

В диссертационный совет
ПДС 0900.009, созданный при
Федеральном государственном
автономном образовательном
учреждении высшего образования
«Российский университет дружбы
народов имени Патриса Лумумбы»

О Т З Ы В

официального оппонента на диссертацию
**Шакарна Хайсама Н М на тему: «Гражданско-правовая ответственность
членов правления акционерного общества (Vorstand) перед компанией,
акционерами и третьими лицами в ФРГ»,**
представленную на соискание ученой степени кандидата юридических
наук по специальности 5.1.3 Частно-правовые (цивилистические) науки
(юридические науки)

Тема, избранная для диссертационного исследования, является актуальной в связи необходимостью познания основных проблем, возникающих в сфере корпоративной ответственности членов правления акционерного общества, необходимостью анализа модели ответственности в праве Германии, что, бесспорно, требует своего фундаментального исследования.

В качестве цели исследования заявлен комплексный анализ теоретических, практических аспектов гражданско-правовой ответственности членов правления акционерного общества в Германии с обоснованием предложений по совершенствованию правовых средств этого вида ответственности.

Для достижения этой цели в диссертационном исследовании сформулированы исследовательские задачи, позволяющие обосновать основания и условия корпоративной ответственности членов правления акционерного общества с выявлением особенностей модели ответственности в законодательстве Германии, ввести в научный оборот новые теоретические положения. Как нам представляется, заявленная цель достигнута, а задачи, необходимые для ее достижения – решены.

Системный анализ проблем корпоративной ответственности членов правления АО с учетом баланса интересов всех заинтересованных лиц позволил автору выявить общие закономерности привлечения к ответственности членов правления акционерного общества.

Достоверность и обоснованность результатов диссертационного исследования обеспечиваются методологией исследования, соответствующей его объекту, предмету, цели и задачам исследования, что нашло подтверждение в широком перечне соответствующих теме диссертации нормативных и доктринальных источников, а также правоприменительных актов. При проведении исследования автором привлечен широкий круг источников на немецком и английском языках.

Методологическую основу исследования составляют общенаучные положения диалектического познания, системного подхода к анализу определенных событий и сведений, методологии с применением индукции, дедукции, сравнительного анализа и других традиционных исследовательских методов, а также научно-правовые отраслевые методы формального, сравнительного, системного правового анализа.

Диссертационное исследование Шакарны Хайсама Н М обладает научной новизной: оно является первым в науке корпоративного права исследованием проблем привлечения к ответственности членов правления акционерного общества в Германии, которое можно рассматривать как решение задачи, имеющей значение для развития соответствующей отрасли знания.

Структура работы вполне логична, отвечает заявленным цели и задачам исследования. Результаты решения автором исследовательских задач наиболее последовательно отражены в положениях, выносимых на защиту (с. 9 – 14). Работа состоит из введения, двух глав, включающих восемь параграфов, заключения, списка литературы.

В первой главе диссертационного исследования «Правовые основы гражданско-правовой ответственности членов правления акционерного

общества перед компанией в Германии» анализируются правовой статус органов управления, а также источники правового регулирования ответственности членов правления акционерного общества.

Автор исследует сложившуюся в Германии модель управления акционерным обществом как инсайдерскую (стейкхолдерскую, социальную), для которой характерны признаки соуправления в противовес англо-американской модели, в которой обеспечивается исключительно интерес акционеров. Выделены аспекты статуса органов управления, включающие: понятие акционерного общества, основы правового регулирования их создания и деятельности, понятие корпоративной ответственности, критерии понятия гражданско-правовой ответственности в соотношении с корпоративной ответственностью, правовые основы ответственности правления АО перед третьими лицами и корпоративной социальной ответственности. Особое внимание уделено эволюции теории стейкхолдеров Р. Фримена и ее содержанию, а также обоснованию с точки зрения этой базовой концепции начал социальной ответственности органов управления акционерным обществом. Автор обозначает основные принципы этой теории: 1) соуправление различными заинтересованными группами; 2) фидуциарный принцип агентских действий органа управления от имени стейкхолдеров (с. 40).

В § 2 главы 1 «Международные и региональные источники правового регулирования ответственности членов правления акционерного общества в Германии» обстоятельно анализируются принципы правового регулирования ответственности членов правления АО на основе международных актов ООН, ОЭСР, ЕС. Высказана позиция о необходимости учета принципа справедливости при распределении фонда оплаты труда (с. 44-46), изучены директивы ЕС 2017/1132, 2022/2464 2022. Автор отмечает, что директива 2017/1132 действует в отношении GmbH, однако исследует положения директивы применительно к имплементации ее положений для акционерных обществ и приходит к выводу, что анализируемая Директива не оказала

существенного влияния на корпоративное право Германии в части регулирования ответственности членов правления (с. 52). Вместе с тем далее изложены выводы о дополнении Директивой § 48 AktG о специальной солидарной ответственности учредителей публичной компании до ее регистрации (с.53), а также о специальной гражданско-правовой ответственности органов правления компании за правонарушения в ходе реорганизации.

В главе 2 «Виды гражданско-правовой ответственности членов правления акционерного общества в ФРГ» исследованы общие положения об ответственности членов правления акционерного общества, а также виды ответственности в соответствии со сложившимися в Германии доктринальными положениями.

Автором выделены такие виды традиционной гражданско-правовой ответственности как договорная, деликтная и преддоговорная, кратко проанализированы основания и условия ответственности. Корпоративная ответственность квалифицируется в качестве разновидности гражданско-правовой ответственности (с.88) со ссылкой на позицию О.В. Гутникова, изложенной, кстати, не совсем достоверно. Выделена классификация корпоративной ответственности на внутреннюю и внешнюю. Исследованы принципы «должной осмотрительности» и фидуциарной обязанности, нарушение которых приводит к привлечению к неограниченной личной и солидарной ответственности членов правления (с. 93-95), особенности которой выявлены с анализом доктринальных источников Германии. Уделено внимание и такому аспекту как страхование ответственности (Damp;O-Versicherung), что квалифицируется в качестве страхования деликтной ответственности, изучена судебная практика. Обстоятельно проанализированы ключевые факторы ответственности членов правления АО. Выделены правовые механизмы ограничения ответственности членов правления перед акционерами по немецкому законодательству: легитимный, согласовательный, специальный, общий, обязательный и страхового

содержания (с. 119), а также исследованы концепции ограничения личной ответственности членов правления АО. Обоснована авторская концепция ответственности члена правления с учетом субъективного фактора (с.130).

В § 4 главы 2 проанализированы проблемы внешней ответственности членов правления перед третьими лицами, классификация которых предложена автором (с. 143-144). Выделена внешняя коллективная гражданско-правовая ответственность компании за действия членов правления перед третьими лицами и внешняя личная ответственность членов совета директоров в рамках соответствующих обязательств (с. 133), реализация которой производится, по мнению автора, на основе локальных договоров и иных внутрикорпоративных документов. Указывается о таком виде ответственности как протекционная внешняя личная ответственность членов правления за нарушения прав третьих лиц, установленных законом, общая ответственность и раскрываются их основные признаки. Среди специальных видов ответственности выделена ответственность в связи с нарушением принципа «нетипичного молчаливого участия» («atypisch stillen Beteiligung») и ее применение в судебной практике Германии, а также ответственность, основания привлечения которой регламентируются нормами акционерного законодательства. Автор анализирует также положения Кодекса корпоративного управления и его предписания относительно привлечения к ответственности членов правления перед третьими лицами. Особое внимание уделено доктрине корпоративной социальной ответственности (КСО) органов управления АО в Германии, квалифицируемой автором в качестве перспективной ответственности (с. 153), обстоятельный анализ этой концепции изложен в § 5 главы 2 «Доктрина перспективной или позитивной (активной) ответственности членов правления АО в Германии».

Основу диссертационного исследования Шакарны составили нормативные, доктринальные, эмпирические источники. Автором исследовано большое количество российской и иностранной литературы по корпоративному праву, в т.ч. на английском и немецком языках, значительное

количество актов Верховного Суда Германии, региональных судебных актов, а также актов судебных органов Европейского Союза по проблеме привлечения к ответственности членов совета директоров, что свидетельствует о всестороннем подходе к изучению темы диссертации

Полученные автором выводы являются достоверными и аргументированными.

Диссертация выполнена на хорошем научном уровне и представляет собой самостоятельное завершённое научное исследование, обладающее как внутренним единством, так и последовательностью.

Несмотря на отмеченные достоинства диссертационного исследования, оно содержит ряд дискуссионных положений и выводов, по которым требуется дополнительное пояснение автора в рамках публичной защиты.

1. Не всегда изложение темы диссертации отличается последовательностью и логичностью. Можно отметить некоторую противоречивость в выводах произведенного исследования. В частности, по поводу имплементации Директивы ЭС 2017/1132. С одной стороны, утверждается о ее незначительном влиянии на законодательство Германии (с. 52), с другой стороны, анализируются предписания Директивы об ответственности членов правления при различных обстоятельствах (с. 53 и далее). Какое значение для корпоративного права Германии имеют Директивы Европейского Союза?

2. В диссертационном исследовании постоянно упоминается о корпоративной ответственности, она квалифицируется в качестве разновидности гражданско-правовой ответственности (с. 88), однако в последующем выделены ответственность учредителей, общая и специальная ответственность в качестве видов корпоративной ответственности (с. 106). В чем специфика корпоративной ответственности и возможно ли ее признавать в качестве самостоятельного вида ответственности?

3. В полной мере не обосновано положение на защиту № 1 об особой модели управления, сложившейся в праве Германии, не выявлены сущностные

характеристики этой модели, ее отличия от иных моделей управления несмотря на то, что эта модель выступает основой выводов произведенного исследования.

4. На с. 90 и далее автор рассуждает о возложении ответственности на членов правления акционерного общества и делает вывод о том, что на них она не может быть возложена в силу того, что они не являются предпринимателями, хотя допускает привлечение к ответственности по искам акционеров (89-90) и предъявление им регрессного требования (с.90) либо привлечение к личной ответственности за любое виновное нарушение своих обязанностей (с.91). Прежде всего, необходимо учесть, что в Германии разграничивают понятия коммерсант (*der Kaufmann*) и предприниматель (*der Unternehmer*). На защите следует дополнительно обосновать вывод о возложении ответственности на членов правления с учетом их правового статуса и сложившейся судебной практики.

5. Весьма противоречиво изложены положения о пределах ответственности членов правления. С одной стороны, признается, что она носит неограниченный характер (положение на защиту № 4). С другой стороны, сделан вывод об ограничении ответственности членов правления, чему автор уделил особое внимание в § 3 главы 2, предлагает собственную концепцию. Следует дополнительно обосновать свою позицию о пределах ответственности членов правления акционерного общества.

6. Полагаем, что не полностью раскрыта теория адекватного причинения, являющаяся господствующей в германской доктрине гражданско-правовой ответственности, и далее соотносимая с должной осмотрительностью при определении оснований и условий применения ответственности. Автор, анализируя нормы, закрепляющие положения о должной осмотрительности и ответственности членов органов управления, рассматривает в большей степени формальное правовое регулирование, не глубоко исследует доктрину (стр.80-93).

7. Анализируя нормативные акты, которые содержат в большей степени принципы обеспечения защиты прав человека, и в меньшей деятельности компаний, автор необоснованно смещает вектор исследования в сторону защиты прав работников, обеспечения равенства, возмещения негативного воздействия на окружающую среду и т.п. Между тем ответственность органов управления следовало бы исследовать, прежде всего, как ответственность участников корпоративных правоотношений в связи с управлением корпорацией перед ее акционерами и иными заинтересованными лицами, чему собственно и посвящено исследование. В связи с указанным, полагаем, что часть из анализируемых принципов вряд ли применимы к гражданско-правовой ответственности членов правления, что собственно и не нашло дальнейшего обоснования в рамках исследования.

8. Автор, отмечая во введении влияние цифровых средств управления бизнесом на увеличение возможности для злоупотребления правами акционеров, не раскрывает данный тезис в рамках своего исследования. Между тем информационные технологии, т.ч. электронная цифровая подпись, технологии искусственного интеллекта, интернет-сервисы по передаче информации и осуществлению платежных операций влияют на ответственность правления. Автор, анализируя Директиву CSRD, указывает лишь на необходимость опубликования отчета об управлении, что является недостаточным с учетом заявляемого тезиса. Каким образом оказывают влияние информационные технологии на основания и условия корпоративной ответственности?

9. В диссертационном исследовании допущен ряд неточностей и неверного толкования корпоративного законодательства Германии. Так, автор утверждает, что учредителем акционерного общества может быть исключительно физическое лицо (с. 20), в то время как в абз. 1 предложение 2 § 67 AktG указывается об учредителе, имеющем статус юридического лица.

Автор рассуждает в диссертации о GmbH как о разновидности акционерного общества, в то время как GmbH – самостоятельная

организационно-правовая форма юридического лица, правовой статус которой регулируется специальным законом. Совершенно справедливо АО (AG) квалифицируется в качестве Verein, однако перевод в качестве товарищества не представляется точным (с. 19). Несколько раз используется термин «банкротство», однако в Германии – это понятие, как правило, употребляется в сфере уголовного права.

Отмеченные дискуссионные положения не снижают общей позитивной оценки произведенного диссертационного исследования по актуальной и мало исследованной теме.

Полученные автором выводы и положения, содержащиеся в диссертационном исследовании, обладают научной новизной, являются обоснованными и достоверными, диссертационное исследование можно квалифицировать как научное достижение.

Совокупность теоретических и практических положений работы позволяет говорить о хорошем уровне научной новизны работы и о внесении соискателем личного вклада в развитие науки.

Представляют ценность для науки и практики результаты произведенного исследования в связи с введением в научный оборот концепций из доктрины Германии, сложившейся судебной практики, что позволит более глубоко обсуждать проблемы корпоративной ответственности и применять полученные знания для толкования норм корпоративного законодательства.

Самостоятельность работы и личный вклад автора в формулирование результатов диссертационного исследования находят свое подтверждение как в структуре диссертации, постановке цели и задач исследования, так и в высокой степени оригинальности произведенного исследования, подтвержденной экспертным анализом на использование заимствования материала без ссылок на авторов и источник заимствования, а также в апробации результатов исследования на научных конференциях, круглых столах.

Автореферат диссертации верно и полно отражает основные положения и выводы диссертации. По теме диссертации опубликовано четыре научных статьи в изданиях, рекомендованных Аттестационной комиссией РУДН (Перечень РУДН). Одна статья опубликована в изданиях, индексируемых в наукометрических базах данных Web of Science, Scopus, одна статья в опубликована в изданиях ABDC – в других международных базах индексации и цитирования, утвержденных п. 4 Рекомендации ВАК РФ при Минобрнауки России № 2-пл/1 от 26 октября 2022 года, по специальности 5.1.3.

Содержание диссертации соответствует научной специальности 5.1.3 – Частно-правовые (цивилистические) науки, а также критериям и требованиям, установленным для диссертации на соискание ученой степени кандидата юридических наук, п. 2.2 раздела II Положения о присуждении ученых степеней в федеральном государственном автономном образовательном учреждении высшего образования «Российский университет дружбы народов», утвержденного ученым советом РУДН протокол № УС-1 от 22.01.2024 г.

Заключение. Диссертационное исследование Шакарна Хайсама Н М является законченной научно-квалификационной работой, в которой содержится новое решение научной задачи об ответственности членов правления акционерного общества, имеющей важное значение для науки гражданского, корпоративного права.

Диссертационное исследование соответствует требованиям, предъявляемым к диссертациям на соискание ученой степени кандидата юридических наук, п. 2.2 раздела II (кандидатская) Положения о присуждении ученых степеней в федеральном государственном автономном образовательном учреждении высшего образования «Российский университет дружбы народов», утвержденного ученым советом РУДН протокол № УС-1 от 22.01.2024 г., а её автор, Шакарна Хайсам Н М, заслуживает присуждения

ученой степени кандидата наук по специальности 5.1.3. Частно-правовые (цивилистические) науки.

Официальный оппонент —

доктор юридических наук, доцент, профессор
кафедры предпринимательского и корпоративного
права Московского государственного юридического
университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)  Т.П. Шишмарева

«28» июня 2024 г.

Контактные данные:

Тел.: +7 (499) 244-88-88 доб. 429, e-mail: lab.kpikp@msal.ru

Специальность, по которой официальным оппонентом защищена диссертация:
12.00.03. гражданское право; предпринимательское право; семейное право;
международное частное право.

Адрес места работы: 125993, г. Москва, ул. Садовая-Кудринская, д. 9,
Федеральное государственное автономное образовательное учреждение
высшего образования «Московский государственный юридический
университет имени О.Е. Кутафина (МГЮА)», кафедра предпринимательского
и корпоративного права, профессор.

ВЕРНО

**НАЧАЛЬНИК ОТДЕЛА
УПРАВЛЕНИЯ КАДРОВ М. Н. ШАЛБЕРКИНА**

«28» июня 2024 г.

