

На правах рукописи

Шакарна Хайсам Н М

**ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ЧЛЕНОВ ПРАВЛЕНИЯ
АКЦИОНЕРНОГО ОБЩЕСТВА (Vorstand) ПЕРЕД КОМПАНИЕЙ,
АКЦИОНЕРАМИ И ТРЕТЬИМИ ЛИЦАМИ В ФРГ**

Специальность 5.1.3. Частно-правовые (цивилистические) науки

АВТОРЕФЕРАТ

диссертации на соискание ученой степени

кандидата юридических наук

Москва 2024

Работа выполнена на кафедре гражданского права и процесса и международного частного права юридического института Федерального государственного автономного образовательного учреждения высшего образования «Российский университет дружбы народов имени Патриса Лумумбы»

Научный руководитель: **Ермакова Елена Петровна,**
кандидат юридических наук, доцент кафедры гражданского права и процесса и международного частного права юридического института ФГАОУ ВО «Российский университет дружбы народов имени Патриса Лумумбы»

Официальные оппоненты: **Арсланов Камиль Маратович,**
доктор юридических наук, профессор, заведующий кафедрой гражданского права юридического факультета ФГАОУ ВО «Казанский (Приволжский) федеральный университет

Шишмарева Татьяна Петровна,
доктор юридических наук, доцент, профессор кафедры предпринимательского и корпоративного права ФГАОУ ВО Московский государственный юридический университет им. О.Е. Кутафина (МГЮА)

Ведущая организация: **Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение высшего образования «Российский государственный университет правосудия».**

Защита диссертации состоится «6» сентября 2024 г. в ... ч. ... мин. на заседании диссертационного совета ПДС 0900.009 при ФГАОУ ВО «Российский университет дружбы народов имени Патриса Лумумбы» по адресу: 117198, г. Москва, ул. Миклухо-Маклая, д. 6, ауд. 347.

С диссертацией можно ознакомиться в Учебно-научном информационном библиотечном центре (Научной библиотеке) ФГАОУ ВО «Российский университет дружбы народов имени Патриса Лумумбы» по адресу: 117198, г. Москва, ул. Миклухо-Маклая, д. 6.

Объявление о защите размещено на сайтах ВАК и РУДН имени Патриса Лумумбы: <https://vak.minobrnauki.gov.ru/>, <https://www.rudn.ru/science/dissovet>

Автореферат разослан «___» _____ 2024 г.

Ученый секретарь
диссертационного совета ПДС 0900.009
кандидат юридических наук

И. Гроник

ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА

Актуальность темы исследования. Необходимость исследования гражданско-правовых аспектов ответственности членов правления акционерного общества перед компанией, акционерами, третьими лицами в ФРГ обусловлена актуальными факторами социально-экономического, корпоративно-правового развития в целом стран Евросоюза и Германии, в частности.

Проблемы регулирования и применения правовых механизмов корпоративной ответственности справедливо относятся к важнейшим вопросам актуальных исследований правоведов всех стран в силу ряда глобальных и региональных факторов.

В частности, стоит отметить, что в мире насчитывается около 41 000 компаний, зарегистрированных на бирже. Их совокупная рыночная стоимость составляет примерно 84 триллиона долларов США, что эквивалентно мировому ВВП и предопределяет важность всех институциональных проблем корпоративного права. При этом выделяются три основные проблемы. Во-первых, это проблема влияния на контроль акционеров, поскольку институциональные инвесторы владеют 41% мировой рыночной капитализации, а в странах с развитой экономикой они также стали значительными владельцами отдельных компаний¹.

Во-вторых, выделяется проблема прямого, косвенного политического влияния на публичные компании, которое может вытекать из значительного объема собственности государственного сектора. Сегодня 14% капитализации мирового фондового рынка приходится на государственный сектор. В крупнейших компаниях мира, включая и Германию, государственный сектор владеет более чем

¹ De La Cruz, A., A. Medina and Y. Tang (2019), "Owners of the World's Listed Companies", OECD Capital Market Series, Paris. P. 5.

50% акций. Важную превентивную роль в контроле такого влияния играет эффективная система ответственности членов акционерного правления.

В-третьих, не менее важной представляется проблема распространения концентрации собственности в отдельных компаниях. В половине компаний Германии, несколько крупнейших акционеров владеют более чем 50% капитала, что увеличивает возможности для злоупотребления правами акционеров, которые усложняются цифровыми средствами управления бизнесом в условиях дополненной реальности¹ и могут устраняться с применением соответствующих современных мер ответственности органов управления.

При этом корпоративный капитал в странах континентального права с немецкой моделью управления сконцентрирован в крупных акционерных компаниях Германии. Статистика показывает наибольшее число акционерных компаний в Германии среди других видов налогоплательщиков. Акционерные коммерческие общества привлекают на работу наибольшее число трудоспособного населения Германии. Так в 2020 году в Германии функционировало 764904 корпораций акционерного типа, из них в 10808 АО число работников превышало 250 человек².

С учетом необходимости унифицированного и сбалансированного регулирования в странах Евросоюза полномочий корпоративных органов управления и соответствующих правовых механизмов ответственности членов акционерного правления с 90-х годов XX века издаются директивы с положениями корпоративного европейского права, которые в целом кодифицированы нормами

¹ Bezbakh, V. V. Augmented Reality and Civil Law Regulation of Business Relations / V. V. Bezbakh, E. E. Frolova // Smart Innovation, Systems and Technologies. – 2022. – Vol. 254. – P. 29-37.

² Rechtliche Einheiten nach zusammengefassten Rechtsformen im Berichtsjahr 2020. URL: <https://www.destatis.de/DE/Themen/Branchen-Unternehmen/Unternehmen/Unternehmensregister/Tabellen/unternehmen-rechtsformen-wz08.html> (дата обращения 03.03.2022).

Директивы ЕС 2017/1132 (от 14 июня 2017 г.)¹, включающей правовые конструкции привлечения к ответственности членов правления, которые регламентируют общие корпоративные правила в ФРГ и др. странах Евросоюза.

Важность вопросов корпоративного права, вообще, и ответственности органов корпоративного управления, в частности, подчеркивается множеством соответствующих исследований российских и зарубежных правоведов. По сведениям Российской государственной библиотеки проблемы ответственности корпоративных органов управления затрагивались в 1720 диссертациях кандидатского и докторского уровня, вопросы ответственности совета директоров – в 1390 комплексных исследованиях, ответственность наблюдательного совета – в 470 диссертациях². Веб-ресурс Национальной библиотеки Германии включает более 300 публикаций по вопросам правового статуса, ответственности членов правления («Haftung der aktienrechtlichen Mitglieder», «Binnenhaftung der Vorstandsmitglieder» и пр.)³.

Таким образом, актуальность исследования правового механизма ответственности членов правления перед компанией и акционерами в ФРГ обусловлена важностью решения соответствующих вопросов корпоративного, социально-экономического характера и высоким интересом российских и немецких правоведов к проблемам этого специального вида корпоративной ответственности.

Цель и задачи исследования. Исходя из обозначенных факторов актуальности, **целью** диссертационного исследования представляется комплексный анализ теоретических, практических аспектов гражданско-правовой ответственности членов правления акционерной компании в Германии с

¹ Directive (EU) 2017/1132 – codification of certain aspects of company law concerning limited liability companies. [Электронный ресурс], URL: <https://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/LSU/?uri=CELEX%3A32017L1132> (дата обращения 03.03.2022).

² Сведения портала Российской государственной библиотеки. URL: <https://search.rsl.ru> (дата обращения 03.03.2022).

³ Katalog der Deutschen Nationalbibliothek. URL: <https://portal.dnb.de/> (дата обращения 03.03.2022).

обоснованием предложений по совершенствованию правовых средств этого вида ответственности в ФРГ.

Для достижения поставленной цели научно-прикладного исследования необходимо решить следующие задачи:

1. в первой главе диссертации проанализировать правовые основы гражданско-правовой ответственности членов правления публичного акционерного общества перед обществом в Германии.

- В параграфе 1 первой главы диссертации проанализировать общие аспекты правового статуса органов управления публичного акционерного общества.

- В параграфе 2 первой главы диссертации проанализированы основные элементы гражданско-правовой ответственности членов правления открытого акционерного общества в Германии.

- В параграфе 3 первой главы диссертации проанализировать содержание национального правового механизма ответственности членов правления перед обществом.

Во второй главе диссертации проанализировать виды гражданско-правовой ответственности членов правления публичного акционерного общества в Германии.

- В параграфе 1 второй главы диссертации проанализированы общие положения об ответственности членов правления публичного акционерного общества.

- В параграфе 2 второй главы диссертации проанализирована внутренняя ответственность членов правления акционерного общества перед обществом и акционерами.

- В параграфе 3 второй главы диссертации проанализированы концепции ограничения персональной ответственности членов правления в корпоративном праве Германии.

- В параграфе 4 второй главы диссертации анализируется внешняя ответственность членов совета директоров публичного акционерного общества перед третьими лицами.

- В параграфе 5 второй главы диссертации анализируется принцип потенциальной или позитивной (активной) ответственности членов совета директоров публичного акционерного общества в Германии.

Объект исследования определяется совокупностью отношений по защите прав участников сферы правового регулирования корпоративных отношений.

Предмет исследования включает правовые механизмы установления, привлечения к ответственности членов правления акционерной компании в Германии, которые регламентированы действующим союзным и национальным законодательством ФРГ.

Степень разработанности темы диссертационного исследования.

Исследование актуальных особенностей гражданско-правовой ответственности членов правления акционерного общества перед компанией, акционерами и третьими лицами в ФРГ с учетом современных потребностей в корпоративном развитии бизнеса и важности поддержания баланса разносторонних интересов всех субъектов корпоративных правоотношений, выявление новых концепций, правовых средств стабильного и эффективного менеджмента в условиях постоянного развития национального законодательства ФРГ и союзного европейского права представляются одной из важнейших задач юридической науки.

Базовые положения, научную доктрину современного российского и зарубежного корпоративного права формируют тезисы о сфере корпоративных отношений, исследуемые в трудах М.М. Агаркова, В.В. Безбаха, С.Н. Братуся, О.В. Гутникова, О.С. Иоффе, О.А. Красавчикова, Х.Т. Насирова, Е.П. Русаковой, В. А. Русанова, Е.А. Суханова, Е.Е. Фроловой, И.С. Шиткиной и др, российских

правоведов, а также исследования об ответственности членов правления и других контролирующих лиц Д.Д. Быканова, К.А. Михалева, Г.Ф. Шершеневича, А. Берли, С. Кальсса, Дж. Глода, Дж. Лаури, С. Мейсона, Р. Томпсона и др.

Некоторые вопросы ответственности членов правления немецкого акционерного общества отмечены в работах К.И. Евтеева, С.С. Извекова, Е.В. Кротовой, Ю.В. Литовцевой, И.Ю. Рыкова, С.А. Шикина, Е.В. Филипповой, Е. Брайтенфельд, Г. Вагнера, Е. Джексон и С. Уилсон, И. Иероними, С. Мока, Д. Шварца и др. российских, зарубежных специалистов корпоративного права.

Несмотря на множество современных правовых исследований, связанных с вопросами корпоративной ответственности членов правления акционерного общества, в России комплексное исследование проблем регулирования и применения этого вида ответственности немецкого директората перед компанией, акционерами и третьими лицами не проводилось, что осложняет развитие теоретико-правовых основ корпоративного права в контексте защиты уязвимых сторон от недобросовестных действий менеджеров с разработкой необходимых правозащитных норм и правовых механизмов.

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

Теоретическая основа диссертационного исследования.

В рамках предлагаемой научно-квалификационной работы проанализированы тезисы специальных и общетеоретических трудов зарубежных и российских правоведов.

В ходе обобщения правовых основ гражданско-правовой ответственности членов правления акционерного общества перед компанией в континентальном праве представлены значимые для работы выводы М.М. Агаркова, С.Н. Братуся К.И. Евтеева, С.С. Извекова, О.С. Иоффе, В.А. Русанова, Е.А. Суханова, Г.Ф. Шершеневича, И.С. Шиткиной, А. Берли, С. Кальсса, и др, российских, зарубежных правоведов, а также исследований корпоративных правоотношений под эгидой международных организаций.

При исследовании актуальных особенностей гражданско-правовой ответственности членов правления акционерного общества в ФРГ до и после вступления в силу Директивы ЕС 2017/1132 обобщались тезисы публикаций О.В. Гутникова, А.К. Канатовой, Х.Т. Насирова, А.В, Черкашина, Е. Брайтенфельд, Г. Вагнера, Е. Джексон и С. Уилсон, И. Иероними, С. Мока, Д. Шварца, М.Хаддада и др. российских, зарубежных специалистов немецкого корпоративного права.

Во всех разделах диссертации активно использовались труды исследователей кафедры гражданского права, процесса юридического института Российского университета дружбы народов, среди которых стоит выделить базовые доктринально-правовые источники В.В, Безбаха, Е.Е. Фроловой, М.И. Кулагина, Е.П. Русаковой, В.К. Пучинского и др. авторов об основах корпоративного права зарубежных стран, исследование С.Б. Зинковского об актуальных юридико-культурологических аспектах глобализации, труды Е.П. Ермаковой, А.О. Иншаковой и др. исследователей о специфических особенностях регулирования и разрешения корпоративных конфликтов.

Нормативную основу диссертации составили общепринятые нормы мягкого международного корпоративного права, законодательство Евросоюза по вопросам управления корпорациями (Директива ЕС 2017/1132 от 14 июня 2017 г. и пр.), национальное законодательство ФРГ (Германское гражданское уложение от

18 августа 1896 года (нем. «Bürgerliches Gesetzbuch, BGB»¹, далее – ГГУ), Закон ФРГ от 6 сентября 1965 года «Об акционерных обществах» (нем. «Aktengesetz», далее – AktG²), Закон ФРГ от 20 апреля 1892 года «О компаниях с ограниченной ответственностью» (нем. «Gesetz betreffend die Gesellschaften mit beschränkter Haftung», далее - GmbHG³) и др. законы, судебные акты Верховного Суда Германии, других федеральных и земельных судов ФРГ.

Информационная база научно-квалификационной работы сформирована в ходе поиска, анализа, обобщения достоверных материалов, опубликованных научными журналами, другими периодическими изданиями; данными, опубликованными на официальных веб-ресурсах Евросоюза, Германии; веб-сайтами, содержащими официальные тексты правовых и судебных актов европейских и немецких судов. Существенная часть используемых правовых актов и судебной практики размещена на веб-порталах «eur-lex.europa», «gesetze-im-internet.de», «buzer.de», «dejure.org», и др.

При анализе русскоязычных источников активно использовались правовые справочные системы «Гарант», «КонсультантПлюс» и другие материалы, систематизированные автором.

Научная новизна предлагаемого исследования определяется решением поставленных задач, имеющих важное значение для совершенствования отрасли правовых знаний о корпоративных отношениях в Германии на основе систематизации актуальных проблем гражданско-правовой ответственности членов правления акционерного общества в ФРГ и аргументированных предложений по вектору развития научно-прикладных работ в этом сегменте исследования.

¹ Bürgerliches Gesetzbuch (BGB). [Электронный ресурс], URL: <https://www.gesetze-im-internet.de/bgb/> (дата обращения 03.03.2022).

² Aktengesetz (AktG), 1965, zuletzt geändert durch Artikel 1 G. v. 12.12.2019 BGBl. I S. 2637. [Электронный ресурс], URL: <https://www.gesetze-im-internet.de/aktg/> (дата обращения: 03.03.2022).

³ Gesetz betreffend die Gesellschaften mit beschränkter Haftung, GmbHG, 20.04.1892. [Электронный ресурс], URL: <http://www.gesetze-im-internet.de/gmbhg/BJNR004770892.html> (дата обращения: 03.03.2022).

На защиту выносятся следующие выводы диссертационного исследования, характеризующие его актуальность и новизну:

1. Выявлено, что формирование в Германии основной инсайдерской (социальной) модели корпоративного управления осуществляется на базе междисциплинарной (правовой, экономической, социальной) стейкхолдерской теории, которая отличается приоритетом защиты заинтересованных групп, классифицируемых по характеру их задач и содержанию интересов на группы акционеров, группы персонала, партнерские группы, и др. группы стейкхолдеров, а также предопределяет проблему обеспечения баланса законных интересов всех участников акционерных отношений. Модель включает в себя:

- легитимный принцип управления компанией с учетом различных интересов стейкхолдеров, с участием заинтересованных групп в этом управлении и
- фидуциарный принцип агентских действий органа управления от имени стейкхолдеров (§§ 38, 93, 96 AktG).

Широкое развитие в праве, экономике и обществе Германии инсайдерской (социальной) модели корпоративного управления предопределило уже в первых немецких кодифицированных актах законодательное закрепление корпоративной социальной ответственности (КСО).

2. Обосновано, что относительно системы источников правового регулирования ответственности членов правления АО в Германии:

Во-первых, следует обозначить проблему отсутствия единой методологии системного анализа многоотраслевого немецкого законодательства, регулирующего вопросы ответственности членов правления (совета директоров) АО.

Во-вторых, содержание правового регулирования ответственности членов правления АО предусматривается:

- нормами соответствующих директив, регламентов и пр. документов Евросоюза (Директив ЕС №№ 2017/1132 от 2017 г., 2022/2464 от 2022 г. (CSRD)),

- а также нормами национального законодательства - специальными (отраслевыми) (AktG) и общими (ГГУ) нормами корпоративного права учредительного, базового, специального, возместительного, срочного, исключительного и пр. содержания.

Однако, в настоящее время нормативные акты Евросоюза не оказывают существенного влияния на немецкое корпоративное право в части регулирования ответственности членов правления АО, поскольку не затрагивают базовых норм об ответственности, а лишь определяют союзные требования к специальной ответственности членов правления публичных компаний с ограниченной ответственностью (ООО), акционерные аспекты управления которых регулируются нормами AktG.

В-третьих, дополнительные источники правового регулирования ответственности членов совета директоров содержатся в нормах отдельных законов Германии (InsO, WpHG GWB и пр.) и актов мягкого права (Кодекса корпоративного управления 2020 (DCGK)).

В-четвертых, заключения Комиссии по корпоративному управлению Бундесрата ФРГ хотя и не входят в систему источников, но отличаются высокой степенью императивности и существенной практической значимостью.

3. Выявлены два ключевых фактора ответственности членов правления АО перед акционерами.

Первый ключевой фактор ответственности членов правления перед владельцами акций включает:

1) учредительную ответственность, предусмотренную § 48 AktG,

2) опосредованную общую ответственность (§ 93 AktG), поскольку корпоративная ответственность директората перед акционерами представляется частным случаем ответственности перед компанией, а также

3) специальную компенсаторную ответственность правления перед акционерами, установленную § 117 AktG, которая детализируется нормами об усиленной специальной ответственности с участием аффилированных лиц (§§ 309, 317, 318 AktG) и может конкретизироваться нормами др. законов в силу динамического характера анализируемых отношений.

Второй ключевой фактор - это комплекс полномочий общего собрания акционеров, определяющих ответственность директората с учетом интереса акционеров как участников такого собрания. Основные полномочия акционерного собрания в части привлечения к ответственности директората регулируются § 119 AktG, включают три прямых (кадровое, правотворческое, ликвидационное) и пять опосредованных полномочий контрольного, финансового, аудиторского, экономического характера. Дополнительные полномочия акционерного собрания по привлечению к ответственности членов правления регулируются нормами §§ 120, 147 AktG и пр. положениями немецкого законодательства.

4. Обосновано, что неограниченная личная солидарная ответственность директоров АО имеет давнюю традицию в немецком корпоративном праве – такая конструкция была закреплена уже в первой кодификации Общего торгового кодекса Германии 1861 г. (ст. 242). В настоящее время неограниченная личная солидарная ответственность директоров АО урегулирована § 93 AktG, а также в § 43 GmbHG. Однако, в перечисленных законах не предусмотрено четкого установления пределов и средств ограничения личной ответственности директоров, закон предоставляет право усмотрения компетентным лицам.

С начала 2000-х годов в правовой доктрине Германии ведется дискуссия относительно возможности ограничения личной ответственности членов правления

(директоров) АО. В 2016 году было сформулировано шесть концепций ограничения личной ответственности корпоративных директоров. Однако, главным ориентиром по данному вопросу выступает решение Федерального Верховного Суда ФРГ 1997 года по делу «ARAG/Garmenbeck», согласно которым Наблюдательный совет обязан самостоятельно проверять наличие требований о возмещении убытков АО к членам правления в рамках их организационной деятельности и, если существуют правовые основания для этого, проводить их оценку.

Обоснована седьмая концепция ограничения ответственности членов правления (директоров) АО с учетом судебной оценки субъективной вины члена правления в нарушении норм корпоративного права для применения соответствующего вида юридической ответственности члена правления (директора).

5. Обобщена характеристика позитивной (проспективной) ответственности членов правления как совокупности трех признаков:

- а) объективного признака регулирования добросовестного поведения в рамках полномочий субъекта-члена правления,
- б) императивного признака регламентации и исполнения внешнего поощрения такого поведения,
- в) субъективного признака осознания и добросовестных, активных, правомерных действий члена правления;

Обосновано, что в немецком праве объективный признак регулирования позитивного поведения субъекта-члена правления в рамках его позитивной ответственности отражен в п. 1, 2, 5 § 93 и др. нормах AktG, в положениях ГГУ (§ 242 о добросовестном исполнении, § 720 о защите добросовестного должника, § 933 о добросовестном приобретении при создании собственности и т.д.). Законодательные положения подтверждаются выводами судебной практики.

Доктрина позитивной ответственности регулирует правомерные действия члена совета директоров АО, отличающиеся: аккуратностью, добросовестностью, компетентностью, реализацией интересов компании, применением разумной информации; объективным, императивным и субъективным признаками правового регулирования инструментов позитивной ответственности; выплатой директору дифференцированного размера вознаграждения с учетом эффективности его работы; детализацией нормами внутренних корпоративных актов с учетом требований федерального законодательства.

6. Классифицированы виды гражданско-правовой ответственности членов правления перед третьими лицами, которые применяются в рамках национального законодательства:

- внешняя коллективная и личная ответственность членов правления перед третьими лицами в рамках определенных обязательств корпоративной сферы отношений;
- внутренняя коллективная и личная ответственность членов правления перед третьими лицами за нарушения договорных обязательств субъектов компании;
- публичная ответственность членов правления перед третьими лицами за нарушения соответствующих обязательств перед субъектами власти;
- специальная ответственность членов правления перед третьими лицами за нарушения требований банкротного и пр. отраслевого законодательства;
- специальная (протекционная) ответственность членов правления за нарушения прав третьих лиц, установленных законом;
- солидарная ответственность членов правления перед третьими лицами в случае установления ее условий законом или уставом компании;
- позитивная ответственность компании и ее директората перед третьими и др. лицами при добросовестном соблюдении Кодекса корпоративного управления.

Степень достоверности представленных для защиты выводов диссертации определяется содержанием её эмпирической базы, сформированной официальными данными о применении действующих норм законодательства и материалами европейской, немецкой судебной практики.

Теоретическая значимость научно-квалификационной работы.

Аргументированные положения предлагаемой работы определяют среди прочего направления дальнейшего научно-прикладного исследования теоретических аспектов гражданско-правовой ответственности членов правления акционерного общества в ФРГ с учетом развития союзного права.

Практическая значимость диссертации. Значение результатов проведенного исследования в юридической практике заключается в установлении проблем сферы регулирования гражданско-правовой ответственности членов правления акционерного общества в ФРГ с обоснованием, апробацией комплекса рекомендаций по совершенствованию правовых средств этого вида юридической ответственности.

Апробация результатов исследования. Основные положения, а также выводы, сделанные в рамках исследования, обсуждались и были одобрены на заседании кафедры гражданского права и процесса и международного частного права Юридического института Российского университета дружбы народов, а также докладывались на конференциях, проводимых кафедрой гражданского права и процесса и международного частного права Юридического института Российского университета дружбы народов (ноябрь 2020, октябрь 2021).

Основные положения настоящей диссертации нашли отражение в 6 публикациях автора по теме исследования (1 из которых - в рецензируемом издании из Перечня ВАК при Министерстве науки и высшего образования Российской Федерации с импакт-фактором выше 0,1; 2 из которых - в рецензируемых изданиях из Перечня ВАК при Министерстве науки и высшего

образования Российской Федерации и Перечня РУДН; 3 труда опубликованы в иных изданиях).

Соответствие диссертации паспорту научной специальности. Диссертация соответствует паспорту научной специальности 5.1.3. Частно-правовые (цивилистические) науки. Результаты представленного исследования соответствуют установленной области исследования по специальности.

Личный вклад автора характеризуется непосредственным участием на каждом этапе научно-прикладного правового исследования – со стадии постановки исследовательских задач, планирования мероприятий по их решению до стадии публикации достигнутых результатов диссертационного исследования в соответствующих научных изданиях и обсуждения их в ходе докладов на научно-практических конференциях. Используемая в диссертации методология исследования и его результаты применялись диссертантом для подготовки, проведения учебных занятий, семинаров по курсам «Гражданское право» и «Корпоративное право».

Содержание и структура диссертации обусловлены обозначенными целями и перечнем исследовательских задач. Предлагаемое диссертационное исследование состоит из введения, двух глав, состоящих из 8 параграфов, и библиографического списка.

ОСНОВНОЕ СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ

Во введении представлена актуальность задач диссертационного исследования, проведен анализ степени разработанности темы научной квалификационной работы, обозначены цель, задачи, объект и предмет исследования, обобщены методологическая, теоретическая, нормативная основы исследования, отражена научная новизна диссертации. Аргументированы основные положения и тезисы на защиту, аспекты теоретической и практической значимости научной квалификационной работы, а также указаны сведения об апробации результатов исследования.

В 1 главе проанализированы правовые основы гражданско-правовой ответственности членов правления акционерного общества перед компанией в Германии. В параграфе 1 исследованы общие аспекты правового статуса корпоративных органов управления акционерного общества.

Проведенный анализ позволил обобщить следующее понятие АО в Германии – это зарегистрированное на определенной территории ФРГ юридическое лицо, отвечающее требованиям ГГУ, AktG и др. немецких законов относительно правосубъектности, автономности корпоративного имущества, учреждения только физическим лицом (лицами), обязательного торгового статуса, регулируемого листингового статуса, индивидуализации наименования, территориальности, номинала и минимального размера уставного капитала и пр. требованиям законодательства Германии по вопросам корпоративной деятельности.

Анализируя содержание модели корпоративного управления в Германии, обобщен вывод о том, что формирование в Германии основной инсайдерской (социальной) модели корпоративного управления осуществляется на базе междисциплинарной стейкхолдерской теории, которая отличается приоритетом защиты заинтересованных групп, классифицируемых по характеру их задач и

содержанию интересов на группы акционеров, группы персонала, партнерские группы, и др. группы стейкхолдеров, а также предопределяет проблему обеспечения баланса законных интересов всех участников акционерных отношений.

В параграфе 2 первой главы диссертации обозначены основные элементы гражданско-правовой ответственности членов правления акционерного общества в Германии, последовательность исследования которых включает: анализ международных правовых основ, обобщение базовых элементов союзных правовых основ и исследование национальных элементов гражданско-правовой ответственности членов правления акционерного общества в Германии, рассматриваемых доктриной и установленных действующим национальным законодательством на основе реализации принципа остаточной компетенции, когда формирование полномочий конкретного органа управления происходит, исходя из дополнения исключительной компетенции вышестоящего корпоративного органа управления; с учетом развития в Германии характерной дуалистической модели корпоративного управления на трех иерархических уровнях: общего собрания; наблюдательного совета как представителя интересов акционеров; правления, выступающего исполнительным органом, что отражает проблему обеспечения сбалансированности интересов мажоритариев с интересами стейкхолдеров.

Также обозначена проблема отсутствия единой методологии системного анализа многоотраслевого немецкого законодательства, регулирующего вопросы ответственности членов совета директоров. Для решения указанной проблемы предложена методология системного анализа ответственности членов совета директоров, которую формируют исследования взаимосвязанных основных и дополнительных правовых механизмов такой ответственности.

В параграфе 3 первой главы диссертации представлено содержание национального правового механизма ответственности членов правления перед компанией, актуальность которого в ФРГ обусловлена важностью решения соответствующих вопросов корпоративного, социально-экономического характера и высоким интересом российских, немецких правоведов к проблемам этого специального вида корпоративной ответственности, что предопределяет широкий спектр соответствующих мнений современных исследователей по данному вопросу.

Исследование аспектов развития, поощрения позитивной ответственности членов правления, заложенного в п. 1 § 93 AktG, позволило представить характеристику позитивной (проспективной) ответственности членов правления как совокупности трех признаков: объективного признака регулирования добросовестного поведения в рамках полномочий субъекта-члена правления, императивного признака регламентации и исполнения внешнего поощрения такого поведения, субъективного признака осознания и добросовестных, активных, правомерных действий члена правления.

Во второй главе анализируются виды гражданско-правовой ответственности членов правления акционерного общества в Германии.

параграф 1 второй главы содержит анализ общих положений об ответственности членов совета директоров акционерного общества следующие выводы

общества, учредителями, поставщиками, клиентами, конкурентами, а также ответственность перед государством.

2. Исследование трудов Дж. Хосса, И. Иероними и др. авторов, а также анализ судебной практики ФРГ позволяют систематизировать следующие виды корпоративной ответственности членов правления АО перед компанией:

- учредительная ответственность (§ 48 AktG),
- общая ответственность (§ 93 AktG) и
- специальная ответственность, предусмотренная различными нормами AktG (§§ 54, 93, 116 и др.) и других законов.

2. В корпоративном праве Германии действуют принципы «должной осмотрительности» и фидуциарной обязанности. В соответствии с принципом должной осмотрительности (Sorgfaltspflicht), все члены правления должны управлять компанией в наилучших интересах компании и с усердием, которое следует ожидать на сопоставимой должности (§ 93 AktG). Правление должно действовать в интересах компании и с целью повышения устойчивой стоимости компании. Ответственность за нарушение принципа «должной осмотрительности» члены правления понесут только в случае, если у компании возникнут убытки. Указанный принцип берет свое начало в американской доктрине «Business Judgement Rule» и в настоящее время заимствован большинством европейских государств.

Фидуциарная обязанность (Die Treuepflicht) – это обязанность защищать интересы компании. Фидуциарная обязанность основана на многих конкретных обязательствах, таких как (§§ 38, 93, 96 AktG): а) обязательство осуществлять полномочия члена правления АО для целей, для которых они были переданы; б) обязательство не использовать лично деловые возможности в связи с существующим или предполагаемым бизнесом Компании; в) обязательство не торговать и не заключать сделки от своего имени или от имени других сделок в бизнесе Компании. Фидуциарная обязанность также включает в себя обязанность конфиденциальности члена Правления., которые обязаны сохранять тайну в отношении деловых вопросов, коммерческой тайны и другой служебной информации компании. Обязанность конфиденциальности применяется бессрочно.

В параграф 2 второй главы анализируется внутренняя ответственность членов совета директоров акционерного общества перед обществом и акционерами.

Анализ позволил сформулировать вывод о втором важнейшем факторе ответственности дирекции перед акционерами - совокупности полномочий общего собрания акционеров, определяющих ответственность дирекции с учетом интересов акционеров. в качестве участников такой встречи. Основные полномочия собрания акционеров в связи с подотчетностью Дирекции регулируются статьей 119 AktG, они включают в себя три прямых полномочия (штатные, законотворческие, ликвидационные) и пять косвенных полномочий контрольного, финансового, ревизионно-хозяйственного характера. Дополнительные полномочия Собрания акционеров связаны с привлечением членов Совета директоров к ответственности в соответствии с §§ 120 и 147 Акта G и другими положениями законодательства Германии.

В параграф 3 второй главы анализируются концепции ограничения личной ответственности директоров в немецком корпоративном праве. Анализ привел к следующим выводам в рамках анализа немецкой правовой доктрины неограниченной личной солидарной ответственности директоров АО выявлено, что:

1) такая ответственность имеет давнюю традицию в немецком корпоративном праве – указанная конструкция была закреплена уже в первой кодификации Общего торгового кодекса Германии 1861 г. (ст. 242). В настоящее время неограниченная личная солидарная ответственность директоров АО урегулирована § 93 AktG, а также в § 43 GmbHG. Однако, в перечисленных законах не предусмотрено четкого установления пределов и средств ограничения личной ответственности директоров, закон предоставляет право усмотрения компетентным лицам.

2) с начала 2000-х годов в правовой доктрине Германии ведется дискуссия относительно возможности ограничения личной ответственности членов правления

(директоров) АО. В 2016 году было сформулировано шесть концепций ограничения личной ответственности корпоративных директоров. Однако, главным ориентиром по данному вопросу выступает решение Федерального Верховного Суда ФРГ 1997 года по делу «ARAG/Garmenbeck», согласно которым Наблюдательный совет обязан самостоятельно проверять наличие требований о возмещении убытков АО к членам правления в рамках их организационной деятельности и, если существуют правовые основания для этого, проводить их оценку.

3) обоснована седьмая концепция ограничения ответственности членов правления (директоров) АО с учетом судебной оценки субъективной вины члена правления в нарушении норм корпоративного права для применения соответствующего вида юридической ответственности члена правления (директора).

В параграфе 4 второй главы была проанализирована внешняя ответственность членов правления АО перед третьими лицами, и анализ привел к следующим результатам:

1) внешняя коллективная и личная ответственность членов правления перед третьими лицами в рамках определенных обязательств корпоративной сферы отношений;

2) внутренняя коллективная и личная ответственность членов правления перед третьими лицами за нарушения договорных обязательств субъектов компании;

3) публичная ответственность членов правления перед третьими лицами за нарушения соответствующих обязательств перед субъектами власти;

4) специальная ответственность членов правления перед третьими лицами за нарушения требований банкротного и пр. отраслевого законодательства;

5) специальная (протекционная) членов правления ответственность за нарушения прав третьих лиц, установленных защитными нормами законодательства;

б) солидарная ответственность членов правления перед третьими лицами в случае установления ее условий законом или уставом компании;

7) позитивная ответственность компании и ее директората перед третьими и др. лицами при добросовестном соблюдении Кодекса корпоративного управления.

В параграф 5 второй главы был проанализирован принцип потенциальной или положительной (активной) ответственности членов совета директоров акционерного общества в Германии, в результате чего были обобщены характеристики положительной (будущей) ответственности членов совета директоров как сочетание трех признаков:

Обобщена характеристика позитивной (проспективной) ответственности членов правления как совокупности трех признаков:

а) объективного признака регулирования добросовестного поведения в рамках полномочий субъекта-члена правления,

б) императивного признака регламентации и исполнения внешнего поощрения такого поведения,

в) субъективного признака осознания и добросовестных, активных, правомерных действий члена правления;

Обосновано, что в немецком праве объективный признак регулирования позитивного поведения субъекта-члена правления в рамках его позитивной ответственности отражен в §§ 87, 87а, п. 1, 2, 5 § 93 и др. нормах AktG, в положениях ГГУ (§ 242 о добросовестном исполнении, § 720 о защите добросовестного должника, § 933 о добросовестном приобретении при создании собственности и т.д.). Законодательные положения подтверждаются выводами судебной практики.

Доктрина позитивной ответственности регулирует правомерные действия члена совета директоров АО, отличающиеся: аккуратностью, добросовестностью, компетентностью, реализацией интересов компании, применением разумной информации; объективным, императивным и субъективным признаками правового регулирования инструментов позитивной ответственности; выплатой директору дифференцированного размера вознаграждения с учетом эффективности его работы; детализацией нормами внутренних корпоративных актов с учетом требований федерального законодательства.

Основные положения диссертации отражены в следующих работах автора:

Статьи, опубликованные в изданиях из Перечня ВАК РФ и Перечня РУДН:

1. Хайсам Н.М. Шакарна. Актуальный правовой механизм ответственности членов правления перед третьими лицами в ФРГ // Евразийский юридический журнал № 2 (165), 2022. С. 55 – 69.

2. Хайсам Н.М. Ш. Современный правовой механизм ответственности членов правления перед компанией и акционерами в ФРГ // Евразийский юридический журнал № 3 (166) 2022. С. 58 – 61.

3. Хайсам Н. М. Шакарна. Актуальные аспекты ответственности членов правления перед акционерным обществом по корпоративному законодательству Германии // Евразийский юридический журнал. 2023. № 4(179). С. 156-158.

Статьи, опубликованные в иных изданиях:

4. Хайсам Нимер Шакарна. Die Haftung des Vorstands einer Aktiengesellschaft und die Business Judgment Rule // Сравнительно-правовые аспекты правоотношений гражданского оборота в современном мире: сборник статей Международного научного юридического форума памяти профессора В. К. Пучинского. Москва 15 октября 2021 г. / под ред. Е. Е. Фроловой, Е. П. Русаковой – Москва: РУДН, 2021. С. 372 – 379.

5. Haytham N.M Shakarna. 2022. Limitation of Internal Civil Liability of the Board of Directors of a Joint-Stock Company (De Lege Lata) Under German Law. European Economics Letters. ISSN 2323-5233. Vol 12, Issue 2 (2022). P. 16-25.

6. Haytham N.M Shakarna. 2022. The Influence of the Quality of Corporate Governance on the Efficiency of German Companies: Legal Education of the Issue. Proceedings of INTCESS 2022 - 9th International Conference on Education & Education of Social Sciences, 17-18 January 2022- Online Conference. P. 181-186.

**Шакарна Хайсам Н М
(Палестина)**

**ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ЧЛЕНОВ ПРАВЛЕНИЯ
АКЦИОНЕРНОГО ОБЩЕСТВА (Vorstand) ПЕРЕД КОМПАНИЕЙ,
АКЦИОНЕРАМИ И ТРЕТЬИМИ ЛИЦАМИ В ФРГ**

Целью исследования является комплексный анализ теоретических и практических аспектов гражданско-правовой ответственности членов совета директоров акционерного общества в Германии на основе вышеуказанных факторов значимости и обоснование предложений по совершенствованию правового положения данного вида ответственности в Германии.

**Haytham Shakarna N M
(Palestine)**

**CIVIL LIABILITY OF MEMBERS OF THE MANAGEMENT BOARD OF
A JOINT-STOCK COMPANY TO THE COMPANY, SHAREHOLDERS AND
THIRD PARTIES IN GERMANY**

The aim of the study is a comprehensive analysis of the theoretical and practical aspects of the civil liability of board members of a stock corporation in Germany on the basis of the above-mentioned significance factors and the concretization of suggestions for improving the legal situation of this type of liability in Germany.