

3 декабря 2023 г.

В Диссертационный совет
Российской академии народного хозяйства и государственной службы
при Президенте Российской Федерации

от Зайцева Олега Романовича, м.ч.п., к.ю.н., доцента кафедры обязательственного права
Российской школы частного права Исследовательского центра частного права
им. С.С. Алексеева при Президенте Российской Федерации, 103132, г. Москва,
ул. Ильинка, д. 8, стр. 2, +7 (495) 606-36-39, zaitsev@privlaw.ru

ОТЗЫВ НА ДИССЕРТАЦИЮ
КЛЮЧАРОВОЙ ЕЛЕНА МИХАЙЛОВНЫ

на тему «Обязанности и ответственность членов органов управления юридических лиц в
праве России, Германии, Великобритании и штата Делавэр (США)»
на соискание ученой степени кандидата юридических наук

- 1 Представленная Еленой Михайловной диссертация в целом подтверждает ее право на присуждение ученой степени кандидата юридических наук.
- 2 Заслуживают поддержки следующие выводы диссертантки, сделанные ею в работе:
 - 1) «если такое одобрение [сделки с заинтересованностью] не было получено на законных основаниях (например, никто из уполномоченных законом лиц не заявил требования о получении предварительного одобрения сделки), то его наличие или отсутствие не должно влиять на оценку исполнения директором его обязанностей в ситуации конфликта интересов» (с. 87);
 - 2) «именно обязанность действовать с заботливостью является тем элементом обязательства директора, который носит характер обязательства по приложению максимальных усилий» (с. 94);
 - 3) «если убытки общества, причиненные в результате ошибки отдельного работника, являются следствием недостатков системы управления, то данные убытки должны взыскиваться с директора; если же ошибка работника не компрометирует систему управления, то директор должен освобождаться от ответственности» (с. 128);
 - 4) «сам фундаментальный для обязательства директоров характер обязанности лояльности предполагает применение к ней самого строгого подхода» (с. 132);
 - 5) «начисление пени и применение штрафа являются как раз негативными последствиями нарушения, составляют убытки общества и, соответственно, при доказанности причинно-следственной связи, должны взыскиваться с директора... аналогичный вывод можно сделать в отношении административных штрафов» (с. 156);
 - 6) вывод об опровержимости презумпций недобросовестности и неразумности директора, закрепленных в п. 2 и 3 постановления Пленума ВАС РФ № 62 (с. 176);
 - 7) «в российском праве, как и в штате Делавэр и Германии, совершение директором недобросовестных действий и, соответственно, нарушение обязанности действовать добросовестно, исключает оценку его поведения через разумный предпринимательский риск» (с. 187);

- 8) «и в российском праве разумный предпринимательский риск не должен распространяться на те ситуации, где усмотрение директора в принципе не применимо (например, если по его вине были нарушены сроки совершения тех или иных корпоративных действий, в результате чего компания была привлечена к ответственности, или было допущено нарушение требований законодательства)» (с. 191).

- 3 Несмотря на то, что диссертантка четко исключила обязанности перед кредиторами из предмета исследования (что досадно, но допустимо методологически), все же не может не радовать, что из диссертации все равно можно почерпнуть информацию о том, что иностранные правовые порядки предусматривают обязанности органов управления действовать и в интересах кредиторов (с. 51), что важно с учетом того, что некоторые российские исследователи почему-то до сих пор отрицают такую обязанность.

- 4 Также в свете неоднократно провозглашенной ВС РФ идеи о том, что топ-менеджмент банка не несет ответственности перед кредиторами, если действовал в соответствии с заключениями соответствующих подразделений, познавательным является приводимый в диссертации опыт американских коллег, согласно которому «директора не должны слепо полагаться на мнение менеджмента и внешних консультантов и должны активно задавать им вопросы» (с. 100), «от директоров не требуется читать каждый представленный им документ от начала до конца, особенно с учетом его возможного большого объема, однако они должны понимать его существенные условия и при необходимости, например, попросить соответствующую консультацию у юриста» (там же).

- 5 **Как и во всякой работе, в диссертации имеются и спорные положения.**

- 6 Второй выносимый на защиту тезис состоит в том, что «обязанности членов органов управления юридического лица отличаются от обязанностей поверенного (агента) и доверительного собственника» (с. 12).

- 7 Однако показательно, что при описании иностранного опыта диссертантка, прямо наоборот, отмечает признание применимости английским и американским правом к органам юридического лица общих правил об агентах (с. 20, 23-28 и 31) и немецким правом – общих правил о договоре поручения (с. 34, 37 и 42); также и применительно к российскому праву она признает, что такой элемент как «направленность действий директора на интересы компании ... выделяемый отдельно в немецкой доктрине, справедлив и для российского права, являясь обязательным элементом самого обязательства между директором и общества как обязательства из ведения чужого дела» (с. 189-190).

- 8 Я убежден, что игнорирование того, что корпоративное право – это часть системы гражданского права, в т.ч. того, что договор с директором – это частный случай договора поручения (как и игнорирование того, что решение органа юридического лица – частный случай сделки, а директор – это вид представителя), причиняет много вреда российскому праву и этот путь особенности корпоративного права необходимо как можно быстрее отвергнуть.

- 9 К сожалению, очень часто (даже почти всегда!) при описании иностранного опыта диссертантка ограничивается его некритическим пересказом без собственного критического анализа – так, на с. 34 и 36 диссертации авторка использует при описании немецкого права термин «деликты», хотя сама же отмечает, что ответственность считалась договорной (с. 34 и 37) - приводимое ею объяснение немецких коллег о том, что при чисто договорной природе ответственности нельзя

якобы объяснить императивный характер отдельных правил и косвенный иск акционера явно неубедительно.

- 10 Не может не расстраивать и то, что и применительно к российскому праву диссертантка называет нарушение директором своих обязанностей деликтом (с. 129), хотя на с. 130 уже, наоборот, правильно называет ответственность директора за такое нарушение частным случаем договорной ответственности.
- 11 Также и на с. 157 диссертантка пишет, что «если в результате нарушения директорами обязанностей, относящихся к обязанности лояльности, директор приобрел какое-либо имущество или актив (в том числе получил взятку или заключил какой-либо договор), в Великобритании считается, что это имущество является собственностью компании, а директор – его доверительным собственником», но, к сожалению, даже не ставит вопрос о том, может ли такой подход быть реализован в России, где законодательство и судебная практика все чаще обращаются к конструкции tracing.
- 12 С точки зрения упущений библиографии обращает на себя внимание таких работ как:
 - 1) Simon Deakin, Helmut Koziol, Olaf Riss (eds), Directors' & Officers' (D&O) Liability, Tort and Insurance Law, Volume 36, 2017;
 - 2) Kraakman R., Armour J., Davies P. et al. The Anatomy of Corporate Law: A Comparative and Functional Approach. 3rd ed. Oxford, 2017;
 - 3) Медведев А.Ю. История доктрины корпорации в английском праве (XVIII - середина XX вв.). Дисс. ... к.ю.н. М., 2014;
 - 4) Чупрунов И.С. Влияние одобрения акционеров на ответственность директора перед корпорацией. Развернутый комментарий к Определению Судебной коллегии по экономическим спорам ВС РФ от 17.09.2019 N 305-ЭС19-8975 // Вестник экономического правосудия Российской Федерации. 2020. N 7;
 - 5) Чупрунов И.С. Возмещение директором убытков из привлечения юридического лица к публично-правовой ответственности: особый режим или общие правила? // Цивилистика. 2023. № 2;
 - 6) Егоров А.В. Ответственность директора и корпоративный конфликт // Цивилистика. 2022. № 2.
- 13 В заключение желаю Елене Михайловне интересной и удачной защиты!

О.Р. Зайцев /Зайцев О.Р./

Подпись Зайцева О.Р. ч.
 В. следующая подпись
 Карабанов А.В. *А.В. Карабанов*

