

**НАЦИОНАЛЬНАЯ АКАДЕМИЯ НАУК УКРАИНЫ
ИНСТИТУТ ЭКОНОМИКО-ПРАВОВЫХ ИССЛЕДОВАНИЙ**

С.Н.Грудницкая

**ХОЗЯЙСТВЕННЫЕ ОБЩЕСТВА (ТОВАРИЩЕСТВА) И ОБЪЕДИНЕНИЯ
УКРАИНЫ, РОССИИ И ГЕРМАНИИ (СРАВНИТЕЛЬНЫЙ АНАЛИЗ ПРАВОВОГО
ПОЛОЖЕНИЯ)**

Препринт доклада ИЭПИ НАН Украины

Донецк ИЭПИ НАН Украины 1995

На основе анализа Торгового Кодекса ФРГ, Законов ФРГ "Об акциях", "Об обществах с ограниченной ответственностью", "О промышленных и хозяйственных товариществах" и действующего украинского и российского законодательства рассмотрены общие черты и различия о порядке создания и статусе хозяйственных обществ (товариществ) и объединений Украины, России и Германии.

Освещены отдельные пути совершенствования законодательства. Делается акцент на вопросах, требующих дальнейшего исследования.

На пороге XXI века перед Украиной и Россией стоит глобальная проблема - войти в число современных в технологическом и экономическом смысле держав. Дальнейшее развитие их экономики теснейшим образом связывается с реформой отношений собственности, с развитием предпринимательства и формированием рыночных механизмов. Сдвинувшиеся с мертвой точки процессы разгосударствления, демонополизации, приватизации призваны освободить пространство для органического развития экономик этих стран.

Главным направлением проводимой экономической политики стало создание разветвлённой сети свободных товаропроизводителей. Начало формированию инфраструктуры рынка Украины и России положено в 1990-1991 годах изданием ряда нормативных актов, основными из которых являются Законы Украины и Российской Федерации "О собственности", Законы Украины "О предпринимательстве", "О предприятиях", "О хозяйственных обществах", Закон РФ "О предприятиях и предпринимательской деятельности". Они стали законодательной основой создания и деятельности хозяйственных обществ (товариществ) и объединений нового типа.

Одним из факторов, определяющих развитие национального законодательства, явилось внимание к усиливающимся интеграционным процессам в мировой экономике. Повышение роли внешнеэкономических факторов развития национальных хозяйств - существенная особенность процесса воспроизводства и важное условие повышения эффективности экономик отдельных государств на современном этапе. Участие в международном разделении труда порождает потребность единообразного правового регулирования, совместной хозяйственной деятельности, позволяющего наиболее рационально использовать финансовые и производственные возможности партнеров. Интеграция в мировой цивилизованный рынок предполагает, как минимум, сближение законодательств новых государств - бывших республик СССР с законодательствами государств с развитой рыночной экономикой. Этим, в частности, обусловлен тот факт, что законодательством Украины и России восприняты многие нормативные положения зарубежных стран с развитой экономикой. В то же время существуют и различия в законодательстве суверенных государств. Национальный законодатель с учетом мирового опыта стремится создать такие экономические структуры, которые бы отвечали требованиям сегодняшнего дня и оказалась жизнеспособными в конкретных социально-экономических условиях страны.

Место и роль хозяйственных обществ и объединений в экономике Украины, России и Германии.

Анализ экономического и правового положения межнациональных и национальных промышленных предприятий и объединений позволяет сделать вывод о том, что в Украине, России и Германии действуют 3 типа хозяйственных организаций: крупные объединения, транснациональные корпорации и мелкие и средние предприятия национального права. Соотношение места и роли предприятий и хозяйственных объединений в развитии рыночной экономики трактуется учеными по разному. Основываясь на зарубежном опыте, одни убеждены в лидерстве больших отраслевых и межотраслевых корпораций¹, другие ссылаются на преобладание и в занятости, и даже в объемах производства развитых стран продукции "малого бизнеса"².

На протяжении десятилетий в бывшем СССР господствующим направлением инвестиционной политики было создание крупных объединений, предприятий-гигантов. Крупное высококонцентрированное на межотраслевом уровне производство основывалось на многочисленных хозяйственных связях между предприятиями, отраслями и регионами

¹ Мамутов В.Х. Хозяйственная ассоциация. Правовые аспекты консолидации хозяйственной деятельности предприятий в новых условиях./Вестник АН УССР. - 1991. - №4 - С.47

² Чухно А. Современный экономический кризис: сущность и пути выхода. / Экономика Украины. - 1993. - №3. - С.25.

страны. Лишь в последнее время наметилась тенденция к разукрупнению макроструктуры экономики, к повышению роли более мелкого товаропроизводителя - коллективного и индивидуального. Однако экономика Украины и России все еще остается сильно монополизированной - более чем на 60% предприятий Украины занятость превышает 1000 человек. Удельный вес малых предприятий в общем их числе не превышает 39%, а в объеме реализованной продукции - 3%, в объеме производственных фондов - 2%. Как показывают данные специальных исследований по 774 видам промышленной продукции Украины, свыше 340 предприятий занимают монопольное или доминирующее положение в их выпуске, т.е. производят свыше 35% общего объема, а в 173 из них являются единственными производителями отдельных видов продукции на территории Украины. Например, НПО "Свема" является абсолютным монополистом в производстве 13 наименований кино- и фото- пленки. Абсолютно монополизировано также производство подвесных грузонесущих конвейеров (Львовское АО "Конвейер"), хлебопекарных печей (Киевское НПО "Пищемаш"), двухкамерных холодильников (Донецкое ПО "Электробытмаш") и многое другое.

Принимаемые меры по демонополизации экономики приведут к некоторому снижению удельного веса крупных объединений. Там, где это возможно и целесообразно технологически и экономически, происходит выделение отдельных производств и относительно обособленных технологических направлений. Однако параллельно идет процесс образования объединений. Многие предприятия - гиганты преобразуются в объединения ряда относительно самостоятельных производств. Кроме того, мелкие и средние предприятия в условиях разрушения экономических связей испытывают существенные трудности в хозяйственной деятельности и стремятся к объединению в добровольные хозяйственные объединения. Все это убеждает в том, что перспективы развития экономики Украины и России в ближайшее время должны связываться именно с эффективным функционированием объединений предприятий.

Деятельность объединений предприятий весьма актуальна и в развитых странах, в том числе в Германии. Группы компаний занимает ведущие позиции в большинстве отраслей экономики, обладая разветвленной структурой, значительными финансовыми возможностями и способностью быстрой адаптации к постоянно меняющимся условиям рынка³. К примеру, в АО "Рурколе АГ" входят 25 предприятий, которые объединены в две производственные компании-акционерные общества "Рурколе Нидеррейн АГ" и "Рурколе Вестдюлен АГ". "Рурколе АГ" является крупным владельцем акций в ряде других концернов, например, в концерне "Рургав". В свою очередь и его акции держатся другими компаниями, наиболее крупный пакет акций (37,1%) принадлежит межотраслевому концерну "Феба АГ".

Важное место в экономике развитых стран занимают транснациональные корпорации. Мировой опыт свидетельствует о необходимости углубления и расширения интеграционных процессов. По оценкам западных экономистов, только за счет организации единого европейского рынка может быть обеспечено примерно 5-10% роста национального продукта в целом а странах, входящих в ЕЭС, а том числе в Германии.

Активно пошел процесс формирования совместных предприятий и в странах, ставших на путь построения рыночной экономики. Создаются ТНК с "западными" инвестициями (народная нефтяная инвестиционно-промышленная Евро-Азиатская Корпорация, многочисленные СП), совместные межнациональные предприятия стран СНГ (совместная Украинско-Российская энергетическая компания и т.д.).

Одним из перспективных направлений работы по созданию новой экономической среды является развитие сети малых предприятий - динамичных предпринимательских единиц, обладающих мобильными и адаптивными свойствами диверсифицированного

³ Правила Европейского Экономического Сообщества о деятельности компаний и других юридических лиц. - ВНИИ советского государственного строительства и законодательства. - М.- 1989.-С.43

производства. Мелкие предприятия в Украине и России также, как и в Германии, представлены хозяйственными обществами и прежде всего обществами с ограниченной ответственностью. Впервые легализованные как вид торгового общества в конце прошлого столетия в Германии, общества с ограниченной ответственностью быстро вошли в деловую практику, а после принятия соответствующих законодательных актов стали наиболее популярными также у начинающих предпринимателей Украины и России. Вместе с тем мелкие предприятия в Украине и России пока не играют сколь-нибудь важной роли в удовлетворении потребностей населения. Большее значение имеют средние предприятия, которые функционируют, как правило, а качестве государственных, а также коллективных, арендных и иных предприятий. В их числе - средних размеров акционерные общества.

О роли мелкого бизнеса в экономике развитых стран уже говорилось. Повышение роли мелких предприятий, задействованных в сфере услуг, - характерная особенность постиндустриального общества. По утверждению отдельных авторов, ведущее место в экономике большинства государств занимают общества с ограниченной ответственностью и акционерные общества⁴. В ФРГ общества с ограниченной ответственностью наиболее многочисленны среди объединений капиталов: в 1982 году их количество превышало 163 000, в то время как акционерных обществ и акционерных командитных обществ насчитывалось вместе взятых около 1700. В ряде стран, в том числе в Германии, общества с ограниченной ответственностью являются формой индивидуального предпринимательства, поскольку законодательством допускается создание общества единственным участником.

Не исключено, однако, и использование организационно-правовой формы общества с ограниченной ответственностью, как и других видов хозяйственных обществ, крупными хозяйственными организациями.

Помимо трех указанных типов хозяйственных организаций, немаловажное место в экономике зарубежных стран занимают государственные и государственно-смешанные предприятия. Государственное предпринимательство имеет цель оживления малорентабельных отраслей экономики, не представляющих интереса для частного капитала.

По данным на 1983 год на государственных предприятиях в странах- членах ЕЭС создается 12-15% всего общественного продукта. В экономике Украины и России государственный сектор экономики пока остается преобладающим, несмотря на проводимые меры по приватизации, влекущие относительное снижение удельного веса госпредприятий в экономике этих стран.

Общие черты в порядке создания и статусе хозяйственных обществ (товариществ) и объединений.

Основы правового положения действующих в Украине, России и Германии крупных объединений, совместных предприятий (транснациональных корпораций), мелких и средних предприятий определяется комплексом нормативных правил, касающихся той или иной организационно-правовой формы, избираемой учредителями при их создании. Сравнительный анализ украинского, российского и германского законодательства, - Торгового Кодекса ФРГ, Законов ФРГ "Об акциях", "Об обществах с ограниченной ответственностью", "О промысловых и хозяйственных товариществах", вышеназванных законов Украины и России показывает, что правоотношения по созданию и деятельности перечисленных хозяйственных организаций урегулированы в той или иной мере одинаково. Проведение аналогии становится возможным в силу перехода Украины и России на экономические, рыночные методы ведения хозяйства и легитимация в этих странах общепризнанных в мировой практике субъектов предпринимательской деятельности.

Национальные к межнациональные предприятия и объединения в Германии организуются в форме товариществ и обществ торгового права, в Украине и России - в

⁴ Авилов Г.Е. и др. Законодательство о товариществах с ограниченной ответственностью в развитых капиталистических странах // Институт законодательства и сравнительного правоведения при Верховном Совете РФ. - М. - 1991 - С.1.

форме предприятий (в том числе хозяйственных обществ (товариществ)) и объединений предприятий.

В дальнейшем товарищества и общества германского торгового права будут именоваться хозяйственными. В Украине и России объединения (товарищества), основным назначением которых является осуществление торговой, коммерческой, предпринимательской деятельности принято называть хозяйственными. По сложившимся представлениям - наиболее полное понятие, поскольку охватывает не только сферу товарного оборота, но и сферу производства. Общими для законодательства Украины, России и Германии ... хозяйственных обществ являются акционерные общества, общества с ограниченной ответственностью, полные и коммандитные общества. В российском законодательстве правовому статусу коммандитных обществ соответствует правовое положение смешанных товариществ. Другие перечисленные организационно-правовые формы хозяйственных обществ, кроме акционерных, также именуется товариществами. Вопрос о соотношении понятий "хозяйственное общество" и "хозяйственное товарищество" не исследован достаточным образом. В литературе, анализирующей украинское законодательство, встречаются и тот, и другой термины. Очевидно, это объясняется тем, что украинское слово "товариство" переводится на русский и другие языки (например, немецкий) и как общество, и как товарищество. В официальном переводе текста Закона Украины "О хозяйственных обществах" "товариства" именуется обществами. Но едва ли это верный перевод - в России для обозначения аналогичной структуры употребляется термин "товарищества". По законодательству Германии хозяйственное общество и товарищество видятся принципиально различными видами хозяйствующих субъектов. Торговыми обществами считаются хозяйственные организации, занимающиеся торговым промыслом, регистрируемые в торговом регистре (открытые торговые общества, коммандитные и акционерные коммандитные общества, общества с ограниченной ответственностью, акционерные общества). Наряду с этим судами ведется регистр товариществ, в который вносятся сведения о промысловых к хозяйственным товариществах. Анализ законодательства показал, что понятие "хозяйственное товарищество" в германском законодательстве по целям деятельности и некоторым другим критериям ближе к понятию "хозяйственное объединение" в украинском и российском праве (подробнее будет ниже).

Абстрагируясь от некоторых различий в терминологии, рассмотрим основы правового регулирования деятельности хозяйственных обществ и объединений в Украине, России и Германии.

Как в Германии, так и в Украине и России хозяйственные общества (товарищества) и объединения (далее "компании") признаются самостоятельными хозяйствующими субъектами, создаваемыми для производства продукции, выполнения работ, оказания услуг в целях удовлетворения общественных потребностей и получения прибыли. За образованием компаний осуществляется превентивный контроль - административный в Украине и России, судебный - в Германии. Учредительный акт и устав компании, а также все их изменения должны иметь форму нотариально заверенных документов. Регистрация компании имеет конститутивное значение: юридическая личность общества (объединения) возникает лишь с момента регистрации.

После приобретения правосубъектности компания может принять на себя обязательства по сделкам, заключенным ее учредителями. Если этого не произойдет, то неограниченную ответственность перед контрагентами несут непосредственно учредители. Имущество компаний формируется за счет вкладов участников, доходов от собственной хозяйственной деятельности, выпуска ценных бумаг к другим не запрещенных законом источников. Зарегистрированная компания может приобретать имущественные и личные неимущественные права, вступать в обязательства, выступать от своего имени в судебных органах. Она самостоятельно осуществляет свою деятельность, имеет право привлекать на договорных началах и использовать финансовые средства, объекты интеллектуальной

собственности, имущество и отдельные имущественные права граждан и юридических лиц. Компания самостоятельно формирует производственную программу, распоряжается выпускаемой продукцией, полученной прибылью, остающейся после уплаты налогов и других обязательных платежей. Она осуществляет административно-распорядительную деятельность по управлению и имеет другие права, например, право создавать филиалы, представительства, дочерние предприятия и т.д. Юридические лица - участники хозяйственных обществ (товариществ) и объединения сохраняют свою самостоятельность и права юридического лица.

В одном из источников содержится утверждение, что в Германии наряду с другими практикуется такой вариант взаимоотношений внутри объединения, созданного в виде акционерного общества, когда предприятия, входящие в него, не являются самостоятельными⁵. Подобное утверждение представляется не соответствующим действительности, поскольку в §15 Закона ФРГ об акциях установлено, что все родственные предприятия юридически самостоятельны.

Понятие отдельных видов хозяйственных обществ (товариществ) (далее - "обществ") (акционерных обществ, полных и коммандитных обществ, обществ с ограниченной ответственностью) законодателями Украины, России и Германии трактуется одинаково. В основу сравнительного анализа может быть положен порядок ответственности компаньонов по долгам общества. Так, компания в Германии признается открытым торговым обществом, если ответственность перед кредиторами общества ни у одного из компаньонов не ограничена (§105 Торгового Кодекса ФРГ (далее ТКГ)). Аналогично понимается полное общество в Украине (ст.66 Закона Украины "О хозяйственных обществах (и полное товарищество в России (ст.9 Закона о предприятиях и предпринимательской деятельности)). Коммандитным считается общество, которое наряду с одним или большинством участников, которые несут ответственность по обязательствам общества всем своим имуществом, также одного или более участников, ответственность которых ограничивается вкладом в имущество общества (§+63 ТКГ, ст.75 Закона Украины "О хозяйственных обществах", ст. 10 Закона РФ "О предприятиях и предпринимательской деятельности"). Ответственность участников общества с ограниченной ответственностью ограничивается их вкладами в имущество общества. (§13 Закона ФРГ "Об обществах с ограниченной ответственностью", ст.50 Закона Украины "О хозяйственных обществах", ст.11 Закона РФ "О предприятиях и предпринимательской деятельности"). Акционерное общество также отвечает перед кредиторами только своим имуществом (§1 Закона ФРГ "Об акциях", ст.50 Закона Украины "О хозяйственных обществах", ст.11, 12 Закона РФ "О предприятиях и предпринимательской деятельности"). Уставный фонд первых трех видов хозяйственных обществ разделен на паи, а акционерных обществ - на акции, которые и служат основой при распределении прибылей и убытков между компаньонами: определении пределов ответственности, начислении дивидендов и т.д. Доля в прибыли в акционерном обществе, например, определяется пропорционально номинальной стоимости акций (§60 Закона ФРГ "Об акциях").

В рамках каждого вида хозяйственных обществ существуют свои особенности в порядке управления делами, распределения прибыли и других сферах, что обусловлено различиями правового положения того или иного вида общества. Определяющую роль при этом играет идея защиты прав участников с полной (личной) ответственностью или прав кредиторов. Так, в обществах, ответственность которых не ограничена в силу того, что все их участники или некоторые из них несут полную ответственность по обязательствам общества всем своим имуществом, дела ведутся только компаньонами с полной ответственностью. При этом в открытом торговом обществе все компаньоны имеют право и обязаны вести дела общества (если в договоре об обществе ведение дел не поручено одному компаньону), в коммандитном - коммандисты исключаются из ведения дел общества.

⁵ Грибин Ю.Г. и др. Акционерное общество "Рурколе АГ" (Германия). Предприниматель. - М.: Знание, 1992, - С.42

(§§114, 164 ТКГ). Соответствующие положения содержатся в Законе Украины "О хозяйственных обществах" (ст.68)⁶. Компаньоны с полной ответственностью отвечают по долгам общества как солидарные должники. В случае выбытия всех участников с полной ответственностью коммандитное общество прекращает свою деятельность.

Среди принятых в мировой практике мер, направленных на поддержание величины уставного капитала на зафиксированном уровне, привлекают внимание меры по ограничению для акционерных компаний возможности владеть собственными акциями. Этому вопросу посвящен §71 Закона ФРГ об акциях и ст.32 Закона Украины "О хозяйственных обществах". И тот, и другой закон допускают приобретение собственных акций только за счет средств, превышающих уставной капитал. При этом компания не может голосовать имеющимися у нее, ею же выпущенными акциями.

Теоретический и практический интерес представляет сравнительный анализ различных видов хозяйственных объединений в Украине, России и Германии. В самой общей форме хозяйственное объединение может быть определено как совокупность юридически самостоятельных предприятий, деятельность которых в той или иной мере подчинена общему центру принятия решений. Кроме того, хозяйственными объединениями признаются также объединения, основанные на кооперационных договорах, которые компании заключают между собой в целях координации усилий в какой-либо определенной сфере их деятельности.

Природа взаимосвязи между предприятиями группы может быть различной. Единство принятия решений может достигаться тем, что компания является господствующей по отношению к другой, владея пакетом акций или паями другой компании, обеспечивающими большинство на общих собраниях. Такая форма концерна характерна для холдинговых компаний. В качестве примера может быть приведен Государственный холдинг - компания "Трауанданстальт", проводящая приватизацию государственных предприятий в Восточной Германии. Единство принятия решения может достигаться также в силу договора. Имеются в виду так называемые "договоры" предприятия, получившие распространение в ФРГ. Например, АО "Рурколе АГ" строит взаимоотношения со своими фирмами на основе договоров о взаимодействии или договоров о перечислении прибыли в акционерное общество. Материнское предприятие осуществляет весь комплекс функций по управлению и несет ответственность за эффективную работу каждого предприятия. Такие группы компаний, основанные на отношениях власти и подчинения, в странах-членах ЕЭС принято именовать "вертикальными группами".

В законодательстве Украины и России, устанавливаемое основополагающие принципы объединения предприятий⁷, подобная форма взаимоотношений внутри хозяйственного объединения прямо не предусмотрена. Однако такие объединения существуют и здесь. Допустим, аналогом концерна, а котором одна компания владеет пакетом акций другой компании, могут быть создаваемые в Украине и России инвестиционные фонды (Национальный инвестиционный фонд "Омега XXI век" (Украина), российские инвестиционные фонды "МММ-инвест" "Московская недвижимость" и другие). Инвестиционные фонды привлекают средства за счет эмиссии собственных акций и инвестируют их в ценные бумаги других эмитентов. Это позволяет оказывать решающее влияние на управление деятельностью физического или юридического лица. Практика создания "вертикальных групп" в Украине и России основывается на дополнительных нормативных предписаниях о возможности создания других видов объединений, кроме перечисленных в соответствующих законах о предприятиях. "Вертикальные группы" здесь

⁶ В российском законодательстве данный и некоторые другие вопросы, касающиеся деятельности отдельных видов хозяйственных обществ, пока не нашли отражения. В отличие от Украины, в России не принимался специальный закон о хозяйственных обществах. Не отраженные в законодательстве вопросы регулируются в учредительных документах.

⁷ Закон Украины "О предприятиях" // Ведомости ВС УССР, 1991. - № 24. Ст. 272.

Закон РФ "О предприятиях и предпринимательской деятельности" / Экономика и жизнь. -1991.-№ 4.

представлены активно возникающими акционерными обществами. Этот вид хозяйственных организаций, как и в Германии, в значительном числе случаев объединяет группу предприятий, например, акционерный судоходный концерн "Бласко" - "Черноморское морское пароходство", акционерное общество "Концерн-Электрон" (Украина), в вышеуказанные инвестиционные фонды и т.д. Объединением предприятий является акционерное общество особого рода деятельности - товарная или фондовая биржа (Харьковская товарно-сырьевая биржа, Укراгропромбиржа и др.). С учетом организационного характера биржа является объединением продавцов, покупателей и торговцев-посредников с целью создания условий для торговли, облегчения, ускорения и удешевления торговых соглашений и операций в области товарооборота и оборота ценных бумаг.

Вопрос о внутренней структуре акционерного общества имеет существенное значение. Например, в Украине государственным предприятиям запрещается создавать хозяйственные общества, но данный запрет не распространяется на право государственных предприятий находиться в составе объединений предприятий (Декрет Кабинета Министров Украины от 31 декабря 1992 г. "Об упорядочении деятельности субъектов предпринимательской деятельности, созданных с участием государственных предприятий"). Из-за неопределенности правового статуса разновидностей акционерного общества декрет породил значительные трудности в правоприменительной деятельности. Сложилось ложное впечатление, что акционерное общество - однозначно хозяйственное общество, разновидность предприятия.

Это вызвало потребность дополнительных толкований. В отличие от Украины, в России корпорации и холдинги официально признаются объединениями предприятий (Постановление Верховного Совета РСФСР от 11 октября 1991 г. "Об упорядочения создания и деятельности ассоциаций, концернов, корпораций и других объединений предприятий на территории РСФСР").

Формирование холдинговых компаний в Украине и России происходит, прежде всего, в таких коммерческих структурах, как биржи, инвестиционные фонды и другие крупные финансовые учреждения. Широкое распространение холдинги получили и среди государственных структур (министерств, производственных и научно-производственных объединений, концернов, ассоциаций и т.п.). Преобразованы в акционерные общества Государственный газовый концерн "Газпром", концерн "Центинжсельстрой" (РФ) и другие объединения. В отличие от финансовых компаний, испытывающих трудности в управлении денежными средствами из-за их переизбытка, государственные структуры образуют холдинги в целях привлечения новых денежных средств и замены отживших управленческих рычагов. В данной сфере часто создаются публичные холдинги, обеспечивающие контроль государства в хозяйственных структурах, составляющих основу промышленного потенциала благодаря сохранению контрольного пакета акций в государственной собственности. Публичными холдингами, например, являются акционерные общества "Транснефть" и "Транснефтепродукт" (РФ). Контрольный пакет акций правопреемника Госстраха Украины также находится у государства.

Рассмотренные "вертикальные группы" существенно отличаются от объединений, в которых несколько компаний подчиняются одному руководящему центру, не обладая экономическими, либо договорными рычагами давления друг на друга. Такие группы в странах-членах ЕЭС называются "горизонтальными группами" или консорциумами. Определение горизонтальной группы содержится в части 2 § 18 Закона ФРГ об акциях. Аналогом горизонтальных групп германского права следует признать концерны украинского и российского права. Для данного вида объединений характерна централизация значительной части производственно-хозяйственных функций и осуществление всеми его участниками единой производственной, технической и экономической политики под руководством и контролем концерна. При этом здесь отсутствуют те отношения зависимости внутри объединения, которые характерны для

вертикальных объединений.

В отличие от концернов германского права, основанных, допустим, на договоре об управлении, относящихся к вертикальным группам, концерны в Украине и России не несут ответственности по обязательствам предприятий, входящих в их состав. Правда, учредительным договором может быть предусмотрено иное. В этом случае становится целесообразным рассмотрение вопроса об отнесении таких концернов к вертикальным группам.

В том же ряду - ряду горизонтальных групп - в законодательстве Украины находится консорциум; и концерн, и консорциум в ст. 3 Закона Украины о предприятиях отнесены к уставным объединениям, в отличие от договорных ассоциации и корпорации. Хотя на практике и в Украине, и в России консорциумы формируются, как правило, как договорные объединения предприятий, объединивших свои средства для решения тех или иных задач экологического, научно-технического или инвестиционного характера. Например, "Укравтоконсорциум" создан в Запорожье в целях развития производства легковых автомобилей на базе перспективных моделей п/о "АвтоЗАЗ", обеспечивая полное удовлетворение потребностей в них населения страны и в первую очередь - членов трудовых коллективов, входящих в консорциум предприятий. При достижении намеченного результата консорциум прекращает свою деятельность или трансформируется в другой вид объединения.

В подобных условиях деятельность консорциума должна рассматриваться как деятельность объединения, основанного на кооперационном договоре. Кооперационные договоры компании заключают между собой в целях координации усилий в какой-либо определенной сфере их деятельности. На кооперационных договорах в Украине и России основываются хозяйственные ассоциации и союзы. Данный вид связей ложится в основу также при организации корпораций украинского права и других видов объединений, организационно-правовую форму которых подсказывает практика, например, финансовые группы типа международной акционерной торгово-финансовой группы "Украина". Это объединение централизовало внешнеэкономическую деятельность группы предприятий, ориентируясь на координационные связи и полную финансовую независимость членов объединения⁸.

Понятие объединений украинского и российского права, основанных на кооперационных договорах, в значительной степени сходно с понятием промысловых и хозяйственных товариществ германского права. Согласно §1 Закона ФРГ "О промысловых и хозяйственных товариществах" целью таких товариществ является содействие получению дохода и ведению хозяйства их членов посредством совместного хозяйственного предприятия. Товарищества могут создаваться в виде союзов по авансированию и кредитованию, по добыче и переработке, совместной продаже сельскохозяйственной и промысловой продукции (сбытовых товариществ, складских союзов), союзов по совместной оптовой закупке товаров для потребления и производства и их розничной реализации (потребительские союзы), союзы по заготовке и потреблению за общий счет сельскохозяйственной и ремесленной продукции, союзов по возведению жилья, по производству товаров и их продаже за общий счет. Аналогично соответствующие объединения украинского и российского права призваны содействовать ведению хозяйства предприятиями, входящими в их состав, посредством координации их деятельности, организации материально-технического снабжения и сбыта продукции, фондов финансовой помощи, банков и т.д. Для достижения поставленной цели

объединения могут организовывать производства и создавать предприятия, производить продукцию, выполнять работы, оказывать услуги для удовлетворения нужд членов объединения или реализации третьим лицам. Сбытовым союзом Германии по определенным критериям соответствуют синдикаты, создаваемые в Украине и России с

⁸Обвинение в мафиозности как аргумент в конкурентной борьбе?// "Донецкий кряж".-1993.- № 2.

целью централизованного сбыта продукции (ценных бумаг) - Фондовый эмиссионный синдикат. Синдикат инвестиционных дилеров по размещению акций (Россия), межбиржевой синдикат "Металл Украины" и др.

Имеются, конечно, и различия. В Украине и России вступительные и паевые взносы членов объединения, доходы от хозяйственной деятельности объединения и иные средства поступают, как правило, в общие фонды объединения. Разделение уставного фонда на паи, также как и выплата процентов, не соотнобразуется со сложившимся представлением о целях создания хозяйственного объединения.

В германском же законодательстве пай (сумма, в пределах которой могут участвовать вкладами отдельные члены товарищества) является необходимым атрибутом товарищества. В то же время правоотношения, связанные с существованием пая, в товариществе существенно отличаются от соответствующих правоотношений в торговых обществах. В отличие от торговых обществ, в товариществах пай, как правило, равен для всех членов. Уставом может быть предусмотрено иное (§7 Закона ФРГ о промысловых и хозяйственных товариществах), однако изначально складывающиеся в товариществе правоотношения предполагают равенство паев. С паевых накоплений в товариществе не могут выплачиваться проценты (§21), кроме случаев, когда уставом предусматривается исключение из данного запрета (§21a). Прибыль и убытки распределяются между членами товарищества или подлежат отчислению в счет предусмотренных законом накоплений в зависимости от того, как данный вопрос разрешен в уставе (§19-20). В первом случае отчисления от прибыли производятся до достижения суммы пая. В торговых же обществах в конце каждого хозяйственного года происходит распределение прибылей и убытков между компаньонами. Характерным направлением использования прибыли является выплата дивидендов.

Говорить о сходстве или различии прочих видов хозяйственных объединений практически нет возможности, так как законодательная база Украины и России только формируется и не содержит многих законоположений, которые есть в Германии. Существование большинства видов объединений предприятий возможно в силу общего законодательного установления о широких правах предприятий в выборе организационно-правовых форм их взаимодействия.

Отличие законодательства Украины и России

Формирование рыночных отношений в Украине и России происходит в сходных условиях. Общность социально-экономического наследия и стратегических направлений дальнейшего экономического развития определяет единообразие подхода к регулированию создания и деятельности хозяйственных обществ и объединений. Некоторые различия в законодательстве обусловлены особенностями развития общественной и экономической обстановки в этих странах либо же особенностями (в том числе недостатками) законодотворческого процесса.

В отличие от России, в законодательстве Украины уделено должное внимание многим принципиальным вопросам создания и деятельности отдельных видов хозяйственных обществ. О роли хозяйственных обществ в формировании рыночной экономики уже говорилось. Еще в 1991 году в Украине был принят Закон о хозяйственных обществах, состоящий из 83 статей. В России специальный закон не принимался. В то же время целесообразность первоочередного принятия именно этого закона сомнительна: первостепенную роль в развитии экономики на настоящий момент и в Украине, и в России играют не хозяйственные общества, а объединения предприятий. Тем не менее Закон о хозяйственных объединениях все еще не принят ни в той, ни в другой стране. В печати много говорилось о просчётах и недостатках в деятельности объединений, о том, что под видом хозяйственных объединений (МГО, концернов) нередко создаются обновленные бюрократические структуры управления. Препятствовать этому должен правовой режим

деятельности крупных организационных структур. Однако в отношении лишь части объединений нового типа приняты соответствующие нормативные акты. В подавляющем же большинстве случаев процесс их формирования законодательно не регламентирован.

Сравнение имеющегося украинского и российского законодательства позволяет выявить некоторые различия, которые в большинстве своем незначительны. Так, в России предусмотрено в законодательстве и широко практикуется создание такой организационно-правовой формы как межотраслевое государственное объединение (МГО): МГО "Энергомаш", "Технохим", "Часпром", "Криогеникс" и др. Она рассчитана прежде всего на замещение нерационального отраслевого управления "самоуправлением" в той мере, какая целесообразна в конкретной ситуации. Правовой статус МГО характеризуется отсутствием той высокой степени централизации управления, которая наблюдается в концернах, а предприятия, в них входящие, сохраняют хозяйственную самостоятельность в полном объеме, предусмотренном законодательством. Аналогичные цели в Украине реализуются через создание корпораций. Например, корпорация "Легтекс" стала правопреемником ликвидированного Госкомитета Украины по легкой промышленности. Она представляет собой самостоятельный производственно-хозяйственный комплекс, который осуществляет свою деятельность на принципах хозрасчета и самоуправления и действует в пределах полномочий, переданных объединениями, предприятиями и организациями, входящими в ее состав. Своей деятельностью корпорация обеспечивает координацию деятельности ее участников, решение вопросов их социально-экономического развития, реализацию госзаказов и т.д. Функционируют также и государственные производственные объединения, активным формированием которых характеризовался конец 80-х годов.

Понятие корпорации в украинском законодательстве весьма своеобразно. Корпорациями здесь признаются договорные объединения, созданные на основе совмещения производственных, научных и коммерческих интересов с делегированием отдельных полномочий централизованного регулирования деятельности каждого на участников. Корпорация в Украине, как правило, не является объединением капиталов в отличие от сложившегося в мировой практике представления о частной корпорации как акционерном обществе. Такое понятие корпорации в Украине складывалось на практике, инициировалось самими предприятиями. Впоследствии соответствующее существующим реалиям понятие корпорации было закреплено в Законе "О предприятиях". Не исключено, что в Законе об объединениях оно будет пересмотрено, поскольку, как показала практика, мало чем отличается от содержащегося в Законе понятия ассоциации. По смыслу ст. 3 Закона Украины "О предприятиях" единственное отличие между ассоциацией и корпорацией заключается в степени централизации управления: делегированию отдельных полномочий централизованного регулирования деятельности каждого из участников корпорации противопоставляется централизация одной или нескольких функций в производственно-коммерческой деятельности ее членов. Иными словами, ассоциации вменяется выполнение функций, не связанных с полномочиями централизованного регулирования деятельности ее членов. Однако выполнение производственно-хозяйственных и управленческих функций невозможно без делегирования ассоциации определенных полномочий. Это приводит к тому, что в процессе правоприменительной деятельности эти два вида хозяйственных объединений оказываются тождественными.

Определенные различия присущи также законодательству Украины и России о хозяйственных обществах. Ни в российском, ни в германском законодательстве не предусматривается возможность создания такого вида хозяйственного общества как общество с дополнительной ответственностью. Общество с дополнительной ответственностью украинского права представляет собой хозяйственное общество, участники которого отвечают по его долгам своими взносами в уставный фонд, а при их недостатке - дополнительно принадлежащим им имуществом в одинаковом для всех

участников кратном размере. В виде обществ с дополнительной ответственностью в Украине, к примеру, создаются доверительные общества, осуществляющие представительскую деятельность в отношении реализации прав собственников. Данный вид хозяйственного общества имеет права на существование уже потому, что он импонирует компаньонам - как тем, что пределы их ответственности ограничены, так и тем, что дополнительная ответственность по долгам общества положительно отражается на отношениях с кредиторами. Такой подход соответствует общей установке на предоставление предпринимателям широких возможностей в выборе организационно-правовых форм их взаимодействия.

Принципиальное отличие имеют полные общества (товарищества) Украины и России. Согласно ст. 9 Закона РФ "О предприятиях и предпринимательской деятельности" полные товарищества в России не признаются юридическими лицами. Целесообразность такого подхода сомнительна. Правовой статус обществ, являющихся организационно-правовой формой предприятия, имеющих зарегистрированную фирму, обладающих собственным имуществом, обособленным от имущества их участников, имеющих другие права юридического лица, отнюдь не соответствует правовому статусу обществ гражданского права. Последние, как известно, создаются на основе неоформленного договора. Одно из главнейших положений Конвенции о взаимном признании компаний и других юридических лиц, одобренной ЕЭС 29 февраля 1968 года, предусматривает, что правоспособность компании, признанной в силу Конвенции, не может быть ограничена либо отвергнута по той лишь причине, что правопорядок, по которому компания учреждена, не признает за ней статуса юридического лица. В соответствии с положениями этой нормы признаются юридическими лицами полные и простые коммандитные, товарищества голландского и итальянского права, партнерства английского права⁹.

Своеобразно в законодательстве России решается вопрос о соотношении товарищества с ограниченной ответственностью и акционерного общества закрытого типа. По содержанию ст. 11 Закона РФ "О предприятиях и предпринимательской деятельности" между ними стоит знак равенства. Трудно согласиться с тем, что это один и тот же вид предприятия. Существующее различие между ними происходит из различной природы пая и акции. Пай в товариществе с ограниченной ответственностью обладает свойством возвратности и может быть востребован участником в случае его выхода из предприятия. Акция же не дает права требовать возврата этого вклада. Именно это обстоятельство позволяет акционерному обществу свободно распоряжаться своим капиталом, не опасаясь того, что часть его придется при малейшем ухудшении конъюнктуры возвращать акционерам. Это обеспечивает жизнеспособность и динамизм созданной крупной коллективной собственности.

Отличие законодательства Украины и Германии

Отличия законодательства Украины и Германии гораздо более многочисленны. Это не удивительно. Пути исторического развития, пройденные Украиной к Германией, во многом несхожи. На сегодняшний день Германия - высокоразвитое постиндустриальное государство со сформированными демократическими институтами с большими достижениями в социальной сфере. Украине, три года назад обретшей независимость, предстоит решать проблему ликвидации отставания от передовых стран и интеграции в мировое сообщество. Переход от тоталитаризма к демократии, административно-командных методов управления к рыночной экономике вызвал необходимость создания по существу нового законодательства с приоритетами свободного

⁹ Правила ЕЭС о деятельности компаний и других юридических лиц.- ВНИИ советского государственного строительства и законодательства. - М. - 1989. - С. 14

предпринимательства и частной собственности. Формирования рыночного законодательства "с нуля" имеет, по нашему мнению, и свои положительные стороны для Украины. Представляется возможность использовать накопленный развитыми странами положительный опыт законотворчества, где за долгие годы удалось создать эффективные юридические механизмы рыночных отношений.

Как уже отмечалось, экономика Украины представляет собой высококонцентрированные индустриальный и аграрный комплексы, находящиеся в стадии динамичного формирования рыночных структур.

Этим объясняется внимание к организационно-правовым формам взаимодействия предприятий - ассоциациям, корпорациям, консорциумам, концернам и т.д.

Значительными различиями в исходных условиях формирования законодательства обусловлено, например, различное понимание концерна в украинском и германском законодательстве. Концерн в Украине не имеет ничего общего с акционерным обществом, в то время как концерн в Германии - это прежде всего акционерное общество. Группа предприятий в Германии рассматривается как концерн, если акционерное общество или акционерное коммандитное общество подчиняет руководство своего общества другому предприятию в силу договора об управлении (§21 Закона об акциях), либо в силу присоединения, когда 100% акций общества держится главным обществом (§319), либо в силу большинства участия в зависимом предприятии (§16, 18). Не исключено, что понятие концерна в германском законодательстве будет пересмотрено, поскольку, по мнению Совета ЕС, не отвечает объективным условиям развития. Согласно Седьмой директиве Совета ЕС концернами должны быть признаны такие группы предприятий, в которых отсутствуют акционерные и акционерные коммандитные общества, но одно из которых образовано в форме товарищества с ограниченной ответственностью.

Различными стадиями развития товарного оборота объясняется различный подход к вопросу о действительности обязательств, вытекающих из сделок, которые выходят за рамки закрепленного в уставе предмета деятельности компании. В Украине такие сделки признаются недействительными. Подобная концепция давно уже не соответствует потребностям развитого оборота зарубежных стран. В последние десятилетия все большее влияние на законодательство и доктрину развитых стран оказывает "функциональная" теория торгового общества, приверженцы которой рассматривают торговое общество не как договор между его участниками, а, прежде всего, как "юридический каркас" предприятия, выстроенный нормами законодательства. Наибольшее влияние эта концепция оказала на законодательство ФРГ, где еще до принятия первой директивы Совета ЕС действовали нормы о том, что торговое общество может ссылаться в отношениях с третьими лицами только на такие ограничения полномочий его органов, которые вытекают непосредственно из закона.

Подавляющее же большинство отмечает недостаточную развитость рыночного законодательства в Украине и других странах, вступивших на путь построения рыночной экономики. Многие вопросы еще остались неразрешенными, обойденными вниманием законодателя или же урегулированными не самым лучшим образом. Этим, в числе других причин, обусловлен повышенный интерес к законодательству развитых стран, например, Германии.

Законодательство и Украины, и Германии представляет компаньонам широкие возможности договорного урегулирования внутрифирменных отношений. Этим, в частности, в Украине восполняются пробелы в законодательстве. В учредительных документах хозяйственного общества или объединения устанавливается порядок распределения прибылей и убытков, состав и компетенция органов управления, порядок участия в делах общества (объединения), урегулируются другие необходимые вопросы. Однако существует ряд вопросов, требующих законодательного регулирования в интересах компаньонов, кредиторов компании и т.д.

Более детальная регламентация отдельных вопросов действительно необходима.

Доказательством этому служит, например, положение торгового кодекса Германии о том, что объявление банкротства в отношении имущества одного из компаньонов влечет за собой прекращение открытого торгового общества (§ 131). Привлекают внимание многие другие вопросы, попавшие в сферу законодательного регулирования деятельности компаний в Германии. Так, в случае систематической неуплаты взносов по прохождении специальной процедуры компаньон может быть объявлен утратившим в пользу общества пай в деле и произведенные частичные платежи (§21 Закона ФРГ об обществах с ограниченной ответственностью); § 22 названного Закона предусматривает ответственность правопреемников по обязательствам общества, а в § 9а солидарную ответственность компаньонов и управляющих. Очевидно, такой подход имеет большое значение для защиты прав заинтересованной стороны. В этом ряду находятся требования законодательства Германии о публичной отчетности, обязательном вступлении в аудиторские союзы и многие другие.

Вызывает сожаление, что в ходе подготовки имеющихся нормативных актов не воспринято прогрессивное законоположение о возможности учреждения общества с ограниченной ответственностью одним лицом. Возможно, законодатель не уделил должного внимания изучению данного вопроса, или же не удовлетворила "юридическая фиктивность" этого общества. Так или иначе, вопрос о легализации такой формы индивидуального предпринимательства представляется имеющим принципиальное значение. Лишение индивида возможности ограничить риск определенной частью с своего имущества при наличии такого права у нескольких объединившихся граждан не только наталкивает на мысль об ущемлении его прав, но и не имеет, по всей видимости, какого-либо экономического смысла. Общество с ограниченной ответственностью, состоящее из одного участника, легализовано в ФРГ в 1981 году. В 1989 году Советом ЕС была принята Двенадцатая директива по праву компаний, обязывающая страны ЕЭС легализовать общество с ограниченной ответственностью, состоящее из одного участника.

Экономически целесообразно также существование такого вида хозяйственного общества как акционерные коммандитные общества, создание которых практикуется в Германии и возможность существования которых не предусмотрена законодательством о хозяйственных обществах в Украине.

Нет сомнения, что с развитием законодательства вопросы необходимой защиты интересов юридических и физических лиц в сфере хозяйствования найдут свое отражение и в законах Украины.