



Адилет Шакаримов,
начальник Центра Межведомственного
научно-исследовательского
института Академии,
старший советник юстиции

РЕЙДЕРСТВО: ПРАВОВАЯ ПРИРОДА И НЕКОТОРЫЕ ОСОБЕННОСТИ ДОСУДЕБНОГО РАССЛЕДОВАНИЯ

Органами прокуратуры на постоянной основе проводится целенаправленная работа по реализации поручений Главы государства в сфере поддержки и защиты частного предпринимательства от неправомерного вмешательства в их деятельность.

Одним из общественно опасных явлений, которое негативно отражается на становлении и развитии экономики страны, подрывает основы предпринимательства и снижает инвестиционную привлекательность Казахстана, является рейдерство.

В рамках исследования этой проблемы Межведомственным научно-исследовательским институтом Академии, в помощь практическим работникам были разработаны Методические рекомендации по рассмотрению обращений граждан, началу и осуществлению досудебного расследования по фактам рейдерства.

Из смысла статьи 249 Уголовного кодекса Республики Казахстан (далее - УК), с учетом норм Конституции и гражданского законодательства, под рейдерством следует понимать:

- 1. Незаконное приобретение прав управления, пользования, владения, распоряжения, либо установление юридического контроля над предприятием (юридическим лицом) или его долей;**
- 2. Умышленное создание препятствий при реализации права преимущественной покупки ценных бумаг либо иные незаконные способы, повлекшие причинение существенного вреда правам или охраняемым законом интересам граждан или организаций.**

Введение данной нормы в уголовное законодательство Республики Казахстан продиктовано необходимостью выработки эффективных правовых механизмов защиты интересов, как отдельных субъектов предпринимательства, так и в целом экономики страны.

Исходя из содержания схемы 1 следует, что основной целью рейдерского захвата является незаконное установление юридического контроля над юридическим лицом и его долей*.

* под установлением юридического контроля понимается координация, принятие решения, управление юридическим лицом, его имуществом на правовых основаниях.



Бахытжан Сагымбеков,
главный научный сотрудник
Межведомственного научно-
исследовательского института Академии,
советник юстиции

Отличие рейдерства от других смежных составов УК



Объект посягательства – юридическое лицо, его имущество



Объективная сторона – незаконное приобретение (завладение, захват) прав управления, пользования, владения, распоряжения, контроля над юридическим лицом или его долей, его имуществом, осуществляемое как путем совершения подделок документов, мошенничества, вымогательства, угрозы, злоупотреблений служебным положением, доведения до банкротства либо иными преступными действиями, так и под видом защиты прав граждан и юридических лиц посредством различных форм судопроизводства, проверок надзирающих и контролирующих органов, изъятия финансовой и бухгалтерской документации и иных ограничительных способов воздействия на хозяйствующие субъекты.



Цель – незаконное установление юридического контроля над предприятием (юридическим лицом) и его долей

Схема 1

Вместе с тем, не являются рейдерским захватом, такие виды уголовных правонарушений, как кража (ст.188 УК), мошенничество (ст.190 УК), вымогательство (ст.194 УК), принуждение к совершению сделки или к отказу от ее совершения (ст.248 УК), злоупотребление полномочиями (ст.250 УК), злоупотребление должностными полномочиями (ст.361 УК), воспрепятствование законной предпринимательской деятельности (ст.365 УК), подделка, изготовление или сбыт поддельных документов, штампов, печатей, бланков, государственных знаков почтовой оплаты, государственных наград (ст.385 УК), самоуправство (ст.389 УК), так как отсутствуют действия, образующие самостоятельный состав (установление незаконного юридического контроля над предприятием и его имуществом).

Таким образом, при решении вопроса о начале досудебного расследования (регистрации **источника информации** о факте **рейдерства** в ЕРДР) необходимо учитывать, что объектом посягательства **обязательно** должно выступать исключительно **юридическое лицо, его имущество**.

Исходя из этого, состав преступления по статье 249 УК возможен только в случаях:

1. если рейдерскому захвату подвергается исключительно юридическое лицо (либо его имущество), либо незаконно устанавливается юридический контроль над ними;

2. умышленно создаются препятствия лицам, имеющим преимущественное право покупки продаваемой доли в юридическом лице (акции, доли, паи), в соответствии со ст.216 ГК.

Способы рейдерского захвата могут быть различными, они совершенствуются, в том числе и с применением новых технологий и схем. Указанные способы в диспозиции ч. 1 ст.249 УК не являются исчерпывающими.

Состав преступления – материальный, повлекший причинение существенного вреда правам или охраняемым законом интересам граждан или организаций либо охраняемым законом интересам общества или государства.

Здесь под существенным вредом понимается нарушение конституционных прав и свобод человека и гражданина, прав и законных интересов организаций, охраняемых законом интересов общества и государства (п.14 ст.3 УК).

Соответственно, при рейдерстве нарушаются конституционные права учредителя юридического лица – право на долю (имущество), а также преимущественные права на покупку ценных бумаг, доли, паев юридического лица.

При этом **УК не дает разъяснение** понятиям «значительный ущерб» и «значительный размер» для ст. 249 УК, **что ставит под сомнение** необходимость обязательного условия в виде наличия установленной суммарной величины причиненного ущерба для начала досудебного расследования.

Таким образом, любое незаконное завладение имуществом юридического лица, либо невозможность реализации преимущественного права на по-

купку ценных бумаг, доли, паев юридического лица вследствие умышленных действий третьих лиц должны расцениваться как причинение существенного вреда.

В то же время **для разрешения** вопросов имущественного характера и возмещения ущерба при рейдерстве **необходимо установить** в суммарном значении размер причиненного вреда.

ОСНОВАНИЯ РЕГИСТРАЦИИ В ЕРДР:

1

Наличие основания для регистрации в виде заявления, сообщения об уголовном правонарушении:

- от физического лица в устной, письменной либо в форме электронного документа;

- от должностного лица государственного органа и заявление юридического лица — в письменной форме с приложением подтверждающих документов и материалов.

2

Деяние совершено в отношении исключительно юридического лица либо его имущества и с целью установления юридического контроля над ними.

Состав преступления относится к числу материальных и считается оконченным, если наступили последствия в виде незаконного приобретения прав или контроля над юридическим лицом (доли) и его имуществом.

Имеются сведения об умышленном создании препятствий при реализации права преимущественной покупки ценных бумаг либо иных незаконных (действий) способах, повлекших причинение существенного вреда правам или охраняемым законом интересам граждан или организаций.

3

Наличие сведений о причинении существенного вреда правам или охраняемым законом интересам граждан или организаций либо охраняемым законом интересам общества или государства.

4

Отсутствие фактов, указывающих на неисполнение или ненадлежащее исполнение гражданско-правовых сделок, совершенных в письменной форме и не признанных судом недействительными, мнимыми или притворными.

ВАЖНО. Анонимное сообщение об уголовном правонарушении не может служить поводом для начала досудебного расследования и может быть зарегистрировано в ЕРДР только в случае его подтверждения по рапорту должностного лица, в соответствии с требованиями пункта 2) части 1 статьи 184 УПК.

Рейдерство относится к делам публичного обвинения, в связи с чем, уголовное преследование по этим делам осуществляется независимо от подачи жалобы потерпевшим на основании рапорта сотрудника правоохранительного органа (ст.32 УПК).

ДЕЙСТВИЯ ПОСЛЕ РЕГИСТРАЦИИ В ЕРДР:

- | | | |
|---|---|---|
| 1 | <p>СОСТАВЛЕНИЕ ПЕРВИЧНОГО ПЛАНА СЛЕДСТВЕННЫХ МЕРОПРИЯТИЙ:</p> | <ul style="list-style-type: none"> - допрос заявителя (потерпевшей стороны); - проведение негласных следственных действий (при необходимости); - обыски, выемки документов, установление и закрепление вещественных доказательств; - обеспечение иных мер процессуального принуждения (арест имущества, активов и т.д.); - установление возможных лиц, причастных к совершению рейдерства, их местонахождения; - принятие незамедлительных мер по предупреждению сокрытия лиц, причастных к рейдерству от органов досудебного расследования. |
| 2 | <p>РАЗРЕШАЕТСЯ</p> | <p>вопрос о создании следственно-оперативной группы в зависимости от сложности уголовного дела, либо объема следственных действий при необходимости.</p> |
| 3 | <p>ОПРЕДЕЛЯЕТСЯ</p> | <p>вопрос выбора формата уголовного судопроизводства.
 Может проводиться как в электронном формате с учетом мнения участников уголовного процесса и наличия технической возможности, так и бумажном.
 При ведении уголовного судопроизводства в бумажном формате орган досудебного расследования вправе принимать и направлять прокурору на согласование либо утверждение процессуальные решения, а также в случаях, предусмотренных УПК, уведомлять прокурора о принятых решениях и направлять копии процессуальных решений и других материалов уголовного дела в электронном формате, за исключением требующих сохранения конфиденциальности.</p> |
| 4 | <p>ПРОВЕДЕНИЕ следственных действий, начиная с допроса лиц.*</p> | <p>При допросе заявителя необходимо выяснить следующие вопросы:</p> <ul style="list-style-type: none"> - на какой стадии рейдерского захвата находится предприятие (подготовка к захвату, стадия захвата, или предприятие уже захвачено); - если предприятие уже захвачено, какими способами проведен захват (решение собрания, иск в суд, силовой захват, шантаж, принуждение к сделке, использование коррупционных схем, подделка документов, мошенничество и т.д.); - выяснить организационно-правовую форму предприятия, историю создания, структуру, состав его учредителей и руководителей; |

*указанный перечень вопросов не является исчерпывающим и зависит от обстоятельств дела.

4

ПРОВЕДЕНИЕ

следственных действий, начиная с допроса лиц.*

**указанный перечень вопросов не является исчерпывающим и зависит от обстоятельств дела.*

- наличие (либо отсутствие) в структуре предприятия аналитического отдела, отдела по слияниям и поглощениям, отдела по связям с общественностью, их основные функциональные обязанности;

- стоимость предприятия и его активов (рыночную и по бухгалтерскому балансу);

- в чьем распоряжении находится имущество предприятия;

- наличие (либо отсутствие) у предприятия кредиторской задолженности;

- кому принадлежит контрольный пакет акций, доли компании;

- регулярность выплаты дивидендов акционерам;

- наличие (либо отсутствие) задолженности по заработной плате, по обязательным платежам в бюджет, фонды;

- наличие в компании корпоративных конфликтов (их участники и поводы).

При допросе **подозреваемого** необходимо выяснить следующие вопросы:

- отношение с компанией, являющейся целью рейдерства;

- поводы, послужившие основанием для рейдерского захвата (долги, не выполнение обязательств, судебные акты, извлечение выгоды, иные причины);

- основной вид деятельности предприятия, подозреваемого (в случае если рейдер физическое лицо);

- круг лиц, принимавших участие в захвате предприятия;

- какими способами проведен захват

(решение собрания, иск в суд, силовой захват, шантаж, принуждение к сделке, использование коррупционных схем, подделка документов, мошенничество и т.д.);

- финансовое состояние предприятия, подозреваемого.

5

ОРГАНИЗАЦИЯ

производства обыска и выемки необходимых документов и вещественных доказательств (после выяснения обстоятельств дела, полученных в ходе допроса).

Выемке подлежат устав, учредительный договор, регистрационные документы, финансово-бухгалтерские и иные необходимые документы (если таковые имеются у заявителей). При наличии решений судов, иных решений органов, способствовавших рейдерскому захвату, необходимо произвести и их выемку.

Документы приобщаются к делу и хранятся в нем в течение всего срока его хранения. В случае, когда изъятые и приобщенные к делу оригиналы документов требуются для текущего учета, отчетности и в иных правомерных целях, по ходатайству законного владельца, они могут быть возвращены ему или предоставлены во временное пользование, либо переданы их копии, при необходимости засвидетельствованные нотариусом.

Параллельно **НАПРАВИТЬ** запросы в госорганы истребованием следующих сведений и документов:

- из **АО «Правительство для граждан» и органов юстиции** о регистрации/перерегистрации юридического лица (определение даты совершения регистрационных действий), о лицах (установление новых участников юридического лица);

- из **Центрального депозитария**, осуществляющего деятельность по ведению системы реестров держателей ценных бумаг акционеров предприятия, для установления сведений об эмитенте, эмиссионных ценных бумагах и их держателях (при расследовании рейдерства в отношении АО);

- из **налоговых органов** — о наличии основных средств и получение сведений об изменении состава участников юридического лица;

- из **уполномоченных органов по регистрации движимого и недвижимого имущества** — о наложении ареста на имущество юридического лица и имущество (долю), подвергнутого рейдерскому захвату;

- из **банков** — о наличии денежных средств юридического лица.

6

ПРОИЗВОДСТВО СУДЕБНЫХ ЭСПЕРТИЗ

в рамках которых могут быть назначены такие их виды, в ходе которых осуществляется:

- техническое исследование документов

(как правило, рейдерство совершается путем регистрации в регистрирующих органах поддельных протоколов собрания участников, учредительных документов, поддельных документов исполнительного органа юридического лица, приказов и т.д.);

- товароведческое исследование

(по стоимости имущества юридического лица, в т.ч. подвергнутого рейдерскому захвату).

Особое внимание необходимо уделить назначению и проведению судебных бухгалтерско-экономических экспертиз (исследование записей бухгалтерского учета; исследование показателей финансового состояния и финансово-экономической деятельности субъектов предпринимательской деятельности).

Иные следственные действия производятся в соответствии общими требованиями норм УПК.

2 июля 2021 г. Главой государства подписан Закон «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам усиления борьбы с рейдерством, защиты предпринимательской деятельности от незаконного вмешательства государственных органов и должностных лиц и усиления» согласно которому статья 249 УК дополнена частью 1-1, устанавливающей уголовную ответственность за незаконное приобретение права собственности и контроля над юриди-

ческим лицом правоохранительными, контролирующими или иными государственными органами, либо в судебном порядке.

Также, с 1 июля 2021 года вступил в действие Административный процедурно-процессуальный кодекс, определяющий новый порядок рассмотрения обращений и жалоб граждан.

Академией ведется работа по доработке методических рекомендаций с учетом вышеуказанных новелл законодательства, которые в дальнейшем будут направлены в правоохранительные и заинтересованные государственные органы для их практического применения.