

НЕКОТОРЫЕ ВОПРОСЫ, СВЯЗАННЫЕ С ПРАВОВОЙ ПРИРОДОЙ И СУЩНОСТЬЮ ХОЛДИНГА

© 2013 А.Е. Пилецкий, Г.Э. Маилян*

Ключевые слова: холдинг, холдинговая компания, влияние и контроль, корпоративные объединения, организации корпоративного типа, финансово-промышленная группа.

Рассматриваются основные конструкции теорий, изучение которых может содействовать выяснению вопроса о правовой природе холдинга. Делается вывод о том, что объективное исследование сущности холдинга невозможно без соотношения экономической и юридической составляющей в рамках структурирования холдинга.

Вопрос о юридической природе холдингов остается до сих пор крайне спорным. К сожалению, в литературе не уделяется должного внимания правовому статусу холдингов. И речь идет не только о монографиях, диссертационных исследованиях и научных статьях, но и о государстве, в силах которого возвести в рамки закона решение правовых проблем, связанных с юридической природой холдингов, ведь “государство напрямую регулирует экономический кругооборот и большинство существующих в рамках него рынков”¹.

В связи с этим, в ходе работы мы изложим, главным образом, основные конструкции теорий, изучение которых может содействовать решению данной проблемы.

Понятие “холдинг” происходит от английского “hold” - держать, владеть, иметь; “holding” - владение акциями².

На законодательном уровне, к сожалению, не закреплено понятие “холдинг”. В проекте Федерального закона № 99049555-2 “О холдингах”³, который около трех лет обсуждался в Государственной Думе Российской Федерации, содержится такое определение холдинга: “Холдинг - совокупность двух и более юридических лиц (участников холдинга), связанных между собой отношениями (холдинговыми отношениями) по управлению одним из участников (головной компанией) деятельностью других участников холдинга на основе права головной компании определять принимаемые ими решения”.

При анализе приведенного определения В.А. Лаптев отмечал: “Такое определение хол-

динга является не совсем корректным, поскольку было бы правильней обозначить участников холдинга не юридическими лицами, а организациями, иначе ограничивается возможность участия в холдингах в качестве дочерних организаций, например, в отношении крестьянского (фермерского) хозяйства, которое осуществляет свою предпринимательскую деятельность без образования юридического лица. С этой целью предлагается говорить об объединении хозяйствующих субъектов”⁴.

В отечественной литературе приводится значительное количество разнообразных определений и толкований понятия “холдинг”. Например, К.Я. Портной дает следующее определение: “Холдинг - это группа лиц, которая включает головную компанию (холдинговую компанию) и другие хозяйственные общества, в отношении которых головная компания имеет возможность определять решения, принимаемые ими”⁵.

С таким толкованием понятия “холдинг” согласен и В.А. Лаптев, утверждая, что данное определение достаточно лаконично и четко подчеркивает суть холдинга как определенной структуры, в составе которой участники образуют единую группу лиц. Однако, по справедливому замечанию данного же автора, предложенное понятие холдинга ограничивает его субъектный состав хозяйственными обществами, однако даже в силу ст. 105 Гражданского кодекса РФ⁶ в состав холдинга (в качестве дочерних организаций) могут входить товарищества. В.А. Лаптев в связи с вышеизложенным предлагает свое

* Пилецкий Анатолий Евгеньевич, доктор юридических наук, профессор, зав. кафедрой гражданского и предпринимательского права; Маилян Гаяне Эдвардовна, магистрант. - Самарский государственный экономический университет. E-mail: Pilezki@mail.ru.

объемное по содержанию определение: холдинг - это объединение двух и более коммерческих организаций, в состав которого входят холдинговая (головная) компания и дочерние организации, между которыми существуют холдинговые отношения (отношения зависимости) в силу преобладающего участия в уставных (паевых, складочных) капиталах (фондах) дочерних обществ, в силу договора или иной возможности определять решения, принимаемые дочерними организациями, и проводящее единую экономическую политику⁷.

Отметим, что отдельные ученые при анализе правовой природы холдинга слишком односторонне выдвигают одну сторону вопроса, одни особенности данной структуры, совершенно упуская из виду другие. В данном случае мы имеем в виду соотношение экономической и юридической составляющей в рамках структурирования холдинга. В результате мы получаем совершенно неправильную конструкцию. Так, профессор В.Ф. Попондопуло в учебнике "Коммерческое (предпринимательское) право" называет холдинг экономически связанным объединением, но такая зависимость может быть не менее, а наоборот, более прочной, чем формальная юридическая связь⁸. Представляется более оптимальным воззрение С.Э. Жилинского, который справедливо отмечает, что холдинги представляют собой юридическую форму интеграции коммерческой деятельности, а в экономическом смысле - форму концентрации и централизации капитала⁹.

Объемное по содержанию определение холдинга дает профессор В.С. Белых: "Холдинг - это форма предпринимательского объединения (промышленно-хозяйственный или финансовый комплекс), представляющая собой группу взаимосвязанных юридических лиц, в которой холдинговая компания (основное общество, головная компания) вправе управлять деятельностью других участников холдинговых отношений в силу преобладающего участия в их уставном капитале, либо в соответствии с договором, либо иным образом, путем определения принимаемых такими обществами решений в целях выполнения общих задач и обеспечения эффективного функционирования холдинга в целом"¹⁰.

По нашему мнению, только такое объемное по содержанию определение может рас-

крыть должным образом юридическую природу и сущность "холдинга". Из вышеизложенного определения можно сделать несколько умозаключений. Во-первых, В.С. Белых холдинг рассматривает с точки зрения двух составляющих: промышленно-хозяйственной (например, холдинги в нефтегазовой сфере) и финансовой (например, банковский холдинг). Во-вторых, автор в своем определении разграничивает понятия "холдинг" и "холдинговая компания", что заслуживает внимания. В-третьих, исходя из определения, зависимость участников холдинга от головной компании (было бы оправданнее использовать понятие "головная организация") определяется в силу преобладающего участия последнего в их уставном капитале либо в соответствии с заключенным договором, либо иным образом. Как мы видим, автор оставляет перечень оснований установления холдинговых отношений открытым.

Отметим, что особенностью холдингов является то, что они основаны на отношениях влияния¹¹ и контроля¹². Экономический контроль над организацией понимается как синоним господства над ней, заключающийся в праве оказывать подавляющее влияние на принятие решений этой организацией¹³.

В литературе указывается, что "холдинг" и "холдинговая компания" равнозначные понятия¹⁴. Мы же рассматриваем их со следующей позиции: понятия "холдинг" и "холдинговая компания" не являются синонимами. Например, О.А. Беляева отмечает, что холдингом называют группу юридических лиц, а холдинговой компанией - основное по отношению к участникам холдинга общество¹⁵. Академик В.В. Лаптев, давая определение холдингу, проводит грань между холдингом и холдинговой компанией. По его мнению, холдинг - производственно-хозяйственный комплекс, который состоит из головной организации (холдинговой компании) и дочерних предприятий¹⁶.

Подобной позиции придерживается и И.А. Лаптев, определяя холдинг как производственно-технический комплекс, представляющий собой хозяйственную систему, звеньями которой выступают системообразующий центр (холдинговая компания) и коммерческие организации, согласованно выполняющие общие задачи по обеспечению эф-

фективного функционирования системы в целом¹⁷. Н.Н. Вознесенская также разграничивает данные понятия, рассматривая холдинг с точки зрения производственно-хозяйственного комплекса, который состоит из головной организации (холдинговой компании) и дочерних предприятий¹⁸.

В специальном диссертационном исследовании К.Я. Портной, разграничивая понятия “холдинг” и “холдинговая компания”, под холдингом понимает группу лиц, которая включает в себя головную компанию (холдинговую компанию) и коммерческие организации, в отношении которых головная компания имеет возможность определять решения, принимаемые ими¹⁹. Далее названный автор пишет: “Холдинговая компания - это юридическое лицо, осуществляющее тем или иным образом контроль над другими юридическими лицами”²⁰.

Ближе других к холдингу по своей природе стоит финансово-промышленная группа, на что указывает и И.С. Шиткина²¹. Однако далее названный автор пишет: “Обязательный регистрационный порядок создания ФПГ отличает их от холдингов, делая последние наиболее привлекательной и, соответственно, распространенной формой предпринимательских объединений. Обязательным этапом формирования финансово-промышленной группы является получение предварительного согласия органов Федеральной антимонопольной службы”²². И еще один вывод: И.С. Шиткина считает, что ФПГ, созданная по холдинговой модели, где полномочия центральной компании выполняет основное общество, является не чем иным, как холдингом, в состав участников которого входят банки, кредитные, страховые организации, иные инвестиционные институты²³.

Несколько иной точки зрения придерживается З.Г. Антонова, которая считает, что “в отличие от холдинга ФПГ - не просто производственно-технологический комплекс, а прежде всего инвестиционно-финансовый институт или объединение технологических и экономически связанных производственных, торговых и финансовых предприятий”²⁴.

Не можем согласиться с мнением данного автора, поскольку холдинг не просто производственно-технологический комплекс. Например, Банковский холдинг Республикан-

ской Финансовой Корпорации решает широкий спектр задач в различных областях финансовой деятельности, в том числе по развитию банковского и инвестиционного бизнеса, управлению активами, финансовой аналитике, консалтингу, и во многих других отраслях экономики²⁵.

Существует мнение, что холдинги с жесткой структурой управления, централизацией производственных, научно-технических функций, регулированием финансовых потоков и инвестиций в экономическом понимании являются концернами. С точки зрения экономического содержания холдинговые компании могут представлять собой и конгломераты²⁶.

Холдинги и иные предпринимательские объединения без статуса юридического лица В.С. Белых относит к числу организаций корпоративного типа²⁷. Аналогичным образом поступает и профессор И.С. Шиткина, относя объединения, созданные на основе участия (членства) в них юридических лиц, к корпоративным объединениям²⁸. Корпоративное объединение названный автор рассматривает как разновидность предпринимательского объединения, представляющую собой совокупность экономически взаимосвязанных юридических лиц, организованных по принципу участия (членства), осуществляющих согласованную предпринимательскую деятельность²⁹.

Ранее в учебнике “Корпоративное право” 2008 г., не разграничивая между собой понятия “корпорация” и “корпоративная организация”, И.С. Шиткина пишет: “Вряд ли можно относить к числу собственно корпоративных организаций предпринимательские объединения, не имеющие статуса юридического лица (холдинги, ФПГ). С нашей точки зрения, это предпринимательские объединения, построенные по корпоративному типу”³⁰. Следует согласиться с данной точкой зрения, поскольку необходимо провести четкую грань между понятием “корпорация” и “корпоративное объединение”. Так, корпоративное объединение не обладает статусом юридического лица, а представляет собой особую интегрированную структуру, состоящую из юридических лиц.

Это разнообразие теорий обуславливается тем, что категория холдинга, обратив-

шая на себя сравнительно недавно внимание ученых, оставалась до последнего времени почти в полном пренебрежении. Только в последнее время, главным образом, благодаря фундаментальным трудам рассмотренных нами авторов, вопрос о сущности холдингов может быть признан в какой-то степени разъясненным.

¹ Пилецкий А.Е. Проблемы легитимации хозяйствующих субъектов // Вестн. Самар. гос. экон. ун-та. Самара, 2012. □ 2 (88). С. 148.

² Англо-русский словарь. М., 1956. С. 238.

³ Проект Федерального закона □ 99049555-2 "О холдингах", внесенный депутатами Государственной Думы Федерального Собрания РФ В.К. Гусевым, А.И. Лукьяновым, А.Г. Пузановским, Н.Н. Савельевым. URL: www.duma.gov.ru.

⁴ Лаптев В.А. Предпринимательские объединения: холдинги, финансово-промышленные группы, простые товарищества. М., 2008. С. 30.

⁵ Портной К.Я. Правовое положение холдингов в России : науч.-практ. пособие. М., 2004. С. 12.

⁶ Собрание законодательства РФ. 1994. □ 32. Ст. 3301.

⁷ Лаптев В.А. Указ. соч. С. 31.

⁸ Попондопуло В.Ф. Коммерческое (предпринимательское) право. 3-е изд., перераб. и доп. М., 2008. С. 653.

⁹ Жилинский С.Э. Предпринимательское право (правовая основа предпринимательской деятельности) : учеб. для вузов. 8-е изд., пересмотр. и доп. М., 2007. С. 732.

¹⁰ Белых В.С. Предпринимательское право России : учебник. М., 2010. С. 166.

¹¹ Например, в отношении банковских холдингов законодательством предусмотрено понятие "существенное влияние", под которым понимаются возможность определять решения, принимаемые органами управления юридического лица, условия ведения им предпринимательской деятельности по причине участия в его уставном капитале и (или) в соответствии с условиями договора, заключаемого между юридическими лицами, входящими в состав банковской группы и (или) в состав банковского холдинга, назначать единоличный исполнительный орган и (или) более половины состава коллегиального исполнительного органа юридического лица, а также возможность определять избрание более половины состава совета директоров (наблюдательного совета) юридического лица. См.: О банках и банковской деятельности : федер. закон от 2 дек. 1990 г. □ 395-1. Ст. 4 // Собр. законодательства РФ. 1996. □ 6. Ст. 492.

¹² Контроль над организацией - синоним господства над ней, заключается в праве оказывать

определяющее влияние на принятие решений этой организацией. См.: Предпринимательское право Российской Федерации / отв. ред. Е.П. Губин, П.Г. Лахно. М., 2004. С. 284.

¹³ См. об этом подробнее: Шиткина И.С. Объединения предпринимателей: ассоциации, холдинги, финансово-промышленные группы, простое товарищество : науч.-практ. пособие. М., 2001. С. 24. Можно по-разному относиться к существованию отношений власти и подчинения; так, М.И. Кулагин настаивал на том, что для современной капиталистической экономики характерными являются отношения власти и подчинения, разнообразные формы зависимости между участниками хозяйственного оборота. Это различного рода объединения юридически самостоятельных субъектов (обычно юридических лиц), связанных отношениями экономической зависимости. См.: Кулагин М.И. Государственно-монополистический капитализм и юридическое лицо // Избр. тр. М., 1997. С. 138-139.

¹⁴ См., например: Псарева Н.Ю. Холдинговые отношения: теоретические и методические аспекты. М., 2003. С. 13.

¹⁵ Беляева О.А. Предпринимательское право : учеб. пособие. 2-е изд., испр. и доп. М., 2009. С. 88.

¹⁶ Лаптев В.В. Субъекты предпринимательского права : учеб.-практ. пособие. М., 2003. С. 163.

¹⁷ Лаптев И.А. Правовая организация холдинга как производственно-хозяйственного комплекса : автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2005. С. 9.

¹⁸ Предпринимательское (хозяйственное) право : учебник / Н.Н. Вознесенская [и др.] ; под ред. В.В. Лаптева, С.С. Занковского. М., 2006. С. 159.

¹⁹ Портной К.Я. Правовое положение холдингов в России : автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2003. С. 6.

²⁰ Там же. С. 18.

²¹ Шиткина И.С. Холдинги: правовое регулирование и корпоративное управление : науч.-практ. изд. М., 2008. С. 76.

²² Там же. С. 82.

²³ Там же. С. 88.

²⁴ Антонова З.Г. Компании холдингового типа в переходной экономике России : дис. ... канд. экон. наук. Томск, 1998. С. 99.

²⁵ См.: <http://www.rfcor.ru>.

²⁶ Шиткина И.С. Объединения предпринимателей ... С. 29.

²⁷ Белых В.С. О корпорации, корпоративных отношениях и корпоративном праве // Бизнес. Менеджмент. Право. Екатеринбург, 2006. □ 2. С. 57.

²⁸ Шиткина И.С. Корпоративное право : учебник. М., 2011. С. 21.

²⁹ Там же. С. 241.

³⁰ Шиткина И.С. Корпоративное право : учебник. М., 2008. С. 13.

Поступила в редакцию 07.10.2012 г.