

На правах рукописи

КАЛИНИНА Анна Владимировна

**АФФИЛИРОВАННЫЕ ЛИЦА
КАК ОСОБЫЙ СУБЪЕКТ ПРАВООТНОШЕНИЙ
(ВОПРОСЫ ТЕОРИИ И ПРАКТИКИ)**

12.00.01 — теория и история права и государства;
история учений о праве и государстве

АВТОРЕФЕРАТ

диссертации на соискание ученой степени
кандидата юридических наук

Саратов 2010

Работа выполнена в Государственном образовательном учреждении высшего профессионального образования «Саратовская государственная академия права»

Научный руководитель — доктор юридических наук, профессор,
заслуженный юрист РФ
Сенякин Иван Николаевич

Официальные оппоненты: доктор юридических наук,
профессор
Цыбулевская Ольга Ивановна

кандидат юридических наук, доцент
Тогузаева Екатерина Николаевна

Ведущая организация — ФГОУ ВПО «Волгоградская академия
государственной службы»

Защита состоится 1 ноября 2010 года в 14.00 на заседании Диссертационного совета Д-212.239.02 при ГОУ ВПО «Саратовская государственная академия права» по адресу: 410056, г. Саратов, ул. Чернышевского, 104, ауд.102.

С диссертацией можно ознакомиться в научной библиотеке ГОУ ВПО «Саратовская государственная академия права».

Автореферат разослан «___» сентября 2010 года.

Ученый секретарь
Диссертационного совета,
кандидат юридических наук

Ростова О.С.

ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

Актуальность темы исследования. Действующее российское законодательство характеризуется сложными и противоречивыми процессами. Активная трансформация его системы сопровождается появлением новых правовых понятий и конструкций, среди которых особое место в последнее время принадлежит категории «аффилированные лица».

В этой связи предпринимается попытка с общетеоретических позиций обобщить признаки и выработать определение понятия «аффилированные лица», дать их видовую классификацию, исследовать место и роль в правореализационном механизме.

Первоначально термин «аффилированные лица» употреблялся преимущественно в антимонопольном законодательстве, а позже он стал использоваться в гражданском, уголовном, налоговом, таможенном и других отраслях и являться формой выражения отношений зависимости.

Учитывая тот факт, что конструкция аффилированности приобрела межотраслевой характер, стала универсальной, правовые проблемы регулирования отношений с участием аффилированных лиц нуждаются в тщательном исследовании не только на отраслевом, но и на общетеоретическом уровне. Аффилированные лица как особый субъект правоотношений — явление многогранное и заслуживает междисциплинарного, обобщенного подхода при изучении данной проблемы.

Действующим законодательством аффилированными признаются физические и юридические лица, способные оказывать влияние на деятельность юридических и (или) физических лиц, осуществляющих

предпринимательскую деятельность¹. Вместе с тем универсального понятия «аффилированные лица» для всех отраслей законодательства нет.

В этой связи все больше ученых и практиков склоняются к необходимости принятия специального закона об аффилированных лицах, который бы закрепил их правовой статус, обозначил основные черты и виды, определил категорию аффилированности как межотраслевую, устранил ряд существующих разногласий в отраслевом законодательстве и сыграл важную роль в формировании единства судебной практики в Российской Федерации.

В настоящее время нормы, регулирующие отношения с участием аффилированных лиц, устанавливающие основу их правового статуса, разбросаны по всему российскому законодательству, содержатся как в законах, так и в подзаконных актах, что создает много неудобств при их реализации. Кроме того, предписания, закрепляющие ответственность аффилированных лиц, порой противоречивы, малоэффективны и неконкретны, что вызывает недовольство тех субъектов, чьи права были нарушены и ущемлены интересы незаконными действиями аффилированных лиц.

Представляется, что огромный вклад в разработку указанного закона внесет детальный анализ большого массива правоприменительной практики, что позволит взглянуть на аффилированные лица с иных позиций, учитывая особенности универсальности данного явления, что важно не только для теории, но и для практики. Реализация обозначенных разработок будет способствовать разрешению ряда задач, возникших в отраслевых науках.

Отмеченные обстоятельства побудили автора осуществить общетеоретический анализ рассматриваемой проблемы и повлияли на выбор темы диссертационной работы, обусловили ее актуальность и круг рассматриваемых вопросов.

¹ См.: Закон РСФСР от 22 марта 1991 г. № 948-І «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках» (с изм. и доп. от 24 июня, 15 июля 1992 г., 25 мая 1995 г., 6 мая 1998 г., 2 января 2000 г., 30 декабря 2001 г., 21 марта, 9 октября 2002 г., 7 марта 2005 г., 2 февраля, 26 июля 2006 г.) // Российская газета. 1991. № 89; Собр. законодательства Рос. Федерации. 2006. № 31, ч. 1, ст. 3434.

Степень научной разработанности темы. Анализ научной литературы по теме исследования свидетельствует о том, что проблема правового положения аффилированных лиц, их особое место в системе правоотношений в рамках общей теории государства и права не рассматривались и монографическими трудами не представлены. Вместе с тем нельзя не учитывать важности вклада ученых, посвятивших свои работы изучению категории аффилированности в отраслевых науках.

Различные аспекты правового статуса аффилированных лиц затрагивались в трудах ученых-цивилистов (А.Н. Ахмедшиной, И.В. Редькина, Б.Б. Эбзеева, И.С. Шиткиной, Д.В. Ломакина, С.Э. Жилинского, С.Д. Могилевского, К.Ю. Тотьева, Д.А. Вавулина, В.В. Долинской и др.), при этом значительный интерес к данной категории проявлен именно в рамках корпоративного права.

Теоретико-правовое исследование юридической природы, основных характерных признаков и видов аффилированных лиц будет способствовать развитию отраслевого законодательства, совершенствованию правоприменительной практики.

Объектом исследования выступают аффилированные лица как особые субъекты правоотношений.

Предметом исследования являются характерные черты и признаки аффилированных лиц, понятие и виды, общие закономерности возникновения и развития правовых отношений с их участием.

Цель настоящего исследования заключается в комплексном теоретическом анализе сущностных аспектов аффилированных лиц, выработке определения «аффилированные лица», в теоретико-правовом подходе к классификации аффилированных лиц, их правового положения в системе правоотношений.

В соответствии с поставленной целью были определены следующие **основные задачи исследования:**

- дать общую характеристику аффилированных лиц, показать их отличительные особенности и специфику;
- провести анализ действующего отраслевого законодательства на предмет использования категории аффилированности;
- выработать авторское определение понятия «аффилированные лица»;
- дать видовую характеристику аффилированных лиц по различным основаниям;
- определить основные проблемы ответственности аффилированных лиц, требующие правовой оценки, и выработать научно-практические рекомендации по совершенствованию законодательства по указанному вопросу;
- исследовать этапы становления и развития законодательства об аффилированных лицах и обосновать необходимость принятия закона «Об аффилированных лицах» в Российской Федерации.

Методологическую основу исследования составляют современные методы познания, выявленные наукой и апробированные практикой. Работа основана на использовании общенаучных методов диалектического, исторического и логического анализа. Применялся также ряд специальных методов, в том числе сравнительно-правовой, системный, структурно-функциональный и т.д.

Теоретическую основу исследования составили специальная юридическая литература, научные разработки по общей теории государства и права, гражданскому, налоговому, таможенному законодательству, в той мере, в какой они способствовали решению поставленных задач. Особое внимание уделялось изучению трудов отечественных ученых-теоретиков, отдельные вопросы рассматриваемой проблемы: С.С. Алексеева, В.М. Баранова, Б.Т. Базылева, С.Ф. Кечекьяна, Н.А. Власенко, Н.Н. Вопленко, И.П. Кожокаря, Д.А. Липинского, Н.И. Матузова,

В.В. Ныркова, С.В. Полениной, О.Ю. Рыбакова, И. Сабо, И.Н. Сенякина, В.М. Сырых, Р.Л. Хачатурова, Г.Ф. Шершеневича, Л.С. Явича и др.

В диссертационном исследовании использован также научно-методический потенциал отраслевой юриспруденции.

Нормативной базой исследования послужили Конституция Российской Федерации, федеральные конституционные законы, федеральное законодательство и соответствующие подзаконные акты.

Научная новизна работы predetermined поставленными целями, задачами и состоит в том, что представленная автором диссертация является первой научной работой по теории государства и права, в которой на монографическом уровне рассмотрено понятие «аффилированные лица» как особый субъект правоотношений.

В работе проведен межотраслевой анализ категории «аффилированные лица» в рамках теории государства и права, предложено их определение, дана развернутая классификация, раскрыта специфика правовых отношений с их участием, показаны меры ответственности, внесены соответствующие рекомендации по изменению действующего законодательства.

Учитывая специфику темы диссертационного исследования и ее непосредственную связь с отраслевыми дисциплинами, автор не стремился рассмотреть все аспекты проблемы, а выбрал наиболее важные, базовые теоретические вопросы, опираясь на российское отраслевое законодательство.

На защиту выносятся следующие основные положения, отражающие **новизну диссертационного исследования:**

1. Диссертант доказывает, что развитие общественных отношений, их сложность и многогранность не могли не сказаться на том, что термин «аффилированные лица» и вообще конструкция аффилированности стали межотраслевыми и универсальными в современном российском праве и требуют общетеоретического осмысления.

2. Предлагается авторское определение термина «аффилированные лица». Это физические и (или) юридические лица, способные оказывать как непосредственно, так и опосредованно влияние (контроль) на деятельность юридических и (или) физических лиц, преследуя реализацию своих личных интересов или интересов третьих лиц (как индивидуальных, так и корпоративных).

3. Выделяются характерные признаки аффилированных лиц, в частности, возможность оказывать существенное влияние на финансовое положение и результаты деятельности организации различными способами; возможность определять решения другого лица, в том числе «фактически распоряжаться» имуществом непосредственно или через третьих лиц; зависимость (возможна взаимозависимость) или подконтрольность, различные формы подчиненности одного лица другому; установленные ограничения в совершении отдельных сделок; наличие обязанности проинформировать о своей аффилированности; наличие у аффилированных лиц личных интересов или интересов третьих лиц, находящихся в конфликте с интересами других субъектов; наличие возможности договориться о ведении определенной политики и др.

4. Дается развернутая классификация аффилированных лиц по следующим основаниям: в зависимости от субъекта, природы зависимости субъектов, действий аффилированных лиц во временном промежутке, степени зависимости друг от друга, от наличия обратной связи, от особенностей межсубъектных отношений, от того, чей интерес заложен, по отраслям применения, по составу самих аффилированных лиц, по порядку установления аффилированности и др.

5. Выделяются специфические признаки правоотношений, в которых субъектами выступают аффилированные лица (особая правовая связь между субъектами, индивидуальный и коллективный характер такой связи, ее подвижность, ограничение субъективных прав аффилированных лиц нормами действующего законодательства, недостаточность в некоторых

случаях одной только воли аффилированных лиц для вступления в правоотношение и др.).

6. Большое внимание уделяется такой предпосылке возникновения правоотношений с участием аффилированных лиц, как интерес, ибо в рассматриваемых отношениях он носит особый характер.

7. Подчеркивается специфика связи между аффилированными лицами, то есть ее отражение в праве, урегулированность правом и юридические последствия, которые она влечет (позитивные или негативные).

8. Дается общая классификация ограничений прав аффилированных лиц с делением их на группы:

ограничения прав аффилированных лиц, связанные с особым порядком заключения некоторых сделок и возникновением специальных последствий заключения таких сделок;

лишение отдельных прав аффилированных лиц;

ограничения прав (установление лимитов) аффилированных лиц, связанные с оборотом ценных бумаг;

введение отдельных обязанностей для аффилированных лиц;

запреты совершения определенных действий;

введение ответственности для аффилированных лиц и др.

9. Разработано определение ответственности аффилированного лица как охранительное правоотношение, возникающее на основании норм, закрепляющих ограничения прав аффилированных лиц, по поводу возложения на них дополнительной обязанности различного характера в целях охраны интересов третьих лиц (как юридических, так и физических).

10. Предлагаются меры по усилению ответственности аффилированных лиц за неисполнение ими установленных обязанностей, поскольку современное законодательство не отвечает требованиям развития общественных отношений. В частности, предлагается дифференцировать ответственность за сокрытие аффилированности в зависимости от степени родства лиц.

11. Обосновывается необходимость принятия Закона «Об аффилированных лицах», в котором, по мнению автора, должно быть закреплено правовое положение аффилированных лиц, их права, обязанности и ответственность. Доказывается значимость прямого закрепления в законе положения о том, что категория «аффилированные лица» выступает как родовая по отношению к таким понятиям, как «взаимозависимые лица», «зависимые лица», «группа лиц».

Научное и практическое значение работы. Теоретический анализ проблемы, составляющей предмет исследования, проведен во взаимосвязи с практикой социально-экономических и правовых преобразований в обществе, процессах правотворчества и правореализации.

Содержащиеся в диссертации обобщения и выводы призваны способствовать дальнейшему совершенствованию системы российского законодательства, обеспечению ее единства. Сформулированные в работе положения и выводы дополняют и развивают соответствующие разделы общей теории государства и права.

Результаты работы можно использовать в учебном процессе при преподавании курса теории государства и права, в частности, при подготовке лекций, проведении семинарских занятий, написании научных работ по данной проблематике.

Апробация результатов исследования. Основные теоретические положения и выводы диссертации докладывались и обсуждались на заседании кафедры теории государства и права ГОУ ВПО «Саратовская государственная академия права», методологических семинарах и конференциях. Наиболее значимые выводы и предложения изложены автором в опубликованных работах.

Структура диссертации обусловлена целью, задачами и логикой изложения материала. Работа включает в себя введение, пять глав, заключение и библиографический список использованной литературы.

СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ

Во введении обосновывается актуальность темы диссертации, определяются объект, предмет, цели, задачи исследования, характеризуются методологическая и теоретическая основы работы, излагаются положения, выносимые на защиту, раскрывается научная новизна и практическая значимость.

Первая глава «Категория «аффилированные лица» в законодательстве Российской Федерации: понятие и общая характеристика» посвящена определению целей и причин появления конструкции аффилированности, а также анализу нормативных актов, в которых впервые в российском законодательстве появился термин «аффилированные лица».

Автор рассматривает различные трактовки понятия «аффилированные лица» и указывает на затруднения, связанные с применением Закона РСФСР от 22 марта 1991 г. № 948-І «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках», статья 4 которого содержит их развернутое определение только для той сферы, на которую распространяет свое действие указанный нормативно-правовой акт. Совершенно очевидно, что такое положение недопустимо. Вот почему представляется разумным предложение о принятии специального Закона «Об аффилированных лицах».

Это обусловлено в первую очередь тем, что в настоящее время тенденция к универсализации категории аффилированности в праве стала объективной потребностью, поскольку данный термин приобрел межотраслевой характер, что подтверждается его проникновением не только в антимонопольное законодательство, но и в корпоративное, налоговое, жилищное, таможенное право и т.д.

Кроме того, понятие «аффилированное лицо», по нашему мнению, только выиграло бы, если в него была бы включена категория интереса, поскольку именно он порождает желание оказывать влияние.

Примечательно, что в российском законодательстве термин «аффилированные лица» используется в более 40 законах, принятых за период с 1991 по 2007 год. У них различны сферы применения, цели, предмет и способы регулирования общественных отношений. Совершенно неоправданно использование определения «аффилированные лица» из антимонопольного законодательства для регулирования абсолютно всех общественных отношений, затрагиваемых этими нормативно-правовыми актами, что еще раз подтверждает назревшую необходимость в общетеоретической разработке данной категории, в формировании понятия, характерных признаков и особенностей аффилированного лица в целях его использования отраслевым законодательством.

Трактовка «аффилированные лица» в специальном законе, как считает диссертант, будет играть роль дефинитивной нормы, к которой нужно будет обращаться в случае пробела в отраслевом законодательстве и при уяснении понятий и терминов, используемых для вынесения справедливого и юридически обоснованного решения.

В этой связи предлагается авторское определение данного явления: *Аффилированные лица — это физические и юридические лица, способные оказывать как непосредственно, так и опосредованно влияние (контроль) на деятельность юридических и (или) физических лиц, преследуя реализацию своих личных интересов или интересов третьих лиц, как индивидуальных, так и корпоративных.*

В данном определении диссертантом:

введена категория интереса (причем как личного, так и корпоративного, поскольку интерес — очень важная в данном случае предпосылка возникновения правоотношений, в которых участвуют аффилированные лица);

указан критерий контроля;

исключены слова «осуществляющие предпринимательскую деятельность», поскольку на практике возможны случаи доказывания отнесения иных лиц в перечень аффилированных лиц физического лица, не занимающегося предпринимательской деятельностью;

закреплена возможность как прямого непосредственного влияния (контроля), так и опосредованного косвенного влияния (контроля), то есть через третьих лиц, вспомогательные компании или иными способами.

С учетом сказанного, по мнению автора, можно выделить такие особенности аффилированности лиц, как возможность оказывать существенное влияние на финансовое положение и результаты деятельности организации различными способами; возможность определять решения другого лица, в том числе «фактически распоряжаться» имуществом непосредственно или через третьих лиц; зависимость (возможна взаимозависимость) или подконтрольность, различные формы подчиненности одного лица другому; установленные ограничения в совершении отдельных сделок; наличие обязанности проинформировать о своей аффилированности; наличие личных интересов или интересов третьих лиц, находящихся в конфликте с интересами других субъектов; существующая возможность договориться о ведении определенной политики; построение взаимоотношений на принципе доминирования и подчинения; возможное наличие между лицами отношений близкого родства, свойства, опеки и попечительства.

В главе второй «Виды аффилированных лиц: отраслевой анализ» приводится классификация аффилированных лиц по различным основаниям для более глубокого уяснения понятия их сущности. Такая классификация позволяет более четко обозначить специфику каждого вида и показать их отличие друг от друга.

Выделяются следующие виды аффилированных лиц.

1. В зависимости от субъекта — физические и юридические аффилированные лица, которые, в свою очередь, делятся на подвиды, предусмотренные в различных правовых актах.

2. Аффилированные лица, среди которых можно выделить следующие подвиды:

- а) «взаимозависимые лица»;
- б) «зависимые лица»;
- в) «группа лиц».

Данные термины объединяет родовая категория «аффилированное лицо», соответственно, перечисленные понятия и понятие аффилированного лица могут соотноситься как часть и целое. Используя в различных правовых актах такие правовые конструкции, как «взаимозависимые лица», «зависимые лица», «группа лиц», законодатель всегда наделяет их признаками аффилированных лиц. Представляется, что в этих случаях совершенно неоправданно не используется конструкция аффилированности, так как, по сути, речь идет именно о ней, несмотря на иное терминологическое обозначение. Конструкция аффилированности лежит в основе всех вышеуказанных категорий.

3. По правовому положению зависимых лиц и «природе» зависимости можно выделить:

- аффилированных лиц на основании экономической зависимости;
- аффилированных лиц на основании родственно-семейных связей;
- аффилированных лиц на основании зависимости, возникающей из существующих договорных отношений;
- аффилированных лиц на основании организационно-управленческой зависимости;
- аффилированных лиц со смешанной формой зависимости, включающей особенности нескольких вышеуказанных вариантов одновременно.

4. На основании действия аффилированности во временном промежутке можно выделить:

— лиц, аффилированных на долгосрочный период (постоянно). Например, таким постоянством характеризуются родственно-семейные отношения, что будет сказываться и на длительности аффилированности между лицами, имеющими такие связи и являющимися близкими родственниками;

— лиц, аффилированных на краткосрочный период (временно) (например, аффилированность лиц, возникшая на основании договорных отношений и определенная соответствующим временным промежутком).

5. По степени зависимости одних лиц от других:

— аффилированные лица с прямой (непосредственной) зависимостью;

— аффилированные лица с косвенной (опосредованной) зависимостью, а также прямо подконтрольные и косвенно подконтрольные.

6. В зависимости от наличия обратной связи у зависимых лиц выделяются:

— аффилированные лица с односторонней зависимостью;

— аффилированные лица с взаимозависимостью.

7. В зависимости от особенностей межсубъектных отношений выделяются:

— горизонтально зависимые аффилированные лица (например, в семейно-родственных отношениях, где субъекты находятся в равном положении по отношению к друг другу. Как правило, такие отношения подразумевают возможность максимально быстрой договорённости субъектов о проведении одного рода «политики» в своих интересах либо интересах третьих лиц);

— вертикально зависимые аффилированные лица (здесь наблюдается неравное положение субъектов и предполагается влияние одного субъекта на другого на основании либо экономической, либо договорной зависимости, либо авторитета и т.д.).

8. В зависимости от того, чей интерес заложен в конструкции с аффилированностью, можно выделить:

- аффилированное лицо, действующее в своем интересе;
- аффилированное лицо, действующее в интересах третьих лиц, как физических, так и юридических.

9. По отраслям применения:

- аффилированные лица в гражданском, таможенном, налоговом праве и т.д. (несмотря на то, что в таможенном праве законодатель не использует самого термина «аффилированные лица», тем не менее, необходимо выделять и таможенное право, поскольку оно пользуется конструкцией взаимозависимости, что является разновидностью аффилированности).

10. По составу самих аффилированных лиц выделяются: коллегияльные и единоличные аффилированные лица.

11. По порядку установления аффилированности между лицами можно выделить аффилированных лиц, отнесенных к аффилированным в соответствии с законом и аффилированность, установленную судом.

Глава третья «Правовое положение аффилированных лиц в системе правоотношений» посвящена исследованию правового статуса аффилированных лиц и его роли в механизме правового регулирования с их участием.

Несмотря на то, что в юридической литературе проблеме правоотношений уделено достаточно внимания, тем не менее, современные условия развития общества диктуют объективную необходимость увеличения числа юридических правил, регулирующих разнообразные жизненные ситуации. Следствием этого стало появление в российском законодательстве той совокупности норм, которые закрепляют правовой статус аффилированных лиц.

Отношения, в которых субъекты выступают аффилированными лицами, наделены следующими признаками правовых отношений:

- 1) представляют собой связь между субъектами, возникающую на основе специальных юридических норм;
- 2) возникшая связь осуществляется через субъективные права и юридические обязанности аффилированных лиц;
- 3) исполнение обязанностей аффилированных лиц обеспечивается посредством действующего законодательства;
- 4) связь субъектов может носить как индивидуальный, так и коллективный характер, в связи с чем и природа связи может быть различна (организационно-управленческая, родственная, имущественная, договорная, смешанная), причем связь — категория подвижная, поэтому из простой она может перейти в сложную, смешанную;
- 5) как правило, для вступления в правоотношение субъекты выражают свою волю. В некоторых случаях одной только воли аффилированных лиц для вступления в правоотношение недостаточно.

Например, это просматривается в тех ситуациях, когда законодатель учел особый порядок заключения сделок с аффилированными лицами, что требует в большинстве случаев согласия других субъектов (к примеру, общего собрания акционеров, совета директоров, собственника имущества унитарного предприятия и др.).

Кроме того, это можно наблюдать и в тех случаях, когда аффилированные лица совершают определенные действия посредством исполнения, помимо своей воли, ввиду обязанностей, закрепленных законодательством РФ.

Исходя из общепринятой в теории права классификации правоотношений на регулятивные и охранительные, можно заключить, что правовые отношения, в которых субъектами являются аффилированные лица, имеют особый характер. С одной стороны, можно говорить об их регулятивном характере. С другой, одна из целей таких связей — реализация

личного интереса субъектов, зачастую в ущерб интересам организации, что свидетельствует о необходимости защиты существующего порядка отношений, то есть об их неразрывной связи с охранительными правоотношениями, ввиду заложенных ограничений в самой природе категории «аффилированность». Так, в рамках охранительных отношений аффилированное лицо будет возмещать причиненный вред, то есть нести гражданско-правовую ответственность.

Таким образом, целесообразней говорить о регулятивно-охранительном характере правоотношений с участием аффилированных лиц, так как нельзя забывать о цели введения данной категории в законодательство вообще, об ограничительном характере правоотношений и о том, что аффилированность является возможностью оказания влияния на совершение лицами неправомерных действий, которые в первую очередь будут обусловлены конфликтом интересов.

Особое внимание уделяется такой материальной предпосылке существования любого правового отношения, как интерес, которым руководствуются субъекты, поскольку в правоотношениях с аффилированными лицами он может носить как личный, так и корпоративный характер.

Более того, практика указывает на то, что интерес аффилированных лиц не всегда носит правомерный характер, поскольку, например, признание заключенной между такими субъектами сделки недействительной автоматически переводит совершенные действия субъектов в противоправную сферу, а, следовательно, изначально возникший у лиц интерес носил противоправный характер. И именно для пресечения реализации незаконных, противоправных интересов действующим законодательством ограничены права аффилированных лиц, поскольку рассматривать нарушение только частного интереса в отрыве от интересов государственных никак нельзя.

Еще одной характерной чертой субъектного состава правоотношений с участием аффилированных лиц является наличие конфликта между аффилированными лицами и третьим субъектом (или субъектами). Государство посредством правового регулирования призвано сглаживать возникающие конфликты и не допускать нарушения прав. Проблема устранения конфликтов интересов остается весьма актуальной в связи с участвовавшими случаями злоупотреблений аффилированными лицами.

Сам по себе конфликт между интересами аффилированных лиц и третьих субъектов неизбежен ввиду самой правовой природы категории аффилированности. Кроме того, нельзя забывать, что, как правило, в правоотношениях с аффилированными лицами речь идет в большинстве случаев о юридических лицах, при этом в таких правоотношениях один из субъектов, как правило, выступает носителем конфликтогенного интереса. В этом также проявляется специфика правоотношений с их участием.

В данной главе уделяется внимание изучению прав и обязанностей аффилированных лиц на основании анализа отраслевого законодательства. Автор раскрывает обязанности возместить вред, проинформировать о своей аффилированности, анализирует саму процедуру информирования с выделением ряда существующих в ней недостатков при определении оснований аффилированности, сроков, ответственных за это субъектов и т.д.

Сложность правоотношений, в которых субъекты выступают аффилированными лицами, состоит еще и в том, что любое общественное отношение уже представляет собой связь и взаимную обусловленность, а в конструкции с аффилированностью речь идет еще и о правовой связи субъектов правоотношений, выраженной во взаимозависимости, которая носит правовой характер, поскольку урегулирована правом и влечет юридические последствия.

Автор уделяет внимание таким терминам, как «влияние», «контроль» и «воздействие», поскольку для определения аффилированности они играют

важную роль, а в отраслевой литературе зачастую их отождествляют, что в правоотношениях с аффилированными лицами не всегда допустимо.

Таким образом, можно выделить специфику правоотношений, в которых оба субъекта обладают признаками аффилированности:

1) такие правоотношения могут возникнуть в рамках практически всех отраслей российского права;

2) важнейшей предпосылкой возникновения этих правоотношений является наличие интереса субъектов, личной заинтересованности, корпоративного интереса и др., который может изначально носить неправомерный характер и ущемлять интересы других лиц, организаций;

3) юридической предпосылкой возникновения указанных правоотношений служит юридическая норма, относящаяся к различным отраслям права из-за отсутствия единого закона «Об аффилированных лицах»;

4) во многих правоотношениях с участием аффилированных лиц обязательным условием их возникновения, помимо наличия между субъектами договоренности и выражения воли, является одобрение этой договоренности третьими субъектами. Только в этом случае названные правоотношения будут носить правомерный характер и не ущемлять интересы других лиц (например, акционеров, инвесторов, организации в целом и, безусловно, государства);

5) указанные правоотношения носят регулятивно-охранительный характер, исходя из природы самой категории аффилированности и целей ее введения в российское законодательство;

6) анализируемые правоотношения порождают субъективные права и юридические обязанности, причем как у самих субъектов, так и у третьих лиц, чьи интересы ущемлены.

В главе четвертой «Ограничения прав аффилированных лиц как особенность субъектного состава правовых отношений с их участием» отмечается, что помимо создания особого механизма совершения сделок между аффилированными лицами, закрепления отдельных требований в отношении юридических лиц о раскрытии информации об аффилированных лицах и учете этих лиц, законодатель предусматривает установление специальных ограничений прав аффилированных лиц. Эти ограничения самым непосредственным образом связаны с особым статусом аффилированного лица.

Необходимость исследования ограничений, возложенных на аффилированных лиц, обозначена уже самой сущностью правовой категории аффилированности, которая введена в законодательство, прежде всего, с целью ограничить в правах некоторых субъектов и снижения возможности их влияния. Разнообразие установленных в нормативных актах ограничений подтверждает важность теоретического анализа указанной проблемы.

Меры, устанавливающие ограничения для аффилированных лиц в различных отраслях права и в различных нормативных актах, не могут абсолютно совпадать и быть идентичными ввиду особенностей общественных отношений, регулируемых той или иной отраслью права, специфики нормативных актов, опосредующих эти отношения. Введение таких правовых ограничений призвано обеспечить и защитить как публичные, так и частные интересы отдельных лиц.

Аффилированное лицо вынуждено претерпевать установленные ограничения для реализации личного интереса или интереса третьих лиц ввиду специфичности своего правового статуса.

Любое ограничение для аффилированных лиц должно быть установлено на основе предварительной комплексной оценки и анализа таких аспектов, как сущность и природа ограничения, комплекс причин и обстоятельств, способствовавших его установлению, цели и пределы

введения ограничения, субъекты, на которых оно должно распространяться, соотношение необходимости и целесообразности установления такого ограничения. Применяемые ограничения, возложенные на аффилированных лиц, должны носить правовой характер и не превышать пределы, установленные законом.

Помимо таких широко известных ограничений, как запреты, обязанности, лишения прав, установление лимитов и др., к аффилированным лицам применяется особое ограничение в виде усложнения процедуры заключения отдельных сделок. Несоблюдение указанного порядка может повлечь за собой признание сделки недействительной.

Все основные ограничения в российском законодательстве, относящиеся к аффилированным лицам, можно условно разделить на следующие группы.

1. Ограничения прав аффилированных лиц, связанные с особым порядком заключения некоторых сделок и возникновением специальных последствий их заключения. Это исключение из общего правила является своего рода ограничением, поскольку вводит более затруднительную, многостадийную процедуру заключения сделок, специальный порядок их одобрения, что для других субъектов не требуется. При этом данное ограничение аналогичным образом закрепляется в нескольких законах различной целевой направленности («Об обществах с ограниченной ответственностью», «Об акционерных обществах», «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях», отдельные ограничительные условия для совершения сделок закреплены в Федеральном законе от 30 декабря 2006 г. № 275-ФЗ «О порядке формирования и использования целевого капитала некоммерческих организаций» и в других законах).

2. Лишение отдельных прав аффилированных лиц. В данной группе рассматриваются ограничения, связанные с невозможностью аффилированных лиц заниматься определенного рода деятельностью или оказывать какие-либо услуги в зависимости от отраслевой специфики.

3. Ограничения прав (или установление лимитов) аффилированных лиц, связанные с оборотом ценных бумаг. Такие ограничения выделяются нами в большей степени по целевой направленности. Их основная цель – снизить вероятность роста влияния с помощью ценных бумаг одного субъекта на другого.

4. Введение отдельных обязанностей для аффилированных лиц, например, обязанности проинформировать общество о принадлежащих аффилированному лицу акциях этого общества.

5. Запреты совершения определенных действий. Так, например, Федеральный закон от 26 октября 2002 г. № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» в статье 195 устанавливает запрет в участии в торгах для конкурсных кредиторов и их аффилированных лиц.

6. Закрепление ответственности в статье 37 Федерального закона «Об инвестировании средств для финансирования накопительной части трудовой пенсии в Российской Федерации», в которой установлено правило защиты информации, предусматривается гражданская, административная и уголовная ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации для лиц, виновных в нарушении режима защиты информации. Такую ответственность среди прочих субъектов могут нести и аффилированные лица специализированного депозитария и управляющих компаний.

7. Ограничения, связанные с запретом на участие в органах управления и занимаемой должностью в организации и др. Все ограничения прав аффилированных лиц носят исключительный по своему содержанию характер и отражают главную особенность правового статуса аффилированного лица. В связи с потребностями развивающегося рынка ограничения прав аффилированных лиц — вынужденная мера, одна из гарантий защиты прав субъектов правоотношений.

Глава пятая посвящена проблемам ответственности аффилированных лиц. Особое внимание уделяется рассмотрению проблемных вопросов не только негативной, но и позитивной ответственности субъектов правоотношений.

Позитивная ответственность аффилированных лиц основывается на принципах разумности и добросовестности, получивших закрепление как в Гражданском кодексе Российской Федерации, так и в федеральных законах «Об акционерных обществах», «Об обществах с ограниченной ответственностью», в Кодексе корпоративного поведения. Соблюдение этих принципов из высокого чувства долга, сознательности и обязанности также является выражением позитивной юридической ответственности.

Позитивная ответственность аффилированного лица заключается в соблюдении предусмотренного законодательством порядка совершения сделок с заинтересованностью в соблюдении правил «здоровой» конкуренции, не прибегая к тем уловкам и незаконным действиям, которые можно произвести, учитывая статус аффилированного лица; в отсутствие незаконного влияния, давления на другое лицо при принятии им решения; в своевременном информировании о своей аффилированности; в ненарушении интересов частных лиц; соблюдении корпоративных интересов и интересов государства.

При должной реализации позитивной ответственности сразу исключаются такие недопустимые действия субъектов правоотношений с участием аффилированных лиц, как игнорирование интересов других участников правоотношений, ложное отражение отчетности, завышение прибыли, демонстрация фиктивных доходов, неисполнение руководством своих функций, обман акционеров, инвесторов и т.д.

В защите интересов субъектов правоотношений с участием аффилированных лиц немаловажную играют роль этические нормы. Именно с их учетом должны действовать предписания российского законодательства,

направленные на ограничения прав аффилированных лиц и исключение злоупотреблений правами с их стороны.

Положения о юридической ответственности аффилированных лиц содержатся в российском законодательстве в большей степени фрагментарно, нечетко обозначены обязанности аффилированных лиц и ответственность за их невыполнение: не во всех актах, регулирующих отношения с аффилированными лицами, закрепляется их ответственность, часто сложно найти в законодательстве даже отсылочную норму об этом, нет общего документа, устанавливающего единые правила ответственности аффилированных лиц, порой отсутствует механизм ее реализации и т.п. Все указанные недостатки приводят к тому, что многие требования ложатся не на самих аффилированных лиц, а на других субъектов, которые обязаны раскрывать информацию о своих аффилированных лицах, но по вине последних таковой не обладают.

Одной из причин несовершенства законодательства в этой сфере является неразработанность самой категории «аффилированность». Поэтому теоретическое осмысление аффилированного лица как субъекта юридической ответственности очень важно как для дальнейшего устранения пробелов в законодательстве, так и для унификации правореализационной практики по данному вопросу.

Усиление административной ответственности для аффилированных лиц в виде штрафных санкций способствовало бы совершенствованию механизма привлечения к ответственности ненадлежащих субъектов. Так, например, если аффилированные лица не проинформировали о своей аффилированности банк, то возложение на него ответственности за укрытие информации, которая ему не была предоставлена аффилированным лицом, неправомерно. Именно такая ситуация зачастую возникает на практике из-за отсутствия универсальных правил, ясности и прозрачности в нормах, закрепляющих правовой статус аффилированных лиц.

В гражданском законодательстве об ответственности аффилированных лиц можно говорить в рамках негативных последствий несоблюдения формы и порядка заключения сделки.

Уголовный кодекс Российской Федерации не содержит в своем тексте термина «аффилированные лица», но, несмотря на это, они могут выступать субъектами во многих составах преступлений, например, в таких как присвоение или растрата (ст.160 УК РФ), мошенничество (ст.159 УК РФ), уклонение от уплаты таможенных платежей, взимаемых с организации или физического лица (ст.194 УК РФ), уклонение от уплаты налогов и (или) сборов с организации (ст.199 УК РФ), злоупотребление полномочиями (ст.201 УК РФ) и т.д.

Этот перечень остается открытым, поскольку в зависимости от причиненного ущерба, оснований возникновения аффилированности, последствий совершения преступления, занимаемой ими должности или рода деятельности такие лица могут совершить действия, подпадающие под различные составы преступлений, закрепленные в уголовном законодательстве. Факт зависимости и связи аффилированных лиц может указывать на наличие прямого умысла, предварительного сговора или других важных обстоятельств. Поэтому очевидна необходимость урегулирования отношений с аффилированными лицами и для уголовного права.

В налоговом законодательстве за заключением сделки между взаимозависимыми лицами предусматриваются негативные последствия в виде доначисления налогов и пени.

Все вышеуказанное подтверждает необходимость разработки универсальных правил об ответственности аффилированных лиц. В этом случае механизм дальнейшего привлечения к ответственности последующих субъектов, отвечающих за непредставление соответствующей информации, будет замкнут, поскольку недостающее звено (в качестве ответственности аффилированных лиц) в этой цепочке будет восполнять существующий недостаток.

Ответственность аффилированного лица — это способ защиты от злоупотреблений, а основная цель введения категории «аффилированность» в законодательство — это наложение ограничений на действия аффилированных лиц, в связи с чем представляется обоснованным говорить об ответственности аффилированных лиц как об охранительном правоотношении.

Таким образом, ответственность аффилированных лиц — это охранительное правоотношение, возникающее на основании норм, закрепляющих ограничения прав аффилированных лиц, по поводу возложения на них дополнительной обязанности различного характера в целях охраны интересов третьих лиц.

В заключении диссертационного исследования подводятся итоги, формулируются основные выводы.

**По теме диссертационного исследования автором опубликованы
следующие работы:**

*Научные статьи, опубликованные в изданиях,
рекомендованных ВАК Министерства образования и науки РФ*

1. *Калинина А.В.* К вопросу о понятии аффилированного лица // Вестник Саратовской государственной академии права. Саратов: Изд-во ГОУ ВПО «Саратовская государственная академия права», 2009. № 3 (0,3 п. л.).
2. *Калинина А.В.* Ограничение прав аффилированного лица // Вестник Саратовской государственной академии права. Саратов: Изд-во ГОУ ВПО «Саратовская государственная академия права», 2010. № 1 (0,35 п. л.).

Публикации в иных изданиях

3. *Калинина А.В.* Виды аффилированных лиц // Новая правовая мысль. Волгоград: Изд-во Волгоградской академии государственной службы, 2009. № 1 (0,32 п. л.).

4. *Калинина А.В.* Проблемы ответственности аффилированных лиц // Новая правовая мысль. Волгоград: Изд-во Волгоградской академии государственной службы, 2009. № 2 (0,3 п. л.).

5. *Калинина А.В.* Еще раз о необходимости принятия закона «Об аффилированных лицах» // Вектор науки Тольяттинского государственного университета. Специальный выпуск «Правоведение». Тольятти: Изд-во Тольяттинского государственного университета, 2009. № 2(5) (0,3 п. л.).

6. *Калинина А.В.* Категория «аффилированные лица» в законодательстве Российской Федерации: учебное пособие / под ред. И.Н. Сенякина. Саратов: ООО «Типография Альянс-Т», 2010 (3,72 п. л.).