

ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО; ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЕ ПРАВО

УДК 347.721:347.191

О. А. ЛАЗАРЕВА,
г. Казань, Россия

ХОЛДИНГ: ОСОБЕННОСТИ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ

Цель: выработать комплексное цивилистическое представление о выраженных в нормах гражданского права России особенностях осуществления деятельности субъектов гражданского права, ведущих к образованию холдингов как структур без самостоятельной правосубъектности, совершенствованию взаимодействия между отдельными юридическими лицами – элементами таких структур, а также действий по управлению указанными юридическими лицами.

Методы: общенаучный диалектический метод, а также современные научные методы познания, такие как сравнительно-правовой, формально-логический, системно-аналитический, межотраслевой, исторический, описательный.

Результаты: проведенный анализ теоретических и практических проблем позволил сформулировать ряд предложений по уточнению применяемой в исследуемых областях правовой терминологии и по совершенствованию законодательства в соответствующей сфере.

Научная новизна: произведено исследование теоретических и практических аспектов организации холдинга как предпринимательского объединения и управления в рамках такого объединения. Сформировано представление о сущности и правовой природе холдинговых объединений. Уточнены специфические признаки холдинговых объединений. Проанализированы (с правовой позиции) структура и особенности создания холдингов, выявлены особенности внутрихолдинговых правоотношений, в том числе связанные с контролем над управляемым хозяйственным обществом.

Практическая значимость: те методические и методологические положения, которые содержатся в работе, доведены до степени практической рекомендации и могут быть применены при создании холдинговых объединений, разработках целенаправленных и конкретных критериев, которые направлены на увеличение эффективности гражданско-правового управления в холдингах объединениях.

Ключевые слова: холдинг; холдинговые отношения; корпоративные отношения; корпоративное законодательство; антимонопольное законодательство.

Введение

В России в 1990-е гг. развивающаяся рыночная экономика требовала использования совершенно новой, неизвестной ранее в нашей стране формы хозяйственной интеграции. Одной из таких форм стали холдинговые объединения, которые были заимствованы из стран, традиционно развивавших экономику рыночного типа. Так, например, генезис холдинговых объединений в Европе был ориентирован исключительно на вклад денежных средств, также он совмещается с первоначальной стадией европейского процесса индустриализации [1, с. 5].

В России холдинги воспринимались как приемлемые формы разгосударствления больших компаний, блоков, концернов. Объединения подобного рода с государственными долями участия сформировались в нашей стране по

преимуществу в областях, относящихся к категориям естественных монополий, а также в тех областях, которые были демополизованы, и где потеря государственного контроля была бы нежелательной по представлениям стратегического характера. В других областях (кроме топливно-энергетических комплексов) появилось около 100 холдинговых объединений при участии государства (например, «Российская электроника», «Российская металлургия», «Связьинвест»).

Отличительными характеристиками холдингов было то, что корпоративное управление не являлось для них первоочередным, поскольку они создавались с целью контроля над деятельностью подчиненной или интегрированной компании. Следовательно, большинство холдинговых объединений изначально появились как формы разгосударствления больших ассоциаций и компаний

и как способы преобразования несовместимых с рынками изжившей государственной управленческой структуры.

Результаты исследования

В настоящее время механизм четких правовых урегулирований взаимоотношений с участием холдинговых объединений отсутствует. Укрупнение субъектов предпринимательской деятельности как тенденции последнего времени спровоцировало появление холдинговых объединений, желающих именовать себя «группами компаний». Одновременно отсутствие законодательства, которое бы регулировало деятельность этих объединений, взаимодействие с дочерними обществами, взаимодействие самих холдинговых объединений друг с другом, осуществление госконтроля являются одними из многочисленных причин роста количества корпоративных конфликтных ситуаций.

14 мая 1999 г. был внесен в Государственную Думу законопроект № 99049555-2 «О холдингах». Закон был принят в первом чтении 20 октября 1999 г., во втором чтении – 24 ноября, отклонен Советом Федерации 22 декабря, впоследствии дорабатывался согласительной комиссией 7 июля 2000 г., наконец, одобрен Советом Федерации, но 20 числа того же месяца отклонен президентом, 11 октября 2001 г. создана согласительная комиссия. Но закон в редакции этой комиссии не был принят (20 февраля 2002 г.). Наконец, 07 июня 2002 г. закон был снят с рассмотрения Государственной Думы. Такая сложная история законопроекта говорит как о сложности сферы, которую собирались регламентировать, так и о многочисленных спорах о концепции правового регулирования.

Президентом РФ проект был отклонен со ссылкой на отсутствие при разработке определенных экономических и юридических целей образования и регламентации деятельности холдинговых объединений. Вследствие чего данный законопроект включает в себе огромное количество малопонятных положений, использование которых затруднительно, а некоторые положения находятся в противоречивом отношении к Гражданскому кодексу Российской Федерации и прочим федеральным законам.

По оценке разработчиков, данный проект имел «рамочный» характер. На взгляд многих специалистов, проект был «сырым», не в меру общим,

не обладающим механизмами осуществления большинства заключающихся в нем положений. Где не затрагивался вопрос взаимоотношения холдинга с антимонопольным, налоговым органом, также не подвергались рассмотрению аспекты внутреннего взаимоотношения в холдингах, не уделялось внимания вопросу корпоративных управленческих функций и корпоративного контроля в данном типе объединения. Положительным моментом, содержащимся в законопроекте, являлось включение консолидированных отчетностей членов-участников холдинговых объединений, упрощенное налогообложение.

Исследовав ситуации относительно правовых регулирований организации и деятельности холдинговых объединений, можно заметить, что и в России, и в мире сформировалось несколько направлений в гражданско-правовом регулировании холдинговых объединений – специальные нормы в единых нормативных актах либо нормы корпоративного и антимонопольного законодательства.

Следует четко понимать, что холдинговые отношения (отношения между членами-участниками холдинга) не являются корпоративными. Корпоративными надлежит считать отношения, которые связаны с «правом участия» в корпорациях, а также которые соответствуют обязательственным отношениям между учредителями (членами-участниками) и корпорациями. Холдинговые объединения как совокупности юридических лиц корпорациями не являются.

В корпоративных отношениях саморегулирование следует понимать как самостоятельную инициативную деятельность самого субъекта права, содержанием которой являются разработка, установление и реализация механизмов управления субъектом и внутреннего корпоративного контроля.

Действительно, законы об акционерном обществе¹ и об обществе с ограниченной ответственностью² содержат общие сведения о дочерних компаниях, открыто не регулируют отношения в холдинговых объединениях. Отдельные нормы

¹ Об акционерных обществах: Федеральный закон РФ № 208-ФЗ: от 26 декабря 1995 г. // СЗ РФ. 1996. № 1. Ст. 1.

² Об обществах с ограниченной ответственностью: Федеральный закон № 14-ФЗ от 8 февраля 1998 г. // СЗ РФ. 1998. № 7. Ст. 785.

данных законов фактически дублируют нормы ГК Российской Федерации. Но формирование правовых урегулирований взаимоотношений в холдинговых объединениях полностью может пойти по пути видоизменений в эти корпоративные законы [2, с. 208].

Можно оспорить – корпоративное законодательство размещается в области действий частного права и включает в себе критерии правовой природы. Включение публично-правовой нормы и употребление публично-правовых средств не свойственно для надлежащей сравнительно самостоятельной отрасли гражданского права. Даже норма о государственной регистрации³, носящая публичную природу, выведена из законов и положений об АО и об ООО. Включение в данные законы нормы о холдинговых объединениях приведет к дисбалансу в правовых урегулированиях.

Урегулирование взаимоотношений в холдинговых объединениях без принятия специальных нормативно-правовых актов допустимо путем определения всевозможных изменений как в корпоративное, так и в антимонопольное законодательство. В данное время как раз такая система и применяется законодателем. Федеральный закон № 135-ФЗ «О защите конкуренции» от 26 июля 2006 г. включает в себе определение «группа лиц»⁴. Группы лиц рассматриваются в данном законе в качестве самостоятельных и единых хозяйствующих субъектов. Это вытекает из того, что в рамках этого закона запрет на действие (или бездействие) хозяйствующих субъектов распространяется в целом на все группы лиц. Кроме этого, члены-участники холдингового объединения считаются и лицами аффилированными, исходя из антимонопольного законодательства.

Кроме того, закон о конкуренции включает в себе положение о контроле над экономическими концентрациями (гл. 7 данного закона), норма напрямую касается холдинговых объединений.

³ О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей: Федеральный закон № 129-ФЗ от 8 августа 2001 г. (с изм., внесенными ФЗ № 140-ФЗ от 19 июля 2007 г.) // СЗ РФ. 2001. № 33 (Ч. I). Ст. 3431.

⁴ Собрание законодательства РФ. 2006. № 31 (ч. I). Ст. 3434.

Существенная трудность в правоприменительной практике по холдинговым объединениям появляется ввиду особенных критериев экономических зависимостей юридически автономных компаний в гражданских, антимонопольных, налоговых законодательствах и употребления разных понятий в каждом правовом образовании.

На сегодняшний момент управление холдингами связано с использованием приемов корпоративного саморегулирования. Но, на наш взгляд, саморегулирование – намного более широкое понятие, чем то, которое дано в законе. В экономической литературе термином «саморегулирование» (self-regulation) называют институты, в рамках которых, во-первых, группами экономических агентов формируются и модифицируются легитимные (не противоречащие формальным, учрежденным государством) понятия, которые регулируют хозяйственную деятельность данных агентов. Во-вторых, объект контроля имеет возможности законно управлять поведением контролера (т. е. регулятора) [3, с. 93]. Поэтому здесь мы можем говорить и об индивидуальном, и о корпоративном саморегулировании.

Было высказано мнение, в соответствии с которым саморегулирование в области действий гражданского права – это не что иное, как «проявление гражданско-правовой диспозитивности» [4, с. 6]. Саморегулирование действительно можно рассмотреть с позиций учения о методе правового регулирования. Связь саморегулирования и гражданско-правового метода очевидна. Впервые заговорил о том, что признаки метода предназначаются для выражения правовой самостоятельности субъекта С. С. Алексеев [5, с. 275]. В. Ф. Яковлев, изучая гражданско-правовые методы урегулирования общественного взаимоотношения, обращал внимание на типичные черты гражданско-правовых методов: правонаделение, правовая инициатива, диспозитивность, юридическое равенство субъектов.

Вышеизложенное позволяет утверждать, что саморегулирование как проявление диспозитивности является естественным для юридического лица в условиях рыночной экономики. При этом корпоративное (внутреннее) саморегулирование является естественным и обоснованным для любого хозяйственного общества, вне зависимости от того, является оно холдинговой компанией или нет.

В корпоративных отношениях саморегулирование следует понимать как самостоятельную инициативную деятельность самого субъекта права, содержанием которой является установление, разработка и реализация механизмов управления субъектом и внутреннего корпоративного контроля.

К. Я. Портной отмечает, что холдинговые объединения, будучи участниками гражданских оборотов, не являются субъектом гражданско-правовых отношений по требованиям Гражданского кодекса Российской Федерации. Они участвуют в гражданских оборотах как некие целостные образования, как единые хозяйствующие субъекты, обладающие частичной правосубъектностью. Вследствие этого предполагается считать холдинговые объединения квазисубъектом гражданско-правовых взаимоотношений [6, с. 9]. Предпринимательское объединение типа холдинга, по мнению И. С. Шиткиной, обладает отдельным элементом правосубъектности [7, с. 107, 110].

В правовой литературе не является новой точка зрения о возможностях признания за различными предпринимательскими организациями, которые не являются юридическим лицом, частичной правовой субъектности. Так, например, по словам В. В. Лаптева, производственно-хозяйственный комплекс в целом, как некая система, которая не является юридическим лицом, обладает отдельными частями предпринимательской правосубъектности [8, с. 127].

Считаем, что с идеями о признании холдинга субъектом гражданского права согласиться нельзя. Быть субъектом – значит обладать гражданскими правами и обязанностями, заключать договоры, выступать от своего имени в суде. Подобных самостоятельных действий у холдинга, понимаемого как совокупность лиц, не наблюдается.

Кроме того, при указании, что холдинг выступает в обороте как единый субъект, часто упускается качественная характеристика элементов холдинга – самостоятельных субъектов, полноценных субъектов, обладающих всеми признаками юридического лица, выступающего в обороте от своего имени.

Что же касается участия холдингов в отношениях, регулируемых антимонопольным законодательством, то необходимо отметить, что сама по себе возможность указания здесь на какие-то элементы

правосубъектности связана с особенностью антимонопольного законодательства: группа лиц здесь всегда рассматривается как одно лицо [9, с. 120].

Выводы

На наш взгляд, правосубъектность холдинговых организаций может рассматриваться только в публичных по своей природе взаимоотношениях, где требуется взаимодействие всех участников холдинга с органами государственной власти. Наделение достаточно ограниченной правоспособностью холдинговых объединений в антимонопольном отношении надлежит рассматривать как оригинальный прием правового урегулирования. Например, ограничения негативного экономического последствия деятельности холдинговых объединений.

В заключение отметим, что правовое значение экономической основы холдинга состоит в том, что исторически и функционально конструкции холдингового типа сложились под влиянием экономических потребностей, а не специального направленного правового регулирования. Поэтому нормы, регулирующие холдинговые отношения, представляют собой внешнее отражение реальных экономических процессов.

Список литературы

1. Портной К. Я. Правовое положение холдингов в России: научно-практическое пособие. М.: Волтерс Клувер. 2004. С. 5.
2. Чельшев М. Ю. Основы учения о межотраслевых связях гражданского права. Казань: Изд-во Казан. гос. ун-та им. В.И. Ульянова-Ленина, 2009. 208 с.
3. Крючкова П. В., Обыденков А. Ю. Издержки и риски саморегулирования // Международная конфедерация обществ потребителей (КонфОП). М.: ИИФ «СПРОС-КонфОП», 2003. С. 93.
4. Максимович О. Н. Саморегулирование в сфере предпринимательской деятельности как проявление гражданско-правового метода регулирования общественных отношений: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Казань, 2007. С. 6.
5. Алексеев С. С. Предмет советского социалистического права // Ученые труды. Т. 1. Свердловск, 1959. С. 275.
6. Портной К. Я. Правовое положение холдингов в России: автореф. дис. ... канд. юр. наук. М., 2003. С. 9.
7. Холдинги: правовой и управленческий аспекты. Законодательные и другие нормативные акты. Профессиональный комментарий канд. юрид. наук. И. С. Шиткиной. М., 2002. С. 107, 110.
8. Лаптев В. В. Акционерное право. М., 1999. С. 127.
9. Основы антимонопольного регулирования в Российской Федерации / под общ. ред. И. Ю. Артемьева. Казань: ООО «Полигрант», 2009. С. 120.

В редакцию материал поступил 30.01.2014

© Лазарева О. А., 2014

Информация об авторе

Лазарева Ольга Анатольевна, закончила аспирантуру Казанского (Приволжского) федерального университета.
E-mail: loa-07@mail.ru

Как цитировать статью: Лазарева О. А. Холдинг: особенности правового регулирования // Актуальные проблемы экономики и права. 2014. № 1 (29). С. 195–199.

O. A. LAZAREVA

HOLDING: FEATURES OF LEGAL REGULATION

Objective: to develop a comprehensive civil law view of the peculiarities of activity of the subjects of civil law, expressed in the norms of civil law of Russia, leading to the formation of holdings as structures not being an independent legal subject, and to improving interaction between separate legal entities - elements of these structures, as well as management activities of the legal entities.

Methods: General scientific dialectical method and modern scientific methods of cognition, such as comparative legal, formal logical, systematic and analytical, intersectoral, historical narrative.

Results: the analysis of the theoretical and practical problems allowed to formulate a number of proposals on specification of legal terminology used in the fields of the study and on improvement of legislation in the relevant field.

Scientific novelty: the research is carried out on theoretical and practical aspects of the holding organization as business association and management in the framework of this association. A view is formed on the essence and the legal nature of the holding associations. Specific features of the holding associations are detailed. Structure and features of holdings creation are analyzed (from the legal point of view). Peculiarities of intercompany relations are revealed, including those relating to control of the managed company.

Practical value: the methodical and methodological provisions contained in the work, are brought to the extent of practical recommendations and can be applied to the creation of holding associations, the development of targeted and specific criteria, which are aimed at increasing the efficiency of the civil control in holdings and associations.

Key words: holding; holding relations; corporate relations; corporate law; antimonopoly law.

References

1. Portnoi, K. Ya. *Pravovoe polozhenie kholdingov v Rossii: nauchno-prakticheskoi posobie* (Legal position of holdings in Russia: scientific-practical manual). Moscow: Volters Kluver. 2004. P. 5.
2. Chelyshev, M. Yu. *Osnovy ucheniya o mezhotraslevykh svyazyakh grazhdanskogo prava* (Bases of a doctrine on inter-sectoral links of civil law). Kazan: Izd-vo Kazan. gos. un-ta im. V.I. Ul'yanova-Lenina, 2009. 208 p.
3. Kryuchkova, P. V., Obydenov, A. Yu. Izderzhki i riski samoregulirovaniya (Costs and risks of self-regulation). *Mezhdunarodnaya konfederatsiya obshchestv potrebiteli (KonfOP)*. Moscow: IIF "SPROS-KonfOP", 2003. P. 93.
4. Maksimovich, O. N. *Samoregulirovanie v sfere predprinimatel'skoi deyatel'nosti kak proyavlenie grazhdansko-pravovogo metoda regulirovaniya obshchestvennykh otnoшений: dis. ... kand. jurid. nauk* (Self-regulation in the sphere of entrepreneurship as a presentation of civil-legal technique of public relations regulation: abstract of a PhD (Law) thesis). Kazan, 2007. P. 6.
5. Alekseev, S. S. *Predmet sovetskogo sotsialisticheskogo prava* (Subject of the Soviet Socialist law). *Uchenye trudy*. T. 1. Sverdlovsk, 1959. P. 275 (in Russ.).
6. Portnoi, K. Ya. *Pravovoe polozhenie kholdingov v Rossii: dis. ... kand. jur. nauk* (Legal position of holdings in Russia: abstract of a PhD (Law) thesis). Moscow, 2003. P. 9.
7. Shitkina, I. S. *Kholdingi: pravovoi i upravlencheskii aspekty. Zakonodatel'nye i drugie normativnye akty*. (Holdings: legal and managerial aspects. Legislative and other normative acts. Moscow, 2002. Pp. 107, 110.
8. Laptev, V. V. *Aktsionerное право* (Joint-stock law). Moscow, 1999. P. 127.
9. Artem'ev, I. Yu. *Osnovy antimonopol'nogo regulirovaniya v Rossiiskoi Federatsii* (Bases of anti-monopoly regulation in the Russian Federation). Kazan, OOO "Poligrant", 2009. P. 120.

Received 30.01.14

Information about the author

Lazareva Olga Anatolyevna, Post-graduate student, Kazan (Volga region) Federal University
E-mail: loa-07@mail.ru

How to cite the article: Lazareva O. A. Holding: features of legal regulation. *Aktualnye problemy ekonomiki i prava*, 2014, no. 1 (29), pp. 195–199.

© Lazareva O. A., 2014