

УДК 338.246.2:336.2

ЭКОНОМИЧЕСКИЕ И ИМУЩЕСТВЕННЫЕ АСПЕКТЫ РЕЙДЕРСКИХ ЗАХВАТОВ ПРЕДПРИЯТИЙ ПРОИЗВОДСТВЕННОЙ СФЕРЫ

Щеглов Ю.А.

Пензенский государственный университет, Пенза, e-mail: cnit@pnzgu.ru

В статье рассматривается актуальность противодействия недружественному поглощению объектов минерально-сырьевого комплекса России в современный период передела собственности. Описываются современные пути и способы недружественного поглощения и рейдерства, предлагается комплекс необходимых мер по защите хозяйствующих субъектов минерально-сырьевого комплекса от захвата рейдерами. При этом учитывается отечественный и мировой опыт по обозначенной проблеме, даются предложения по использованию мер юридического характера и экономического воздействия для минимизации усилий рейдеров по подготовке и захвату предприятий минерально-сырьевого сектора. В статье дается анализ эффективности принимаемых мер по противодействию рейдерству в России и других странах с крупным минерально-сырьевым комплексом с учетом развивающихся интеграционных процессов в мировой экономике, открытия и освоения новых месторождений нефти и газа, в том числе на морских шельфах. С учетом того, что наша страна занимает в этом секторе лидирующее положение, аспекты недружественных поглощений предприятий нельзя оставлять без пристального внимания.

Ключевые слова: рейдерство, недружественное поглощение, приватизация, минерально-сырьевой комплекс, концессия, доверительное управление имуществом, коррупция

ECONOMIC AND PROPERTY ASPECTS OF HOSTILE TAKEOVERS OF ENTERPRISES IN THE PRODUCTION SECTOR

Scheglov Y.A.

Penza State University, Penza, e-mail: cnit@pnzgu.ru

The article discusses the urgent need to counter a hostile takeover of objects of the mineral resource complex of Russia in the modern period of redistribution of property. Describes modern ways and means hostile takeovers and corporate raids, we offer a complex of necessary measures on protection of economic entities of the mineral resource complex from being seized by raiders. This takes into account the domestic and world experience on identified the problem, gives proposals on the use of legal action and economic impacts to minimize the effort of raiders on the preparation and acquisition of enterprises of mineral resources and raw materials sectors. In the article the analysis of the effectiveness of measures taken to combat raiding in Russia and other countries with large mineral complex, taking into account developing integration processes in the world economy, the discovery and development of new deposits of oil and gas on the sea shelf. Given the fact that our country is in this sector leading position without attention aspects of hostile takeovers of enterprises cannot be left without attention.

Keywords: raiding, hostile takeover, privatization, mineral-raw material complex, concession, trust management of property, corruption

На данный момент тема актуальна по ряду обстоятельств.

Первое обстоятельство – очень высокая привлекательность предприятий минерально-сырьевого комплекса (МСК) для рейдеров. Это обусловлено прежде всего местом и высокой доходностью объектов МСК для экономики страны. Россия занимает первое место в мире по объему минерально-сырьевых ресурсов – 25% и одно из последних по их потреблению – 5%, в то время как в США эти показатели составляют соответственно 5,6 и 40,0%. При этом в России проживает 3 процента жителей планеты. По различным оценкам МСР, вовлеченные в хозяйственный оборот страны обеспечивают от четверти до более половины ВВП и доходов федерального бюджета. Кроме всего прочего они способствуют созданию до 75,0% рабочих мест в промышленности и в социальных сферах. Экспортные поставки продукции МСК составляют 70,0% от общего объема экспорта России, обеспе-

чивают 70,0–80,0% поступлений валюты в федеральный бюджет и 100% в резервный фонд и фонд национального благосостояния России. Все это говорит о том, что развитие МСК в условиях усиливающейся сырьевой ориентации экономики России является главным фактором поддержания относительной экономической устойчивости и социальной стабильности в стране [5].

Второе обстоятельство – собственность государства на недра. Это обстоятельство исключает возможность совершения с ними сделок по отчуждению в той или иной форме (ст. 1.2 Закона РФ от 21.02.1992 г. № 2395-1 «О недрах») [4].

МСР страны, как возобновляемые, так невозобновляемые, являются важнейшим компонентом недр. Это возлагает на государство:

- во-первых, функцию главного защитника недр;
- во-вторых, функцию защиты объектов, находящихся в собственности

государства от неправомерного использования, включая имущество субъектов хозяйствования в форме федеральных государственных унитарных предприятий (ФГУП), федеральных государственных учреждений (ФГУ), федеральных пакетов акций открытых акционерных обществ (ОАО), а также прав на их имущество. Как показывает отечественная практика, исполнение государством указанных функций минимизировано [3].

Третье обстоятельство – расширяется практика захвата предприятий МСК, как высокодоходного способа передела собственности, в основном криминального характера. Например, оспоренная в суде сделка по приватизации нефте-газовой скважины, которая не была включена в состав приватизируемого имущества ЗАО «Ноябрьскнефтегаз». (Постановление Федерального арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 20 августа 2002 года по делу № Ф04/2948-274/А81-2002).

Прав был Т. Даннинг, крылатую фразу которого воспроизвел К. Маркс: «Капитал боится отсутствия прибыли или слишком маленькой прибыли, как природа боится пустоты. Но раз имеется в наличии достаточная прибыль, капитал становится смелым. Обеспечьте 10%, и капитал согласен на всякое применение, при 20% он становится оживленным, при 50% положительно готов сломать себе голову, при 100% он попирает все человеческие законы, при 300% нет такого преступления, на которое он не рискнул бы, хотя бы под страхом виселицы» (Цит. по: Маркс К. и Энгельс Ф. Сочинения. 2-е изд. Т. 23 С. 770).

Захват имущества МСК и самих предприятий осуществляется:

1) путем недружественного поглощения. Под недружественным поглощением понимают действие по установлению контроля над активами предприятия МСК вопреки интересам его собственника;

2) посредством рейдерства, которое отличается от недружественного поглощения использованием рейдером коррумпированных государственных, силовых и административных органов, а также возможностей криминалитета.

Существует три вида рейдерства:

– «черное» – криминальный, насильственный захват предприятия с использованием шантажа, силового проникновения на объект, подделка реестра акционеров;

– «серое» – поглощение предприятия путем подкупа должностных лиц;

– «белое» – легитимное слияние или поглощение предприятия. При этом рейдерами используются пробелы в законодательстве, проводятся «заказные» проверки

коррумпированными контрольно-надзорными органами.

По данным Счетной Палаты Российской Федерации, в России ежегодно совершается 60–70 тысяч рейдерских атак, в том числе путем процедуры банкротства.

Мотивы «стейкхолдеров» при «недружественном поглощении и рейдерстве в МСК могут быть различными:

1) вхождение рейдера в рынок;

2) увеличение доли рейдера на рынке;

3) устранение или ослабление конкурентов;

4) «захват» природной ренты;

5) «захват» монопольной ренты, в том числе:

– ценовой. В ее основе лежит сверхдоход, получаемый в силу благоприятно складывающейся ценовой конъюнктуры на нефть, газ, нефтепродукты, золото, и т.п. на мировом и российском рынках, а также различие в ценах на МСР на внутреннем и внешнем рынках;

– акцизной;

– так называемой социальной. В ее основе лежит присвоенный недропользователем вклад общества в создание и развитие социально-экономической инфраструктуры МСК;

6) «захват» имущественной ренты. В ее основе лежит дополнительный доход, получаемый собственником МСР, то есть государством, от передачи их в пользование;

7) максимализация дохода путем установления контроля всей технологической цепочки производства, а также оптимизации финансовых и фискальных потоков.

8) перепродажа активов предприятия по более высокой цене.

По оценкам экспертов, объем только рейдерских поглощений составляет около 40 процентов от общего объема таких сделок, то есть 55 миллиардов долларов в год.

В России, в отличие от многих других стран, сегодня основной вклад в прирост национального дохода вносит не труд и не капитал, а рента, возникающая при использовании природно-ресурсного капитала.

Доля природной ренты составляет до 75% от общего прироста совокупного дохода страны, вклад труда почти в 15 раз меньше, а капитала примерно в 4 раза. Очевидно, что почти весь наблюдаемый в настоящее время экономический рост России является следствием усиления эксплуатации имеющихся в стране запасов природных ресурсов.

Четвертое обстоятельство – многообразие способов недружественных поглощений и рейдерства. К недружественным поглощениям относятся:

1) установление контроля над захватываемой компанией путем скупки её акций на рынке;

2) использование административного ресурса (целевые проверки контрольными и правоохранительными органами и судебные решения);

3) использование средств массовой информации для создания негативного образа поглощаемой компании;

4) скупка кредиторской задолженности поглощаемой структуры у мелких кредиторов с последующим требованием ее единовременного погашения;

5) оспаривание приватизации имущества государственного предприятия в случае её нелегитимности.

К основным «технологиям» рейдерства относят:

1) взятки, подкуп менеджмента компании с целью вывода ее активов в подконтрольные рейдеру структуры, подделка документов, угрозы, шантаж, взятие кредита под залог имущества под завышенные проценты;

2) продажа пакета акций акционерному обществу эмитенту по завышенной цене под угрозой создания проблем в ее деятельности с целью его захвата в дальнейшем;

3) скупка акций монетарных акционеров для дальнейшего формирования контрольного пакета и смены собственников;

4) скупка кредиторской задолженности поглощаемой структуры у мелких кредиторов с последующим требованием ее единовременного погашения;

5) фиктивное банкротство с помощью ее же руководства или посредством «своего» конкурсного управляющего

Пятое обстоятельство – угроза экспансии иностранного капитала, в первую очередь иностранных транснациональных корпораций, получивших широкий доступ к минерально-сырьевым ресурсам России, относящихся к категории стратегических.

Шестое обстоятельство – низкая степень защищенности имущества предприятий МСК от недружественного поглощения и рейдерства. В настоящее время в России распространена практика передачи природных ресурсов, находящихся в государственной собственности, частным предпринимателем в долгосрочное пользование. Таким образом, государство фактически передало свои регулятивные функции, управление и контроль недропользования в корпоративные. Это привело к квазиприватизации государственного фонда недр. Частные недропользователи зачастую считают себя фактическими собственниками имущества, созданного за счет выручки от реализации добытых полезных ископаемых, формально принадлежащих государству. Закон о соглашениях и статья 220 Гражданского кодекса Российской Федерации допускают прода-

жу добытых частными предпринимателями природных ресурсов с последующим возмещением затрат на их добычу и получение договорной прибыли.

Федеральный закон от 1 июля 2010 года № 147-ФЗ «О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации и в статью 151 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации» ужесточает наказание за рейдерство [2]. Внесенные указанным законом изменения позволят привлекать рейдеров к уголовной ответственности уже на начальных этапах рейдерства. Таким образом, осложняется рейдерство с использованием института вторичного рынка, когда захваченное имущество приобретает на легитимной основе так называемым добросовестным приобретателем.

К большому сожалению, законом так и не определены ни понятие «рейдерство», ни понятие «недружественное поглощение».

Седьмое обстоятельство – изначально грубые нарушения законодательства о приватизации, что ставит под сомнение правомерность отчуждения государственного имущества, в том числе в МСК России, и, соответственно, обоснованность очередного передела собственности посредством недружественного поглощения и рейдерства. Иными словами, может быть создана ситуация, при которой, перефразируя известную поговорку, «вор у вора имущество украл». К примеру, в аналитической записке Счетной палаты Российской Федерации приведены многочисленные факты нарушения приватизационных процессов [1]. Выделим на наш взгляд, наиболее существенные из приведенных в этом документе факты:

1) необоснованное занижение цены продаваемых государственных активов, прежде всего когда дело касалось продажи высокодоходных активов, каким, в частности, являлось имущество предприятий МСК;

2) многие из новых собственников не выполнили взятые на себя в ходе приватизации обязательства, что является законным основанием возврата имущества государству;

3) результатом российской приватизации, включая залоговые аукционы, стал беспрецедентный в мировой практике рост коррупции, принявшей системный характер.

Обстоятельство восьмое – отсутствие доверия друг к другу. Это провоцирует часть из них на враждебное отчуждение имущества конкурентов путем применения различных технологий, например при неоправданной передаче на аутсорсинг функций предприятий МСК, выполнение которых аутсорсером может привести к утрате контроля их имущества. При этом захватчиком может стать как сам аутсорсер, так и лицо, состоящее с ним в сговоре.

Обстоятельство девятое – недостаточная степень разработанности проблемы противодействия недружественному поглощению и рейдерству объектов МСК России в научном и практическом планах.

Меры, которые необходимо принять для противодействия недружественному поглощению и рейдерству предприятий МСК России:

Действие первое – защита имущества, находящегося в государственной собственности в сфере МСК. Для этого необходимо определить объекты государственного имущества, отчуждение которого категорически запрещено законом.

Действие второе – развитие институтов управления предприятиями МСК, которые не связаны с изменением форм собственности при одновременном приостановлении приватизационных процессов в сфере недропользования, по крайней мере на период кризисного развития экономики страны. К этим структурам можно отнести аренду, доверительное управление имуществом, концессию.

Действие третье – в первую очередь необходимо говорить о демонаполизации общественно-политической жизни страны. Так, фактическая монополия власти сделала возможным проведение пресловутых залоговых аукционов в 1995–1996 годах, главным образом в сфере МСК, в ходе которых произошло незаконное отчуждение наиболее привлекательных объектов МСК России.

Действие четвертое – соблюдение защиты прав и интересов пользователей недр в неразрывной связи с интересами граждан России.

Действие пятое – демократизация управления предприятиями МСК путем перехода от частного государственного партнерства, создающего благоприятные условия для коррупции, к общественно-государственно-частному партнерству (ОГЧП), который все больше получает распространение в мировой практике в виде так называемого трипартизма.

Главная цель ОГЧП – вовлечение институтов гражданского общества в процессы принятия управленческих решений и антикоррупционный контроль их выполнения, противодействие недружественному поглощению и рейдерству.

Действие шестое – формирование открытого менеджмента. Переход от «закрытого» к «открытому» менеджменту предполагает открытость и доступность внутренних нормативных документов предприятия.

К этим документам относятся:

- учредительные;
- свидетельства о государственной регистрации;

- решение учредителя о создании предприятия и назначении его руководителя;
- сведения о собственниках капитала;
- сведения об объеме и о структуре капитала;
- состав наблюдательного совета (совета директоров);
- план финансово-хозяйственной деятельности;
- годовая бухгалтерская отчетность, включая данные о кредиторской и дебиторской задолженностях, распределение доходов участников хозяйственной деятельности предприятия.

Действие седьмое – обеспечение информационной безопасности бизнеса, включая сохранность документов, содержание которых имеет конфиденциальный характер.

Список литературы

1. Букреев В.В., Рудык Э.Н. Приватизация в России: воспоминания о будущем // Управление собственностью. – 2005.
2. Закон Российской Федерации от 21 февраля 1992 года № 2395-1 «О недрах».
3. Козловский Е.А. Минерально-сырьевая безопасность страны // Промышленные ведомости. – 2010.
4. Конституция Российской Федерации: принята 12 декабря 1993 года в соответствии с Указом Президента Российской Федерации от 15 октября 1993 года № 1633 «О проведении всенародного голосования по проекту Конституции Российской Федерации».
5. Путин В. Нам нужна новая экономика // Ведомости. – 30.01.12.

References

1. Bukreev Centuries, Rudyk E.N. Privatization in Russia: memories of the future/Management/sobstvennostyu no.
2. The Law of the Russian Federation of February 21, 1992 no. 2395-1 «Nedrah».
3. Kozlovsky E. Mineral safety of the country // Industrial Vedomosti.
4. Constitution of the Russian Federation, adopted December 12, 1993 in accordance with the decree of the President of the Russian Federation from October 15, 1993 no. 1633 «On holding of nation-wide voting on the draft Constitution of the Russian Federation».
5. Putin Century, We need a new economy //Vedomosti.

Рецензенты:

Бахтеев Ю.Д., д.э.н., профессор кафедры «Менеджмент», ФГБОУ ВПО «Пензенский государственный университет», г. Пенза;

Сергеева И.А., д.э.н., профессор кафедры «Менеджмент», ФГБОУ ВПО «Пензенский государственный университет», г. Пенза.

Работа поступила в редакцию 15.05.2014.