УДК/UDC 347.19

Понятие холдинга и его участники

Руденко Евгения Юрьевна
редактор научного журнала «Полиматис»
кандидат юридических наук, старший преподаватель кафедры гражданского права
Кубанский государственный аграрный университет имени И. Т. Трубилина
г. Краснодар, Россия
E-mail: golushko1@rambler.ru
SPIN-код=3898-8331

Усенко Анатолий Сергеевич
редактор научного журнала «Полиматис»
студент юридического факультета
Кубанский государственный аграрный университет имени И. Т. Трубилина
г. Краснодар, Россия
E-mail: ceo@polymathis.ru
SPIN-код=9594-2433

Аннотация

Авторами рассматриваются вопросы, посвященные холдинговым организациям и участникам холдинга. Холдинговые компании в настоящее время являются одной из самых распространённых форм бизнес-предприятий. По мнению авторов, практика создания холдинговых объединений и их функционирование нуждается в правовой регламентации. Авторы придерживаются мнения, что холдинговые компании следует рассматривать как в узком, так и в широком смысле. В первом случае под холдингом понимается структура, созданная по легальной конструкции «основное общество (товарищество) — дочернее общество». Во втором — это совокупность лиц, состоящая из нескольких хозяйственных обществ, в которых физические лица, выступая учредителями в силу преобладающего участия в уставном капитале, определяют решения, принимаемые такими хозяйственными обществами. В статье рассматриваются различные научные подходы в юридической литературе к определению понятия «холдинг», «холдинговая компания». Авторы приходят к выводу, что данные понятия в целом следует считать синонимичными, хотя, в силу отсутствия легального определения, удобно под холдингом понимать объединение юридических лиц, а под холдинговой компанией — юридическое лицо, которое вправе влиять на деятельность других юридических лиц в холдинге и на принятие ими решений.

Ключевые слова: холдинг, дочернее хозяйственное общество, основное хозяйственное общество.

The Notion of Holding Company and Its Members

Rudenko Yevgeniya Yuryevna
editor of Polymathis Scientific Journal
Candidate of Law, senior lecturer of the Civil Rights Department
Kuban State Agrarian University
Krasnodar, Russia

E-mail: golushko1@rambler.ru
SPIN code=3898-8331

Usenko Anatoliy Sergeyevich
editor of Polymathis Scientific Journal
student of the Faculty of Law
Kuban State Agrarian University
Krasnodar, Russia
E-mail: ceo@polymathis.ru
SPIN code=9594-2433

Abstract

The authors examine the issues covering holding companies and their members. Nowadays, holding companies are one of the most widespread form of business companies. According to the authors' opinion, practice of creating holding companies and their functioning lack legal regulation. The authors are of the opinion that holding companies should be examined both in the narrow and in the broad sense of the word. In the first case, holding is defined as a structure created under a legal construction "parent company–subsidiary company". In the second case, it is an aggregate of persons consisting of several business companies in which individuals, being founders due to their dominant interest in the authorized capital stock, define the decisions of such companies. The article touches upon various scientific approaches to defining the notion of holding and holding company in Russian legal literature. The authors come to the conclusion that these two notions should be generally considered as synonymous, though, due to lack of a legal definition, it is convenient to mean by a holding an association of artificial persons and by a holding company an artificial person which has the right to influence the acitivity of the other artificial persons in the holding and their decision-making.

Key words: holding company, subsidiary company, parent company.

Преобразование гражданского и налогового законодательства, развитие гражданского оборота обусловили появление на рынке объединений юридических лиц — холдинговых компаний или, другими словами, холдингов.

Холдинговые компании играют всё более заметную роль в развитии российской экономики. Их налоговые платежи превышают 60% в общем объёме поступлений федеральных налогов и сборов [5].

Соответственно, практика создания таких объединений и их функционирование нуждаются в правовой регламентации, которой в настоящее время не существует.

В научной литературе даётся общее экономико-правовое определение холдинга как структуры, «в которой вышестоящая организация „держит“ акции или доли нижестоящих юридических лиц, по существу владея ими» [15]. Такое понимание базируется на положениях Указа Президента РФ от 16.11.1992 № 1392 «О мерах по реализации промышленной политики при приватизации государственных предприятий», в п. 1.1 которого закреплено, что холдинговой компанией признаётся предприятие, независимо от его организационно-правовой формы, в состав активов которого входят контрольные пакеты акций других предприятий. Предприятия, контрольные пакеты акций которых входят в состав активов холдинговой компании, именуются «дочерними» [10].

Признать приведённое выше определение холдинга полным нельзя по той причине, что нормативный акт, на основе которого оно сформулировано, был рассчитан исключительно на случаи создания таких объединений при приватизации, и требования данного документа обязательны для всех холдинговых компаний, доля капитала которых, находящаяся в государственной собственности, в момент создания компании превышала 25% [6].

В связи со сказанным в научной литературе широко обсуждается вопрос об определении понятий «холдинг» и «холдинговая компания».

По мнению В. А. Петухова, холдингом следует признавать сложную хозяйственную структуру типа корпорации [11]. И. С. Шиткина рассматривает холдинг как совокупность взаимосвязанных участников (хозяйствующих субъектов), осуществляющих совместную деятельность [17].

Некоторые ученые отмечают, что понятия «холдинг» и «холдинговая компания» не являются равнозначными. Так, В. А. Лаптев полагает, что холдинговые функции по приобретению прав и обязанностей от имени

холдинга осуществляет холдинговая компания, которая действует в интересах участников холдинга на основании договора о создании холдинга [8]. К. Я. Портной считает, что холдинг есть группа лиц, а холдинговая компания — головная организация в этой группе лиц [14].

На наш взгляд, понятия «холдинг» и «холдинговая компания» в целом следует считать синонимичными. Очевидно, что данные термины заимствованы из американского и европейского права, которые считают холдинги (или, другими словами, холдинговые компании) юридическими лицами [13]. Вместе с тем, принимая во внимание отсутствие правового регулирования холдингов в России, действительно удобно под холдингом понимать объединение юридических лиц, а под холдинговой компанией — юридическое лицо, которое вправе влиять на деятельность других юридических лиц в холдинге (в дальнейшем мы будем называть холдингом объединение юридических лиц, а холдинговой компанией — основное юридическое лицо, которое принимает решения за остальных юридических лиц либо влияет на приятие ими решений. Хотя, повторимся, мы не видим принципиальной разницы между данными понятиями).

Традиционно считается, что холдинги являются разновидностью предпринимательских объединений [17], формой организации предпринимательской деятельности [7], формой предпринимательского объединения (промышленно-хозяйственный или финансовый комплекс) [2].

На наш взгляд, это ограничивает понимание и функционирование холдинга. Ведь очевидно, что холдинги могут создаваться в различных целях: для объединения ресурсов, человеческого опыта, для снижения конкуренции со стороны не входящих в холдинг лиц, для осуществления согласованной деятельности, для взаимопомощи участников холдинга и т. д. Конечно, в большинстве случаев объединяются именно предприниматели, но мы полагаем, что это могут делать и

непредприниматели. Следовательно, объединяться могут не только коммерческие, но и некоммерческие юридические лица. К такому выводу мы приходим по следующим соображениям. Во-первых, отдельные некоммерческие юридические лица (например, автономные некоммерческие организации) могут заниматься предпринимательской деятельностью. Тот факт, что согласно действующему законодательству большинство некоммерческих юридических лиц не могут заниматься предпринимательской деятельностью, а могут вести приносящую доход деятельность, не должен быть определяющим. Как верно отмечает Ю. Г. Лескова, законодатель не понимает разницы между понятиями «предпринимательская деятельность» и «приносящая доход деятельность», а в юридической литературе сложилось несколько позиций относительно соотношения указанных понятий: деятельность, приносящая доход, является по своей сути предпринимательской; деятельность, приносящая доход, есть самостоятельное явление, имеющее, тем не менее, признаки предпринимательской деятельности; хозяйственная деятельность некоммерческих организаций, даже при наличии признаков предпринимательской деятельности, по своей природе таковой не является [9]. Во-вторых, традиционное понимание холдинга как совокупности головной организации и дочерней организации не выдерживает критики. Согласно п. 1 ст. 67.3 ГК РФ, хозяйственное общество признаётся дочерним, если другое (основное) хозяйственное товарищество или общество в силу преобладающего участия в его уставном капитале, либо в соответствии с заключенным между ними договором, либо иным образом имеет возможность определять решения, принимаемые таким обществом. Как видно из определения, дочерним может быть признано только хозяйственное общество, а головной организацией может быть только хозяйственное товарищество или общество. Таким образом, из числа потенциальных головных и дочерних организаций исключаются все

прочие юридические лица. Вместе с тем ничто не мешает прочим юридическим лицам заключать договоры либо иным образом определять взаимодействие, при котором одно юридическое лицо будет иметь возможность определять решения, принимаемые другим юридическим лицом. Например, некоммерческие юридические лица могут заключить непоименованный договор о сотрудничестве, определив в нем «роли» каждого участника. Также допустимо заключение договора простого товарищества, который может быть непредпринимательским. Некоммерческая организация вправе заключить с коммерческой организацией договор доверительного управления имуществом. Кроме договорных способов существуют иные способы взаимодействия, перечень которых является открытым.

Стоит отметить, что в научной литературе предлагается понимать «холдинг» в узком и в широком смыслах. В первом случае под холдингом понимается структура, созданная по легальной конструкции «основное общество (товарищество) — дочернее общество». Во втором случае под ним следует понимать «совокупность лиц, состоящую из нескольких хозяйственных обществ, в которых физические лица, выступая учредителями, в силу преобладающего участия в уставном капитале, определяют решения, принимаемые таким и хозяйственными обществами. О холдинге в широком смысле можно говорить и применительно к некоммерческой организации, и созданному для достижения её уставных целей хозяйственному обществу с контрольной долей участия в его уставном капитале этой некоммерческой организации» [12]. На наш взгляд, предлагаемое широкое определение холдинга всё же является промежуточным между действительно широким и узким пониманием. Представляется, что в широком смысле холдинг следует понимать как объединение любых юридических лиц.

В связи со сказанным выше не можем не обратиться к мнению А. В. Анисимова. Рассуждая о необходимости отказа от понятий «группа лиц» (используется в антимонопольном законодательстве) и «аффилированные лица» (используется в корпоративном законодательстве), автор предлагает ввести единое понятие «связанные лица», под которым следует понимать лиц, «имеющих возможность прямо или косвенно оказывать влияние на осуществление предпринимательской деятельности другим лицом, посредством определения решений последнего, либо оказания влияния на процесс принятия решений, либо иным способом» [1]. Поскольку в настоящее время применительно к некоммерческим юридическим лицам используется также понятие «приносящая доход деятельность», данное определение должно выглядеть следующим образом: связанные лица — лица, имеющие возможность прямо или косвенно оказывать влияние на осуществление предпринимательской или приносящей доход деятельности другим лицом посредством определения решений последнего, либо оказания влияния на процесс принятия решений, либо иным способом. Такое понятие, как нам кажется, тождественно понятию «холдинг».

В юридической литературе выделяют два вида холдинговых компаний:

– чистые холдинговые компании;

– смешанные холдинговые компании [5].

Такое деление проводится в зависимости от того, являются ли холдинговые компании исключительно теми компаниями, которые определяют решения остальных юридических лиц либо оказывают влияние на процесс принятия решений последними, или же наряду с этим занимаются самостоятельной производственной, торговой, банковской или иной коммерческой деятельностью.

Как справедливо отмечает М. В. Янух, чистая холдинговая компания — это неторговая компания, владеющая согласно уставу только капиталом

и не имеющая прав осуществления торговых операций или иного бизнеса [18].

В науке гражданского права они называются финансовыми холдинговыми компаниями [4].

Финансовые холдинговые компании могут вести исключительно инвестиционную деятельность, другие виды деятельности для них не допускаются. Финансовая холдинговая компания не имеет права вмешиваться в производственную и коммерческую деятельность остальных юридических лиц. Как правило, представители финансовой холдинговой компании могут принимать участие только в собраниях акционеров/общих собраниях. Включение представителей финансовой холдинговой компании в состав советов директоров и иных органов управления не допускается. Финансовая холдинговая компания имеет право отчуждения принадлежащих ей акций только на организованном рынке ценных бумаг — фондовой бирже [18].

Смешанная холдинговая компания представляет собой организацию, в которой наряду с владением контрольным пакетом акций и правом руководить другими юридическими лицами, принимать за них решения или воздействовать на принятие им и решений также активно осуществляется предпринимательская деятельность (в частности — коммерческая деятельность, связанная с куплей-продажей товаров) [3]. Такая организация имеет в своём балансовом отчёте вместе с акциями дочерних предприятий активы в виде движимого и недвижимого имущества.

Стоит отметить, что, например, в сфере торговли преобладают чистые холдинговые компании. Взаимоотношения между участниками холдинга строятся по принципу «управляющая компания (по терминологии, используемой в настоящей статье, — холдинговая компания) — подконтрольные компании». Управляющая компания в

основном занимается созданием подконтрольных компаний, определением планов и порядка их функционирования. Очень часто ведётся консолидированный бюджет. Стоит отметить, что не всегда взаимоотношения между участниками холдинга оформлены юридически, хотя связь между ними проследить возможно. Например, обладая, как правило, большими финансовыми ресурсами, управляющая компания часто выступает поручителем по кредитным договорам, заключаемым подконтрольными компаниями. Финансовые вливания управляющей компании в подконтрольные юридические лица могут осуществляться посредством соглашений о финансовой помощи. Управляющая компания может сдавать подконтрольной компании помещения в аренду для ведения торговой деятельности.

Благодаря приведенному примеру мы приходим к ещё одному выводу: для признания холдинга таковым вовсе не обязательно наличие юридической связи между его участниками. Достаточно доказать, что внутри объединения лиц существует устойчивая схема взаимодействия, при которой есть головное юридическое лицо и есть иные юридические лица, решения за которые де-факто принимает головное юридическое лицо, либо оно влияет на принятие решений иных юридических лиц. Как нам кажется, такое понимание холдинга позволит стабилизировать ответственность его участников перед третьими лицами, в особенности — ответственность холдинговой компании.

Подводя итог вышесказанному, ещё раз отметим, что:

1. Понятия «холдинг» и «холдинговая компания» в целом следует считать синонимичными, хотя, в силу отсутствия легального определения, удобно под холдингом понимать объединение юридических лиц, а под холдинговой компанией — юридическое лицо, которое вправе влиять на деятельность других юридических лиц в холдинге и на принятие ими решений.

2. Холдинги могут создаваться как в предпринимательских, так и в непредпринимательских целях. Поэтому участниками холдинга могут быть как коммерческие, так и некоммерческие юридические лица.

3. Участники холдинга могут быть связаны между собой не юридически, а фактически.

Список литературы

1. Анисимов А. В. Соотношение понятий «аффилированные лица» и «группа лиц» в новейшем российском законодательстве // Бизнес в законе. 2008. № 2.

2. Березнев С. В., Барышев М. А. Понятие «холдинг» в России: определение сущности и содержания // Мир экономики и управления. 2012. Т. 12. № 1.

3. Кизим А. А., Бекирова С. З., Любин В. А. Моделирование синергетического эффекта образования холдингов // Финансы и кредит. 2009. № 8 (344).

4. Колдаев Д. Г. Взаимодействие компаний различных организационно-правовых форм: теоретические аспекты // Интернет-журнал «Науковедение». 2015. Т. 7. № 4 (29). URL: http://naukovedenie.ru/PDF/17EVN415.pdf (дата обращения: 22.09.2016).

5. Куликов А. В., Городилов А. А. Некоторые проблемы правового обеспечения деятельности холдингов в России // Вестник Калининградского филиала Санкт-Петербургского университета МВД России. 2016. № 1 (43).

6. Координация экономической деятельности в российском правовом пространстве: монография / К. М. Беликова, А. В. Габов, Д. А. Гаврилов и др.; отв. ред. М. А. Егорова. М.: Юстицинформ, 2015. 656 с.

7. Корпоративное право: учебник / Е. Г. Афанасьева, В. Ю. Бакшинскас, Е. П. Губин и др.; отв. ред. И. С. Шиткина. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Кнорус, 2015. С. 502.

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

9. Лескова Ю. Г. Некоммерческие корпорации в гражданском праве: проблемы теории и практики // Право и бизнес: конвергенция частного и публичного права в регулировании предпринимательской деятельности: сб. ст. участников IV Ежег. междунар. науч.-практ. конф., посвященной памяти Заслуженного юриста РФ, доктора юридических наук, профессора Коршунова Н. М. / Отв. ред. Ю. С. Харитонова. М.: Московская академия экономики и права, 2015.

10. О мерах по реализации промышленной политики при приватизации государственных предприятий: Указ Президента РФ от 16.11.1992 № 1392 (ред. от 26.03.2003, с изм. от 30.06.2012) // Российская газета. 1992. 20 ноября. № 251.

11. Петухов В. А. Некоторые вопросы административно-правового регулирования организации и деятельности корпораций в России // Право и экономика. 2010. № 4.

12. Спиридонова А. В. Понятие и правовая природа холдинга по российскому законодательству // Вестник Южно-Уральского государственного университета. Сер. «Право». 2007. № 18(90).

13. Суханов Е. А. Сравнительное корпоративное право. М.: Статут, 2014. С. 242.

14. Филимонова И. В. Понятие и правовая природа холдинга: основные доктринальные подходы // Российский юридический журнал. 2014. № 6.

15. Чикулаев Р. В. Холдинг как междисциплинарное понятие экономики и права // Гуманитарные и социальные науки. 2014. № 2.

16. Шиткина И. С. Предпринимательские объединения: учебник / Шиткина И. С. / М.: Юристъ, 2001.

17. Шиткина И. С. Холдинги. Правовой и управленческий аспекты. М.: Городец-издат, 2003.

18. Янчук М. Б. Трансакционный аспект создания высокотехнологичного холдинга в условиях глобализации // Проблемы экономики (Харьков). 2013. № 4.

References

1. Anisimov, A. V. (2008). Sootnosheniye ponyatiy “affilirovannyye litsa” i “gruppa lits” v noveyshem rossiyskom zakonodatelstve [Correlation Between the Notions of Affiliated Persons and Group of Persons in the Latest Russian Legislation]. *Biznes v zakone, 2008*(2).

2. Bereznev, S. V., & Baryshev M. A. (2012). The Concept of "Holding" in Russia: Determination of Nature and Content. *Mir ekonomiki i upravleniya, 12*(1).

3. Kizim A. A., Bekirova S. Z., Lyubin V. A, & Vafayev Z. B. (2009). Modelirovaniye sinergeticheskogo effekta obrazovaniya kholdingov [Modelling of a Synergetic Effect of Foundation of Holding Companies]. *Finansy i kredit, 2009*(8).

4. Koldaev D. G. (2015). Interaction Between Companies of Various Forms of Incorporation: Theoretical Aspects. *Internet-zhurnal Naukovedeniye, 7*(4). Retrieved September 22, 2016 from http://naukovedenie.ru/PDF/17EVN415.pdf

5. Kulikov A. V., & Gorodilov A. A. (2016). Some Problems of Legal Support Holdings in Russia. *Vestnik Kaliningradskogo filiala Sankt-Peterburgskogo universiteta MVD Rossii, 2016*(1).

6. Belikova, K. M., Gabov, A. V., Gavrilov, D. A., Gorodov, O. A, Egorova, M. A., Kabanova, I. Ye., Mogilevskii, S. D., Parashchuk, S. A, & Habarov, S. A. (2015). *Coordination of economic activities in the Russian legal framework*. Moscow: Yustitsinform.

7. Shitkina, I. S. (Ed.). (2015). *Korporativnoye pravo* [Corporate Law] (2nd ed.). Moscow: Knorus.

8. Laptev V. A. (2002). Kholding kak subyekt predprinimatelskogo prava [Holding Company as a Subject of Buisness Law]. *Yuridicheskiy mir, 2002*(4).

9. Leskova, Yu. G. (2015). Nekommercheskiye korporatsii v grazhdanskom prave: problemy teorii i praktiki [Non-Commercial Corporation in Civil Law: Problems of Theory and Practice]. In Yu. S. Kharitonova (Ed.), *Pravo i biznes: konvergentsiya chastnogo i publichnogo prava v regulirovanii predprinimatelskoy deyatelnosti*. Moscow: Moskovskaya akademiya ekonomiki i prava.

10. Decree of the President of the Russian Federation No. 1392 of 16 November 1992 “On Measures for the Implementation of Industrial Policy in the Context of Privatization of State Enterprise” (in edition of 26 March 2003, with the amendments of 30 June 2012). (1992, November, 20). *Rossiyskaya gazeta, 1992*(251).

11. Petukhov V. A. (2010). Nekotoryye voprosy administrativno-pravovogo regulirovaniya organizatsii i deyatelnosti korporatsiy v Rossii [Some Issues on Administrative and Legal Regulation of Organisation and Activity of Russian Corporations]. *Pravo i ekonomika, 2010*(4).

12. Spiridonova A. V. (2007). Ponyatiye i pravovaya priroda kholdinga po rossiyskomu zakonodatelstvu [The Notion and Legal Nature of a Holding Company in Russian Legislation]. *Vestnik Yuzhno-Uralskogo gosudarstvennogo universiteta. Seriya “Pravo”, 2007*(18).

13. Sukhanov Ye. A. (2014). *Sravnitelnoye korporativnoye pravo [Comparative Corporate Law]*. Moscow: Statut.

14. Filimonova I. V. (2014). Ponyatiye i pravovaya priroda kholdinga: osnovnyye doktrinalnyye podkhody [The Notion and Legal Nature of a Holding Company: the Main Doctrinal Approaches]. *Rossiyskiy yuridicheskiy zhurnal, 2014*(6).

15. Chikulayev R. V. (2014). Kholding kak mezhdistsiplinarnoye ponyatiye ekonomiki i prava [Holding Company as a Interdisciplinary Notion in Economics and Law]. *Gumanitarnyye i sotsialnyye nauki, 2014*(2).

16. Shitkina I. S. (2001). *Predprinimatelskiye obyedineniya [Business Associations]*. Moscow: Yurist.

17. Shitkina I. S. (2003). *Kholdingi. Pravovoy i upravlencheskiy aspekty [Holding Companies. Legal and Administrative Aspects]*. Moscow: Gorodets-izdat.

18. Ianchuk M. B. (2013). Transaction Aspect of Greating a High Technology Holding Under Globalisation. *The Problems of Economy, 2013*(4).