

Василий РАЛЬКО
президент Московской городской нотариальной палаты

Нотариат против рейдерства

опубликовано в журнале "Антикоррупционер" № 2, 2008

Правоохранительные органы давно планировали объединить усилия проверяющих органов, направленные на борьбу с противоправными поглощениями, завладениями имущественными правами и с противозаконными действиями. Проверяющим органам также необходима поддержка и оперативная помощь в разрешении корпоративных конфликтов.

Иными словами, нужно было срочно принимать серьезные меры по борьбе с рейдерством. Исходя из этого в Москве, как и во многих субъектах Российской Федерации, был создан городской антирейдерский штаб. Президент Московской городской нотариальной палаты вошел в его состав.

Дмитрий Медведев в Послании Федеральному Собранию говорил о необходимости дальнейшего расширения экономической, предпринимательской свободы. Понимая важность поставленных перед ним задач, нотариальное сообщество готово принять активное участие в защите прав и законных интересов юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, в том числе оградив их от недружественных поглощений.

Деятельность нотариата по закону направлена на предотвращение споров и безусловное исполнение закона, что само по себе прикрывает «юридические лазейки» для рейдерства.

Нотариальная защита выражается в совершении ряда нотариальных действий, предусмотренных Основами законодательства Российской Федерации о нотариате далее - Основы).

Нотариусы вправе совершать:

- удостоверение сделок;
- свидетельствование подлинности подписи на документах;
- удостоверение времени предъявления документов;
- удостоверение факта достоверности протоколов органов управления организаций;
- принятие в депозит денежных сумм и ценных бумаг;
- наложение и снятие запрещения на отчуждение имущества;
- обеспечение доказательств.

Нотариальная защита при совершении перечисленных нотариальных действий выражается:

а) в юридическом подтверждении и закреплении гражданских прав в целях предупреждения их возможного нарушения в будущем (удостоверение бесспорных прав и фактов, свидетельствование документов и т. д.);

б) в защите уже нарушенного права (например, при выдаче исполнительной надписи, при предъявлении чека к платежу, удостоверении неоплаты чеков и т. д.).

Так, при удостоверении сделок нотариус в соответствии со ст. 42 - 44 Основ устанавливает личность обратившегося, выясняет дееспособность граждан и правоспособность юридических лиц, проверяет полномочия представителей. Помимо этого проверяется принадлежность отчуждаемого имущества, наличие обременения или ареста. Документы, оформляемые в нотариальном порядке, подписываются в присутствии нотариуса. Дополнительный экземпляр документа хранится в наряде у нотариуса и в случае утраты оригинала дубликат может быть выдан соответствующей стороне.

Данные мероприятия, проводимые нотариусом, позволяют свести к минимуму подлог при оформлении сделки, дополнительно гарантируют ее законность (как правило, текст документа подготавливается нотариусом-юристом высочайшей квалификации). Сам нотариус обязан сохранять нотариальную тайну и не вправе разглашать сведения о сделке.

Как показывает практика, нотариально оформленные документы редко становятся объектом мошеннических действий со стороны «черных рейдеров», поскольку подлинность подписей сторон, время и место сделки официально засвидетельствованы нотариусом.

Следует также отметить, что нотариус несет материальную ответственность за вред, причиненный незаконно совершенным нотариальным действием.

К сожалению, законодательство РФ содержит ограниченное количество сделок, требующих обязательного нотариального удостоверения. Для обеспечения дополнительных гарантий прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей данный перечень необходимо расширить, установив обязательную нотариальную форму для сделок с недвижимым имуществом, имуществом, обремененным залогом (ипотека), а также договоров купли-продажи предприятий.

На основании ст. 15 Основ нотариус, реализуя принцип «одного окна», вправе представлять нотариально удостоверенные документы на государственную регистрацию прав на недвижимое имущество и сделок с ним. В целях борьбы с противоправными действиями, связанными с недружественными поглощениями, данное право нотариуса приобретает все большую значимость. В случае если органы регистрации будут принимать от нотариусов документы в рабочем, конструктивном порядке с укороченными сроками регистрации, то это позволит укрепить гражданско-правовой оборот и не допустит посягательств на имущество со стороны недружественных организаций.

Свидетельствование подписи на документе является также значимым нотариальным действием, пресекающим рейдерство. Свидетельствуя подлинность подписи, нотариус устанавливает факт подписания документа определенным лицом, при этом проверяются полномочия лица, правоспособность юридического лица, его учредительные документы. Это особенно важно при свидетельствовании подписи уполномоченных должностных лиц на банковских карточках, на учредительных документах юридических лиц. В данном случае нотариус защищает неограниченный круг лиц, поскольку документ, на котором засвидетельствована подпись, исключает подлог или подделку подписи.

Неразрывно с процедурой исполнения обязательств связано совершение такого нотариального действия, как принятие денежных сумм и ценных бумаг в депозит. Статьей 327 Гражданского кодекса Российской Федерации должнику предоставлено право внести причитающиеся с него

деньги или ценные бумаги в депозит нотариуса. Депозит нотариуса гарантирует адресное получение денежных сумм и ценных бумаг при исполнении обязательств. Это является своего рода «страховкой», защищающей должника от исполнения обязательства ненадлежащему лицу. В противном случае это может привести к необоснованному банкротству, чем зачастую пользуются рейдеры.

Нотариусы полагают, что повсеместное применение данного вида нотариального действия уменьшит хождение наличных денег, будет препятствовать механизму их «отмывания» и в конечном итоге гарантирует защиту участников сделок.

Нередко поддельный протокол органа управления организации может привести не только к смене руководства, но и к противоправному выводу активов предприятия (включая земельный участок). При этом риску подвергаются как частные компании, так и акционерные общества с долей государственного участия города Москвы.

Коснувшись роли нотариуса при проведении собраний акционеров и последствиях подобных решений, следует сказать, кому это прежде всего выгодно. Инициатором здесь выступила даже не Федеральная нотариальная палата, а те органы и структуры, которые столкнулись с несовершенством законодательства и с негативными последствиями, связанными с рейдерством.

К нам обратились с вопросом сотрудники Следственного комитета МВД РФ: как воспрепятствовать и бороться с этим злом? Мы убедились, что во многом поглощениям и захватам предприятий способствует отсутствие необходимой достоверности сведений, которые поступают для государственной регистрации. Очень легко, используя пробелы в законодательстве и неурегулированность этих вопросов, подделать документы, фальсифицировать, представить не те решения, которые действительно принимались на собрании акционеров. И при наличии документов, действительно отражающих суть происходящих событий, даже госорганы, осуществляющие госрегистрацию, не могут гарантировать, что эти документы достоверны.

Теми лицами, которые действуют от имени государства, выполняют публичную функцию и обеспечивают достоверность, являются нотариусы. Нотариус мог бы как беспристрастный и независимый свидетель происходящего удостоверить те решения, которые принимает собрание акционеров или другой уполномоченный орган управления хозяйствующего субъекта. Нотариус мог бы присутствовать на собрании и фиксировать все, что происходит.

В частности, необходимо, чтобы нотариус удостоверял достоверность протокола заседания органа управления. Оформленное в соответствии с правилами нотариального делопроизводства решение, удостоверенное нотариусом, является актом, и подделать документ, внести в него какие-то иные сведения, искажающие действительность, становится практически невозможно. На собрании нотариус не дает рекомендации и не вмешивается в деятельность юридического лица, а лишь фиксирует происходящее.

Нотариусы не скрывают, что хотели бы заниматься этой деятельностью и расширять ее поле. Законодательство последних лет выбрало не совсем верный путь, постоянно ограничивая компетенцию нотариата, исключая нотариат из гражданского оборота. Просто надо правильно расставить приоритеты.

Институт нотариата и его возможности реализованы далеко не в полной мере. Позиция государства должна быть направлена на эффективное использование инструмента обеспечения законности, защиты участников гражданских правоотношений. Слишком либеральный подход

законодателей, предусматривающий безусловную и абсолютную свободу в отношениях (заявительный порядок регистрации, отсутствие контроля при создании юридических лиц), способствует нарушению законодательства. Нотариус — вовсе не административный барьер. Не от него зависит, проводить или не проводить собрание акционеров. Нотариус гарантирует подлинность тех решений, которые принимаются на собраниях акционеров и направляются на госрегистрацию.

На собраниях нотариус будет отражать только то, что происходило. Если собрание акционеров примет какое-то незаконное решение, нотариус обязан в любом случае удостоверить этот факт. Другое дело - какие это повлечет последствия.

Участие нотариуса в подобных процессах - это не то же самое, что удостоверение, например, договора. Если нотариус, скажем, будет участвовать при удостоверении учредительного договора, он должен действительно удостоверить только законно составленный и заключенный договор. А роль нотариуса при участии в собраниях акционеров заключается лишь в фиксации событий.

Говоря о гарантиях честности и законности действий нотариуса, нельзя забывать, что нотариус - лицо, действующее от имени закона, его деятельность контролируется. Совершая незаконные действия, он рискует остаться без работы, быть пожизненно дисквалифицированным.

Нотариус несет полную имущественную ответственность за свои действия. И если, например, он вступит в преступный сговор, то причинит ущерб акционерному обществу и его участникам. И по решению суда нотариус обязан будет возместить этот ущерб. Не может быть корыстного интереса, который бы «оправдал» для него последствия.

Все же на первом месте при принятии закона стоят здравый смысл и понимание того, что это делается в интересах общества и большей части граждан.

А вообще 15 лет нотариус вынужден жить по Основам о нотариате, введенным в 1993 г.! Новый закон нужен. Его надо менять с учетом требований времени. Одним из недостатков действующих Основ является именно то, что в них не отражены статус нотариуса, понимание нотариальной деятельности.

Во многих зарубежных странах статус нотариуса и нотариального акта четко определен и довольно высок. В законодательствах таких стран, как Украина, нотариальный акт имеет доказательственную силу, он имеет силу исполнительного листа! И это лишь способствует нормальному движению рынка.

Наш законодатель на положительные стороны такого уклада внимания не обращает. Поэтому к документам, которые выдают нотариусы, отношение бывает порой весьма пренебрежительное. Если бы такой статус был придан нотариусу и в нашей стране, думаю, что в целом отношение к нотариальной деятельности было бы более объективным.

Отсутствие политической воли, выражающееся в непринятии закона о нотариате, - вот основная причина неадекватного отношения граждан и юридических лиц к профессии нотариуса.

Нужно заметить, что в последние десятилетия должность нотариуса стала привлекательной. Вокруг этого формируются обстоятельства, которые кому-то затрудняют, а кому-то и упрощают доступ к профессии.

Полагаю, что надо по-другому подходить к решению этой проблемы, а именно действительно ужесточать государственный контроль за нотариатом, поскольку деятельность эта государственная и осуществляется от имени государства.

Для современного общества профессия юриста очень важна, ведь именно сейчас происходит процесс развития правового государства. И следует отметить, что законодатель уже повернулся лицом к нотариату.

В настоящее время Государственная Дума рассматривает во втором чтении проект закона, который учел наши пожелания в части обязательной нотариальной формы для сделок с отчуждением долей ООО, а также обязательной нотариальной формы для договоров залога этих долей.

Уверен, что эти меры помогут использовать в более полном объеме потенциал и опыт, накопленный нотариатом за 15 лет.