собственники), его наследники и правопреемники юридических лиц, уполномоченные лица.

Таким образом, для того чтобы завладеть имуществом, рейдерам необходимо обеспечить не только фактический контроль объекта (что осуществляется путем силового входа), но и контроль юридический, то есть зарегистрировать право собственности на интересующий их объект недвижимости.

Возможно, для перехода права собственности на объект недвижимости использовался либо поддельный договор, направленный на отчуждение объекта (фальсифицирована подпись действующего директора), либо был подделан протокол о смене директора, и уже новым руководителем юридического лица, была заключена сделка с недвижимостью, либо подделаны доверенности на уполномоченных лиц.

3. Преступления, которые, возможно, были совершены рейдерами:

1. Мошенничество (ст. 190 УК Украины)
2. Получение или дача взятки (ст.ст. 368 и 369 УК Украины)
3. Использование заведомо подложного документа (ч. 3 ст. 358 УК Украины)
4. Присвоение, растрата или завладение имуществом путем злоупотребления служебным положением (ст. 191 УК Украины)
5. Воспрепятствование законной хозяйственной деятельности (ст. 206 УК Украины)

4. Ожидаемые действия со стороны рейдеров:

1. Дальнейшая перепродажа имущества
2. Силовой вход на территорию предприятия от имени новых собственников недвижимого имущества

5. Рекомендуемые мероприятия:

1. Обратиться в Межведомственную комиссию при Кабинете Министров Украины по вопросам противодействия незаконным поглощениям и захватам предприятий.
2. Запросить выписку из государственного реестра прав на недвижимое имущество относительно похищенного объекта недвижимости. В ней будут отражены сведения о новом собственнике объекта.
3. Обратиться в суд с требованием признать недействительной сделку с недвижимым имуществом

4. Обратиться в правоохранительные органы с заявлением о совершении преступления
5. Направить в органы государственной власти письма с описанием сложившейся вокруг общества ситуации и угрозы захвата.
6. Усилить физическую охрану предприятия

Ситуация 5.

1. Осуществлен силовой захват предприятия

Группа лиц, в сопровождении либо сотрудников частных охранных предприятий, либо государственных исполнителей, проникла на территорию предприятия, заставила руководство компании покинуть помещение и передать документы.

Свои действия лица мотивировали тем, что они:

- 1) представители новых собственников недвижимого имущества, занимаемого предприятием;
- 2) являются взыскателями по возбужденному исполнительному производству, а выданный неизвестным предприятию судом исполнительный лист предписывает передать данным лицам недвижимое имущество
- 3) в обществе новый директор, и прежнее руководство не должно чинить препятствия избранному собственниками долей/акций менеджменту.

2. Правовые основы ситуации:

1. Согласно ч. 1 ст. 317 Гражданского кодекса Украины собственнику принадлежат права владения, пользования и распоряжения своим имуществом.

В соответствии со ст. 387 ГК Украины собственник вправе истребовать свое имущество из чужого незаконного владения.

Право собственности на недвижимое имущество возникает с момента государственной регистрации данного права.

Руководствуясь совокупностью вышеуказанных положений действующего законодательства, новые собственники активов предприятия осуществляют действия, направленные, по их мнению, на защиту их права собственности – требуют от прежнего руководства и сотрудников компании освободить помещения.

С большой долей вероятности можно утверждать, что в данной ситуации рейдерами была подделана подпись генерального директора на договоре купли-продажи недвижимости, либо фальсифицирован протокол общего собрания акционеров/участников об избрании нового руководителя предприятия. В дальнейшем переход права собственности на недвижимое имущество был зарегистрирован в БТИ.

2. В соответствии со ст. 115 Хозяйственного процессуального кодекса Украины, вступившие в законную силу решения, определения, постановления хозяйственного суда являются обязательными на всей территории Украины и исполняются в порядке, установленном Законом Украины «Об исполнительном производстве».

Согласно ст. 2 Закона Украины «Об исполнительном производстве» принудительное исполнение решений в Украине возлагается на Государственную исполнительную службу.

Статьей 6 данного Закона предусмотрено, что требования государственного исполнителя по исполнению судебных актов и актов других органов обязательны для всех органов, организаций, должностных лиц и граждан на всей территории Украины.

Сопrotивление государственному исполнителю при осуществлении им функций по исполнению судебных актов и актов других органов влечет ответственность, предусмотренную законодательством Украины.

Есть все основания полагать, что рейдеры либо представляли в суд поддельные доказательства, либо добивались вынесения заведомо неправосудного судебного решения,

хотя и основанного на реальных документах, в целях создания видимости законности собственных действий.

3. Преступления, которые, возможно, были совершены рейдерами:

1. Мошенничество (ст. 190 УК Украины)
2. Получение или дача взятки (ст.ст. 368 и 369 УК Украины)
3. Использование заведомо подложного документа (ч. 3 ст. 358 УК Украины)
4. Служебная подделка (ст. 366 УК Украины)
5. Вынесение судьей (судьями) заведомо неправосудного решения (ст. 375 УК Украины)
8. Злоупотребление властью или служебным положением (ст. 364 УК Украины)
9. Превышение власти или служебных полномочий (ст. 365 УК Украины)
10. Воспрепятствование законной хозяйственной деятельности (ст. 206 УК Украины)
11. Самоуправство (ст. 356 УК Украины)

4. Ожидаемые действия рейдеров:

1. Фальсификация документов, подтверждающих права рейдеров на доли/акции предприятия.
2. Перепродажа недвижимого имущества предприятия

5. Рекомендуемые действия:

1. Обратиться в Межведомственную комиссию при Кабинете Министров Украины по вопросам противодействия незаконным поглощениям и захватам предприятий.
2. Обратиться в правоохранительные органы с заявлением о совершении преступления
3. В том случае, если при осуществлении силового входа на предприятие использовались судебные акты, необходимо обратиться в суд, вынесший решение, с целью ознакомления с материалами дела, а также для выяснения того, существует ли в производстве суда такое дело вообще. Рейдерами могли быть использованы поддельные судебные акты.
4. Обжаловать судебный акт, на основании которого выдан исполнительный лист.
5. Неправомерные действия судебных исполнителей необходимо обжаловать в судебном и административном порядке.
6. Неправомерные действия сотрудников частных охранных предприятий можно обжаловать в лицензирующий орган (МВД).
6. В том случае, если силовой вход осуществляется от имени новых собственников недвижимого имущества общества, необходимо запросить в БТИ сведения о новых владельцах имущества и обратиться в суд с требованием о признании недействительной сделки, направленной на отчуждение объектов недвижимости, с одновременной подачей ходатайства об обеспечении иска (запрет на совершение сделок со спорным объектом).

6. Рекомендации по составлению заявлений о противоправных действиях в ходе корпоративных конфликтов.

В целях увеличения эффективности работы специализированных органов государственной власти по борьбе с недружественными поглощениями, более быстрого и качественного рассмотрения поступающих сообщений о противоправных действиях в ходе корпоративных конфликтов, выработки рекомендаций по ним, заявителям желательно в сообщениях, направляемых в эти органы, указывать сведения:

- об организационно-правовой форме организации;
- о размере государственного участия в уставном капитале организации, особом правовом регулировании деятельности организации;
- о наличии/отсутствии специализированного регистратора (для акционерных обществ);

- о совокупных размерах долей в уставном капитале организации (процентном отношении акций к уставному капиталу), которыми владеют лица, от имени которых обращается заявитель;
- о совокупных размерах долей в уставном капитале организации (голосующих акций), которыми владеют участники (акционеры), негативно настроенные по отношению к действующему руководству Общества (далее – заинтересованные лица);
- о действиях заинтересованных лиц, направленных на приобретение прав на доли (акции) в уставном капитале организации (например, предложения о покупке, дарении, передаче в доверительное управление долей (акций), характере таких предложений, использовании при этом давления на участников (акционеров) организации);
- о проверках, требованиях, запросах органов государственной власти, связанных, по мнению заявителя, с корпоративным конфликтом, а также обстоятельствах, дающих основание полагать, что указанные действия связаны с корпоративным конфликтом;
- об истребовании заинтересованными лицами информации о деятельности организации, действиях организации в отношении таких требований;
- о судебных спорах, которые, по мнению заявителя, связаны с корпоративным конфликтом, в том числе, о спорах, по которым судами Украины вынесены судебные акты, с приложением, по возможности, их копий. В случае непредставления копий судебных актов просьба указывать в заявлении дату вынесения судебного акта, его резолютивную часть, существо рассматриваемого спора.
- об исполнительных производствах, возбужденных в отношении организации, ее руководства и участников (акционеров) и связанных с корпоративным конфликтом;
- о наличии/отсутствии проводимой в отношении организации процедуры банкротства, с указанием стадии, инициаторов дела о банкротстве и иных сведений;
- об общих собраниях участников (акционеров) организации, имеющих отношение к корпоративному конфликту, в частности, собраниях, проведенных с нарушением действующего законодательства Украины недружественными участниками, а также принятых на этих собраниях решениях;
- о действиях, предпринимаемых заинтересованными лицами в целях установления контроля над организацией, ее активами (обеспечительных мерах, регистрации в налоговых органах (попытках регистрации) изменений в сведения о руководителе, составе участников организации и др.);
- иные сведения, которые заявитель считает необходимым сообщить.

Также рекомендуется излагать в заявлениях события, имеющие отношение к корпоративному конфликту, в хронологическом порядке, указывать известную заявителю информацию о лицах, заинтересованных в недружественном поглощении /захвате организации (фамилии, адреса, наименования организаций и др.), и прикладывать к заявлениям копии документов, которые, по мнению заявителя, помогут получить наиболее полную информацию о конфликте.

Желательно также сообщать, согласен ли заявитель на раскрытие сведений, содержащихся в заявлении, в средствах массовой информации.

Некоторые рекомендации по написанию заявлений (сообщений) о преступлениях, которые могут быть совершены при недружественном поглощении/захвате предприятий.

Адрес органа, по которому следует направлять заявление о преступлении, следует определять с соблюдением правил подсудности, установленной Уголовно-процессуальным кодексом Украины. При этом, в целях дополнительного контроля соблюдения порядка и сроков рассмотрения заявления о преступлении, его копия может быть направлена в вышестоящий орган, прокуратуру.

В заявлении необходимо указать наиболее полную контактную информацию о заявителе (адрес организации, ее представителя, телефоны, адреса электронной почты и др.)

Как правило, потерпевшие узнают о неправомерных действиях при попытках нового руководства организации или новых собственников ее имущества завладеть этим имуществом. В связи с этим, заявление о преступлении может быть начато следующим образом.

«Дата» около ___ часов ___ минут к зданию организации по адресу места нахождения организации в сопровождении сотрудников ЧОП (наименование) и (или) судебного пристава (иных лиц) к охране организации обратился гражданин, который представился _____. Он сообщил, что является новым руководителем организации (представителем нового собственника недвижимого имущества организации, иное). Указанные лица потребовали немедленно обеспечить им доступ к зданию организации (документам о деятельности организации, на территорию, на которой расположена организация). При этом в обоснование своих действий они представили _____ (исполнительный лист, выписку из ЕГРПОУ, свидетельство о государственной регистрации недвижимого имущества, иные документы).

Далее в произвольной форме желательно изложить события, имевшие место при неправомерном завладении имуществом организации (попытке завладения). При этом, по возможности, необходимо указать следующие сведения:

- факты повреждения, уничтожения, перемещения имущества организации и (или) иных лиц;
- факты грубого обращения с работниками организации и иными лицами, применения насилия в ходе неправомерных действий, оскорблений;
- наименование охранных организаций, сотрудники которых участвовали в совершении неправомерных действий;
- Ф.И.О., место работы, должность и иная информация, известная о лицах, причастных к совершению неправомерных действий;
- орудия и средства, используемые в ходе неправомерных действий, в том числе, транспортные средства, их регистрационные знаки и другие сведения;
- Ф.И.О. очевидцев произошедших событий, по возможности места их жительства и работы;
- документы, которые были представлены, либо на которые делались ссылки в качестве обоснования неправомерных действий;

иные сведения, которые заявитель считает необходимым сообщить.

В указанных действиях, по нашему мнению, содержатся признаки состава преступления (-ний), ответственность за которое предусмотрена статьями: _____ Уголовного кодекса Украины.

Это следует из нижеизложенного.

После этого необходимо указать основания, которые могут указывать на преступность действий. Такими основаниями могут быть:

- при использовании фальсифицированного исполнительного листа, либо выданного в связи с вынесением судебного акта на основании фальсифицированных доказательств:
- ответ суда о том, что исполнительные листы не выдавались; дело, номер которого указан в исполнительном листе, в канцелярии суда не зарегистрировано и судом не рассматривалось;
- нарушения закона «Об исполнительном производстве» (отказ выдать копию исполнительного листа; производство исполнительных действий в нерабочие дни и/или после 22 часов без наличия достаточных оснований; совершение исполнительных действий на территории, на которую не распространяются функции судебного пристава-исполнителя, без уведомления о необходимости совершения исполнительных действий на данной территории соответствующей службы судебных приставов и др.);
- неуведомление организации о судебном процессе с ее участием; предъявление требований к организации лицами, которые никогда не состояли с ней в договорных и иных отношениях;

- отмена судебного акта после его обжалования организацией (с приложением, по возможности, судебного акта об отмене) и др.;

При совершении неправомерных действий на основании сведений о новых органах управления организации, зарегистрированных в ЕГРПОУ по фальсифицированным документам:

- действующий генеральный директор организации за совершением нотариальных действий не обращался;

- собрание органов управления организации, на котором якобы было принято решение о смене единоличного исполнительного органа, не проводилось и не созывалось;

- справки, письма нотариуса о том, что подпись заявителя на заявлении в налоговый орган не заверялась, запись об этом в реестре нотариальных действий отсутствует, печать и штамп нотариуса на заявлении в налоговый орган не соответствуют оригиналам;

- иные доказательства, подтверждающие совершение преступлений.

Следует также сообщать о действиях лиц, сведения о которых были неправомерно зарегистрированы в ЕГРПОУ, по отчуждению имущества и активов Общества, заключения сделок от имени организации с целью ее обременения кредиторской задолженностью.

При совершении неправомерных действий в результате регистрации прав на недвижимое имущество с использованием фальсифицированных документов следует указать на то, что сделки по отчуждению имущества организации не совершались, органами управления организации не одобрены.

Желательно также конкретизировать, в чем именно заключается преступность каждого из описываемых деяний: при мошенничестве, например, - в приобретении права на имущество организации посредством представления фальсифицированных документов в органы БТИ, т.е. обманом путем (покушении на приобретение, в случае, если преступление не было доведено до конца), а также квалифицирующие признаки такого деяния при их наличии.

Заключительная часть заявления о преступлении может быть следующей.

На основании изложенного, ПРОШУ:

- возбудить уголовное дело по факту совершения преступлений (при наличии оснований - в отношении конкретных лиц), ответственность за которые предусмотрена статьями _____ Уголовного кодекса Украины

- признать потерпевшим _____ (организацию, иное лицо, которому причинен вред преступлением)

- наложить арест на следующее имущество _____ (указать имущество, полученное в результате преступных действий, владельца и место его нахождения).

При необходимости могут быть указаны ходатайства о производстве иных процессуальных действий.