

42.6

В диссертационный совет
Д 170.003.02, созданный на базе
Федерального государственного
бюджетного образовательного
учреждения высшего образования
«Российский государственный
университет правосудия»

117418, г. Москва,
ул. Новочеремушкинская, д. 69

ОТЗЫВ

официального оппонента на диссертацию «Признаки, основания и гражданско-правовые последствия аффилированности юридических лиц», представленную Ефимовым Анатолием Викторовичем на соискание ученой степени кандидата юридических наук по специальности 12.00.03 – Гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право

Юридические лица как участники гражданско-правовых отношений проявляют себя вовне через органы управления, которые формируются из лиц физических. Последние оказываются связанными в своей жизни не только чувствами профессионального долга, но и личными обстоятельствами, руководствуются не только нормами объективного права и правилами корпоративной этики, но и побуждениями, обусловленными слабостями человеческой природы. Данное обстоятельство заставляет законодателя оперировать категориями «аффилированное лицо» и «контролирующее лицо», вводить особые правила о механизмах заключения договоров и ответственности по обязательствам организации. Вместе с тем, все та же человеческая природа подвигает граждан в экономической деятельности к ассоциации в крупные группы, а стремление к наживе – к злоупотреблению этими группами лиц, в том числе, действующими под личинами юридических лиц, своими правами, что требует от законодателя особой реакции в целях защиты интересов потребителей и иных слабых участников гражданского оборота. Сказанное, наряду с объективно недостаточной разработанностью обозначенной тематики, предопределяет актуальность диссертационного исследования.

Анализ исследования «Признаки, основания и гражданско-правовые последствия аффилированности юридических лиц» позволяет констатировать добросовестность и последовательность автора как ученого, системность его мышления, готовность гибко подходить к решению сложных научных задач, что следует из непротиворечивости вынесенных на защиту положений, их взаимосвязанности и взаимообусловленности.

Структура работы и распределение материала по частям оправданы задачами, поставленными диссертантом, позволяют раскрыть заявленную тему исследования.

В первой главе «Общие положения об аффилированности» определяется понятие аффилированности как вида юридической связанности, выявляются категории аффилированных лиц организаций, раскрывается особенность правоспособности юридических лиц в состоянии аффилированности.

Автором убедительно обосновывается необходимость рассмотрения субъектов гражданского права в контексте правовых связей с другими лицами. Исходя из философского и общенаучного подхода к пониманию связи как характеристики отношения, сделан вывод, что правовая связь является определенной характеристикой правоотношения или системы правоотношений, в которых участвует юридическое лицо. Для отдельных разновидностей связанностей существует специальное правовое регулирование.

В диссертации сделан нетривиальный вывод, что аффилированность юридических лиц является состоянием связанности, при которой аффилированное лицо включается в осуществление совместной деятельности с юридическим лицом и приобретает заинтересованность в достижении результатов от такой деятельности, имея возможность влиять на принятие решений юридического лица относительно его участия в гражданском обороте, достаточную для блокирования принятия решений юридического лица. Исходя из данного определения аффилированности в диссертации отмечается, что любое юридическое лицо, участвующее в гражданском обороте, находится в состоянии аффилированности, а следовательно, имеет, как минимум, одно аффилированное лицо.

Диссертант убедительно отстаивает позицию, согласно которой поскольку в зависимость от аффилированности ставятся правовые последствия, она проявляет себя как особый юридический факт – состояние.

Исходя из сформулированного определения понятия аффилированности юридических лиц, в диссертации обоснованы признаки, совокупность которых свидетельствует о том, что лицо является аффилированным: (1) связано с юридическим лицом отношением или системой отношений, в том числе корпоративных и обязательственных; (2) оказывает влияние на деятельность юридического лица в силу социальной зависимости, в том числе экономической, организационной; (3) включено в совместную деятельность с юридическим лицом и имеет заинтересованность в достижении результатов такой деятельности, (4) имеет возможность влиять на принятие решений юридического лица относительно его участия в правоотношениях с другими лицами, (5) имеет такую степень влияния, которая достаточна для блокирования принятия решений юридического лица.

На основе функционального подхода к оценке деятельности юридического лица и лиц, способных оказывать на него влияние, в работе обосновано, что при рассмотрении правоотношения (правоотношений), в которых участвуют несколько лиц, аффилированным может быть только такое лицо, которое выполняет функцию (роль) влияния на юридическое лицо при наличии признаков аффилированности.

Соискателем приведены веские аргументы в пользу необходимости квалификации лица в качестве аффилированного не на основе формального перечня аффилированных лиц, который закреплен в законодательстве, а путем оценки той функции (роли), которую лицо осуществляет в отношении юридического лица.

В диссертации доказана невозможность автоматического отнесения к числу аффилированных таких лиц, которые входят в группу лиц

Автором обосновано, что, несмотря на различия структуры органов управления различных видов юридических лиц, аффилированные лица существуют как у корпоративных, так и у унитарных юридических лиц.

В главе второй «Основания аффилированности юридических лиц» проводится классификация и раскрываются основания для констатации аффилированности юридических лиц.

Автор отмечает, что неопределенность критериев классификации оснований аффилированности свидетельствует об отсутствии четкой связи основания аффилированности с местом и ролью аффилированного лица в системе управления юридическим лицом. Признание лиц аффилированными без учета основания аффилированности способствует восприятию самого юридического лица как образования, не имеющего внутренней структуры, уровней органов управления, что способствует отрицанию необходимости сохранения юридического лица как самостоятельного субъекта права и его пониманию с точки зрения экономического анализа права в качестве связки договоров, свойственного зарубежным правовым порядкам.

Диссертант отмечает, что использование традиционного отечественного доктринального подхода к пониманию юридического лица позволяет считать, 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.

По мотивированному мнению соискателя ученой степени, аффилированность возникает в отношениях юридического лица с аффилированными лицами, влияющими на деятельность конкретных органов управления юридического лица, а также аффилированность может возникать на основании договора, влекущего влияние, не обусловленное включенностью аффилированного лица в систему управления юридическим лицом на уровне конкретного органа, поскольку такое влияние осуществляется не в процессе внутреннего принятия решения, а в процессе деятельности юридического лица как единого целого.

На уровне высшего органа управления юридического лица аффилированность возникает при наличии участия в капитале юридического лица. Диссертантом приводятся аргументы в пользу того, что для признания лица аффилированным достаточно такого участия, которое свидетельствует о возможности блокирования принятия решений, для которого необходимо квалифицированное большинство голосов. На уровне высшего органа управления аффилированность может возникнуть и при отсутствии у отдельных участников блокирующего участия, так как участники с низким процентом участия могут по

корпоративному договору объединять свои права по управлению юридическим лицом и, действуя коллективно, влиять на деятельность юридического лица. Кроме того, даже кредиторы и третьи лица по отношению к юридическому лицу могут быть в силу корпоративного договора включены в систему управления данным юридическим лицом на уровне его высшего органа.

Влияние на деятельность юридического лица в силу золотой акции отражает включенность публично-правового образования на уровне деятельности высшего и коллегиального органов управления в процесс управления юридическим лицом.

Аффилированность юридического лица по договорным основаниям возникает в силу особенностей структуры общественных отношений, оформляемых договором. В диссертации доказано, что договорными основаниями аффилированности могут служить договоры, влекущие отношения дочерности (отношения основного и дочерного юридических лиц) и любые договоры, которые влекут образование группы лиц.

В третьей главе «Гражданско-правовые последствия аффилированности юридических лиц» исследуются проблемы, связанные с юридическими последствиями отнесения того или иного лица к числу аффилированных.

Соискатель дифференцирует понятия «участие в принятии решения» и «влияние на принятие решения», что позволяет ему обнаружить закономерность, 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.

Диссертант мотивированно заключает, что если аффилированность возникает по договорному основанию, воля формируется аффилированным лицом, не затрагивая функционирование конкретных органов управления юридического лица.

Выявлено двойное влияние аффилированности на свободу договора. В связи с аффилированностью, во-первых, устанавливаются ограничения, а во-вторых, предоставляются специальные возможности договорных отношений субъектов гражданского права.

Ограничение свободы договора между лицами, находящимися в состоянии аффилированности, преследует цель предотвращения конфликта интересов и защиты интересов третьих лиц. Данные ограничения заключаются в ограничении свободы в вопросах целесообразности заключения договора, выбора контрагента, а также определения вида и условий договора.

Представляет интерес вывод автора, базирующийся на исторических аналогиях, согласно которому *«практика заключения договора, как средства*

индивидуализации, уточнения прав и обязанностей сторон, показавшая свою эффективность в рамках функционирования хозяйственных систем, может быть воспринята и в рамках функционирования систем, основанных на аффилированности» (С. 161 диссертации).

Позитивное право также устанавливает ряд специальных прав, расширяющих сферу действия свободы договора с участием юридических лиц. Влияние аффилированности на свободу договора выражается в особенностях заключения отдельных видов договоров, свобода которых предусмотрена только лишь в отношении лиц, находящихся в состоянии аффилированности. Например, юридическим лицам и их аффилированным лицам при осуществлении деятельности в рамках группы лиц, предоставляется полная свобода соглашений, которые по общему правилу ограничивают конкуренцию.

В диссертации обосновано, что последовательное отделение личности юридического лица от личностей учредителя (участника), собственника имущества и других аффилированных лиц способствует ограничению ответственности аффилированных лиц и создает основу для ответственности самого юридического лица, подчеркивая его самостоятельность как субъекта гражданского права.

Работе присущи многие другие достоинства, вместе с тем, как в любом творческом исследовании в ней имеются отдельные недостатки и неточности.

1. Позиция автора о возможности различных подходов при оценке того, является ли лицо аффилированным предопределяла необходимость вести речь в названии и тексте диссертации об основаниях констатации аффилированности, а не основаниях аффилированности.

Диссертант пишет: *«Признание субъектов права в качестве аффилированных лиц сталкивается с проблемой оснований, в соответствии с которыми лицо признается аффилированным»* (С. 82 диссертации).

С учетом того, что само смысловое наполнение «аффилированности» весьма неоднозначно, диссертационное исследование выиграло бы при использовании в его названии сложного составного термина «основания констатации аффилированности».

Данный подход также предпочтительнее, поскольку исключает понимание аффилированности как правоотношения, о чем будет сказано отдельно в дальнейшем.

2. Название параграфа 1.3 «Правоспособность юридических лиц в состоянии аффилированности» не согласуется с правилами формальной логики, позволяющей утверждать, что диссертант должен вести речь в параграфе о правоспособности всех юридических лиц.

Параграф 1.3 «Правоспособность юридических лиц в состоянии аффилированности» содержит вступительную часть, в которой автор отмечает: *«Как было отмечено в параграфе 1.1 настоящей диссертации, аффилированность как особая разновидность правовой связанности создает потенциальную возможность аффилированного лица осуществлять влияние на деятельность юридических лиц. В связи с этим возникает необходимость исследования особенностей правоспособности таких юридических лиц, которые*

вынуждены осуществлять свою деятельность под влиянием других лиц» (С. 66-67 диссертации).

Учитывая, что согласно выводу самого же диссертанта *«аффилированность является имманентным признаком любого юридического лица, участвующего в гражданском обороте»* (С. 212 диссертации), следует прийти к выводу, что параграф посвящен правоспособности юридических лиц в принципе. Однако в параграфе автор фактически говорит о реализации возможностей, заложенных в правоспособности, и связи такой реализации структурой органов управления.

Идея параграфа по своей сути верна. По результатам его прочтения напрашивается вывод, что реализация возможностей, заложенных в правоспособности юридического лица, процедурно затрудняется по мере увеличения числа аффилированных лиц, связанного с усложнением структуры корпоративного управления. Данный вывод, фактически следующий из работы, хотя и не сформулированный напрямую, подтверждается также и опытом сотрудничества автора настоящего отзыва с крупными корпорациями, где установлены жесткие стандарты деловой этики и правовой культуры. Чем более крупной и сложно организованной является корпорация, тем сложнее принимаются управленческие решения, то есть использование заложенных в правоспособность возможностей затрудняется процедурно.

3. В диссертации уделено недостаточное внимание вопросам о роли и типах неформальных связей, которые позволяют считать лиц аффилированными.

Пункт 6 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 21.12.2017 № 53 «О некоторых вопросах, связанных с привлечением контролирующих должника лиц к ответственности при банкротстве»: устанавливает: «Руководитель, формально входящий в состав органов юридического лица, но не осуществлявший фактическое управление (далее - номинальный руководитель), например, полностью передоверивший управление другому лицу на основании доверенности либо принимавший ключевые решения по указанию или при наличии явно выраженного согласия третьего лица, не имевшего соответствующих формальных полномочий (фактического руководителя), не утрачивает статус контролирующего лица, поскольку подобное поведение не означает потерю возможности оказания влияния на должника и не освобождает номинального руководителя от осуществления обязанностей по выбору представителя и контролю за его действиями (бездействием), а также по обеспечению надлежащей работы системы управления юридическим лицом (пункт 3 статьи 53 ГК РФ)».

Ввиду того, что диссертантом отдельно исследуется вопрос о необходимости установления незамкнутого перечня аффилированных лиц, обращение к вопросу о фактическом руководителе и механизме его отнесения к числу аффилированных лиц – улучшило бы качество исследования.

Вопрос о фактическом («теневом») директоре и номинальном директоре лишь затрагивается в исследовании, и то, в большей мере, применительно к иностранному праву (С. 149 диссертации).

Исследование опроса о неформальных связях, частным случаем которых является управление корпорацией лидерами-интеллектуалами или преступными

лидерами через посредство номинального директора, полностью согласуется с идеей автора о необходимости оставить перечень аффилированных лиц открытым.

4. Блокирование решений и блокирование деятельности общества – различные правовые явления и категории, отождествление которых в одной из частей работы диссертанта является не совсем корректным.

На странице 101 диссертации автор пишет: *«В связи с этим корпоративный договор не является самостоятельным договорным основанием аффилированности, а лишь помогает участникам объединять свои имеющиеся корпоративные права по управлению юридическим лицом и действовать коллективно, контролируя или блокируя деятельность юридического лица. Следовательно, все участники корпоративного договора, если они получают возможность контролировать (или хотя бы блокировать) деятельность общества, становятся аффилированными лицами в силу их участия в уставном капитале».*

Блокирование решения может быть благом для корпорации, в то время как блокирование деятельности – категория, имеющая строго негативную коннотацию. Соответствующее поведение при определенных обстоятельствах может служить основанием для применения экономических и организационных санкций.

5. Фактически намеченный в диссертации подход к аффилированности как к правоотношению не имеет под собой оснований.

«Итак, основания аффилированности, возникающей в отношении органов управления юридического лица, включают в себя юридические факты, влекущие возможность влияния на процесс принятия решений юридического лица», – пишет автор на с. 111 диссертации.

Юридические факты и юридические составы – являются основаниями возникновения, изменения или прекращения правоотношений. Состояние аффилированности – это нахождение в правовой связи, где наблюдается юридически значимая зависимость. Сами отношения между контролирующим и контролируемым лицом, могут носить и корпоративную, и договорную природу, быть обусловленными существованием семейных или брачных уз.

Сама аффилированность не является правоотношением. Не все правовые состояния являются правоотношениями. Действительно, если состояние брака – правоотношение, то состояние недееспособности гражданина – это характеристика его статуса.

Равным образом, аффилированность – есть характеристика статуса лица, его правового положения.

Высказанные замечания по большей части являются полемическими и не колеблют общей положительной оценки диссертационного исследования, его теоретической и практической значимости.

Автореферат соответствует содержанию диссертации.

Основные положения диссертации опубликованы в девяти научных статьях, четыре из которых опубликованы в печатных изданиях, включенных Высшей аттестационной комиссией при Министерстве образования и науки Российской Федерации в перечень ведущих периодических изданий.

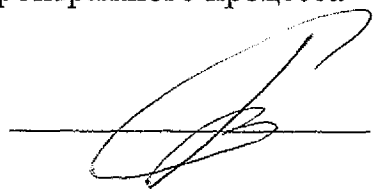
Научная новизна работы заключается в представлении концепции аффилированности как юридического состояния, влекущего введения правовых ограничений в отношении с участием юридического лица.

Содержание работы свидетельствует о том, что исследование соответствует требованиям (критериям), 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).

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.

Официальный оппонент

доктор юридических наук (специальность 12.00.03 – Гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право), доцент, Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение высшего образования «Пермский государственный национальный исследовательский университет», профессор кафедры предпринимательского права, гражданского и арбитражного процесса



Владимир Анатольевич Болдырев

25 сентября 2018 г.


Адрес: 614990, Российская Федерация, г. Пермь, ул. Букирева, 15.

Сайт организации: <http://www.psu.ru/>

Телефоны: (342) 2-396-239; тел. моб. 8-913-967-92-53.

Электронная почта: predprim.pravo@gmail.com; vabold@mail.ru.

Я, Болдырев Владимир Анатольевич, даю свое согласие на включение своих персональных данных в документы, связанные с защитой диссертации Ефимовым Анатолием Викторовичем (работой диссертационного совета), и их дальнейшую обработку.



Владимир Анатольевич Болдырев



В.А. Болдырев
член диссертационного совета
В.В. Анатольевич