

Обоснование к проекту Указа Президента Республики Беларусь «О создании и деятельности холдингов»

1. Цель и правовые основания подготовки проекта.

Проект Указа «О создании и деятельности холдингов» (далее – проект Указа) подготовлен Минэкономики в инициативном порядке в целях совершенствования экономических и организационно-управленческих условий деятельности холдингов.

Справочно. По состоянию на 1 января 2020 года в Государственном реестре холдингов зарегистрировано 93 холдинга, в том числе 55 из них с участием государства (рисунок).



Рисунок – Удельный вес показателей деятельности холдингов в отдельных показателях экономики страны

2. Обоснованность выбора вида нормативного правового акта.

Правовое регулирование холдинговых отношений в настоящее время осуществляется Указом Президента Республики Беларусь от 28.12.2009 № 660 «О некоторых вопросах создания и деятельности холдингов в Республике Беларусь» (далее – Указ № 660).

Проект Указа подготовлен на основании пунктов 4 и 5 статьи 33 Закона Республики Беларусь от 17.07.2018 № 130-З «О нормативных правовых актах».

Проект Указа подготовлен в новой редакции с признанием утраты силы действующей редакции, так как количество вносимых нововведений затрагивает более половины его содержания, а сам текст нормативного правового акта перетерпел существенные изменения:

выстроена новая структура проекта, включающая три блока (общие положения; особенности холдингов с участием государства; снятие ограничений в отдельных сферах правоотношений для деятельности холдингов);

переносятся в постановление Минэкономики ряд положений технического характера (в отношении создания, регистрации, изменения состава участников);

отменены избыточные регуляции (требование к разработке организационно-экономического обоснования создания холдингов с участием государства, а также к разработке стратегии развития таких холдингов).

3. Предмет правового регулирования структурных элементов проекта, изменяющих существующее правовое регулирование соответствующих общественных отношений, информация об изменении концептуальных положений законодательства, институтов отрасли (отраслей) законодательства и правовых последствиях такого изменения.

1. Общие положения проекта Указа содержат следующие положения.

1. Перечислены основания вхождения субъектов хозяйствования в холдинг как для юридического лица в качестве управляющей компании холдинга, так и для физического лица (собственника имущества) – без образования управляющей компании холдинга. Установлена минимальная граница включения в холдинг в качестве дочерней компании хозяйственного общества (25 процентов).

Со вступлением в силу положений проекта Указа будет введен запрет на вхождение государственного объединения в холдинг в качестве его управляющей компании. Изначально в самой концепции создания холдинговых структур такая возможность не предусматривалась, поскольку холдинг и государственное объединение по своей правовой и экономической природе являются двумя взаимоисключающими формами интеграции. При этом прямого запрета на смешение указанных видов объединений Указ № 660 не содержал, что привело к созданию холдингов во главе с государственными объединениями. В этой связи, в целях недопущения в дальнейшем создания подобного рода объединений проект Указа устанавливает на них запрет.

2. Определена правовая природа холдинга: в Республике Беларусь холдинг не является юридическим лицом.

Введен запрет на участие одной и той же дочерней компании в нескольких холдингах.

3. Проектом Указа устанавливается порядок принятия решений о создании холдингов. В случае принятия решения управляющей компанией

– хозяйственным обществом, такое решение должно соответствовать порядку, установленному Законом Республики Беларусь от 09.12.1992 «О хозяйственных обществах». При этом, принимая во внимание, что холдинг – это объединение юридически независимых лиц, вводится норма об обязательном наличии у дочерней компании – хозяйственного общества решения о согласии на участие в холдинге, принятого также в установленном законодательством порядке.

Данная норма потребует корректировки постановления Совета Министров Республики Беларусь от 17.02.2012 № 156 «Об утверждении единого перечня административных процедур, осуществляемых государственными органами и иными организациями в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, внесении дополнения в постановление Совета Министров Республики Беларусь от 14 февраля 2009 г. № 193 и признании утратившими силу некоторых постановлений Совета Министров Республики Беларусь», так как регистрация холдинга осуществляется по заявительному принципу в соответствии с законодательством об административных процедурах. Подпунктами 2.11 и 2.12 постановления Совета Министров Республики Беларусь от 17.02.2012 № 156 установлен перечень документов (сведений), представляемых заинтересованными лицами в Минэкономике для осуществления регистрации холдинга (внесения изменений в перечень участников).

4. Деятельность управляющих компаний холдингов признается предпринимательской (исходя из ключевых признаков предпринимательской деятельности согласно части второй статьи 1 Гражданского кодекса Республики Беларусь). Отдельные холдинги являются «чистыми», т.е. управляющие компании в них осуществляют исключительно управленческие функции. Поэтому во избежание каких-либо разночтений деятельность управляющих компаний холдингов признается предпринимательской, а стоимость работ и услуг, оказываемых управляющей компанией дочерним, последние правомерно могут относить на свои затраты.

Проектом Указа соблюдены требования антимонопольного и налогового законодательства при создании холдингов.

5. В целях максимально полного вовлечения потенциальных преимуществ интеграции управляющим компаниям предоставляется право на формирование централизованного фонда за счет отчислений из прибыли участников холдинга (после уплаты всех обязательных платежей) с дальнейшим целевым использованием таких средств в рамках холдинга (для резидентов Республики Беларусь¹). При этом в целях упрощения

¹ Кодекс Республики Беларусь от 29.12.2009 № 71-3 «Налоговый кодекс Республики Беларусь (Особенная часть)» - приложение 22;

Кодекс Республики Беларусь от 07.12.1998 № 218-3 «Гражданский кодекс Республики Беларусь» - статья 47; Декрет Президента Республики Беларусь от 16.01.2009 № 1 «О государственной регистрации и ликвидации

структуры проекта Указа данные положения вынесены в отдельное приложение.

Денежные средства централизованного фонда управляющая компания аккумулирует на специальном счете, который открывается в банке независимо от наличия решений (постановлений) о приостановлении операций по счетам участника холдинга (собственника) и постановлений (определений) о наложении ареста на денежные средства таких участников.

Преимущество использования специального счета состоит в том, что денежные средства с такого счета не подлежат взысканию и аресту, а также не происходит приостановление операций по специальному счету.

Использование денежных средств централизованного фонда можно только исключительно на цели, указанные в проекте Указа (перечень целей закрытый).

Управляющая компания, являясь распорядителем денежных средств централизованного фонда, может направить эти средства участнику холдинга путем зачисления на специальные счета, открываемые под целевое использование таких денежных средств.

Полагаем, открытие участниками холдинга специальных счетов под целевое использование денежных средств централизованного фонда является логическим продолжением и завершением данного механизма.

6. Порядок безвозмездной передачи отдельных объектов гражданских прав также вынесен в приложение к проекту Указа. Положения проекта Указа в отношении безвозмездной передачи любого имущества в собственность между участниками холдинга:

во-первых, уточнены редакционно (поскольку у правоприменителей зачастую возникают вопросы по поводу применения норм, касающихся безвозмездной передачи);

во-вторых, в целях организации экономики холдингов как единого экономического целого снижены ограничения по временному использованию безвозмездно полученного имущества, принятого в качестве основного средства (с 36 месяцев до 6). Для холдингов, которые придерживаются активной политики модернизации основных средств (при передаче такого имущества речь, как правило, идет о движимом имуществе) и имеют короткие производственные циклы, устанавливать для принимающей стороны длительный срок использования полученных основных средств в производстве представляется необоснованным.

(прекращении деятельности) субъектов хозяйствования» (вместе с «Положением о государственной регистрации субъектов хозяйствования», «Положением о ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования»);

Постановление Совета Министров Республики Беларусь от 28.01.2009 № 114 «О некоторых вопросах государственной регистрации субъектов хозяйствования»;

Постановление Министерства юстиции Республики Беларусь от 27.01.2009 № 8 «О некоторых мерах по реализации Декрета Президента Республики Беларусь от 16 января 2009 г. № 1».

Безвозмездно передаваемые объекты (имущество, товары, денежные средства, имущественные права, включая исключительные права на объекты интеллектуальной собственности, а также результаты выполненных работ, оказанных услуг) между участниками холдинга подлежат исключению из состава внереализационных доходов и расходов у передающей и принимающей стороны.

Безвозмездно передаваемые машины и оборудование (признанные таковыми в соответствии с законодательством) дополнительно освобождаются от налогообложения налогом на добавленную стоимость.

7. Управляющей компании или определенной ею дочерней компании предоставляется право:

передачи полномочий своему сотруднику на представление интересов участников холдинга в судах по делам этих участников. Согласно второй части статьи 76 Хозяйственного процессуального кодекса Республики Беларусь представлять интересы юридического лица в суде, рассматривающем экономические дела, кроме перечисленных в указанной части (адвокат, руководитель либо работник юридического лица по делам этого лица) могут также иные лица в случаях, предусмотренных законодательными актами. В этой связи полагаем, что норма, предусмотренная проектом Указа, является не противоречащей общим процессуальным положениям, а дополняющей;

оказания юридических услуг и охранных услуг участникам холдинга; представления интересов от лица дочерних компаний (с использованием их потенциала) при участии в процедурах закупок (государственных, при строительстве и за счет собственных средств).

Предоставление управляющей компании холдинга вышеуказанных полномочий позволит:

исключить дублирование функций;

повысить оперативность и эффективность охранной деятельности за счет создания единой системы технической безопасности;

сократить затраты на содержание аппаратов управления участников (заработная плата, обязательные платежи с фонда заработной платы, накладные расходы).

Таким образом, предоставление управляющей компании вышеперечисленных правомочий позволит обеспечить экономически обоснованную централизацию важнейших функций на уровне корпоративного центра.

8. Закреплены следующие условия утраты участниками холдинга права на льготы (преференции), предоставленные в связи с созданием и (или) деятельностью холдинга:

при представлении заинтересованным лицом в орган, уполномоченный на осуществление административной процедуры по

регистрации холдинга (внесению изменений в перечень участников холдинга), заведомо ложных сведений;

при выявлении факта необращения (несвоевременного обращения) управляющей компании (собственника или уполномоченного им лица) в орган, уполномоченный на осуществление административной процедуры по регистрации холдинга (внесению изменений в перечень участников холдинга), в связи с уменьшением количества (размера) принадлежащих (находящихся в доверительном управлении) управляющей компании (собственнику) акций (долей в уставном фонде) дочерней компании – хозяйственного общества.

II. Особенности создания, деятельности и управления холдингами с участием государства.

1. Дается определение управляющей компании холдинга с участием государства.

2. Расширена норма, предусматривающая аккумуляцию разрозненных пакетов акций управляющей компании в рамках одного госоргана на уровне местных исполнительных и распорядительных органов (ранее такая норма действовала только в отношении акций, находящихся в республиканской собственности).

3. Проект Указа предписывает государственным органам консолидировать пакет акций на уровне управляющей компании в том случае, если госорганы в трехмесячный срок не примут иное решение об их «судьбе». В настоящее время отдельные органы, имея 100%-ный контроль в управляющей компании, вносят акции «дочек» в ее уставный фонд, оставляя при этом себе незначительные пакеты дочерних. Представляется, что политика госорганов в этой части должна быть последовательной: при создании холдинга управляющей передаются все акции, а в том случае, если холдинг уже создан, акции находящиеся в распоряжении госоргана, подлежат передаче управляющей компании. Таким образом будет обеспечено и единое управленческое начало, и минимизация усилий и затрат, связанных с организацией владельческого надзора.

4. Проектом Указа предусматривается сохранение действия мер экономического стимулирования в отношении акционерных обществ, созданных в процессе приватизации арендных предприятий, а также преобразования государственных, государственных унитарных, арендных и коллективных (народных) предприятий, колхозов (сельскохозяйственных производственных кооперативов), акции (доли в уставном фонде) которых ранее были внесены в виде неденежного вклада в уставный фонд управляющих компаний холдингов с участием государства (закрепления на праве хозяйственного ведения за управляющими компаниями этих холдингов – унитарными предприятиями, передачи в доверительное управление

управляющим компаниям холдингов с участием государства).

5. В проект Указа включается положение, направленное на ограничение вмешательства государственных органов в управление и деятельность дочерних компаний холдингов с участием государства.

Одной из ключевых проблем, которую так и не удастся решить холдингам, находящимся под патронажем государства, остаются взаимоотношения с курирующими их госорганами. Последние остаются верны своим традициям управления. Создание холдингов с управляющими компаниями (на плечи которых госорганы должны были переложить всю тяжесть функций хозяйственного управления) не мешает им вмешиваться не только в деятельность управляющих компаний, но и в деятельность дочерних, например, доводить до «дочек» показатели или оставлять за собой право согласовывать кандидатуры их руководителей. В этой связи проект ограничивает вмешательство госорганов в управление «дочками», функционирующими сегодня не только в условиях двойного подчинения (I – управляющая компания, II – местные органы), но и тройного (I – управляющая компания, II – республиканский орган государственного управления, III – местные органы управления).

6. Вводится запрет на вхождение в органы управления управляющей компании холдинга с участием государства – хозяйственного общества более двух представителей государства.

Законодательная неопределенность в вопросах количества представителей государства, которые могут быть назначены в одно хозяйственное общество, породила ряд злоупотреблений со стороны государственных органов.

7. Законодательством предусмотрены случаи, запрещающие выполнение руководителем организации работы по совместительству. В их числе частью первой статьи 255 и частью первой статьи 348 Трудового кодекса установлен запрет для руководителя государственной организации и организации, в уставном фонде которой 50 и более процентов акций (долей) находятся в собственности государства, на выполнение любой оплачиваемой работы на условиях совместительства (за исключением определенных сфер деятельности). Вместе с тем, на практике возникают ситуации, когда такое совместительство может быть не только допустимым, но и экономически оправданным (в небольшом холдинге руководитель управляющей компании может по совместительству выполнять функции руководителя дочерней компании (например, при наличии временной вакансии)). Конфликта интересов здесь не усматривается (поскольку в управляющей и дочерней компанией должны двигать общие, а не конкурирующие интересы). В этой связи проект Указа вопрос о возможности и целесообразности выполнения

работы руководителем организации по совместительству в пределах холдинга отдает на откуп собственнику имущества.

Кроме того, положения проекта Указа, касающиеся условий и порядка стимулирования отдельных категорий работников управляющей компании холдинга, актуализированы в соответствии с действующими в настоящее время подходами по достижению показателей прогноза социально-экономического развития (ключевых показателей эффективности деятельности отдельных субъектов хозяйствования и их объединений). При переходе к индикативному планированию законодатель отказывается от практики «доведения» показателей в пользу их «определения».

Вместе с тем, в соответствии с частью пятой статьи 63 Трудового кодекса Республики Беларусь заработная плата работников максимальными размерами не ограничивается, а согласно подпункту 2.1 пункта 2 Указа Президента Республики Беларусь от 10 мая 2011 года № 181 «О некоторых мерах по совершенствованию государственного регулирования в области оплаты труда» установлено, что коммерческие организации обязаны обеспечить установление гибких условий оплаты труда, направленных на усиление материальной заинтересованности работников в повышении производительности труда и максимально учитывающих сложность выполняемых работ, уровень квалификации, эффективность, качество и условия труда, а также вклад каждого работника в общие результаты деятельности, его предприимчивость, творческий подход.

Из изложенного следует, что наниматель самостоятельно определяет размеры и виды стимулирующих выплат работникам (в том числе единовременное вознаграждение за выполнение показателей эффективности деятельности холдинга), которые не могут императивно быть закреплены.

Тогда как в отношении руководителя (его заместителей) организации в соответствии со статьей 64 Трудового кодекса размеры оплаты их труда определяются по соглашению сторон при заключении трудового договора в случаях, предусмотренных законодательством.

На основании вышеизложенного проектом Указа в отношении руководителя управляющей компании холдинга с участием государства, а также его заместителям и главным специалистам максимальный размер выплаты ежегодного единовременного вознаграждения при условии выполнения холдингом всех ключевых показателей эффективности ² закрепляется императивно (15 и 12 окладов соответственно). Тогда как в

² Указ Президента Республики Беларусь от 20.12.2018 № 483 «О задачах социально-экономического развития Республики Беларусь на 2019 год» (подпункт 3.1 пункта 3);

Постановление Совета Министров Республики Беларусь от 29.12.2018 № 989 «О реализации задач социально-экономического развития Республики Беларусь на 2019 год» (подпункт 2.2 пункта 2).

отношении иных руководителей и специалистов управляющей компании холдинга с участием государства данная норма носит рекомендательный характер. В качестве источника выплаты ежегодного единовременного вознаграждения является чистая прибыль управляющей компании холдинга с участием государства.

III. Снятие ограничений в отдельных сферах правоотношений.

1. Анализ правоприменительной практики позволил установить, что законодательство в различных его сферах содержит нормы, которые выступают сдерживающими факторами для дальнейшего повышения эффективности как отдельно взятых участников холдингов, так и холдингов в целом. В частности, такие ограничения установлены:

а) частью второй статьи 644 Гражданского кодекса³;

Так, в соответствии с Указом от 28.12.2009 № 660 (равно как и проектом Указа) управляющей компании холдинга предоставлено право формировать централизованный фонд и направлять его средства на приобретение машин и оборудования. При этом право формирования централизованного фонда закрепляется исключительно за управляющей компанией, тогда как право проведения централизованных закупок с последующей передачей имущества иным участникам, в том числе и управляющей компании, может быть делегировано управляющей компанией холдинга одной из своих дочерних компаний (в целях снижения трансакционных издержек). Однако, из-за ограничения, установленного частью второй статьи 644 Гражданского кодекса, дочерние компании, учрежденные управляющей компанией холдинга, не смогут воспользоваться предоставленным проектом Указа правом. При этом, если отношения между управляющей компанией и дочерними строятся на основе подчинения (зависимости без статуса учредителя), дочерняя компания, руководствуясь нормами законодательства, может беспрепятственно реализовать свое право передачи имущества в безвозмездное пользование иным участникам. В этой связи в целях выравнивания положения участников холдинга, проектом Указа из общего запрета, установленного частью второй статьи 644 Гражданского кодекса, для холдингов делается исключение;

б) отдельными положениями Указа Президента Республики Беларусь от 29.03.2012 № 150 «О некоторых вопросах аренды и безвозмездного пользования имуществом»⁴;

³ Коммерческая организация не вправе передавать имущество в безвозмездное пользование лицу, являющемуся собственником имущества этой организации, ее учредителем, участником, руководителем, членом ее органов управления или контроля.

⁴ Недвижимое имущество, находящееся в государственной собственности, а также в собственности хозяйственных обществ, в уставных фондах которых более 50 процентов акций (долей) находится в собственности Республики Беларусь и (или) ее административно-территориальных единиц, предоставляется в безвозмездное пользование юридическим лицам и индивидуальным предпринимателям согласно приложению

Еще одна проблема, которую призван решить проект Указа, – повышение эффективности использования имущества в рамках холдинга, что особую актуальность имеет в отношении холдингов с участием государства. Недвижимое имущество, находящееся в государственной собственности, а также в собственности хозяйственных обществ с долей государства свыше 50 процентов, участники холдинга могут предоставить в безвозмездное пользование определенному перечню юридических лиц и индивидуальных предпринимателей (Указ № 150). Более эффективному использованию этого имущества может способствовать возможность его первоочередного «включения» во внутрихолдинговый оборот (т.е. использование другим участником холдинга). И только в случае не востребоваемости этого имущества в рамках холдинга, его целесообразно передавать в безвозмездное пользование «на сторону». Таким образом, с одной стороны, будет обеспечено более целевое использование госимущества (а также имущества хозяйственных обществ с долей государства свыше 50 процентов), с другой – более эффективное использование производственных мощностей холдинга.

с) частью второй пункта 1 статьи 985 Гражданского кодекса⁵;

Проектом Указа также предусматривается снятие ограничения законодательства по предоставлению на возмездной основе права использования объекта интеллектуальной собственности между коммерческими организациями по следующим основаниям:

1) если в общем случае позиция законодателя по этому вопросу представляется понятной и оправданной, то сохранение возмездной основы в отношении между участниками холдинга, однозначно такой вывод сделать нельзя, поскольку средства индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, работ или услуг (например, фирменные наименования, товарные знаки и знаки обслуживания и т.д.) в рамках холдинга создаются и используются по принципу «один на всех»;

2) кроме того, в ряде холдингов кооперационные отношения выстраиваются по замкнутому производственно-технологическому циклу: от научно-технических центров, являющихся разработчиками объектов интеллектуальной собственности (изобретения, полезные модели, промышленные образцы, секреты производства (ноу-хау)), до выпускающих цехов (производств) и сервисно-сбытовых центров, выступающих «потребителями» результатов интеллектуальной деятельности на всех стадиях производства и реализации готовой

(закрытый перечень юр. лиц и индивидуальных предпринимателей, которым предоставляется государственное недвижимое имущество в безвозмездное пользование).

⁵ Не допускается безвозмездное предоставление права использования объекта интеллектуальной собственности в отношениях между коммерческими организациями, если иное не установлено законодательными актами.

продукции участниками холдинга.

2. Кроме того, проект Указа расширяет перечень лиц, которые могут принимать участие в управлении дочерними компаниями холдингов с участием государства. В настоящее время Закон Республики Беларусь 15 июля 2015 г. № 305-З «О борьбе с коррупцией» содержит ограничение, в соответствии с которым лица, занимающие должности, связанные с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных обязанностей в государственных организациях и организациях с преобладающей долей государства, не вправе принимать участие лично или через иных лиц в управлении коммерческой организацией, за исключением случаев, предусмотренных указанным законом и иными законодательными актами. Под этот запрет подпадает административно-управленческий персонал управляющей компании, что не соответствует ни задачам по предупреждению коррупции, на реализацию которых направлен названный Закон, ни задачам по эффективному управлению активами организаций государственного сектора и формально может стать основанием для привлечения к ответственности должностных лиц указанных организаций, действующих в рамках своих должностных обязанностей и в интересах своего работодателя. В этой связи для холдингов из данного правила делается исключение.

3. Исключение требования законодательства к размеру площади торговых залов магазинов и павильонов при получении лицензии на розничную торговлю алкогольными напитками и ее осуществлении связано с запретом, установленным Законом Республики Беларусь от 27 августа 2008 г. № 429-З «О государственном регулировании производства и оборота алкогольной, непивной спиртосодержащей продукции и непивного этилового спирта» (абзац четвертый подпункта 1.14 статьи 11) и Указом Президента Республики Беларусь от 01.09.2010 № 450 «О лицензировании отдельных видов деятельности» (абзац третий пункта 407¹ главы 40).

Также проектом Указа предусмотрены:

случаи наступления обстоятельств прекращения деятельности холдинга; субъекты хозяйствования, на которых действие положений настоящего проекта Указа не распространяется;

нормы порученческого характера и порядок вступления в силу положений проекта Указа.

Кроме того, два нормативных правовых акта требуют признания их утратившими силу: действующий в настоящее время Указ Президента Республики Беларусь от 28 декабря 2009 г. № 660, а также Указ Президента Республики Беларусь 3 января 2011 г. № 2 «О некоторых вопросах холдинга «Холдинговая компания «Пинскдрев»».

Проектом Указа предусмотрены иные изменения и дополнения, направленные на повышение эффективности деятельности холдингов в части выстраивания взаимоотношений управляющей компании с дочерними и распределения функций между участниками холдингов, а также ряд корректировок редакционного характера.

Помимо вышеизложенного из проекта Указа исключены положения, предусматривающие в действующей редакции нормативного правового акта разработку и утверждение стратегий развития холдингов с участием государства, осуществление государственными органами мониторинга реализации этих стратегий, по результатам которого Министерство экономики (а в последующем и Совет Министров) информируются о ходе реализации таких стратегий с указанием принимаемых мер по повышению эффективности управления холдингами с участием государства.

Вышеуказанные исключения представляются целесообразными ввиду необходимости радикального сокращения многочисленных плановых и отчетных документов. На начальном этапе «холдингизации» императивный характер данной нормы представлялся обоснованным, поскольку:

как известно, выработанная и согласованная стратегия преследует в качестве своей цели внесение ясности в перспективы создания холдинговых структур и их среднесрочное развитие, а также способствует минимизации издержек, неизбежно сопровождающих любую трансформацию;

указанный правовой институт был сравнительно нов для отечественной практики хозяйствования, и правоприменительная практика нарабатывалась только на основании отчетов и предложений, полученных от других государственных органов.

К настоящему моменту времени:

Минэкономики «наладило» каналы обратной связи со всеми непосредственными правоприменителями, т.е. холдингами;

с момента создания основной массы холдинговых структур прошел достаточный период времени для того, чтобы сами холдинги и курирующие их государственные органы в каждом конкретном случае самостоятельно приняли решение о целесообразности/нецелесообразности сохранения практики разработки стратегий развития холдингов. Это в полной мере относится и к требованию разработки организационно-экономического обоснования создания холдингов с участием государства.

4. Результаты анализа:

4.1. актов законодательства, относящихся к предмету правового регулирования проекта, и практики их применения;

Актов законодательства, относящихся к предмету правового регулирования проекта Указа, не имеется.

4.2. актов законодательства иностранных государств,

относящихся к предмету правового регулирования проекта, и практики их применения;

Во многих европейских странах отсутствуют специальные законодательные акты о холдингах. При этом в ряде государств, в том числе в Германии, Франции, Англии, Бразилии, Ирландии, правовое обеспечение деятельности предпринимательских объединений осуществляется при помощи законодательства, регулирующего организационно-правовые формы участников таких объединений. Например, в Германии законодательное регулирование создания и деятельности холдингов (которые именуются там «связанными предприятиями» и «концернами») осуществляется Акционерным законом и Законом об обществах с ограниченной ответственностью, в Бразилии — Законом об акционерных обществах. Специальное законодательство о холдингах имеется также в Новой Зеландии и Австрии. Что касается исторической родины классических управляющих холдингов — США, то в силу специфики государственного устройства отсутствует единое для всех штатов законодательство, определяющее правовое положение корпораций и холдингов. В связи с этим предпринимательские объединения регистрируются и функционируют преимущественно в штатах с наиболее льготным налоговым режимом и упрощенными процедурами регистрации. В странах Европейского сообщества и США имеются модельные нормативные документы, унифицирующие деятельность групп компаний как в частноправовой, так и в публично-правовой сфере относительно приобретения статуса консолидированного налогоплательщика. В странах с континентальной системой права такие объединения называются по-разному: в Германии — концерны, во Франции — группы товариществ или холдинговые группы.

В зарубежном законодательстве понятие «холдинг» используется для обозначения не только материнской, но всей совокупности компаний, имеющих холдинговые связи. Например, во французской юридической литературе и в практике среди групп компаний различают группы холдингового типа, холдинговые группы или просто холдинги. В доктрине и правоприменительной практике Ирландии «холдинг» понимают как объединение, включающее в себя основную компанию и компании, находящиеся под ее контролем.

Масштабность развития холдингов в мировом экономическом пространстве привела к тому, что право большинства государств рыночной экономики признало наличие группы лиц в качестве предпринимательского объединения. Об этом свидетельствует принятие Седьмой директивы ЕЭС № 83/34969, обязывающей основное предприятие группы вести консолидированный учет и отчетность.

Седьмая директива ЕЭС содержит весьма широкий перечень критериев, характеризующих взаимоотношения компаний в группе. Причиной принятия данной директивы послужили растущие опасения Сообщества о злоупотреблениях со стороны крупных компаний, которые в погоне за налоговыми, инвестиционными и прочими льготами манипулировали существующим законодательством и в зависимости от конкретной ситуации с помощью различного рода сделок фиксировали или не фиксировали юридически наличие отношений субординации между членами группы. Именно данная директива обозначила важность правового регулирования трансфертного ценообразования внутри группы и способность группы к созданию целой системы аффилированных лиц, что обуславливает необходимость правового регулирования этих процессов.

Холдинговые компании, в организационно-правовой форме которых осуществляют хозяйственную деятельность крупные мировые корпорации, образовались в России как в результате приватизации, на основе крупных имущественных комплексов бывших государственных промышленных и производственных объединений, так и вследствие естественных интеграционных процессов концентрации производства и капитала. Холдинги создаются сегодня и в результате разукрупнения организаций, имеющих диверсифицированное производство и (или) большое количество обособленных, в том числе территориально удаленных, структурных подразделений. Это происходит, в частности, вследствие реорганизации в форме выделения или путем учреждения, когда вместо одного юридического лица создается группа хозяйственных обществ, включая основное и дочерние. Широкое распространение холдинги получили в сфере банковской деятельности, нефтяной, химической, фармацевтической отраслях, машиностроении.

В настоящее время в Российской Федерации отсутствует закон, который бы закрепил данную форму организации предпринимательской деятельности. Понятие холдинговой компании содержится во Временном положении о холдинговых компаниях, создаваемых при преобразовании государственных предприятий в акционерные общества, утвержденном Указом Президента РФ от 16 ноября 1992 г. № 1392 «О мерах по реализации промышленной политики при приватизации государственных предприятий». Данное положение стало правовой основой образования холдинговых компаний в процессе приватизации, поскольку, помимо понятия, закрепило также порядок создания, ограничения на создание холдинговых компаний, правовой статус финансовых холдинговых компаний.

Положение носило временный характер и должно было быть со

временем заменено другим, более фундаментальным и юридически проработанным нормативным актом. Однако этого до сих пор не произошло, и нормы Положения, являющегося, по сути, единственным нормативным документом, в котором предпринята попытка системного регулирования создания и деятельности холдинговых компаний в России, подвергаются жесткой критике со стороны как ученых-правоведов, так и предпринимателей. Ряд положений данного документа утратили юридическую силу, он применяется с рядом изъятий (например, его действие не распространяется на нефтяные компании, акционерные компании «Транснефть» и «Транснефтепродукт»). Однако большая часть норм Положения действует и по сей день.

Законодательное определение холдинговой компании применительно к банковской сфере содержится в Законе о банках (ст.4).

В России работа над законопроектом «О холдингах» ведется более десяти лет и проект Федерального закона «О холдингах» уже был принят Государственной Думой и одобрен Советом Федерации, но был отклонен Президентом РФ, который указал на то, что при его разработке не были достаточно четко определены экономические и юридические цели создания и регламентации деятельности такого образования как холдинг, поэтому Закон содержит большое количество неясных положений, применение которых будет затруднено, а отдельные его нормы противоречат ГК РФ и иным федеральным законам.

В Республике Казахстан специальное регулирование получили два вида холдингов – это банковский холдинг и национальный холдинг, планируется начать работу по разработке Закона РК «О холдингах».

Российские и казахские ученые высказываются о необходимости принятия модельного (рекомендательного) законодательного акта «О холдингах» межпарламентскими органами СНГ. По их мнению, такой подход позволит в полной мере урегулировать холдинговые отношения, поскольку законодательство стран СНГ в этой области будет унифицировано.

4.3. международных договоров Республики Беларусь и иных международно-правовых актов, содержащих обязательства Республики Беларусь, относящихся к предмету правового регулирования проекта, и практики их применения;

Международные договоры Республики Беларусь, содержащие обязательства Республики Беларусь, относящиеся к предмету правового регулирования проекта Указа, отсутствуют.

4.4. на предмет соответствия проекта международным договорам и иным международно-правовым актам, относящимся к соответствующей сфере правового регулирования.

Положения проекта Указа не противоречат международным договорам и иным международно-правовым актам.

5. Информация, отражаемая в соответствии с Законом Республики Беларусь от 23 июля 2008 г. № 421-З «О международных договорах Республики Беларусь».

Нормативный правовой акт принимается не в отношении международного договора.

6. Результаты научных исследований в области права, публикации в средствах массовой информации, глобальной компьютерной сети Интернет, обращения граждан и юридических лиц, относящиеся к предмету правового регулирования проекта.

Все результаты научных исследований в области права, публикации в средствах массовой информации, глобальной компьютерной сети Интернет по предмету правового регулирования проекта Указа были изучены в ходе подготовки проекта Указа.

Справочно. В Министерство экономики на рассмотрение также поступали авторефераты диссертаций на соискание ученой степени кандидата экономических наук, в том числе на темы: «Финансовый риск в системе финансового менеджмента холдинга» (Ворожун А.С., 2015 год, «Антикризисные инструменты развития интеграционных объединений холдингового типа в военно-промышленном комплексе Республики Беларусь» (Рагель Д.М., 2018 год) и др.

Статьи: «Холдинг как форма предпринимательских объединений» (Ермолик А.В, 2014 год), «Гибридный» текстильный холдинг как вид кластерной структуры: идентификация и направления создания в Беларуси» (Вайлунова Ю.Г., Яшева Г.А., 2017 год, БЭЖ), и др.

Обращения юридических лиц, поступавшие в адрес Минэкономики, связаны с неясностями отдельных положений Указа № 660 по их применению (включение в состав участников холдинга на основании иного договора; безвозмездная передача имущества между участниками холдинга; финансирование расходов на содержание управляющей компании холдинга; процедурные вопросы в отношении регистрации холдинга). Обращения граждан по Указу № 660 в адрес Минэкономики не поступали.

7. Всесторонний и объективный прогноз предполагаемых последствий принятия (издания) нормативного правового акта, в том числе соответствие проекта социально-экономическим потребностям и возможностям общества и государства, целям устойчивого развития, а также результаты оценки регулирующего воздействия.

Как уже отмечалось, проект Указа разработан по просьбам непосредственно самих правоприменителей и его содержание предопределено условиями хозяйствования белорусских холдингов, необходимостью повышения эффективности законодательства,

регулирующей деятельность данных интегрированных структур.

Проведение оценки регулирующего воздействия показало, что в результате издания Указа существенно повысится эффективность деятельности холдингов:

за счет получения дополнительных заказов и наращивания объемов производства продукции, работ, услуг обеспечится рост выручки и чистой прибыли;

за счет вовлечения неиспользуемого имущества во внутрихолдинговый оборот прогнозируется рост рентабельности активов;

обеспечится более целенаправленное использование средств централизованных фондов холдингов (отдельные холдинги смогут, не прибегая к внешнему финансированию, покрывать все свои потребности в привлечении заемных средств) и т.д.

Наибольший положительный эффект следует ожидать от холдингов с участием государства: Указ позволит оптимизировать систему управления ими.

Издание проекта Указа не повлечет за собой влияния на окружающую среду, а также изменения величины доходов или расходов республиканского и местного бюджетов, государственных внебюджетных фондов.

8. Информация о результатах публичного обсуждения проекта и рассмотрения поступивших при этом замечаний и (или) предложений.

Проект Указа также был рассмотрен и одобрен Советом по развитию предпринимательства в Республике Беларусь.

Кроме того, проект Указа неоднократно рассматривался заинтересованными госорганами, а также многократно обсуждался в Министерстве экономики на согласительных совещаниях, проводимых с участием представителей управляющих компаний холдингов.

9. Краткое содержание изменений, подлежащих внесению в нормативные правовые акты, проектов, подлежащих подготовке, а также перечень нормативных правовых актов (их структурных элементов), подлежащих признанию утратившими силу в связи с принятием (изданием) нормативного правового акта.

9.1. Издание настоящего Указа повлечет необходимость изменения нормативных правовых актов следующего содержания:

отдельных структурных элементов ряда Указов Президента Республики Беларусь по вопросам деятельности холдингов Министерства промышленности (Указ от 27 февраля 2012 г. № 113), ювелирного холдинга (Указа от 24 мая 2012 г. № 241), обувного холдинга «Марко» (Указ от 14 октября 2013 г. № 467), холдинга по производству алкогольной продукции (Указ от 17 июля 2015 г. № 326);

положения Указа Президента Республики Беларусь от 26 февраля 2015 г. № 99 «О взимании налога на добавленную стоимость»;

изложение постановления Министерства экономики от 11 февраля 2010 г. № 31 «Об установлении форм документов по вопросам создания и деятельности холдингов в Министерстве экономики Республики Беларусь» в новой редакции.

9.2. Проекты нормативных правовых актов, подлежащих подготовке в связи с изданием проекта Указа, отсутствуют.

9.3. Нормативные правовые акты, а также отдельные структурные элементы, подлежащие признанию утратившими силу в связи с принятием (изданием) проекта Указа, обозначены в пункте 2 приложения 3 к проекту Указа.