Тихонов Владимир Владимирович. Категории заинтересованности и аффилированности в гражданском праве России: диссертация ... кандидата Юридических наук: 12.00.03 / Тихонов Владимир Владимирович;[Место защиты: ФГБОУ ВО «Юго-Западный государственный университет»], 2018

|  |
| --- |
|  |
| |  |  |  |  |  |  | | --- | --- | --- | --- | --- | --- | | |  |  |  |  | | --- | --- | --- | --- | | |  | | --- | | **Введение к работе**  **Актуальность темы диссертационного исследования.** Категории «заинтересованность» и «аффилированность» получили широкое применение в отечественной правовой системе. С их помощью характеризуются юридически значимые состояния физических и юридических лиц, избираются адекватные методы (приемы) правового регулирования общественных отношений с участием заинтересованных и/или  аффилированных лиц. Вместе с этим в настоящее время отсутствует комплексное теоретико-методологическое исследование правовой природы, содержания, функционального назначения и соотношения этих юридических категорий, теоретическое объяснение их роли в механизме регулирования гражданско-правовых отношений.  Несмотря на то, что категория «заинтересованность» является востребованным инструментом в гражданском законодательстве, ни один нормативный правовой акт не содержит ее определения, что порождает расхождения при ее толковании. Многоаспектность и  многофункциональность категории «заинтересованность» является причиной отсутствия единого подхода к ее пониманию и применению.  Категория «аффилированность» хотя и легально определена, однако в настоящее время в действующем законодательстве содержится несколько ее определений. Так, в статье 4 Закона РСФСР от 22.03.1991 № 948 «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках»1 содержание аффилированности раскрывается через «способность оказать влияние одного лица на деятельность другого», а в статье 53.2 Гражданского кодекса Российской Федерации2 основанием аффлированности является «связанность лиц». Такая рассогласованность действующего  1 Закон РСФСР от 22.03.1991 № 948-1 (ред. от 26.07.2006) «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках» // «Ведомости СНД и ВС РСФСР» от 18.04.1991 г. - № 16. -Ст. 499.  2 Гражданского кодекса Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 03.06.2018) // «Собрание законодательства». -05.12.1994. -№ 32. -С. 3301.  законодательства является острейшей методологической проблемой  определения аффилированности конкретных лиц.  Проблемы взаимодействия понятий «заинтересованность» и  «аффилированность» возникают в судебно-арбитражной практике. В частности, неразрешенным остается вопрос: кто правомочен потребовать признать тех или иных лиц аффилированными? При ответе на данный вопрос, безусловно, обнаружится взаимообусловленность категорий  «заинтересованность» и «аффилированность». От взаимосвязи исследуемых категорий «заинтересованность» и «аффилированность» зависит качество правотворческой и правоприменительной деятельности, эффективность правового регулирования.  **Степень научной разработанности темы.** В правовой доктрине категория «заинтересованность» не являлась предметом диссертационных или монографических работ. При ее исследовании автор обращался к трудам ученых, посвященным признакам заинтересованности, и связанным с нею категориям «интерес», «воля», «правовое сознание», «субъективное право». Среди них стоит выделить работы С.С. Алексеева, П.П. Баранова, Н.В. Витрука, Ю.С. Гамбарова, В.В. Галова, Р.Е. Гукасян, В.А. Гуреева, Д.И. Дедова, С.А. Зинченко, О.Г. Ломидзе, Н.С. Малеина, А.В. Малько, Г.В. Мальцева, Н.И. Матузова, С.В. Михайлова, Е.Я. Мотовиловкера, М.И. Петрова, М.В. Петрова, К.В. Проничева, А.А. Рождественского, Г.А. Свердлык, Д.И. Степанова, В.В. Степанян, Е.Н. Трубецкого,  Н.А. Шайкера, Г.Ф. Шершеневича, А.И. Экимова и др.  Институту «аффилированные лица» уделялось достаточно большое внимание ученых – специалистов различных отраслей права. В частности, понятие и признаки аффилированных лиц, вопросы их правового статуса и регулирования рассматривались такими учеными как А.В. Анисимов, А.Н. Ахмедшина, А.Н. Варламова, А.Б. Габов, А.В. Гайдов, Д.И. Делозари, В.И. Добровольский, В.В. Долинская, М.А. Егорова, П.В. Каменева,  М.И. Кулагин, Д.В. Ломакин, С.Д. Могилевский, Д. Мурзин, Ю.П. Орловский,  Е.А. Павлодский, П. Пантелеев, В. Прохоренко, И.В. Редькин, Е.А Суханов, К.Ю. Тотьев, Б.Б. Эбзеев, И.С. Шиткина и др.  Отдельные аспекты правоотношений с участием аффилированных лиц выступали предметом нескольких диссертаций: А.Г. Сергеев «Гражданско-правовое положение аффилированных, взаимозависимых лиц и групп лиц» (Москва, 2010 год); К.В. Городулин «Правовой статус аффилированных лиц по российскому законодательству» (Москва, 2007 год); А.В. Калинина «Аффилированные лица как особый субъект правоотношений: вопросы теории и практики» (Саратов, 2010 год); Л.Д. Эбралидзе «Аффилированные лица как правовой институт и правовое средство разрешения конфликта интересов в сфере предпринимательской деятельности» (Казань, 2014 год).  В тоже время стоит заметить, что в приведенных исследованиях аффилированные лица наделены способностью влиять друг на друга, контролировать друг друга, определять решения и действия другого лица. Выводы ученых строились на основании ст. 4 Закона РСФСР от 22.03.1991 № 948-1 «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках». В настоящее время существует две законодательные дефиниции аффилированности: первая содержится в ст. 53.2 ГК РФ, вторая в ст. 4 Закона РСФСР «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках».  Конститутивный признак аффилированности («отношения связанности между лицами»), установленный статьей 53.2 ГК РФ, изменил сущность данной категории. Содержание «аффилированности» пробрело новый уровень абстрагирования («отношения связанности»), оно стало отличаться от предыдущей формулировки – «влияния одного субъекта на хозяйственную деятельность другого». В таком аспекте данная категория еще не подвергалась диссертационному и монографическому исследованию. Данный факт, в том числе, обусловил выбор темы диссертационной работы.  **Объектом диссертационного исследования** являются общественные отношения, связанные с применением гражданско-правовых категорий «заинтересованность» и «аффилированность».  **Предмет диссертационного исследования** составляют теоретические взгляды российских ученых-цивилистов о правовой природе, сущности и взаимосвязи аффилированности и заинтересованности, принципы и нормы гражданского права, связанные с аффилированными и заинтересованными лицами, материалы судебной практики по разрешению судебных споров с участием аффилированных и заинтересованных лиц.  **Целью исследования** является изучение и выявление юридической природы, понятия и функционального назначения гражданско-правовых конструкций «аффилированность» и «заинтересованность», их соотношения и взаимосвязи, а также взаимообусловленность с разумностью,  добросовестностью и автономией воли, подготовка рекомендаций для законодателя и правоприменителя по регулированию и защите отношений с участием аффилированных и заинтересованных лиц.  **Для** **достижения** **указанных** **целей** **поставлены** **следующие**  **взаимосвязанные задачи:**  – исследовать природу, выявить признаки, гражданско-правовых категорий «заинтересованность» и «аффилированность»;  – сформулировать определения понятий «заинтересованность» и «аффилированность»;  – проанализировать взаимообусловленность категории  «заинтересованность» с принципами: добросовестность, разумность  действий и автономия воли;  – выявить особенности функционирования правовых конструкций «заинтересованность» и «аффилированность» в отдельных нормах  гражданского права;  – сформулировать предложения по дальнейшему  совершенствованию гражданского законодательства об аффилированности и  заинтересованности, по применению указанных категорий в судебной практике.  **Методология и методика исследования.** Методологическую основу работы составили общенаучные методы познания: анализ, синтез, функциональный, системный, структурный, абстрагирование, конкретизация, а также частно-научные методы исследования: формально-юридический, технико-юридический, конкретно-исторический, сравнительно-правовой, моделирование, статистический, методы грамматического, логического и системного толкования.  **Теоретическую основу** диссертационного исследования представляют научные труды российских ученых: по общей теории права – С.С. Алексеева, А.М. Васильева, С.В. Марченко, И.В. Михайловского, Г.Ф. Шершеневича; по гражданскому и корпоративному праву – Ю.Н. Андреева, С.И. Аскназия, С.Н. Братуся, А.В. Габова, В.П. Грибаноа, Е.П. Губина, Д.И. Дедова, С.А. Зинченко, О.С. Иоффе, Т.В. Кашаниной, О.А. Красавчикова,  О.Г. Ломидзе, С.Д. Могилевского, Г.А. Свердлых, Е.А. Суханова,  А.М. Эрделевского, В.А. Юсупова, В.Ф. Яковлева и др. Основой послужили и научные работы Р. фон. Иеринга, Н. Кирша, В. Робертсона, Л. Шварца и др.  **Нормативную базу исследования** составляют нормы российского гражданского и предпринимательского законодательства, содержащиеся в Федеральных законах, Указах Президента РФ, Постановлениях  Правительства РФ и иных нормативных источниках.  **Эмпирической** **базой** **исследования** являются Постановления  Конституционного Суда РФ, Постановления Пленума и Информационные письма Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ, практика применения положений российского законодательства судами общей юрисдикции и арбитражными судами; проекты новых законов и изменений и дополнений действующих нормативных правовых актов.  **Научная новизна диссертационной работы** состоит в комплексном теоретико-методологическом исследовании гражданско-правовых категорий  «заинтересованность» и «аффилированность», раскрытии их правовой природы, сущности и взаимосвязи. Впервые в цивилистической науке осуществлено системное исследование признаков, содержания и формы взаимодействия заинтересованности и аффилированности; установлена взаимообусловленность заинтересованности с разумностью,  добросовестностью и автономией воли; выявлено влияние исследованных категорий на отдельные нормы гражданского права; внесены предложения по дальнейшему совершенствованию отечественного гражданского  законодательства в сфере заинтересованности и аффилированности.  **Положения, выносимые на защиту:**  **1.** Доказано, что «заинтересованность» представляет собой объектно-субъективный интерес, направленный на благо заинтересованного лица. Существуют следующие признаки «заинтересованности»:   1. *объективированность* – выражает сопряженность с объектом права (имущественным или неимущественным благом); 2. *экстроспективность (субъективность)* – демонстрирует проявление воли (волеизъявление); 3. *интерес* – конститутивный признак, характеризующий сущностное осознанное отношение субъекта права к будущему или совершаемому (происходящему) действию (событию, явлению), побуждающее носителя интереса к целенаправленной деятельности, противоречащей (незаконные интересы) или не противоречащей закону (законные интересы). Появление интереса у того или иного субъекта права (интересанта) способствует возникновению состояния заинтересованности этого субъекта; 4. *субъект* *права* – отражает носителя заинтересованности (интересанта), определенного нормой объективного права на модельном уровне; 5. *целевая направленность* – ожидаемый результат во благо интересанта.   **2.** Обосновано, что употребление «заинтересованное (-ого, -ых, -ыми и т.п.) лицо (-а, -ами и т.п.)» в юридическом контексте применяется в различных целях:   1. *С целью обозначения фигуры, управомоченной на определенное требование (притязание).* В данном смысле «заинтересованность» выражает потенциальное правопритязание лица, обозначенного как «заинтересованное». 2. *С целью легитимации юридически значимой фигуры, влияющей на динамику правоотношения.* В данном случае «заинтересованность» входит в качестве элемента в юридический состав, в структуре которого стабилизирует правоотношение и правовое положение лица, обозначенного как заинтересованное. 3. *С* *целью* *обозначения* *круга* *лиц* *(именованных* *как «заинтересованные»), в отношении которого отдельным нормативным актом устанавливается определенное («специальное») этим же актом регулирование.* В данном случае заинтересованность выступает как прием юридической техники (частный случай формализации нормативно установленного перечня). 4. *С целью оценки конкретной правовой ситуации (спора).* В данном случае заинтересованность лица является установленным правоприменителем правозначимым обстоятельством конкретного правоотношения. 5. *С целью регламентации права лица на обращение в суд для защиты своих нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов (право на иск в материальном смысле).* В данном случае заинтересованности отводится правоустанавливающая (право на удовлетворение иска) роль.   **3.** Заинтересованность может выступать одним из квалифицирующих признаков: 1) добросовестных разумных действий; 2) автономии воли лица. Если у лица отсутствовала заинтересованность в совершенных действиях,  значит, оно действовало недобросовестно и неразумно, либо у него был порок воли (отсутствие автономии).  Только действия дееспособного лица можно оценивать с точки зрения права, используя критерий разумности и добросовестности, ибо только у него присутствует автономия воли, а, следовательно, может возникать заинтересованность в действиях.  Действия недееспособного, ограниченно дееспособного лица не могут быть квалифицированны как добросовестные и разумные в силу того, что заинтересованность в действиях недееспособных и ограниченно  дееспособных лиц выявить не представляется возможным, поскольку трудно поддается анализу их целеполагание, а тем более направленность их действий в силу порока воли (отсутствии автономии).  **4.** Для квалификации действий / бездействия лица как «злоупотребление правом» может быть использована категория «заинтересованность».  Пределы осуществления субъективного права могут ограничиваться правомерным целеполаганием: если лицо будет действовать  заинтересованно, то есть результаты таких действий будут направлены ему во благо, а его поведение будет ожидаемо для остальных участников оборота, учитывая права и законные интересы всех третьих лиц, то такие действия / бездействие (поведение) будут квалифицированы как  добросовестные.  **5.** Концепцию «заинтересованности в получении прибыли от предпринимательской деятельности», выработанную судебно-арбитражной практикой, следует распространить на:  а) участника коммерческого юридического лица (акционера, пайщика, партнера, полного товарища, коммандитиста);  б) управленческий орган коммерческого юридического лица (когда он единоличный, или на каждого члена управленческого органа в случае его коллегиальности).  Заинтересованность участника в предпринимательской деятельности (извлечении прибыли) должна проявляться при каждой операции процесса хозяйствования 3 активным образом во внешней ее форме посредством определенных действий: получение информации, участие в голосовании, распоряжение долями (акциями, паями), осуществление управленческих функций и иных действий.   1. Обосновано, что выход участника из общества с ограниченной ответственностью, ввиду утраты заинтересованности в участии в данном обществе, является реализацией права лица на участие в обществе, которая (реализация) не может быть поставлена в зависимость от одобрения третьими лицами, в том числе, супругом данного участника. 2. Вместо многозначного термина «связанность», посредством которого в настоящее время в ГК РФ определяется аффилированность, нами предлагается использовать более емкий – «координация» в рамках хозяйственной деятельности, при которой субъекты равноправны, автономны, обладают свободой своих действий. Признание состояния аффилированности между определенными лицами лишь свидетельствует о том, что у таких лиц активизируются дополнительные субъективные права и / или юридические обязанности как по отношению друг к другу, так и по отношению к третьим лицам.   В связи с этим нами предлагается следующее авторское определение: аффилированность – это отношение согласованности, обоюдной  координации хозяйственной деятельности, при которой субъекты автономны.  **8.** Для целей упорядочения хозяйственного оборота, аффилированность выступает юридической конструкцией, предназначенной для правового опосредования социальных взаимосвязей лиц, которые законодатель учитывает как юридически значимые. В правореализационном процессе она  3 Под «операциями процесса хозяйствования» мы понимаем: проведение голосования между участниками хозяйствующего субъекта; получение информации об оперативно-хозяйственной деятельности; распоряжение долями (акциями, паями); осуществление управленческих функций (например, одобрение экстраординарной сделки советом директоров) и пр.  выступает детерминантом стабилизации правового положения как аффилянтов, так и лиц, взаимодействующих с ними, которая (стабилизация) достигается посредством: учета аффилированных лиц; регулирования порядка заключения сделок с их участием; контроля над замещением аффилированными лицами управленческих должностей в юридических лицах и иных законодательных приемов.  **9.** Правовой институт «аффилированность» реализует две функции:  а) охранительная – присутствует постоянно и выражается в определенных юридических обязанностях (претерпеваниях) аффилянтов;  б) регулятивная – предназначена для урегулирования возможной негативной динамики правоотношений в виде конфликта интересов между аффилированными лицами и компанией, добросовестными третьими лицами (потенциальными или действующими контрагентами).  **В** **диссертационном** **исследовании** **выработаны** **следующие**  **предложения** **по** **совершенствованию** **действующего** **российского**  **законодательства:**  **1.** Главу 2 ГК РФ следует дополнить *статьей* *10.1*  *«Заинтересованность лиц» следующего содержания:*   1. Под заинтересованностью лица понимается такое состояние, которое обусловливает возникновение у него гражданских прав, обязанностей, а также их осуществление и защиту, если иное не вытекает из закона, иных правовых актов или существа правоотношения. 2. Наличие заинтересованности признается в случаях: 3. когда это прямо определено настоящим Кодексом или иным правовым актом; 4. когда лицо доказало свою заинтересованность в конкретном правоотношении.   3. Судом может быть признан, по своей инициативе или по заявлению третьих лиц, факт отсутствия заинтересованности лица по конкретной правовой ситуации.  4. Отсутствие заинтересованности лица в конкретном деле, о применении которой заявлено стороной в споре, является юридическим основанием для вынесения судом решения об отказе в иске, применения иных мер, предусмотренных законом.  **2.** Предлагается перенести статью 53.2 «Аффилированность» из главы 4 «Юридические лица» в главу 2 «Возникновение гражданских прав и обязанностей, осуществление и защита гражданских прав» ГК РФ.  **3.** Главу 9 «Сделки» ГК РФ следует дополнить статьями *157.2 «Сделки, заключаемые аффилированными лицами»:*  Сделки, заключенные между аффилированными лицами, подлежат одобрению в порядке, предусмотренном законом или иным правовым актом.  *173.2 «Недействительность* *сделки,* *заключенной* *между*  *аффилированными лицами»:*  Сделка, заключенная между аффилированными лицами в отсутствии одобрения или с нарушением порядка ее одобрения, предусмотренного законом или иным нормативным актом, может быть признана недействительной судом по иску заинтересованного лица.  **4.** Статью 8 Федерального закона от 30.12.2008 № 307-ФЗ «Об аудиторской деятельности» следует дополнить *пунктом 1.1* следующего содержания: *«Аудиторская организация и индивидуальные аудиторы обязаны вести публичный реестр аффилированных с собой лиц, которые в силу закона подлежат обязательному аудиту».*  **Теоретическое значение** работы проявляется в том, что результаты исследования предопределяют концептуально новый подход к определению, функциональному использованию, а также взаимосвязи гражданско-правовых категорий «заинтересованность» и «аффилированность».  **Практическая значимость** работы заключается в том, что в ней сформулированы конкретные предложения по совершенствованию  действующего гражданского законодательства. Сделанные в работе выводы могут послужить основой для проведения дальнейших теоретических  исследований, рассмотрения судебных дел, организации учебного процесса по курсам: гражданского, предпринимательского и корпоративного права.  **Апробация результатов исследования**. Результаты исследования были обсуждены и одобрены на кафедре гражданского и  предпринимательского права ЮРИУ «Российская академия народного хозяйства и государственной службы при Президенте Российской Федерации» (далее – РАНХиГС). Основные выводы, сделанные в работе, нашли отражение в 10 научных статьях, 7 из них опубликованы в журналах, включенных в Перечень ВАК Министерства образования и науки Российской Федерации. Выводы и результаты диссертационного исследования изложены на: 3-й международной научно-практической конференции «Актуальные проблемы предпринимательского и корпоративного права в России и зарубежном» (г. Москва, 2016 г); 3-й ежегодной международной конференции «Семейное право и концепция развития семейного  законодательства: международные стандарты и российская модель» (г. Ростов-на-Дону, 2016 г.); международной научно-практической  конференции им. С.А. Зинченко «Актуальные проблемы государственной регистрации прав на недвижимое имущество и нотариального удостоверения сделок с ним» (г. Ростов-на-Дону, 2017 г.).  Содержащиеся в диссертации предложения и выводы использовались в трудовой деятельности автора в качестве старшего преподавателя кафедры гражданского и предпринимательского права РАНХиГС при проведении лекционных и семинарских занятий.  **Структура работы** обусловлена целью, задачами и логикой исследования избранной тематики. Диссертация содержит введение, три главы, объединяющие восемь параграфов, заключение и библиографический список использованной литературы. Общий объем диссертации составляет 186 страниц. | |  | |  | | |  | | |  |
|  |  |