

«Coudert Brothers IIP» ATTORNEYS AT LAW

Дерек А. Блум, К.Ю. Ратников, К.А. Осипов, С.М. Арешев

ВРАЖДЕБНЫЕ ПОГЛОЩЕНИЯ «ПО-РОССИЙСКИ»: КАК ОТ НИХ ЗАЩИТИТЬСЯ?

Подавляющее большинство российских компаний, против которых направлены враждебные захваты, а также их акционеры не готовы к предстоящей атаке. Удар всегда наносится там, где его меньше всего ждут. Защищаться приходится, обжалуя решения судов первой инстанции, используя связи в политических кругах, а не на основе российского законодательства, предназначенного для регулирования вопросов слияния и поглощения компаний. Враг выбирает время и место для сражения.

А. Известие об угрозе нападения

Компании-цели обычно ведут нормальную хозяйственную деятельность, когда им впервые становится известно о начале атаки. Возможно, они уже несут потери. Возможно, суд уже принял решение по иску миноритарного акционера, о котором никто не знает. Возможно, контрольный пакет компании-цели уже продан на аукционе.

Скорее всего, срок обжалования первоначального судебного решения в следующей инстанции российских судов уже истек. Не получено никакого уведомления о существующей угрозе. Не приняты никакие защитные меры. Разведка подвела, и ловушка сработала.

Очень возможно, что ведущие руководители компании-цели были похищены или перешли на противоположную сторону. Реестр акционеров, в котором зафиксировано право собственности компании-цели на акции дочерних компаний, может быть уже изъят.

Специалисты, которых нанимают захватчики для планирования неожиданных нападений с целью получения контроля над имуществом компании-цели, зачастую являются бывшими офицерами российской армии или офицерами разведки. Враждебные захваты воспринимаются ими как еще один способ ведения боевых действий, к которым они подключаются в качестве высокооплачиваемых наемников. Эти господа, видимо, полагают, что цель оправдывает средства ведения корпоративных боевых действий. Как правило, они работают за вознаграж-

дение, уплачиваемое в случае удачной операции, хотя, вероятно, им также требуются крупные суммы авансов для оплаты административного ресурса, который они используют для осуществления целей своих заказчиков.

Обычно перед руководством подвергшейся враждебному нападению компании неожиданно возникает сложная юридическая и экономическая проблема, которой оно не готово противостоять. Компании-цели, попавшие в ловушку, оказываются в стратегически и тактически неблагоприятных обстоятельствах, которые могут стать роковыми. Подавляющее большинство становится легкой добычей, неспособной защитить себя от исков миноритариев, поданных в отдаленных региональных судах, неспособной противостоять насильственному вторжению в административные помещения, неспособной изыскать денежные средства для необходимой судебной защиты.

В. Оценка угрозы

Желательно не быть захваченными врасплох наемниками корпоративных захватчиков.

Поэтому первым шагом к защите компании для руководства и крупных акционеров должно стать распоряжение заранее начать подготовку необходимых мер защиты от потенциального враждебного поглощения.

Руководству любой иностранной и российской компании, у которой есть значительные активы в России, следует провести правовую и экономическую оценку того, может ли их компания стать объектом атаки захватчиков. Это предупреждение особенно касается компаний, работающих в любых отраслях промышленности, связанных с природными ресурсами, а также мясокомбинатов, ликероводочных заводов, компаний, располагающих дорогостоящими зданиями рядом со станциями метро и любых других компаний с положительным движением денежных средств или ценными активами.

Чтобы понять насколько реальна угроза и с какой стороны может на-

чаться нападение, попробуйте ответить на следующие вопросы:

1. Поступали ли Вам неожиданные предложения о продаже доли в компании в течение последнего года?

2. Случались ли враждебные поглощения других компаний в той же отрасли промышленности, в которой работаете Вы? Почему Ваша компания должна стать исключением из наметившейся тенденции?

3. Является ли компания одной из компаний отрасли, в которой может быть осуществлена консолидация? Состоит ли отрасль из большого количества небольших самостоятельных предприятий, которые в Советском Союзе управлялись как звенья единой отрасли (производственного цикла), выполняющей единый общий производственный план? Консолидируются ли компании аналогичной отрасли промышленности в несколько крупных промышленных групп за рубежом?

4. Есть ли среди руководителей или членов совета директоров компании те, кто также занимают должности или исполняют обязанности членов совета директоров в какой-либо крупной финансово-промышленной группе? Существуют ли бывшие руководители или бывшие члены совета директоров, которые в настоящее время входят в крупную, хорошо финансируемую группу? Если да, участвовала ли когда-нибудь эта группа во враждебных захватах других компаний?

5. Как относятся к компании местные, региональные и федеральные политики и исполнительная власть? Возникали ли неожиданные правовые проблемы?

6. Является ли компания объектом негативного освещения со стороны СМИ?

7. Выставлен ли каким-либо существующим акционером пакет акций компании на продажу? Планирует ли государство продать пакет акций компании?

8. Проводилось ли большое количество мелких операций с акциями компании, которые могли бы указывать на то, что аккумулируется единый

крупный пакет акций? Повысилась ли цена на акции компании?

9. Сосредоточены ли источники сырья, используемого компанией, или иных необходимых ресурсов в руках недружественной группы?

10. Кто ведет реестр акционеров компании? Участвовал ли прежде реестродержатель компании во враждебных захватах? Кто (кроме собственников) имеет право голосовать акциями, которые у регистратора числятся за номинальным держателем?

C. Сдерживание угрозы / План действий

Юристы могут помочь предотвратить враждебное поглощение до того, как оно начато, путем выявления и устранения уязвимых мест. Будьте готовы вкладывать деньги в защиту Вашей компании.

Проведите упреждающее правовое исследование для выявления уязвимых мест, связанных с историей компании, финансированием и приватизацией. Изучите все судебные дела, касающиеся известных методов нападения на компании, позиционированные аналогичным образом.

Подумайте о том, каковы долгосрочные задачи компании. Экспансия, продажа, работа без какого-либо плана? Готова ли компания вложить средства в защиту своих активов?

Стратегия самостоятельных действий

Рассмотрите любые предполагаемые неправомерные действия, которые могут нарушить защищенность компании: долги, инвестиционные обязательства, соблюдение формальностей в ходе приватизации.

Подумайте о реализации следующих действий, направленных на предотвращение возможного нападения:

1. Реорганизовать компанию с целью выкупа акций и избавления от миноритарных акционеров.

2. Ликвидировать компанию, если это приватизированное юридическое лицо, и передать все имущество новому юридическому лицу.

3. Реорганизовать компанию с тем, чтобы сменить организационно-правовую форму и превратить ее в закрытое акционерное общество или общество с ограниченной ответственностью.

4. Реорганизовать компанию с тем, чтобы вывести ценные активы. Продать стратегические активы ново-

му юридическому лицу. Передать имущество в залог.

5. Реорганизовать компанию так, чтобы разделить ее на несколько небольших предприятий, ни одно из которых не будет подходящим объектом враждебного захвата.

6. Передать наиболее важные активы полностью принадлежащим дочерним компаниям. Осуществить в дочерних компаниях новый выпуск акций друг для друга, которого было бы достаточно для того, чтобы уменьшить долю холдинговой компании в каждой дочерней компании до размера, менее 25%. Организовать управление каждой дочерней компанией лояльными менеджерами, удалить всех генеральных директоров в дочерних компаниях, сконцентрировать управление в управляющей компании.

7. Передать все бухгалтерские функции полностью принадлежащей (дружественной) бухгалтерской фирме.

8. Передать акции офшорным компаниям.

9. Реорганизовать компанию с тем, чтобы избавиться от бездокументарных акций, или конвертировать бездокументарные акции в акции в документарной форме.¹

10. Реорганизовать компанию таким образом, чтобы размыть или иным образом избавиться от пакетов акций, которые могли бы препятствовать ее основной хозяйственной деятельности.

11. Изучить договор с существующим реестродержателем и проверить его лояльность, либо заключить договор с новым реестродержателем. Уменьшить количество акционеров с тем, чтобы избежать законодательного требования об использовании независимого реестродержателя.

12. Передать акции в доверительное управление, заложить акции.

13. Выплатить все непогашенные долги. Прекратить всякое использование векселей.

14. Изучить все долгосрочные договоры поставок и продажи.

15. Выпустить дополнительные акции. Разместить акции по программе АДР.

16. Приобрести дополнительные пакеты акций на вторичном рынке с целью компенсации пакетов акций потенциальных захватчиков. Привлечь для этой цели финансирование.

17. Удостовериться в лояльности существующего руководства компа-

¹ Российским законодательством не разрешены (прим. ред.)

нии. Внести дополнения и изменения в устав с тем, чтобы максимально затруднить замену существующих членов совета директоров и руководителей. Внести требование о квалифицированном большинстве при голосовании по определенным вопросам, изменения в положения о контроле и управлении, положения о сокращении сроков выплаты по займам.

18. Объединиться с другой российской компанией.

19. Объединиться с иностранной компанией.

D. Защита от угрозы / Что делать после мошеннического нападения?

Для борьбы с попыткой враждебного захвата сразу после его начала понадобятся юристы — для незамедлительного обжалования судебных решений, консультирования в отношении встречных мер, выявления и устранения иных уязвимых мест с точки зрения закона. Если нападение произошло, надо сразу же проанализировать следующие вопросы:

1. Какое обжалование возможно?
2. Что можно предпринять на внеочередном собрании акционеров?
3. Как обезопасить реестр акционеров?
4. Как вести хозяйственную деятельность?
5. Как предохранить банковские счета?
6. Как сохранить физический контроль над компанией и имуществом?
7. Какова должна быть стратегия связей с общественностью?
8. Какова должна быть стратегия взаимоотношений с государственными органами?
9. Как обеспечить личную безопасность?

В любом случае, российская компания, обладающая ценными активами, которые она не хочет потерять, должна в первую очередь провести правовой анализ для выявления уязвимых мест. Следует предпринять упреждающие меры для создания механизмов правовой защиты от широко распространенных методов захватов, до того как станет слишком поздно.

Coudert Brothers LLP
ATTORNEYS AT LAW
UL. GASHEKA, 7
MOSCOW 123056, RUSSIA
TEL: (7-095) 258-5454
FAX: (7-095) 258-5455