

Нукушева А.А.

ХОЛДИНГ КАК ПРАВОВАЯ ФОРМА ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ ИНОСТРАННЫХ ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ

A.A. Nukusheva

HOLDING AS A LEGAL FORM OF BUSINESS ACTIVITY OF FOREIGN ENTITIES

УДК: 347.72.032:339 (574)

В настоящее время практически все крупнейшие компании США и Западной Европы имеют холдинговую структуру. В Англии и США, принадлежащих к англо-саксонской системе права, такие объединения называются «холдингами». В континентальном законодательстве Германии они получили наименование «связанных предприятий», к числу которых относятся, в частности, концерны. Во Франции связанные отношениями экономической зависимости и контроля юридические лица именуется «группами товариществ».

Наряду с холдингами правовыми формами объединения инвесторов являются также ассоциации (союзы), некоммерческие партнерства, финансово-промышленные группы, простые товарищества. Но все указанные объединения, кроме холдинга, по законодательству РК не являются юридическими лицами.

Холдинг выступает одной из основных форм объединения инвесторов в Республике Казахстан. Вместе с тем отсутствие специального холдингового законодательства приводит к негативным последствиям на практике и тормозит процесс развития инвестиционной деятельности, в том числе и с участием иностранных юридических лиц.

At present, almost all the major companies in the U.S. and Western Europe have a holding structure. In England and the United States belonging to the Anglo-Saxon system of law, such entities are called "holding companies". In continental German law, they were named as "associated companies", which include, in particular, concerns. In France, the associated relationship of economic dependence and control of legal persons referred to as "groups of associations."

In addition to the holdings of investors legal forms of association are also associations (unions), non-profit partnerships, financial and industrial groups, the simple association. But all of these associations, except for the holding, under the law of the RK are not legal entities.

Holding serves one of the main forms of association of investors in the Republic of Kazakhstan. However, there is no specific legislation holding leads to negative consequences in practice and obstacles to development, investment activities, including with the participation of foreign legal entities.

В настоящее время практически все крупнейшие компании США и Западной Европы имеют холдинговую структуру. В Англии и США, принадлежащих к англо-саксонской системе права, такие объединения называются «холдингами». В континентальном законодательстве Германии они получили наименование «связанных предприятий», к числу которых относятся, в частности, концерны. Во Франции связанные отношениями экономической зависимости и контроля юридические лица именуется «группами товариществ».

Право большинства развитых государств признало наличие «группы лиц», о чем свидетельствует принятие 13 июня 1983 г. 7-й директивы ЕС, обязывающей основное предприятие группы составлять консолидированные счета. Причиной принятия Директивы послужило растущее беспокойство Сообщества за злоупотребления со стороны крупных компаний, которые в погоне за налоговыми и прочими льготами манипулировали существующим законодательством и в зависимости от конкретной ситуации с помощью различного рода притворных сделок фиксировали либо не фиксировали юридически наличие отношений субординации между членами группы¹.

Наряду с холдингами правовыми формами объединения инвесторов являются также ассоциации (союзы), некоммерческие партнерства, финансово-промышленные группы, простые товарищества. Но все указанные объединения, кроме холдинга, по законодательству РК не являются юридическими лицами, поэтому нельзя согласиться с утверждением А. Власова о том, что к холдингам можно отнести простое товарищество и объединение юридических лиц в форме ассоциации (союза)². Конечно, учитывая, что все они представляют собой формы объединения юридических лиц, они обладают общими признаками, но этого недостаточно для их уравнивания в правовом смысле (да и в остальных смыслах тоже).

Говоря об объединениях организаций при занятии предпринимательской деятельностью, И.В. Романкова указывала, что установление зависимости их друг от друга возможно различными способами: 1) управление, ограниченное своей долей капитала в других юридических лицах (через держательские, холдинговые, родительские компании); 2) взаимодополнение хозяйствующих субъектов в совместной деятельности (через договоры о совместной деятельности – консорциумы, в том числе и с дочерними компаниями); 3) объединение в «группы» на равных условиях или на условиях подчинения с образованием центральной компании на правах юридического лица (например, создание финансово-

¹ Шиткина И.С. Холдинги. Правовой и управленческий аспекты. – М.: ООО «Городец-издат», 2003. – С. 10.

² Власов А. Понятие холдинга в казахстанском законодательстве. // Предприниматель и право. – 2005, сентябрь. - № 18(280). – С. 5.

промышленных групп)³. В свою очередь финансово-промышленные группы (далее – ФПГ) могут быть подразделены на три основных вида: 1) ФПГ, созданные по холдинговой модели; 2) ФПГ, созданные по «системе участия» на договорной основе; 3) ФПГ, созданные по смешанному принципу с использованием элементов холдинговой модели и договорных начал для регулирования отношений с различными участниками⁴.

Холдинги с жесткой структурой управления, централизацией производственных, научно-технических функций, регулированием финансовых потоков и инвестиций в экономическом понимании являются концернами.

Родоначальником концерна как правовой формы объединения предприятий является германское законодательство (§ 18 Акционерного закона Германии 1965 г.⁵). Концерн, с точки зрения права Германии, являясь распространенной формой связанных предприятий, может быть вертикальным и горизонтальным. Вертикальный или субординационный концерн образуется предприятиями, если властвующее и одно или несколько зависимых предприятий (зависимым признается предприятие, на которое другое (властвующее) предприятие имеет возможность оказывать решающее влияние) объединены под единым руководством властвующего предприятия (субординационный концерн предполагает осуществление контроля властвующего предприятия над зависимыми предприятиями концерна). Горизонтальный или равноправный концерн образуют самостоятельные в правовом отношении, независимые друг от друга предприятия, когда они объединены под единым руководством. Равноправный концерн создается на началах координации.

Законодательство Германии, также как и законодательство РК, не признает концерн юридическим лицом, отрицает наличие у него обособленного имущества. Консорциум по законодательству РК – это временный добровольный равноправный союз (объединение) на основе договора о совместной хозяйственной деятельности, в котором юридические лица объединяют те или иные ресурсы и координируют усилия для решения конкретных хозяйственных задач (ст. 233 ГК РК), тогда как по законодательству Германии концерн может образовываться как на добровольной, так и на принудительной основе. Однако мы не будем останавли-

ваться на рассмотрении вопроса о концернах и других формах объединений юридических лиц, не имеющих статуса юридического лица (простое товарищество) в настоящей работе, потому что это выходит за рамки нашего исследования. Однако следует отметить, что к холдингам казахстанский законодатель относится двояко: с одной стороны, группы лиц, объединяющиеся для совместного ведения хозяйственной деятельности, не признаются юридическими лицами (например, концерны), но с другой, отдельные холдинговые организации – национальные холдинги и банковские холдинги являются юридическими лицами, и соответственно, самостоятельными участниками инвестиционных отношений.

В зарубежном законодательстве и предпринимательской практике традиционно выделяют два вида холдинговых компаний: чистые и смешанные холдинги. Такое деление ставится в зависимость от того, являются ли основные общества холдинговых компаний исключительно только держателями акций (долей участия) дочерних обществ или же наряду с этим занимаются самостоятельной производственной, торговой, банковской или иной коммерческой деятельностью. В чистом холдинге основное общество владеет контрольными пакетами акций и выполняет только контрольно-управленческие функции по руководству дочерними обществами. В смешанном холдинге наряду с контролем за деятельностью дочерних обществ основное общество осуществляет также самостоятельную предпринимательскую деятельность. В основе такого деления лежит критерий определения содержания деятельности основного общества.

Существуют и другие основания для деления холдингов на виды. В зависимости от формы собственности, лежащей в основе формирования уставного капитала основного общества холдинги могут быть подразделены на государственные и частные. Примером государственного холдинга по законодательству РК может быть национальный холдинг, который определяется как акционерное общество, учредителем и единственным акционером которого является Правительство РК, созданное для эффективного управления принадлежащими ему на праве собственности пакетами акций национальных компаний и иных акционерных обществ (пункт 4-3 ст. 34 Закона РК «Об акционерных обществах»⁶). В РК создано три национальных холдинга – АО «Казахстанский холдинг по управлению государственными активами «Самрук», АО «Фонд устойчивого развития «Қазына» и АО «Национальный научно-технический холдинг «Самғау». Первоначально, до внедрения законодателем нового термина «национальный холдинг» государственные холдинги именовались государственными холдинговыми компаниями, например, государственная холдинговая компания «Карагандауголь», государственная холдинговая компания «Камкор-холдинг», государст-

³ Романкова И.В. Проблемы правового регулирования участия юридических лиц в деятельности друг друга. // Право и государство. – Алматы, 1997. – № 3(3). – С. 3.

⁴ Михайлов Н.И. Правовое моделирование создания и деятельности финансово-промышленных групп. // Государство и право. – М., 2003. – № 17. – С. 25.

⁵ Германское право. Часть 2. Торговое уложение и другие законы. / Пер с нем. / Сер.: Современное зарубежное и международное частное право. – М.: Международный центр финансово-экономического развития. 1996. – С. 170.

венная холдинговая компания «Жиһаз» и т.д. Конечная цель национальных холдингов заключается в максимальном увеличении рыночной стоимости контролируемых государством компаний в долгосрочной перспективе за счет повышения эффективности, внедрения передовой практики корпоративного управления и координирования стратегий компаний в соответствии с приоритетами государства.⁷

Таким образом, холдинг выступает одной из основных форм объединения иностранных юридических лиц в Республике Казахстан. Вместе с тем отсутствие специального холдингового законодательства приводит к негативным последствиям на практике и тормозит процесс развития инвестиционной деятельности, в том числе и с участием иностранных юридических лиц.

⁶ Закон РК «Об акционерных обществах» от 13.05.2003 г. № 415-III. // Казахстанская правда. – 2003, 16 мая. – № 141-142 (24081-24082).

⁷ Кузнецов П., Муравьев А. Государственные холдинги как механизм управления предприятиями государственного сектора. // Вопросы экономики. – М., 2000. - № 9. – С. 11.

Рецензент: к.ю.н., и.о. доцент Рыскулов Ш.Д.