

УДК 347.721.4

ХОЛДИНГИ В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ: ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ

М.Ш. Махмутхаджиева

Северо-Кавказский Федеральный Университет

Статья посвящена актуальной проблеме отсутствия единого закона «О холдингах» в Российской Федерации, их деятельность регулируется отдельными положениями гражданского, антимонопольного, налогового и корпоративного законодательств. Анализируется, как разные авторы по-разному трактуют понятия «холдинг» и «холдинговая компания», что обусловлено отсутствием четкого законодательного определения.

Ключевые слова: холдинг, объединение, корпоративное управление, федеральный закон.

Развитие предприятий, их взаимодействие и конкуренция в рыночной экономике ведут к необходимости объединения отдельных предприятий. В то же время нередко компании не идут на полное слияние, а создают тот или иной механизм взаимодействия, позволяющий им сохранить статус юридического лица и при этом сотрудничать с другими предприятиями. В связи с этим возникает принципиально новый вид компаний, точнее говоря, речь идет уже не об отдельных предприятиях, а об объединениях юридических лиц. До сих пор не существует общепринятого термина для обозначения подобных объединений. В литературе используются понятия: «интегрированная корпоративная структура», «связанно-диверсифицированная система», «интергломерат», «интегрированная бизнес-группа», а также «холдинг» и «холдинговая компания».

И.А. Покровский писал: «Уже всякое древнее общество характеризуется разнообразными формами коллективизма; оно всё состоит из таких или иных союзов-родов, общин и т.д., вне которых индивид находиться не может, вне которых сама правоспособность его немыслима. Но все эти союзы имеют для индивида принудительный характер: он не может не состоять в них, не может выбирать их своей волей, не может, по общему правилу, и выйти из них добровольно»¹.

Гражданско-правовые объединения лиц для ведения совместной деятельности возникли ещё в Древнем Риме. Порождением римского права является так называемое товарищество (римская *societas*), прообраз современного договора о совместной деятельности (простого товарищества). Однако экономика не стоит на месте, и уже развивающийся торговый оборот не может удовлетворяться только этой

¹ Покровский И.А. Основные проблемы гражданского права. М., 1998.

формой. Становится необходимым обособление имущества и ограничение ответственности участников крупных совместных проектов. И для достижения этих целей, как отмечает И.С. Шиткина в своей работе «Предпринимательские объединения», в римском праве появляется конструкция юридического лица². Но со временем даже такие формы объединений юридических лиц, как акционерные общества, способные объединять большие капиталы и свободно распространять их, не смогли удовлетворить всё более возрастающие потребности участников коммерческих отношений в кооперации и интеграции хозяйственной деятельности.

С развитием капитализма и связано появление собственно объединений юридических лиц, одним из видов которых и являются холдинговые компании.

Первые холдинговые компании в России появились после принятия 3 июля 1991 г. Закона РФ «О приватизации государственных и муниципальных предприятий в Российской Федерации» (ст. 8). Согласно этому закону, холдинги могли организовываться на основе предприятий, входящих в объединение (ассоциацию, концерн) или находящихся в ведении органов государственного управления и местной администрации с согласия антимонопольных органов. Холдинговая структура адекватно подходила для разгосударствления крупных предприятий, концернов, объединений при сохранении технологических и кооперационных связей между входящими в их организационную структуру единицами.

Отсутствие четкого законодательного определения понятий «холдинг» и «холдинговая компания» обусловило то, что и в юридической литературе существует различное понимание данных понятий. Так, В. Петухов считает холдингом сложную хозяйственную структуру типа корпорации³. Подобное определение, однако, является довольно неопределенным и поэтому не может быть принято в качестве научного определения понятия «холдинг».

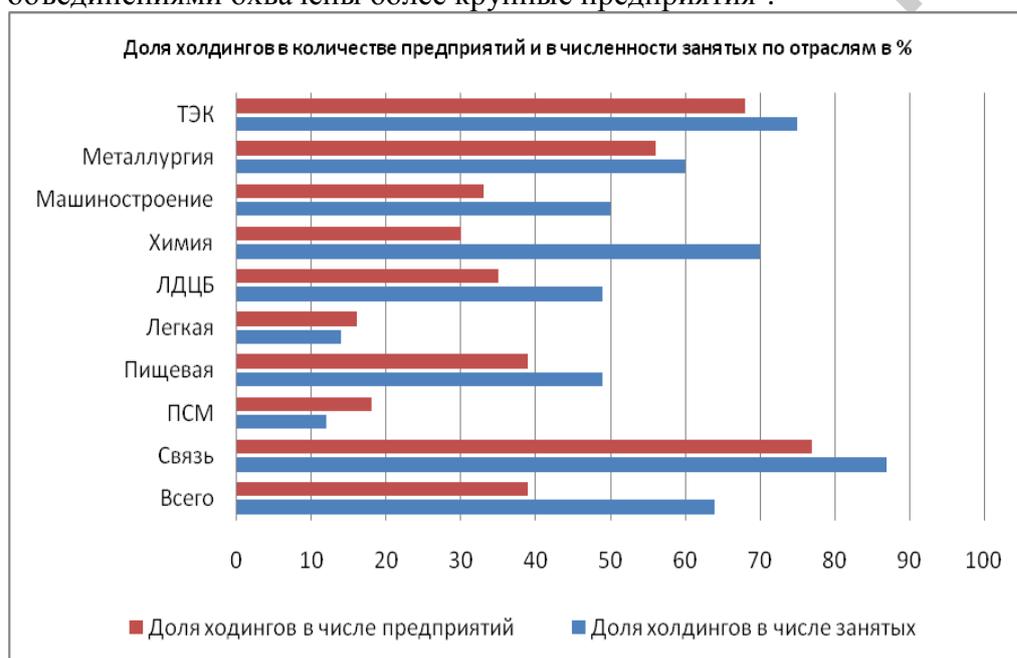
В.А. Лаптев рассматривает холдинг как совокупность взаимосвязанных участников (хозяйствующих субъектов), осуществляющих совместную деятельность. Причем В.А. Лаптев фактически различает понятия «холдинг» и «холдинговая компания», когда говорит о том, что «в холдингах функции по приобретению прав и обязанностей от имени холдинга (участников холдинга) осуществляет

² Шиткина И.С. Предпринимательские объединения: Учеб.-практ. М., 2001.

³ Петухов В. Некоторые вопросы административно-правового регулирования организации и деятельности корпораций в России / Право и экономика. 2000. № 4.

холдинговая компания, действующая в интересах участников холдинга на основании договора о создании холдинга»⁴.

Рассматривая вопрос о существовании и функционировании холдингов в России, можно отметить, что крупнейшие холдинги контролируют почти половину российской промышленности и подавляющую часть компаний, чьи акции обращаются на фондовом рынке. Интегрированные структуры в разных отраслях представлены неравномерно (см. рисунок). Лидерами являются связь, топливно-энергетический комплекс, черная и цветная металлургия, а аутсайдерами - легкая промышленность и промышленность строительных материалов. При сопоставлении доли холдингов в количестве предприятий и численности занятых, видно, что объединения охвачены более крупные предприятия⁵.



Доля холдингов в количестве предприятий и в численности занятых по отраслям в %⁶.

Примечание: ТЭК – топливно-энергетический комплекс; ЛДЦБ – лечебно – диагностические центры и больницы; ПСМ – промышленность строительных материалов.

По своим размерам холдинги значительно отличаются. Большинство предприятий металлургической и химической промышленности (и, естественно, энергетики и связи) являются

⁴ Лаптев В.А. Холдинг как субъект предпринимательского права // Юридический мир. 2002. № 4. С. 55.

⁵ Шихвердиев А.П. Корпоративный менеджмент: учеб. пособие). М. 2012.

⁶ Там же.

членами объединений с численностью занятых свыше 10 тыс. человек. Предприятия других отраслей, как правило, входят в группы с численностью занятых от 3 до 10 тыс. человек. Однако во всех отраслях существуют группы с численностью занятых до 1 тыс. человек.

В последнее время в связи с рядом факторов возникла острая необходимость выработки системы взаимоотношений между менеджерами компании и их владельцами и другими заинтересованными сторонами — системы корпоративного управления⁷. Практика некоторых крупных российских холдингов последних 2—3 лет показывает, что улучшение корпоративного управления начинает рассматриваться потенциальными инвесторами как важный ресурс повышения их конкурентоспособности и инвестиционной привлекательности. Во-первых, следование принципам корпоративного управления создает позитивный имидж компании в глазах потенциальных инвесторов. Во-вторых, хорошее корпоративное управление снижает риски инвесторов и способствует привлечению средств.

С холдингами в России сложилась весьма неоднозначная ситуация. У нас, по факту, много лет работают холдинги, но до сих пор нет Федерального закона «О холдингах», а между тем это понятие, не имеющее официального юридического статуса, зачастую можно встретить как в материалах арбитражных судов, так и в заключениях аудиторских и налоговых проверок. Итак, закона нет, а правоприменительная практика есть!

В принятии закона «О холдингах» в первую очередь должно быть заинтересовано государство. Обеспечив правовую защищенность бизнеса, можно значительно пополнить бюджет за счет налогов и сборов с крупных холдинговых структур, которые сегодня защищаются от налоговых и правовых рисков, прячась «в тени». А предприятиям этот закон позволит привлечь значительные инвестиции, в том числе иностранные, что является одним из основных этапов их развития⁸.

Дать надежду на постепенное исправление ситуации могло бы принятие Федерального закона «О холдингах», причем термин «холдинг», на наш взгляд, должен стать юридическим и структурным эквивалентом аналогичного понятия, много лет применяемого в экономически развитых странах мира. Кроме того, что этот закон ввел бы данное понятие на правовом уровне (это основополагающее понятие любого серьезного бизнеса, ведь бизнес не может состоять только из

⁷ Дубовицкая Е.Н. Система корпоративного управления в холдингах // Вестн. Научно-исследовательского центра корпоративного права, управления и венчурного инвестирования Сыктывкарского государственного университета. 2012. № 4.

⁸ Гагарин П.А. Закон о холдингах должен исправить ситуацию // Российская бизнес-газета. 2012. № 15 (844).

одной компании), он наделил бы основную компанию легальным правом быть центром, управляющей структурой, а также стать эффективным самоорганизованным собственником.

Первые попытки сформулировать закон о холдингах предпринимались еще в 90-е гг, но тогда общество не было готово его принять. 28 июня 2000 г. закон «О холдингах» был принят Госдумой, одобрен Советом Федерации 7 июля, но отклонен президентом РФ Владимиром Путиным 20 июля того же года, отметившего, что закон содержит большое количество неясных положений, применение которых затруднено. В июле 2001 г. с учетом поправок президента Госдума во второй раз приняла закон «О холдингах», но Совет Федерации отклонил проект закона, прислушавшись к мнению главы Минэкономразвития Германа Грефа, который сумел убедить сенаторов в том, что документ не доработан и многие содержащиеся в нем положения не могут быть реализованы. Затем создали Согласительную комиссию, задачей которой было снять очередные противоречия, но и в ее редакции в феврале 2002 г. закон был отклонен. 7 июня 2002 г. Госдума сняла проект закона «О холдингах» с повторного рассмотрения. На этом работа над законопроектом была прекращена. Заметим, что в последней редакции проекта было только 13 статей весьма общего характера.

До 2007 г. действовал Федеральный закон от 30.11.1995 г № 190-ФЗ «О финансово-промышленных группах» довольно ограниченный и неэффективный вариант закона о холдингах, отмененный Федеральным законом от 22.06.2007 г. № 115-ФЗ «О признании утратившим силу Федерального закона "О финансово-промышленных группах"».

Таким образом, единственным действующим сегодня документом, разработанным «под холдинги», является «Временное положение о холдинговых компаниях», утвержденное Указом президента РФ «О мерах по реализации промышленной политики при приватизации государственных предприятий» от 16.11.1992 г. № 1392. Очевидно, что он не соответствует современным реалиям.

Закон № 227-ФЗ о новых правилах контроля за трансфертным ценообразованием, вступивший в силу с 1 января 2012 г. пусть неуверенный, но все же первый шаг к закону «О холдингах». Правда, в числе прочего закон №227-ФЗ ввел понятие контролируемых «и приравненных к ним» сделок, что позволит налоговикам трактовать взаимозависимость юридических лиц в сторону недобросовестности налогоплательщиков и откроет огромные возможности для применения налоговых доначислений, пеней и штрафов.

Убрать противоречащие друг другу положения, привести действующие нормативно-правовые акты в соответствие с будущим законом «О холдингах» – занятие долгое и кропотливое, но только так

можно избежать правового хаоса и обеспечить единообразие правоприменительной практики в деятельности холдинговых структур.

Список литературы

1. Гагарин П.А. Закон о холдингах должен исправить ситуацию // Российская бизнес-газета. 2012. № 15 (844).
2. Дубовицкая Е.Н. Система корпоративного управления в холдингах // Вестник Научно-исследовательского центра корпоративного права, управления и венчурного инвестирования Сыктывкарского государственного университета. 2012. № 4.
3. Лаптев В.А. Холдинг как субъект предпринимательского права // Юридический мир. 2002. № 4. С. 55.
4. Покровский И.А. Основные проблемы гражданского права. М., 1998.
5. Петухов В. Некоторые вопросы административно-правового регулирования организации и деятельности корпораций в России // Право и экономика. 2000. № 4.
6. Шиткина И.С. Предпринимательские объединения: учеб. – практ. пособие. М. 2001.
7. Шихвердиев А.П. Корпоративный менеджмент: учеб. пособие. М. 2012.

HOLDINGS IN RUSSIAN FEDERATION: LEGAL REGULATION

M.Sh. Makhmutkhadzhieva

North-Caucasian Federal University

This article is devoted to the problem of absence of the single law “For Holding Companies” in the Russian Federation, their functioning is regulated by civil, antimonopoly, tax and corporative legislations. Analyzed how different authors interpret concept “holding” and “holding company” what is due to lack of clear legislative definition.

Keywords: holding, association, corporative regulation, federal law.

Об авторе:

МАХМУТХАДЖИЕВА Мадина Шехмагометовна – магистр юридических наук СКФУ, юрист ООО «ЕСТ» г.Тверь, e-mail: bismillax@yahoo.com.