

# МЕЖДУНАРОДНОЕ ЧАСТНОЕ И ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО

## Сделки с заинтересованностью в акционерных обществах в российском и зарубежном праве: общая характеристика

*Кабатова Е.В.*<sup>\*</sup>

*Вершинина Е.В.*<sup>\*\*</sup>

*Линдо А.В.*<sup>\*\*\*</sup>

В статье проводится общий сравнительный анализ правового регулирования конфликта интересов в акционерных обществах в России и зарубежных странах: Англии, США, Германии и Франции. Указаны источники регулирования рассматриваемого вопроса в России и за рубежом. Проанализированы терминологические различия: раскрываются такие российские понятия, как «заинтересованное лицо», «сделка, в совершении которой имеется заинтересованность», а также понятия, используемые в английском и американском праве: «конфликт интересов», «сделка с конфликтующим интересом директора» соответственно. Также обозначены основные категории сделок с заинтересованностью в соответствии с немецким и французским акционерным законодательством.

**Ключевые слова:** сделка с заинтересованностью; акционерное общество; право зарубежных стран; сравнительный анализ; конфликт интересов.

---

<sup>\*</sup> Кабатова Елена Витальевна – к.ю.н., доцент кафедры международного частного и гражданского права МГИМО (У) МИД России.

<sup>\*\*</sup> Вершинина Елена Валерьевна – к.ю.н., доцент кафедры международного частного и гражданского права МГИМО (У) МИД России. [privintl@mgimo.ru](mailto:privintl@mgimo.ru).

<sup>\*\*\*</sup> Линдо А.В. – аспирант кафедры международного частного и гражданского права МГИМО (У) МИД России. [anastasia.lindo@mail.ru](mailto:anastasia.lindo@mail.ru).

Одним из наиболее сложных институтов, «не до конца «встроенных» в общую систему правового регулирования акционерных обществ»<sup>1</sup> в России, является институт сделок, в совершении которых имеется заинтересованность<sup>2</sup>.

Он был впервые использован в типовом уставе акционерного общества открытого типа, содержавшемся в Положении о коммерциализации государственных предприятий с одновременным преобразованием в акционерные общества открытого типа<sup>3</sup>, и с тех пор претерпел не одно изменение. На повышение эффективности рассматриваемого института направлены важные изменения, внесённые в ст. 84 ФЗ «Об акционерных обществах» от 26 декабря 1995 г. (далее – Закон об АО) Федеральным законом от 19 июля 2009 г. № 205-ФЗ<sup>4</sup>.

Суть института сделок с заинтересованностью заключается в стремлении законодателя предотвратить конфликт интересов – ситуацию,

---

<sup>1</sup> Габов А.В. Сделки с заинтересованностью в практике акционерных обществ: проблемы правового регулирования. – М.: Статут, 2005, С. 5. Проблематика сделок с заинтересованностью также глубоко изучена А.А. Маковской (Маковская А.А. Особенности совершения крупных сделок и сделок с заинтересованностью. Видеолекции. Раздел право. ЗАО «СТАТУТ-Медиа», 2007 г.)

<sup>2</sup> Соответствующие нормы содержатся в Федеральном законе «Об акционерных обществах» от 26 декабря 1995 года № 208-ФЗ (в посл. ред. от 03.11.2010 № 292-ФЗ), в Главе XI «Заинтересованность в совершении обществом сделки», статьях 81-84, СПС «КонсультантПлюс». Институт сделок с заинтересованностью получил своё развитие применительно к юридическим лицам различной организационно-правовой формы, например, для акционерных обществ, обществ с ограниченной ответственностью (ст. 45 ФЗ от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» (в посл.ред. от 27.12.2009 № 352-ФЗ)), государственных и муниципальных унитарных предприятий (ст. 22 ФЗ от 14.11.2002 № 161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях» (в посл.ред. от 02.07.2010 № 152-ФЗ)), некоммерческих организаций (ст. 27 ФЗ от 12.01.1996 № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях» (в посл. ред от 22.07.2010 № 164-ФЗ)), сельскохозяйственных кооперативов (ст. 38 ФЗ «О сельскохозяйственной кооперации» от 8.12.1995 № 193-ФЗ (в посл.ред. от 19.07.2009 № 205-ФЗ)), СПС «КонсультантПлюс». Однако следует отметить, что в Федеральных законах «О некоммерческих организациях» и «О сельскохозяйственной кооперации» законодатель использует соответственно понятия: «сделка, в которой присутствует конфликт интересов», «сделка с конфликтом интересов».

<sup>3</sup> Названное положение было утверждено Указом Президента РФ от 1 июля 1992 г. № 721 «Об организационных мерах по преобразованию государственных предприятий, добровольных объединений государственных предприятий в акционерные общества» (утратил силу), СПС «КонсультантПлюс».

<sup>4</sup> Принятию данного закона предшествовало Постановление Пленума ВАС РФ от 20.06.2007 № 40 «О некоторых вопросах практики применения положений законодательства о сделках с заинтересованностью», СПС «КонсультантПлюс».

когда директора общества и иные лица, обладающие широкими полномочиями по ведению дел, используют имеющиеся у них полномочия ненадлежащим образом, то есть в своих интересах – для получения прямой или косвенной выгоды – в ущерб интересам общества.

В корпоративном праве всех развитых государств также разработаны нормы, направленные на недопущение злоупотреблений со стороны названных лиц, последствиями которых являются убытки общества. Целесообразно рассмотреть правовое регулирование конфликта интересов, прежде всего, в таких государствах, как Англия, США<sup>5</sup>, Германия и Франция.

В английском праве названные нормы содержатся в Законе о компаниях 2006 г.<sup>6</sup>, ст. 175-226, 252-254; в американском праве – в переработанном в 2005 г. Модельном законе о предпринимательских корпорациях США 1984 г.<sup>7</sup>, §§ 8.30, 8.31, §§ 8.60-8.63. В Германии урегулированию ситуации конфликта интересов посвящены положения Акционерного закона от 6 сентября 1965 г.<sup>8</sup>, §§ 52, 88, 89, 93, 112, 114, 115, 116; во Франции – положения Закона о торговых товариществах от 24 июля 1966 г., инкорпорированного в Французский торговый

---

<sup>5</sup> В англо-американском праве нет полного аналога российского акционерного общества, однако в общих чертах ему соответствуют: в Англии – public company, в США – public corporation. Для целей компаративистики авторы посчитали интересным сопоставление регулирования конфликта интересов в российском акционерном обществе с регулированием конфликта интересов в названных организационно-правовых формах Англии и США.

<sup>6</sup> Законом о компаниях 2006 г. введена обязанность директора компании избегать конфликта интересов, а также раскрывать конфликтующий интерес в сделках и договорённостях. Companies Act 2006 (CA 2006), [http://www.opsi.gov.uk/ACTS/acts2006/pdf/ukpga\\_20060046\\_en.pdf](http://www.opsi.gov.uk/ACTS/acts2006/pdf/ukpga_20060046_en.pdf). Английский закон о компаниях 2006 г.; Notes refer to the Companies Act 2006 which received Royal Assent on 8 November 2006, [http://www.opsi.gov.uk/acts/acts2006/en/ukpgaen\\_20060046\\_en.pdf](http://www.opsi.gov.uk/acts/acts2006/en/ukpgaen_20060046_en.pdf). Официальный комментарий к Английскому закону о компаниях 2006 г.

<sup>7</sup> Большинство законов штатов о корпорациях имеют в своей основе Модельный закон о предпринимательских корпорациях (Model Business Corporation Act). На сегодняшний день его одобрили и ввели в действие целиком или в значительной части более половины американских штатов. Revised Model Business Corporation Act (RMBCA) (Revised through June 2005), <http://www.abanet.org/buslaw/committees/CL270000pub/nosearch/mbca/assembled/20051201000001.pdf>. Модельный закон о предпринимательских корпорациях США (переработан в 2005 г.).

<sup>8</sup> Закон об акционерных обществах Германии. Параллельные русский и немецкий тексты = Aktiengesetz. Paralleler russischer und deutscher Text / Предисл. В. Бергманн; науч. ред. и алф.-пр. ук. на рус. яз. Т.Ф. Яковлева ; пер. с нем. и алф.-пр. ук. на нем. яз. Е.А. Дубовицкая. - М.: ВолтерскЛувр, 2009 г. - 440 с.

кодекс 2000 г. (далее – ФТК), ст. L-225-38 - L-225-43, L-225-46; ст. L-225-86 - L-225-91; ст. L-225-251 - L-225-254, L-225-256, L-225-257<sup>9</sup>.

Целью специального регулирования сделок с заинтересованностью в России является защита интересов участников корпоративных отношений от злоупотреблений полномочиями со стороны директора общества и иных лиц, которая, с учётом принципа приоритета общего корпоративного интереса, а также соблюдения баланса интересов, включает: защиту экономических интересов акционерного общества, защиту прав и интересов акционеров, обеспечение охраны интересов кредиторов акционерного общества<sup>10</sup>.

Рассматриваемый институт во многом был заимствован из опыта корпоративного регулирования других государств, прежде всего, англосаксонской правовой системы, и не в достаточной мере адаптирован для применения в условиях российской действительности. В судебной практике он стал полем для судебных споров, целью которых часто выступает не защита прав и интересов участников корпоративных отношений, а корпоративный шантаж и разрушение бизнеса. Во многом это является следствием недостаточного анализа опыта правового регулирования других государств.

Несмотря на то, что именно для решения проблемы конфликта интересов в российском законодательстве используется категория сделки, в совершении которой имеется заинтересованность, Закон об АО не содержит понятия «конфликт интересов»<sup>11</sup>.

Существует множество определений как понятия «конфликт»<sup>12</sup>, так и понятия «интерес»<sup>13</sup>. В свою очередь, в силу неоднозначности

---

<sup>9</sup> Коммерческий кодекс Франции. Перевод с французского / Предисл.: Захватаев В.Н.; Доп.: Захватаев В.Н.; Комментар.: Захватаев В.Н. - М.: ВолтерсКлувер, 2008 г. - 1272 с.

<sup>10</sup> На защиту интересов кредиторов направлен абз.7 пункта 1 ст. 84 Закона об АО (введён ФЗ от 19.07.2009 г. № 205-ФЗ), из которого следует, что добросовестность кредитора является обстоятельством, исключающим возможность признания сделки с заинтересованностью недействительной.

<sup>11</sup> Интересно отметить, что данный термин используется в п. 3.1.4. Главы 4 «Исполнительные органы общества» Кодекса корпоративного поведения, положениям которого рекомендуется следовать акционерным обществам, созданным на территории РФ. Распоряжение ФКЦБ РФ от 04.04.2002 № 421/р «О рекомендации к применению Кодекса корпоративного поведения» (вместе с «Кодексом корпоративного поведения» от 05.04.2002), СПС «КонсультантПлюс».

<sup>12</sup> См., например, Дмитриев А.В., Кудрявцев В.Н. Введение в общую теорию конфликтов: Юридическая конфликтология. Монография. Ч. 1. Отв. ред.: Кудрявцев В.Н. - М.: ИНИОН РАН, 1993 г., С. 11.

<sup>13</sup> Данный вопрос глубоко изучен С.В. Михайловым: Михайлов С.В. Категория интереса в российском гражданском праве. М.: Статут, 2002 г. - 205 с.

понятий «конфликт» и «интерес» не существует и единого определения понятия «конфликта интересов»<sup>14</sup>.

Представляется, что применительно к рассматриваемой тематике конфликт интересов следует понимать как ситуацию (состояние) противоречия, при которой интересы лиц, обладающих широкими полномочиями по ведению бизнеса, не совпадают с интересами самого общества.

Категория сделки, в совершении которой имеется заинтересованность, раскрывается через указание в Законе об АО на признаки такой сделки: на лиц, которые в принципе могут являться участниками конфликта интересов (абз. 1 ст. 81), а также на те условия, при которых они становятся заинтересованными в совершении обществом сделки (абз. 2 ст. 81).

В абз. 1 статьи 81 также указано, что к сделкам с заинтересованностью относятся, например, заем, кредит, залог, поручительство. Наиболее часто сделки с заинтересованностью являются сделками с отчуждением или приобретением имущества.

Потенциально заинтересованными лицами, то есть лицами, которые в силу занимаемого ими положения в принципе могут быть участниками конфликта интересов, являются:

- 1) член совета директоров (наблюдательного совета) акционерного общества;
- 2) лицо, осуществляющее функции единоличного исполнительного органа акционерного общества;
- 3) управляющая организация или управляющий;
- 4) член коллегиального исполнительного органа акционерного общества;
- 5) акционер общества, имеющий совместно с его аффилированными лицами 20 и более процентов голосующих акций общества;
- 6) лицо, имеющее право давать акционерному обществу обязательные для него указания.

Указанные лица признаются заинтересованными в совершении акционерным обществом сделки, а сделка соответственно получает статус сделки, в совершении которой имеется заинтересованность, если:

---

<sup>14</sup> Так, под конфликтом интересов некоторые исследователи понимают «противоборство, основанное на столкновении интересов различных социальных субъектов... в конфликте интересов сталкиваются идеи, интересы, а подчас и мотивы поведения людей». (Дмитриев А.В., Кудрявцев С.В., Кудрявцев В.Н. Введение в общую теорию конфликтов: Юридическая конфликтология. Монография. Ч. 1. Отв. ред.: Кудрявцев В.Н. - М.: ИНИОН РАН, 1993 г., С. 44).

- все они (указанные лица);
- их супруги, родители, дети, полнородные и неполнородные братья и сестры, усыновители и усыновленные;
- аффилированные лица:

а) члена совета директоров (наблюдательного совета) общества, лица, осуществляющего функции единоличного исполнительного органа общества, управляющей организации или управляющего, члена коллегиального исполнительного органа общества, акционера общества, имеющего совместно с его аффилированными лицами 20 и более процентов голосующих акций общества, лица, имеющего право давать обществу обязательные для него указания;

б) их супругов, родителей, детей, полнородных и неполнородных братьев и сестер, усыновителей и усыновленных

I. являются стороной сделки с акционерным обществом

II. являются выгодоприобретателем в сделке с акционерным обществом;

III. являются посредником или представителем в сделке с акционерным обществом;

IV. владеют (каждый в отдельности или в совокупности) 20 и более процентами акций (долей, паев) юридического лица, являющегося стороной, выгодоприобретателем, посредником или представителем в сделке с акционерным обществом;

V. занимают должности в органах управления юридического лица, являющегося стороной, выгодоприобретателем, посредником или представителем в сделке с акционерным обществом, а также должности в органах управления управляющей организации такого юридического лица.

Названные в абз. 1 ст. 81 Закона об АО лица признаются заинтересованными в совершении акционерным обществом сделки и в иных случаях, определенных уставом общества.

Чрезмерно широкий круг субъектов, потенциально заинтересованных в совершении обществом сделки, а также перечень обстоятельств, при наличии которых они считаются заинтересованными, сильно снижают эффективность правового института сделок, в совершении которых имеется заинтересованность. Кроме того, трудности вызывают такие используемые законодателем понятия, как лицо, имеющее право давать обществу обязательные для него указания, аффилированное лицо, выгодоприобретатель, посредник.

Представляется, что, исходя из логики законодательного регулирования, заинтересованность означает наличие такого интереса лиц, указанных в абз. 1 ст. 81, который при определённых в той же статье обстоятельствах может противоречить интересам общества, то есть наличие потенциального конфликта интересов. Соответственно, заинтересованным лицом является лицо, интерес которого, вероятно, конфликтует с интересами общества.

В связи с этим можно согласиться с Д.И. Дедовым, который предлагает квалифицировать сделки с заинтересованностью как «сделки, в результате совершения которых может возникнуть конфликт интересов»<sup>15</sup>.

И действительно, реальный конфликт интересов может и не иметь места в указанных в ст. 81 случаях. Например, вполне допустима ситуация, когда сделка, подпадающая под признаки сделки с заинтересованностью, совершается к экономической выгоде общества.

Однако вследствие того, что в случаях, указанных в п. 1 статьи 81, вероятность наличия конфликта интересов достаточно высока, Закон об АО требует раскрытия потенциально заинтересованными лицами информации об известных им совершаемых или предполагаемых сделках, в которых они могут быть признаны имеющими интерес, противоречащий интересам общества (ст. 82), а также соблюдения особого порядка совершения рассматриваемых сделок (ст. 83).

Вопрос же о том, имеет ли место реальный конфликт интересов, приобретает правовое значение в случае обращения общества или акционера в суд с требованием о признании сделки с заинтересованностью недействительной, а также в случае обращения с требованием о возмещении заинтересованным лицом убытков, причинённых обществу (ст. 84 Закона об АО).

При этом можно выделить два обстоятельства, свидетельствующие об отсутствии конфликта интересов:

- сделка, подпадающая под признаки сделки с заинтересованностью, была одобрена по правилам, предусмотренным Законом об АО;
- совершение сделки, подпадающей под признаки сделки с заинтересованностью, не повлекло или не может повлечь за собой причинение убытков обществу или акционеру, обратившемуся с соответствующим

---

<sup>15</sup> Дедов Д.И. Конфликт интересов. - М.: Волтерс Клувер, 2004 г., С. 65.

требованием, либо возникновение иных неблагоприятных последствий для них<sup>16</sup>.

Далее будет дана общая характеристика правового регулирования конфликта интересов в акционерных обществах по праву Англии, США, Германии и Франции.

*Закон о компаниях 2006 г.* (далее – Закон) вводит достаточно строгое регулирование проблемы конфликта интересов в компании.

Цели законодателя, в отличие от российского опыта, не скрыты под неудачной терминологией и громоздкими формулировками. Закон сразу вводит термин “conflict of interests” и называет участников конфликта: с одной стороны – директор, с другой – общество.

В п. 1 статьи 175 указано, что директор компании обязан избегать ситуаций, когда он имеет или может иметь прямой или косвенный интерес, который противоречит или, возможно, может противоречить интересам общества. Избегать конфликта интересов – одна из семи основных обязанностей директора.

Ещё до закрепления в 2006 г. обязанности директора избегать конфликта интересов данное правило уже давно было выработано судебной практикой. В деле *Aberdeen Railway Co. v. Braikie Bros.* (1854 г.) судом палаты лордов установлено общее правило, согласно которому директор находится у опасной черты нарушения своих фидуциарных обязанностей по отношению к компании, если ставит себя в положение, в котором его частные интересы вступают в конфликт с интересами компании, или он заключает контракт, в котором имеет личный интерес. При этом суд палаты лордов рассматривал это правило как имеющее универсальный характер, т. е. никому, находящемуся в фидуциарных отношениях с компанией, не разрешено вступать в сделки, в которых такое лицо имеет или может иметь личный интерес, находящийся в конфликте с интересами тех, кого директор обязан защищать, то есть прежде всего пайщиков компании. Причём такие обязанности по отношению к компании могут продолжаться и после увольнения директора или его ухода в отставку<sup>17</sup>.

Английский Закон называет два обстоятельства, при которых обязанность директора компании избегать конфликта интересов не считается нарушенной (п. 4 ст. 175):

---

<sup>16</sup> Отсутствие неблагоприятных последствий для общества и акционера свидетельствует о том, что лицо, хоть и являлось заинтересованным, однако действовало в интересах общества.

<sup>17</sup> Полковников Г.В. Английское право о компаниях. Закон и практика: Учебное пособие. - М.: НИМП, 1999 г. С. 102.



– ситуация не может рассматриваться как вероятно влекущая конфликт интересов (представляется, что здесь речь идёт об отсутствии неблагоприятных последствий для компании и её членов);

– вопрос предложен на одобрение и одобрен директорами (независимо от директора с конфликтующим интересом и от иных конфликтующих директоров).

Особым случаем конфликта интересов является получение директором компании каких-либо вознаграждений от третьих лиц, если получение указанных вознаграждений обусловлено занимаемой директором должностью, выполнением или невыполнением им каких-либо действий (ст. 176). Директор обязан избегать и таких ситуаций. Однако обязанность не считается нарушенной, если получение прибыли со всей долей разумности не может рассматриваться как вероятно влекущее конфликт интересов.

Обязанность директора избегать конфликта интересов не возникает, если речь идет о сделках и договорённостях между директором и компанией. Одобрение такого рода сделок директорами компании также не требуется.

Вместе с тем, английский Закон указывает категории сделок компании с директорами, которые требуют обязательного одобрения остальными членами компании. Среди них: долгосрочные трудовые договоры директоров (ст. 188), крупные сделки с имуществом (ст. 190), предоставление займов и квази-займов директорам (ст. 197 и ст. 198) и др. Данные сделки также можно рассматривать как влекущие возможный конфликт интересов, что обуславливает необходимость их одобрения.

*Переработанный в 2005 году Модельный закон о предпринимательских корпорациях США* использует понятие сделок с конфликтующим интересом директора<sup>18</sup> (director's conflicting interest transaction), определяя их как предполагаемые или совершённые компанией (или юридическим лицом, контролируемым этой компанией) сделки, когда:

– директор в соответствующий момент времени был стороной названных сделок; или

---

<sup>18</sup> С точки зрения теории здесь также речь идёт о сделке с потенциально конфликтующим интересом директора, т.к. реальный конфликтующий интерес имеет место при отсутствии указанных ниже обстоятельств, исключающих недействительность сделки и ответственность директора за причинение убытков.

– директор в соответствующий момент времени располагал информацией о названных сделках и имел в отношении них материальный финансовый интерес, ему известный; или

– директор знал, что в соответствующий момент времени связанное с ним лицо было стороной в таких сделках или имело в отношении них материальный финансовый интерес (§ 8.60).

Соответствующим моментом времени (*relevant time*) является момент, когда сделка передаётся на рассмотрение совета директоров компании (или его комитета) или же, если сделка не передаётся на его рассмотрение, момент, когда компания (или контролируемое ею юридическое лицо) становится юридически обязанной завершить сделку (п. (3) § 8.60).

Следует отметить, что российское законодательство не указывает момент, на который должна определяться заинтересованность. Указанный пробел восполняется судебной практикой, которая требует улавливать заинтересованность лица на момент совершения сделки<sup>19</sup>.

Материальный финансовый интерес означает такой финансовый интерес в сделке, который со всей долей разумности снизил бы объективность оценки директора в случае его участия в принятии решения об одобрении этой сделки (п. (4) § 8.60).

В американском праве прямо не установлена обязанность директоров компании избегать конфликта интересов, однако она с определённостью выводится из лежащих на них «обязанностей доверенных лиц» (*fiduciary duties*).

В отношении сделки с конфликтующим интересом директора не может быть применено средство судебной защиты по праву справедливости, она не может быть аннулирована, а директор компании освобождается от возмещения убытков или применения к нему иных санкций, если (§ 8.61 (b)):

1. имело место одобрение такой сделки директорами в любой момент времени (одобрение по правилам § 8.62); или

2. имело место одобрение такой сделки акционерами в любой момент времени (одобрение по правилам § 8.63); или

---

<sup>19</sup> Пункт 33 Постановления Пленума ВАС РФ от 18.11.2003 № 19 «О некоторых вопросах применения Федерального закона «Об акционерных обществах»; Пункт 14 Информационного письма Президиума ВАС РФ от 13.03.2001 № 62 «Обзор практики разрешения споров, связанных с заключением хозяйственными обществами крупных сделок и сделок, в совершении которых имеется заинтересованность», СПС «КонсультантПлюс».

3. исходя из обстоятельств, имевших место в соответствующий момент времени, установлено, что сделка была справедлива (fair), то есть благоприятна для корпорации.

Из последнего пункта ясно, что, несмотря на то, что директор, вероятно, имеет личный повышенный интерес в совершении обществом сделки, она, тем не менее, не может быть аннулирована, а директор освобождается от возмещения убытков, если не возникло каких-либо неблагоприятных последствий для общества.

Немецкое и французское законодательство не используют понятий «конфликт интересов» или «заинтересованность»<sup>20</sup>. Однако, как уже отмечалось, имеют место нормы с аналогичной российскому и англо-американскому законодательству целью правового регулирования.

*В соответствии с немецким акционерным законодательством* к сделкам с заинтересованностью относятся сделки по предоставлению обществом, не являющимся кредитной организацией или организацией по оказанию финансовых услуг, кредитов: членам правления, их заместителям и членам наблюдательного совета общества; супругам, партнёрам по совместной жизни или несовершеннолетним детям указанных лиц; юридическому лицу, законным представителем которого является член правления, его заместитель или член наблюдательного совета общества; торговому товариществу, участником которого является член правления, его заместитель или член наблюдательного совета общества, а также сделки по предоставлению кредитов некоторым другим лицам (§§ 89, 115 Акционерного закона Германии 1965 г.).

Названные сделки совершаются с разрешения наблюдательного совета общества<sup>21</sup>.

---

<sup>20</sup> Интересно, что немецкий Кодекс корпоративного управления 2002 г., как и российский Кодекс корпоративного поведения, использует термин «конфликт интересов» (Interessenkonflikt). Deutscher Corporate Governance Kodex 2002, <http://www.corporate-governance-code.de/>. Немецкий Кодекс корпоративного управления от 26 февраля 2002 г.

<sup>21</sup> В случае, когда кредит предоставляется члену наблюдательного совета, который занимается коммерческой деятельностью как индивидуальный коммерсант, разрешение необходимо, при условии, что кредит предоставляется для оплаты товаров, которые общество поставляет его коммерческому предприятию. В случае предоставления кредита юридическому лицу или торговому товариществу, одобрение наблюдательного совета также не требуется, если такое юридическое лицо или товарищество связано (аффилировано, *ist verbunden*) с обществом либо если кредит предоставляется для оплаты товаров, которые общество поставляет такому юридическому лицу или торговому товариществу.

Сделками с заинтересованностью также являются заключаемые обществом с членом наблюдательного совета договоры о предоставлении услуг, не устанавливающие трудовые отношения, а также договоры подряда, когда на основании названных договоров член наблюдательного совета обязуется, помимо своей работы в наблюдательном совете, осуществлять для общества более квалифицированную деятельность (например, бухгалтерские или юридические услуги). Такие договоры, предусматривающие выплату членам наблюдательного совета вознаграждений, приобретают юридическую силу после одобрения наблюдательного совета (§ 114).

В качестве сделок с заинтересованностью следует также рассматривать сделки, совершённые членом правления или заместителем члена правления за свой или чужой счёт в сфере деятельности общества (п. (1) § 88 – запрет конкуренции). Без разрешения наблюдательного совета названные лица не имеют права ни заниматься коммерческой деятельностью, ни совершать подобные сделки в сфере деятельности общества.

К сделкам с заинтересованностью можно отнести договоры общества с учредителями или акционерами, которым принадлежит более десяти процентов уставного капитала, предусматривающие последующее приобретение обществом имеющегося или подлежащего изготовлению оборудования либо иных имущественных объектов по цене, превышающей десятую часть уставного капитала, и заключённые в первые два года после внесения общества в торговый реестр. Такого рода договоры вступают в силу только после их одобрения общим собранием и регистрации в торговом реестре. Однако это правило не действует, если имущественные объекты приобретаются в рамках текущей деятельности общества, в ходе принудительного исполнения или на бирже (§ 52).

*По праву Франции* к сделкам с заинтересованностью относятся:

– соглашения, заключаемые непосредственно или через подставное лицо, между товариществом и его генеральным директором, заместителем генерального директора, администратором (в товариществе с трёхзвенной системой органов управления - членом директората или наблюдательного совета) или же акционером, имеющим более 10% прав голоса, а также такого рода соглашения, в которых кто-либо из указанных выше лиц имеет опосредованный интерес (абз. 1, 2 ст. L.225-38, абз. 1, 2 ст. L.225-86 ФТК);

– соглашения между товариществом и предприятием, если генеральный директор, его заместитель или администратор товарищества (в товариществе с трёхзвенной системой органов управления – член директората или наблюдательного совета) является собственником, участником с неограниченной ответственностью, управляющим, администратором, членом наблюдательного совета или, в целом, руководителем этого предприятия (абз. 3 ст. L.225-38, абз. 3 ст. L.225-86 ФТК);

– в товариществах, ценные бумаги которых допущены к обращению на регулируемом рынке, – сделки самого товарищества (или любого контролируемого или контролирующего товарищества) с их председателями, генеральными директорами или заместителями генеральных директоров (в товариществе с трёхзвенной системой органов управления – с членами директората), предусматривающие условия о вознаграждениях, возмещениях или преимуществах, которые причитаются или могут причитаться последним ввиду прекращения или изменения этих должностных обязанностей или после их выполнения (ст. L.225-42-1, ст. L.225-90-1 ФТК);

– сделки о выплате обществом дополнительных вознаграждений, относимых на счёт эксплуатационных расходов, администраторам за осуществление предоставляемых им обязанностей или полномочий (ст. L.225-46 ФТК).

На заключение названных выше соглашений должно быть получено предварительное разрешение административного совета (в товариществе с трёхзвенной системой органов управления – наблюдательного совета).

К сделкам с заинтересованностью по праву Франции также можно отнести договоры администраторов (в товариществе с трёхзвенной системой органов управления – членов директората или наблюдательного совета), кроме юридических лиц, с товариществом о получении займов, овердрафта, по текущему счёту или иным образом, а также о принятии от него поручительства или авалья, обеспечивающих обязательства указанных лиц с третьими сторонами. По общему правилу совершать такие договоры запрещено под угрозой их недействительности. Этот же запрет распространяется на генерального директора, на заместителей генерального директора и на постоянных представителей юридических лиц, являющихся администраторами (в товариществе с трёхзвенной системой органов управления – на постоянных представителей юридических лиц, являющихся членами наблюдательного

совета). Он также распространяется на супруга, на родственников указанных лиц по восходящей и нисходящей линиям, равно как и на любое подставное лицо (ст. L.225-43, ст. L.225-91 ФТК).

Таким образом, в России и зарубежных странах приняты разные подходы к регулированию конфликта интересов в акционерных обществах.

В России для решения проблемы конфликта интересов используется институт сделок с заинтересованностью, положения которого во многом заимствованы из англо-американского права.

Кардинальное изменение концепции законодательного регулирования конфликта интересов в акционерных обществах в России, как представляется, вряд ли целесообразно. Тем не менее, повышению эффективности института сделок с заинтересованностью может способствовать его совершенствование путем критического заимствования положительного опыта зарубежных стран. Кроме того, важно верное понимание используемых российским законодателем терминов, таких, как «сделка, в совершении которой имеется заинтересованность», «заинтересованность», «заинтересованное лицо».

### **Библиографический список.**

Габов А.В. Сделки с заинтересованностью в практике акционерных обществ: проблемы правового регулирования. – М.: Статут, 2005 г. – 412 с.

Дедов Д.И. Конфликт интересов. – М.: ВолтерсКлувер, 2004. – 288 с.

Дмитриев А.В., Кудрявцев С.В., Кудрявцев В.Н. Введение в общую теорию конфликтов: Юридическая конфликтология. Монография. Ч. 1. Отв. ред.: Кудрявцев В.Н. – М.: ИНИОН РАН, 1993. – 212 с.

Закон об акционерных обществах Германии. Параллельные русский и немецкий тексты = Aktiengesetz. Paralleler russischer und deutscher Text / Предисл. В. Бергманн ; науч. ред. и алф.-пр. ук. на рус. яз. Т.Ф. Яковлева; пер. с нем. и алф.-пр. ук. на нем. яз. Е.А. Дубовицкая. – М.: ВолтерсКлувер, 2009. – 440 с.

Коммерческий кодекс Франции. Перевод с французского / Предисл.: Захватаев В.Н.; Доп.: Захватаев В.Н.; Комментар.: Захватаев В.Н. – М.: ВолтерсКлувер, 2008. – 1272 с.

Михайлов С.В. Категория интереса в российском гражданском праве. М.: Статут, 2002. – 205 с.

Петровичева Ю.В. Акционерное законодательство Англии и России. Сравнительно-правовой анализ. Монография. Вступ. ст.: Батлер У.Э. – М.: Норма, 2002. – 240 с.

Полковников Г.В. Английское право о компаниях. Закон и практика: Учебное пособие. – М.: НИМП, 1999. – 240 с.

Сыродоева О.Н. Акционерное право США и России. Сравнительный анализ. – М.: Спарк, 1996. – 112 с.

Телюкина М.В. Комментарий к Федеральному закону «Об акционерных обществах» (постатейный), 2004 г., Справочно-поисковая система «КонсультантПлюс».

## **Interested Party Transactions in Joint Stock Companies under Russian and Foreign law: General Features (Summary)**

*Elena V. Kabatova*<sup>\*</sup>

*Elena V. Vershinina*<sup>\*\*</sup>

*Anastasia V. Lindo*<sup>\*\*\*</sup>

In the article we conduct a general comparative research on legal regulation of conflict of interests in joint stock companies in Russia and foreign countries, in particular England, USA, Germany and France. The sources of Russian and Foreign regulation of the matter are defined. The authors also give analysis of terminological distinction in regulation including Russian concepts of interested person, interested party transaction; as well as the notions used in English and American law: “conflict of interests”, “director’s conflicting interest transaction” respectively. The main types of interested party transactions under German and French company law are likewise introduced.

**Key words:** interested party transactions; Joint Stock Company; foreign law; comparative analysis; conflict of interests.

---

<sup>\*</sup> Elena V. Kabatova – associate professor of the Chair of Private International and Civil law, MGIMO-University MFA Russia.

<sup>\*\*</sup> Elena V. Vershinina – associate professor of the Chair of Private International and Civil law, MGIMO-University MFA Russia. [privintl@mgimo.ru](mailto:privintl@mgimo.ru).

<sup>\*\*\*</sup> Anastasia V. Lindo – post-graduate student of the Chair of Private International and Civil law, MGIMO-University MFA Russia. [anastasia.lindo@mail.ru](mailto:anastasia.lindo@mail.ru).