



ed.All beck, București, 2007

2. F.Surde, F. Sudre, Drept european și internațional al drepturilor omului, Ed.Polirom, București, 2005

3. Victor Popa, Cadrul juridic al activității CSS – realități și perspective, în consiliul Securității Naționale în procesul de luare a deciziilor, Ed.Cartier, 2006

4. Ion Guceac, Curs elementar de Drept constituțional, Chișinău, 2004

5. Gheorghe Alexianu, Drept constituțional, Ed.Sococ Co.S.A, BUcurești, 1926

6. Ioan Muraru, Protecția constituțională a libertăților de opinie, Ed.Lumina Lex, București, 1999
Ioan Muraru, Drept constituțional și instituții politice, Ed.Actami, 1997

7. Gheorghe Iancu, Drepturile, libertățile și îndatoririle fundamentale în România, Ed.All Beck, București, 2003,

8. J. M. Oranje, Droit de l'home etr liberte publiques, Ed. PUF, Paris, 1995

9. Parlamentul European, Comisia pentru cultură și educație, Document de lucru, Privind concentrarea și pluralismul mediatic în Uniunea Europeană, Raportor: Marianne Mikko, Strasbourg, 19.12.2007,

http://www.europarl.europa.eu/meetdocs/2004_2009/documents/dt/699/699878/699878ro.pdf

10. Dicționarul explicativ al limbii române, București, 2000.

11. Constituția Republicii Moldova (29.07.1994)

12. Constituția Rumaniei (2003)

13. Закон Республики Молдова № 982, от 11.05.2000 о доступе к информации.

14. Закон Республики Молдова № 243-XIII от 26 октября 1994 года О печати

FORME MNOGONACIONALNYKH KOMPANIY (MK) V NACIONALNOY I MEZHDUARODNOY PRAVOVOY DOKTRINE

O. BOLOGAN-VIERU,

докторант Государственного университета Молдовы,
магистр права

SUMMARY

The scientific novelty and originality of the article consists in formulating recommendations and proposals of theoretical and practical character, that would logically result from the investigations carried out, which would contribute to the improvement of the legislation in place and would allign it to the international provisions existent in the field.

The theoretical importance and the applicative value of the work. The paper can serve as a guideline or baseline for the students of the higher education institutions and advanced researchers, as well as for the members of the academia specialized in the fields of international trade law, international private law and international economic relations.

* * *

В публикуемой статье речь идет о формах многонациональных компаний, их обобщении и актуализации, а также о составлении обширного исследования, в котором выделены самые важные области исследования в этой сфере. Уделено внимание наднациональным коммерческим формам, существующим в Европейском союзе, а также последствиям регламентирования многонациональных компаний для Республики Молдова.

Новшество и научная оригинальность статьи состоят в формулировании рекомендаций и предложений в теоретическом и практическом планах, основанных на проведенных исследованиях, которые могут способствовать улучшению действующего законодательства и его адаптации к международным положениям, существующих в этой области.

Каждый человек имеет право на свободу выражения мнения, говорится в статье 10 Европейской конвенции о правах человека и в статье 19 Всеобщей декларации прав человека. Это право предусмотрено и в ст.32 Конституции Республики Молдова, которая устанавливает, что свобода выражения мыслей, мнений является неприкосновенной. Свобода выражения мнений является необычным правом, так как будучи само по себе правом, оно в то же время является важным инструментом для реализации других прав человека (свобода собраний и может влиять на неприкосновенность частной жизни). Оно является индивидуальным правом, способствующим свободному духовному развитию каждого человека как личности, и в то же время является инструментом, позволяющим общение с другими [1, с. 351].

Определение многонациональной компании не ограничивается группами, состоящими из компаний/юридических лиц, занимающих равное положение, а распространяется на любое предприятие, в котором одно



юридическое лицо может оказывать значительное влияние на другое. [1, с. 62]

Тем не менее, самая простая форма этих отношений появляется тогда, когда производитель страны происхождения заключает дистрибьюторское соглашение с дистрибьютором принимающей страны. Подобный эффект может быть достигнут и посредством договора франчайзинга. Эти методы интернационализации были использованы особенно различными сетями по продаже потребительских товаров, таких как компьютеры, косметика, на которых существует равномерный международный спрос, но производитель не имеет или не желает основать филиалы или представительства в каждой стране, где есть продажи.

А. Международный консорциум

Наиболее часто используемой юридической формой МК является международный консорциум. Он определяется как «организация, созданная для сотрудничества двух или нескольких компаний как единого юридического лица для конкретной и ограниченной цели». Русский автор Канашина считает, что консорциумы являются временными союзами. Такие формы чаще используются для конкрет-

ных строительных работ или инженерно-технических проектов, которые требуют потенциал и ресурсы компаний нескольких стран для успешного осуществления цели. [2, с. 209] В качестве примера в этом отношении может служить открытие в 1970 году нефтяных месторождений в Северном море многонациональным консорциумом в составе четырех международных компаний.

В. Корпоративные группы

Наиболее известной формой МК является та, которая состоит из группы компаний, строго контролируемых, связанных пакетами акций, принадлежащих материнской компании и ее промежуточными холдинговыми компаниями. Хотя это является лишь исходным образом и не включает значительные структурные разновидности, которые могут быть разработаны, используя связь материнская компания – филиал. Следует отметить, что здесь могут существовать значительные различия между разными странами и регионами. Корпоративные группы или группы компаний могут быть определены как набор компаний, которые, хотя имеют собственное юридическое существование, связаны друг с другом так, что одна из них, материнская компания, осу-

ществляет контроль (фактический или юридический) над остальными доминируемыми компаниями и обеспечивает единство решения. [3, с. 436] Отсутствие конкретных нормативных актов относительно корпоративных групп приводит к тому, что они принимают различные юридические формы и имеют специальные названия в разных национальных правовых системах.

Пирамидальная англо-американская группа. Этот тип структуры состоит из материнской компании, которая владеет и управляет сетью филиалов, находящихся в полной или частичной собственности, которые, в свою очередь, могут быть промежуточными холдинговыми компаниями для подгрупп взаимосвязанных филиалов. В этой «пирамидальной» структуре в верхней части пирамиды находится материнская компания. Хотя пирамидальная структура собственности и контроля широко используется во всех крупнейших государствах-экспортерах капитала за исключением Японии, она более часто встречается в американских и британских компаниях. С другой стороны, в Канаде и в Австралии основные группы чаще всего структурируются более сложным образом, с взаимозависи-



мыми сетями мажоритарных и миноритарных холдингов, которые осложняют правильную оценку рентабельности и платежеспособности, либо группы в целом, либо учредительных компаний. [4, стр. 91] Например, американский производитель автомобилей Форд традиционно осуществлял свою деятельность через иностранные филиалы, находящиеся в полной собственности материнской компании. В Европе компания Форд повторила эту структуру на всем континенте с тех пор, как объединилась с немецкими и английскими автокомпаниями.

Другие крупные компании были созданы путем «транснациональных слияний». Эти структуры являются границей между корпоративными группами, управляемыми материнской компанией, и независимыми компаниями. В некоторых случаях эти юридические лица были созданы в форме акционерных обществ и развились в комплексные международные структуры. Этот последний тип МК часто встречается в Европе, где интеграция национальных компаний в большие предприятия, перешагивая границы, предоставляя новые рынки, является уже укоренившимся явлением. Примером может служить англо-голландская нефтяная компания Royal

Dutch Shell. Эта фирма состоит из двух материнских компаний: голландской (Royal Dutch Petroleum Co.) и английской (Shell Transport and Trading Co.), которые владеют и контролируют голландские и английские холдинги в пропорции 60/40, где Royal Dutch владеет контрольным пакетом акций.

Объединение холдингового типа представлено как «способ финансовой и структурной организации групп компаний, которая позволяет осуществлять контроль над социальным достоянием и обеспечить эффективность экономического юридического лица». [5, стр. 874] Впервые появившись в английском праве, эта концепция «холдинг» («to hold» - держать) известна как в англосаксонской, так и в континентальной системе. Холдинговая компания выполняет роль «зонта» и может «покровительствовать» как компаниям, специализирующимся на управлении деятельностью, так и тем, кто специализируется на управлении товарами.

В юридической литературе холдинговая компания определяется как общество или юридическое лицо, которое владеет мажоритарными пакетами акций или долями участия одной или нескольких компаний или контроли-

рует состав совета директоров других компаний. Холдинговая компания может иметь любую организационно-правовую форму, установленную законодательством, а дочерние предприятия могут иметь, обычно, форму акционерного общества, общества с ограниченной ответственностью и, в некоторых случаях, и форму полного или командитного товарищества [6, стр. 283-284]

В законодательстве Республики Молдова холдингом признается предприятие, в состав активов которого входят контрольные пакеты акций (паев) других предприятий и которое осуществляет контроль над этими предприятиями. Холдинги создаются для поддержки производственной кооперации и совместной инвестиционной, внешнеэкономической и других видов деятельности. [7] Холдинговые компании могут быть *простыми* или *смешанными*, а также дочерними предприятиями холдинга и *финансовыми* холдингами. По мнению местных авторов Н. Рошка и С. Байеш простой холдинг аналогичен финансовому холдингу и является тем предприятием, которое занимается исключительно контрольной деятельностью над дочерними предприятиями. Смешанный холдинг, с другой стороны, является тем



предприятием, которое, кроме контрольной деятельности, выполняет и другие операции, такие как инвестиции, промышленная эксплуатация или предпринимательская деятельность. [6, с. 284] Холдинг может иметь негативное влияние на национальную экономику, если, прямо или косвенно, контролирует предприятия, которые занимают преобладающее положение или даже имеют монополию на производство или продажу определенного продукта на внутреннем рынке. Еще одним ограничением является запрет, установленный для дочерних предприятий, на владение акциями материнской компании, исключая, таким образом, возможность создания фиктивного капитала. В этом контексте достоин упоминания тот факт, что правила, применяемые к холдинговым компаниям, действующие в Республике Молдова, являются устаревшими и противоречивыми и нуждаются в существенном обновлении.

Объединение типа концерна („Konzern“) является созданием немецкого права и представляет собой крупномасштабную компанию/коммерческое общество, которое учреждается путем объединения других обществ меньших размеров под единым руководством, осуществляемым

преобладающей компанией, от которого они зависят. Преобладающей компанией является то предприятие концерна, которое владеет мажоритарной квотой в капитале доминируемых компаний и осуществляет контроль над ними. [8, с. 42] В североамериканской зоне торговли, организационно-правовые аспекты которой описаны выше, концерн трактуется как трест. Единое управление является характерной особенностью концерна. В зависимости от характера связей между преобладающим и доминируемыми предприятиями, концерны делятся на *вертикальные* (связанные по принципу субординации) и *горизонтальные* (связанные по принципу координации).

В законодательстве Республики Молдова концерн – это группа, состоящая из двух или более предприятий, находящихся под «единым управлением». Различия между вертикальным и горизонтальным концерном можно найти косвенно и в Гражданском кодексе Республики Молдова. □

Тенденция унификации гражданского и коммерческого права в Европе, а также развитие международных слияний внутри ЕС неизбежно находится под влиянием промышленной политики и конкуренции Европейского союза. Политика сообщества

всегда поощряла развитие европейских транснациональных компаний. Это и объясняет предложение о создании Европейского общества как части единого рынка, описанного ниже.[9]

Другие виды корпоративных групп, которые могут быть упомянуты и которые включают МК, это: тресты, синдикаты, картели, конгломераты, франчайзинговые компании (последние будут описаны ниже). [2, с. 210-211]

Трест является правовым учреждением, характерным для англо-американской правовой системы, и имеет несколько значений. Трастовая компания (*trust company*) является обществом, основанным с целью взятия, принятия и управления имуществом, которое может быть юридически поручено, без его приобретения в собственность. Конкретная форма треста – *voting trust* – представляет собой соглашение между группой акционеров (как правило, мажоритарных) общества и трастовой компанией, по которому контроль и управление портфелем акций, в том числе и право голосования, поручается тресту на определенный период времени. Трест, не становясь владельцем акций, выполняет необходимые для деятельности общества операции, осу-



ществляя свое право голоса таким образом, чтобы общество получило ожидаемые выгоды.

Синдикат – это объединение предприятий, сохраняющих свою самостоятельность, созданное с целью реализации производимых товаров. Это может быть достигнуто путем создания соответствующего количества филиалов или коммерческих обществ, основной деятельностью которых является сбыт товаров и услуг, принадлежащих ассоциированным предприятиям. Категорией синдиката является *финансовый синдикат* или *эмиссионный (инвестиционный)*, который организован как общество участия, в котором гарантирующий банк синдиката заключает сделки с обществом или с учреждением, выпустившим акции, а члены синдиката распределяют между собой доходы или, наоборот, убытки от инвестиционной деятельности согласно условиям контракта. Предметом деятельности синдиката могут быть и другие виды деятельности, нежеле финансовые: защита интересов иностранных инвесторов в смешанной компании, в качестве акционеров в отношениях с акционером из принимающей инвестиции страны, особенно в тех случаях, когда им является орган государства или орган,

представляющий государство. Финансовый синдикат становится инвестиционным синдикатом тогда, когда обязуется следить за развитием финансового рынка и обеспечить размещение акций для предотвращения их обесценивания. Картель является ассоциацией предприятий/компаний, сформированной на основе устного договора (явного). Картели обычно создаются на рынках, где мало продавцов, и которые включают продажу однородных продуктов. Члены картеля договариваются насчет таких областей, как: установление/фиксация цен, доли капитала, распределение клиентов, общий объем производства, создание совместных учреждений по сбыту продукции, а также разделение прибыли. Целью ассоциации в форме картеля является увеличение прибыли каждого члена за счет снижения конкуренции. Нормативные положения о защите конкуренции запрещают создание картелей, а выявление и «уничтожение» картелей составляют важную часть политики многих стран в области конкуренции, хотя доказательство существования картеля часто является труднодостижимой целью, так как компании обычно не заключают соглашений о картелизации в письменной форме.

Картели могут быть *публичными* или *частными*. В публичные картели правительство или государственные органы могут вмешаться и установить правила по ценовой политике, доходов и т.д. Такие виды картелей используются в экспорте и транспортировке товаров. Эти структуры были разрешены на протяжении времени, особенно в ситуациях экономического кризиса («кризисные картели»), в целях стабилизации цен и сокращения потребления. Примеры включают картелизацию в химической промышленности, промышленности стали и кораблестроения в Японии, а также добычи нефти и угля в США во время Великой депрессии в 1930 году и после второй мировой войны. В наше время международные соглашения по картелизации, к которому присоединились разные правительства, относятся к сбыту продуктов, таких как кофе, сахар и нефть (например: ОПЕК или De Beers, компания по добыче алмазов). [10, с. 13]

С другой стороны частные картели основываются на соглашениях, из сроков и условий которых их члены получают взаимные преимущества и выгоды, но которые не известны или не могут быть известны третьими лицами. В большинстве стран частные картели считаются



незаконными, а их существование – нарушением закона о конкуренции. Законодательство о конкуренции внутри Европейского союза прямо запрещает создание картелей и аналогичные практики в статье 81 Римского договора. Штрафы, налагаемые в случае обнаружения картеля внутри ЕС, могут достигать 10% от глобального дохода членов картеля. [11, с. 46]

Конгломерат – это термин, используемый для описания расширенной компании, которая состоит из небольших компаний, которые занимаются делами, не имеющих никакого отношения друг к другу. Наиболее часто используемым синонимом конгломерата является многоиндустриальная компания. Ост-Индская компания, упомянутая выше, можно считать одной из первых корпоративных групп типа конгломерат. Первоначально она была создана для перевозки грузов с Востока в Соединенное Королевство, затем превратилась в мощную экономическую организацию, сочетая коммерческую и производственную деятельности.

Конгломераты были популярны еще в 60-е годы, во время восстановления экономики после войны, и в настоящее время мы можем привести множество примеров корпоративных групп типа конгло-

мерат, как например: Boeing, Exxon Mobil, Fiat Group, General Electric, Johnson & Johnson, Philips, Panasonic, Walt Disney, Yamaha и др.

В Республике Молдова Закон о финансово-промышленных группах предусматривает еще одну юридическую структуру для компаний, включая многонациональные. Таким образом, финансово-промышленная группа является зарегистрированной совокупностью юридических лиц, объединивших на основе договора полностью или частично свои материальные и нематериальные активы и действующих как равноправные субъекты предпринимательской деятельности в целях реализации инвестиционных программ (ст. 4 Закона). Участниками вышеназванной группы могут быть юридические лица, являющиеся коммерческими или некоммерческими организациями, независимо от вида собственности и организационно-правовой формы - резиденты и нерезиденты Республики Молдова, объединившиеся на основе договора о создании данной группы (ст. 6 Закона). Закон определяет транснациональную финансово-промышленную группу как группу, в числе участников которой имеются юридические лица, находящиеся

под юрисдикцией других государств. Данные группы, включая транснациональные, могут быть зарегистрированы в РМ согласно порядку, установленному этим нормативным актом в ст. 11(3). [12]

Группы коммерческих обществ в Японии. На другой стороне земного шара японские компании в значительной степени зависят от требований антимонопольного закона.[□] Японские корпорации кейрецу характеризуются как группы маленьких акционерных обществ, взаимосвязанных с сильными советами управления, организованных вокруг одной комиссии по управлению. Как правило, контроль над компаниями-спутниками кейрецу не осуществляется через официальные механизмы голосования, а путем координирования управления. Тем не менее, они могут быть разделены на два основных типа: вертикальные и горизонтальные.

Вертикальный кейрецу иллюстрирует организацию и связи внутри компании (к примеру, все факторы производства, которые относятся к какому-либо продукту, взаимосвязаны), в то время как горизонтальный кейрецу являет собой связи между юридическими лицами/корпоративными группами, которые обычно сосредоточены вокруг одного банка или ком-



мерческого юридического лица.

Первый тип представляет собой промышленные компании, которые владеют около 100 групп, включая такие крупные как Toyota, а второй тип состоит из послевоенных «потомков» старых компаний, таких как Mitsubishi, и нескольких банков, таких как Fuji. [13, с. 94] В результате гибкости, предоставляемой системой кейрецу для создания смешанных компаний, японские компании смогли инвестировать и за рубежом. В период экономического спада в 1990 г. многие традиционные компании либо исчезли из традиционной системы кейрецу, либо объединились для предотвращения потерь, а компании, находящиеся за пределами традиционной системы, такие как Sony, быстро развились, превосходя достижения некоторых традиционных кейрецу. Эта модель была экспортирована и в другие страны, а многие корпоративные груп-

пы в Европе, например, имеют классические характеристики кейрецу: Virgin Group в Великобритании, авиакомпания Star Alliance или даже Deutsche Bank.

Библиография:

1. Teubner G., *The many-headed hydra: networks as higher-order collective actors*, in J. McCahery, S. Picciotto and C. Scott (eds), *Corporate control and accountability* / Clarendon Press: Oxford, 1993 г., 244 стр.
2. Канашина Т., *Корпоративное право*, Норма, Москва, 1999 г., 802 стр.
3. Sitaru D.A., *Dreptul comerțului internațional. Partea generală. Tratat*, Lumina Lex, București, 2004 г. и издание 2008 года, 886 стр.
4. *The Regulation of corporate groups in Australia*, in 15 UNSW Law Journal 61, 1992 г.,.
5. Le Cannu P., *Droit des sociétés*, 2e edition, Montchrestien, Paris, 2003 г., 1001 стр.
6. Roșca N. și Baieș S., *Dreptul afacerilor. Manual*, vol. 2, Tipografia Centrală, Chișinău, 2006 г., 432 стр.
7. Постановление Правительства № 550 «Об утвержде-

дении Временного положения о холдингах», утвержденное 26.07.1994 г., Мониторул Официал ал Р. Молдова № 2/17 от 02.09.1994 г.

8. Gribincea, L., *Dreptul comerțului internațional*, Editura "Reclama" S.A., Chișinău, 1999 г., 455 стр.

9. Предложение Европейской комиссии по регулированию Статуса Европейской компании, а в последнее время Предложение по созданию Европейского Торгового кодекса, с положениями, касающимися Societas Europaeae, 2003 г. [www.parliament.gov.mt/information/Papers/3554\(B\).pdf](http://www.parliament.gov.mt/information/Papers/3554(B).pdf)

10. Connor, J. M., *Global Price Fixing: Our Customers Are the Enemy*. Studies in Industrial Organization No. 24.: Kluwer Academic: Boston, 2001 г., 17 стр.

11. Bishop S. și Walker M., *The Economics of EC Competition Law*, Sweet and Maxwell, New York, 1999 г., 520 стр.

12. Закон о финансово-промышленных группах № 1418-XIV от 14.12.2000, Мониторул Официал ал Републик Молдова № 27-28/90 от 06.03.2001 г.

13. Muchlinski, P., *Multinational Enterprises and the Law*, Blackwell Publishers Ltd: Oxford, 1995 г., переиздан в 1999 г., стр. 94, 674 (736) стр.