

1
99

ХОЗЯЙСТВО ПРАВО

ISSN 0134 - 2398

ЕЖЕМЕСЯЧНЫЙ
ЖУРНАЛ
ДЛЯ ДЕЛОВЫХ
ЛЮДЕЙ



СПОСОБЫ САМОЗАЩИТЫ ГРАЖДАНСКИХ
ПРАВ И ИХ КЛАССИФИКАЦИЯ

О ПРАВАХ ВЛАДЕЛЬЦА
НА ПЛОДЫ И ДОХОДЫ

ГОСУДАРСТВЕННАЯ ТАЙНА НА ФОНЕ
РОССИЙСКОЙ РЕАЛЬНОСТИ

ПРЕДПРИЯТИЕ,
РАБОТНИК И ЖИЛОЙ ФОНД

Х·О·З·Я·Й·С·Т·В·О ПРАВО

Учредители -
Высший Арбитражный Суд Российской Федерации,
Министерство юстиции Российской Федерации
и трудовой коллектив редакции журнала

Издается с января 1977 года
№1 (264) • Январь • 1999

ЕЖЕМЕСЯЧНЫЙ ЖУРНАЛ ДЛЯ ДЕЛОВЫХ ЛЮДЕЙ

В Н О М Е Р Е

КОММЕНТАРИИ ЗАКОНОВ

- А. БРЫЗГАЛИН, В. ЗАРИПОВ.
Комментарий основных положений
Налогового кодекса Российской
Федерации 3
- Л. БЕЛОУСОВ.
Комментарий к Федеральному закону
"Об исполнительном производстве" 20

В УСЛОВИЯХ РЫНОЧНОЙ ЭКОНОМИКИ

- С. БАБИКОВА.
Виды документарных аккредитивов
согласно Унифицированным правилам
и обычаям для документарных
аккредитивов 27
- Г. СВЕРДЛЫК, Э. СТРАУНИНГ.
Способы самозащиты гражданских прав
и их классификация 35

ВОПРОСЫ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

- Н. ЕРПЫЛЕВА.
Правовые аспекты механизма валютного
регулирования в Российской Федерации 42
- К. СКЛОВСКИЙ.
О правах владельца на плоды и доходы 48
- К. ТОТЬЕВ.
Новое в российском законодательстве:
аффилированные лица 53

ПРЕДПРИЯТИЯ И НАЛОГИ

- А. МЕДВЕДЕВ.
Факторинг: бухгалтерский
и налоговый учет 61
- И. ЗУЙКОВ. От изменения названия
экономический смысл не изменяется 65

ОФИЦИАЛЬНЫЕ МАТЕРИАЛЫ

- Постановление Пленума Верховного
Суда РФ от 5 ноября 1998 года № 14 68
- Постановление Пленума Верховного
Суда РФ от 5 ноября 1998 года № 15 72

ПРАКТИКА И ОПЫТ

- С. НОВИКОВ, В. АМОСОВ.
Понятие договора и отражение прав
и обязанностей в учете и отчетности 76

ДОГОВОРНАЯ РАБОТА

- В. КУДАШКИН.
Особенности внешнеторговых
договоров при поставках продукции
военного назначения 87

МНЕНИЯ И СУЖДЕНИЯ

- Ю. БОБЫЛОВ.
Государственная тайна на фоне
российской действительности 94

МЕЖДУНАРОДНАЯ ПАНОРАМА

- Н. ВИЛКОВА.
ИНКОТЕРМС 1990 и особенности
его применения 102

КОНСУЛЬТАЦИЯ

- С. ЧУРИН.
Правовые формы предпринимательских
расчетов, основанных на зачете
взаимных требований 111
- Г. МАКАРОВ.
Предприятие, работник и жилой фонд 119
- О. НОВОСЕЛЬЦЕВ.
Метод расчета ставки роялти при
нарушении прав интеллектуальной
собственности 127
- Отвечаем на вопросы читателей 132

СУДЕБНАЯ ПРАКТИКА

- Н. ВЕСЕНЕВА.
О некоторых вопросах рассмотрения
дел о банкротстве 136
- Н. ПОЛУЙЧИК. Недействительные
сделки 140

Хозяйство и право. 1999. № 1

НОВОЕ В РОССИЙСКОМ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВЕ: АФФИЛИРОВАННЫЕ ЛИЦА

Одной из самых значимых характеристик организации является ее взаимосвязь с внешней средой. Ни одна организация не может быть "островом в себе".
М. Мескон, М. Альберт, Ф. Хедоури. Основы менеджмента

Одновременно с появлением в Федеральном законе от 26 декабря 1995 года "Об акционерных обществах"¹ (далее — Закон об АО) термина "аффилированные лица" возникла проблема определения и толкования этого важного правового понятия. Сам законодатель не дал его точного определения, сделав лишь отсылку к антимонопольному законодательству (п. 1 ст. 93 Закона об АО). И только в мае 1998 года в Закон РСФСР "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках" (далее — Закон о конкуренции) были внесены соответствующие изменения и дополнения, определившие содержание и объем понятия "аффилированные лица"². Но и после этого проблема использования указанной категории в практической деятельности осталась весьма актуальной. Важное значение ей придает и Программа Правительства РФ по стабилизации экономики и финансов (раздел 5), утвержденная постановлением Правительства РФ от 10 июля 1998 года № 762³.

Аффилированные лица в зарубежном праве

Грамматическое толкование с использованием общих и специальных словарей⁴ позволяет утверждать, что данный англоязычный термин (to affiliate, affiliated company, affiliation) обозначает взаимоотношения между двумя и более хозяйствующими субъектами, основанные на различных формах зависимости и контроля. Между тем качественные и количественные критерии контроля за деятельностью какого-либо предприятия, которые необходимо устанавливать в законодательстве для аффилированных лиц, в разных странах различны. В основном они зависят от целей использования рассматриваемого понятия. Так, в США аффилированной (подконтрольной) признают компанию, пять и более процентов голосующих акций которой принадлежат другой компании⁵. Французский закон о торговых товарище-

¹ Собрание законодательства РФ, 1996, № 1, ст. 1; № 25, ст. 2956.

² Федеральный закон от 6 мая 1998 года № 70-ФЗ "О внесении изменений и дополнений в Закон РСФСР "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках" // Собрание законодательства РФ, 1998, № 19, ст. 2066.

³ Российская газета, 1998, 28 июля.

⁴ См.: Финансы и инвестиции. Англо-русский и русско-английский словарь. — М., 1995, с. 13; Tax glossary. Amsterdam, 1993, p. 7-8; Мамузян А. С., Кашкин С. Ю. Англо-русский полный юридический словарь. — М., 1993, с. 22.

⁵ Black's law dictionary. St. Paul, 1990, p. 58.

ствах 1966 года рассматривает в качестве "системы участия" владение контролирующей компанией от 10 до 50 процентов капитала другого общества. Принадлежность части капитала в размере более 50 процентов служит основанием считать подконтрольную фирму филиалом⁶. В Венгрии Закон о хозяйственных обществах 1988 года устанавливает другой количественный критерий "значительного участия" — приобретение более 1/4 акций другого общества либо обеспечение более 174 голосов на его общем собрании. Германский акционерный закон 1965 года (§ 15) приводит более широкую трактовку аналогичного термина "связанные предприятия" и относит к таковым юридически самостоятельные предприятия, когда: а) одно из них имеет большинство долей в капитале другого или большинство голосов; б) одно предприятие является зависимым (юридически самостоятельное предприятие, находящееся под прямым или косвенным определяющим влиянием другого предприятия), а другое головным; в) предприятия входят в состав концерна; г) предприятия связаны взаимным участием; д) предприятия являются сторонами предпринимательского договора⁷.

В Российской Федерации отдельные формы зависимости предприятий описаны в ст. 105–106, п. 7 ст. 114 Гражданского кодекса, где сам термин "аффилированные лица" не используется, но это не означает, что категория "аффилированные лица" не вписывается в отечественную правовую систему. В конечном счете дело не в терминах (в последнее время в законодательстве РФ появилось множество новых терминов и понятий), а в том, какое явление они обозначают. В этом смысле суть института аффилированных лиц ясна: определить формы и способы зависимости хозяйствующих субъектов⁸. Используя в нормативных правовых актах данное понятие, государство тем самым признает два важных факта: 1) между формально самостоятельными юридическими лицами могут существовать (наряду с экономическим неравенством) отношения субординации, зависимости, подчинения, то есть юридического неравенства; 2) указанные отношения нуждаются в специальном правовом регулировании, основанном на принципе учета и контроля аффилированных лиц, а также публичной отчетности о них.

Какие лица относятся к аффилированным?

В Законе о конкуренции понятие "аффилированные лица" сформулировано путем перечисления его общих признаков, а также тех лиц, которые считаются аффилированными. К общим признакам следует отнести состав аффилированных лиц (включает как физические, так и юридические лица независимо от целей их деятельности)⁹, степень зависимости одних лиц от других и правовую форму этой зависимости.

Для отнесения физического или юридического лица к аффилированным лицам надо определить его способность оказывать влияние на деятельность хозяйствующих субъектов. Законодатель установил неопровержимую презумпцию того, что такая способность существует у лиц, перечисленных в ст. 4 (абзац 24) Закона о конкуренции. Их перечень исчерпывающий и охватывает различные отношения с участием аффилированных лиц юридического или физического лица. Эти отношения могут быть имущественными, договорными, организационно-управленческими, родственными или смешанными (последние содержат признаки первых пяти видов отношений). При этом аффилированными считаются не только контролируемые тем или иным лицом субъекты, но и контролирующие его деятельность. Конечно, говорить о том, что учтены абсолютно все виды зависимости хозяйствующих субъектов, преж-

⁶ Гражданское и торговое право капиталистических государств / Отв. ред. Е. А. Васильев. — М., 1993, с. 179.

⁷ См.: Акционерное общество и товарищество с ограниченной ответственностью. Сб. зарубежного законодательства / Отв. ред. В. А. Туманов. — М., 1995, с. 89, 243–244; Lindbergh E. Internationales rechts wörterbuch. Neuwied, 1995, s. 8.

⁸ В зарубежных странах необходимость регулирования различных форм взаимной зависимости привела к появлению особой правовой доктрины (piercing the corporate veil), согласно которой суд может проигнорировать правосубъектность компании и возложить ответственность за ее деятельность на менеджеров или другие компании. — См.: Gifis Steven H. Law Dictionary. N. Y., 1996, p. 371.

⁹ Несмотря на очевидную зависимость от головного юридического лица, представительства и филиалы не могут быть признаны аффилированными лицами.

девременно. Экономическая и юридическая самостоятельность хозяйствующего субъекта на рынке определяется многими факторами, например соотношением собственных и заемных средств в его имуществе, наличием крупных кредиторов и т. п. Тем не менее в ст. 4 Закона о конкуренции законодатель учел основные взаимные связи предпринимателя на рынке, правовые формы контроля его деятельности и зависимости от других лиц.

Имущественные отношения являются наиболее распространенной и урегулированной формой взаимной зависимости аффилированных лиц. Они основаны на участии в уставном (складочном) капитале конкретного юридического лица. Например, субъектами подобных отношений выступают лица, которые имеют право распоряжаться более чем 20 процентами общего количества голосов, приходящихся на акции (вклады, доли), составляющие уставный (складочный) капитал данного юридического лица, равно как и юридическое лицо, в котором данное юридическое лицо имеет право распоряжаться более чем 20 процентами голосов. В частности, уполномоченные органы государственной власти (местного самоуправления), которые осуществляют соответствующие права от имени Российской Федерации, субъектов РФ и муниципальных образований (ст. 124–125 ГК), могут считаться аффилированными лицами. В качестве примера назовем РАО "ЕЭС России", в котором государство владеет контрольным пакетом акций.

Договорные отношения между аффилированными лицами (или внутри группы лиц) возникают, когда лицо или несколько лиц получили возможность на основании договора определять решения, принимаемые другими лицом или лицами. Термин "определение решений" подразумевает установление условий ведения другими лицом или лицами предпринимательской деятельности, осуществление полномочий исполнительного органа других лица или лиц и иные способы договорного взаимодействия хозяйствующих субъектов. Например, возможна ситуация, когда согласно п. 3 ст. 103 ГК (п. 1 ст. 69 Закона об АО) общее собрание акционерного общества по договору передает полномочия исполнительного органа общества коммерческой организации или индивидуальному предпринимателю. Условия данного договора утверждает совет директоров (наблюдательный совет) общества, если иное не предусмотрено его уставом.

Содержание организационно-управленческих отношений связано с участием тех или иных лиц в органах управления юридических лиц: например, когда одни и те же физические лица или их родственники составляют более 50 процентов состава коллегиального исполнительного органа и (или) совета директоров (наблюдательного совета) двух и более юридических лиц. Аналогичная ситуация возникает, когда по предложению одних и тех же юридических лиц избрано более 50 процентов состава совета директоров (наблюдательного совета) или иного коллегиального органа управления двух и более юридических лиц. Такие отношения существуют и в случае принадлежности физических и юридических лиц к одной группе лиц. В этой связи надо упомянуть обязанность всех лиц, выступающих от имени юридического лица на основании закона или учредительных документов, действовать в интересах представляемого юридического лица добросовестно и разумно (п. 3 ст. 53 ГК).

Родственные отношения возникают между супругами, родителями и детьми, братьями и (или) сестрами.

Помимо характера возникающих отношений важным признаком аффилированных лиц служит и то, что отношения между ними не должны быть запрещены законом. Например, не существует аффилированности в ситуации, когда хозяйственное общество, состоящее из одного лица, является единственным участником общества с ограниченной ответственностью, поскольку это запрещено п. 2 ст. 88 ГК.

Итак, в легальном определении понятия "аффилированные лица" сочетаются как формальные, так и оценочные критерии, что расширяет доказательственную базу для применения соответствующих правовых последствий в судебном порядке. Несомненно, судебная практика придаст более четкие очертания многим оценочным категориям, используемым при определении понятия "аффилированные лица".

Анализ понятия "аффилированные лица" показывает, что законодатель рассматривает формально самостоятельные лица как единое образование. При этом учитывается то обстоятельство, что воля зависимых юридических лиц формируется контролирующим их деятельность лицом (лицами) и взаимоотношения между ними основаны на принципе доминирования и подчинения. Наиболее ярко это все проявляется в антимонопольном законодательстве. Видимо, поэтому законодатель решил отразить определение понятия "аффилированные лица" именно в Законе о конкуренции.

Какие правовые последствия влечет статус аффилированных лиц?

Антимонопольное законодательство и аффилированные лица. Хотя понятие "аффилированные лица" определено в ст. 4 Закона о конкуренции, его текст практически не содержит требований, адресованных таким лицам (кроме группы лиц). Исключение составляют ст. 21 и 23. В них установлена: 1) обязанность акционерного общества учитывать свои аффилированные лица и представлять сведения об этом; 2) ответственность за нарушение данной обязанности. Право определить порядок учета и представления отчетности делегировано федеральному органу исполнительной власти, осуществляющему регулирование рынка ценных бумаг (ФКЦБ России). Нарушение порядка представления сведений об аффилированных лицах при оформлении ходатайств и уведомлений предполагает ответственность коммерческих и некоммерческих организаций в виде штрафа — до 5 тысяч минимальных размеров оплаты труда (ст. 17–18 Закона о конкуренции).

Особая разновидность аффилированных субъектов — **группа лиц**. Эти понятия тесно связаны в Законе о конкуренции, поскольку к аффилированным лицам отнесены все субъекты, принадлежащие к той группе лиц, в состав которой входит соответствующее физическое или юридическое лицо. Согласно новой редакции ст. 4 Закона о конкуренции при определении группы лиц следует учитывать широкий круг отношений доминирования хозяйствующих субъектов (имущественные, организационно-договорные, родственные). Так, ныне при определении группы лиц во внимание принимают осуществляемый любым образом контроль одних лиц над другими. В качестве примера можно привести основные и дочерние хозяйственные общества, а также преобладающие и зависимые общества (ст. 105–106 ГК). В группу лиц могут входить не только общества, но и государственные (муниципальные) унитарные предприятия, способные контролировать или определять решения других хозяйствующих субъектов. Например, в уставный фонд федерального унитарного предприятия "Росспиртпром", образованного Указом Президента РФ от 18 июля 1998 года № 852¹⁰, государство передало закрепленные в федеральной собственности акции всех акционерных обществ спиртовой и ликероводочной промышленности, образовав тем самым группу лиц.

К группе лиц отнесены также субъекты, которые вправе назначать не только более 50 процентов коллегиального исполнительного органа, но и единоличный исполнительный орган. Кроме того, учитывают состав волеобразующих и волеизъявляющих органов юридического лица и то, каким образом они были сформированы. Действительно, на практике в ряде случаев большинство состава совета директоров (наблюдательного совета) различных хозяйственных обществ формируется из числа близких родственников или по предложению одного и того же юридического лица. Само по себе это не запрещено законом, но теперь эти обстоятельства могут послужить основанием для установления группы лиц. Родственные отношения между супругами, родителями, детьми, братьями и сестрами также являются условием признания группы лиц. Как видно, внесенные в Закон о конкуренции изменения расширили понятие "группа лиц", что приведет к увеличению числа предпринимателей, обязанных согласовывать свои действия с требованиями антимонопольного законодательства.

¹⁰ Собрание законодательства РФ, 1998, № 29, ст. 3541.

В Законе о конкуренции предусмотрено несколько последствий установления группы лиц. Такая группа лиц с точки зрения антимонопольного законодательства рассматривается как единый хозяйствующий субъект. Положения Закона о конкуренции, адресованные хозяйствующим субъектам, распространяются и на группу лиц. Это обстоятельство было учтено в практике арбитражных судов. Так, в п. 7 "Обзора практики разрешения споров, связанных с применением антимонопольного законодательства" (Информационное письмо Высшего Арбитражного Суда РФ от 30 марта 1998 года № 32)¹¹ констатируется, что с учетом структуры группы лиц антимонопольный орган вправе возложить на основное общество обязанности по обеспечению надлежащего поведения контролируемого члена группы (дочернее общество) и не препятствовать выполнению им требований антимонопольного законодательства.

Участникам группы лиц запрещено злоупотреблять доминирующим положением на рынке. Лишь в исключительных случаях такие действия могут быть признаны правомерными (п. 2 ст. 5 Закона о конкуренции). Требования антимонопольного законодательства (ст. 18 Закона о конкуренции), адресованные группе лиц, надо учитывать при приобретении акций (долей) в уставном капитале коммерческих организаций. Так, если группа лиц, контролирующая деятельность хозяйствующего субъекта с рыночной долей более 35 процентов, приобретает акции (доли) с правом голоса в уставном капитале хозяйственного общества и тем самым получает право распоряжаться более чем 20 процентами акций (долей), данную сделку нужно совершать с предварительного согласия федерального антимонопольного органа. Предварительное согласие или последующее уведомление требуются и в других случаях, указанных в ст. 18 Закона о конкуренции, когда группа лиц в результате сделки приобретает определенные права.

Аффилированные лица в законодательстве о хозяйственных обществах. Пункт 1 ст. 1 ГК, регулируя отношения между физическими и юридическими лицами, исходит из принципа равенства участников этих отношений и автономии их воли. На практике во многих случаях отношения между формально независимыми и обладающими правосубъектностью лицами построены на основе власти и подчинения, когда воля одних лиц фактически и юридически подконтрольна воле других субъектов. Законодатель учел это обстоятельство в ст. 105–106 ГК. Указанные в данных нормах хозяйственные общества правомерно отнести к аффилированным лицам (правильность этого вывода подтверждена арбитражно-судебной практикой). При этом подконтрольными субъектами могут быть любые хозяйственные общества (акционерные, общества с ограниченной или с дополнительной ответственностью), а контролирующими — либо хозяйственное общество или товарищество (ст. 105 ГК), либо только хозяйственное общество (ст. 106 ГК). Для основного общества характерна любая возможность определять принимаемые дочерним обществом решения. Отношения между зависимым и преобладающим обществом возникают в случае, если последнее имеет более 20 процентов голосующих акций акционерного общества (более 20 процентов уставного капитала общества с ограниченной ответственностью).

Из отношений с участием дочерних и зависимых обществ усматриваются правовые последствия, обусловленные защитой частных и публичных интересов. Так, согласно п. 3 ст. 6 Федерального закона от 8 февраля 1998 года № 14-ФЗ "Об обществах с ограниченной ответственностью" (далее — Закон об ООО) основное хозяйственное общество (товарищество), которое имеет право давать дочернему обществу обязательные для него указания, отвечает солидарно с дочерним обществом по сделкам, заключенным последним во исполнение таких указаний. В случае несостоятельности (банкротства) дочернего общества по вине основного хозяйственного общества (товарищества) последнее несет при недостаточности имущества дочернего общества субсидиарную ответственность по его долгам. В силу п. 3 ст. 3 Закона об ООО правило о субсидиарной ответственности распространяется и на другие лица,

¹¹ Хозяйство и право, 1998, № 8, с. 72.

которые имеют право давать обязательные для общества указания либо иным образом имеют возможность определять его действия и которые виновны в банкротстве общества. Кроме того, участники дочернего общества вправе требовать возмещения основным обществом (товариществом) убытков, причиненных по его вине дочернему обществу. Что касается зависимых обществ, то общество, владеющее более 20 процентами голосующих акций акционерного общества или более 20 процентами уставного капитала другого общества с ограниченной ответственностью, обязано незамедлительно придать публичный характер сведениям об этом в порядке п. 2 ст. 106 ГК и п. 4 ст. 6 Закона об ООО. Аналогичные нормы содержит и Закон об акционерных обществах (п. 3 ст. 3, пп. 2–4 ст. 6). Указанные правовые последствия предусмотрены с целью защиты частных интересов участников дочерних (зависимых) обществ и их кредиторов.

В публично-правовом плане на дочерние и зависимые общества распространяются правовые последствия, предусмотренные антимонопольным законодательством в отношении аффилированных лиц и группы лиц (ст. 4–6, 21, 23 и другие Закона о конкуренции). Многие требования, адресованные хозяйственным обществам и связанные с аффилированными лицами, сосредоточены за пределами Закона о конкуренции¹².

Во-первых, открытое акционерное общество обязано ежегодно публиковать в средствах массовой информации, доступных для всех его акционеров, списки аффилированных лиц общества с указанием количества и категорий (типов) принадлежащих им акций (п. 1 ст. 92 Закона об АО, помимо п. 4 ст. 93). Реализация данных предписаний Закона обеспечивается тем, что упомянутым обязанностям акционерного общества корреспондируют определенные обязанности, возложенные на самих аффилированных лиц. Согласно п. 2 ст. 93 Закона об АО они обязаны в письменной форме уведомить общество о принадлежащих им акциях общества с указанием их количества и категорий (типов) не позднее 10 дней с даты их приобретения. Помимо этого аффилированное лицо обязано возместить акционерному обществу имущественный ущерб, возникший по вине этого аффилированного лица в результате его неправомерных действий (бездействия), имея в виду непредставление или несвоевременное представление акционерному обществу информации о принадлежащих аффилированным лицам акциях. Кроме того, понятие "аффилированные лица" связано с применением специальных процедур приобретения крупных пакетов размещенных обыкновенных акций акционерного общества и определением заинтересованности в совершении акционерным обществом конкретной сделки (ст. 80–82 Закона об АО). Аналогичные по содержанию нормы, касающиеся народных предприятий, закреплены в п. 6 ст. 15 Федерального закона от 19 июля 1998 года № 115-ФЗ "Об особенностях правового положения акционерных обществ работников (народных предприятий)"¹³.

Во-вторых, акционерным обществам следует учитывать п. 3 ст. 18 Федерального закона от 21 июля 1997 года № 123-ФЗ "О приватизации государственного имущества и об основах приватизации муниципального имущества в Российской Федерации": при продаже акций открытого акционерного общества, созданного в процессе приватизации, должна быть опубликована информация об ограничениях на участие в покупке таких акций резидентов РФ, которые имеют иностранных аффилированных лиц.

В-третьих, аффилированных лиц следует учитывать при определении заинтересованности в совершении обществом с ограниченной ответственностью сделки в соответствии с п. 1 ст. 45 Закона об ООО. Члены совета директоров (наблюдательного совета) и коллегиального исполнительного органа общества с ограниченной ответственностью, лица, представляющие его единоличный исполнительный орган, а также участники общества, имеющие 20 и более процентов голосов в обществе, обя-

¹² Понятие "аффилированные лица" используется как в законодательных, так и в подзаконных актах. Но в настоящей статье из-за ограниченности ее объема анализируются только федеральные законы.

¹³ Собрание законодательства РФ, 1998, № 30, ст. 3611. См. также ст. 3 Федерального закона от 7 мая 1998 года № 74-ФЗ // Собрание законодательства РФ, 1998, № 19, ст. 2070.

заны информировать общее собрание общества о своих аффилированных лицах (п. 2 ст. 45 Закона об ООО). Сделка, совершенная с нарушением ст. 45 Закона об ООО, в судебном порядке может быть признана недействительной по иску общества или его участника.

Аффилированные лица в инвестиционном и налоговом законодательстве. Впервые в российскую правовую систему термин "аффилированные лица" был привнесен с помощью инвестиционного законодательства — Положения об инвестиционных фондах и Положения о специализированных инвестиционных фондах приватизации, аккумулирующих приватизационные чеки граждан (оба нормативных документа были утверждены Указом Президента РФ от 7 октября 1992 года № 1186). Положения не могли быть отнесены к актам антимонопольного законодательства (так как разрабатывались для других целей). В них не было общих правил о признании лиц аффилированными, а приводился лишь перечень физических и юридических лиц, отнесенных к аффилированным лицам акционерного общества, товарищества или государственного предприятия.

Упомянутые документы ныне признаны утратившими силу Указом Президента РФ от 23 февраля 1998 года № 193¹⁴. Указ от 23 февраля 1998 года не только отменил прежние документы, но и ввел определение понятия "аффилированные лица", отличное от сформулированного в ст. 4 Закона о конкуренции. Аффилированным лицом юридического лица являются: 1) лицо, осуществляющее функции единоличного исполнительного органа; 2) член коллегиального исполнительного органа; 3) член совета директоров; 4) должностное лицо этого юридического лица; 5) участник, обладающий 25 и более процентами уставного капитала этого юридического лица; 6) коммерческая организация, в которой этому юридическому лицу принадлежит 25 и более процентов уставного капитала. Аффилированным лицом физического лица признаются: 1) родители, дети и супруг (супруга); 2) коммерческая организация, в которой этому физическому лицу и (или) его родителям, детям и супругу (супруге) принадлежит 25 и более процентов уставного капитала. В состав аффилированных лиц управляющего инвестиционного фонда включены также: 1) все инвестиционные фонды, заключившие с ним договор об управлении; 2) негосударственные пенсионные фонды, заключившие с ним договор об управлении их активами.

Согласно п. 8 Указа от 23 февраля 1998 года аффилированные лица специализированного депозитария инвестиционного фонда не могут выполнять функции управляющего этого фонда. В свою очередь, специализированным депозитарием инвестиционного фонда не может быть аффилированное лицо такого фонда, а также аффилированное лицо управляющего фонда. Должностные лица, работники управляющего и специализированного депозитария инвестиционного фонда и их аффилированные лица, а также аффилированные лица управляющего и специализированного депозитария инвестиционного фонда не могут составлять более одной трети состава совета директоров фонда.

Поскольку налицо коллизия между нормами инвестиционного и антимонопольного законодательства по поводу определения понятия "аффилированные лица", актуальна проблема их соотношения в этой части. По нашему мнению, при решении указанной проблемы надо исходить из следующего. Определение понятия "аффилированные лица", содержащееся в ст. 4 Закона о конкуренции, сформулировано для целей Закона о конкуренции. Толкование правовых норм других законов на основе понятийного аппарата антимонопольного законодательства возможно, но только при отсутствии в них специальных определений и наличии прямой отсылки в этих законах к антимонопольному законодательству. Такую отсылку содержит п. 1 ст. 93 Закона об АО. В то же время согласно п. 1 Указа от 23 февраля 1998 года инвестиционные фонды создаются в форме открытого акционерного общества и действуют на основе Закона об АО. Поэтому с учетом п. 1 ст. 93 Закона об АО в отношении инвестиционных фондов надо применять понятие, содержащееся в антимонопольном законодательстве. Чтобы в дальнейшем избежать подобных коллизий, целесо-

¹⁴ Собрание законодательства РФ, 1998, № 9, ст. 1097.

образно сформулировать общее определение понятия "аффилированные лица" не в текущем законодательстве, а в Гражданском кодексе.

Еще одной сферой, учитывающей отношения, складывающиеся между аффилированными лицами, является налоговое законодательство. Не секрет, что нередко аффилированные лица используются для обхода налоговых законов и внедрения практики утечки финансовых ресурсов предприятий через операции с аффилированными фирмами.

Так, по данным налоговой полиции многие нарушения налогового законодательства (в частности, реализация продукции по ценам ниже себестоимости) на предприятиях угольной отрасли Ростовской области совершались с участием аффилированных лиц¹⁵. Налоговая полиция выявила десятки фирм, получавших продукцию по заниженным ценам и в первоочередном порядке. Их директорами и учредителями в большинстве случаев стали родственники или доверенные лица руководителей угледобывающих предприятий.

Поэтому не случайно в ст. 20 части первой Налогового кодекса РФ, принятого Федеральным Собранием России, введено новое понятие "взаимозависимые лица". Неясно, почему законодатель решил отказаться в данном случае от традиционного термина "аффилированные лица". Ведь по существу в п. 1 ст. 20 речь идет именно о них. Так, взаимозависимыми лицами для налоговых целей признаны любые физические и (или) юридические лица, отношения между которыми могут оказывать непосредственное влияние на условия или экономические результаты их деятельности или деятельности представляемых ими лиц. Их исчерпывающий перечень включает три категории лиц: 1) одно лицо участвует в имуществе другого, если доля такого участия составляет более 20 процентов; 2) одно физическое лицо подчиняется другому физическому лицу по должностному положению; 3) лица состоят в соответствии с семейным законодательством РФ в брачных отношениях, отношениях родства или свойства, усыновителя и усыновленного, попечителя или опекаемого. В соответствии с п. 2 ст. 20 лица в судебном порядке могут быть признаны взаимозависимыми и в других случаях, если доказан контроль одного лица над другим хозяйствующим субъектом (субъектами). При этом законодателю следовало бы указать ориентировочные критерии для определения такого контроля, иначе возникает опасность произвольного и неадекватного толкования этой оценочной категории. Такие критерии содержит ст. 4 Закона о конкуренции.

Не останавливаясь на других юридических недостатках приведенного перечня, назовем те правовые последствия, которые с ним связаны. На основании п. 2 ст. 40 Налогового кодекса сделки между взаимозависимыми лицами контролируются налоговыми органами на предмет правильности применения цен товаров (работ, услуг). С точки зрения НК РФ правильность таких цен означает соответствие их рыночным ценам. При этом, как правило, сделки между взаимозависимыми лицами не могут быть основой для определения рыночной цены товаров (п. 8 ст. 40).

К. ТОТЬЕВ,

доцент кафедры предпринимательского
(хозяйственного) права МГЮА,
кандидат юридических наук

¹⁵ Экономика и жизнь, 1998, № 28, с. 32.