

ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ ГРУПП КОМПАНИЙ В ПРАВЕ ЕС

Задачи адаптации корпоративного законодательства Украины к законодательству ЕС, стоящие сегодня перед Украиной [См.: 7; 1; 3], вызывают необходимость глубокого изучения и анализа источников права, регулирующих корпоративные отношения на уровне ЕС, а также на национальном уровне его государств-участников. Это необходимо для выявления правовых норм и институтов, пригодных для рецепции, и определения оптимальных пределов правового заимствования.

В Украине сравнительно недавно появились отдельные нормы законодательства (корпоративного, налогового, антимонопольного и др.), посвященные деятельности групп связанных (аффилированных) лиц. Для определения дальнейших путей развития и совершенствования отечественного законодательства представляется целесообразным ознакомиться с опытом ЕС в регулировании правоотношений, связанных с деятельностью групп компаний (связанных лиц). Целями настоящей статьи являются:

- проведение анализа действующих источников права ЕС, регулирующих деятельность групп компаний;
- выделение правовых норм, требования которых должны быть учтены в процессе адаптации законодательства Украины к праву ЕС;
- выявление основных тенденций и перспектив развития законодательства ЕС в рассматриваемой области.

В отечественной литературе названные проблемы исследованы не были. Проблемам правового статуса групп компаний и особенностям регулирования возникающих в рамках группы отношений на уровне ЕС посвящены главным образом исследования зарубежных ученых [См.: 12; 8; 9; 13].

В рамках ЕС неоднократно ставился вопрос о необходимости комплексного урегулирования деятельности групп компаний. Вопросам гармонизации национального законодательства государств – членов ЕС в области регулирования деятельности групп компаний должна была быть посвящена Девятая директива ЕС. Однако задача оказалась настолько сложной, что Европейской правовой комиссии, несмотря на ее активную работу в этом направлении, не удалось подготовить окон-

чательный проект упомянутой Директивы.

Пилотный проект Девятой директивы впервые был представлен Комиссией для публичного обсуждения в странах ЕС в 1981 г., и повторно (с изменениями) – в 1984 г. [См.: 13, с. 76]. Её действие предполагалось распространить на *правоотношения, возникающие, когда публичная компания с ограниченной ответственностью имеет статус дочерней по отношению к другому субъекту права (юридическому или физическому лицу)*.

Проект этого документа был основан на концепции комплексного урегулирования правоотношений, возникающих в рамках группы, в основных своих чертах позаимствованной из германского права [См.: 6, с. 301 – 305]. Основными требованиями проекта по отношению к государствам ЕС были следующие:

1) введение в национальное законодательство понятия “дочерняя публичная компания” и установление режима контроля за ее деятельностью;

2) включение в законодательство требования о раскрытии информации о контроле над публичной компанией;

3) введение детализированных правил поведения материнского предприятия (включая физическое лицо) по отношению к дочерней компании (включая ответственность материнского предприятия за ущерб, причиненный дочерней компании, и по ее долгам);

4) введение детализированных правил, применяемых в случае заключения публичной компанией контрактов, подпадающих по своим характеристикам под контроль и др.

Публичное обсуждение показало, что разработанный Комиссией проект Девятой директивы был преждевременным, ибо в большинстве государств на то время отсутствовали механизмы регулирования деятельности групп, заложенные в основу проекта. Деловая общественность восприняла этот проект как жесткий и слишком обременительный для компаний.

В 2003 г. Европейская правовая комиссия пришла к окончательному выводу об отсутствии необходимости разработки нового проекта Девятой директивы о группах компаний, о чем уведомила в своем Послании к Совету Европы и Европейскому парламенту “Модернизация корпоративного права и совершенствование корпоративного управления в Европейском Союзе – План по движению вперед” от 21 мая 2003 г. [14]. Этот вывод основан на опросе общественного мнения и исследованиях, проведенных группой экспертов высокого уровня и отраженных в докладе „Современная регуляторная модель корпоративного права в Европе” от 4 ноября 2002 г. (Разд. V “Группы и пира-

миды”) [15]. По мнению Комиссии, при совершенствовании корпоративного права ЕС следует обратить внимание лишь на определенные аспекты деятельности групп компаний, не предпринимая попыток урегулировать соответствующие правоотношения в комплексном порядке.

Действующими директивами ЕС, посвященными отдельным аспектам деятельности групп компаний, являются:

- Седьмая директива ЕС о консолидированной отчетности [16];
- Директива об унифицированной системе налогообложения прибыли материнских и дочерних компаний, находящихся в различных государствах-участниках от 23 июля 1990 г. [См.: 10].

Основные положения Седьмой директивы ЕС о консолидированной финансовой отчетности на сегодняшний день уже нашли отражение в отечественном законодательстве – в ст. 12 Закона Украины “О бухгалтерском учете и финансовой отчетности в Украине” [4] и в Положении (стандарте) бухгалтерского учета 20 “Консолидированная отчетность” [2].

Директива № 435 направлена на устранение двойного налогообложения прибыли (дивидендов), выплачиваемой дочерними компаниями материнским компаниям, расположенным на территории других государств. Такая прибыль в государстве местонахождения материнской компании должна либо освобождаться от налога либо облагаться им с учетом суммы налога, уплаченной дочерним предприятием.

Компании считаются материнской и дочерней при владении пакетом акций минимум 25 % от уставного фонда. Государства-члены в национальном законодательстве вправе ужесточать названный критерий:

- а) при определении квалификационного пакета могут учитываться лишь акции, дающие право голоса;
- б) путем применения положений Директивы к компаниям, только непрерывно владеющим квалификационным пакетом акций не менее чем два года.

Требования, содержащиеся в Директиве № 435, направлены на обеспечение равного правового статуса национальных и транснациональных групп исключительно в рамках ЕС (т.е. государства ЕС на взаимной основе устанавливают для своих компаний такой преференциальный режим). Поэтому введение ее положений во внутреннее законодательство Украины в одностороннем порядке является нецелесообразным. Однако Украина может включить аналогичные нормы в свое налоговое законодательство с целью стимулировать процесс иностранного инвестирования, поскольку сегодня, в соответствии с п. 4.1.4 Закона Украины “О налогообложении прибыли предприятий”,

включению в валовый доход и налогообложению (по ставке 25 %, согласно ст. 10 Закона) подлежат “доходы ... в виде дивидендов, полученных от нерезидентов”. Подобный подход используется сегодня в ряде международных договоров Украины об устранении двойного налогообложения (т.е. опять-таки на взаимной основе). В силу изложенного представляется нецелесообразным включение Директивы № 435 в Ориентировочный перечень нормативных актов ЕС, к которым должно быть адаптировано законодательство Украины на протяжении 2002 – 2004 гг., утвержденный решением 6-го заседания Межведомственного координационного совета по адаптации законодательства Украины к законодательству ЕС от 28 сентября 2001 г. [См.: 3].

Параллельно с действующими директивами Европейской комиссией подготовлены и опубликованы проекты еще нескольких Директив, направленных на регулирование деятельности групп компаний, среди которых проект Директивы об унифицированной системе налогообложения процентов и роялти, выплачиваемых между ассоциированными компаниями, находящимися в различных государствах – членах ЕС (Proposal for a Council Directive on a common system of taxation applicable to interest and royalty payments made between associated companies of different Member States № COM/98/0067 final – CNS 98/0087), а также ряд проектов, предусматривающих внесение изменений в действующие директивы о предоставлении консолидированной отчетности и раскрытии информации компаниями, входящими в группу (с текстами проектов можно ознакомиться на сайте http://www.europa.eu.int/eur-lex/en/com/reg/en_register_1710.html>).

Перспективы урегулирования деятельности групп компаний в рамках ЕС отражены в уже упомянутом послании Европейской комиссии. В нем отмечается, что группы компаний являются законным способом ведения бизнеса, но их существование вызывает возникновение специфических рисков для акционеров и кредиторов компаний, входящих в группу. Для защиты указанных лиц Комиссией предлагается сосредоточить усилия на трех направлениях правового регулирования деятельности групп компаний, а именно на:

а) создании механизмов, обеспечивающих *максимальное раскрытие финансовой и нефинансовой информации о деятельности группы* (включая информацию о структуре группы, отношениях контроля в рамках последней, включая перекрестный холдинг и соглашения между акционерами, о вступлении и выходе компаний из группы, финансовых результатах деятельности каждой из компаний, входящих в группу, и пр.); соответствующие положения должны быть включены в действующие Директивы (в соответствии с планом Комиссии это

должно произойти в 2003 – 2005 гг.);

б) разработке специальной Директивы, регулирующей *вопросы менеджмента компаний, входящих в группу (разработка правил “групповой политики”)*. Одной из базовых проблем, связанных с деятельностью групп компаний, является неурегулированность ситуации, связанной с конфликтом групповых интересов с интересами компании, входящей в группу. Материнская компания, обладая контролем над дочерней компанией, может действовать не в интересах последней. Как правило, интересы компании, входящей в группу, подчиняются групповым интересам, что может проявляться в заключении ею невыгодных сделок в интересах всей группы, предоставлении гарантий и иного обеспечения по кредитам, которые предоставляются другим компаниям группы, безвозмездном предоставлении кредитов или передаче активов по заниженным ценам другим компаниям, входящим в группу, выплате завышенных дивидендов и пр. При этом страдают интересы миноритарных акционеров зависимой (дочерней) компании, а также ее кредиторов. Принятие такой Директивы отнесено Комиссией к среднесрочным мероприятиям, осуществление которых планируется на 2006 – 2008 годы;

в) *ограничении возможности компаний, акции которых прошли листинг, участвовать в пирамидах (пирамидальных группах компаний, в которых благодаря цепочке промежуточных холдинговых компаний контроль за деятельностью группы обеспечивается при минимальных инвестициях в капитал контролируемых компаний)*. Наличие пирамидальных структур значительно ущемляет интересы миноритарных акционеров контролируемых компаний, снижает степень прозрачности таких групп. Предполагается запретить допуск к листингу акций компаний, основная часть активов которых состоит из акций других публичных компаний, либо все имущество которых находится в плавающем залоге (предметом такого залога являются все активы компании-залогодателя, их индивидуализация осуществляется при помощи специальной процедуры – кристаллизации лишь на момент обращения взыскания на предмет залога). Внесение соответствующих изменений в действующие директивы ЕС планируется на период с 2006 по 2008 год.

Помимо принятия ряда директив, направленных на гармонизацию национального законодательства стран-участниц, в рамках ЕС предпринимаются попытки прямого регулирования деятельности экономических групп. Активная экономическая интеграция в рамках европейского пространства в середине 80-х годов породила к жизни новое наднациональное правовое образование – *European Economic Interest*

Grouping (Европейское объединение с общей экономической целью, далее – EEIG). Регламент о Европейском объединении с общей экономической целью был принят 25 июля 1985 г. [11].

EEIG создается с целью оптимизации бизнеса его участников путем объединения их ресурсов, деятельности и опыта. Деятельность EEIG должна быть связанной с бизнесом его участников, но не замещать его (т.е. функции объединения должны осуществляться наряду с деятельностью каждого из его участников). Получение прибыли не является целью EEIG. Если же объединение получает какую-либо прибыль, то она полностью подлежит распределению между участниками. Согласно Регламенту, EEIG не имеет статуса плательщика налога.

Участниками EEIG могут быть компании, фирмы и иные юридические лица, созданные в соответствии с правом государств – членов ЕС и имеющие свой зарегистрированный офис на территории Сообщества. EEIG может быть также образована физическими лицами, осуществляющими промышленную (включая народный промысел), торговую или сельскохозяйственную деятельность или оказывающими профессиональные и иные услуги на территории Сообщества. EEIG обязано иметь не менее двух участников из разных государств – членов ЕС. Участниками объединения не могут выступать другие EEIG.

EEIG создается на основании контракта, заключаемого между всеми его участниками, в котором указывается:

- наименование объединения (обязательно должно включать слова "European Economic Interest Grouping" или оканчиваться аббревиатурой EEIG);
- его юридический адрес;
- цели деятельности;
- сведения о каждом участнике группы (имя или наименование, организационно-правовая форма, юридический адрес, регистрационный номер и место регистрации);
- период, на который создается EEIG (если оно создается на определенный срок).

Данный контракт представляется для регистрации в орган, уполномоченный государством – членом ЕС. Правом государства – члена ЕС, в котором осуществляется эта процедура, могут предусматриваться дополнительные требования или ограничения относительно создания и деятельности EEIG, введение которых санкционировано Регламентом (так, количество участников EEIG может ограничиваться 20, может запрещаться участие в EEIG отдельных категорий физических и юридических лиц и пр.). С момента регистрации контракта о создании EEIG объединение становится правоспособным. Сведения о создании

ЕЕІГ и прекращения его деятельности подлежат опубликованию в *Official Journal of the European Communities (C and S series)*.

Юридический адрес ЕЕІГ должен быть в одном из государств – членов ЕС. Однако он может переноситься из одного государства в другое с соблюдением предусмотренных Регламентом формальностей.

Управление ЕЕІГ осуществляется при помощи двух органов – участников, действующих коллективно, и менеджера (менеджеров). Каждый участник ЕЕІГ имеет один голос, если контрактом не предусмотрено иное. Регламент содержит перечень вопросов, решения по которым принимаются участниками только единогласно. ЕЕІГ не может нанимать на работу более 500 лиц.

В ЕЕІГ не является обязательным формирование общего капитала; его участники могут избрать и иные формы финансирования его деятельности. Объединение не может привлекать инвестиции путем публичного обращения. Порядок распределения прибыли (покрытия убытков) от деятельности ЕЕІГ определяется контрактом. Если в последнем данный вопрос не урегулирован, распределение прибыли (убытков) осуществляется между участниками поровну. Прибыль (убытки) ЕЕІГ облагается налогом только как прибыль (убытки) участников объединения. Каждый из участников ЕЕІГ несет неограниченную и солидарную ответственность по его долгам.

Изложенное показывает, что ЕЕІГ представляет собой *специфическое объединение “наднационального” (европейского) характера, которое может существовать только в правовом поле ЕС*. Его участниками могут быть только юридические лица государств – участников ЕС. Более того, Регламент является актом прямого действия и государства ЕС не должны гармонизировать свое национальное право в соответствии с его требованиями, а обязаны лишь обеспечить необходимые условия для действия этого акта законодательства ЕС на их территории. Однако в Ориентировочном перечне нормативных актов ЕС, к которым должно быть адаптировано законодательство Украины на протяжении 2002 – 2004 гг. [3], указан и Регламент о Европейском объединении с общей экономической целью (п. 46 Перечня). Представляется невозможным до момента вхождения Украины в состав членов ЕС адаптировать национальное законодательство в соответствии с положениями указанного Регламента (разве что создать аналогичную структуру на уровне СНГ).

Все вышеизложенное позволяет сделать определенные выводы:

1. Задача комплексной гармонизации законодательства государств – членов ЕС о группах компаний (связанных лицах) оказалась не реализуемой на практике в силу отсутствия на национальном уровне еди-

пообразного підходу к решению данного вопроса.

2. Гармонизация была ефективно осуществлена в отдельных отраслях законодательства государств – членов ЕС (в сфере финансовой отчетности, налогообложения компаний, входящих в группу).

3. Альтернативой процесса гармонизации национального права государств – членов ЕС является процесс формирования структур наднационального, европейского характера. Первым таким образованием стало Европейское объединение с общей экономической целью (EEIG). Участие в таких структурах облегчает ведение транснационального бизнеса, частично устраняет национальные барьеры и ограничения в предпринимательской деятельности.

4. Акты перспективного законодательства ЕС, связанные с регулированием деятельности групп компаний, обязательно должны учитываться в процессе адаптации корпоративного законодательства Украины к законодательству ЕС, поскольку отражают современные тенденции правового регулирования соответствующих отношений.

5. Из Перечня нормативных актов ЕС, к которым должно быть адаптировано законодательство Украины на протяжении 2002 – 2004 гг., утвержденного решением Межведомственного координационного Совета по вопросам адаптации законодательства Украины к законодательству ЕС от 28 сентября 2001 г. № 6, следует исключить:

а) Регламент о Европейском объединении с общей экономической целью – Council Regulation (EEC) No 2137/85 of 25 July 1985 on the European Economic Interest Grouping (EEIG) (п. 46 Перечня);

б) Директиву об унифицированной системе налогообложения прибыли материнских и дочерних компаний, находящихся в различных государствах – участниках ЕС от 23 июля 1990 г. Council Directive 90/435/EEC of 23 July 1990 on the common system of taxation applicable in the case of parent companies and subsidiaries of different Member States (п. 30 Перечня).

Список литературы: 1. Європейський вибір: Концептуальні засади стратегії економічного та соціального розвитку України на 2002 – 2011 роки: Послання Президента України до Верховної Ради України // Уряд. кур'єр. – 2002. – № 100. – С. 5. 2. Консолідована звітність. Положення (стандарт) бухгалтерського обліку 20: Затв. наказом Міністерства України від 30.07.1999 р., № 176 // Офіц. вісн. України. – 1999. – № 33. – Ст. 1755. 3. Орієнтовний перелік нормативних актів ЄС, до яких має бути адаптоване законодавство України протягом 2002 – 2004 років: Затв. рішенням 6-го засідання Міжвідом. коорд. Ради з адаптації законодавства України до законодавства ЄС від 28.09.2001 р. // Комп'ютерна правова система “Ліга: закон”. 4. Про бухгалтерський облік і фінансову звітність в Україні. Закон України від 16.07.1999 р., № // Відом. Верховн. Ради України. – 1999. – № 40. – Ст. 365. 5. Про оподаткування прибутку підприємств: Закон України в редакції Закону України від 22.05.1997 р., № 283/97-ВР // Відом. Верховн. Ради України. – 1997. – № 27. – Ст. 181. 6. Проблемы гражданского и предпринимательского права

Германии/ Пер. с нем. – М.: Изд-во БЕК, 2001. – 336 с. 7. Угода про партнерство та співробітництво між Європейськими Співтовариствами і Україною від 14.06.1994 р. // Бюлетень Міністерства юстиції України. – 2001. – № 3. – С. 194. 8. *Antunes, Jose Engacia* <<http://www.amazon.co.uk/exec/obidos/search-handle-url/index=books-uk&field-author=Antunes%2C%20Jose%20Engacia/026-9278616-3732441>>. The Liability of Corporate Groups: Autonomy and Control in Parent-subsidary Relationships in US, German and EC Law (Studies in Transnational Economic Law). – Kluwer Law International, 1994. – 588 p. 9. *Blumberg, Phillip I.* The Increasing Recognition of Enterprise Principles in Determining Parent and Subsidiary Corporation Liabilities// Connecticut Law Review. – 1996. – № 28 – P. 295 – 347. 10. Council Directive 90/435/EEC of 23 July 1990 on the common system of taxation applicable in the case of parent companies and subsidiaries of different Member States// Official Journal L. – 1990. – № 225. – P. 6 – 9. 11. Council Regulation (EEC) No 2137/85 of 25 July 1985 on the European Economic Interest Grouping (EEIG) // Official Journal L. – 1985. – № 199. – P. 1 – 9. 12. Groups of Companies in the EC. – Berlin: Walter de Gruyter, 1993. – 233 p. 13. *Miller, Sandra K.* Piercing the Corporate Veil among Affiliated Companies in the European Community and in the U.S.: A Comparative Analysis of the U.S., German, and U.K. Veil Piercing Approaches // American Business Law Journal. – 1998. – № 36. – P. 73 – 149. 14. Modernising Company Law and Enhancing Corporate Governance in the European Union – A Plan to Move Forward: Communication from the Commission to the Council and the European Parliament, COMM (2003) 284 final. – Brussels: Commission of the European Communities, 2003. – 29 p. 15. Report of the High Level Group of Company Law Experts on a Modern Regulatory Framework for Company Law in Europe. – Brussels: Commission of the European Communities, 2002. – 161 p. 16. Seventh Council Directive 83/349/EEC of 13 June 1983 based on the Article 54 (3) (g) of the Treaty on consolidated accounts// Official Journal L. – 1983. – № 193. – P. 1 – 7.

Надійшла до редакції 05.09.2003 р.

УДК 349.2

О.М. Ярошенко, канд. юрид. наук, доцент
Національна юридична академія України
імені Ярослава Мудрого, м. Харків

ОСНОВНЕ ДЖЕРЕЛО ТРУДОВОГО ПРАВА УКРАЇНИ – КОНСТИТУЦІЯ УКРАЇНИ

Чільне місце в системі джерел трудового права посідає Конституція України. Вона виступає як загальноновизнана платформа існування суспільства і фактично є офіційним виразником його інтересів. Конституція – це Основний Закон держави, який закріплює підвалини суспільного й економічного ладу в тій чи іншій країні, форму правління і форму її державного устрою, правове становище особи, порядок організації й компетенцію органів влади й управління, організацію та основні принципи правосуддя.

Чинна Конституція створила легітимну основу української державності, побудовану на демократичних принципах, стала фактором стабілізації політичного життя країни, забезпечивши суспільство і