

Глава 12 ОБЪЕДИНЕНИЯ ПРЕДПРИЯТИЙ

Статья 118. Понятие объединения предприятий

1. Объединением предприятий является хозяйственная организация, образованная в составе двух или более предприятий с целью координации их производственной, научной и другой деятельности для решения общих экономических и социальных задач.

2. Объединения предприятий образуются предприятиями на добровольных началах или по решению органов, которые в соответствии с настоящим кодексом и другими законами Украины имеют право образовывать объединения предприятий. В объединение предприятий могут входить предприятия, образованные по законодательству других государств, а предприятия Украины могут входить в объединения предприятий, образованные на территории других государств.

3. Объединения предприятий образуются на неопределенный срок или как временные объединения.

4. Объединения предприятий являются юридическим лицом.

5. Государственная регистрация объединения предприятий осуществляется в соответствии со статьей 58 настоящего Кодекса.

1. Объединение предприятий является хозяйственной организацией, определение которой содержится в п.2 ст.55 Кодекса, из которого следует, что она создается со статусом юридического лица. Однако наличие статуса юридического лица является лишь одним из признаков субъекта хозяйствования. Хозяйственной правосубъектностью обладают также объединения предприятий без статуса юридического лица – промышленно-финансовые группы, ассоциированные предприятия, что следует из норм последующих статей данной главы Кодекса. Нормы Кодекса об объединениях предприятий без статуса юридического лица являются специальными по отношению к содержащейся в ст.55 Кодекса общей норме, определяющей понятие хозяйственной организации, в которой специальные нормы не учтены. В литературе предлагалось дополнить определение хозяйственной организации, согласовав его со специальными нормами статей 125, 126 Кодекса [1, с. 42-43; 2, с. 349-350]. До такого дополнения специальные нормы подлежат приоритетному применению, следовательно, промышленно-финансовые группы, ассоциированные предприятия, холдинговые компании являются хозяйственными организациями, на которые распространяется общий статус хозяйственной организации как субъекта хозяйствования, далее –

статус объединения предприятий и, наконец, специальный статус отдельного его вида. С учетом того, что объединение предприятий как коллективный субъект хозяйствования может использовать организационно-правовую форму акционерного общества или некоммерческой организации, на него в таком случае распространяется также статус данного субъекта хозяйствования.

В состав объединения предприятий входят 2 или более предприятий, то есть субъектов хозяйствования, систематически осуществляющих производственную, научно-исследовательскую, торговую или другую деятельность в соответствии с законом. Целью объединения предприятий является координация производственной, научной, торговой и другой деятельности для решения общих для участников объединения экономических и социальных задач. Как правило, такими задачами, является расширение ассортимента, повышение качества, выход на новые рынки или получение социального эффекта и т.п. Получение прибыли объединением предприятий или его участниками часто не является целью объединения. Головная организация объединения предприятий обладает координационной и/или управленческой компетенцией по отношению к его участникам. Объединение предприятий при составлении учредительных документов может использовать лишь те или иные фрагменты статуса акционерного общества или некоммерческой организации или их комбинацию, но при этом имеет название «объединение предприятий».

2. Создание объединений предприятий иницируется самими предприятиями добровольно на основе соглашения их представителей или решения их руководителей. Также объединения предприятий могут создаваться по решению государственных органов. Такими органами, в частности, могут быть ВР Украины, КМУ, органы, уполномоченные управлять государственным имуществом, государственные органы приватизации, министерства и другие центральные органы исполнительной власти [3; 4; 5; 6]. В объединение предприятий, созданное в Украине по ее законам, могут входить предприятия, созданные по законодательству других государств, а отечественные предприятия могут входить в зарубежные объединения. Однако в обоих случаях между этими государствами и Украиной или между их правительствами и КМУ должны быть заключены соответствующие договоры о дружбе и сотрудничестве, об экономическом сотрудничестве, о взаимной поддержке, содействии и защите инвестиций и др.

3. Объединения предприятий могут образовываться как временные на определенный срок или под достижение определенной цели. К объединениям временного типа относятся промышленно-финансовые группы, консорциумы. К объединениям предприятий, образуемым на неопределенный срок, как правило, относятся ассоциации, корпорации, концерны, ассоциированные предприятия, холдинговые компании.

4. По общему правилу объединения предприятий создаются и действуют с наличием статуса юридического лица. К таковым, в частности, относятся ассоциации, корпорации, концерны, консорциумы и объединения предприятий в других организационно-правовых формах (холдинговые компании), предусмотренных законом. Но это правило имеет исключения, которые предусмотрены специальными нормами статей 125, 126 данной главы Кодекса. Как отмечалось в комментарии к ч.1 этой статьи, такими объединениями являются промышленно-финансовые группы и холдинговые компании.

5. Государственная регистрация объединений предприятий осуществляется в соответствии со статьей 58 Кодекса, Законом Украины «О государственной регистрации юридических лиц и физических лиц-предпринимателей» от 15.05.03 г. и специальным законодательством (Законом Украины «О банках и банковской деятельности» от 07.12.2000 г.; Законом Украины «О холдинговых компаниях в Украине» от 15.03.2006 г.; постановлением КМУ «Об утверждении положения о создании (регистрации), реорганизации и ликвидации промышленно-финансовых групп» от 20.07.1996 г. и др.).

Статья 119. Виды объединений предприятий

1. В зависимости от порядка учреждения объединения предприятий могут образовываться как хозяйственные объединения или как государственные либо коммунальные хозяйственные объединения.

2. Хозяйственное объединение – объединение предприятий, образованное по инициативе предприятий, независимо от их вида, которые на добровольных началах объединили свою хозяйственную деятельность.

3. Хозяйственные объединения действуют на основе учредительного договора и/или устава, который утверждается их учредителями.

4. Государственное (коммунальное) хозяйственное объединение – объединение предприятий, образованное государственными (коммунальными) предприятиями по решению Кабинета Министров Украины или, в определенных законом случаях, решению министерств (других органов, в сферу управления которых входят предприятия, образующие объединение), или решению компетентных органов местного самоуправления.

5. Государственное (коммунальное) хозяйственное объединение действует на основе решения о его образовании и устава, который утверждается органом, принявшим решение об образовании объединения.

6. Положения настоящей главы применяются также к объединениям других субъектов хозяйствования – юридическим лицам или объединениям предприятий при участии таких лиц, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом и другими законами.

1. По критерию инициатора и способа создания объединений предприятий, последние делятся на хозяйственные объединения и государственные либо коммунальные хозяйственные объединения. В первом случае объединение создается в добровольном порядке самостоятельными предприятиями, а во втором – по решению государственного органа.

2. Инициаторами создания хозяйственного объединения предприятий являются сами предприятия независимо от их вида. Такое объединение образуется добровольно после согласования вопросов взаимодействия и управления.

3. Деятельность хозяйственных объединений осуществляется на основе учредительного договора (при образовании ассоциаций и корпораций) или устава (концернов и консорциумов). Однако участники уставного хозяйственного объединения могут также заключить учредительный договор. Содержание учредительного договора определяется п.3 ст.57 Кодекса, а содержание устава – п.4 ст.57.

4. Государственное (коммунальное) объединение предприятий создается и действует на основании решения КМУ, министерства или другого центрального органа исполнительной власти либо органа местного самоуправления.

5. Основными нормативными актами, на основании которых действует государственное (коммунальное) объединение предприятий, является решение о его образовании и устав. Решение принимает орган, уполномоченный на создание объединения предприятий. И этот же орган утверждает устав созданного им объединения, в котором определяется его компетенция.

В учредительных документах объединений предприятий обоих видов содержатся сведения, предусмотренные п.п.2-4 ст.57 Кодекса.

6. В данной части статьи утверждается, что положения настоящей главы могут в равной степени быть применены как к объединениям предприятий, так и к объединениям других субъектов хозяйствования – банков, страховых компаний, бирж, кооперативов, неприбыльных организаций, других объединений предприятий, в том числе без статуса юридического лица, и т.д. В связи с этим более правильным было бы назвать данную главу «Объединения субъектов хозяйствования», однако влияние сложившейся хозяйственной практики перевесило терминологическую точность.

Статья 120. Организационно-правовые формы объединений предприятий

1. Хозяйственные объединения образуются как ассоциации, корпорации, консорциумы, концерны, иные объединения предприятий, предусмотренные законом.

2. Ассоциация – договорное объединение, созданное в целях постоянной координации хозяйственной деятельности объединявшихся предприятий путем централизации одной или нескольких производственных и управленческих функций, развития специализации и кооперации производства, организации совместных производств на основе объединения участниками финансовых и материальных ресурсов для удовлетворения преимущественно хозяйственных потребностей участников ассоциации. В уставе ассоциации должно быть указано, что она является хозяйственной ассоциацией. Ассоциация не имеет права вмешиваться в хозяйственную деятельность предприятий – участников ассоциации. По решению участников ассоциация может быть уполномочена представлять их интересы в отношениях с органами власти, другими предприятиями и организациями.

3. Корпорацией признается договорное объединение, созданное на основе сочетания производственных, научных и коммерческих интересов объединившихся предприятий с делегированием ими отдельных полномочий централизованного регулирования деятельности каждого из участников органам управления корпорации.

4. Консорциум – временное уставное объединение предприятий для достижения его участниками определенной общей хозяйственной цели (реализации целевых программ, научно-технических, строительных проектов и т.п.). Консорциум использует средства, которыми его наделяют участники, централизованные ресурсы, выделенные на финансирование соответствующей программы, а также средства, поступающие из других источников, в порядке, определенном его уставом. При достижении цели его создания консорциум прекращает свою деятельность.

5. Концерном признается уставное объединение предприятий, а также других организаций, на основе их финансовой зависимости от одного или группы участников объединения, с централизацией функций научно-технического и производственного развития, инвестиционной, финансовой, внешнеэкономической и другой деятельности. Участники концерна наделяют его частью своих полномочий, в том числе правом представлять их интересы в отношениях с органами власти, другими предприятиями и организациями. Участники концерна не могут быть одновременно участниками другого концерна.

6. Государственные и коммунальные хозяйственные объединения образуются преимущественно в форме корпорации или концерна, независимо от наименования объединения (комбинат, трест и т.п.).

1. По общему правилу организационно-правовой формой хозяйственного объединения может быть ассоциация, корпорация, консорциум, концерн, хотя возможно создание хозяйственных объединений в других организационно-правовых формах, предусмотренных законом. Этой нормой закладывается возможность создавать в будущем объединения предприятий в формах, которые найдут отображение в нашем законодательстве после изменений в организации хозяйственной деятельности, имплементации положительного зарубежного опыта и по другим причинам.

2. Объединение предприятий в организационно-правовой форме ассоциации создается на основе договора между двумя или более субъектами хозяйствования. Основным локальным нормативным документом ассоциации является ее устав, в котором обязательно указывается, что она является хозяйственной ассоциацией. Целями объединения самостоятельных предприятий в ассоциацию являются постоянная координация хозяйственной деятельности объединившихся предприятий путем централизации одной или нескольких производственных и управленческих функций, развитие специализации и кооперации производства, организация совместных производств на основе объединения участниками финансовых и материальных ресурсов для удовлетворения преимущественно хозяйственных потребностей участников ассоциации. Ассоциация может преследовать одну или несколько из перечисленных целей, также иные хозяйственные цели, не обозначенные в данной части статьи, но дополняющие, как минимум, одну из перечисленных в данной статье целей ассоциации, при этом в обязательном порядке это должна быть координация хозяйственной деятельности объединившихся предприятий путем централизации одной или нескольких производственных и управленческих функций.

Ассоциация является самой «мягкой» организационно-правовой формой объединения предприятий, поскольку лишь координирует деятельность предприятий-участников и не вмешивается в их хозяйственную деятельность.

3. Объединение предприятий в форме корпорации создается на основе договора, но может утверждаться и устав. Цели создания корпорации также могут быть самыми различными. Корпорация осуществляет координацию деятельности предприятий, но в отличие от ассоциации органы управления корпорации могут централизованно регулировать отдельные направления деятельности предприятий-участников в пределах полномочий, делегированных им самими участниками при создании объединения предприятий в форме корпорации.

4. Объединение предприятий в организационно-правовой форме консорциума отличается временным характером деятельности. Консорциум действует на основе устава. Цели деятельности консорциума могут быть также различными, но, в отличие от других, создание консорциума может осуществляться с целью реализации Государственной программы экономического и социального развития Украины, других общегосударственных программ, целевых программ развития отдельных отраслей экономики, выполнения научно-технических, строительных проектов и т.п. В соответствии со ст.ст. 116, 143 Конституции Украины, ст.11 Кодекса, Законом Украины «О государственном прогнозировании и разработке программ экономического и социального развития Украины» разработка общегосударственных и отраслевых программ, как правило, осуществляется КМУ, отраслевыми министерствами, другими центральными органами исполнительной власти; утверждение и контроль исполнения общегосударственных программ осуществляется ВР Украины, отраслевых или комплексных – КМУ или соответствующими министерствами, местных и региональных – территориальными громадами и органами местного самоуправления. Исполнение программ может быть возложено на консорциумы. Поэтому в создании консорциума часто заинтересованы государственные органы. Поскольку среди целей деятельности консорциума преобладают публичные интересы, то это объединение предприятий, кроме собственных средств, которыми его наделили участники, может использовать централизованные ресурсы, выделенные на финансирование соответствующей программы, а также средства, поступающие из других источников, в порядке, определенном его уставом.

Консорциум прекращает свою деятельность после истечения срока, на который он создавался, или при достижении цели его создания. В этих случаях консорциум может прекратить свою деятельность путем реорганизации в объединение предприятий другой организационно-правовой формы.

5. Объединения предприятий в форме концерна, как и другие, создаются для реализации широкого круга целей и действуют на основании устава. По сравнению с другими объединениями предприятий, концерн предполагает большую централизацию деятельности и наличие финансовой зависимости от одного или нескольких участников. По этой причине участники концерна не могут быть участниками другого объединения предприятий.

6. Государственные и коммунальные хозяйственные объединения образуются преимущественно в форме корпорации или концерна, т.е. законодатель указывает органам государственной исполнительной власти и местного самоуправления преимущественный вид государственного (коммунального) объединения. В то же время они могут создаваться, например, и в форме консорциума с целью реализации публичных интересов, но отступление от рекомендации ч.6 требует дополнительного обоснования.

В наименовании государственного или коммунального объединения предприятий, также как и хозяйственного объединения, может включаться термин «комбинат» или «трест» и т.п. (синдикат, железная дорога, пароходство и др.). Эти термины указывают на вид экономической деятельности объединения предприятий и являются лишь дополнением к организационно-правовой форме объединения предприятий, предусмотренной законом (корпорация, концерн и др.).

Статья 121. Статус предприятия-участника объединения предприятий

1. Предприятия – участники объединения предприятий сохраняют статус юридического лица независимо от организационно-правовой формы объединения, и на них распространяются положения настоящего Кодекса и других законов по регулированию деятельности предприятий.

2. Предприятие-участник хозяйственного объединения имеет право:

- добровольно выйти из объединения на условиях и в порядке, определенных учредительным договором о его образовании либо уставом хозяйственного объединения;**
- быть членом других объединений предприятий, если законом, учредительным договором либо уставом хозяйственного объединения не установлено иное;**
- получать от хозяйственного объединения в установленном порядке информацию, связанную с интересами предприятия;**
- получать часть прибыли от деятельности хозяйственного объединения в соответствии с его уставом. Предприятие может иметь также другие права, предусмотренные учредительным договором либо уставом хозяйственного объединения в соответствии с законодательством.**

3. Предприятие, которое входит в состав государственного или коммунального хозяйственного объединения, не имеет права без согласия объединения выходить из его состава, а также объединять на добровольных началах свою деятельность с другими субъектами хозяйствования и принимать решение о прекращении своей деятельности.

4. Решение об образовании объединения предприятий (учредительный договор) и устав объединения согласовываются с Антимонопольным комитетом Украины в порядке, установленном законодательством.

1. Самостоятельный субъект хозяйствования со статусом юридического лица, создавая объединение с субъектами, имеющими аналогичный статус, сохраняет правосубъектность и статус юридического лица. И это не зависит от вида,

организационно-правовой формы объединения предприятий и наличия либо отсутствия у этого объединения статуса юридического лица. Но сам правовой статус предприятия после вступления в объединение изменяется, поскольку предприятие приобретает и/или теряет права и обязанности.

2. За предприятиями - участниками хозяйственного объединения данной нормой закреплены лишь основные права. В частности, право добровольно выйти из объединения, право быть участником другого объединения предприятий, право на получение информации, связанной с интересами предприятия, право на получение части прибыли от деятельности объединения. Воспользоваться этими правами предприятие-участник объединения может в порядке, предусмотренном учредительным договором либо уставом объединения.

Предприятие-участник хозяйственного объединения может иметь и другие права, если они предусмотрены учредительными документами объединения. В частности, право на участие в капитале другого предприятия, право на участие в определении стратегии объединения и др.

3. Права предприятий-участников государственных и коммунальных хозяйственных объединений ограничены. Поскольку государственное или коммунальное объединение предприятий образовывается государственными или коммунальными предприятиями и создается по решению КМУ, министерств либо других центральных органов исполнительной власти или органов местного самоуправления, то самостоятельное принятие предприятием-участником объединения решения о выходе из объединения или о вхождении в другое объединение запрещено. Такое решение может быть принято лишь по согласованию с объединением, а в отдельных случаях, и с органом, принявшим решение о его создании. Такому предприятию запрещено также принимать решение о прекращении своей деятельности.

4. Создание объединения предприятий предполагает экономическую концентрацию, поэтому в соответствии с п.3 ст.58 Кодекса, Законом Украины «О государственной регистрации юридических лиц и физических лиц - предпринимателей», «Об Антимонопольном комитете» и др. при создании объединения предприятий нужно получить согласие Антимонопольного комитета Украины.

Статья 122. Управление объединением предприятий

1. Хозяйственные объединения имеют высший орган управления (общее собрание участников) и образуют исполнительные органы, предусмотренные уставом хозяйственного объединения.

2. Высший орган хозяйственного объединения:

- утверждает устав хозяйственного объединения и вносит изменения в него;
- решает вопросы о принятии в хозяйственное объединение новых участников и исключении участников из его состава;
- образует исполнительный орган хозяйственного объединения в соответствии с его уставом либо договором
- решает финансовые и другие вопросы в соответствии с учредительными документами хозяйственного объединения.

3. Исполнительный орган хозяйственного объединения (коллегиальный или единоличный) решает вопросы текущей деятельности, которые в соответствии с уставом или договором отнесены к его компетенции.

4. Управление государственным (коммунальным) хозяйственным объединением осуществляют правление объединения и генеральный директор объединения, который назначается на должность и освобождается от должности органом, принявшим решение об образовании объединения. Состав правления определяется уставом объединения. Порядок управления государственным (коммунальным) хозяйственным объединением определяется уставом объединения в соответствии с законом.

5. Осуществление управления текущей деятельностью объединения предприятий может быть поручено администрации одного из предприятий (головного предприятия объединения) на условиях, предусмотренных учредительными документами соответствующего объединения.

6. Споры, возникающие между участниками объединения, разрешаются в порядке, предусмотренном уставом объединения, или в судебном порядке в соответствии с законом.

1. Структура органов хозяйственного объединения сходна со структурой органов управления хозяйственными обществами. Хозяйственные объединения имеют высший орган управления (общее собрание участников) и образуют исполнительные органы, предусмотренные уставом хозяйственного объединения. Высшим органом управления хозяйственного объединения является общее собрание участников. Количество представителей от каждого предприятия, как правило, одинаковое, но может быть и различным в зависимости от имущественного или иного вклада в деятельность объединения, количества работников, роли в объединении, т.п., то есть определяется в договорном порядке. Как правило, каждый участник имеет один голос, но учредительным договором или уставом может быть предусмотрено, что каждый представитель имеет один голос. Решение принимается простым или квалифицированным большинством голосов. Уставом хозяйственного объединения может быть предусмотрен и другой порядок принятия решения высшим органом управления. Им же

определяется компетенция общего собрания участников, состав, порядок формирования и компетенция исполнительных органов.

2. К основным полномочиям высшего органа хозяйственного объединения отнесены: утверждение устава объединения, решение вопросов о принятии в объединение новых участников или об исключении действующих, образование исполнительного органа объединения, решение финансовых и других вопросов. Решение этих вопросов входит в компетенцию общего собрания участников любого хозяйственного объединения. Другие органы хозяйственного объединения не могут решать названные в данной норме вопросы. Но кроме решения этих вопросов в уставе хозяйственного объединения могут быть предусмотрены и другие полномочия его высшего органа.

3. Исполнительный орган хозяйственного объединения может быть индивидуальным или коллегиальным и, как следует из данной части, обладает исключительной компетенцией, т.е. исполнительный орган (президент, управляющий, правление, совет директоров и т.п.) осуществляет управление текущей деятельностью в пределах полномочий, прямо предусмотренных в учредительном договоре или уставе хозяйственного объединения.

4. В Кодексе прямо названы обязательные органы управления государственным (коммунальным) хозяйственным объединением – правление и генеральный директор. Оба органа прямо подчинены органу, создавшему объединение: директор назначается этим органом, а состав правления определяется уставом, который утверждается этим органом. Как правило, в состав правления входят руководители предприятий-участников государственного (коммунального) объединения. Компетенция органов управления государственным (коммунальным) хозяйственным объединением определяется уставом объединения.

5. Управление текущей деятельностью объединения предприятий может быть возложено на администрацию одного из предприятий, входящих в объединение, которое становится головным предприятием и получает право вступать в хозяйственные правоотношения от имени объединения. Для управления деятельностью объединения администрация головного предприятия наделяется дополнительной компетенцией. Пределы этой компетенции определяются учредительными документами объединения.

6. Все разногласия, возникающие между участниками объединения либо между участником и объединением, разрешаются в порядке, предусмотренном уставом объединения. В случае отсутствия устава, порядок разрешения споров может быть предусмотрен учредительным договором, что следует из общей нормы, согласно которой в учредительном договоре, также как и уставе, могут быть предусмотрены любые положения, не противоречащие закону. Споры могут быть

разрешены также в судебном порядке, в том числе в третейских судах как в Украине, так и за границей.

Статья 123. Имущественные отношения в объединении предприятий

1. Участники объединения предприятий могут вносить на условиях и в порядке, предусмотренных его учредительными документами, имущественные взносы (вступительные, членские, целевые и т.п.).

2. Имущество передается объединению его участниками в хозяйственное ведение или в оперативное управление на основе учредительного договора либо решения об образовании объединения. Стоимость имущества объединения отображается в его балансе.

3. Хозяйственное объединение имеет право образовывать по решению его высшего органа управления унитарные предприятия, филиалы, представительства, а также быть участником (учредителем) хозяйственных обществ. Образованные хозяйственным объединением предприятия действуют в соответствии с положениями настоящего Кодекса, других законов и устава предприятия, утвержденного объединением.

4. Объединение предприятий не отвечает по обязательствам его участников, а предприятия-участники не отвечают по обязательствам объединения, если иное не предусмотрено учредительным договором или уставом объединения.

1. В целях обеспечения деятельности объединения предприятия при его создании могут передавать объединению часть своего имущества, а в процессе деятельности - осуществлять членские взносы. Сумма этих и других взносов, порядок и периодичность осуществления определяются в учредительных документах объединения. Сумма взносов для различных участников может быть одинакова, а может различаться. При этом отдельные предприятия вообще могут освобождаться от уплаты взносов.

2. Вопрос об имущественной основе хозяйствования объединения предприятий решается в момент его создания и определяется участниками в учредительном договоре или органом, принявшим решение о создании государственного (коммунального) объединения предприятий. Объединение предприятий владеет, пользуется и распоряжается переданным ему имуществом на основе права полного хозяйственного ведения (как правило, в случае, если объединение осуществляет деятельность с целью получения прибыли), либо на праве оперативного управления (как правило, в случае, если объединение предприятий

создается лишь с целью координации деятельности предприятий, выполнения определенной государственной программы, выполнения государственного или общественного задания или с иной целью без получения прибыли). Правовой режим имущества в этих случаях определяется ст.ст.136, 137, 139 и другими Кодекса, Законом Украины «О собственности» и специальным законодательством.

Имущество передается объединению предприятий в натуре. В виде взносов могут также перечисляться денежные средства с текущего, валютного либо иных счетов предприятия, могут передаваться права, технологии, ноу-хау и т.п. Стоимость имущества, переданного объединению предприятий его участниками списывается с бухгалтерского баланса предприятия-участника и зачисляется на баланс объединения в активе – по виду средств, и в пассиве – по виду источников имущества.

3. Как полноправные самостоятельные субъекты хозяйствования, хозяйственные объединения имеют право открывать филиалы, представительства, отделения и другие обособленные подразделения, наделять их имуществом и контролировать их деятельность, учреждать унитарные предприятия и выступать учредителем либо участником хозяйственных обществ. Решение об этом принимается общим собранием участников хозяйственного объединения или органом, принявшим решение о создании государственного (коммунального) хозяйственного объединения. Создание обособленных подразделений, предприятий и хозяйственных обществ осуществляется на общих условиях, предусмотренных Кодексом, Законом Украины «О государственной регистрации юридических лиц и физических лиц-предпринимателей», «О собственности», другими законами и подзаконными актами.

Созданные предприятия или хозяйственные общества действуют на основе этого Кодекса, законов, подзаконных нормативных актов и учредительных документов, утвержденных объединением предприятий.

4. По общему правилу, объединение предприятий не отвечает по обязательствам его участников, а участники не отвечают по обязательствам объединения и по обязательствам друг друга. Но это не распространяется на случаи, когда в учредительном договоре, уставе объединения или в двусторонних или многосторонних договорах внутри объединения возможность такой ответственности прямо предусмотрена.

Статья 124. Выход участника из объединения. Прекращение объединения предприятий

1. Предприятия-участники объединения могут выйти из его состава с сохранением взаимных обязательств и заключенных договоров с другими субъектами хозяйствования.

2. Выход предприятия из состава государственного (коммунального) хозяйственного объединения осуществляется по решению органа, принявшего решение об образовании объединения.

3. Прекращение объединения предприятий происходит в результате его реорганизации в другое объединение или ликвидации.

4. Реорганизация хозяйственного объединения осуществляется по решению предприятий-участников, а реорганизация государственного (коммунального) хозяйственного объединения – по решению органа, принявшего решение об образовании объединения.

5. Ликвидация хозяйственного объединения осуществляется по решению предприятий-участников, а ликвидация государственного (коммунального) объединения – по решению органа, принявшего решение об образовании объединения. Ликвидация объединения предприятий осуществляется в порядке, установленном настоящим Кодексом относительно ликвидации предприятия. Имущество, оставшееся после ликвидации объединения, распределяется между участниками согласно уставу объединения предприятий либо договору.

1. Данная норма подтверждает право предприятия на выход из объединения, предусмотренное п.2 ст.121 Кодекса. Однако это возможно лишь в порядке и на условиях, предусмотренных учредительными документами объединения и с обязательным сохранением всех обязательств, возникших перед другими субъектами хозяйствования из договоров, заключенных до вхождения в объединение и во время деятельности в рамках объединения.

2. Выход предприятия из государственного (коммунального) объединения предприятий без согласия органа, принявшего решение о его создании, не возможен.

3. Данной нормой устанавливается, что формами прекращения объединения предприятий могут быть реорганизация или ликвидация. Прекращение осуществляется в соответствии с положениями ст.58 этого Кодекса и Закона Украины «О государственной регистрации юридических лиц и физических лиц-предпринимателей». Реорганизация возможна в другое объединение предприятий или в субъект хозяйствования в иной организационно-правовой форме.

4. Инициаторами реорганизации хозяйственного объединения являются сами его участники, а государственного (коммунального) – орган, принявший решение о его создании.

5. Комментарий предшествующего пункта относится и к ликвидации объединения, которая производится в соответствии с положениями ст.58 этого Кодекса и Закона Украины «О государственной регистрации юридических лиц и физических лиц-предпринимателей». Оставшееся после ликвидации хозяйственного объединения имущество распределяется между предприятиями-участниками пропорционально их вкладу либо в иных пропорциях, в порядке и на условиях, предусмотренных уставом или учредительным договором хозяйственного объединения. Судьба имущества, оставшегося после ликвидации государственного (коммунального) хозяйственного объединения, определяется органом, принявшим решение о его создании, а позднее – ликвидации.

Статья 125. Промышленно-финансовые группы

1. Предприятие может быть участником промышленно-финансовой группы (или транснациональной промышленно-финансовой группы, если в состав группы входят украинские и иностранные юридические лица).

2. Промышленно-финансовая группа является объединением, которое создается по решению Кабинета Министров Украины на определенный срок с целью реализации государственных программ развития приоритетных отраслей производства и структурной перестройки экономики Украины, включая программы согласно международным договорам Украины, а также с целью производства конечной продукции.

3. В состав промышленно-финансовой группы могут входить промышленные и другие предприятия, научные и проектные учреждения и организации всех форм собственности. В составе промышленно-финансовой группы определяется головное предприятие, которое имеет исключительное право действовать от имени промышленно-финансовой группы как участника хозяйственных отношений.

4. Промышленно-финансовая группа не является юридическим лицом и не подлежит государственной регистрации в качестве субъекта хозяйствования.

5. Порядок образования и другие вопросы деятельности промышленно-финансовых групп определяются законом о промышленно-финансовых группах, иными нормативно-правовыми актами.

1. Предприятия Украины имеют право на участие в промышленно-финансовых группах (ПФГ). Правовой статус ПФГ определяется Законом Украины «О промышленно-финансовых группах в Украине». Среди прочего в нем выделяются 2 вида ПФГ – национальные, в состав которых входят лишь субъекты хозяйствования, созданные и действующие на территории Украины, и транснациональные, в состав которых кроме отечественных субъектов хозяйствования входят субъекты хозяйствования других государств. Данная норма Кодекса закрепила право украинских предприятий быть участниками ПФГ обоих видов.

2. Инициаторами создания ПФГ являются предприятия, учреждения и организации, которые вначале проводят двусторонние переговоры, затем общее собрание участников, на котором протокольно оформляют решение о создании ПФГ, утверждают Генеральное соглашение о совместной деятельности по производству конечной продукции ПФГ, подлежащее подписанию всеми руководителями предприятий и удостоверению их печатями. В Генеральном соглашении обязательно должна быть предусмотрена основная цель деятельности ПФГ – реализация государственных программ развития приоритетных отраслей производства, в том числе программ в соответствии с межгосударственными договорами, структурной перестройки экономики Украины, а также производства конечной продукции. Поэтому после прохождения определенных этапов и соблюдения определенных требований ПФГ создается по решению КМУ, который выдает соответствующее постановление. ПФГ создается на определенный срок, в течение которого выполняет соответствующую государственную программу и отчитывается перед соответствующим министерством или КМУ.

За все время в Украине было несколько попыток создания ПФГ. Однако из-за отсутствия реальной государственной поддержки и наличия в Законе о ПФГ нормы, лишаящей имеющих льготы головное предприятие ПФГ, а также сложного порядка создания относительно успешной была лишь одна: 16.05.01 г. было принято постановление КМУ № 547 о создании ПФГ «Титан» с целью реализации Комплексной программы развития цветной металлургии Украины. Но этот субъект хозяйствования не прошел регистрации в Министерстве экономики и по вопросам европейской интеграции, а 28.10.04 г. постановлением КМУ № 1420 постановление № 547 было отменено.

3. Среди участников ПФГ выделяются промышленные, сельскохозяйственные и другие предприятия, научные, исследовательские, проектные, финансово-кредитные, торговые и другие предприятия, учреждения и организации. Обязательным участником ПФГ является банк. Интересы ПФГ и управление либо координация деятельностью ее участников возлагаются на головное предприятие ПФГ, которым является предприятие, производящее конечную продукцию ПФГ, осуществляющее ее сбыт, оплачивающее налоги в Украине и официально

представляющее интересы ПФГ в Украине и за ее пределами. Руководитель головного предприятия становится Президентом ПФГ. Головным предприятием ПФГ может быть лишь промышленное или сельскохозяйственное предприятие. Запрет на управление ПФГ торговому предприятию, транспортному предприятию, предприятию в сфере общественного питания, бытового обслуживания, материально-технического обеспечения, банку, финансово-кредитному учреждению, а также норма о том, что участником ПФГ является один банк, и запрет предприятиям на участие в нескольких группах являются препятствиями к созданию ПФГ.

4. ПФГ относится к объединениям предприятий без статуса юридического лица, является субъектом хозяйствования, но не регистрируется в качестве субъекта хозяйствования в порядке, предусмотренном ст.58 Кодекса и Законом Украины «О государственной регистрации юридических лиц и физических лиц-предпринимателей». Регистрация ПФГ осуществляется в соответствии с нормами утвержденного постановлением КМУ от 20.07.96 г. № 781 «Положения о создании (регистрации), реорганизации и ликвидации ПФГ». Доказательства о наличии у ПФГ хозяйственной правосубъектности и особенности регулирования различных направлений их деятельности рассматривались в научных работах [1; 7].

5. Конкретные вопросы создания, организации деятельности, управления, имущественной основы, реорганизации, ликвидации ПФГ и другие аспекты ее деятельности регулируются Законом о ПФГ и Положением КМУ о создании (регистрации), реорганизации и ликвидации ПФГ. Указанные нормативные акты, также как и положения комментируемой статьи предусматривают специальный статус ПФГ, но это не означает, что к ПФГ не применяются общие нормы, предусмотренные для объединений предприятий и других хозяйственных организаций, не противоречащие специальным нормам законодательства о ПФГ.

Статья 126. Ассоциированные предприятия. Холдинговые компании

1. Ассоциированные предприятия (хозяйственные организации) – это группа субъектов хозяйствования-юридических лиц, связанных между собой отношениями экономической и/или организационной зависимости в форме участия в уставном фонде и/или управлении. Зависимость между ассоциированными предприятиями может быть простой и решающей.

2. Простая зависимость между ассоциированными предприятиями возникает в случае, если одно из них имеет возможность заблокировать принятие решений другим (зависимым) предприятием, которые должны

приниматься в соответствии с законом и/или учредительными документами этого предприятия квалифицированным большинством голосов.

3. Решающая зависимость между ассоциированными предприятиями возникает в случае, если между предприятиями устанавливаются отношения контроля-подчинения за счет преимущественного участия контролирующего предприятия в уставном фонде и/или общем собрании либо других органах управления другого (дочернего) предприятия, в частности, владения контрольным пакетом акций. Отношения решающей зависимости могут устанавливаться при условии получения согласия соответствующих органов Антимонопольного комитета Украины.

4. О наличии простой и решающей зависимости должно быть указано в сведениях государственной регистрации зависимого (дочернего) предприятия и опубликовано в соответствии с законом.

5. Холдинговая компания – открытое акционерное общество, которое владеет, пользуется, а также распоряжается холдинговыми корпоративными пакетами акций (долей, паев) двух или более корпоративных предприятий (кроме пакетов акций, находящихся в государственной собственности).

6. Если корпоративное предприятие из-за действия или бездействия холдинговой компании окажется неплатежеспособным и будет признано банкротом, то холдинговая компания несет субсидиарную ответственность по обязательствам корпоративного предприятия.

7. Общие основы функционирования холдинговых компаний в Украине, а также особенности их создания, деятельности и ликвидации регулируются Законом Украины «О холдинговых компаниях в Украине» и другими нормативно-правовыми актами.

1. Ассоциированными предприятиями или ассоциированными хозяйственными организациями Кодекс признает группу из двух и более предприятий, учреждений, организаций – субъектов хозяйствования со статусом юридического лица. При этом само объединение под названием «ассоциированные предприятия» не имеет статуса юридического лица. При этом между предприятиями обязательно должна быть экономическая и/или организационная зависимость. Исходя из жесткости этой зависимости разделяют ассоциированные предприятия с простой и решающей зависимостью.

Вопрос о признании ассоциированных предприятий субъектом хозяйствования вызывает дискуссию среди ученых-хозяйственников. Можно соглашаться с аргументами первых и вторых, но более верным было бы считать субъектами хозяйствования ассоциированные предприятия с решающей зависимостью в виде владения одним предприятием контрольным пакетом другого, т.е. холдинговые компании, о которых Кодекс говорит далее.

2-3. В настоящее время, когда рыночная ситуация практически на всех внутренних и мировых рынках очень нестабильна, предприятия различными путями пытаются застраховаться от возможных изменений в законодательстве и рыночной конъюнктуре. Одними из путей диверсификации рисков является вложение средств в различные отрасли и сферы экономики. В отечественной и мировой экономики это проявляется, как правило, в использовании различных форм системы участия, когда промышленные и сельскохозяйственные предприятия различных отраслей экономики, банки, финансовые, кредитные, торговые и др. субъекты хозяйствования взаимно владеют небольшими пакетами акций или небольшими частями в имуществе (от сотых процента до нескольких процентов). Это позволяет отдельному предприятию проводить собственную политику, ведь контрольный и блокирующий пакет акций находится в собственности его учредителей. Но при этом другие субъекты хозяйствования – владельцы небольших пакетов акций заинтересованы в его стабильной работе.

Но посредством влияния различных рыночных и административных факторов в какой-то момент одно из предприятий получает достаточный пакет акций или значительную долю в имуществе другого. Этот пакет не является контрольным, но позволяет предприятию самостоятельно или совместно с другими предприятиями блокировать принятие решений другим (зависимым) предприятием, которое в соответствии с его учредительными документами должно приниматься квалифицированным большинством голосов. Такая зависимость считается простой.

В случае, когда предприятие за счет преимущественного участия в уставном фонде другого предприятия или в его органах управления устанавливает отношения контроля по отношению к зависимому (подчиненному), возникает решающая зависимость. Кодекс напоминает, что для установления отношений решающей зависимости необходимо получение согласия органов Антимонопольного комитета Украины. Одним из случаев возникновения решающей зависимости является получение контрольного пакета акций одного предприятия другим.

В отношении перекрестного владения акциями, состояния прямой и решающей зависимости в настоящее время втянуто более 90% хозяйствующих субъектов мира. Украина не является исключением, поскольку практически все крупные компании, корпорации, объединения состоят из предприятий металлургической, горно-добывающей, химической промышленности, предприятий сферы АПК, автомобилестроения, торговли, общественного питания, физической культуры и спорта, сферы услуг и т.п., банковских учреждений, финансово-кредитных учреждений и т.д., взаимно владеющими акциями или частями имущества друг друга в различных размерах.

4. Норма говорит о необходимости обязательного указания в установленном ст.58 Кодекса и нормами Закона Украины «О государственной регистрации юридических лиц и физических лиц-предпринимателей» и других актов порядке сведений о наличии простой или решающей зависимости.

5. Если один субъект хозяйствования в организационно-правовой форме ОАО становится владельцем контрольного пакета акций другого, то такой субъект хозяйствования признается холдинговой компанией. Между холдинговой компанией и дочерним (зависимым) предприятием устанавливаются отношения контроля-подчинения, предусмотренные положениями предыдущих норм данной статьи, Закона Украины «О холдинговых компаниях в Украине» от 15.03.06 г., других законодательных и подзаконных актов.

Кодекс и названный выше Закон определили холдинговую компанию как субъект хозяйствования в организационно-правовой форме ОАО. При этом холдинговым пакетом акций считается не только пакет акций (долей, паев) корпоративного (зависимого, дочернего) предприятия, превышающий 50%, но и пакет, составляющий величину, обеспечивающую право решающего влияния на хозяйственную деятельность корпоративного предприятия. Т.е. холдинговой компанией не обязательно является субъект хозяйствования, владеющий контрольным пакетом акций (долей, паев). Поэтому критерием выделения холдинговой компании из числа ассоциированных предприятий должна быть государственная регистрация.

Государственная регистрация холдинговой компании осуществляется в соответствии с Законом Украины «О государственной регистрации юридических лиц и физических лиц-предпринимателей», но в порядке, установленном КМУ.

Холдинговая компания действует на основе устава. Высшим органом ее управления являются общее собрание участников, к компетенции которого Закон относит формирование единой финансовой, инвестиционной, производственно-хозяйственной и научно-технической политики корпоративных предприятий, определение направлений и порядка использования прибыли корпоративных предприятий, утверждение планов производственного и социального развития корпоративных предприятий, но разрешает относить и другие вопросы.

Закон выделяет отдельным видом государственные холдинговые компании, единственным акционером которых является государство, а учредителями – органы, уполномоченные управлять государственным имуществом, и/или государственные органы приватизации и регулирует особенности их деятельности.

Холдинговая компания ликвидируется в случаях: ликвидации всех корпоративных предприятий холдинговой компании; отмены соответствующим органом АМК Украины или КМУ разрешения на концентрацию или

согласованные действия субъектов хозяйствования, приняты общим собранием акционеров холдинговой компании решения о ее ликвидации.

6. Данная норма направлена на защиту интересов дочернего предприятия и его кредиторов, а также на предупреждение холдинговой компании об ответственности за действия или бездеятельность, могущие причинить неплатежеспособность или признание банкротом дочернего предприятия.

7. Другие вопросы функционирования холдинговых компаний в Украине, а также особенности их образования, деятельности и ликвидации регулируются Законом Украины «О холдинговых компаниях в Украине» и другими нормативно-правовыми актами, среди которых Указ Президента Украины от 11.05.94 г. № 224 «О холдинговых компаниях, создаваемых в процессе корпоратизации и приватизации», продолжающий действовать, несмотря на рекомендацию в п.5 ст. 11 Закона о его отмене. Его нормы не противоречат положениям Кодекса и Закона, а некоторые нормы Закона и Указа идентичны.

Статья 127. Другие формы объединения интересов предприятий

1. Законом могут определяться и другие формы объединения интересов предприятий (союзы, товарищества, ассоциации предпринимателей и т.п.), не предусмотренные в статье 120 настоящего Кодекса.

1. Данная норма является очередным подтверждением дозволистельного характера относительно выбора организационно-правовой формы субъектов хозяйствования. Кодекс разрешает создавать другие формы объединения интересов предприятий или объединения предприятий в любых организационно-правовых формах, не предусмотренных статьей 120, но в пределах законодательства Украины. Объединение интересов может осуществляться в форме союзов, товариществ, ассоциаций предпринимателей и др.

Исходя из этой нормы, например, ст. 21 Кодекса предусматривает возможность создания торгово-промышленных палат как добровольных объединений предпринимателей и организаций, объединений работодателей. Запрет субъектам хозяйствования объединяться по интересам, создавая объединения не предусмотренных законом видов, критикуется специалистами как сдерживающий инициативу в хозяйственной сфере.

Литература:

1. Деревянко Б.В., Грудницька С.М. Державне регулювання функціонування промислово-фінансових груп у сфері підприємницької діяльності: Монографія / За ред. М.К. Галянтича. К.: НДІ приватного права і підприємництва, 2005. 176 с.
2. Грудницька С.М., Деревянко Б.В. Удосконалення правового регулювання створення і діяльності промислово-фінансових груп в Україні. *Вісник Донецького університету. Серія В. Економіка і право*. 2004. № 1. С. 349-350
3. Про Міжнародний консорціум з управління та розвитку газотранспортної системи України: Постанова Верховної Ради України від 11 грудня 2003 року № 1389-IV. *Відомості Верховної Ради України*. 2004. № 16. Ст. 239.
4. Про створення акціонерної холдингової компанії «Укрнафтопродукт»: Постанова Кабінету Міністрів України від 30 січня 1998 року № 103. *Офіційний вісник України*. 1998. № 5. Ст. 179.
5. Про створення Української державної акціонерної холдингової компанії «Укрпапірпром»: Постанова Кабінету Міністрів України від 19 серпня 1996 р. № 981. *Урядовий кур'єр*. 1996. 3 жовтня.
6. Про створення Державної акціонерної холдингової компанії «Укргеолреммаш»: Постанова Кабінету Міністрів України від 28 жовтня 1999 року № 2000. *Офіційний вісник України*. 1999. № 44. Ст. 2179.
7. Правові проблеми створення та діяльності промислово-фінансових груп в Україні: Монографія / За ред. М.К. Галянтича. К.: Науково-дослідний інститут приватного права і підприємництва, 2005. 224 с.