Взрыв или обвал крыши на производстве, детонация газа при добыче горных пород — это аварии из-за нарушений промышленной безопасности. И последствия могут сказаться не только на имидже компании и стоимости ее акций. Пострадать могут как акционеры, так и высшее руководство. О рисках и превентивных мерах — в материале экспертов.

Текст: Валентин Петров, к. ю. н., адвокат, управляющий партнер;
Сергей Егоров, адвокат, управляющий партнер, адвокатское бюро «ЕМПП»

Промышленная безопасность. Как защитить компанию, директора и акционеров от уголовных рисков

Из-за нарушений промышленной безопасности больше всех рискует высшее руководство — директора, начальники департаментов. Их могут привлечь к разбирательству не только как свидетелей, но и как подозреваемых. Уменьшить риски компании в целом, защитить от возбуждения уголовного дела акционеров и топ-менеджмент может юрист. Для этого не надо ходить по объектам и собственноручно проверять прочность конструкций или соблюдение технологических процессов. Достаточно внести изменения в локальные акты и трудовые договоры. В материале — советы, что надо сделать, чтобы всех обезопасить.

Чем рискует компания

Компания или группа рискуют тем, что при возбуждении уголовного дела следователи обнаружат другие нарушения. Например, коррупционные.

Когда правоохранительные органы возбуждают уголовное дело в сфере промышленной безопасности, то для юрлица это не несет уголовно-правовые риски. Но во время расследования следователи могут выявить преступления, которые связаны с возбужденным делом. Например, в 2018 году следователи завели уголовное дело в отношении руководителя Северо-Кавказского управления Ростехнадзора. Чиновника подозревают в покровительстве ООО «Сулинуголь», ру-

KU03_10-17_Сверхзадача.indd 11 2/19/19 6:47 PM

3 года

лишения свободы могут получить руководители питерского завода «Полипласт». СК возбудил дело по ст. 217 УК после взрыва 16 января 2019 года (tass.ru)

ководители которого за счет связей в Ростехнадзоре скрывали нарушения в работе

Другой пример: в 2017 году арестовали главного инспектора Нижнетагильского территориального управления Ростехнадзора. Он получил от агрофирмы 250 тыс. руб. за сокрытие нарушений, которые выявил при проверке газораспределительной и газопотребительной системы.

Кроме того что следователи могут найти сопутствующие нарушения, у компании снизится деловая репутация. Акции многих компаний, в частности ресурсодобывающих, торгуются на биржах. Уголовное дело в сфере промышленной безопасности влияет на рыночную стоимость ценных бумаг: она упадет. Несмотря на то, что это явление недолгое, потеря стоимости акций нежелательна для акционеров и инвесторов.

Из-за промышленных аварий и уголовных дел компании станет сложнее получить финансирование. Такие аварии ухудшают коэффициент частоты травматизма — LTIFR. Когда этот показатель падает ниже критических значений, компанию могут исключить из репутационных международных организаций. Например, если такой показатель упадет у компании по добыче угля, то ее исключат из ICMM — международного совета по горному делу и металлам. И в итоге она не сможет получить банковское финансирование.

Как снизить риски компании

Пересмотрите политику о премировании, установите штрафы за превышение норм по добыче, измените политику о промышленной безопасности. Эти и еще шесть способов помогут избежать уголовного дела в адрес компании.

Измените политику о премировании. Этот способ хороший по двум причинам. Первая причина косвенно влияет на то, чтобы руководители на местах не нарушали безопасные технологические нормы. Вторая — в случае уголовного дела следователь не найдет у компании мотив преступления.

В политику о премировании внесите положение о том, что перевыполнение плана не основание для выплаты премии. Ведь превышение плановых норм может стать причиной аварии. Начальники участков в погоне за бонусом могут нарушить технологические нормы. Например, если превысят нормы выработки угля по сравнению с предусмотренными в паспорте, то в большем количестве будет выделяться метан и образовываться угольная пыль. Из-за этого возрастет риск взрыва.

Если авария все же произойдет, то в рамках уголовного дела о нарушении промышленной безопасности следователи начнут выяснять мотив. Если политика компании предусматривает выплату премий за перевыполнение плана, то следователь увидит в этом корыстную заинтересованность. Поэтому политика, в которой нет бонусов за превышение максимальных показателей, лишает следователя оснований установить корыстный мотив преступления. Поправки в положение о премировании полностью не уберегут от риска. Но это позволит избежать обвинений в том, что политика компании способствовала промышленной аварии.

Введите штрафы за перевыполнение плана. В политике о премировании пропишите штрафы за превышение максимально возможных норм добычи руды, угля, количества рейсов транспортных средств. Цель штрафов заключается не в том, чтобы за их счет минимизировать выплату заработной платы, а в том, чтобы приучить работников компании не превышать плановые нормы.

На практике для многих работников цель превысить план становится своеобразным делом чести. Но это создает повышенный риск аварии, потому что часто нарушаются техника безопасности и технологические процессы. Ограничить такие нарушения могут штрафы.

KU03_10-17_Сверхзадача.indd 12 2/19/19 6:47 PM

Измените политику промышленной безопасности. Пропишите в политике промышленной безопасности норму о полной материальной ответственности работников за ущерб при совершении преступления (ст. 243 ТК). Аналогичные положения компания должна продублировать в трудовые договоры и требовать, чтобы отдел кадров разъяснял суть этих положений перед тем, как новичок подпишет документ. Причиненный в результате преступления ущерб не должен ограничиваться только средним месячным заработком работника по ст. 241 ТК. Установите условие, по которому ущерб работник будет выплачивать вплоть до полного погашения.

Дополнительно в документах пропишите, что обязательства работника погасить имущественный вред в рамках преступления в полном объеме не прекращаются даже при его личном банкротстве (п. 4 ст. 213.38 Федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ).

Перераспределите полномочия руководителей. Обычно добывающая компания создает другую организацию, которой передает опасное производство. Головная же компания становится управляющей. Она не заинтересована в том, чтобы в расследовании участвовали ее сотрудники. Поэтому необходимо перераспределить полномочия внутри такой группы так, чтобы одни и те же сотрудники не занимали должности в управляющей компании и в компании — владельце опасного объекта.

На практике технический директор всей группы компаний занимает управленческую должность в компании с опасным производственным объектом. При промышленной аварии такой директор становится связующим звеном, через которое следователи получат возможность проводить обыски в головной организации. Например, под предлогом обыска в помещении технического директора.

Пересмотрите условия о вознаграждении управляющей компании. Головная организация может отдать полномочия по управлению добывающей организацией третьей компании. Такие компании называют управляющими. В договорах с ними не должно быть условия, что управляющая компания при перевыполнении плана может получить дополнительное вознаграждение.

Если следователи нашли коррупционные нарушения

Сергей Егоров

Коррупционные преступления следователи расследуют тщательнее, чем преступления по причине промышленной аварии. Это связано с тем, что у следователей уже существуют отработанные методики, как привлекать к уголовной ответственности за такие преступления.

Если следователи выявили коррупционные преступления, то это несет для компании репутационные риски и штраф. Его размер от трехкратной до стократной суммы взятки (ст. 19.28 КоАП). Руководство компании рискует больше: директоров могут привлечь к расследованию как подозреваемых.

Методика расследования таких преступлений предполагает, что следователи предлагают взяткодателям сдать более высокие должности в группе компании. Взяткодатель станет лишь посредником в передаче денег. Это даст им возможность избежать ответственности (примечание к ст. 291.1 УК).

KU03_10-17_Сверхзадача.indd 13 2/19/19 6:47 PM

ЧТО ГРОЗИТ ДИРЕКТОРУ
Директора могут привлечь к дисциплинарной ответственности — уволить, назначить персональные административные штрафы или ограничить в должности.

Если вознаграждение привязано к норме добычи, то это может стать основанием вовлечь управляющую компанию и ее работников в расследование уголовного дела. При этом разбирательство может окончиться не только обысками, но и допросами работников. Следователи также могут привлечь их к уголовному делу в качестве подозреваемых и обвиняемых.

Привлеките адвокатов-криминалистов. После аварии начинаются ликвидационные работы. Формально руководит ими ответственный руководитель ликвидации аварии. Обычно это сотрудник компании или группы компаний. Фактически же руководит ликвидацией технический совет или специальная комиссия. Состоят они из сотрудников различных ведомств, например МЧС. Решения, которые принимают совет или комиссия, не снимают ответственности с ответственного руководителя ликвидации аварии. То есть если спасатели дали рекомендации по спасению, а ответственный руководитель последовал им и в результате погибли люди, то виноват будет ответственный руководитель. Чтобы обезопасить себя от таких ситуаций, необходим адвокат-криминалист. Он сможет объяснить возможные последствия действий ответственного руководителя.

Наймите подрядчиков. В договорах с подрядчиками пропишите, что они ответственные за промышленную безопасность и охрану труда на объекте. В договоре необходимо указать конкретное ответственное лицо. Это может быть прораб, бригадир или даже директор компании-подрядчика.

В случае аварии ответственность за нарушение промышленной безопасности понесет именно подрядчик. Но есть оговорка: сотрудники компании не должны быть причастны к таким нарушениям. Иначе к уголовной ответственности привлекут и компанию. Несмотря на ответственность подрядчика, родственники пострадавших могут предъявить иски к компании, поскольку именно она владеет опасным производством.

В договоре с подрядными организациями также пропишите, что они должны согласовывать с компанией все действия. Это касается и случаев, когда они привлекают субподрядные организации. Для таких ситуаций должно быть условие, что компания вправе проверить субподрядные организации, одобрить или отказать подрядчику в их привлечении.

Чем рискуют директора

Директоров следователи могут привлечь к уголовной ответственности. Причем так может произойти, даже если фактически руководитель не виноват. Риск возникает из-за полномочий директоров. Это происходит из-за того, что часто топ-менеджеры отвечают за различные вопросы из сферы промышленной безопасности и охраны труда. Например, такие полномочия могут прописать в их должностных инструкциях, при этом фактически высшее руководство может и не реализовывать их в полной мере. Несмотря на это, ответственности им не избежать.

Во время расследования уголовного дела следователи могут параллельно найти и другие преступления. Например, коррупционные. Акционерам предъявить претензии правоохранители не смогут, потому что владельцы компании обычно ей фактически не управляют. Этим занимаются директора. По мнению следователей, именно эти люди — потенциальные заказчики или организаторы преступлений.

Если на компанию наложат штрафы за нарушения промышленной безопасности, то она в лице акционеров может потребовать от директора возместить потери. Кроме того, компания также может подать гражданский иск о возмещении ущерба в случае признания директора виновным по уголовному делу.

KU03_10-17_Сверхзадача.indd 14 2/19/19 6:47 PM

Как обезопасить директоров

Когда дублируются полномочия на уровне топ-менеджмента, создается впечатление распределения ответственности между должностными лицами. У работников компании появляется ложное ощущение безопасности, что в итоге может привести к халатности и аварии. Тогда отвечать будет не только виновный, но и директор. Причем и своими деньгами тоже. Есть два способа, как этого избежать.

Локализуйте ответственность за промышленную безопасность. Определите перечень лиц, которые обладают необходимыми полномочиями и должны нести ответственность при нарушении правил промышленной безопасности. Для этого необходимо провести аудит и внести изменения в документы — политику о промышленной безопасности, трудовые договоры, инструкции и доверенности.

На практике высшее руководство действительно может заниматься промышленной безопасностью и контролем. Тогда в положениях, трудовых инструкциях, уставах безопаснее детально раскрыть суть их полномочий.

Необходимо также разработать политику о подготовке и одобрении бюджета на промышленную безопасность. Например, в ней надо указать ответственных за финансирование мероприятий на соответствующий год. Это должен быть технический директор или главный инженер. Финансовый же директор лишь подтверждает, что у компании есть ресурсы для обеспечения промышленной безопасности, следит за тем, чтобы их своевременно выделяли.

Застрахуйте финансовые риски директоров. Воспользуйтесь механизмом, который называется D&O страхование. Это страхование ответственности директоров и работников компании

Валентин Петров

Другое мнение о D&O страховании

Механизмы работы D&O страхования еще не отработаны. Из-за этого в случае судебного спора разбирательство может затянуться, а судьи в итоге вынесут неоднозначное решение.

Занимаются D&O страхованием не многие компании, поэтому могут диктовать свои условия, которые не всегда выгодны. В частности, застраховать имущественную ответственность директоров в результате совершенных ими уголовно-наказуемых действий будет проблематично. Многие правила страхования содержат положения о том, что имущественные потери или убытки, которые возникли в результате противоправных действий топ-менеджеров, страховая компания не возместит. Поэтому директор может попросить компанию подписать с ними соглашение об ограничении ответственности по праву РФ или indemnity letter — письмо о возмещении потерь по английскому праву.

Соглашение об ограничении ответственности можно подписать только с ООО и АО и только в отношении руководителя. Кроме того, такое соглашение признают ничтожным, если директор совершил недобросовестные действия (п. 5 ст. 53.1 ГК). Любой причиненный вред в рамках преступлений по ст. 143, 216 и 217 УК считают умышленным, а следовательно, недобросовестным. Таким образом, подобное соглашение не должно распространяться на вред, причиненный топ-менеджером в рамках преступлений в сфере охраны труда, нарушений правил безопасности при горных, строительных работах и промышленной безопасности.

У indemnity letter нет таких ограничений, но споры по ним разрешают в английских судах. Российский суд может признать, что indemnity letter нарушает публичные порядок как заменяющее регулирование ст. 406.1 ГК. Это значит, что письмо не будет подлежать принудительному исполнению в РФ. Поэтому indemnity letter имеет только моральное воздействие, особенно если у него нет активов за пределами РФ.

KU03_10-17_Сверхзадача.indd 15 2/19/19 6:47 PM

ПОЛНОМОЧИЯ ТОП-МЕНЕДЖЕРОВ

К полномочиям топ-менеджеров могут относиться вопросы организации и обеспечения промышленной безопасности и контроля. Акционеры также могут возложить на директоров обязанности подготавливать и одобрять финансирование промышленной безопасности, а также организовывать и контролировать проверки в этой области.

от убытков, которые они могут причинить компании. D&O страхование удобно как для компании, так и для директора. Директор не потеряет свои деньги в случае страхового случая. Компания же будет уверена в том, что точно получит возмещение. Ведь ущерб от действий руководителя может исчисляться миллионами рублей, а таких денег для возмещения ущерба у директора может и не быть.

Как обезопасить акционеров

Необходимо ограничить обязанности акционеров. Это не убережет от того, что ухудшится репутация, но спасет от уголовного преследования.

Измените учредительные документы. Учредительные документы часто предусматривают, что вопросы промышленной безопасности и охраны труда регулируют именно акционеры или совет директоров. Но на практике это делают директора или начальники отделов. Выходит, что у акционеров есть ненужные, но опасные для них полномочия. Ведь они создают условия, при которых следователи смогут привлечь владельцев к уголовной ответственности.

Пересмотрите учредительные документы и уберите из них обязанность акционеров регулировать промышленную безопасность компании. Также владельцы бизнеса формально не должны решать вопросы производственного контроля, охраны труда и экологии.

Измените порядок по утверждению финансирования. Акционеры не должны утверждать бюджеты на финансирование промышленной безопасности. Ведь в рамках уголовного дела следователи выясняют, достаточно ли компания тратила на безопасность компании. Если в ходе проверки следователи обнаружат, что финансирование не отвечало потребностям, то возникнут претензии к акционерам. Ведь именно они утверждали бюджет.

Акционерам безопаснее одобрять лишь положение о подготовке и формировании бюджетов на промышленную безопасность или некоторых ее показателей. Проверять разумность планов финансирования можно в форме их защиты перед акционерами, которые лишь будут брать во внимание ее результаты. Но формальное одобрение необходимо исключить.

Чем рискуют акционеры

Промышленная авария или громкое преступление негативно сказываются на деловой репутации акционера. У владельцев промышленной компании может быть и другой не связанный бизнес. Авария в одной компании не повлияет на деятельность другой ни экономически, ни юридически. Несмотря на это, имидж владельца всех организаций пострадает. Причем эффект будет сильнее, если при аварии были жертвы.

Акционера могут привлечь к уголовной ответственности. Но на сегодняшний день ни одного владельца крупного бизнеса, где происходили промышленные аварии, реально не привлекали. Был единичный случай, когда следователи задержали владельца аэропорта Домодедово. Но тогда поводом стала не промышленная авария, а террористический акт.

Обычно акционеров привлекают к уголовному делу в качестве свидетелей. Их могут вызывать на допросы, проводить обыски в офисе и дома.

Куда больше акционеры ощущают финансовые потери, ведь промышленные аварии уменьшают стоимость компании. Дело не в рыночной стоимости ее акций, а в том, что из-за аварии она теряет запасы и активы, клиентов и рынки сбыта из-за вынужденного простоя. Например, из-за аварий компании придется законсервировать дорогостоящие шахты. Это значит, что она снизит объемы производства, а поставки некоторым клиентам будут под угрозой. ■

KU03_10-17_Сверхзадача.indd 16 2/19/19 6:47 PM