

УДК 347.72

О.А. ЛАЗАРЕВА

ВЗАИМОСВЯЗЬ ЧАСТНОГО И ПУБЛИЧНОГО ПРАВА ПРИ РЕГУЛИРОВАНИИ ХОЛДИНГОВЫХ ОТНОШЕНИЙ

В статье с позиции науки гражданского права рассматриваются особенности влияния норм частного и публичного права и их роль при создании и функционировании таких предпринимательских объединений, как холдинги.

Ключевые слова: холдинг; холдинговые отношения; частное право; публичное право.

Холдинги исторически не появились по указанию государственной власти. Создание предпринимательских объединений в форме холдингов является организационно-правовым выражением экономических законов концентрации производства и капитала, экономии затрат и повышения рентабельности производства. Правила поведения, сложившиеся в связи с регламентацией холдинговых отношений, в значительной степени были выработаны предпринимателями, в соответствии с их волей, в их интересах.

В правовом регулировании такого вида предпринимательских объединений объективной необходимостью является выработка целостного комплексного представления о правовой природе холдингов, особенностях правового статуса входящих в такое объединение субъектов, о механизмах защиты прав таких субъектов, о правовых особенностях управления в холдингах.

Государство должно внимательно отнестись к выработанным деловой практикой правилам. Их стоит изучать, выяснять, почему деловая практика выработала именно данную схему регулирования отношений, управления и т.п. Законы нужно разрабатывать, используя наработки практики – тогда нормы закона будут экономически обоснованными, выгодными предпринимателями и, соответственно, эффективными. Разумеется, нельзя допускать и другую крайность – отражать только интересы участников холдинга и забыть про интересы публичные.

Здесь можно провести аналогию с обычаями делового оборота. Ценность обычаев делового оборота как источников права давно понята законодателями зарубежных стран. Обычай формируется непосредственно предпринимателями, в их интересах, удобен для предпринимателей. Поэтому наиболее эффективные экономические законы формируются только при анализе и учете сложив-

шихся обычаев оборота. Для цивилизованного государства подобные источники права должны быть выгодны – предприниматели заинтересованы в действии норм, естественным образом сложившихся на рынке, и будут стремиться к исполнению этих удобных для всего предпринимательского сообщества правил поведения [1, с. 9–22].

В этой связи актуальным является вопрос определения приоритета частного либо публичного права при регулировании холдинговых отношений.

Грамотное и адекватное управление холдингом, позволяет наладить процесс взаимодействия всех элементов производственной системы, обеспечивая контроль за финансовыми и производственными результатами деятельности, оптимизируя обмен данными между всеми уровнями управления.

Имея двойственную частно-публичную природу, управление в холдинге преследует две группы целей – частные (направленные на реализацию преимуществ структуры холдинга) и публичные (связанные с действиями публичной власти по ограничению негативных экономических последствий деятельности холдинга). Очевидно, что две эти группы целей находятся в определенном противоречии друг с другом. При этом достижению частных целей способствует действия юридических лиц внутри холдинга, а для реализации публичных целей требуется взаимодействие участников холдинга с органами публичной власти.

Определяя место гражданско-правовых средств в механизме регулирования холдинговых отношений, необходимо обратить внимание на то, что само по себе указанное регулирование представляет собой систему средств, обременяющих предпринимательскую деятельность.

Необходимость гражданско-правового регулирования как инструмента правового воздействия

обусловлена тем, что область холдинговых отношений выступает и как сфера удовлетворения отдельных частных интересов.

Очевидным является разделение норм, регламентирующих холдинговые отношения на две группы. Первая – частные по своей природе нормы, в которых законодатель отразил существующие конструкции, т.е. описал складывающиеся экономические базисные отношения языком правовой надстройки. Вторая группа норм, регулирующих холдинги, носит публичных по своей правовой природе характер и включает различные правовые ограничения для субъектов, входящих в холдинг – антимонопольные, налоговые и иные. Наличие таких норм объясняется необходимостью для публичной власти корректировки холдинговых отношений.

Возможность влияния со стороны холдинговой компании на предпринимательскую деятельность участников холдинга определяет, что возникающие в этой связи отношения лежат, прежде всего, в сфере действия гражданского права. Основы правового регулирования соответствующих отношений заложены в ст. 105 Гражданского кодекса РФ, среди которых преобладающее участие в уставном капитале, либо в силу заключенного договора, либо иным образом имеется возможность влиять на принимаемые решения.

Указанные правила являются единственными специальными нормами Гражданского кодекса Российской Федерации, касающихся холдингов. Однако необходимо отметить, что все правила о коммерческих организациях в целом, о хозяйственных обществах в частности также имеют отношения к холдингам – так как холдинг как структура состоит именно из юридических лиц.

Холдинговые отношения (отношения между участниками холдинга) лежат, прежде всего, в сфере действия частного права.

Применение гражданско-правовых средств для управления внутри холдинга прослеживается как на уровне управления самой холдинговой компанией как юридическим лицом, включая элементы саморегулирования, так и управления, которое осуществляет холдинговая компания в отношении участников холдинга.

Структура гражданско-правового регулирования холдинговых отношений представляет собой систему средств нормативно-статусного, вещно-

правового, обязательно-правового, корпоративного и организационного регулирования.

Отношения, связанные с созданием и функционированием холдингов, носят межотраслевой характер. Это проявляется в регулировании холдинговых отношений не только нормами гражданского права, но и нормами антимонопольного, налогового, финансового законодательства.

Фактическое преимущество публично-правовых средств ограничивает частноправовую по своей сути предпринимательскую деятельность частных лиц.

Деятельность субъектов, входящих в холдинг, испытывает значительное публично-правовое воздействие из-за их возможности оказывать на экономику страны как положительное, так и негативное влияние. Отрицательное воздействие холдингов на состояние конкурентной среды, монополизация отраслей экономики и отдельных ее секторов относится к негативным моментам влияния холдингов. К положительным сторонам можно отнести ряд экономических преимуществ:

- рост экономической эффективности деятельности всей группы взаимосвязанных предприятий и каждого ее участника в отдельности;
- высокая конкурентоспособность группы (в особенности на международном уровне);
- снижение транзакционных издержек от взаимодействия между предприятиями, связанными единым производственным процессом.

Публично-правовое воздействие, оказываемое через антимонопольный контроль проявляется посредством использования двух приемов.

Во-первых, это прием распространения норм, касающихся хозяйствующего субъекта, на группу лиц. Группа лиц в антимонопольном законодательстве рассматривается фактически как одно лицо. Данный прием является разновидностью юридической фикции.

Во-вторых, это введение особых мер контроля за сделками холдинговых компаний и участников холдинга – обязательного разрешительного (предварительного) порядка при осуществлении ряда сделок, установление обязательного уведомления антимонопольного органа о некоторых сделках.

В рамках холдинга налоговые отношения возникают в случае признания участников холдинга взаимозависимыми лицами. Важнейшим практическим вопросом для холдингов является возмож-

ность беспрепятственного осуществления безвозмездного финансирования в рамках холдинга, то есть передачи денежных средств или имущества от одного участника холдинга к другому для выполнения тех или иных экономических задач. Нормам гражданского права это не противоречит. Однако налоговые последствия такой передачи могут повлечь неприятности для участников холдинга.

На основании оценки ситуации в сфере правового регулирования создания и деятельности объединений в форме холдингов, можно отметить, что и в России, и в мировой практике сложилось два направления правового регулирования – специальными нормами в единой нормативном акте либо нормами корпоративного и антимонопольного законодательства.

Действительно, законы об акционерных обществах и об обществах с ограниченной ответственностью, содержат общие положения о дочерних и зависимых обществах, прямо не регулируют холдинговые отношения. Некоторые нормы указанных законов фактически повторяют нормы Гражданского кодекса Российской Федерации. Однако развитие правового регулирования отношений, связанных с холдингами, вполне может пойти по пути внесения изменений в данные корпоративные законы.

Регулирование холдинговых отношений без принятия специального нормативно-правового акта возможно путем внесения связанных изменений, как в корпоративные законы, так и в антимонопольный закон. В настоящее время именно такая схема и используется законодателем. Федеральный закон от 26 июля 2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции»¹ содержит понятие

«группы лиц», содержание которого позволяет отнести холдинг к разновидности группы лиц. Кроме этого, закон о защите конкуренции содержит положения о контроле за экономической концентрацией, данные нормы прямо касаются холдингов.

Обобщая изложенное можно сделать вывод, что существенные трудности в правоприменительной практике по холдингам и холдинговым правоотношениям возникают ввиду особых критериев экономической зависимости юридически самостоятельных организаций в гражданском, антимонопольном, налоговом законодательстве, использования различного понятийного аппарата в каждой из обозначенных отраслей.

Отсутствие системного правового регулирования, не является фактором, запрещающим или ограничивающим осуществление предпринимательской деятельности с использованием холдинговых структур. В принципе, регулирование холдинговых отношений без принятия специального нормативно – правового акта возможно путем внесения взаимосвязанных изменений в корпоративное и антимонопольное законодательство. Конечно, даже при подобном способе воздействия на холдинговые отношения законодателю необходимо соблюдать оптимальный баланс между частно-правовым и публично-правовым регулированием в данной сфере.

Список литературы

1. Михайлов А.В. Саморегулирование при осуществлении предпринимательской деятельности в России: перспективы и проблемы // Российский ежегодник предпринимательского (коммерческого) права. – СПб.: Юридическая книга, 2009. – С. 9–22.

В редакцию материал поступил 04.10.12

Информация об авторе

Лазарева Ольга Анатольевна, закончила аспирантуру Казанского (Приволжского) федерального университета в 2012 г.
E-mail: loa-07@mail.ru

¹ О защите конкуренции: Федеральный закон от 26.07.2006 №135-ФЗ (в редакции от 28.12.2010). – URL: [http:// www.consultant.ru/](http://www.consultant.ru/)

O.A. LAZAREVA

**INTERCONNECTION OF PRIVATE AND PUBLIC LAW
WHILE REGULATING HOLDING RELATIONS**

From the point of view of civil law the article views the features of the influence of private and public law norms and their role in creation and functioning of such entrepreneurship associations as holdings.

Key words: holding; holding relations; private law; public law.

References

1. Mikhailov A.V. Samoregulirovanie pri osushchestvlenii predprinimatel'skoi deyatel'nosti v Rossii: perspektivy i problem (Self-regulation in entrepreneurship activity in Russia: prospects and problems), *Rossiiskii ezhegodnik predprinimatel'skogo (kommercheskogo) prava*. Saint Petersburg: Yuridicheskaya kniga, 2009, pp. 9–22.

Information about the author

Lazareva Olga Anatolyevna, in 2012 she completed the post-graduate course at Kazan (Volga) Federal University.
E-mail: loa-07@mail.ru
