

На правах рукописи

Мальдонадо Попова Анжела Анна

**Гражданско-правовой статус акционерных обществ в Российской
Федерации и Республике Колумбия**

Специальность 12.00.03 – гражданское право; предпринимательское право;
семейное право; международное частное право

Автореферат

диссертации на соискание ученой степени кандидата юридических наук

Москва – 2012

Работа выполненная в Институте законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации.

Научный руководитель: кандидат юридических наук
Соловьева Светлана Вадимовна

Официальные оппоненты: доктор юридических наук, профессор
Козлова Наталья Владимировна

кандидат юридических наук, доцент
Козлова Елена Борисовна

Ведущая организация: **Российский университет дружбы народов**

Защита состоится 16 апреля 2012 года в 13 часов 00 минут на заседании Диссертационного совета Д.503.001.01 при Институте законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации по адресу: г. Москва, ул. Большая Черемушkinsкая, д. 34.

С диссертацией можно ознакомиться в научной библиотеке Института законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации.

Автореферат разослан «___» _____ 2012 г.

Ученый секретарь
диссертационного совета,
доктор юридических наук

Хлестова И.О.

I. ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

Актуальность темы исследования. Гражданское законодательство России в настоящее время переживает очередной этап реформирования и преобразования, свидетельством чему являются Указ Президента РФ № 1108 от 18 июля 2008 г. «О совершенствовании Гражданского кодекса Российской Федерации»¹, Концепция развития гражданского законодательства Российской Федерации, одобренная решением Совета при Президенте РФ по кодификации и совершенствованию гражданского законодательства 07.10.2009², Проект изменений Гражданского Кодекса РФ³.

Институт юридических лиц является одним из центральных институтов гражданского права любой страны. Ведущее место в системе хозяйственных связей современной рыночной экономики принадлежит акционерным обществам, которые составляют значительную разновидность юридических лиц в экономическом обороте. Именно акционерные общества, являясь важной правовой формой организации предпринимательской деятельности в современном мире, позволяют объединить капиталы множества вкладчиков с целью создания самостоятельного участника гражданского оборота. Классическая функция акционерного общества состоит в привлечении и долгосрочном аккумулировании капитала. Наличие капитала имеет жизненно важное значение для предприятий. Акционерная форма является оптимальной для анонимного объединения большого круга участников, позволяет привлечь дополнительные инвестиции путем выпуска акций, «снимает» различия между разнообразными формами капитала и облегчает тем самым их перемещение из отрасли в отрасль.

Такие преимущества акционерной формы ведения бизнеса как возможность высокой концентрации средств, ограниченная ответственность

¹ Указ Президента РФ № 1108 от 18 июля 2008 г. «О совершенствовании Гражданского кодекса Российской Федерации» // «Собрание законодательства РФ», 21.07.2008, № 29 (ч. 1), ст. 3482.

² «Концепция развития гражданского законодательства Российской Федерации» (одобрена решением Совета при Президенте РФ по кодификации и совершенствованию гражданского законодательства от 07.10.2009) // «Вестник ВАС РФ», № 11, ноябрь, 2009.

³ Проект изменений Гражданского Кодекса РФ, размещенный на сайте Высшего Арбитражного суда РФ. www.arbitr.ru [электронный ресурс]. Дата размещения 06.12.2010.

участников (акционеров), система упрощенного перехода контроля над компанией (путем продажи акций), позволяющая реально оценить экономическое положение компании при помощи рыночной стоимости акций, невозможно переоценить для развития российской рыночной экономики.

Правовое регулирование деятельности таких корпоративных объединений как акционерные общества приобретает, таким образом, существенное значение для нормального функционирования хозяйственной жизни государства и общества в целом.

Акционерное право в России активно развивается. ФЗ «Об акционерных обществах», принятый в 1995 г., в настоящее время не полностью удовлетворяет потребностям развития экономики РФ.

Актуальность исследования зарубежного акционерного законодательства обуславливается необходимостью совершенствования российского законодательства о хозяйственных обществах, в том числе, исходя из целесообразности совершенствования законов об акционерных обществах. Поэтому обращение к исследованию проблематики правового регулирования акционерных обществ в зарубежном торговом праве актуально по целому ряду причин – экономических, политико-правовых, страноведческих, социальных. Автор в своем исследовании не случайно обращается из всех стран Латинской Америки именно к законодательству Колумбии, поскольку именно Торговый кодекс Колумбии 1970 г. явился своего рода революцией в торговом праве латиноамериканских государств, и представлял собой образец кодекса нового типа.

Акционерное право рассматриваемых государств весьма обширно и его сравнительный анализ в полной мере не может быть осуществлен в рамках данного диссертационного исследования. Поэтому в качестве предмета исследования избраны лишь некоторые проблемы, возникающие в ходе проведенного анализа.

Степень научной разработанности темы. Различные аспекты

правового регулирования деятельности акционерных обществ были рассмотрены в работах русских и советских ученых-юристов. В фундаментальных работах русских ученых-юристов: А.И. Каминки, Д.И. Мейера, Л.И. Петражицкого, И.Т. Тарасова, Г.Ф. Шершеневича и др., исследовались вопросы истории возникновения и становления акционерных обществ, сравнительного анализа зарубежного законодательства того времени, даны рекомендации по совершенствованию русского акционерного права. Работы таких советских ученых периода 20-30 гг. XX в. как И.Д. Брауде, В.Ю. Вольфа, М.Н. Израэлиты, С.Н. Ландкофа и др. в основном посвящены комментированию действовавшего законодательства и сравнительному анализу законодательства России и зарубежных стран.

Многие выводы, сделанные в работе, опираются на труды представителей отечественной науки гражданского права XX-XXI вв.: В.Ю. Бакшинскаса, М.И. Брагинского, С.Н. Братуся, А.В. Венедиктова, В.В. Витрянского, В.П. Грибанова, В.В. Гущина, В.В. Долинской, М.Н. Израэлиты, М.Г. Ионцева, О.С. Иоффе, А.И. Каминки, Т.В. Кашаниной, Н.В. Козловой, М.И. Кулагина, С.Н. Ландкофа, Д.В. Ломакина, Д.И. Мейера, Ю.А. Метелевой, С.Д. Могилевского, И.Б. Новицкого, Л.И. Петражицкого, Г.Л. Рубеко, С.А. Степанова, Е.А. Суханова, О.Н. Сыродоевой, И.Т. Тарасова, Г.В. Цепова, Г.С. Шапкиной, Л.И. Шевченко, Г.Ф. Шершеневича и многих других.

В последнее время интерес к акционерным обществам резко возрос. Выпущены учебники по гражданскому и предпринимательскому праву, в которых рассматривается регулирование деятельности акционерных обществ. В том числе появились учебники по акционерному праву, а также комментарии к ФЗ «Об акционерных обществах». Авторы этих исследований и учебных пособий рассматривают в основном российское законодательство. Появляются работы по американскому корпоративному праву, немецкому акционерному законодательству, носящие сравнительный характер с российским законодательством. Следует констатировать, что на

сегодняшний день среди российских цивилистов не высок интерес к проблемам правового регулирования акционерных обществ этих стран, и в частности – Республики Колумбия. Вопросы правового положения торговых товариществ и обществ в этих странах практически не изучены; по сути было проведено лишь два диссертационных исследования⁴. Вместе с тем, какие-либо русскоязычные работы, посвященные истории и современному состоянию колумбийского акционерного законодательства в сравнении с российским, сегодня отсутствуют. Российские и колумбийские акционерные общества до настоящего времени не были самостоятельным предметом исследования российских ученых-правоведов. Хочется надеяться, что в будущем эта ситуация существенно изменится, учитывая то, что испанский язык негласно признан вторым мировым языком в сфере бизнеса после английского, и в России очевиден возросший интерес к дальнейшему развитию не только внешнеполитических, но и торговых связей со странами Латинской Америки.

При написании работы автором использовались труды таких колумбийских правоведов торгового права вообще и права торговых компаний в частности как: Габино Хосе Пинзон, Карлос Давила де Гевара, Карлос Альберто Веласкес Рестрепо, Гальгано Францеско, Хорхе Эрнан Гиль Эчеверри, Хосе Игнасио Нарваес Гарсиа и др.

Актуальность темы исследования, недостаточная степень ее научной разработанности и несомненная практическая значимость определили выбор темы диссертационного исследования, постановку его цели и задач.

Цель и задачи исследования. Целью диссертационного исследования является проведение комплексного сравнительно-правового анализа правового статуса акционерного общества в РФ и Колумбии для выявления и разработки путей практического решения актуальных российских проблем.

Реализация поставленной цели предопределила постановку и решение

⁴ См.: *Тибурсио Родригес Батиста*. Правовое регулирование акционерных обществ в Панаме: Дис. ...канд. юрид. наук : 12.00.03. – М., 1978; *Хесус Антонио Уртадо Рамирес*. Правовое положение акционерных обществ и товариществ с ограниченной ответственностью по законодательству Латинской Америки (на примере Колумбии, Мексики и Венесуэлы): Дис. ...канд. юрид. наук : 12.00.03. М., 1994.

следующих **задач**:

- провести историко-правовой анализ становления акционерной формы предпринимательской деятельности в России и Республике Колумбия;
- исследовать источники правового регулирования статуса акционерного общества в Республике Колумбия и в России и выявить их специфику в общей системе источников права;
- дать общую характеристику акционерного общества как организационно-правовой формы юридического лица;
- определить порядок формирования и правовой режим уставного капитала акционерного общества;
- рассмотреть виды акционерных обществ;
- проанализировать правовое регулирование акционерных обществ упрощенного типа в законодательстве Республики Колумбия;
- изучить систему органов управления и контроля по законодательству Колумбии и России;
- исследовать правовую природу акционерных соглашений;
- разработать предложения по дальнейшему совершенствованию действующего в России акционерного законодательства.

Объект и предмет исследования. Объектом исследования выступают основные институты российского и колумбийского акционерного права в направлении повышения эффективности российского правового регулирования деятельности акционерных обществ. Предмет исследования составляют теоретические и практические аспекты правового регулирования статуса акционерных обществ.

Методологические и теоретические основы работы. Реализация задач диссертационного исследования проводилась на диалектико-материалистической основе. В рамках системного подхода автором были использованы общие методы познания: анализ и синтез, восхождение от абстрактного к конкретному, от простого к сложному; а также частные методы изучения правовых явлений: исторический, логический, метод

сравнения, формально-юридический, статистический и др. Наиболее активно в процессе исследования применялся метод сравнительного правоведения с целью оценки качества норм российского права в изучаемой области, позволивший выявить общие тенденции, характерные для развития современного акционерного права исследуемых государств, и, вместе с тем, показать особенности решения вопросов правового регулирования акционерных обществ по действующему гражданскому законодательству России и торговому законодательству Колумбии.

Теоретическую основу работы составляют как научные труды дореволюционных, советских, современных российских правоведов, так и правовая литература, изданная в Колумбии, Чили, Мексике, Испании по торговому и гражданскому праву, общей теории права, а также работы по экономике, философии и другим наукам, законодательные и иные нормативные акты, материалы периодической печати.

Эмпирическая база исследования включает в себя обширный нормативный материал российского и колумбийского законодательства в сфере акционерного права как действующего в настоящее время, так и утратившего силу, судебную практику Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, Верховного Суда Российской Федерации, Конституционного Суда Колумбии, Верховного Суда Колумбии, а также решения российских и колумбийских судов по спорам в рассматриваемой сфере.

Научная новизна исследования состоит в том, что работа представляет собой первое в современной российской правовой науке комплексное сравнительно-правовое всестороннее исследование правового статуса акционерных обществ по законодательству России и Республики Колумбия.

В диссертационном исследовании на монографическом уровне рассмотрены основные понятия, характеризующие акционерное общество как субъекта акционерного правоотношения, определены тенденции развития

акционерного права России. Выявлены недостатки правового регулирования и предложены пути решения указанных проблем.

На базе проведенного исследования **формируются и выносятся на защиту следующие научные положения:**

1. Сравнительный анализ эволюции российского и колумбийского законодательства об акционерных обществах позволяет заключить, что усложнение экономической системы, развивающееся производство вело к систематизации и детализации правил об акционерном деле; бóльшая часть правовых норм в отношении акционерных обществ, которые на ранних стадиях определялись государством, стали определяться законом. Несмотря на различия в истории, культуре, правовых обычаях России и Колумбии, этапы развития правового регулирования акционерных обществ в основном совпадают. Выделено в целом три периода развития акционерного права для названных стран: 1. период становления, 2. период разрешительной (концессионной) системы, 3. период возникновения и формирования явочной системы учреждения акционерных обществ.

2. Выявлены различия в правоспособности акционерных обществ в России и Колумбии. В отличие от российского законодательства, устанавливающего общую правоспособность для акционерных обществ, за исключением тех, для которых законом установлена специальная, традиционные акционерные общества Колумбии по законодательству обладают специальной правоспособностью.

3. В Колумбии наблюдаются прогрессивные тенденции в развитии и создании новых правовых форм, свидетельством чего является Закон № 1258 от 5 декабря 2008 года, нормативно закрепивший возможность создания акционерных обществ упрощенного типа (SAS). Анализ положений названного закона позволил автору заключить, что в колумбийском акционерном законодательстве, во-первых, имеется отход от понимания акционерного общества как корпоративного объединения нескольких лиц, во-вторых, в отличие от традиционных акционерных обществ,

правоспособность SAS является общей, в-третьих, законодательство лишь минимально регламентирует управление в SAS и процедуру принятия решений, оставляя свободу уставной регламентации, позволяя акционерам самим выбирать более адекватные механизмы организации и контроля в акционерном обществе.

4. Следуя идеям, содержащимся в Концепции развития гражданского законодательства Российской Федерации, а также в положениях Проекта ГК РФ диссертантом предлагается внести следующие изменения в редакции отдельных статей Федерального закона «Об акционерных обществах», а также дополнить закон статьями следующего содержания:

а) в ст. 7 ФЗ «Об АО» следует отказаться от деления акционерных обществ на типы (открытое, закрытое акционерные общества), предусмотрев лишь одну организационно-правовую форму: акционерное общество. В связи с этим необходимо внести соответствующие изменения в ГК РФ (ст. 97) и в ФЗ «Об АО» (статьи 4, 7, 10, 11, 25, 26, 39, 71, 91, 92, 94);

б) в п. 2 ст. 7 ФЗ «Об АО» слова «Открытое общество вправе проводить закрытую подписку на выпускаемые им акции, за исключением случаев, когда возможность проведения закрытой подписки ограничена уставом общества или требованиями правовых актов Российской Федерации» заменить словами «Акционерное общество вправе проводить закрытую подписку на выпускаемые им акции, за исключением случаев, когда возможность проведения закрытой подписки ограничена уставом общества или требованиями правовых актов Российской Федерации».

в) п. 3 ст. 7 Закона об АО изложить в следующей редакции: «Акционер акционерного общества имеет право любым способом отчуждать принадлежащие ему акции, согласие других акционеров или самого общества на совершение такой сделки не требуется».

5. Оценивая развитие российского акционерного законодательства после перехода к рыночной экономике, автор приходит к выводу о том, что оно идет по пути использования опыта акционерного законодательства в

основном американской системы права, что проявляется, прежде всего, в тенденции к снижению роли общих собраний акционеров и расширению компетенции совета директоров в управлении акционерным обществом. Диссертант полагает, что с таким подходом российского законодателя нельзя согласиться, поскольку высшим органом управления АО является общее собрание акционеров, а потому можно утверждать, что именно оно вправе решать любые вопросы, касающиеся деятельности общества, без каких-либо ограничений, в том числе и относящиеся к компетенции других органов управления.

6. В работе обосновывается необходимость внесения следующих изменений в редакции отдельных статей Федерального закона «Об акционерных обществах», а также дополнений закона статьями следующего содержания по вопросам органов управления и контроля:

а) абз. 1 и 2 п. 1 ст. 52 ФЗ «Об АО» изложить в следующей редакции: «Срок сообщения о проведении общего собрания акционеров, в том числе и внеочередного собрания, и предоставления информации лицам, имеющим право на участие в общем собрании акционеров, устанавливается уставом общества, но не может быть менее 30 дней до даты его проведения»;

б) дополнить абз. 2 ст. 85 ФЗ «Об АО» словами следующего содержания: «Не допускается отмена или изменение решения, принятого общим собранием акционеров о размере вознаграждения членам ревизионной комиссии (ревизору), если такое решение было принято без нарушения установленного порядка созыва общего собрания акционеров»;

в) формируется предложение по совершенствованию акционерного законодательства РФ, направленное на повышение роли ревизионной комиссии в структуре органов акционерного общества. В частности, предлагается установить ограничение на участие в работе ревизионной комиссии лиц, являющихся акционерами или служащими, занимающими подчиненное положение, в данном АО или в другом зависимом обществе (абз. 1 п. 6 ст. 85 ФЗ «Об АО»).

В диссертации содержатся и иные выводы и положения, выдвинутые и обоснованные автором.

Практическая значимость исследования состоит в том, что выводы и положения, содержащиеся в диссертации, могут быть использованы:

во-первых, в процессе совершенствования законодательства РФ с целью устранения выявленных пробелов и недостатков, в частности, при формировании и совершенствовании Федеральных законов, регулирующих деятельность акционерных обществ;

во-вторых, в последующих научных исследованиях вопросов регулирования правового статуса акционерных обществ;

в-третьих, в учебном процессе при чтении курсов гражданского и предпринимательского права, а также специальных учебных курсов, посвященных проблемам правового регулирования деятельности акционерных обществ;

в-четвертых, предпринимателями при осуществлении своей деятельности на латиноамериканском рынке.

Апробация результатов исследования. Основные положения и выводы диссертационного исследования нашли отражение в научных публикациях автора. Результаты работы обсуждены и одобрены в Отделе гражданского законодательства зарубежных государств Института законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации.

Структура диссертационного исследования обусловлена стоящими перед автором целями и задачами. Диссертация состоит из введения, четырех глав, поделенных на двенадцать параграфов, заключения и библиографического списка.

II. СТРУКТУРА И СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ

Во введении обосновывается актуальность темы диссертационного исследования, определяются объект и предмет исследования, осуществляется постановка целей и задач исследования, указывается методология исследования, характеризуются степень научной разработанности темы, раскрывается его научная новизна, излагаются основные положения, выносимые на защиту, указывается ряд предложений по совершенствованию законодательства, обосновывается научная и практическая значимость работы, приводятся сведения о структуре работы.

Первая глава диссертационного исследования «Эволюция акционерного законодательства в России и Республике Колумбия» состоит из двух параграфов. В ней проводится сравнительный анализ эволюции акционерного законодательства Колумбии и России, исследуются источники правового регулирования статуса акционерного общества в рассматриваемых странах.

В первом параграфе первой главы работы под названием «Историко-правовой анализ становления акционерной формы предпринимательской деятельности в России и Республике Колумбия» анализируется история становления и последующее формирование законодательства об акционерных обществах.

В работе выделена периодизация развития акционерного законодательства рассматриваемых стран. Дана характеристика каждого из этапов формирования акционерного законодательства Колумбии. Анализ правовых актов Колумбии (Ордонансы Бильбао 1737 г., Торговый кодекс 1853 г., Торговый кодекс 1869 г., Торговый кодекс 1887 г. и др.) и России (Манифест императора Александра I от 6 сентября 1805 г. «Об ответственности акционерных компаний в случае взыскания одним складочным капиталом», Манифест от 1 января 1807 г. «О дарованных купечеству новых выгодах, отличиях и преимуществах и иных способах к распространению и усилению торговых предприятий») позволяет заключить,

что на первых этапах становления акционерного законодательства правовое регулирование статуса акционерных обществ в России и Колумбии было слишком схематичным.

По мнению диссертанта, в рассматриваемый период законодательство не шло по пути детального регулирования правового статуса акционерных обществ, поскольку практический интерес к акционерным обществам в России и в Колумбии появился сначала в правительственных кругах, а не в торговой сфере. Усложнение экономической системы, развивающееся производство вело к систематизации и детализации правил об акционерном деле. Большая часть правовых норм в отношении акционерных обществ, которые на ранних стадиях определялись государством, стали определяться законом.

В течение длительного периода в России и Колумбии действовала концессионная система учредительства акционерных обществ, которая сочетала в себе черты частной предпринимательской корпорации и публичного учреждения, выполнявшего важные государственные функции.

Второй параграф первой главы диссертации называется «**Источники правового регулирования статуса акционерного общества в Республике Колумбия и в России**» и посвящен рассмотрению вопросов анализа современной системы источников правового регулирования статуса акционерных обществ в России и Колумбии.

В отличие от России в Колумбии, где имеется дуализм частного права, нормы, касающиеся акционерных обществ, относящихся к торговым обществам, содержатся помимо Гражданского кодекса, также и в Торговом кодексе от 27 марта 1971 года и в других специальных законодательных актах, например, в Законе от 20 декабря 1995 года № 222. Диссертантом выявлено соотношение гражданского и торгового законодательства Колумбии.

Среди источников акционерного права рассматриваемых стран автором выделены, во-первых, акты, непосредственно регулирующие правовой статус

акционерных обществ (в России к ним относятся положения ГК РФ и ФЗ «Об АО»; в Колумбии – ГК, Торговый кодекс Колумбии, Закон № 27 от 20 февраля 1990 г. «О фондовых биржах», Закон № 45 от 18 декабря 1990 г.), во-вторых, специальные акты, регулирующие отношения на рынке ценных бумаг и конкурентные отношения (в России – это Федеральный закон от 22 апреля 1996 года № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг», Федеральный закон от 05 марта 1999 года № 46-ФЗ «О защите прав и законных интересов инвесторов на рынке ценных бумаг» Федеральный закон от 09.07.1999 № 160-ФЗ «Об иностранных инвестициях в Российской Федерации», Федеральный закон от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Приказ ФСФР от 25 января 2007 г. N 07-4/пз-н «Об утверждении стандартов эмиссии ценных бумаг и регистрации проспектов ценных бумаг»; в Колумбии к ним относятся Закон № 27 от 20 февраля 1990 г. «О фондовых биржах», Декрет № 3091 от 24 декабря 1990 г.), в-третьих, акты, касающиеся вопросов ведения бухгалтерского учета и налогообложения.

Значительная часть отношений в акционерных обществах регулируется локальными нормативными правовыми актами, формулирующими для своих участников и/или членов трудового коллектива определенные правила поведения нормативного и системного характера, являющиеся обязательными для участников и/или членов трудового коллектива, и имеющие юридическое значение для третьих лиц, исполнение которых в случае нарушения обеспечивается принуждением.

Автор приходит к выводу, как в России, так и в Колумбии наблюдается отказ от тотальной унификации акционерного права.

Вторая глава диссертационного исследования «Понятие и типы акционерных обществ» состоит из трех параграфов.

Первый параграф главы второй работы «Общая характеристика акционерного общества как организационно-правовой формы юридического лица» посвящен анализу понятия акционерного общества в законодательстве России и Колумбии.

В диссертации рассматриваются существенные признаки акционерного общества. Особое внимание уделено анализу законодательных формулировок, содержащихся в ГК РФ, ФЗ «Об акционерных обществах» и Торговом кодексе Колумбии. Исследование российских и колумбийских законодательных положений, позволило автору заключить, что все они представляют собой набор характерных черт акционерного общества, облеченных в форму правовых предписаний, очередность перечисления которых является условной, поскольку все они применяются в совокупности, а не в какой-либо последовательности. По своей значимости для определения сути акционерного общества не все положения принадлежат к правовым нормам одного порядка, а также одному кругу регулируемых отношений. Одна группа положений связана с определением статуса общества, другая группа относится к определению статуса участника, третья – с определением вида доли участников в уставном капитале.

В отличие от российских законодательных положений относительно правоспособности юридических лиц, колумбийское законодательство закрепляет положение о специальной правоспособности акционерных обществ, которая ни при каких условиях не может стать по объему такой же, как у физических лиц⁵.

В исследовании проанализированы два законодательно возможных способа создания акционерных обществ в Колумбии, во-первых, посредством нотариально удостоверенного акта, во-вторых, путем публичной подписки. По мнению автора, второй способ учреждения акционерного общества является не только длительным во времени, но и очень трудоемким.

Второй параграф главы второй работы «Имущество и уставный капитал акционерного общества» посвящен анализу понятия «уставный капитал», вопросам формирования уставного капитала, соотношению уставного капитала и имущества акционерного общества.

⁵ *José Ignacio Narváez García. Teoría general de las sociedades. Volumen III. Novena edición. LEGIS. Bogotá. 2005. P. 31-32.*

Приводятся и анализируются существующие мнения по вопросу понятия «уставный капитал», исходя из которых, диссертантом делается вывод о том, что большинство исследователей рассматривают уставный капитал как некое имущество, имеющее денежную оценку или денежное выражение, способное обеспечить начало деятельности акционерного общества. Автором предлагается понятие уставного капитала и выделены его признаки.

В работе проанализированы требования к уставному капиталу акционерного общества, предъявляемые действующим гражданским законодательством России и торговым законодательством Колумбии, предельные сроки формирования уставного капитала акционерного общества при его учреждении, а также способы оценки вкладов, вносимых в оплату акций при учреждении общества.

В третьем параграфе второй главы работы, который называется «Типы акционерных обществ», рассматривается дифференциация акционерных обществ.

Проанализированы существующие различия между открытыми и закрытыми акционерными обществами в российском законодательстве. Диссертантом констатируется отсутствие необходимой научно-теоретической основы и объективных экономических предпосылок для деления акционерных обществ на открытые и закрытые, а в связи с необоснованностью такого деления необходимо его законодательное устранение. Автор соглашается с предложением об исключении из ГК РФ⁶ и ФЗ «Об акционерных обществах» положений, касающихся такого деления.

Анализ колумбийских законодательных положений позволяет диссертанту заключить, что решающими критериями дифференциации правового положения закрытых (частных) и открытых (публичных) акционерных обществ являются, во-первых, возможность публичного размещения и обращения акций; во-вторых, количественный состав

⁶ См.: Проект изменений в раздел I Гражданского Кодекса РФ // СПС «КонсультантПлюс».

акционеров; в-третьих, ограничение процентного количества акций, которые могут находиться в собственности одного акционера.

В диссертации проводится подробный анализ акционерного общества упрощенного типа (SAS), режим которого был закреплен колумбийским Законом № 1258 от 5 декабря 2008 г., в сравнении с традиционными акционерными обществами. Указанный закон явился результатом критического переосмысления колумбийским законодателем корпоративных отношений, определяемых во второй книге Торгового кодекса (далее – ТК) Колумбии, которые уже не отражают потребностей гражданского и торгового оборота страны.

Автор констатирует, что в настоящее время в Колумбии наблюдаются прогрессивные тенденции в развитии и создании новых правовых форм.

Третья глава работы «Система органов управления и контроля акционерного общества по законодательству Российской Федерации и Республики Колумбия» включает в себя три параграфа.

Первый параграф третьей главы работы «Понятие, структура и виды органов управления и контроля акционерных обществ» содержит анализ двух групп теорий юридических лиц (теории фикции и теории реальности), посредством которых раскрывается понятие «органа акционерного общества».

Анализ структуры органов управления акционерного общества позволил диссертанту заключить, что в российском законодательстве при определении структуры органов управления, во-первых, допускается параллельное существование двух систем управления обществом, а, во-вторых, отсутствует единообразие в названиях органов управления и контроля АО, что необходимо для однозначного установления компетенции органов, в-третьих, структура органов АО в Торговом кодексе Колумбии имеет четко определенный характер и более четкие названия.

В диссертации проведена классификация органов акционерного общества по различным основаниям.

Второй параграф третьей главы «Органы управления акционерного общества» содержит анализ правового положения общего собрания акционеров, совета директоров (наблюдательный совет), исполнительных органов.

В процессе рассмотрения положения общего собрания акционеров в системе органов управления акционерного общества выявлено, что колумбийский законодатель в отличие от российского диспозитивно устанавливает более широкие возможности участия акционеров-держателей привилегированных акций в общих собраниях с правом голоса, предоставляя при этом самому АО, помимо законодательно установленных случаев, решать вопросы такого участия. По мнению автора, российский законодатель не достаточно корректно подошел к решению вопроса в отношении компетенции общего собрания акционеров, устанавливая определенные ограничения.

В работе отмечается, что отсутствие в российском законе положений относительно непроведения или нарушения сроков проведения общего собрания акционеров, может привести к нарушению прав акционеров и злоупотребления со стороны руководства общества.

Рассматриваются формы проведения общего собрания акционеров, выявлены недостатки процесса заочного голосования. Проводится анализ этапов организации работы общего собрания акционеров.

В диссертации проводится сравнительный анализ правового положения совета директоров акционерного общества в законодательных актах рассматриваемых стран. Выявлены сходства и различия в положении данного органа. В частности, законодательство России и Колумбии, допуская возможность прекращения досрочных полномочий членов совета директоров, идут по пути усиления контроля со стороны акционеров за деятельностью совета директоров; решение вопроса о членстве совета директоров оба законодателя также относят на усмотрение акционеров. Колумбийским законодателем установлены отличные от российского

законодателя императивные ограничения для занятия должности членом совета директоров и их заместителей. Кроме того, в Колумбии используется иной способ голосования при выборах членов совета директоров и их заместителей.

Исследование правового положения исполнительных органов акционерного общества в российском законодательстве позволило автору отметить, что нормы ГК РФ и ФЗ «Об акционерных обществах» создали условия для неоправданной конкуренции между органами управления общества одного уровня, для устранения которой необходимо приведение в соответствие друг с другом п. 3 ст. 103 ГК РФ и п. 1 ст. 69 ФЗ «Об АО».

В диссертации подчеркивается, что российским законом установлена в достаточной степени громоздкая система управления акционерным обществом, и фактически в России действует два исполнительных органа – совет директоров (наблюдательный совет) и собственно исполнительные органы, тогда как в Колумбии единственным исполнительным органом АО является его законный представитель.

В исследовании проведен анализ различных императивных положениях колумбийского Торгового Кодекса и закона № 222 от 20 декабря 1995 г., определяющих правовое положение законного представителя, как репрезентативного и административного органа акционерного общества.

Третий параграф третьей главы «Контрольные органы» посвящен анализу правового статуса контрольных органов акционерного общества.

В диссертации проведен сравнительный анализ статуса контрольных органов акционерного общества в российском и колумбийском законодательствах. Диссертант констатирует, что в российском законодательстве достаточно скупо урегулирован статус ревизионной комиссии: этому посвящено лишь несколько статей в ФЗ «Об АО» (ст.ст. 85, 87). Правомочия членов ревизионной комиссии вообще не сформулированы, отсутствуют законодательные требования к независимости ревизоров. Тогда как в Торговом Кодексе Колумбии весьма подробно урегулирован статус

контрольных органов акционерного общества. При установлении требований, предъявляемых к контролирующим органам АО, колумбийский закон во главу ставит требования к независимости фискальных ревизоров от управленческого аппарата, что соответствует задачам данного органа. В Торговом кодексе довольно широко определены функции контрольного органа, в достаточной степени подробно урегулирован вопрос об ответственности фискальных ревизоров.

Глава четвертая работы «Акционерные соглашения как инструмент эффективного управления акционерным обществом» включает в себя четыре параграфа.

Первый параграф четвертой главы «Понятие и правовая природа акционерных соглашений» содержит анализ понятия и правовой природы акционерных соглашений.

Выявлены причины появления института акционерных соглашений.

В работе анализируется понятие акционерного соглашения с позиций различных формулировок, даваемых данному институту не только российскими, но и зарубежными правоведами.

Автор приходит к выводу, что по своей правовой природе акционерное соглашение является многосторонним непоименованным видом гражданско-правового договора, к которому применяются нормы гражданского законодательства Российской Федерации, в том числе общие положения части первой ГК РФ о сделках (гл. 9 ГК РФ, регулирующая виды и форму сделок, а также общие вопросы их недействительности), обязательном праве и о договорах (гл. 27–29 ГК РФ, содержащие общие положения договорного права, включая заключение, изменение и расторжение договора).

Второй параграф четвертой главы «Содержание акционерных соглашений и границы его допустимости» посвящен исследованию условий акционерных соглашений.

В диссертации проведен анализ предмета акционерных соглашений,

рассмотрен вопрос о конфиденциальности содержания акционерных соглашений.

Автором предложена структура акционерного соглашения. Соглашения акционеров должны включать следующие пункты: стороны соглашения, используемые термины, предмет соглашения, управление акционерным обществом, финансирование деятельности компании, распределение прибыли, механизм разрешения конфликтов, вытекающих из соглашения, переход прав на акции, ограничения распоряжения акциями компании, условия конфиденциальности, гарантии исполнения обязательств, принятых акционерами по акционерному соглашению и др.

В диссертации выявлены преимущества акционерных соглашений перед статутными документами общества. В частности, во-первых, акционерное соглашение предоставляет акционерам, по сравнению с учредительным документом, довольно большую степень усмотрения при формулировании условий, во-вторых, условия соглашения являются обязательными лишь для той части участников, которые подписали соглашение, тогда как устав общества обязателен для всех его участников, в-третьих, сравнительно низкие издержки при создании акционерного соглашения и внесения в него изменений.

Проанализированы вопрос о допустимости конкретных положений акционерных соглашений.

Третий параграф четвертой главы «Стороны акционерных соглашений» содержит исследование вопроса о том, между кем может быть заключено акционерное соглашение.

Отсутствие четкой регламентации приводит к отсутствию единообразия во мнениях относительно того, кто может являться стороной акционерного соглашения.

В диссертации рассматривается возможность заключения акционерных соглашений, помимо акционеров акционерного общества, владеющих акциями, также доверительным управляющим, номинальным держателем, само общество, будущими акционерами.

Обосновывается вывод о том, что исключается возможность заключения акционерного соглашения «будущими акционерами». Такого же мнения придерживаются и колумбийские ученые.

В работе отмечается возможность заключения соглашения акционеров не только в отношении акций, имеющих у участника акционерного соглашения на момент его заключения, но и в отношении «будущих акций», т.е. акций, владельцем которых участник соглашения станет или может стать в дальнейшем.

Четвертый параграф четвертой главы «Классификация акционерных соглашений» посвящен упорядочению множества акционерных соглашений.

В диссертации виды акционерных соглашений сгруппированы по двум классификационным признакам: 1. в зависимости от характера участников (соглашение миноритарных акционеров, соглашение соинвесторов, соглашение мажоритариев); 2. по предмету акционерного соглашения (соглашения предметом которого являются «права акционера на акции», соглашения предметом которого являются «права из акций», соглашения предметом которого являются «вопросы управления обществом, которые не связаны с правами акционеров»).

В **заключении** подводятся общие итоги и конкретизируются результаты выполненного диссертационного исследования.

Список работ, опубликованных по теме диссертации⁷:

1. Мальдонадо Попова А.А. Тенденции развития корпоративного законодательства Колумбии // Журнал Российского права. 2011. № 8. 0,8

⁷ Работы, опубликованные в рекомендуемых изданиях ВАК РФ, выделены.

п.л.

2. Мальдонадо Попова А.А. Правовое регулирование акционерных обществ упрощенного типа в законодательстве Колумбии // Журнал законодательства и сравнительного правоведения. 2010. № 3. 0,9 п.л.

3. Мальдонадо Попова А.А. Правовые основы использования лесов по законодательству Колумбии // Тезисы докладов научно-практической конференции 6 июня 2011 г. – М.: ГОУ ВПО МГУЛ, 2011. 0,6 п.л.

4. Мальдонадо Попова А.А. Правовой режим лесов по законодательству России и зарубежных стран: монография / под ред. Ю.И. Шуплецовой – М.: Юстицинформ, 2011. – 160 с. 0,7 п.л. (в соавторстве).

5. Мальдонадо Попова А.А. Особенности правового положения отдельных видов коммерческих юридических лиц в Колумбии (в соавторстве). Сборник научных трудов. «Актуальные проблемы государства и права, философии и истории. Выпуск 5. – М.: ГУЗ. 2008. 1,8 п.л.

6. Мальдонадо Попова А.А. Некоторые сравнительно-правовые аспекты в вопросах права собственности в гражданском законодательстве Колумбии и России (в соавторстве)// Сборник научных трудов. «Актуальные проблемы государства и права, философии и истории. Выпуск 4. – М.: ГУЗ. 2007. 0,4 п.л.