

*На правах рукописи*

**Онина Анастасия Александровна**

**ПРЕИМУЩЕСТВЕННОЕ ПРАВО  
ПОКУПКИ  
В ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ  
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ**

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

Автореферат  
диссертации на соискание ученой степени  
кандидата юридических наук

Краснодар 2009

Работа выполнена на кафедре гражданского права Института права ГОУ ВПО «Башкирский государственный университет».

**Научный руководитель:** доктор юридических наук, доцент  
*Тужилова-Орданская Елена Марковна*

**Официальные оппоненты:** Заслуженный юрист Российской Федерации  
доктор юридических наук, профессор  
*Кориунов Николай Михайлович*

почетный работник высшего профессионального образования Российской Федерации,  
доктор юридических наук, профессор  
*Цыбуленко Зиновий Иванович*

**Ведущая организация:** ГОУ ВПО «Пермский государственный университет»

Защита состоится «15» октября 2009 г. в 16.00 часов на заседании объединенного диссертационного совета ДМ 220.038.10 по присуждению ученой степени доктора (кандидата) юридических наук при ФГОУ ВПО «Кубанский государственный аграрный университет» по адресу: 350044, г. Краснодар, ул. Калинина, 13.

С диссертацией можно ознакомиться в библиотеке ФГОУ ВПО «Кубанский государственный аграрный университет» по адресу: 350044, г. Краснодар, ул. Калинина, 13.

Автореферат разослан «\_\_\_» сентября 2009 г.

Ученый секретарь  
объединенного диссертационного совета  
доктор юридических наук, профессор

В.П. Камышанский

## ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

**Актуальность темы диссертационного исследования.** Преимущественное право покупки – юридическое явление, давно известное в истории права, которое в настоящее время нашло нормативное закрепление в рамках большинства национальных правовых систем существующих государств.

Категория «преимущественное право покупки» также предусмотрена нормами гражданского права Российской Федерации. Сейчас существует значительное число норм о преимущественном праве покупки, регламентирующих различные правоотношения, в частности преимущественное право покупки долей участия, акций и т. д. Причем современный российский законодатель пошел по пути усложнения в определении случаев предоставления преимущественного права покупки субъектам социальных связей по сравнению с предшествующими периодами.

Отмеченный аспект обуславливает актуальность научного рассмотрения вопросов, касающихся возникновения, реализации и защиты преимущественного права покупки различного имущества. Особую важность доктринальная разработка указанной категории приобретает на фоне незначительного количества комплексных исследований, посвященных преимущественному праву покупки, и противоречивости существующих мнений российских и зарубежных теоретиков цивилистической науки, на современном этапе.

Постановка соответствующих задач и поиски путей их решения служат не только целям теоретического развития взглядов и представлений, но также унификации нормативного определения и единообразия правоприменительной практики в избранной правовой области.

**Степень научной разработанности темы диссертационного исследования.** В настоящее время в рамках российской цивилистики существует довольно небольшое количество работ, посвященных отдельным аспектам преимущественных прав в гражданском праве, – это научные и научно-практические статьи, монографии, диссертационные исследования. Например, анализу преимущественных прав в гражданском праве посвящена монография Л.В. Кузнецовой «Преимущественные права в гражданском праве России» (2007), диссертационное исследование Л.Ю. Леоновой «Преимущественные права в гражданском праве России» (2005), диссертационное исследование Р.Е. Пивовара «Понятие, виды, осуществление и защита преимущественных прав в гражданском праве» (2007). В своих публикациях и монографиях внимание специфике преимущественных прав в гражданском праве также уделяли известные ученые-цивилисты В.А. Белов, Л.А. Новоселова, К.И. Скловский, М.В. Телюкина.

Вместе с тем на современном этапе развития гражданско-правовой науки комплексные исследования нормативной конструкции «преимущественное право покупки» представлены крайне редко. Практически единственной работой по указанной тематике является диссертация Н.В. Зубаревой «Преимущественное право покупки» (2007). Указанное исследование было посвящено анализу особенностей регулирования преимущественного права покупки различного имущества. Оно не могло всецело охватить рассмотрение теоретических и практических проблем, связанных с преимущественным правом покупки. Ряд вопросов относительного обозначенного юридического явления остаются не раскрытыми. В их числе правовая природа преимущественного права покупки; выявление квалифицирующих юридических признаков субъектов, наличие которых обуславливает наделение лиц преимущественным правом покупки; соотношение преимущественного права покупки с понятиями «правовая привилегия», «правовое ограничение»; раскрытие соответствия преимущественного права покупки существующим принципам гражданского права; проведение классификации преимущественного права покупки; анализ порядка осуществления преимущественного права покупки, юридического характера уведомления управомоченного лица о предстоящей продаже имущества третьему лицу, способов защиты преимущественного права покупки и др.

Таким образом, научную разработанность избранной темы нельзя признать достаточной. Юридическая категория «преимущественное право покупки» требует глубокого анализа и систематизации знаний с целью нормативного формирования правил, отвечающих нуждам правоприменительной деятельности.

**Теоретическую основу диссертационного исследования** составили труды ведущих цивилистов. Среди них особое место занимают работы дореволюционных исследователей: К.Н. Анненкова, Н.Л. Дювернуа, Д.И. Мейера, К.П. Победоносцева, И.А. Покровского, В.П. Полежаева, В.И. Синайского, Н.Н. Товстолес, И.М. Тютрюмова, Г.Ф. Шершеневича, а также ученых советского и современного периодов: М.М. Агаркова, Н.Г. Александрова, С.С. Алексеева, А.В. Баркова, В.А. Белова, М.И. Брагинского, С.Н. Братуся, Я.Р. Веберса, С.И. Вильянского, Н.В. Витрука, В.В. Витрянского, В.П. Грибанова, В.В. Долинской, О.С. Иоффе, В.П. Камышанского, О.А. Красавчикова, М.Я. Кирилловой, Е.А. Крашенинникова, Л.В. Кузнецовой, Л.А. Новоселовой, Д.В. Ломакина, А.Г. Певзнера, В.И. Серебровского, К.И. Скловского, Е.А. Суханова, В.А. Тархова, Ю.К. Толстого, Е.М. Тужиловой-Орданской, В.К. Райхера, Е.А. Флейшиц, О.Р. Халфиной, Л.В. Щенниковой и др.

**Эмпирическую базу диссертационного исследования** составляет судебно-арбитражная практика разрешения гражданских дел, связанных с

преимущественным правом покупки, постановления Пленумов Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, а также постановления Верховного Суда Российской Федерации, Конституционного Суда Российской Федерации.

**Объектом диссертационного исследования** является комплекс гражданско-правовых отношений, связанных с возникновением, осуществлением и защитой преимущественного права покупки.

**Предметом диссертационного исследования** является совокупность правовых норм, регулирующих преимущественное право покупки, практика их применения, существующие научные взгляды, идеи и представления российских и зарубежных авторов по проблеме диссертационной работы.

**Цель диссертации** – комплексное исследование специфики нормативного регулирования отношений, связанных с возникновением, реализацией и защитой преимущественного права покупки.

Достижение указанной цели обусловило необходимость постановки и решения следующих **задач**:

- исследовать конкретно-исторические условия возникновения и развития правового определения преимущественного права покупки, а также судебную практику, связанную с применением норм о преимущественном праве покупки;

- провести сравнительный анализ норм российского и зарубежного законодательства, регулирующих преимущественное право покупки;

- изучить и обобщить существующие научные подходы к дефиниции понятия «преимущественное право покупки» и сформулировать собственное теоретически обоснованное определение этого термина;

- провести и обосновать классификацию преимущественного права покупки;

- выявить и показать специфику порядка реализации и защиты преимущественного права покупки различных объектов отчуждения;

- выявить, исследовать и предложить пути решения проблем, возникающих в сфере реализации и защиты преимущественного права покупки;

- сформулировать и аргументировать предложения по совершенствованию гражданского законодательства, регулирующего отношения по поводу предоставления преимущественного права покупки.

**Методологическая основа диссертационного исследования.** Исследование проводилось с использованием как общих методов научного познания (диалектического, формально-логического, анализа, синтеза, обобщения и др.), так и частнонаучных методов исследования – системного, исторического, сравнительно-правового.

**Научная новизна диссертационного исследования** состоит в том, что оно представляет собой целостное комплексное монографическое исследование понятия преимущественного права покупки.

В рамках проведенного диссертационного исследования сформулировано авторское определение преимущественного права покупки, представлена классификация изучаемой категории, впервые обоснованы критерии нормативного наделения субъектов гражданских правоотношений преимущественным правом покупки, рассматривается правовая природа категории посредством обращения к понятиям «привилегия», «ограничение права».

Настоящее диссертационное исследование содержит новые выводы, касающиеся гражданско-правового регулирования отношений, связанных с порядком реализации и защиты преимущественного права покупки, а также юридической сущности срока, предоставленного законодателем для защиты указанной привилегии.

В результате проведенного анализа сформулированы и обоснованы предложения, которые теоретически расширяют границы понимания преимущественного права покупки. Научные выводы направлены на совершенствование норм гражданского законодательства Российской Федерации и практики его реализации. Автором выработаны предложения по совершенствованию и унификации нормативного регулирования преимущественного права покупки. Предложения по изменению действующего законодательства сформулированы в диссертационном исследовании в виде новых редакций статей ГК РФ, Федерального закона «Об обороте земель сельскохозяйственного назначения», Федерального закона «Об акционерных обществах», Положения о ведении реестра именных ценных бумаг, утвержденного Постановлением ФКЦБ от 2 октября 1997 г. № 27 и др.

**На защиту выносятся следующие основные положения,** отражающие и конкретизирующие научную новизну диссертационного исследования:

1. Правовая природа преимущественного права покупки как субъективного гражданского права покупки едина вне зависимости от случая его предоставления субъектам гражданского права.

2. Выявлено, что наделение субъектов преимущественным правом покупки связано с особенностями правового статуса участников гражданского оборота.

Преимущественное право покупки предоставляется, во-первых, лицам, состоящим в правоотношениях, специально указанных в законе (правоотношения общей долевой собственности, корпоративные отношения); во-вторых, лицам, наделенным особой правосубъектностью (публичные образования).

3. Обосновано, что преимущественное право покупки с одной стороны, представляет собой правовое средство стимулирования определенного поведения управомоченного субъекта по реализации его интересов, признанных государством и требующих для своего

удовлетворения создания более благоприятных условий по сравнению со всеми другими участниками отношений. В этой связи преимущественное право покупки следует понимать как особый вид правовой привилегии, юридически обеспеченной возможностью, предоставленной в указанных законом случаях субъекту с целью обеспечить приобретение отдельных благ в первоочередном порядке по сравнению с третьими лицами.

С другой стороны, преимущественное право покупки составляет правовое ограничение, выступающее средством нормативного регулирования, которое определяет пределы для управомоченного лица по осуществлению предоставленными ему диспозитивными возможностями распоряжаться принадлежащим ему имуществом.

4. Классификацию преимущественных прав предлагается проводить по следующим основаниям: 1) в зависимости от способа осуществления привилегии. В этом случае следует выделять группу преимущественных прав, реализуемых путем заключения договора, и группу преимущественных прав, осуществляемых путем предъявления отдельных требований к обязанному лицу;

2) с учетом диспозитивности предоставления привилегии субъектам отношений. В этом случае первую группу преимущественных прав составляют юридически обеспеченные возможности, возникающие в силу прямого указания в законе. Для возникновения привилегий второй группы необходимо соглашение сторон о предоставлении лицу преимущественного права покупки, при условии нормативного указания на возможность заключения такого соглашения.

5. Уведомление лиц, обладающих преимущественным правом покупки, о предстоящей продаже имущества третьему лицу, не является офертой. Оно носит исключительно информационный характер. Ответ лица, наделенного преимущественным правом покупки, который выражает намерение реализовать это право, не является акцептом. Его правовое значение состоит в информировании продавца.

6. Сделка, совершенная в нарушение преимущественного права покупки, является действительной и представляет собой юридический факт, порождающий права на имущество, приобретенное третьим лицом по указанной сделке, выступает титулом для обладания им и совершения действий с приобретенным имуществом.

7. Предложены следующие способы защиты преимущественного права покупки. Во-первых, перевод прав и обязанностей по сделке, совершенной в нарушение преимущественного права покупки, если указанная сделка не исполнена. Во-вторых, принудительный выкуп имущества на условиях совершенной сделки, в случае если сделка исполнена.

**Теоретическая значимость диссертационного исследования** определяется его научной новизной и состоит в том, что оно является вкладом диссертанта в развитие существующих научных представлений о

преимущественном праве покупки. Кроме того, выработанные автором положения диссертационного исследования в определенной мере развивают теорию гражданско-правового регулирования преимущественного права покупки.

**Практическая значимость диссертационного исследования** состоит в том, что в нем проанализировано законодательство, регулирующее преимущественное право покупки. Сформулированные на этой основе выводы и положения могут быть использованы в правоприменительной деятельности судов и правотворческой деятельности законодательных органов при совершенствовании законодательства. Выводы по результатам обобщения судебной практики могут оказать помощь участникам гражданских правоотношений, урегулированных комплексом норм о преимущественном праве покупки.

Результаты диссертационного исследования могут быть использованы в учебном процессе высших учебных заведений при преподавании курсов «Гражданское право», «Предпринимательское право», «Корпоративное право» и других гражданско-правовых дисциплин и специальных курсов, а также для подготовки учебных и учебно-методических пособий.

**Апробация результатов диссертационного исследования.** Диссертационное исследование, его результаты обсуждены и одобрены на методических семинарах и заседании кафедры гражданского права Института права ГОУ ВПО «Башкирский государственный университет».

Основные выводы диссертационного исследования используются диссертантом при преподавании курса «Гражданское право» и спецкурса «Акционерное право» в Институте права ГОУ ВПО «Башкирский государственный университет».

Основные положения диссертационного исследования получили выражение в опубликованных автором статьях и раскрыты в выступлениях на следующих научно-практических конференциях: VIII Международной научно-практической конференции «Актуальные проблемы права России и стран СНГ – 2006», Южно-Уральский государственный университет, Челябинск, 30-31 марта 2006 года; VI Международной научной конференции молодых ученых «Актуальные проблемы частноправового регулирования», Самарский государственный университет, Самара, 28-29 апреля 2006 года; III Международной научной конференции студентов, аспирантов и молодых ученых «Правовая система и вызовы современности», Башкирский государственный университет, Уфа, 4-6 декабря 2006 года; VII Международной научной конференции молодых ученых «Актуальные проблемы частноправового регулирования», Самарский государственный университет, Самара, 27-28 апреля 2007 года; IV Международной научной конференции студентов, аспирантов и молодых ученых «Правовая система и вызовы современности», Башкирский государственный университет, Уфа, 6-8 декабря 2007 года; V



Международной научной конференции студентов, аспирантов и молодых ученых «Правовая система и вызовы современности», Башкирский государственный университет, Уфа, 4-6 декабря 2008 года; Всероссийской научно-практической конференции «Собственность и право собственности субъектов РФ», Коломна 16-17 мая 2008 года, а также на заседании круглого стола «Актуальные проблемы права собственности: теория и практика», Башкирский государственный университет, Уфа, 26 октября 2006 года.

Основные выводы диссертационного исследования отражены в публикациях автора по теме диссертации, в том числе в статье, опубликованной в ведущем рецензируемом научном журнале, включенном в перечень ВАК.

**Структура диссертации** обусловлена целями и задачами исследования. Диссертационная работа состоит из введения, трех глав, включающих семь параграфов, заключения и списка использованных источников.

## ОСНОВНОЕ СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ

Во **введении** обосновывается актуальность темы, определяется степень научной разработанности проблемы, объект, предмет, цели и задачи диссертационного исследования, приводятся теоретическая, методологическая и практическая основы работы, раскрывается ее практическая и теоретическая значимость, показывается научная новизна, формулируются основные положения, выносимые на защиту, приводятся данные об апробации исследования.

Первая глава **«Понятие и правовая природа преимущественного права покупки»** посвящена историко-правовому исследованию становления и развития нормативного регулирования законодательством России и зарубежных стран отношений, связанных с возникновением, реализацией и защитой преимущественного права покупки, анализу теоретических проблем определения юридической сути преимущественного права покупки, выявлению правовой характеристики указанного понятия.

В первом параграфе **«Становление и развитие преимущественного права покупки в гражданском праве России и зарубежных стран»** анализируются исторические правовые источники России и отдельных зарубежных стран, регламентирующие преимущественное право покупки. Делается вывод о том, что возникновение и существование указанного правового явления обусловлено развитием гражданского оборота и необходимостью дифференциации нормативного регулирования гражданских правоотношений с целью наиболее полного обеспечения реализации интересов отдельных субъектов юридических связей.

На основании проведенного сравнения нормативного регулирования случаев предоставления преимущественного права покупки в рамках национальных правопорядков стран континентальной системы права автором выявляется общность в определении преимущественного права покупки в качестве вещного права, если оно подлежало государственной регистрации в качестве обременения вещи. Объектом преимущественного права покупки в этом случае являлась недвижимость.

При установлении преимущественного права покупки движимых вещей указанная юридически обеспеченная возможность характеризовалась как элемент содержания обязательственных отношений.

Анализ нормативных правил государств системы общего права позволяет сформулировать вывод о наличии в юридической регламентации отношений, связанных с наделением преимущественным правом покупки, аналогии с существующим регулированием отмеченных социальных связей в рамках континентального права. Отмеченная схожесть проявляется в определении добросовестности приобретателя относительно того, знал ли последний о факте обременения имущества преимущественным правом покупки.

В России в дореволюционный период преимущественное право покупки выступало элементом правоотношений, возникающих и существующих по причине наличия права общей собственности. Возникновение преимущественного права в доктрине связывалось с моментом предельно ясного выражения воли соучастника вовне, например выдача задаточной расписки, совершение запродажной записи<sup>1</sup>.

Правила о преимущественной покупке не распространялись на компании и общества, имеющие капитал в акциях. Каждый соучастник компании или общества мог свободно продать или передать акции кому пожелает.

Наряду с преимущественным правом покупки также выделялось право выкупа имущества. Это право впоследствии не было воспринято советским гражданским законодательством. В указанный исторический период привилегия на покупку предоставлялась участникам правоотношений общей долевой собственности.

Современное гражданское законодательство расширило сферу нормативного употребления привилегии, наделив преимущественными правами участников хозяйственных обществ, кооперативов, а также отношений аренды, наследования, найма жилья и др.

Во втором параграфе **«Проблема юридической природы преимущественного права покупки: основные теоретические подходы»** исследуются различные точки зрения ученых-цивилистов, определяющие юридическую природу преимущественного права покупки.

Полномерное теоретическое осмысление данной группы правил о преимущественных правах началось только на современном этапе развития цивилистики.

Существующие в доктрине научные интерпретации понятия «преимущественное право покупки» можно условно разделить на две группы. К первой следует отнести точки зрения, которые отрицают определение преимущественного права покупки в качестве субъективного права – юридически обеспеченной возможности, выступающей содержанием правоотношения (Л.В. Кузнецова, К.И. Скловский). Представителями другой группы изучаемое явление толкуется как отдельное субъективное право, принадлежащее субъекту юридических связей, причем по-разному раскрывается содержание обозначенного права (В.А. Белов, Н.В. Зубарева, Р.Е. Пивовар).

Категория «преимущественное право покупки» характеризовалась учеными с помощью различных нормативных и концептуальных конструкций, таких как право- и дееспособность, секундарное право, законный интерес лица и др. Указанные правовые явления находятся в

---

<sup>1</sup> См.: Тютрюмов И.М. Законы гражданские с разъяснениями Правительствующего Сената и комментариями русских юристов / сост. И.М. Тютрюмов. М. : Статут, 2004. Кн. 2. С. 85.

тесной связи и отчасти взаимообусловлены. Это объясняется тем, что, изучая юридическую природу преимущественного права, теоретики обращаются к различным аспектам рассматриваемой категории. Являясь субъективным, преимущественное право представляет собой результат реализации право- и дееспособности субъекта, который выступает носителем определенных интересов.

Как отмечается в доктрине, «признание за субъектом гражданского права правоспособности есть признание... возможности существования у этого субъекта различных интересов»<sup>2</sup>, которые могут быть опосредованы субъективным правом. Последнее наряду с понятием «правоспособность» используется при определении концепции вторичных прав.

Таким образом, предложенные толкования преимущественного права являются несколько разрозненными элементами единого целого, которые в отдельности не способны дать четкого представления о правовой категории.

В третьем параграфе **«Понятие и виды преимущественного права покупки»** представлен анализ юридической природы категории «преимущественное право покупки», проведенный в контексте сопоставления с понятием «субъективное гражданское право».

Доказано, что обладателем преимущественного права покупки всегда является субъект, правовой статус которого характеризуется определенной особенностью. Она может проявляться в правосубъектности лица или в факте состояния субъекта в определенных правоотношениях. Существование указанных в законе особенностей правового статуса обуславливает выделение лица и создание атмосферы наибольшего удовлетворения его интересов с помощью специального правового средства стимулирования определенного поведения управомоченного субъекта по реализации его интересов, признанных со стороны государства (привилегии), которым выступает преимущественное право покупки. Этот момент можно отметить в качестве общего свойства понятия «преимущественное право».

Преимущественное право в этой связи следует понимать как особый вид правовой привилегии, юридически обеспеченной возможностью, предоставленной в указанных законом случаях субъекту с целью обеспечить приобретение отдельных благ в первоочередном порядке по сравнению с третьими лицами.

Установление привилегии на покупку какого-либо блага, реализация которого предполагает заключение договора, обуславливает некоторый отход от гражданско-правового принципа свободы договора. Выступая в данном случае юридическим ограничением, преимущественное право покупки представляет собой средство правового регулирования, определяющее пределы управомоченного лица по осуществлению

---

<sup>2</sup> См.: Горшунов Н.Д. Интерес в частном праве: вопросы теории : монография. Казань : Каз. гос. ун-т им. В.И. Ульянова-Ленина, 2005. С. 69.

принадлежащих ему диспозитивных возможностей распорядиться принадлежащим ему благом. При этом обладатель привилегии не вправе определять условия договора, а лицо, отчуждающее благо, не вправе определять контрагента, которому он в результате произведет отчуждение.

Наделение субъекта преимущественным правом покупки не может создавать отношения субординации и свидетельствовать об изъятии из принципа юридического равенства субъектов гражданских правоотношений. Носитель преимущественного права не способен определять волю обязанного лица. К тому же в ходе реализации преимущественного права покупки его обладатель вообще лишен возможности определять условия сделки купли-продажи. В большинстве случаев они предлагаются лицом, отчуждающим имущество.

В параграфе проведена классификация преимущественных прав по следующим основаниям: 1) в зависимости от способа осуществления привилегии. В этом случае следует выделять группу преимущественных прав, реализуемых путем заключения договора, и группу преимущественных прав, осуществляемых путем предъявления отдельных требований к обязанному лицу;

2) с учетом диспозитивности предоставления привилегии субъектам отношений. В этом случае первую группу преимущественных прав составляют юридически обеспеченные возможности, возникающие в силу прямого указания в законе. Для возникновения привилегий второй группы необходимо соглашение сторон о предоставлении лицу преимущественного права покупки, при условии нормативного указания на возможность заключения такого соглашения.

Вторая глава **«Возникновение и осуществление преимущественного права покупки»** посвящена рассмотрению юридических оснований возникновения преимущественного права покупки и порядка реализации привилегии.

В первом параграфе **«Основания возникновения преимущественного права покупки»** определяются юридические факты, порождающие преимущественное право покупки.

Подвергается критике определение в качестве оферты уведомления лиц, обладающих преимущественным правом покупки, о предстоящей продаже имущества третьему лицу. В работе доказывается, что уведомление носит исключительно информационный характер.

Ответ лица, наделенного преимущественным правом покупки, которое выражает намерение реализовать это право, также не является акцептом. Поскольку его правовое значение состоит в информировании продавца, а получение положительного ответа в большинстве случаев нормативного регулирования не обуславливает заключения договора и создания обязательственных правоотношений, основанных на двусторонней сделке.

Преимущественное право покупки возникает в случаях, указанных в законе. Подчеркивается, что правила о преимущественном праве покупки имеют прямое юридическое закрепление или же в законе фиксируется возможность создания таких правил субъектами отношений, в связи с тем, что отмеченные правовые нормы в основном носят императивный характер с некоторым использованием диспозитивных начал.

Поэтому при закреплении в уставе хозяйственного общества преимущественного права покупки акции ЗАО, доли в уставном капитале ООО в отношении самого юридического лица в основании возникновения привилегии у общества будет находиться юридический состав. Он объединяет в себе несколько самостоятельных юридических фактов. В данной ситуации диспозитивность проявляется в фиксировании в учредительном документе хозяйственного общества преимущественного права покупки блага юридическим лицом, если его участники не воспользуются привилегией.

Во втором параграфе **«Порядок осуществления преимущественного права покупки. Правовая природа срока реализации преимущественного права покупки»** рассматриваются вопросы, связанные с совершением действий, составляющих содержание субъективного преимущественного права покупки, и приобретением соответствующих благ привилегированным лицом. Также в параграфе анализируется юридическая суть срока, установленного для реализации преимущественного права покупки.

Осуществление преимущественного права покупки предполагает выражение воли управомоченного субъекта, направленной на возмездное приобретение имущества на предложенных продавцом условиях в уведомлении о предстоящей его продаже третьему лицу.

Осуществление привилегии становится возможным с момента совершения продавцом уведомления. Для реализации преимущественного права покупки устанавливается срок, который начинает исчисляться также с момента уведомления управомоченного лица. Под моментом уведомления обладателей преимущественного права покупки предлагается считать момент получения ими уведомления о предстоящей продаже имущества третьему лицу.

Управомоченные субъекты вправе осуществить принадлежащее им преимущественное право покупки в рамках специально предоставленного срока, носящего пресекающий характер. Истечение срока влечет юридические последствия в виде прекращения преимущественного права покупки. В данном случае отчуждатель вправе заключить сделку купли-продажи с третьим лицом на условиях, указанных в уведомлении, направляемом привилегированным субъектам.

Целью временного ограничения существования и осуществления преимущественного права покупки путем установления правового пресечения привилегии является побуждение к реализации преимущественного права

покупки путем совершения действий управомоченным лицом в виде направления положительного ответа в адрес отчуждателя. Поэтому при квалификации бездействия носителя преимущественного права покупки, которое выражается в его молчании, в пределах установленного срока для реализации привилегии оно приравнивается к отказу от ее реализации.

Доказывается необходимость нормативного изменения порядка размещения дополнительных эмиссионных ценных бумаг акционерным обществом. Следует отказаться от использования преимущественного права покупки при правовом регулировании указанной ситуации.

Альтернативой, которая будет гарантировать интересы акционеров, ориентируя на сохранение процентного соотношения доли участия в обществе, является установление очередности в приобретении размещаемых ценных бумаг с обращением к принципу пропорциональности при реализации такой возможности. Первую очередь могут составлять акционеры общества (в случае открытой подписки – все акционеры акционерного общества; в случае закрытой подписки – акционеры, голосовавшие против такого размещения или не участвовавшие в голосовании), согласно Федеральному закону РФ «Об акционерных обществах».

Такое решение исключает возможные споры относительно последствий нарушения преимущественного права покупки акционеров и сохранения размера участия в обществе при размещении дополнительного выпуска акций. Оно обеспечивает последовательность и единообразие нормативного закрепления концептуальной конструкции преимущественного права покупки, необходимым способом защиты которого является принудительная возможность перевода прав и обязанностей покупателя по заключенному договору на управомоченное лицо.

В третьей главе **«Защита преимущественного права покупки»** подвергнуты анализу защита преимущественного права покупки в случае его нарушения и способы защиты, исследуется правовая природа срока, предоставленного для защиты преимущественного права покупки.

**В первом параграфе «Способы защиты преимущественного права покупки»** изучается понятие защиты преимущественного права покупки, выделяются способы защиты привилегии.

Доказывается, что юридическая природа субъективного гражданского права обуславливает законодательный выбор способов его защиты. Поэтому отмеченный перечень ст. 12 ГК РФ изначально не может считаться исчерпывающим, а в самой статье содержится указание на существование иных способов защиты. Они могут прямо указываться в тексте закона, конкретной нормы, регулирующей какой-либо вид гражданских правоотношений. Способы защиты субъективных гражданских прав определяются всем объемом гражданского

законодательства, поэтому нет необходимости выделять группы способов защиты, в том числе общие и специальные.

Именно в этом контексте следует понимать способ защиты, нормативно установленный для большинства случаев предоставления преимущественного права покупки, в виде возможности требовать перевода прав и обязанностей по договору, заключенному в нарушение привилегии, на уполномоченное лицо в судебном порядке. Закрепление такого способа защиты преимущественного права покупки представляет собой воплощение возможности принудительной реализации привилегии на условиях заключенной сделки купли-продажи. Тем самым юридическая природа преимущественного права покупки явилась причиной закрепления отмеченного способа собственной защиты в случае нарушения привилегии.

Закон признает за сделкой, совершенной с нарушением преимущественного права покупки, юридическую силу. Она считается действительной, несмотря на противоречия нормативным положениям, представляет собой юридический факт, порождающий право на имущество, приобретенное третьим лицом по указанной сделке, и выступает титулом для обладания им и совершения действий с приобретенным имуществом.

Действительность сделки, совершенной в обход преимущественного права покупки, играет важную роль в процессе переноса прав на акции ЗАО, отчужденных третьему лицу. О заключенной сделке делается отметка в передаточном распоряжении, на основании которого производится запись в реестре о новом акционере общества. С этого момента он является обладателем всех прав и обязанностей, обусловленных правовым положением акционера ЗАО. Все действия, совершенные им по реализации своих корпоративных прав, являются законными.

В целях обеспечения прав участников корпоративных отношений аргументируется необходимость нормативного формирования препятствий для внесения соответствующей записи в реестр, которая констатирует статус акционера, а также предлагается внести изменения в нормативные акты, в частности в Положение о ведении реестра именных ценных бумаг, утвержденного Постановлением ФКЦБ от 2 октября 1997 г. № 27. Пункт 7.3 указанного Положения предлагается дополнить следующим образом: «При отчуждении акций закрытого акционерного общества постороннему лицу к передаточному распоряжению прилагаются документы, подтверждающие, что продавец известил в письменной форме лиц, обладающих преимущественным правом покупки в силу ст. 7 Федерального закона «Об акционерных обществах», о намерении продать свои акции с указанием цены и других условий, на которых продает их.

К передаточному распоряжению могут прилагаться документы, подтверждающие отказ лиц, обладающих преимущественным правом покупки, от осуществления своего права. В этом случае регистратор



обязан внести в реестр запись о переходе прав собственности на ценные бумаги независимо от срока, прошедшего с момента извещения продавцом акций лиц, обладающих преимущественным правом покупки.

В случае если к передаточному распоряжению не приложены документы, подтверждающие отказ управомоченных лиц от реализации принадлежащего им преимущественного права покупки, регистратор обязан приостановить регистрацию до истечения срока, установленного для реализации преимущественного права покупки, если на день обращения к регистратору с требованием о внесении записи в реестр такой срок не истек».

Автором обосновывается, что признание сделки, заключенной в обход привилегии, недействительной не способно создать условий для восстановления нарушенного преимущественного права покупки и не отвечает интересам правомочных субъектов, суть которых в том числе заключается в сохранении субъективного состава правоотношения. Достижению указанной цели и реализации законных интересов привилегированных лиц служит отмеченный способ принудительного перевода прав и обязанностей покупателя на управомоченных субъектов.

Договор, порождающий правоотношение, которое подлежит трансформации при удовлетворении требований о переводе прав и обязанностей по нему на заявителя, является взаимным, т. е. права и обязанности в рамках обязательственного отношения принадлежат обеим сторонам правовой связи. По этой причине доказывается позиция, согласно которой решение по иску о переводе прав и обязанностей покупателя по договору купли-продажи, совершенному в нарушение преимущественного права покупки, непосредственно влияет на права и обязанности как продавца, так и покупателя по сделке, в связи с чем ответчиками по этому иску должны быть обе стороны этого договора.

Предоставляя субъектам отношений возможность защиты принадлежащего преимущественного права покупки, в некоторых случаях законодатель проявляет непоследовательность в выборе способа защиты привилегии. Таким примером служит правило, установленное в п. 4 ст. 8 Федерального закона РФ «Об обороте земель сельскохозяйственного назначения» от 24 июля 2002 г. № 101-ФЗ, согласно которому сделка по продаже земельного участка, совершенная с нарушением преимущественного права покупки, признается ничтожной.

В целях наибольшего обеспечения интересов участников отношений управомоченным субъектам необходимо предоставить – способ защиты привилегии в виде перевода прав и обязанностей покупателя, и изложить п. 4 ст. 8 Федерального закона «Об обороте земель сельскохозяйственного назначения» в следующей редакции:

«4. При продаже земельного участка с нарушением преимущественного права покупки субъект Российской Федерации или в

случаях, установленных законом субъекта Российской Федерации, муниципальное образование вправе в течение трех месяцев с момента, когда лицо, чье преимущественное право покупки нарушено, узнало либо должно было узнать о таком нарушении, потребовать в судебном порядке перевода на него прав и обязанностей покупателя.

5. Уступка преимущественного права покупки доли не допускается».

В работе утверждается, что возможность предъявления требования о переводе прав и обязанностей существует до момента исполнения по совершенной сделке, потому что факт ее исполнения прекращает обязательственное правоотношение, согласно ст. 408 ГК РФ. Фактически на основании судебного решения имущество выкупается истцом на условиях ранее заключенной сделки купли-продажи.

С целью устранения имеющегося несоответствия предлагается дополнить возможность защиты нарушенного преимущественного права покупки путем нормативного закрепления еще одного способа защиты привилегии – требования о принудительном выкупе имущества на условиях совершенной сделки, если сделка исполнена.

Использование установленного законом способа защиты также не исключает возможности привлечения к гражданско-правовой ответственности лица, нарушившего преимущественное право покупки, и обращения с требованием возмещения убытков. Указанное требование может быть заявлено при защите нарушенного преимущественного права покупки во всех случаях предоставления привилегии субъектам гражданского оборота.

Во втором параграфе **«Срок защиты преимущественного права покупки: исчисление и правовая природа»**, обосновываются доводы, согласно которым срок, предоставленный для защиты преимущественного права покупки, следует квалифицировать в качестве специального срока исковой давности. Его правовая природа исключает возможность определять его в качестве пресекательного срока.

Целью установления пресекательного срока является побуждение управомоченного лица к осуществлению принадлежащей ему субъективной юридически обеспеченной возможности путем временного ограничения совершения действий по реализации под угрозой утраты субъективного права. Сроки же защиты субъективного права предполагают, во-первых, факт нарушения преимущественного права покупки, для защиты которого законом устанавливается соответствующий временной период; во-вторых, для этого случая законодательством определяются способы защиты нарушенного права, а их использование обуславливает обращение к компетентным государственным органам. Именно исходя из этого ГК РФ определяет понятие исковой давности в ст. 195, устанавливая, что исковой давностью признается срок для защиты права по иску лица, право которого нарушено.

Определение срока, предоставленного для защиты преимущественного права покупки, в качестве сокращенного срока исковой давности,

обуславливает необходимость применения соответствующих правил, установленных в гл. 12 ГК РФ.

Правовое значение срока, предоставленного для защиты преимущественного права покупки, едино независимо от наделения привилегией субъектов отношений.

В **заключении** подводятся итоги исследования, делаются выводы по существу работы и выносятся предложения по совершенствованию действующего законодательства.

**По теме диссертации опубликованы следующие работы:**

*Публикации в ведущих рецензируемых журналах, перечень которых утвержден ВАК*

1. Онина, А.А. Категории преимущественных прав: толкование и сравнительный анализ законодательства Латвии, Грузии, Украины и Белоруссии / А.А. Онина // *Законы России*. – 2009. – № 6. (0,3 п. л).

*Публикации в иных изданиях*

2. Онина, А.А. Момент возникновения преимущественного права приобретения акций в ЗАО / А.А. Онина // *Актуальные проблемы права России и стран СНГ – 2006 : сборник материалов VIII Международной научно-практической конференции*. – Челябинск : ЮУрГУ, 2006. – Ч. 2. (0,2 п. л.).

3. Онина, А.А. О некоторых аспектах защиты преимущественного права приобретения акций ЗАО / А.А. Онина // *Проблемы укрепления законности и правопорядка в современных условиях : материалы Международной научно-практической конференции*. – Уфа : РИО БашГУ, 2006 – Ч. 2. (0,3 п. л).

4. Онина, А.А. Проблема возмездного отчуждения акций ЗАО акционером пределах общества / А.А. Онина // *Актуальные проблемы права собственности: теория и практика : сборник материалов круглого стола*. – Уфа : РИО БашГУ, 2006. (0,3 п. л).

5. Онина, А.А. Преимущественные права в гражданских правоотношениях / А.А. Онина // *Правовая система и вызовы современности : Материалы III Международной научной конференции студентов, аспирантов и молодых ученых*. – Уфа : РИО БашГУ, 2006. (0,2 п. л).

6. Онина, А.А. Сроки в отношениях по реализации и защите преимущественного права покупки / А.А. Онина // *Актуальные проблемы частноправового регулирования : сборник материалов Международной VII научной конференции молодых ученых*. – Самара : Универс-групп, 2007. (0,2 п. л).

7. Онина, А.А. Преимущественное право покупки по законодательству Германии / А.А. Онина // *Правовая система и вызовы современности :*

Материалы IV Международной научной конференции студентов, аспирантов и молодых ученых. – Уфа : РИО БашГУ, 2007. (0,3 п. л).

8. Онина, А.А. О некоторых вопросах определения юридической природы преимущественного права покупки доли в общей долевой собственности / Онина А.А. // Актуальные вопросы государства и гражданского общества на современном этапе: Материалы Международной научно-практической конференции. Часть 7. – Уфа : РИЦ БашГУ, 2007. (0,8 п. л).

9. Онина, А.А. Анализ законодательства отдельных стран – бывших советских республик в контексте толкования категории преимущественных прав / Онина А.А. // Вестник Омского университета. Серия Право. 2008. № 4. (0,3 п. л).

10. Онина, А.А. О некоторых вопросах определения правовой природы категории «преимущественное право покупки доли в праве общей долевой собственности» по законодательству России / Онина А.А. // Собственность и право собственности субъектов Российской Федерации : сборник научных статей участников Международной научно-практической конференции. – Коломна : Коломенский государственный университет, 2008. (0,6 п. л).

11. Онина, А.А. О возможности определения института преимущественных прав с помощью категории секундарных прав / Онина А.А. // Современное состояние и тенденции развития Российского частного права : Материалы заочной конференции. – Уфа : РИО БашГУ, 2008. (0,8 п. л).

12. Онина, А.А. Принцип юридического равенства и преимущественное право покупки в гражданском праве Российской Федерации / А.А. Онина // Правовая система и вызовы современности : Материалы V Международной научной конференции студентов, аспирантов и молодых ученых. – Уфа : РИО БашГУ, 2008. (0,1 п. л).