

Санкт-Петербургский государственный университет

Кафедра коммерческого права

**Правовое регулирование деятельности  
холдинговых компаний в России**

Выпускная квалификационная работа:  
студента 5 курса  
очно-заочной формы обучения  
Логачёвой Илоны Гинтауовны

Научный руководитель:  
ассистент каф. коммерческого права  
Баринов Антон Михайлович

Санкт-Петербург  
2016 год



## Содержание

Введение.....	3
1. Подходы к пониманию холдинговой компании.....	5
1.1 Понятие холдинговой компании.....	5
1.2 Предпринимательские объединения и их виды.....	6
1.3 Основные черты, характерные холдинговой компании, как предпринимательскому объединению.....	10
1.4 Классификация холдинговых компаний.....	12
2. Правовое регулирование деятельности холдинговых компаний в России.....	15
2.1 Общая характеристика правового регулирования деятельности холдинговых компаний в России.....	15
2.2 Дискуссии о правосубъектности холдинговых компаний.....	19
2.3 Договор о создании холдинговой компании.....	22
2.4 Недоговорные способы создания холдинговой компании.....	25
2.5 Государственное регулирование деятельности холдинговых компаний в России.....	27
Заключение.....	35
Список литературы.....	39

## Введение

В условиях концентрации финансового капитала и его интеграции с промышленным потенциалом российского общества, глобализации мировой экономики и усилении конкурентной борьбы заметно возросла роль холдинговых компаний в экономике России. Причём холдинговые компании как способ интеграции характерны не только для естественных монополий, стратегических отраслей, крупного бизнеса и транснациональных организаций. Средний и даже малый бизнес в настоящее время также представлен зачастую не автономными хозяйствующими субъектами, а созданными на основе системы участия и экономического контроля группами компаний.

Холдинговые компании создаются преимущественно для удовлетворения экономических интересов<sup>1</sup>, например, чтобы перегруппировать ресурсы организации и выделить наиболее перспективные направления в специализированные фирмы, оптимизировать управление компанией, оптимизировать налоговую нагрузку и финансовые потоки с помощью трансфертных цен и сделок и других целей.

С правовой точки зрения целесообразность создания холдинговых компаний может заключаться в том, чтобы выделить лицензируемые направления работы, которые требуют частой переаккредитации, специальных условий для получения лицензии, выделить направления, подпадающие под особые режимы налогообложения (как льготированные, так и требующие особый порядок учета операций, например, отдельный учет по налогу на добавленную стоимость), перенести рискованные операции на дочерние компании, ответственность которых ограничена и других целей.

Холдинговые компании позволяют сочетать гибкость и мобильность небольших формально самостоятельных организаций и масштаб деятельности крупных компаний, что повышает эффективность холдинговой компании в целом. Целостность холдинговой компании при этом обеспечивается управлением входящими в нее участниками, исходя из известной в мировой

---

<sup>1</sup> Бикбаева В. Группа компаний – ещё не холдинг// Консультант, 2006, № 13.

практике формулы "децентрализация операций при централизации контроля", что обеспечивает жизнеспособность и синергетический эффект объединения в целом<sup>2</sup>.

В то же время холдинговые компании имеют серьезные недостатки, негативно сказывающиеся на экономике в целом. Так, холдинговые компании позволяют отдельным лицам контролировать значительную часть рынка, что приводит к монополизации экономики, созданию олигархических кланов. Кроме того, холдинговые компании зачастую недостаточно эффективны и не позволяют распределять ресурсы лучше, чем это делает свободный финансовый рынок.

Все это побудило выбрать холдинговые компании в качестве объекта исследования настоящей выпускной квалификационной работы.

Предметом исследования является правовое регулирование деятельности холдинговых компаний в России.

В настоящей работе нами поставлены следующие вопросы: что такое холдинговая компания и каково её место среди предпринимательских объединений? Какова правосубъектность холдинговых компаний и каков порядок государственного регулирования их деятельности?

Необходимо отметить, что некоторые исследователи разделяют понятия "холдинговая компания"<sup>3</sup> и "холдинг"<sup>4</sup>. Не вдаваясь в дискуссию по этому вопросу, отметим, что для целей настоящей работы мы будем использовать понятия "холдинг" и "холдинговая компания" как равнозначные.

Кроме того, необходимо отметить, что в данной работе мы будем затрагивать банковский холдинг, но не будем предметно рассматривать данную структуру.

---

<sup>2</sup> Корпоративное право: учебный курс (отв. ред. И.С. Шиткина; предисл. Е.П. Губина). - М.: "Волтерс Клувер", 2011.

<sup>3</sup> Лаптев В.В. Субъекты предпринимательского права: учеб. пособие. С. 163.

<sup>4</sup> Белых В.С. Правовое регулирование предпринимательской деятельности в России. - М.: "Проспект", 2010.

## 1. Подходы к пониманию холдинговой компании

### 1.1 Понятие холдинговой компании

Термин "холдинг" английского происхождения, дословно означает "удержание (закрепление)". Холдинговая (держательская) компания согласно буквальному переводу с иностранного языка - это организация, владеющая контрольным пакетом других фирм.

Авторы одного из комментариев<sup>5</sup> к Гражданскому кодексу РФ (далее – ГК РФ) считают, что само по себе наименование "холдинговая компания" не имеет юридического содержания, поскольку приобрести контрольный пакет акций акционерного общества может любое хозяйственное товарищество или общество, обладающее для этого достаточными средствами и соответствующим интересом.

Е.В. Рузакова предлагает под холдинговой компанией понимать совокупность основного общества или товарищества, а также двух и более дочерних обществ, которыми холдинговая компания управляет в силу преобладающего участия в их уставном капитале путем определения принимаемых такими обществами решений<sup>6</sup>.

По мнению А.В. Бусыгина, холдинговая компания - разновидность акционерного общества с более сложной организационной структурой, чем обычное акционерное общество<sup>7</sup>.

Автор специального исследования о холдинговых компаниях А.Р. Горбунов под холдинговой компанией понимает любой хозяйственный субъект, располагающий дочерним предприятием и имеющий возможность контролировать его деятельность<sup>8</sup>. Элементами холдингового объединения, как считает названный автор, являются: головное предприятие, представительства и

---

<sup>5</sup> Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части первой (постатейный) / отв. ред. О.Н. Садилов. С. 142

<sup>6</sup> Рузакова Е.В. Предпринимательские многосубъектные образования: правовая модель и действительность: Правовое положение субъектов предпринимательской деятельности / отв. ред., сост. проф. В.С. Белых. С. 218

<sup>7</sup> Бусыгин А.В. Предпринимательство. Основной курс: учеб. для вузов. С. 394.

<sup>8</sup> Горбунов А.Р. Дочерние компании, филиалы, холдинги. Организационные структуры. Консолидированный баланс. Налоговое планирование. С. 24.

филиалы, дочерние и зависимые фирмы, другие хозяйственные субъекты, находящиеся в зависимом положении (дилеры, эксклюзивные поставщики, агенты и др.).

И.С. Шиткина дает следующее определение холдинговой компании<sup>9</sup>: это форма предпринимательского объединения, представляющая собой группу организаций (участников), основанную на отношениях экономической зависимости, участники которой, сохраняя формальную юридическую самостоятельность, в своей предпринимательской деятельности подчиняются одному из участников группы - головной организации. Головная организация, будучи центром холдингового объединения, в силу владения преобладающими долями участия в уставном капитале, договора или иных обстоятельств прямо или косвенно (через третьих лиц) оказывает определяющее влияние на принятие решений другими участниками группы.

В.А. Лаптев определяет холдинговую компанию как 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 политику<sup>10</sup>.

Для конкретизации понятия холдинговой компании представляется необходимым сначала определить понятие предпринимательского объединения.

## ***1.2 Предпринимательские объединения и их виды***

В российском законодательстве понятие "предпринимательское объединение" не определено.

---

<sup>9</sup> Корпоративное право: учебный курс (отв. ред. И.С. Шиткина; предисл. Е.П. Губина). - М.: "Волтерс Клувер", 2011.

<sup>10</sup> Лаптев В.А. Предпринимательские объединения: холдинги, финансово-промышленные группы, простые товарищества. - М.: "Волтерс Клувер", 2008.



С точки зрения В.С. Белых<sup>11</sup> холдинговая компания представляет собой совокупность взаимосвязанных юридических лиц, а потому некорректно использовать в данном случае словосочетание "объединение юридических лиц". С позиции гражданского права понятие "объединение" обладает строго определенным юридическим содержанием.

Другим исследователям представляется возможным для обозначения различных форм интеграции, кооперирования, экономической взаимосвязи и взаимозависимости коммерческих организаций в российской предпринимательской практике использовать доктринальное понятие "объединение", а для отличия этих форм объединений от других коллективных образований именовать их предпринимательскими объединениями, поскольку целью их создания является осуществление деятельности, направленной на систематическое извлечение прибыли.

*Предпринимательским объединением* является не обладающая статусом юридического лица совокупность экономически взаимосвязанных субъектов - организаций и (или) индивидуальных предпринимателей, совместно участвующих в осуществлении предпринимательской деятельности для достижения согласованных целей; может быть создано как на добровольной (договорной) основе, так и вследствие экономического контроля одного(их) участника(ов) над другими<sup>12</sup>.

В.А. Лаптев предлагает выделить четыре основных признака предпринимательского объединения<sup>13</sup>.

Во-первых, это объединение двух и более хозяйствующих субъектов (организаций и индивидуальных предпринимателей). Причем объединение может быть как добровольным (диспозитивным), созданным по принципу свободы вступления, так и принудительным (императивным), созданным

---

<sup>11</sup> Белых В.С. Правовое регулирование предпринимательской деятельности в России. - М.: "Проспект", 2010.

<sup>12</sup> Корпоративное право (отв. ред. И.С. Шиткина). - М. "Волтерс Клувер", 2008.

<sup>13</sup> Лаптев В.А. Предпринимательские объединения: холдинги, финансово-промышленные группы, простые товарищества. - М.: "Волтерс Клувер", 2008.

посредством участия в уставном капитале, позволяющего влиять на деятельность дочерних организаций.

Во-вторых, между участниками предпринимательского объединения всегда существует взаимосвязь, которая может быть горизонтальной либо вертикальной. Такая взаимосвязь может быть в форме экономической (в том числе имущественной) и (или) организационной зависимости.

В-третьих, такие объединения хозяйствующих субъектов создаются с целью разрешения сложных технологических, технических, финансовых проблем, реализации проектов инвестиционного, научно-технического, внешнеэкономического и экологического характера. Однако все цели создания таких объединений замыкаются на основном признаке предпринимательской деятельности - достижении наибольшей прибыли.

В-четвертых, проведение предпринимательским объединением единой экономической политики, которая находит свое отражение в договоре о создании финансово-промышленной группы, договоре простого товарищества, решениях материнской (центральной) компании и иных документах.

Предпринимательское объединение следует отграничить от понятий "*объединения предприятий*" и "*объединения предпринимателей*", поскольку последние шире по своему содержанию. Объединения предприятий охватывают как коммерческие, так и некоммерческие объединения (ассоциации и союзы), в то время как предпринимательские объединения всегда остаются коммерческими. Объединения предпринимателей является родовым понятием по отношению к объединениям предприятий и предпринимательским объединениям. Участниками объединения предпринимателей может выступать любой хозяйствующий субъект: индивидуальный предприниматель, организация, предпринимательское объединение и т.д. Таким образом, объединение предпринимателей можно обозначить как объединение двух и более хозяйствующих субъектов (индивидуальных предпринимателей, организаций, предпринимательских объединений и т.д.), создаваемое в целях защиты общих интересов, координации усилий в разрешении сложных

проблем, реализации проектов и целевых программ. Из предложенных определений объединения предприятий и объединения предпринимателей видно, что в отличие от предпринимательского объединения, помимо субъектного состава, они отличаются отсутствием единой экономической политики, проводимой в процессе осуществления предпринимательской деятельности, как важнейшего признака предпринимательского объединения. У объединений предприятий или предпринимателей существуют лишь общие цели их образования, зачастую направленные на координацию деятельности их участников.

Рассмотрим некоторые *классификации предпринимательских объединений*.

По *способу организации и управления* выделяются вертикальные, горизонтальные и смешанные объединения.

Объединения *вертикального типа* могут выступать в виде холдинговой компании, в структуре которой находятся дочерние организации, подчиняющиеся головной компании. В таких объединениях исполнительные органы управления участников объединения находятся в непосредственном подчинении исполнительным органам головной (материнской) компании.

*Горизонтальный тип* объединений используется при создании объединений на основе договора, в соответствии с которым два и более хозяйствующих субъекта, обладая равными правами, объединяют свои усилия для достижения определенных целей (получения наибольшей прибыли, повышения конкурентоспособности организаций и т.д.).

Объединения *смешанного типа* встречаются в важнейших отраслях промышленности (нефтяной, газовой, металлургической, углевой и др.), где две и более холдинговые компании объединяются на основе договора, образуя тем самым крупное предпринимательское объединение, сочетающее в своей структуре организации и управления вертикальные и горизонтальные элементы.

В зависимости от наличия/отсутствия воли участников-членов при образовании предпринимательского объединения выделяются объединения добровольные и принудительные.

Добровольные предпринимательские объединения образуются, как правило, путем заключения договоров (соглашений) между участниками объединения, например, между участниками финансово-промышленной группы или договора простого товарищества (картельные соглашения, страховые пулы).

Объединением, образованным помимо воли ее участников, выступает объединение, в составе которого находятся организации-участники, вошедшие в него посредством приобретения (участия) головной компании долей уставных капиталов дочерних организаций либо при возникновении возможности головной организации определять решения, принимаемые дочерними обществами.

По критерию экономического содержания, основанного на цели создания объединения, принципах централизации тех или иных производственно-хозяйственных, коммерческих функций, распределении полномочий между участниками объединения, выделяют концерны, конгломераты, консорциумы, картели, синдикаты, пулы и пр.

В литературе встречаются и другие классификации предпринимательских объединений, однако это не является предметом исследования настоящей работы.

### ***1.3 Основные черты, характерные холдинговой компании, как предпринимательскому объединению***

Ключевым признаком, присущим холдинговым компаниям, чаще всего называют контроль или "экономическую субординацию", т.е. отношения власти и подчинения, базирующиеся на экономическом преобладании одного субъекта над другим, причем в данном случае "власть и подчинение" может основываться еще и на договоре.

Выделим *основные черты, характерные холдинговой компании как предпринимательскому объединению*<sup>14</sup>:

- по способу организации холдинговые компании являются объединением вертикального типа или неравноправным объединением, основанным на экономической субординации и контроле одного участника над другими;

- это предпринимательское объединение, представляющее собой организационное единство и, как правило, выступающее на рынке консолидировано;

- холдинг осуществляет согласованную политику в сфере своих интересов;

- холдинг состоит из формально самостоятельных юридических лиц и (или) предпринимателей, волю которых формирует и решения определяет основное общество или материнская компания как центр интегрированной системы.

По сравнению с другими предпринимательскими объединениями холдинговые компании построены на жестких имущественных связях, они экономически более мобильны, у них есть возможность конструкции различных хозяйственных и финансовых схем взаимодействия участников объединения, они более закрыты для государственного и налогового контроля, способны обеспечить конфиденциальность владения собственностью.

Отношения экономической зависимости и контроля, лежащие в основе создания холдинговых компаний, по мнению М.И. Кулагина, заставляют задуматься о действенности основополагающего принципа гражданского права - принципа юридического равенства субъектов. Исследуя холдинговые компании, ученый сделал вывод: реальные взаимоотношения в экономике заставляют право "регулировать отношения юридически (а не только экономически) неравных субъектов права, связанных отношениями власти и подчинения". "Иными словами, - писал М.И. Кулагин, - ставится под сомнение и традиционное определение гражданского права как совокупности норм,

---

<sup>14</sup> Шиткина И.С. Понятие и сущность холдингового объединения// Законодательство, 2006, № 2.

регулирующих имущественные отношения, складывающиеся по горизонтали между равноправными участниками товарного оборота. Настаивать на классическом понимании гражданского права с учетом процессов централизации производства и капитала означает исповедовать юридический идеализм»<sup>15</sup>.

Для более полного определения понятия холдинговой компании рассмотрим некоторые классификации холдинговых компаний.

#### ***1.4 Классификация холдинговых компаний***

Нормативно закрепленная классификация холдинговых компаний отсутствует. В литературе холдинговые компании подразделяются на следующие отдельные виды:

1.4.1 В зависимости от того, являются ли холдинговые компании исключительно держателями акций других организаций или же наряду с этим сами располагают предпринимательским капиталом, холдинги подразделяются на чистые и смешанные.

*Чистые холдинги*, не осуществляя прямо производственно-хозяйственных функций, координируют и направляют деятельность участников холдинга из единого административного центра.

В *смешанном холдинге* наряду с контролем за деятельностью дочерних и зависимых обществ основное (преобладающее) общество осуществляет самостоятельную предпринимательскую деятельность.

1.4.2 В зависимости от способа установления контроля головной компании над дочерними фирмами выделяют:

- *имущественный холдинг*, в котором материнская компания владеет контрольным пакетом акций дочерней;

- *договорной холдинг*, в котором у головной компании нет контрольного пакета акций дочернего предприятия, а контроль осуществляется на основании заключенного между ними договора.

---

<sup>15</sup> Кулагин М.И. Государственно-монополистический капитализм и юридическое лицо // Кулагин М.И. Избранные труды. М., 1997.

1.4.3 С точки зрения производственной взаимосвязи компаний выделяют:

- *интегрированный холдинг*, в котором предприятия связаны технологической цепочкой. Данный тип холдингов получил широкое распространение в нефтегазовом комплексе, где под руководством головной компании объединены предприятия по добыче, транспортировке, переработке и сбыту продукции;

- *конгломератный холдинг*, который объединяет разнородные предприятия, не связанные технологическим процессом. Каждое из дочерних предприятий ведет свой бизнес, ни в коей мере не зависящий от других дочерних организаций.

1.4.4 В зависимости от степени взаимного влияния компаний различают:

- *классический холдинг*, в котором головная компания контролирует дочерние фирмы в силу своего преобладающего участия в их уставном капитале. Дочерние предприятия, как правило, не владеют акциями головной компании, хотя абсолютно исключить такую возможность нельзя. В ряде случаев они имеют мелкие пакеты акций материнской компании;

- *перекрестный холдинг*, при котором организации владеют контрольными пакетами акций друг друга. Такая форма холдингов характерна для Японии, где банк владеет контрольным пакетом акций предприятия, а оно обладает контрольным пакетом акций банка. Таким образом, происходит сращивание финансового и промышленного капитала, что, с одной стороны, облегчает предприятию доступ к финансовым ресурсам, имеющимся у банка, а с другой стороны, дает банкам возможность полностью контролировать деятельность дочерних фирм, предоставляя им кредиты.

1.4.5 С учетом сферы применения холдинговые компании представляется возможным классифицировать на холдинги в промышленности, капитальном строительстве, банковской сфере и т.д.

1.4.6 В Российской Федерации холдинговые компании можно подразделить на холдинги, образованные в процессе приватизации

государственных предприятий<sup>16</sup>, и холдинги, не имеющие отношения к приватизации.

1.4.7 Выделяют также *неформальный холдинг* - группу компаний, контролируемых либо непосредственно управляемых другой группой юридических или физических лиц, формально не связанных между собой, но представляющих, по сути, единую холдинговую компанию.

Таким образом, многообразие подходов к пониманию холдинговых компаний, наличие различных классификаций холдинговых компаний по многим основаниям свидетельствуют о широком распространении холдингов в России. Холдинговая компания является предпринимательским объединением, представляющим собой организационное единство, основанное на экономической субординации и контроле одного участника над другими, осуществляющее согласованную политику в сфере своих интересов и состоящее из формально самостоятельных юридических лиц и (или) предпринимателей.

Теперь рассмотрим вопросы правового регулирования деятельности холдинговых компаний в России.

---

<sup>16</sup> Например, в постановлении Правительства РФ "Об учреждении лесопромышленных холдинговых компаний" от 21 декабря 1993 г. N 1311 содержится поручение Госкомимуществу РФ учредить в установленном порядке лесопромышленные холдинговые компании и внести в их уставные капиталы остающиеся в федеральной собственности пакеты акций акционерных обществ.



## 2. Правовое регулирование деятельности холдинговых компаний в России

### *2.1 Общая характеристика правового регулирования деятельности холдинговых компаний в России*

В российском законодательстве термин "холдинговая компания" впервые был употреблен в утратившем в настоящее время силу Законе РФ от 3 июля 1991 г. N 1531-1 "О приватизации государственных и муниципальных предприятий в Российской Федерации". Согласно этому закону Государственный комитет по управлению государственным имуществом и комитеты по управлению имуществом субъектов Федерации, в частности, были призваны содействовать созданию холдинговых компаний ([п. 2 ст. 4](#), [п. 2 ст. 5](#) указанного закона).

Определение холдинговой компании было дано в [Указе](#) Президента РФ от 16 ноября 1992 г. N 1392 "О мерах по реализации промышленной политики при приватизации государственных предприятий", утвердившем Временное положение о холдинговых компаниях, создаваемых при преобразовании государственных предприятий в акционерные общества (далее – Временное положение). Согласно этому Временному положению холдинговая компания рассматривается как предприятие независимо от его организационно-правовой формы, в состав активов которого входят контрольные пакеты акций других предприятий ([п. 1.1](#)). Как считает В.С. Белых, это определение имеет ряд существенных недостатков<sup>17</sup>. Во-первых, по Временному положению холдинговые компании образуются в процессе приватизации государственных предприятий. В реальной же действительности сфера их распространения далеко выходит за пределы приватизации. Во-вторых, холдинговой компанией является не любая коммерческая организация. С точки зрения ГК РФ (ст. 67<sup>3</sup>) дочерние общества могут учреждаться только хозяйственными товариществами или обществами. В-третьих, экономическая и организационная зависимость дочерних обществ от основного (материнского) общества определяется в силу

---

<sup>17</sup> Белых В.С. Правовое регулирование предпринимательской деятельности в России. - М.: "Проспект", 2010.

преобладающего участия последнего в их уставном капитале либо в соответствии с заключенным договором, либо иным образом.

Безнадёжно устаревшим считает это определение и И.С. Шиткина<sup>18</sup>.

С приведенными выше мнениями нельзя не согласиться.

В Гражданском кодексе РФ понятие холдинговой компании отсутствует. Существующие положения Гражданского кодекса РФ касаются лишь некоммерческих объединений: ассоциаций (союзов) (ст. 123<sup>8</sup>-123<sup>11</sup>) и дочерних организаций (ст. 67<sup>3</sup>).

В действующем законодательстве на уровне федеральных законов холдинги упоминаются, например, в Федеральном законе от 26 октября 2002 г. N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)", в соответствии с которым органы управления должника не вправе принимать решения об участии в объединениях коммерческих организаций и, в частности, в холдинговых компаниях ([п. 3 ст. 64](#)).

Наиболее урегулированным в российском законодательстве оказался банковский холдинг. В [ст. 4](#) Федерального закона от 2 декабря 1990 г. N 395-І "О банках и банковской деятельности" *банковский холдинг* определяется как не являющееся юридическим лицом объединение юридических лиц с участием кредитной организации (кредитных организаций), в котором юридическое лицо, не являющееся кредитной организацией (головная организация банковского холдинга), имеет возможность прямо или косвенно (через третье лицо) оказывать существенное влияние на решения, принимаемые органами управления кредитной организации (кредитных организаций).

Антимонопольное государственное регулирование экономикой, осуществляемое в соответствии с Федеральным законом от 26 июля 2006 г. N 135-ФЗ "О защите конкуренции" в качестве субъекта антимонопольного права выделяет группу лиц.

Инвестиционное законодательство, в частности, Федеральный закон от 25 февраля 1999 г. N 39-ФЗ "Об инвестиционной деятельности в Российской

---

<sup>18</sup> Корпоративное право: учебный курс (отв. ред. И.С. Шиткина; предисл. Е.П. Губина). - М.: "Волтерс Клувер", 2011

Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений" предусмотрел в [ст. 4](#) в качестве субъектов инвестиционной деятельности инвесторов, создаваемых на основе договора о совместной деятельности и не имеющих статуса юридического лица объединения юридических лиц.

Статья 14.1 Закона РФ от 27 ноября 1992 г. N 4015-1 "Об организации страхового дела в Российской Федерации" закрепляет право страховщиков на образование предпринимательского объединения в форме страховых пулов.

Отдельный интерес представляет Федеральный закон от 31 декабря 2014 г. N 488-ФЗ "О промышленной политике в Российской Федерации", в котором по признаку функциональной зависимости и территориальной близости выделяется совокупность субъектов деятельности в сфере промышленности, именуемая промышленный кластер. А также выделяется интегрированная структура оборонно-промышленного комплекса - объединение ведущих совместную деятельность юридических лиц, которое не является юридическим лицом, создается в соответствии с решениями Президента Российской Федерации или Правительства Российской Федерации и в котором одно юридическое лицо имеет возможность определять решения, принимаемые остальными юридическими лицами.

Встречаются предпринимательские объединения и в некоторых международных актах, участником которых выступает Российская Федерация<sup>19</sup>.

Отдельно представляется целесообразным рассмотреть принятый Государственной Думой и одобренный Советом Федерации Федерального Собрания РФ *Федеральный закон "О холдингах"* (далее - Закон о холдингах), который 20 июля 2000 г. был отклонен Президентом РФ. Впоследствии

---

<sup>19</sup> Например, Соглашение о содействии в создании и развитии производственных, коммерческих, кредитно-финансовых, страховых и смешанных транснациональных объединений (Москва, 15 апреля 1994 г.); Меморандум о согласованных действиях антимонопольных органов государств - участников СНГ при создании транснациональных экономических структур (Кишинев, 6-7 ноября 1995 г.); В [п. 9-16 гл. 2](#) Правового руководства ЮНСИТРАЛ по составлению международных контрактов на строительство промышленных объектов (A/CN.9/SER.B/2) упоминается о заключении контракта с "группой предприятий", Европейской экономической комиссией ООН были разработаны [Руководство](#) по составлению международных контрактов между сторонами, задействованными в реализацию специфических проектов (ECE/TRADE/131) и Руководство по составлению договоров на сооружение промышленных объектов (ECE/TRADE/117), в которых субъектами крупных строительно-инвестиционных договоров выступают, помимо самостоятельных предприятий, группы предприятий без прав юридического лица.

принятый Государственной Думой 27 июня 2001 г. с учетом предложений Президента РФ текст Закона о холдингах был отклонен 20 июля 2001 г. Советом Федерации. После этого законопроект в редакции согласительной комиссии так и не был рассмотрен в Государственной Думе, а по предложению Комитета Государственной Думы по экономической политике и предпринимательству [Постановлением](#) Государственной Думы от 7 июня 2002 г. N 2826-III ГД "О Федеральном законе "О холдингах" ([проект](#) N 99049555-2)" и вовсе был снят с рассмотрения ввиду нецелесообразности.

Относительно содержания [проекта](#) Закона о холдингах можно отметить, что он лаконичен, включает в себя 12 статей и закрепляет понятие, порядок создания и ликвидации, управление, порядок ведения консолидированной бухгалтерской отчетности, ответственность участников холдинга.

И все же [проект](#) Закона о холдингах в такой редакции имеет следующие недостатки:

- в понятии холдинга не усматривается его правовая природа (юридическое ли это лицо, коммерческое (некоммерческое) ли это объединение);

- не понятно, какой именно федеральный государственный орган будет осуществлять регистрацию холдингов;

- не выделены все возможные способы и порядки создания холдингов;

- нет ограничений на создание холдингов;

и некоторые другие.

Таким образом, в российском национальном законодательстве и некоторых международных соглашениях, участником которых является РФ, встречаются многочисленные упоминания, допускающие деятельность холдинговых компаний в России, однако ни в одном из нормативных актов нет ни общего определения понятия холдинговой компании, которое охватывало бы все многообразие холдингов, ни признаков холдинговых компаний, ни порядка их образования и ликвидации, что порождает некоторый пробел в законодательстве РФ и правовую неопределенность в деятельности

холдинговых компаний в РФ, которая регулируются разрозненными краткими упоминаниями во многих нормативных актах, т.е. по сути деятельность холдинговых компаний подвергается лишь «точечному» регулированию.

Также можно отметить, что российские законодатели не делают различий между терминами "холдинг" и "холдинговая компания", бессистемно употребляют в нормативных актах то одно, то другое понятие, что подтверждает правомерность использования этих понятий как равнозначных.

## ***2.2 Дискуссии о правосубъектности холдинговых компаний***

Дискуссионным является вопрос о правосубъектности холдинговых компаний.

Существует общепринятый тезис, используемый академиком РАН Ю.К. Толстым, проф. С.С. Алексеевым, проф. А.Б. Венгеровым, проф. Г.Ф. Шершеневичем и другими, согласно которому правоспособность - это способность иметь права и нести обязанности. В свою очередь, деликтоспособность как свойство субъекта права - это способность отвечать за свои действия/бездействие (поступки); *правосубъектность* включает в себя как правоспособность, так и дееспособность (и деликтоспособность). Эти термины мы будем использовать в настоящей работе в указанных значениях, не вдаваясь в дискуссию по неоднозначности термина «правосубъектность», т.к. это не является предметом исследования настоящей работы.

Существуют следующие подходы к решению проблемы правосубъектности предпринимательских объединений:

- 1) предпринимательские объединения не обладают правосубъектностью и не могут быть участниками отношений;
- 2) предпринимательские объединения обладают отдельными элементами правосубъектности (частичная правосубъектность, или квазисубъектность);
- 3) предпринимательские объединения обладают правосубъектностью.

1. Представителями первой позиции, согласно которой предпринимательские объединения не обладают правосубъектностью и не являются субъектами права, являются преимущественно цивилисты. Среди них

- Е.А. Суханов, А.Л. Маковский и другие<sup>20</sup>. Их мнение связано с общепринятым подходом к разграничению отраслей права, согласно которому предпринимательское право является подотраслью гражданского права либо комплексной (несамостоятельной) отраслью права. Поскольку в гражданском праве нет такого субъекта, как предпринимательское объединение, следовательно, и предпринимательские объединения не обладают правосубъектностью. Правосубъектны лишь отдельные участники объединения - организации с правами юридического лица (или юридические лица).

2. Некоторые юристы-хозяйственники (академик РАН В.В. Лаптев, И.С. Шиткина, Н.И. Михайлов, И.В. Ершова и др.)<sup>21</sup> придерживаются позиции, согласно которой предпринимательские объединения не обладают полной хозяйственной правосубъектностью, однако в некоторых отношениях у них есть хозяйственная правосубъектность. Иногда употребляется понятие "квазисубъектность". Представители такой концепции утверждают, с одной стороны, что предпринимательские объединения могут быть субъектами в некоторых правоотношениях (антимонопольных, налоговых и иных), однако, с другой стороны, они не обладают всеми правами, предоставленными организациям, например, правом быть истцом или ответчиком в гражданском или арбитражном процессе.

3. Третий подход к правосубъектности предпринимательских объединений заключается в признании за предпринимательскими объединениями правосубъектности (академик УНАН В.К. Мамутов, А.Г. Бобкова, А.Е. Пилецкий, В.С. Белых, К.Я. Портной и др.)<sup>22</sup>. Наличие или отсутствие свойства правосубъектности у предпринимательских объединений

---

<sup>20</sup> Гражданское право/ Под ред. Ю.К. Толстого и А.П. Сергеева. Часть 1. М., 1996. С. 21.

<sup>21</sup> Лаптев В.В. Субъекты предпринимательского права: Учеб. пособие. М., 2003. С. 161; Шиткина И.С. Холдинги: правовой и управленческий аспекты. Законодательные и другие нормативные акты. Профессиональный комментарий кандидата юридических наук. М., 2002. С. 107, 110; Михайлов Н.И. Научно-практический комментарий к Федеральному закону "О финансово-промышленных группах" (постатейный). М., 2004. С. 33-35; Ершова И.В. Российское предпринимательское право. М., 2006. С. 319.

<sup>22</sup> Хозяйственное право / Под ред. В.К. Мамутова. Киев: 2002; Пилецкий А.Е. Проблемы правосубъективности и автономии воли в предпринимательской деятельности. Материалы международной научной конференции 29 апреля 2004 г. М., 2004; Белых В.С. Правовое регулирование предпринимательской деятельности в России: Монография. М., 2005; Портной К.Я. Правовое положение холдингов в России: Научно-практическое пособие. М., 2004. С. 19.

возможно проследить при вступлении объединения в антимонопольные, налоговые и другие отношения<sup>23</sup>. Такое положение дел обусловлено спецификой экономических связей, при которых в качестве субъекта правоотношений может выступать предпринимательское объединение в целом. Существуют правоотношения, в которых нет необходимости в качестве его участника выступать предпринимательскому объединению в целом. Так, например, при заключении договора поставки и хранения стороной может выступить конкретный участник в интересах всего предпринимательского объединения. Напротив, налоговые отношения, где холдинг рассматривается как консолидированная группа налогоплательщиков, и вопросы, например, контроля цены сделки ([ст. 20](#) и [40](#) Налогового кодекса РФ) будут решаться при едином подходе к участникам и предпринимательскому объединению в целом.

Для определения возможности признания правосубъектности у лица можно обобщить следующие основные *признаки субъекта права*, предлагаемые учеными и специалистами в области предпринимательского права (академик РАН В.В. Лаптев, академик НАНУ В.К. Макутов, В.С. Мартемьянов, О.М. Олейник, И.В. Ершова и Е.П. Губина):

- 1) определенность организационно-правовой формы;
- 2) регистрация или легитимация иным образом;
- 3) хозяйственная компетенция;
- 4) обособленное имущество;
- 5) способность самостоятельно нести ответственность.

Законодательством РФ в настоящее время за холдинговыми компаниями не закреплен ни один из указанных признаков субъекта права, таким образом, представляется, что холдинговая компания не обладает ни полной, ни частичной правосубъектностью.

Раскрывая понятие основного и дочерних обществ ([ст. 67<sup>3</sup>](#) ГК РФ, [ст. 6](#) Федерального закона от 26 декабря 1995 г. N 208-ФЗ "Об акционерных обществах" (далее – Закон об АО), [ст. 6](#) Федерального закона от 8 февраля 1998

---

<sup>23</sup> Лаптев В.А. Предпринимательские объединения: холдинги, финансово-промышленные группы, простые товарищества. - М.: "Волтерс Клувер", 2008.

г. N 14-ФЗ "Об обществах с ограниченной ответственностью" (далее – Закон об ООО), законодатель приводит открытый перечень возможных оснований установления отношений, когда одно хозяйственное общество признается дочерним по отношению к другому хозяйственному обществу или товариществу (основания установления дочерности):

- преобладающая доля участия в уставном капитале хозяйственного общества;
- договор;
- возможность определять решения дочернего общества "иным образом".

Исходя из этих оснований, холдинги классифицируются на имущественные, договорные и холдинги, основанные на организационном типе контроля.

Рассмотрим способы создания холдинговых компаний, выделив отдельно договорные и недоговорные способы.

### ***2.3 Договор о создании холдинговой компании***

Холдинговые компании могут быть образованы посредством *заключения договора* между материнской компанией и дочерними обществами, в котором определяется сам факт образования холдинговой компании, определяются условия взаимодействия и взаимозависимости между его участниками. Юридическая природа данного договора не получила нормативного закрепления ни в [ГК РФ](#), ни в иных федеральных законах.

К числу договоров, создающих отношения подчинения, отдельные авторы относят договор с управляющей организацией, которой передаются полномочия исполнительного органа общества<sup>24</sup>. С этим мнением не согласна И.С. Шиткина<sup>25</sup>, которая считает, что договор об управлении, в силу которого

---

<sup>24</sup> напр.: Гражданское право: учебник: в 2 т. / под ред. Е.А. Суханова. М., 2002. Т. 1. С. 241; Белых В.С. Субъекты предпринимательской деятельности: понятие и виды // Правовое положение субъектов предпринимательской деятельности / под ред. В.С. Белых. Екатеринбург, 2002. С. 25; Рузакова Е.В. Предпринимательские многосубъектные образования: правовая модель и действительность // Правовое положение субъектов предпринимательской деятельности: сб. науч. тр. / под ред. В.С. Белых. Екатеринбург, 2002. С. 223.

<sup>25</sup> Корпоративное право: учебный курс (отв. ред. И.С. Шиткина; предисл. Е.П. Губина). - М.: "Волтерс Клувер", 2011.



одно общество выполняет функции исполнительного органа другого общества, к числу договоров, создающих отношения экономической субординации, не относится. При передаче функции исполнительного органа организации другому юридическому лицу не устанавливаются холдинговые отношения в их содержательном значении, поскольку между управляющей организацией и хозяйственным обществом не возникают отношения экономической субординации. Управляющая организация оказывает влияние на текущую хозяйственную деятельность управляемого общества, но не в связи с наличием акционерного контроля над ним. В соответствии с законодательством исполнительные органы хозяйственного общества подотчетны общему собранию и совету директоров ([ст. 69](#) Закона об АО, [п. 4 ст. 32](#), [ст. 40](#) Закона об ООО).

Второй тип договоров, лежащих в основе формирования холдинговых отношений, - это различные гражданско-правовые договоры, которые сами по себе зачастую не ставят цели установления экономического контроля; этот контроль возникает фактически, исходя из условий таких договоров. Сюда, в частности, могут быть отнесены договоры доверительного управления имуществом, совместной деятельности, залога имущества, франчайзинга. Наиболее стабильные холдинговые отношения возникают вследствие заключения договоров доверительного управления акциями, условием которых является передача доверительному управляющему права голосовать являющимися предметом доверительного управления акциями.

Холдинговые отношения могут возникнуть в результате заключения договоров франчайзинга (franchising). Так, Г.С. Шапкина пишет, что отношения по схеме "основное - дочернее общество" могут быть установлены в результате заключения договора о передаче права на использование новой технологии с условием, что в течение согласованного сторонами периода общество, получившее такое право, будет реализовывать выпускаемую с применением этой технологии продукцию только по согласованию с первым обществом<sup>26</sup>.

---

<sup>26</sup> Шапкина Г.С. АО расширяет сферу влияния// Бизнес-адвокат. 1997. N 5.

Договор коммерческой концессии заключается, как правило, с целью создания новых хозяйственных комплексов (магазинов, ресторанов, гостиниц и т.п.), расширения сети рынков сбыта товаров и услуг под фирмой правообладателя. Франчайзер обеспечивает франчайзи известное имя или торговую марку, управленческий опыт, необходимую подготовку и повышение квалификации, а также стратегию ведения бизнеса; а франчайзи предоставляет трудовые ресурсы, определенный капитал и при этом обязуется выполнять все условия концессионного договора. Зачастую холдинговая компания производит сложные изделия, а комплектующие к ним по договору франчайзинга - организации, которые становятся дочерними обществами.

Однако заключения указанных договоров гражданско-правового характера может оказаться не достаточным для формирования холдинга, что подтверждается материалами судебно-арбитражной практики. Так, в одном из постановлений<sup>27</sup> ФАС Северо-Западного округа указал, что по смыслу [ст. 103](#) и [105](#) ГК РФ признание одного юридического лица дочерним обществом другого юридического лица связано с наличием у последнего возможности определять решения, принимаемые всеми органами управления первого, а не только влиять на отдельные действия в рамках гражданско-правового договора между этими лицами. Как следовало из содержания договоров, представленных в этом деле, они предусматривали возникновение между хозяйственными обществами отношений комиссионного характера ([ст. 990](#) ГК РФ), обязательным признаком которых является предоставление комитенту права давать указания комиссионеру, как это установлено [ст. 992](#) ГК РФ. Суд установил, что само по себе заключение между организациями договоров комиссии не может служить основанием для признания наличия холдинговых отношений.

Относить тот или иной договор к числу договоров, порождающих холдинговые отношения, - вопрос условий конкретного договора и фактических обстоятельств, в которых он заключен и исполняется.

---

<sup>27</sup> Постановление ФАС Северо-Западного округа от 15 мая 2002 г. по делу N А56-17968/01.

## ***2.4 Недоговорные способы создания холдинговой компании***

*Имущественный холдинг* основан на наличии преобладающего участия одного хозяйственного общества в уставном капитале другого. Следует отметить, что преобладающая доля участия не определена в законодательстве цифрой - это понятие является оценочным. Преобладающей долей в уставном капитале хозяйственного общества признается такая доля участия, которая позволяет определять решения. Как правило, российские суды без особой аргументации признают преобладающей долю участия в размере свыше 50% голосующих акций в акционерном обществе. При этом наличие преобладающего участия в уставном капитале не обязательно должно превышать 50% голосующих акций (долей участия) в уставном капитале общества. При многочисленности акционеров или участников и "распыленности" контрольного пакета в отдельных обществах требуется значительно меньшее число голосов (долей), чтобы добиться подавляющего влияния.

В отличие от оценочного подхода к квалификации дочерности определение категорий "преобладающее" и "зависимое" общество основано сугубо на количественном критерии. Общество признается зависимым, если другое (преобладающее) общество имеет более 20% голосующих акций (долей в уставном капитале) первого общества ([ст. 6](#) Закона об АО, [ст. 6](#) Закона об ООО). Зависимость - это более слабое выражение отношений экономического контроля.

Следует констатировать, что наличие отношений зависимости не имеет значения для определения правового статуса хозяйственных обществ, по сути, формируя только отношения аффилированности, и влечет за собой связанные с наличием аффилированности последствия - необходимость раскрытия информации, согласование сделок с заинтересованностью.

К числу организационных способов установления холдинговых отношений можно отнести:

- право одного лица образовывать единоличный исполнительный орган, формировать более 50% персонального состава совета директоров, коллегиального исполнительного органа хозяйственного общества;

- предоставление участнику общества с ограниченной ответственностью дополнительного права, позволяющего ему при отсутствии преобладающей доли в уставном капитале определять решения хозяйственного общества ([п. 2 ст. 8](#) Закона об ООО);

- наличие косвенного контроля через систему участия (через третьих лиц), когда основное общество контролирует "внучатое" через обладание властью над дочерним.

Организационный тип контроля не имеет должного закрепления в законодательстве РФ.

Кроме того, необходимо отметить, что зачастую те или иные отношения сложно квалифицировать как холдинговые, поскольку они основываются на договорах с неопределенными условиями или вообще на устной договоренности и (или) родственных связях, что не позволяет использовать предусмотренные законодательством механизмы защиты прав акционеров и кредиторов.

Подводя итог рассмотрению вопроса оснований установления дочерности хозяйственных обществ, подчеркнем, что законодатель не исчерпывает все возможные разновидности экономического контроля во взаимоотношениях "основное - дочернее общество". Для выявления дочерности общества используется оценочный подход - способность определять решения, а любая оценочная категория порождает неопределенность критериев и субъективность при принятии решений.

Рассмотрим вопрос государственного регулирования деятельности холдинговых компаний.

## *2.5 Государственное регулирование деятельности холдинговых компаний в России*

Признание совокупности юридических лиц холдинговой компанией влечет за собой ряд правовых последствий, в том числе установление особых требований к защите интересов кредиторов, акционеров (участников) дочерних хозяйственных обществ и других участников гражданского оборота.

Так, в силу утвержденного [Указом](#) Президента РФ [Временного положения](#) о холдинговых компаниях, создаваемых при преобразовании государственных предприятий в акционерные общества, не допускается создание холдинговой компании, владеющей контрольными пакетами акций предприятий, совокупная доля которых на федеральном или местном рынке определенной группы однородных или взаимозаменяемых продуктов составляет более 35%, либо предприятий, которые в совокупности реализуют третьим лицам более 35% общего объема однородных или взаимозаменяемых продуктов, производимых предприятиями, ранее входившими в концерн (корпорацию, союз, ассоциацию или иное объединение предприятий) или подведомственными одному органу государственного управления.

Временное положение о холдинговых компаниях ([п. 2.4](#)) запрещает создавать холдинговые компании в следующих сферах деятельности (отраслях): торговле товарами производственно-технического назначения (материально-техническое снабжение) и потребительскими товарами; сельскохозяйственном производстве, переработке сельскохозяйственной продукции и производственно-техническом обеспечении сельского хозяйства; общественном питании и бытовом обслуживании населения; транспорте (кроме железнодорожного, трубопроводного транспорта и предприятий, осуществляющих исключительно международные перевозки). Правда, при этом надо учитывать, что Временное положение о холдинговых компаниях применяется при создании холдингов в процессе приватизации государственных предприятий. Следовательно, за пределами приватизации указанные ограничения не действуют.

Со стороны *антимонопольного законодательства* дополнительными обязанностями для холдинговых компаний является то, что некоторые часто встречающиеся в их практике операции и сделки осуществляются с обязательным уведомлением (ст. 30 Федерального закона от 26 июля 2006 г. N 135-ФЗ "О защите конкуренции") или с предварительного согласия (ст. 28 того же закона) антимонопольного органа.

Общество вполне может иметь всего лишь одного участника. Однако такое общество с единственным участником не может быть единственным участником другого общества (ст. 98 ГК РФ). Зачастую (если холдинг «многоэтажный») это приводит к необходимости искусственного введения в состав участников общества неких миноритариев, что влечет дополнительные сложности.

*Особый порядок совершения крупных сделок* предусмотрен федеральным законодательством. Крупными сделками считаются сделки общества (одна или несколько взаимосвязанных), связанные с приобретением, отчуждением или возможностью отчуждения обществом прямо либо косвенно имущества, стоимость которого составляет 25% и более балансовой стоимости активов общества (ст. 78 Закона об АО, ст. 46 Закона об ООО). Для акционерного общества сделка на сумму от 25% до 50% активов одобряется решением советом директоров (единогласно) или, если единогласие не достигнуто, общим собранием акционеров (простым большинством от участвующих в собрании); на сумму от 50% активов – общим собранием акционеров (большинством в 3/4 от участвующих в собрании) (ст. 79 Закона об АО). В обществе с ограниченной ответственностью решение принимается общим собранием участников, но в случае образования совета директоров принятие решений о совершении сделок на сумму от 25% до 50% активов может быть отнесено уставом к его компетенции (ст. 46: Закона об ООО). Кроме того, глава о крупных сделках Закона об АО предусматривает особый порядок приобретения 30% и более обыкновенных акций акционерного общества (всем акционерам должно быть сделано предложение о приобретении их акций) (ст. 80 Закона об АО).

*Сделки общества, в совершении которых имеется заинтересованность* определенного законом круга лиц, также подлежат совершению в особом порядке. Круг заинтересованных лиц определен ст. 45 Закона об ООО, ст. 81 Закона об АО, заинтересованные лица обязаны доводить до общества информацию о своей заинтересованности в сделках, определенных Законом об ООО и Законом об АО.

Сделки, как крупные, так и с заинтересованностью, совершенные с нарушением установленного порядка, являются оспоримыми - они могут быть признаны судом недействительными по иску самого общества (такое зачастую случается после смены руководства организации) или его акционера (участника).

Поскольку большинство юридических лиц в холдинговых компаниях связаны теми или иными отношениями аффилированности, общего руководства и т.д., то многие сделки между ними попадают под определение сделки с заинтересованностью, а во многих случаях – и под определение крупной сделки. Это не только порождает бюрократические формальности, связанные с должным оформлением решения о сделке, но иногда создает сложные ситуации. Так, в ряде случаев решение принимается большинством голосов незаинтересованных акционеров. Таким образом, если почти все акции общества принадлежат структурам холдинговой компании (заинтересованным лицам), а малая часть миноритарным акционерам, в т.ч. физическим лицам, - то этих миноритариев необходимо найти и доставить на собрание акционеров: именно они должны принять решение о совершении сделки. Причем, миноритарии имеют право предъявить иск о признании сделки недействительной, если она совершена без их ведома, чем нередко пользуются разного рода конкуренты в недобросовестной конкурентной борьбе.

Гражданский кодекс запрещает *дарение в отношениях между коммерческими организациями* (ст. 575 ГК РФ). Это создает дополнительные трудности для безвозмездного финансирования в рамках холдинга (перераспределении денежных потоков внутри группы, что является одним из

существенных аспектов для успешности деятельности холдинговой компании). Не вдаваясь подробно в дискуссию о возможности безвозмездных денежных перечислений между юридически независимыми участниками холдинга, отметим, что этот вопрос в настоящее время не решен. Часть исследователей придерживается мнения, что ст. 575 ГК РФ исключает возможность безвозмездного финансирования в рамках холдинга. Другие исследователи считают, что финансирование (передача имущества или денежных средств для выполнения определенных задач) – это не то же самое, что дарение (безвозмездная передача, носящая безусловный характер; гл. 32 ГК РФ), т.е. финансирование в рамках холдинга допустимо. Третьи предлагают при необходимости безвозмездного перечисления денежных средств внутри холдинговой компании оформлять сделку через увеличение уставного капитала финансируемой компании, что весьма неудобно и требует длительного оформления.

Причем, налоговым законодательством для такой сделки предусмотрена льгота. В общем случае безвозмездно полученное имущество, включая денежные средства, а также работы и услуги, облагаются у получателя налогом на прибыль (пп. 8 ст. 250 Налогового кодекса РФ, далее – НК РФ). Но если одна организация владеет более чем 50% капитала другой организации, безвозмездная передача имущества или денег между ними (в обе стороны) осуществляется без возникновения налога на прибыль (пп. 11 п. 1 ст. 251 НК РФ); также в безналоговом режиме принимается имущество и от физического лица, владеющего более чем 50% капитала получающей организации. Для применения данной налоговой льготы полученное имущество (кроме денежных средств) не должно передаваться третьим лицам в течение года. То есть имеется противоречие между налоговым и гражданским законодательством по вопросу безвозмездной передачи имущества между участниками холдинговой компании.

Отношения между участниками холдинговой компании в большинстве случаев строятся на условиях взаимозависимости этих участников. А налоговое законодательство подвергает *особому контролю ценообразование сделок между*



*взаимозависимыми лицами*, что влечет дополнительные налоговые риски при трансфертном ценообразовании - реализации товаров или услуг взаимозависимым лицами по внутрифирменным, отличным от рыночных, ценам, что позволяет перераспределять общую прибыль группы лиц.

Кроме того, в НК РФ введено новое понятие – *консолидированная группа налогоплательщиков* (далее – КГН) и особый порядок исчисления и уплаты налога на прибыль для КГН. Так, в соответствии с [п. 1 ст. 25.1](#) НК РФ консолидированной группой налогоплательщиков признается добровольное объединение плательщиков налога на прибыль организаций на основе договора о создании консолидированной группы налогоплательщиков в порядке и на условиях, которые предусмотрены НК РФ, в целях исчисления и уплаты налога на прибыль организаций с учетом совокупного финансового результата хозяйственной деятельности указанных налогоплательщиков.

Налоговую базу по КГН ответственный участник определяет путем арифметического суммирования доходов и расходов по всем участникам, учитываемых в целях налогообложения по ставке 20% ([п. 1 ст. 284](#) НК РФ).

При определении консолидированной налоговой базы не учитывается прибыль или убыток от внутрихозяйственных операций между участниками КГН.

Условия создания консолидированной группы налогоплательщиков перечислены в [ст. 25.2](#) НК РФ. В ней предусмотрены количественные критерии, определяющие масштаб организаций, формирующих такую группу. А именно КГН может быть создана, если на дату подписания договора о ее создании для всех в совокупности ее участников одновременно выполняются следующие условия:

- 1) суммарный объем налога на добавленную стоимость, акцизов, налога на прибыль и налога на добычу полезных ископаемых за предшествующий календарный год превышает 10 млрд. руб.;

- 2) суммарный объем выручки от продажи за предшествующий календарный год превышает 100 млрд. руб.;

3) сумма активов по данным бухгалтерской отчетности на 1-е число календарного года, в котором создается КГН, превышает 300 млрд. руб.

В КГН могут входить дочерние компании с долей участия материнской компании не менее 90%.

Предусмотрены и отраслевые ограничения: в одну группу не могут быть консолидированы налогоплательщики, осуществляющие деятельность в различных отраслях экономики (и соответственно по-разному исчисляющих налоговую базу по налогу на прибыль). Так, в одну КГН не могут объединяться организации, относящиеся к различным категориям (например, обычные коммерческие компании с кредитными, страховыми организациями, негосударственными пенсионными фондами и профессиональными участниками рынка ценных бумаг). Но те же страховые компании, профучастники рынка ценных бумаг, негосударственные пенсионные фонды и банки могут объединиться в КГН для целей исчисления налога на прибыль, поскольку относятся к одной сфере деятельности.

При объединении компаний в КГН все ее потенциальные участники должны уплачивать налог по ставке 20%, установленной [п. 1 ст. 284](#) НК РФ. Фактически это означает, что все участники такой группы должны находиться на общей системе налогообложения и применять единую налоговую ставку. Поэтому нельзя включать в КГН организации, если они:

- используют налоговые льготы в качестве резидентов особых экономических зон;
- применяют спецрежимы;
- не признаются плательщиками налога на прибыль, а также используют право на освобождение от обязанностей налогоплательщика этого налога в соответствии с [главой 25](#) НК РФ;
- осуществляют образовательную и (или) медицинскую деятельность и применяют ставку 0% по налогу на прибыль;
- являются плательщиками налога на игорный бизнес;
- клиринговые организации.

В состав КГН не могут быть включены организации, размер чистых активов которых не превышает величины уставного (складочного) капитала (и тем более с отрицательными чистыми активами). Не подлежат включению в состав такой группы и организации, находящиеся в процессе ликвидации или по которым возбуждено производство о несостоятельности (банкротстве).

В результате, многочисленные условия для создания консолидированной группы налогоплательщиков делают эту категорию совершенно недоступной для большинства холдинговых компаний. Кроме того, применение категории КГН только для исчисления и уплаты налога на прибыль организаций мало упрощает жизнь холдинговым компаниям, даже подпадающим под условия создания КГН.

Таким образом, в российском законодательстве встречаются многочисленные упоминания, допускающие деятельность холдинговых компаний в России, однако ни в одном из нормативных актов нет ни общего определения понятия холдинговой компании, которое охватывало бы все многообразие холдингов, ни признаков холдинговых компаний, ни порядка их образования и ликвидации, что порождает некоторый пробел в законодательстве РФ и правовую неопределенность в деятельности холдинговых компаний в РФ, которая регулируется разрозненными краткими упоминаниями во многих нормативных актах, т.е. по сути деятельность холдинговых компаний подвергается лишь «точечному» регулированию. Законодательством РФ в настоящее время за холдинговыми компаниями не закреплен ни один признаков субъекта права, таким образом, представляется, что холдинговая компания не обладает ни полной, ни частичной правосубъектностью.

Законодатель приводит открытый перечень возможных оснований установления дочерности, большинство из которых имеют оценочные категории, что создаёт дополнительные неопределённости в деятельности холдинговых компаний в России. Государственное регулирование деятельности аффилированных лиц, особый порядок сделок с заинтересованностью и крупных сделок, ограничения антимонопольного законодательства и другие

вопросы государственного регулирования, под действие которых могут попасть многие холдинговые компании, создают дополнительные сложности деятельности холдинговых компаний и не учитывают их природу.

## Заключение

Таким образом, мы рассмотрели некоторые подходы к пониманию холдинговой компании, понятие и виды предпринимательских объединений, основные черты, характерные холдинговой компании как предпринимательскому объединению, классификацию холдинговых компаний, а также вопросы правового регулирования деятельности холдинговых компаний в России, в т.ч. общую характеристику правового регулирования деятельности холдинговых компаний в России, дискуссии о правосубъектности холдинговых компаний, договор о создании холдингов, недоговорные способы создания холдинговых компаний и государственное регулирование деятельности холдинговых компаний в России. В результате исследования мы пришли к следующим выводам:

*Холдинговая компания (холдинг)* - форма предпринимательского объединения, представляющая собой группу организаций (участников), основанную на отношениях экономической зависимости, участники которой, сохраняя формальную юридическую самостоятельность, в своей предпринимательской деятельности подчиняются одному из участников группы - головной организации и проводят единую экономическую политику, направленную на получение прибыли. Головная организация, будучи центром холдингового объединения, в силу владения преобладающими долями участия в уставном капитале, договора или иных обстоятельств прямо или косвенно (через третьих лиц) оказывает определяющее влияние на принятие решений другими участниками группы.

Законодательством РФ в настоящее время за холдинговыми компаниями не закреплен ни один признак субъекта права, таким образом, представляется, что холдинговая компания не обладает ни полной, ни частичной правосубъектностью.

По результатам проведенного исследования можно обозначить следующие *проблемы правового регулирования деятельности холдинговых компаний*:

- в российском законодательстве и некоторых международных соглашениях, участником которых является РФ, встречаются многочисленные упоминания, допускающие деятельность холдинговых компаний в России, однако ни в одном из нормативных актов нет ни общего определения понятия холдинговой компании, которое охватывало бы все многообразие холдинговых объединений, ни признаков холдинговых компаний, ни порядка их образования и ликвидации, что порождает большой пробел в законодательстве РФ и правовую неопределенность в деятельности холдинговых компаний в РФ, которая регулируется разрозненными краткими упоминаниями во многих нормативных актах;

- холдинговые компании могут быть образованы посредством заключения договора между материнской компанией и дочерними обществами, в котором определяется сам факт образования холдинговой компании, определяются условия взаимодействия и взаимозависимости между его участниками. Юридическая природа данного договора не получила нормативного закрепления ни в [ГК РФ](#), ни в иных законах;

- организационный тип контроля в холдинговых компаниях не имеет должного закрепления в законодательстве РФ;

- зачастую те или иные отношения сложно квалифицировать как холдинговые, поскольку они основываются на договорах с неопределенными условиями или вообще на устной договоренности и (или) родственных связях, что не позволяет использовать предусмотренные законодательством механизмы защиты прав акционеров и кредиторов;

- законодатель не исчерпывает все возможные разновидности экономического контроля во взаимоотношениях "основное - дочернее общество". Для выявления дочерности общества используется оценочный подход - способность определять решения, а любая оценочная категория порождает неопределенность критериев и субъективность при принятии решений;

- контроль крупных сделок, сделок с заинтересованностью, и одобрение

подобных сделок, предусмотренные законодательством РФ, создает дополнительные сложности для холдинговых компаний, что снижает эффективность их деятельности;

- финансирование внутри холдинга: операции между входящими в холдинг лицами часто осуществляются в рамках единого технологического процесса, а потому не должны подчиняться требованиям к сделкам между самостоятельными хозяйствующими субъектами; в настоящее время безвозмездные сделки между коммерческими организациями квалифицируются как дарение и запрещены, что препятствует своевременному перемещению капитала в холдинге и зачастую вынуждает применять более затратные методы внутрихолдингового финансирования;

- контроль сделок между взаимозависимыми лицами со стороны налогового законодательства, налоговое регулирование трансфертных сделок относительно холдинговых компаний лишен экономического смысла и также создает дополнительные сложности для холдинговых компаний, что снижает эффективность их деятельности. Введённая Налоговым кодексом РФ с 1 июля 2012 года категория консолидированной группы налогоплательщиков для большинства холдинговых компаний не решает данную проблему.

Есть мнение<sup>28</sup>, что экономика России настоятельно нуждается в существовании таких перспективных участников рыночных отношений, как предпринимательские объединения, при этом следует законодательно закрепить их правовое положение, доработать некоторые элементы их юридического статуса.

И.С. Шиткина резюмирует следующее<sup>29</sup>: Российское законодательство о холдингах находится в стадии формирования, многие понятия эволюционируют, в том числе благодаря правоприменительной практике. Холдинги в России - еще молодое явление, за рубежом же они имеют более чем вековую историю. Поэтому несовершенство нашего законодательства о

---

<sup>28</sup> Лаптев В.А. Предпринимательские объединения: холдинги, финансово-промышленные группы, простые товарищества. - М.: "Волтерс Клувер", 2008.

<sup>29</sup> Шиткина И.С. Понятие и сущность холдингового объединения// Законодательство, 2006, № 2.

холдингах объяснимо, но такое положение дел не может сохраняться сколько-нибудь значительное время. В условиях стремительной интеграции России в мировое сообщество для обеспечения развития отечественного предпринимательства, защиты публичных интересов государства, всех участников гражданского оборота, включая не только сами интегрированные структуры, но и акционеров, кредиторов экономически зависимых участников объединения, необходимо адекватное требованиям времени правовое регулирование холдингов и концептуальное осмысление этого правового и экономического явления в научной доктрине. Наличие отношений экономической субординации между хозяйствующими субъектами влечет за собой необходимость закрепления механизма координации и контроля выполнения решений, принятых по воле основного общества (товарищества). Действующее законодательство не предоставляет для этого достаточного инструментария, что вызывает многочисленные сложности и препятствует эффективному управлению группой лиц, созданных на принципах субординации<sup>30</sup>.

С приведенными мнениями нельзя не согласиться, т.к. обозначенные в настоящей работе проблемы нормативного регулирования деятельности холдинговых компаний при широком распространении холдинговых компаний в России требуют разрешения на законодательном уровне.

---

<sup>30</sup> Макеева Е. [Роль холдинговых структур в России](#) // Корпоративный юрист, 2008, N 4.



## Список литературы

Гражданский кодекс Российской Федерации часть первая от 30 ноября 1994 г. N 51-ФЗ, часть вторая от 26 января 1996 г. N 14-ФЗ, часть третья от 26 ноября 2001 г. N 146-ФЗ и часть четвертая от 18 декабря 2006 г. N 230-ФЗ (с изменениями и дополнениями).

Налоговый кодекс Российской Федерации - часть первая от 31.07.1998 N 146-ФЗ и часть вторая от 05.08.2000 N 117-ФЗ (с изменениями и дополнениями).

Закон РФ от 3 июля 1991 г. N 1531-1 "О приватизации государственных и муниципальных предприятий в Российской Федерации" (Утратил силу в связи с принятием Федерального закона от 21.07.1997 N 123-ФЗ).

Федеральный закон от 26 октября 2002 г. N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)".

Федеральный закон от 2 декабря 1990 г. N 395-1 "О банках и банковской деятельности".

Федеральный закон от 26 июля 2006 г. N 135-ФЗ "О защите конкуренции".

Федеральный закон от 25 февраля 1999 г. N 39-ФЗ "Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений".

Закон РФ от 27 ноября 1992 г. N 4015-1 "Об организации страхового дела в Российской Федерации".

Федеральный закон от 26 декабря 1995 г. N 208-ФЗ "Об акционерных обществах".

Федеральный закон от 8 февраля 1998 г. N 14-ФЗ "Об обществах с ограниченной ответственностью".

Федеральный закон от 31 декабря 2014 г. N 488-ФЗ "О промышленной политике в Российской Федерации".

Постановление Правительства РФ "Об учреждении лесопромышленных холдинговых компаний" от 21 декабря 1993 г. N 1311.

Указ Президента РФ от 16 ноября 1992 г. N 1392 "О мерах по реализации промышленной политики при приватизации государственных предприятий".

[Постановление](#) Государственной Думы от 7 июня 2002 г. N 2826-III ГД "О Федеральном законе "О холдингах" ([проект](#) N 99049555-2).

Проект Федерального закона N 99049555-2 "О холдингах" (ред. с учетом предложений Президента РФ, принятая ГД ФС РФ 27.06.2001 г., правовая система «Консультант плюс»).

Постановление ФАС Северо-Западного округа от 15 мая 2002 г. по делу N А56-17968/01.

Бекирова Э.Э. Правовой статус холдингов в Российской Федерации: перспективы развития // Учёные записки Крымского федерального университета имени В.В. Вернадского. Юридические науки. 2015. №4.

Белевцев Н.В. Зарубежный и отечественный опыт развития холдинговых компаний // Общество и право. 2010. № 1.

Белых В.С. Правовое регулирование предпринимательской деятельности в России. - М.: "Проспект", 2010.

Берзон Н. Современные тенденции развития холдингов // Управление компанией. 2004. № 4.

Бикбаева В. Группа компаний – ещё не холдинг// Консультант. 2006. № 13.

Бусыгин А.В. Предпринимательство. Основной курс: Учебник для вузов. М.: ИНФРА-М, 1997.

Горбунов А.Р. Дочерние компании, филиалы, холдинги. Организационные структуры. Консолидированный баланс. Налоговое планирование. М.: Издательский центр "Анкил", 1997 г.

Гражданское право/ Под ред. Ю.К. Толстого и А.П. Сергеева. Часть 1. М., 1996.

Дайлиденко А.А. Правовое обоснование категории "холдинг" // Социально-гуманитарное знание: история и современность материалы международной научно-практической конференции. Мурманский государственный технический университет. 2015.

Кирилловых А.А. Корпоративное право. Курс лекций. - М.: "Юстицинформ", 2009 г.

Комментарий к Гражданскому кодексу РФ, части первой (постатейный) / Под ред. О.Н. Садикова. Изд. 2-е. М.: Инфра-М, Норма, 2002.

Корпоративное право: учебный курс (отв. ред. И.С. Шиткина; предисл. Е.П. Губина). - М.: "Волтерс Клувер", 2011.

Крехалева Л.П. Федонина Ю.П. Некоторые проблемы определения и применения положений об аффилированности акционерных обществ по праву России и Германии // Законы России. 2010. № 8.

Куликов А.В. Некоторые проблемы правового обеспечения деятельности холдингов в России // Вестник калининградского филиала Санкт-Петербургского университета МВД России. 2016. № 1.

Лазарева О.А. Холдинг: особенности правового регулирования// Актуальные проблемы экономики и права. 2014. № 1.

Лазарева О.А. Структура холдинга: гражданско-правовой анализ// «Черные дыры» в российском законодательстве. 2009. № 4.

Лаптев В.А. Предпринимательские объединения: холдинги, финансово-промышленные группы, простые товарищества. - М.: "Волтерс Клувер", 2008.

Лаптев В.В. Субъекты предпринимательского права: учеб. пособие. – М.: «Юристъ», 2003.

Макеева Е. [Роль холдинговых структур в России](#) // Корпоративный юрист. 2008. № 4.

Маилян Г.Э. Некоторые вопросы, связанные с правовой природой холдинга // Актуальные проблемы правоведения. 2013. № 2.

Михайличенко А.В. Правовое положение холдингов в РФ // Политика и право. Ученые записки. Выпуск 7. – Благовещенск: УКЦ «Юристъ», 2007.

Михайлов Н.И. Проблемы правового механизма объединения корпоративных субъектов предпринимательства в условиях конкурентной экономики // Правовая политика и правовая жизнь: академический и вузовский юридический научный журнал. 2015. № 4.

Михайлов Н.И. Особенности правовой организации объединений корпоративных субъектов предпринимательства в условиях конкурентной экономики // Государство и право. 2016. № 1.

Насибова М.Д. Дочерние хозяйственные общества в составе холдинговых структур // Актуальные проблемы российского права. 2015. № 1.

Раевская Т.С. Отношения зависимости в рамках группы компаний по праву РФ и по праву Англии // Евразийский юридический журнал. 2011. № 2.

Рузакова Е.В. Предпринимательские многосубъектные образования: правовая модель и действительность // Правовое положение субъектов предпринимательской деятельности: сб. науч. тр. / под ред. В.С. Белых. Екатеринбург, 2002.

Спиридонова А.В. Понятие и правовая природа холдинга по российскому законодательству // Антология научной мысли. М.: Статут, 2008.

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

Чайка А.А. Теоретико-методологические основы понятия "холдинг" // Молодой учёный. 2015. № 3.

Чистов Л.А. Новый подход к понятию холдинга // Аграрное и земельное право. 2014. № 8.

Шиткина И. С. Холдинги: Правовое регулирование экономической зависимости. Управление в группах компаний. - М.: Волтерс Клувер, 2008.

Шиткина И.С. Понятие и сущность холдингового объединения // Законодательство. 2006. № 2.

Шиткина И. С. Правовое регулирование экономической зависимости в свете Концепции развития законодательства о юридических лицах// Корпоративный юрист. 2009. № 6.