

СПИСОК ВИКОРИСТАНОЇ ЛІТЕРАТУРИ

1. Криминалістика. Словарь-справочник, составитель Х.-Ю. Кернер, перевод с немецкого. - М., 1998.
2. Дюпуй Е. Проституция в древности и половые болезни. - Спб. 1907.
3. Дождев Д.В. "Римское частное право", под редакцией Нерсенянца В.С., учебник для вузов, издательская группа ИНФА М-НОРМА, М. - 1996.
4. Ам-Рикн Отто Генена. Недостатки современного полицейского надзора за общественной нравственностью. Проституция и торговля женщинами. Меры борьбы с этим злом. - Спб.: Павленков, 1900.
5. Александров Ю.В. Борьба с содержанием притонов разврата и сводничеством, учебно-практическое пособие, К.: - 1972, С.137.

УДК: 347. 72 (477)



Бондаренко А.В.
студентка 4 курса
юридического факультета ЗНУ



Михайленко О.А.
к.ю.н., доцент кафедры
гражданского права
юридического факультета ЗНУ



Дридченко Е.В.,
студент 4 курса юридического
факультета ЗНУ

**ГЛОБАЛИЗАЦІЯ ПРОБЛЕМИ РЕЙДЕРСТВА В УКРАЇНІ
І ПОПЬТКИ ЇХ РЕШЕННЯ**

Явление под названием "рейдерство" (с англ. raid - захват) возникло в Великобритании еще во времена пиратских набегов на морские суда. Рейдерство в современном понимании, как недружественное поглощение компаний и перераспределение собственности и корпоративных прав, появилось в США в 60-70-х годах XX столетия. Считается, что первым рейдером был Джон Рокфеллер, основатель Standard Oil, который различными способами скупал акции своих конкурентов с целью укрепить положение своего бизнеса еще в конце XIX века [1, с.1]. Прошло немало времени, и тема рейдерства стала актуальной и для нашего государства.

В последнее время участились случаи как принудительного противоправного захвата

хозяйственных предприятий, так и осуществление действий, не выходящих за рамки закона, но направленных на получение контроля над субъектами хозяйствования иными лицами.

Целью данной статьи является осуществление анализа явления рейдерства в Украине, выявление основных проблем в сфере защиты прав и интересов субъектов хозяйствования от рейдерских посягательств, а также изложение возможных путей их решения.

Под рейдерством понимают незаконное поглощение или захват субъекта хозяйствования и/или собственности с применением коррупции и насилия [2, с.8]. С другой стороны, рейдерством называют также совершенно законное приобретение компании без согласия фактического собственника

и менеджмента, с использованием существующих в законодательстве пробелов [3]. Такое понимание рейдерства является характерным преимущественно для западных стран, где оно контролируется и регулируется законом.

Как в международной практике, так и в Украине, выделяет несколько видов рейдерства, в зависимости от характера осуществляемых действий. Первым видом является "белое" рейдерство, оно осуществляется законными методами с использованием существующих в законодательстве пробелов. Например, осуществляется скупка акций или долгов предприятия с целью ухудшить его экономическое положение. Второй вид - "серое" рейдерство, которое характеризуется применением фальсификации различных документов и использованием коррупции в органах государственной власти для принятия необходимого рейдеру решения. Наиболее опасным является "черное" рейдерство, которое помимо использования коррупции, характеризуется применением методов физического воздействия и силового захвата предприятия. Таким образом, существуют различные виды рейдерства, в зависимости от тех методов, которые избирают рейдеры для достижения своих целей. Необходимо отметить, что наиболее распространенными в Украине являются "серое" и "черное" рейдерство.

В своей деятельности рейдеры, как правило, используют следующие методы:

1) приобретение миноритарного пакета акций предприятия с последующим использованием неправомочных судебных решений, направленных на устранение добросовестного акционера от участия в общем собрании, с последующим инициированием вопроса о дополнительной эмиссии акций с целью "размывания" контрольного пакета, в результате проведения которой происходит перераспределение акций, и их накопление у рейдера;

2) скупка миноритарных пакетов акций на фондовом рынке или непосредственно у мелких держателей с целью формирования контрольного пакета;

3) покупка долгов предприятия, его искусственное банкротство или начало процедуры санации.

Примером классического применения рейдерских технологий можно привести захват предприятия, производящего скоропортящиеся продукты питания у которого отсутствуют собственные склады для хранения готовой

продукции, поскольку продукция сразу поступает к потребителю, и при этом, завод имеет один въезд с территории. Для осуществления атаки на предприятие, захватчик предварительно договорился с Горводоканалом о проведении внепланового ремонта труб прямо перед въездом на завод. Буквально за ночь появился котлован, который фактически блокировал работу предприятия. Через две недели завод полностью остановился, контракты были расторгнуты, наложены огромные штрафы, и как следствие, финансово ослабленную компанию легко купили за долги [4].

Таким образом, по нашему мнению, одной из основных проблем распространения рейдерства в Украине, является чрезмерно высокий уровень развития коррупции в правоохранительных органах, судебной системе и органах государственной власти, а также ненадлежащий уровень корпоративного законодательства.

На наш взгляд, интересным фактом является то, что проблема рейдерства в Украине преимущественно волнует иностранные компании и международные организации. Так, в сентябре 2006 года, ряд представителей транснациональных корпораций, осуществляющих свою деятельность на территории Украины, выступили с заявлениями о необходимости более интенсивного реформирования национального законодательства, с целью ликвидации практики корпоративного рейдерства. В октябре 2006 года Европейский союз предложил Украине обратить внимание на необходимость адаптации корпоративного законодательства к современным условиям и принятия антирейдерских мер. В ноябре 2006 года был опубликован отчет Европейского банка реконструкции и развития, в котором указывалось, что главным приоритетом для Украины должно стать обеспечение надлежащего корпоративного управления и прозрачности.

Следует отметить, что благодаря международному влиянию, в Украине определенные антирейдерские мероприятия начали осуществляться на государственном уровне. Так, 12 февраля 2007 г. был опубликован Указ Президента Украины "О мерах по усилению защиты прав собственности" согласно которому, Президент поручил Кабинету Министров разработать и подать в Верховную Раду Украины законопроект, который бы предусматривал уголовную ответственность за рейдерство [5]. 14 февраля 2007 года Кабинет Министров Украины создал межведомственную комиссию по вопросам

противодействия незаконному поглощению и захвату предприятий.

И вот уже 13 марта 2007 года народные депутаты Юлия Тимошенко и Сергей Мищенко зарегистрировали в парламенте проект закона "О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Украины об установлении уголовной ответственности за захват предприятий (рейдерство)" [4, с.6]. Прежде всего, в Уголовный кодекс Украины предложено внести значительные изменения, которые должны коснуться четырех действующих статей УК, а также ввести дополнительно статью 2241 "Захват предприятия - рейдерство". Кроме того, рейдерству в данном проекте дается следующее определение: заказ и (или) организация нападения на предприятие, учреждение, организацию с целью его захвата, что повлекло нарушение его нормальной работы, а также нападение на предприятие, учреждение, организацию с целью его захвата, совершенное организованной группой (рейдерство). Следует отметить, что само по себе рейдерство может предполагать различные способы недружественного поглощения предприятия, а нападение является всего одним из них, наряду с использованием пробелов в законодательстве, регулирующем деятельность акционерных обществ (особенно в части прав миноритарных акционеров и ведения реестров ценных бумаг). Поэтому при такой диспозиции рейдерства, практически выпадает из поля зрения законодателя, правоохранительных и контролирующих органов сама суть данного явления и большинство его проявлений, ведь силовой захват - лишь одно из формальных средств достижения рейдером своей цели. То есть фактически проект предлагает бороться не с причинами явления, а с одной из его форм.

Также проект предлагает ужесточить уголовную ответственность судей, путем дополнения статьи 375 частью 3 - "Вынесение судьей (судьями) приговора, решения, определения, постановления, выходящего за пределы компетенции этого судьи (судей или суда), или с превышением служебных полномочий". Напомним, что действующая редакция статьи 375 звучит так: "Вынесение судьей (судьями) заведомо неправосудного приговора, решения, определения или постановления". Как видно, действующая редакция Кодекса предполагает привлечение судьи к уголовной ответственности на основании статьи 375 УК Украины при наличии в его действиях прямого умысла, а в проекте речь о прямом умысле уже не

идет, что, по сути, значительно расширяет возможности для привлечения судей к уголовной ответственности. Авторы законопроекта обосновывают такую позицию тем, что статья 375 УК Украины в действующей редакции фактически не работает так как требует доказывания прямого умысла. Однако если речь идет именно о противодействии рейдерству, то факт прямого умысла и корыстного (или личного) мотива в действиях судьи при вынесении неправосудных решений имеет решающее значение. Описанный умысел и мотив предусматривает часть 2 статьи 375 УК, санкцией при этом выступает лишение свободы на срок от 5 до 8 лет. Изменения, которые предложено принять как часть 3 этой же статьи, предусматривают такую же санкцию. То есть за вынесение заведомо неправосудного решения с корыстным мотивом и за вынесение решения с превышением своей компетенции или полномочий даже без прямого умысла и корыстного мотива, по мнению авторов Проекта, должно быть предусмотрено одинаковое наказание!

На этом фоне вполне оправданной выглядит инициатива по внесению изменений в статью 223 УК Украины, которую предложено дополнить частью 3: открытие и (или) ведение реестра собственников именных ценных бумаг при наличии сведений о уже существующем реестре собственников именных ценных бумаг этого эмитента, а также совершение каких-либо действий по созданию двойного реестра собственников именных ценных бумаг. Такие действия действительно весьма распространены при проведении рейдерских атак, поэтому их законодательный запрет целесообразен. Дискуссию возможно вести только о самой форме такого запрета и возможных наказаниях за его нарушение.

Проблема рейдерства комплексная, и одним лишь введением уголовной ответственности за силовой (наиболее простой) вариант рейдерства ее не решить. Необходимо внедрение систематичных продуманных изменений в законодательство, в том числе касающихся ценных бумаг хозяйственных (особенно акционерных) обществ, деятельности правоохранительных и контролирующих органов нашей страны. Поверхностные решения в данной ситуации неприемлемы, так как они могут лишь скрыть это явление, а "недружественные поглощения" будут происходить без силовых акций, но с использованием многочисленных пробелов и несоответствий в украинском законодательстве.

Мы считаем, что основными путями решения проблемы распространения рейдерства в Украине является:

1. принятие Закона Украины "Об акционерных обществах", а также последующее укрепление и развитие корпоративного законодательства;
2. устранение существующих пробелов в законодательстве, которые способствуют развитию рейдерской деятельности;
3. активизирование мер по борьбе с коррупцией во всех сферах государственной власти;
4. принятие государственных программ противодействия рейдерской деятельности.

7 марта 2007 года состоялось заседание Юридического комитета Европейской Бизнес Ассоциации (European Business Association, ЕВА). На повестку дня было вынесено обсуждение нового законопроекта "Об акционерных обществах" № 3177, внесенного Кабинетом Министров Украины. Как сообщил председатель Юридического комитета ЕВА Игорь Олехив, в Верховном Совете Украины кроме правительственного законопроекта зарегистрирован ряд альтернативных законопроектов, призванных усовершенствовать правовое регулирование акционерных обществ на Украине. Принятие нового закона "Об акционерных обществах" (которое не единожды переносилось), таким образом, полностью зависит от политической воли Верховного Совета. При последующей работе над законопроектом в комитетах Верховного Совета скорее всего будут учтены положения альтернативных проектов и создан комплексный акт.

Анализируя положения законопроекта № 3177, присутствующие на заседании обратили внимание на то, что предложенные нормы смогут урегулировать существующие проблемы, в частности, касательно защиты прав акционеров общества, созданных в форме ЗАО. Также законопроектом предлагается разумный баланс прав крупных акционеров (собственников контрольного пакета акций) и миноритарных акционеров.

Кроме того, принятие этого закона позволит усилить борьбу с рейдерством. Однако вызывает сомнение необходимость снижения кворума общего собрания акционеров до 50% голосов для акционерных обществ, в которых государство имеет более 50%, но менее 60% голосов (в настоящее время для кворума необходимы 60% голосов акционеров). По мнению собравшихся, это создаст предпосылки для устранения других акционеров от участия в

управлении такими компаниями [6].

Проблема рейдерства в Украине на сегодняшний день является безусловно актуальной. Об этом свидетельствует как заявление международных организаций, так и соответствующая реакция нашего государства. Согласно данным центра исследования корпоративных отношений, 80% респондентов считает, что политическая нестабильность приводит к увеличению рейдерских захватов, а 78,6% уверены, что рейдерство отрицательно влияет на международный имидж [7]. Эти данные свидетельствуют о необходимости активизировать усилия органов государственной власти по защите прав и законных интересов субъектов хозяйствования от рейдерских посягательств. Что же касается внесения изменений в Уголовный кодекс Украины, по части ответственности за рейдерство, то, на наш взгляд, эти статьи не только не дадут желаемого результата, а и усложнят деятельность правоохранительных органов и судов в выявлении и наказании преступных посягательств на предприятия в форме рейдерства. Это объясняется тем, что на практике окажется очень сложно, а иногда и невозможно, доказать состав преступления в действиях рейдера и привлечь его к ответственности. На сегодняшний день Уголовный кодекс содержит достаточно статей, которые могут быть применены для пресечения и наказания подобных преступных посягательств.

ЛИТЕРАТУРА:

1. Пустовой М. Рейдерство по-украински // Юридическая практика. - 2007. - № 14 (484). - С. 1.
2. Дриба І. Обличчя зла, або як боротися з рейдерством? // Юридичний вісник України. - 2006. - № 47. - С. 8.
3. Центр исследования корпоративных отношений Рейдерство в Украине: проблемы и пути решения // www.ukrindprom.com
4. Диденко Е.В. Распространение рейдерства в Украине // Збірник тез науково-практичної конференції "Очіма молодих вчених". - 2007. - С. 65.
5. "О мерах по усилению защиты прав собственности": Указ Президента // www.rada.gov.ua.
6. Пустовой М. Рейдерство по-украински // Юридическая практика. - 2007. - № 14 (484). - С. 6.
7. Насадюк А. Бизнес за новый закон // Юридическая практика. - 2007. - № 11 (481). - С. 7.
8. Центр исследования корпоративных отношений Рейдерство в Украине: социологический опрос // www.ukrindprom.com.