**СОДЕРЖАНИЕ**

1. Понятие и виды финансово-промышленных групп
2. Управление финансово-промышленной группой
3. Понятие и сущность холдинга

**1. ПОНЯТИЕ И ВИДЫ ФИНАНСОВО-ПРОМЫШЛЕННЫХ ГРУПП**

В 90-х гг. ХХ в. в результате масштабных процессов приватизации государственных предприятий в России начался распад промышленных и производственных объединений, что привело к дезинтеграции экономики. Одной из основных предпосылок для законодательного регулирования объединений юридических лиц в форме финансово-промышленных групп стало признание необходимым функционирования в экономике нашей страны наряду с малыми и средними предпринимательскими структурами крупных производственно-хозяйственных комплексов. Поскольку именно крупные структуры обеспечивают конкурентоспособность продукции предприятий наукоемких промышленных отраслей и активизируют процессы инвестирования в сферы реальной экономики.

Финансово-промышленные группы (далее - ФПГ) зачастую называют «особыми экономическими зонами», так как они позволяют минимизировать многие риски, получить выгодный налоговый режим. ФПГ довольно привлекательны и для иностранных инвесторов. В России сейчас имеется около 100 официально зарегистрированных финансово-промышленных групп («Интеррос», «Нижегородские автомобили», «Мостатнафта», «Магнитогорская сталь», «Сибагромаш» и др.), а неофициальных групп - в несколько раз больше (например, «Альфа-груп»). По своей сути многие предпринимательские объединения соответствуют всем признакам финансово-промышленной группы, но не являются таковыми, поскольку не проходили процесс государственной регистрации.

Финансово-промышленные группы создаются во всех государствах - участниках СНГ, но в западной экономике эта особая организационная разновидность объединений отсутствует. Зарубежными аналогами отечественных ФПГ можно считать связанные предприятия или концерны в Германии, группы товариществ во Франции, холдинговые компании в Великобритании и США. Суть таких образований в том, что это объединение участников, не обладающее статусом юридического лица, которое основано на экономической субординации и контроле одного участника над другими.

В настоящее время основным нормативным актом, регламентирующим организацию и деятельность ФПГ, является Закон о финансово-промышленных группах.

Финансово-промышленная группа представляет собой совокупность юридических лиц, действующих как основное и дочерние общества либо полностью или частично объединивших свои материальные и нематериальные активы на основе договора о создании ФПГ в целях технологической или экономической интеграции для реализации инвестиционных и иных проектов и программ, направленных на повышение конкурентоспособности и расширение рынков сбыта товаров и услуг, повышение эффективности производства, создание новых рабочих мест.

Из легального определения финансово-промышленной группы следует, что она не является одной из организационно-правовых форм юридических лиц. Невозможность придания ФПГ статуса юридического лица обусловлена стремлением сохранить за их участниками правосубъектность юридического лица, обеспечивающую ведение предпринимательской деятельности. Несмотря на отсутствие у ФПГ как комплексного образования совокупности прав и обязанностей, присущих юридическому лицу, можно отметить отдельные элементы правосубъектности ФПГ в отношениях, регулируемых антимонопольным и налоговым законодательством.

Во-первых, участники группы, задействованные в сфере производства, могут быть признаны консолидированной группой налогоплательщиков, т.е. единым субъектом налоговых правоотношений.

Во-вторых, в ст. 20 НК РФ содержится понятие «взаимозависимые лица», которыми, в том числе, могут быть организации, если одна из них участвует в уставном капитале другой и суммарная доля такого участия составляет более 20%. Выделение категории взаимозависимых лиц оказалось необходимым для возможности осуществления налоговыми органами контроля за ценообразованием в операциях, совершаемых между взаимозависимыми лицами. Применение «трансфертного ценообразования» между участниками предпринимательских объединений дает возможность занижать налогооблагаемую базу, что, конечно, не отвечает интересам государства. Следовательно, налоговые органы контролируют взаимозависимых лиц как единого субъекта.

С точки зрения антимонопольного законодательства участники группы, даже если они являются формально автономными (независимыми) юридическими лицами, представляют собой составные части общей структуры, управляются из единого центра и занимаются предпринимательской деятельностью для достижения интересов группы в целом. Поэтому в антимонопольном законодательстве ФПГ признается единым хозяйствующим субъектом.

По формам производственно-хозяйственной интеграции различают «вертикальные», «горизонтальные» финансово-промышленные группы и конгломераты. По статистике в России большинство зарегистрированных ФПГ отличаются вертикальным типом объединения (группы «Аэрофин», «Оборонительный стиль»). Горизонтальная интеграция предполагает объединение предприятий, ориентированных на выпуск однородной продукции (группы «Росстрой», «БелРусАвто»). Конгломераты считаются наиболее устойчивой формой объединения, которое имеет предприятия в разных, не связанных между собой, отраслях бизнеса, для того чтобы не зависеть от экономического положения в отдельной отрасли (группа «Объединенная промышленно-строительная компания»).

По отраслевой принадлежности принято выделять отраслевые и межотраслевые группы; по степени диверсификации бизнеса - монопрофильные и многопрофильные; по масштабам деятельности - региональные, межрегиональные и межгосударственные (транснациональные). Финансово-промышленные группы считаются транснациональными, если среди их участников есть юридические лица, находящиеся под юрисдикцией государств - участников СНГ, либо имеющие подразделения на территории этих государств, либо осуществляющие там капитальное строительство. Транснациональная компания, созданная на основе межправительственного соглашения, приобретает статус межгосударственной ФПГ.

Участники финансово-промышленной группы могут построить свои взаимоотношения двумя путями: либо как взаимодействие основного и дочерних обществ, либо как взаимодействие на условиях полного или частичного объединения своих материальных и нематериальных активов. В первом случае мы имеем дело с фактически холдинговой моделью, когда основное (материнское) общество имеет возможность через принадлежащий ей пакет акций (долей) дочерних обществ, т.е. в силу преобладающего участия в их уставном капитале, руководить деятельностью каждого из них. Можно сказать, что ФПГ первого вида представляет собой предпринимательское объединение, основанное на «системе участия», экономической субординации и корпоративном контроле. В таком объединении основное общество выполняет функции центральной компании, через которую, по сути, и ведется деятельность группы в целом.

ФПГ второго вида является добровольным договорным предпринимательским объединением независимых друг от друга юридических лиц. По статистике большинство зарегистрированных (официальных) ФПГ создаются именно по типу объединений на основе договора; их иногда именуют «мягкими нехолдинговыми корпорациями», или «договорными холдингами». Финансово-промышленная группа этого вида создается путем заключения участниками группы договора о создании ФПГ, в соответствии с которым учреждается центральная компания. То есть центральная компания, по сути, представляет собой дочернее или зависимое общество по отношению ко всем участникам ФПГ. По своей юридической природе договор о создании ФПГ является разновидностью договора простого товарищества (ст. 1041-1054 ГК РФ).

Действующим законодательством предусмотрен ряд ограничений на участие в составе финансово-промышленной группы.

Так, государственные и муниципальные унитарные предприятия могут входить в состав ФПГ на условиях, определяемых собственником имущества. Финансово-промышленная группа предполагает объединение материальных и нематериальных активов, но унитарное предприятие, не обладая правом собственности на закрепленное за ним имущество, не может самостоятельно распоряжаться своими активами, ему требуется согласование своих сделок с собственником имущества. Однако несмотря на данные ограничения, в России более 10% от общего числа участников всех зарегистрированных ФПГ являются предприятиями государственного сектора экономики.

Дочерние общества могут входить в состав финансово-промышленной группы только вместе со своим основным обществом. Решения, действия, сделки дочерних хозяйственных обществ могут быть достаточно жестко предопределены основными (материнскими) компаниями. Поэтому не исключена ситуация, при которой дочернее общество будет вынуждено выбирать между обязательными для него, но противоречащими друг другу, решениями руководящих органов ФПГ и основной (материнской) компании. Таким образом, данное ограничение обусловлено стремлением обеспечить должную управляемость при исполнении решений в системе ФПГ ее участниками.

Законодательство запрещает юридическому лицу участвовать более чем в одной финансово-промышленной группе. Данное ограничение предотвращает монополизацию рынка, поскольку группы с одинаковым составом участников не создают условий для свободной конкуренции. Однако очевидно, что участники ФПГ вправе входить в состав других видов объединений, например банковских групп.

Общественные и религиозные объединения не могут быть участниками финансово-промышленных групп, поскольку цели деятельности этих организаций (с учетом ограничений на занятие предпринимательством) не предполагают возможности их участия в производственно-финансовых комплексах.

Независимо от того, по какому типу организована финансово-промышленная группа (холдинг или договорное объединение), в ее составе выделяют обязательных и инициативных (необязательных) участников. Обязательными участниками в составе финансово-промышленной группы являются предприятия, действующие в сфере производства, а также банки и кредитные организации. Предприятиям производственного профиля отводятся функции по изготовлению и выпуску товарной продукции либо оказанию услуг, на банки или кредитные организации возлагается роль инвестиционных структур.

В качестве необязательных участников в ФПГ могут входить инвестиционные фонды, страховые компании, негосударственные пенсионные фонды, а также любые другие организации.

Первым этапом создания финансово-промышленной группы является разработка ее локальных актов. Во всех видах ФПГ к обязательным локальным документам относится организационный проект группы, т.е. пакет документов, содержащий необходимые сведения о целях и задачах, инвестиционных и других проектах и программах, предполагаемых экономическом, социальном и других результатах деятельности ФПГ. В организационный проект, как правило, входят пояснительная записка и технико-экономическое обоснование будущей деятельности ФПГ.

При договорном типе объединения в финансово-промышленную группу к локальным документам относятся также договор о создании ФПГ и устав центральной компании. Договор о создании ФПГ является разновидностью договора о совместной деятельности (простого товарищества). Наряду с существенными условиями, обязательными для договора простого товарищества, в нем должны содержаться сведения о наименовании ФПГ, порядке и условиях учреждения центральной компании, порядок образования, объем полномочий совета управляющих ФПГ, порядок внесения изменений в состав участников, объем, порядок и условия объединения активов, цель объединения участников, срок действия договора. Другие условия договора о создании финансово-промышленной группы устанавливаются участниками, исходя из целей и задач конкретной ФПГ, с учетом отраслевой, региональной и прочей специфики.

Регистрирует финансово-промышленную группу центральная компания, которая, будучи отдельным юридическим лицом, создается и регистрируется раньше, чем сама группа. Регистрацию группы проводит Министерство экономического развития и торговли РФ в отдельном государственном реестре.

Для регистрации центральная компания финансово-промышленной группы подает заявку на регистрацию, договор о создании ФПГ (договор не требуется, если группа образуется как совокупность основного и дочернего обществ), нотариально заверенные копии свидетельств о регистрации, учредительных документов, копии реестров акционеров каждого из участников, включая центральную компанию, организационный проект, нотариально заверенные и легализованные документы иностранных участников группы. Помимо этого, необходимо представить заключение Федеральной антимонопольной службы, подтверждающее, что создание финансово-промышленной группы не приведет к ограничению конкуренции на товарных или финансовых рынках.

После экспертизы представленных документов проводится государственная регистрация финансово-промышленной группы.

**2.** **УПРАВЛЕНИЕ ФИНАНСОВО-ПРОМЫШЛЕННОЙ ГРУППОЙ**

Полномочия органов управления финансово-промышленной группы не распространяются на всю коммерческую деятельность ее участников. Управляющее воздействие органов ФПГ касается только общей деятельности участников в составе группы. Эта общая деятельность ограничена целями создания ФПГ, частью объединенных для достижения этих целей активов.

Высшим органом управления финансово-промышленной группой является совет управляющих, в который входят представители всех участников ФПГ. Формирование совета управляющих происходит по типу той организационно-правовой формы, в которой создается центральная компания. Например, в большинстве случаев центральная компания создается в организационно-правовой форме акционерного общества. В этом случае совет управляющих будет действовать как общее собрание акционеров. Проводя аналогию между управлением акционерным обществом и финансово-промышленной группой, можно сказать, что совет управляющих ФПГ является аналогом общего собрания акционеров, а центральная компания играет роль исполнительного органа.

Центральная компания - юридическое лицо, которое может создаваться в форме хозяйственного общества, ассоциации или союза. Центральная компания, как правило, является инвестиционным институтом, поэтому исходя из задач формирования ФПГ трудно представить, чтобы она не осуществляла предпринимательскую деятельность. В этой связи создание центральной компании в организационно-правовой форме ассоциации вряд ли целесообразно. Согласно ст. 121 ГК РФ ассоциация (союз) юридических лиц является единственной формой некоммерческой организации, которая ни при каких условиях не вправе проводить самостоятельную предпринимательскую деятельность.

Центральная компания подлежит государственной регистрации в порядке, установленном для регистрации юридических лиц. Следовательно, при создании ФПГ государственная регистрация может осуществляться дважды: сначала регистрируется центральная компания в Едином государственном реестре юридических лиц, а затем - сама финансово-промышленная группа в государственном реестре ФПГ, который ведет Минэкономразвития России.

Надо сказать, что участники будущей финансово-промышленной группы могут специально не создавать центральную компанию, а поручить выполнение ее функций уже существующей организации, в которой имеется доля участия каждого из них.

После регистрации ФПГ центральная компания вносит в свое фирменное наименование слова «центральная компания финансово-промышленной группы», о чем направляет уведомление в регистрирующий орган (соответствующую инспекцию Федеральной налоговой службы). Изменения в учредительных документах юридических лиц регистрируются в уведомительном порядке в случаях, предусмотренных законодательством.

На сегодняшний день уведомительная процедура регистрации используется только для изменений в уставе хозяйственного общества, связанных с созданием филиалов и представительств. Формуляры документов, используемых в процессе государственной регистрации юридических лиц, также не предусматривают уведомлений для регистрации изменений фирменного наименования организации. Поэтому в свете действующего законодательства правильнее говорить, что центральная компания должна зарегистрировать изменение своего фирменного наименования, а не просто уведомить об этом регистрирующий орган.

В России многие центральные компании являются банками или кредитными организациями. И это действительно эффективно в связи с тем, что помимо финансирования деятельности ФПГ, банк может выступать промежуточным заемщиком, привлекая инвестиции. Зачастую центральные компании - банки претендуют на право управления финансами всех участников группы, в этом случае реализуется принцип самоинвестирования в рамках ФПГ, что невозможно, если центральная компания создана в форме ассоциации (союза). Если центральная компания является банком или кредитной организацией, она может выполнять в интересах участников группы отдельные банковские операции.

Центральная компания выступает от имени всех участников ФПГ в отношениях, связанных с созданием и деятельностью группы, ведет сводные (консолидированные) учет, отчетность и баланс группы и отвечает за правильность ведения консолидированной отчетности. Центральная компания готовит ежегодный отчет о деятельности группы, который рассылается всем участникам группы, уполномоченному государственному органу (Минэкономразвития России), а также публикуется в срок не позднее 90 дней по окончании финансового года. Отчет составляется после независимой аудиторской проверки деятельности финансово-промышленной группы, которую оплачивает центральная компания ФПГ.

Поскольку финансово-промышленная группа не пользуется правами юридического лица, в гражданских правоотношениях она выступает через свою центральную компанию, учрежденную всеми участниками или являющуюся по отношению к ним основным обществом. Участники группы несут солидарную ответственность по обязательствам, возникшим в результате деятельности центральной компании. Это правило корреспондирует с положениями п. 2 ст. 1047 ГК РФ о том, что участники договора о совместной деятельности (простого товарищества) отвечают солидарно по всем общим обязательствам. Здесь следует обратить внимание на понятие «общие обязательства», означающее, что повлечь солидарную ответственность участников ФПГ могут не все обязательства центральной компании, а только непосредственно связанные с деятельностью финансово-промышленной группы.

Надо сказать, что специальные нормы о правовом статусе центральной компании не соответствуют законодательству о хозяйственных обществах и ассоциациях (союзах) юридических лиц.

Так, участники хозяйственного общества не отвечают по его обязательствам и рискуют в предпринимательской деятельности только потерей оплаченных ими вкладов в уставном капитале. Члены ассоциации (союза) юридических лиц отвечают по обязательствам созданной организации субсидиарно. Если же ассоциация (союз) или хозяйственное общество выполняют функции центральной компании финансово-промышленной группы, то все участники ФПГ (учредители центральной компании) отвечают по ее обязательствам солидарно.

Еще одно несоответствие можно отметить в структуре холдинговой модели финансово-промышленной группы. В такой ФПГ центральная компания как отдельное юридическое лицо не создается, ее функции выполняет основное общество. В соответствии с п. 2 ст. 105 ГК РФ дочернее общество не отвечает по долгам основного общества, а в финансово-промышленной группе дочерние компании солидарно отвечают по обязательствам своего основного общества.

Несмотря на отмеченные противоречия, следует сказать, что законодательство о финансово-промышленных группах носит специальный характер и поэтому имеет приоритет перед общими нормами Гражданского кодекса РФ.

Изначально предполагалось, что финансово-промышленным группам будут оказываться меры государственной поддержки.

Среди этих мер законодательство называет: зачет задолженности участника ФПГ, акции которого реализуются на инвестиционных конкурсах (торгах), в объем предусмотренных условиями торгов инвестиций для покупателя - центральной компании той же ФПГ; предоставление участникам группы права самостоятельно определять сроки амортизации оборудования и накопления амортизационных отчислений с направлением полученных средств на деятельность группы; передача в доверительное управление центральной компании ФПГ временно закрепленных за государством пакетов акций участников этой группы; предоставление государственных гарантий для привлечения инвестиций и др.

Однако на практике эти льготы не предоставляются, и можно сказать, что отсутствие государственного протекционизма - одна из причин, не позволивших ФПГ стать более распространенными и влиятельными формами предпринимательских объединений.

**3. ПОНЯТИЕ И СУЩНОСТЬ ХОЛДИНГА**

Термин «холдинг» происходит от английского глагола «to hold» - держать, иметь. Поэтому холдинговые компании часто называют «держательскими» организациями, которым принадлежат акции (доли) в уставных капиталах других предприятий. Холдинговые компании широко распространены в зарубежных странах.

Однако термин «холдинговая компания» применяется в основном в странах англо-американской правовой системы. В Германии для обозначения аналогичных производственно-хозяйственных комплексов используются термины «концерн» и «консорциум». В законодательстве ФРГ для обозначения таких объединений используется также характерный термин «связанные предприятия».

В составе такой группировки предприятий основное предприятие (материнская компания) имеет возможность через принадлежащий ей пакет акций руководить деятельностью дочерних предприятий. Активы холдинговой компании практически полностью представлены акциями другого юридического лица или лиц. Контроль за деятельностью участников холдинга осуществляется через механизмы корпоративных (акционерных) полномочий. Как правило, холдинговые компании представлены в руководстве своих дочерних компаний, чаще всего в составе совета директоров и ревизионной комиссии.

Понятия «холдинг» и «холдинговая компания» не являются синонимами, поскольку холдингом называют группу юридических лиц, а холдинговой компанией - основное по отношению к участникам холдинга общество. Холдинговую компанию следует отличать от инвестиционной, так как последняя вкладывает средства в приобретение акций (долей) других обществ с целью извлечения прибыли, а холдинговая компания - с целью получения контроля над их деятельностью. Основным преимуществом образования холдингов является распределение коммерческих рисков, а также возможность продажи бизнеса по частям, поскольку дочерние компании остаются самостоятельными юридическими лицами.

По большому счету, если компания планирует территориально и (или) функционально расширить свою деятельность, она может пойти двумя путями: создать филиальную сеть или образовать холдинг. Но если по обязательствам филиалов и представительств головная организация несет полную ответственность, то в составе дочерних и зависимых компаний ее имущество в определенном смысле «скрыто», поскольку эти компании - участники холдинга - автономные организации и практически во всех случаях самостоятельно отвечают по своим долгам.

Итак, холдинговая компания - это юридическое лицо, основной деятельностью которого является владение акциями, обычно контрольным пакетом, другой компании (или компаний) и управление этими компаниями. Например, в США и Англии контрольным пакетом считается 80% акций. В нашем законодательстве легального определения контрольного пакета нет.

Конечно, реальный объем прав акционера зависит от величины принадлежащего ему пакета акций. Безусловно, несопоставимо влияние на деятельность общества владельца более 50% акций с возможностями других его участников. Такое лицо может проводить через общее собрание акционеров нужные ему решения по всем вопросам, не требующим квалифицированного большинства голосов. Им в значительной степени определяется состав формируемых органов управления общества (совета директоров, исполнительных органов). Серьезную роль в обществе также играет держатель блокирующего пакета акций, т.е. свыше 25%. От этого акционера зависит непринятие (блокирование) решений, требующих квалифицированного большинства в 3/4 голосов, которые касаются наиболее важных вопросов деятельности общества (например, реорганизации, изменения устава, совершения крупной сделки). Помимо прочего, ряд особых прав принадлежит владельцам рубежных пакетов акций, в частности 10% голосующих акций дают владельцу (владельцам) право требовать созыва внеочередного общего собрания акционеров и проведения аудиторской проверки.

Поначалу наше законодательство определяло контрольный пакет акций как 50% и одна голосующая акция. Позднее контрольным пакетом стала считаться любая форма участия в капитале предприятия, которая обеспечивает безусловное право принятия или отклонения определенных решений на общем собрании участников (акционеров) и в органах управления, в том числе наличие права «золотой акции».

Современное законодательство совершенно справедливо не оперирует понятием контрольного пакета, а говорит лишь о преобладающем участии в уставном капитале организации. Дело в том, что у акционерных обществ есть возможность выпускать не только обыкновенные, но и привилегированные акции. По общему правилу, владельцы привилегированных акций не имеют права голоса по вопросам повестки дня общего собрания акционеров, за исключением голосования по вопросам реорганизации и ликвидации общества. Максимальное количество привилегированных акций может составлять 25% уставного капитала общества. В таком случае контрольный пакет должен рассчитываться не от общего количества размещенных акций общества, а от количества его голосующих акций. Кроме того, количество голосов, необходимых для принятия положительного решения, рассчитывается не от общего числа голосующих акций, а от акций, владельцы которых присутствуют на собрании, при условии наличия кворума.

В связи с тем, что выпуск привилегированных акций является правом, а не обязанностью акционерного общества, соотношение обыкновенных (голосующих) и привилегированных акций в каждом случае будет различным. Также необходимо помнить, что в качестве своеобразного наказания за невыплату обществом дивидендов закон превращает привилегированные акции в голосующие по всем вопросам повестки дня общего собрания акционеров.

Следовательно, рассчитать «контрольный пакет» акций можно только применительно к данному акционерному обществу и конкретному вопросу повестки дня. Поэтому контрольным пакетом может быть любое количество акций, которое позволяет акционеру определять решения общего собрания.

Современное законодательство связывает возможность влияния на деятельность организации не только с преобладающим участием в уставном капитале, но и заключением договора, а также с иными обстоятельствами. Договором, в силу которого одна организация подчиняется другой, можно считать лицензионный договор, доверительное ее управление, ипотеку, соглашение о совместной деятельности (простое товарищество). По предложению совета директоров общее собрание акционеров может принять решение о передаче полномочий единоличного исполнительного органа коммерческой организации (управляющей компании) или индивидуальному предпринимателю (управляющему). Договор хозяйственного общества с управляющей компанией не содержит элементов подчинения, так как управляющая компания подотчетна общему собранию акционеров и совету директоров. Деятельность управляющей компании хозяйственного общества заключается в непосредственной реализации функций юридического лица, а не в руководстве им извне.

Что же касается иных обстоятельств, то это может быть простое указание в уставе дочернего общества на обязательность для него решений основного общества, специальная договоренность акционеров между собой о единой позиции в процессе голосования на общем собрании. Встречаются также случаи, когда акционер (несколько акционеров), не обладая значительным участием в уставном капитале компании, имеет в силу каких-то причин большинство своих лиц в совете директоров общества.

Активы крупных холдингов, как правило, условно делятся на две части. Профильные активы почти всегда оформлены как «компании одного лица» либо имеют «контрольный пакет» голосов. Непрофильные активы оформлены компаниями с небольшим процентом участия головной (материнской) фирмы. Подобная диверсификация бизнеса создает стабильность для холдинга, позволяет ему не зависеть от ситуации в определенном сегменте рынка.

Дочерние «компании одного лица» в целом не соответствуют природе отношений хозяйственных обществ, в основе которых - объединение капиталов разных лиц. Даже по своему буквальному смыслу «общество» подразумевает «группу лиц». Тем не менее создание компаний одного лица разрешается нашим законодательством, а их появление в холдингах можно объяснить стремлением обособить имущество дочерних обществ от имущества головной организации, а также ограничить ответственность головной организации за результаты хозяйственной деятельности дочерних обществ вкладом в их уставный капитал.