

УТВЕРЖДАЮ

Проректор ФГБОУ ВО «Российская академия народного хозяйства и государственной службы при Президенте Российской Федерации»,
доктор экономических наук, профессор
Марголин Андрей Маркович



ОТЗЫВ

ведущей организации - Федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Российская академия народного хозяйства и государственной службы при Президенте Российской Федерации»

на диссертацию **Ефимова Анатолия Викторовича**

на тему: **«ПРИЗНАКИ, ОСНОВАНИЯ И ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВЫЕ ПОСЛЕДСТВИЯ АФФИЛИРОВАННОСТИ ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ»**,

представленную на соискание ученой степени кандидата юридических наук по специальности 12.00.03 – Гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право (юридические науки)

Вопросы об аффилированности юридических лиц вызывают оживленные научные дискуссии. При этом в настоящее время выявление признаков, оснований и гражданско-правовых последствий аффилированности юридических лиц представляет собой значимую проблему не только для теории, но и для практики. Данная проблематика обусловлена тем, что в большинстве случаев предпринимательская деятельность юридических лиц осуществляется в рамках различных предпринимательских объединений (группы лиц, консорциумы, конгломераты, концерны, холдинги и др.). Испытывая зависимость от аффилированных лиц, юридические лица только формально выступают как самостоятельные субъекты гражданского и предпринимательского права, поскольку их воля формируется извне. В современной рыночной экономике участие юридических лиц в гражданском обороте в условиях экономической зависимости приобрело значение общего правила.

Вместе с тем правовое регулирование отношений аффилированности юридических лиц не является системным, существует множество пробелов в законодательстве. Появление ст. 53.2 Гражданского кодекса РФ с названием «Аффилированность» позволило лишь признать важность аффилированности, но не урегулировать соответствующие отношения с участием юридических лиц. Стоит отметить, что и Закон РСФСР от 22.03.1991 № 948-1 «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках» также только закрепляет перечень аффилированных лиц, но не охватывает всего спектра отношений с их участием. Из-за правовой неопределенности аффилированности юридических лиц возникают проблемы не только с формированием единообразной судебной практики, но и с толкованием законодательных норм в правовой доктрине. В связи с изложенным **актуальность** темы диссертационного исследования не вызывает сомнений.

Актуальность подробно обосновывается на с. 3-5 диссертации и раскрывается в социально-экономическом, правоприменительном, правотворческом и доктринальном аспектах. Сама формулировка темы диссертационного исследования «Признаки, основания и гражданско-правовые последствия аффилированности юридических лиц» позволяет оценить творческий замысел автора, заключающийся в поиске и формировании системного подхода к выявлению сущности аффилированности. Представляется, что от степени проработанности проблем правового регулирования аффилированности юридических лиц зависит дальнейшее совершенствование гражданского и предпринимательского законодательства, а также формирование единой судебной практики.

В качестве цели исследования А.В. Ефимовым обозначена выработка научно-теоретических положений об аффилированности юридических лиц и ее гражданско-правовых последствиях (С. 9). Для достижения поставленной цели формулируются задачи, решения которых отражаются в содержании конкретных параграфов. Исходя из содержания диссертации, сформулированных выводов и предложений по усовершенствованию законодательства, можно констатировать, что задачи решены, а цель исследования достигнута. Достижению цели способствовали правильно определенные объект, предмет, совокупность методов исследования, а также достаточная теоретическая, нормативная и эмпирическая основа исследования.

Научная новизна темы диссертации А.В. Ефимова не вызывает сомнений. Это комплексное исследование новых аспектов, выражающихся в системном подходе к изучению аффилированности юридических лиц, что в свою очередь позволило автору сформировать свое видение на классификацию признаков аффилированности юридических лиц. Новизна диссертационного труда отражена в самой постановке проблем, целях и задачах исследования, а также в предложениях, выносимых на защиту. Диссертационный труд представляет собой одну из первых, причем удачных, попыток специального комплексного исследования в области аффилированности юридических лиц.

Структура работы предопределяется задачами, поставленными диссертантом, позволяет раскрыть обозначенную тему исследования. Диссертация состоит из введения, трех глав, объединяющих девять параграфов, заключения и списка используемой литературы.

В первой главе «Общие положения об аффилированности» характеризуется понятие аффилированности как вида юридической связанности, определяются и раскрываются виды аффилированных лиц юридических лиц, исследуется реализация правоспособности юридических лиц, которые находятся в состоянии аффилированности.

Исследование аффилированности юридических лиц осуществляется автором с использованием действующего законодательства, судебной практики и юридической литературы и подкрепляется философскими аргументами о необходимости рассмотрения субъектов гражданского права в контексте правовых связей с другими лицами. При этом автор приходит к пониманию связи как характеристики отношения и делает вывод, что правовая связь является определенной характеристикой правоотношения или системы правоотношений, в которых участвует юридическое лицо. С учетом разнообразия связей диссертант полагает, что аффилированность является одним из множества видов связей, применительно к которой существует специальное правовое регулирование.

В диссертации сделан обоснованный вывод, что сущность аффилированности заключается в правовой связанности, характеризующей правоотношение юридического лица и аффилированного лица или систему правоотношений юридического лица с участием аффилированных лиц, основанных на экономической, организационной и иных формах социальной зависимости, при которой аффилированное лицо включается в осуществление совместной деятельности с юридическим лицом и приобретает заинтересованность в достижении результатов такой деятельности, имея возможность влиять на принятие решений юридического лица относительно его участия в гражданском обороте путем, как минимум, блокирования принятия решений юридического лица. При этом также доказывается точка зрения автора, согласно которой аффилированность представляет собой юридический факт-состояние (С. 46).

В первой главе ставится вопрос о том, какие именно лица являются аффилированными. Автор подробно характеризует виды аффилированных лиц, перечень которых закреплен в настоящее время в законе. Однако, по мнению автора, формальный подход к определению аффилированных лиц является недопустимым. В частности, автор показывает, что не все участники группы лиц имеют возможность оказывать влияние на юридическое лицо, которое также входит в данную группу лиц, хотя по закону такое лицо признается аффилированным (С. 48-51). Диссертант предлагает функциональный подход к квалификации лиц в качестве аффилированных, опираясь на признаки, вытекающие из определения аффилированности юридических лиц,

совокупность которых свидетельствует о том, что лицо является аффилированным.

Автором обосновано, что реализация правоспособности юридического лица в состоянии аффилированности зависит от деятельности аффилированных лиц, влияющих на юридическое лицо через его органы управления в пределах определенной компетенции. При этом взгляд на юридическое лицо через призму его аффилированности стирает различия между корпоративными и унитарными юридическими лицами, поскольку аффилированные лица существуют у любых юридических лиц, участвующих в обороте.

Во второй главе «Основания аффилированности юридических лиц» автор сосредотачивает внимание на классификации и раскрытии оснований аффилированности юридических лиц.

Автор отмечает невозможность закрепления в законодательстве всех жизненных обстоятельств, влекущих аффилированность, и предлагает подход, согласно которому аффилированность необходимо выявлять по фактическим основаниям, учитывая, что в определенных целях основания могут быть закреплены в специальном законодательстве (С. 96). При этом особое внимание уделяется классификации оснований аффилированности по критерию определенности органа юридического лица, на функционирование которого аффилированное лицо может оказывать влияние, поскольку признание лиц аффилированными без учета основания аффилированности способствует восприятию самого юридического лица как образования, не имеющего внутренней структуры, уровней органов управления.

Диссертант доказывает, что аффилированность не «размывает» конструкцию юридического лица, а лишь обозначает необходимый механизм влияния, а также круг лиц, оказывающих влияние на деятельность юридического лица через его органы управления, подчеркивая тем самым его внутреннюю структуру, иерархию органов. Тем самым подчеркивается необходимость придания правового значения отношениям зависимости, которые складываются фактически.

Характеризуя основания аффилированности, возникающей в отношении органов управления юридического лица, соискатель ученой степени рассматривает юридические факты, влекущие возможность влияния на процесс принятия решений юридического лица на всех уровнях органов управления, которые присущи юридическому лицу (см. ст. 65.3 Гражданского кодекса РФ).

Поскольку аффилированность может возникать не только на уровне определенного органа управления, но и в отношении юридического лица как единого целого, логичным выглядит суждение автора о необходимости исследования договорных оснований аффилированности.

В работе последовательно проводится идея и делается вывод, что аффилированность юридического лица по договорным основаниям возникает в силу особенностей структуры общественных отношений, оформляемых договором, в которых участвует юридическое лицо (С. 127). В диссертационном исследовании выявляется, что договорными основаниями аффилированности

могут служить договоры, влекущие отношения дочерности (отношения основного и дочерного юридических лиц) и любые договоры, которые влекут образование группы лиц при наличии иных признаков аффилированности.

В третьей главе «Гражданско-правовые последствия аффилированности юридических лиц» рассматриваются вопросы, связанные с влиянием аффилированности на формирование воли юридических лиц, на свободу договора, а также обращается внимание на особенности гражданско-правовой ответственности юридических лиц и их аффилированных лиц. Тем самым автор делает попытку обобщения и систематизации правовых последствий аффилированности, которые указаны в различных нормативных правовых актах.

Что касается влияния аффилированности на формирование воли юридического лица, то особое внимание привлекает вопрос о понятии «воли» с философских, психологических и юридических сторон (С. 130-134). Диссертант решает вопрос о применимости понятия «воля» к юридическим лицам, полагая, что воля юридического лица имеет только юридическое наполнение, поскольку психологическое наполнение воли трансформируется в юридическое при принятии решений на уровне тех или иных органов юридического лица.

Автор рассматривает механизм формирования воли юридического лица на всех уровнях органов управления. При этом выводится интересная закономерность формирования воли на уровне высшего коллегиального органа управления, согласно которой увеличение требуемого большинства голосов для принятия решения по конкретному вопросу в рамках компетенции данного органа корпорации, с одной стороны, уменьшает возможность лиц с относительным большинством голосов влиять на принятие решения при голосовании, а с другой стороны, увеличивает возможности участников с относительным меньшинством голосов (миноритариев) влиять на принятие решения, что свидетельствует о потенциальном распространении на миноритариев такого признака аффилированности, как возможность блокирования принятия решения. Тем самым увеличение требуемого большинства голосов для принятия решения по конкретному вопросу позволяет достигать баланса интересов участников на уровне высшего (коллегиального) органа корпорации (положение № 8, выносимое на защиту).

В диссертации обосновывается двоякое влияние аффилированности на свободу договора. Автор на различных примерах показывает, что в силу нахождения юридического лица в состоянии аффилированности, во-первых, устанавливаются ограничения, а во-вторых, предоставляются специальные возможности договорных отношений с другими субъектами гражданского права. Такой подход позволяет рассматривать аффилированность не только с негативной, но и с позитивной стороны. Примечательно, что для обоснования двоякости влияния аффилированности на свободу договора диссертант использует как достижения традиционного цивилистического подхода, так и достижения представителей школы хозяйственного (предпринимательского) права.

В диссертации достаточно подробно изложены проблемы гражданско-правовой ответственности аффилированных лиц и предложены некоторые оригинальные идеи, которые находят свое отражение в том числе в положениях, выносимых на защиту.

Отмечая достоинства диссертационного исследования, вместе с тем необходимо обратить внимание и на некоторые недостатки и дискуссионные вопросы:

1. Диссертантом предложена «модель, согласно которой ответственность аффилированных лиц может возникнуть только перед юридическим лицом. В то же время требование о привлечении аффилированного лица к ответственности перед юридическим лицом может быть заявлено как самим юридическим лицом (или от его имени), так и к кредиторами юридического лица, действующими в интересах данного юридического лица в качестве гесторов (лиц, действующих в чужом интересе без поручения)» (положение 10, с. 15). Представляется, что данная модель имеет противоречие, суть которого в том, что, признавая наличие ответственности аффилированного лица только перед юридическим лицом, автор наделяет правом на заявление исковых требований о возмещении ущерба кредиторов юридического лица, то есть лиц неуполномоченных на это. Эту проблему автор соответствующих законодательных изменений предлагает решить через институт действий в чужом интересе без поручения (гл. 50 ГК РФ). В связи с этим стоит принять в внимание, что:

– действия без поручения, совершаются в целях предотвращения вреда личности или имуществу, исполнения обязательства или в иных непротивоправных интересах заинтересованного лица (п. 1 ст. 980 ГК РФ). В рассматриваемом случае кредитор преследует цель не защитить интересы юридического лица, пострадавшего от действий аффилированного лица, а исключительно компенсировать свои имущественные потери;

– гестор обязан проинформировать доминуса о намерении защищать его интересы, а также обязан предпринять все меры, чтобы получить его согласие (несогласие) на совершение соответствующих действий (п. 1 ст. 981 ГК РФ). Данная норма свидетельствует: во-первых, о том, что институт действий в чужом интересе без поручения по своей природе применяется для ситуаций, когда заинтересованное лицо само не может защитить свои права и интересы; во-вторых, доминус, то есть лицо, пострадавшее от аффилированного лица не только не обязано давать согласие на защиту его интересов третьим лицом, но и не имеет в этом интереса (так, имущество, полученное от аффилированного лица будет взыскано кредитором-гестором);

– автор оставил без внимания процессуальные аспекты предъявления третьим, незаинтересованным лицом (кредитором) иска о защите прав другого лица. В частности, п. 2 ст. 44 АПК РФ устанавливает: «Истцами являются

организации и граждане, предъявившие иск в защиту своих прав и законных интересов».

Указанные выше противоречия не позволяют однозначно согласиться с новой моделью ответственности аффилированного лица, предлагаемой диссертантом в положении 10-м, выносимом на защиту. Поэтому на защите предлагается обосновать свою точку зрения с учетом высказанного замечания.

2. В диссертации предложен подход к определению аффилированности конкретного лица при наличии совокупности признаков, указанных во 2-м положении, выносимом на защиту. Есть сомнения в том, что для признания факта аффилированности необходимо наличие такого признака как возможность блокирования решений юридического лица. Представляется, что в некоторых случаях для достижения правильного эффекта от регулирования необходимо более гибкое решение – с менее очевидными признаками связанности, чем возможность блокирования решений юридического лица. *Возможно, автору стоило бы рассмотреть целесообразность введения термина аффилированности с различными степенями влияния лиц друг на друга (для использования, в зависимости от контекста, в которых употребляется термин).*

3. Как известно, ФЗ от 03.10.2016 № 343-ФЗ были внесены изменения в ст. 45 ФЗ от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью», а также в главу XI ФЗ от 26.12.1995 № 208-ФЗ «Об акционерных обществах» в части изменения порядка одобрения сделок с заинтересованностью. Одновременно с 01.01.2017 года изменен список субъектов, которые могут влиять на решения юридических лиц и введена фигура «контролирующего лица». Таким образом, на защите стоит уточнить свою точку зрения (в том числе с учетом анализа положений постановления Пленума Верховного Суда РФ от 26.06.2018 № 27 «Об оспаривании крупных сделок и сделок, в совершении которых имеется заинтересованность») по следующему **вопросу**: *какова в настоящее время цель регулирования статуса «аффилированного лица», его правового содержания, как одного из основных лиц корпоративных юридических лиц, которые могут влиять на его решения, если введенное «контролирующее лицо» в соответствии с положениями законодательства имеет приоритет в принятии таких решений?*

4. Отсутствие в работе необходимого анализа международной практики регулирования сходных отношений и определения термина «аффилированность» в законодательстве разных стран не позволило автору до конца оценить возможность решения многих вопросов с точки зрения применения зарубежного опыта, имеющего положительный эффект. Например,

3-е положение, выносимое на защиту, следовало бы оценить диссертанту с позиции существующей комплаенс-системы в зарубежных странах (Великобритания, Германия), основная задача которой состоит в минимизации рисков нарушения законодательства и, как следствие, в недопущении убытков и ущерба (в т.ч. репутационного) в связи с такими нарушениями. При этом традиционно основными комплаенс-рисками считаются риски нарушения антимонопольного законодательства и законодательства о защите конкуренции (Kartellrecht), а также антикоррупционного законодательства. В этой связи предлагается на защите ответить на следующий **вопрос: как диссертант оценивает введение данной системы в российское законодательство с учетом существующей правоприменительной практики, а также Положения об организации внутреннего контроля в кредитных организациях и банковских группах, утв. Банком России 16.12.2013 № 242П и Deutscher Corporate Governance Kodex) (Немецкий Кодекс корпоративного управления)?**

Высказанные замечания не влияют на общее положительное представление о работе, не умаляют ее научную и практическую значимость.

Результаты диссертационного исследования прошли необходимую апробацию, докладывались на различных научных мероприятиях. Основные положения диссертации опубликованы в девяти научных статьях, четыре из которых опубликованы в изданиях, рекомендованных Высшей аттестационной комиссией при Министерстве образования и науки Российской Федерации, в которых должны быть опубликованы основные научные результаты диссертации на соискание ученой степени кандидата юридических наук.

Содержащиеся в диссертации выводы, положения и предложения характеризуются высокой степенью обоснованности и достоверности, что свидетельствует о личном вкладе автора в науку гражданского права.

Автореферат соответствует содержанию диссертации.

Содержание работы свидетельствует о том, что диссертационное исследование соответствует требованиям, предъявляемым к диссертационным работам на соискание ученой степени кандидата юридических наук по специальности 12.00.03 – Гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право; является научно-квалификационной работой, в которой содержится решение научной задачи, имеющей значение для развития юриспруденции (гражданского права).

Таким образом, диссертация «Признаки, основания и гражданско-правовые последствия аффилированности юридических лиц» соответствует требованиям раздела II Положения о присуждении ученых степеней (утв. постановлением Правительства Российской Федерации от 24 сентября 2013 г. № 842). Автор работы – Ефимов Анатолий Викторович – заслуживает присуждения искомой ученой степени кандидата юридических наук по специальности 12.00.03 – Гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право.

Отзыв подготовлен заведующей кафедрой предпринимательского, трудового и корпоративного права ФГБОУ ВО «Российская академия народного хозяйства и государственной службы при Президенте Российской Федерации», доктором юридических наук, доцентом Лесковой Юлией Геннадьевной.

Отзыв обсужден и утвержден на заседании кафедры предпринимательского, трудового и корпоративного права Юридического факультета имени М.М. Сперанского Института права и национальной безопасности ФГБОУ ВО «Российская академия народного хозяйства и государственной службы при Президенте Российской Федерации» (протокол № 1 от 01 октября 2018 г.).

Наименование организации: Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение высшего образования «Российская академия народного хозяйства и государственной службы при Президенте Российской Федерации»

Место нахождения: 119571, г. Москва, проспект Вернадского, 82, стр. 1


Официальный сайт: <http://www.ranepa.ru/>

Официальный e-mail: information@ranepa.ru

Телефон: +7 (499) 956-9999

Заведующая кафедрой
предпринимательского, трудового
и корпоративного права
Юридического факультета имени М.М. Сперанского
Института права и национальной безопасности
ФГБОУ ВО «Российская академия народного
хозяйства и государственной службы
при Президенте Российской Федерации»,
доктор юридических наук, доцент

«01» октября 2018 г.


Лескова Юлия Геннадьевна