

# Аффилированность: эволюция понятия в российском праве

В НАСТОЯЩЕЙ СТАТЬЕ НА ПРИМЕРЕ АНАЛИЗА ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА И СУДЕБНОЙ ПРАКТИКИ, В ТОМ ЧИСЛЕ ПО ВОПРОСАМ ОСПАРИВАНИЯ ПОРУЧИТЕЛЬСТВ В ДЕЛАХ О БАНКРОТСТВЕ, АНАЛИЗИРУЮТСЯ СОДЕРЖАНИЕ ПОНЯТИЯ АФФИЛИРОВАННОСТИ И ЕГО ЭВОЛЮЦИЯ ОТ ФОРМАЛЬНОГО ПОДХОДА (ФОРМАЛЬНАЯ АФФИЛИРОВАННОСТЬ) К ОЦЕНКЕ ВСЕХ ОБСТОЯТЕЛЬСТВ СПОРНЫХ ВЗАИМООТНОШЕНИЙ (ФАКТИЧЕСКАЯ АФФИЛИРОВАННОСТЬ). АВТОРЫ ОБРАЩАЮТ ВНИМАНИЕ НА ОСОБЫЕ ПРОБЛЕМЫ ПРАВОПРИМЕНЕНИЯ, СВИДЕТЕЛЬСТВУЮЩИЕ О НЕОБХОДИМОСТИ ПРИМЕНЕНИЯ КРИТЕРИЕВ ФАКТИЧЕСКОЙ АФФИЛИРОВАННОСТИ ВОПРЕКИ СЛОЖНОСТЯМ, КОТОРЫЕ МОГУТ БЫТЬ СВЯЗАНЫ С ЧРЕЗМЕРНО ШИРОКИМ СУДЕБНЫМ УСМОТРЕНИЕМ ПРИ РЕШЕНИИ СПОРНЫХ ВОПРОСОВ.



**Татьяна Алексеевна Терещенко,**  
профессор кафедры гражданского права и процесса  
Национального исследовательского университета  
«Высшая школа экономики» (СПб.),  
доцент кафедры гражданского права СПбГЭУ,  
руководитель аналитического отдела адвокатского бюро  
«Прайм Эдвайс Санкт-Петербург», *FCIArb*,  
кандидат юридических наук



**Олег Евгеньевич Ганюшин,**  
адвокат адвокатского бюро «Прайм Эдвайс Санкт-Петербург»

**Ключевые слова:** формальная аффилированность, фактическая аффилированность, зависимость, контроль, бенефициар, банкротство, поручительство, недобросовестность, экономическая целесообразность, оценка фактических обстоятельств

## Введение

Наверное, в отечественном бизнес-сообществе сложно найти более известный латинизм, чем термин «аффилированность». Нотку особой остроты и болезненности подобной известности добавляет отсутствие единого подхода законодателя к наполнению содержания данного понятия. Вместе с тем практические последствия установления аффилированности весьма значимы для решения целого круга вопросов, включая деятельность контролируемых иностранных компаний (КИК) и связанные

с этим налоговые обязанности, структурирование сделок с учетом необходимости предварительных корпоративных и антимонопольных согласований и одобрений, привлечение к ответственности контролирующих лиц в случае снятия корпоративной вуали и проч.

Вопрос о необходимости установления единого понятия и признаков аффилированности для различных отраслевых сфер законодательного нормирования был предметом длительной дискуссии. Неоднократные попытки принятия отдельного закона об аффилированных лицах<sup>1</sup>, а равно унификации данного понятия в рамках реформы<sup>2</sup> Гражданского кодекса (ГК) РФ не увенчались успехом.

В настоящее время антимонопольное и банкротное регулирование основано на формально самостоятельных подходах к установлению аффилированности между заинтересованными лицами и их группами, а в корпоративное законодательство вообще внесены изменения, предусматривающие замену понятия аффилированных лиц на институт подконтрольных и контролирующих лиц (см. подробнее далее). Равным образом в доктрине и правоприменительной практике превалирует позиция о необходимости дифференциации понятия аффилированности (связанности, взаимозависимости, контроля) в отдельных законодательных актах<sup>3</sup> с учетом различного целевого назначения этого понятия в тех или иных областях законодательного нормирования.

Таким образом, отказ от унифицированного понятия аффилированности на законодательном уровне не решил практическую проблему правовой неопределенности при наполнении содержания данного понятия. Поэтому задача устранения двусмысленности толкования сохранилась, но просто переместилась в область правоприменения.

Как видится, особенно далеко вперед в плане разработки и установления критериев аффилированности ушла банкротная судебная практика. В целом общая тенденция

**В НАСТОЯЩЕЕ ВРЕМЯ В ЗАКОНОДАТЕЛЬНОМ РЕГУЛИРОВАНИИ, ДОКТРИНЕ И ПРАВОПРИМЕНИТЕЛЬНОЙ ПРАКТИКЕ ПРЕВАЛИРУЕТ ПОЗИЦИЯ О НЕОБХОДИМОСТИ ДИФФЕРЕНЦИАЦИИ ПОНЯТИЯ АФФИЛИРОВАННОСТИ В ОТДЕЛЬНЫХ НОРМАТИВНЫХ АКТАХ С УЧЕТОМ РАЗЛИЧНОГО ЦЕЛЕВОГО НАЗНАЧЕНИЯ ЭТОГО ПОНЯТИЯ В ТЕХ ИЛИ ИНЫХ ОБЛАСТЯХ НОРМИРОВАНИЯ**

**ОБЩАЯ ТЕНДЕНЦИЯ К ПРЕОДОЛЕНИЮ ФОРМАЛИЗМА ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА СВОДИТСЯ К ТОМУ, ЧТО ПРИЗНАК АФФИЛИРОВАННОСТИ ИСПОЛЬЗУЕТСЯ ДЛЯ УСТАНОВЛЕНИЯ ЛЮБОЙ ЮРИДИЧЕСКИ ЗНАЧИМОЙ ПРАВОВОЙ СВЯЗИ МЕЖДУ ЛИЦАМИ (ТАК НАЗЫВАЕМАЯ ФАКТИЧЕСКАЯ АФФИЛИРОВАННОСТЬ)**

<sup>1</sup> Так, в 1999 г. был подготовлен проект федерального закона № 99089445-2 «Об аффилированных лицах» (см. также: <http://consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc;base=PRJ;n=2134#0>; дата обращения: 11.01.2017), который так и не был принят.

<sup>2</sup> Редакции ст. 53.2–53.4 в проекте изменений в ГК РФ, которые в конечном счете не были включены в новую редакцию Кодекса, см.: РГ. 2012. 7 февр. URL: <https://rg.ru/2012/02/07/gk-site-dok.html> (дата обращения: 11.01.2017).

<sup>3</sup> О примерах использования понятия аффилированности в отдельных сферах законодательного регулирования подробнее см.: Координация экономической деятельности в российском правовом пространстве: монография / отв. ред. М.А. Егорова. М., 2015. С. 57.