

1-Я ТЕМА: ИНВЕСТИЦИИ И ЕГО ЮРИДИЧЕСКАЯ ОСНОВА

1. Основные и комплексные отрасли права: проблемы разграничения
2. Предмет, понятие, цели и задачи инвестиционного права
3. Система инвестиционного права
4. Принципы инвестиционного права

1.Основные и комплексные отрасли права: проблемы разграничения

Система права по своей внутренней структуре есть соединение действующих в государстве юридических норм в единое целое и их разграничение на институты, подотрасли и отрасли права^{*(6)}.

Для инвестиционного права имеет важное значение межотраслевое согласование, призванное помочь научно-теоретическому обоснованию места отрасли права в правовой системе России. Как справедливо утверждает известный российский ученый В.Ф. Яковлев, межотраслевое согласование должно носить конкретный характер и осуществляться на основе анализа комплекса юридических норм, регулирующих те или иные правовые отношения. При этом задача состоит не столько в устранении противоречий и нестыковок отдельных нормативно-правовых актов, регулирующих смежные сферы деятельности, сколько в том, чтобы добиться взаимообусловленности и взаимосогласованности норм в ходе правоприменительной практики. Так, в инвестиционном праве следует добиваться гармонизации правового режима инвестиций, например, с банковской и страховой сферами и т.д. В настоящий момент в инвестиционной сфере действуют десятки актов федерального уровня, регулирующих как гражданско-правовые, так и публично-правовые отношения. Поэтому возникает необходимость устранять несогласованность актов, принятых в разное время на разных уровнях различными нормотворческими органами, в целях оптимизации комплексного регулирования инвестиционных отношений.

Правовая наука призвана обеспечивать совершенствование инвестиционного законодательства, изучать накопленный опыт, анализировать правовые основы регулирования инвестиционных отношений.

Одним из вопросов правовой науки является вопрос соотношения системы законодательства и системы права. Объективной основой отраслей права являются обособленные группы однородных общественных отношений, нуждающихся в специфических способах правового воздействия, и особых формах и методах правового регулирования. Предметом правового регулирования инвестиций в широком смысле этого слова выступают конкретные правоотношения, складывающиеся в отдельных областях экономики: промышленности, наукоемких технологиях, добычи и переработки полезных ископаемых, сельскохозяйственном производстве и т.д. В ходе осуществления инвестиционных проектов финансово-кредитные, организационно-управленческие, налоговые, трудовые отношения складываются в единое правовое пространство.

Тесная взаимообусловленность и взаимосогласованность отраслей права, регламентирующих инвестиционную деятельность, предполагают существование межотраслевых, комплексных нормативных актов.

К числу таких актов относятся законы о соглашениях о разделе продукции (СРП) и

т.д. Представляют ли такого рода акты механическое соединение норм и правил, имеющих комплексный характер? Отнюдь нет, хотя бы потому, что право как таковое базируется на творческом подходе и правоприменительной практике. Сам правотворческий процесс немислим без взаимопроникновения отраслей права.

Отсутствие в общей теории права достаточно надежных критериев разграничения отраслевых и комплексных совокупностей юридических норм и правил иногда видят там, где происходит сочетание и согласованность правовых отраслей.

Непосредственными критериями при разграничении отраслей права должны выступать юридические признаки. Бесспорно, отраслевой режим не может не быть сложным по своей внутренней структуре. При этом основные компоненты характеризуются особыми приемами регулирования и принципами, общими положениями, пронизывающими содержание той или иной отрасли. В частности, инвестиционное право воплощается в своеобразных, присущих только данной отрасли, формах и методах правового регулирования. Его отраслевые методы, составляющие комплексный механизм правового воздействия и обеспечения, основаны на двух элементарных началах - централизованном и диспозитивном регулировании. Последние в каждой отрасли в сочетании с совокупностью способов юридического воздействия (дозволениями, запретами, позитивным обязыванием) получают своеобразное выражение, что и сказывается прежде всего на правовом статусе субъектов - главной черте материнской (основной) отрасли с точки зрения свойственных ей форм и методов регулирования. В связи с этим можно утверждать, что базовой правовой системой регулирования инвестиционных отношений является гражданское право.

Важнейшим теоретическим посылом также считается то, что юридические признаки вычленяют объективно существующие сегменты в правовой системе. Правовые критерии производны, так как они зависят, по большому счету, от материальных условий жизнедеятельности, что требует системообразующего подхода к оценке правовой сущности общественных (в данном случае - инвестиционных) отношений. Правовые режимы как таковые, возможность их перенесения на другие, казалось бы неспецифические, отношения обусловлены систематизирующими факторами.

Отрасли права находятся в сложных системных взаимоотношениях, иерархически зависимых друг от друга. Правообразующими отраслями являются конституционное, административное, гражданское, уголовное, процессуальное право, которые регулируют базисные звенья общественных отношений. Эти фундаментальные отрасли, выступающие в качестве ядра правовой системы, охватывают такие виды общественных отношений, которые по своему значению нуждаются в качественно-своеобразном правовом регулировании, что предопределяет типовые особенности правового инструментария. Во-первых, они олицетворяют базовые юридические режимы, требующие групповых методов регулирования. Например, принцип автономии воли сторон является базисным во всей системе гражданско-правовых отношений, следовательно, и в системе инвестиционных отношений. Во-вторых, фундаментальные отрасли отличаются "юридической чистотой", определенностью. В-третьих, они юридически первичны, цементируют исходный материал, который рождает правовой статус режимов других отраслей, и вследствие этого выступают в качестве заглавных подразделений в правовой системе.

Взаимообусловленность базовых отраслей можно представить следующим образом. Конституционное право является объективно основополагающей отраслью. Над ним как бы надстраиваются три материальные отрасли: с одной стороны, административное и гражданское право - отрасли регулятивного права, а с другой - отрасль, направленная,

как правило, на выполнение охранительных задач, - уголовное право.

От конституционного права и от вышеобозначенных трех фундаментальных отраслей (гражданского, административного, уголовного) идут генетические, функциональные и структурные связи к соответствующим трем процессуальным отраслям: гражданско-процессуальной, административно-процессуальной, уголовно-процессуальной.

С точки зрения общей теории права наряду с основными подразделениями, обособляющимися по видовым юридическим режимам, имеются образования комплексного характера. В их ряду стоит и инвестиционное право. Оно, как комплексное образование, по мнению С.С. Алексеева, является не инкорпоративным собранием разноотраслевых норм, а выступает как юридически содержательное явление. Общим методологическим подходом является то, что правовые нормы в различном отображении юридической действительности имеют разноуровневый характер.

В экономических связях, возникающих из-за разделения труда между хозяйствующими субъектами, в том числе в ходе инвестиционной деятельности, преобладают моменты централизации и равенства, обусловленные обособлением имущества.

Вопросы развития, утверждения системы права являются базисными в общей теории права. Это имеет бесспорную теоретическую значимость для научного обозначения роли и места инвестиционного права.

Для нашей темы большое значение имеет история разработки юридической природы комплексных образований. В.К. Райхер, Ю.К. Толстой придерживались идеи, что комплексные отрасли права, в отличие от основных, не имеют особого места в правовой системе, им отводится лишь условное место в целях систематизации общепринятых норм и правил. Против деления отраслей права на основные и комплексные выступил О.А. Красавчиков.

В пользу признания комплексных отраслей права высказался С.С. Алексеев, утверждая, что структура права не может быть с достаточной полнотой и точностью раскрыта, если не видеть ее органического единства с внешней нормой права, использование которой как категории комплексной отрасли права позволяет осветить механизм воздействия на систему права субъективного фактора развития законодательства.

Идея основных и комплексных отраслей права была также поддержана Ю.К. Толстым^{*(14)}, О.С. Иоффе и М.Д. Шаргородским. Но они, в отличие от В.К. Райхера, не признавали комплексные отрасли составными частями системы права, рассматривая их как продукт систематизации правовых норм, используемый в различных целях. Впоследствии О.С. Иоффе пересмотрел свою позицию, присоединившись к критике точки зрения В.К. Райхера. Он категорически высказался против существования комплексных правовых отраслей и институтов.

Теория основных и комплексных отраслей права наиболее предметно и обстоятельно рассматривалась в трудах Ю.К. Толстого, по мнению которого между основными и комплексными отраслями имеются следующие различия.

1. Каждая основная (самостоятельная) отрасль обладает предметным единством, тогда как комплексная отрасль лишена подобного единства.

2. В состав основных отраслей не могут входить нормы других отраслей права, в то время как комплексная отрасль по своему составу складывается из норм иных (основных) отраслей права.

3. Каждой основной отрасли права присущ свой специфический метод

регулирования, тогда как комплексная отрасль использует ряд методов правового регулирования, почерпнутых из основных отраслей.

4. Основные отрасли занимают определенное место в системе права, напротив, комплексным отраслям отводится лишь условное место (в зависимости от целей систематизации) при систематике права.

Соображения о существовании комплексных отраслей в правовой системе основаны, считает он, на недоразумении, на некорректном использовании терминологии. Под отраслью права понимается определенная совокупность норм, которая обладает единством предмета и метода регулирования. Что же касается нормативных массивов, то они четких логических (научно определенных) границ не имеют, а потому нередко прямо отождествляются с понятием отрасли права. Форма права не может быть оторвана от своего содержания, а потому и отраслевая дифференциация законодательства не может быть иной, чем система самого права: отраслей законодательства ровно столько, сколько отраслей права. В противном случае форма перестанет соответствовать своему содержанию. Именно в силу этого и нет не только комплексных отраслей права, считает Ю.К. Толстой, но и комплексных отраслей законодательства.

Первый шаг в освещении системы права заключается в том, что непосредственным критерием разграничения отраслей права должны выступать, отмечает С.С. Алексеев, именно юридические признаки. Один из них - метод правового регулирования. Всю совокупность юридических черт отрасли можно охарактеризовать в целом как юридический режим. Каждая отрасль права с юридической стороны выделяется в правовой системе именно таким режимом регулирования. Отраслевой режим в рамках соответствующего участка правовой действительности пронизывает все частицы правовой ткани, весь комплекс свойственного данной общности норм юридического инструментария. Отраслевой режим отличается известной замкнутостью, своего рода суверенностью, он не применим к отношениям, лежащим за пределами отрасли. Поэтому важно в ходе правоприменительной практики выяснить, под эгиду какого юридического режима попадает конкретный жизненный случай.

С.В. Поленина также не поддерживает идею о существовании комплексных отраслей права, но вместе с тем считает реальным фактом наличие комплексных правовых институтов. Межотраслевые институты - наиболее распространенная разновидность комплексных правовых институтов. Они возникают на стыке смежных отраслей права, т.е. отраслей, обладающих известной общностью регулируемых ими отношений.

Что примечательно, к гражданскому праву смежными в наиболее общем виде будут все отрасли, регламентирующие отношения, которые имеют имущественный характер (административное, финансовое, земельное, трудовое, инвестиционное право и т.д.).

Очевидно, что в инвестиционном праве накоплена достаточная отраслеобразующая "критическая масса" нормативного материала. Количество нормативно-правовых актов, непосредственно или косвенно регулирующих инвестиционные отношения во всем их многообразии, перевалило за сотню. Налицо превращение группы взаимосвязанных "пограничных" институтов в новую отрасль права - инвестиционное право, что подтверждается появлением новых, присущих только данной группе институтов, понятий и конструкций, а также формированием общей части, содержащей принципы, общие начала, распространяющиеся в равной мере на все регламентируемые этой отраслью отношения.

Накопление "критической массы" в совокупности взаимосвязанных "пограничных" правовых институтов инвестиционного права означает не простое арифметическое

разрастание нормативного материала до определенного предела, достижение которого означало бы признание факта существования новой отрасли права. Как известно, в ходе эволюционного развития количество переходит в качество, происходит определенный скачок, в результате которого появляются новые свойства, касающиеся предмета, метода, принципов и механизма правового регулирования определенной области общественных отношений.

Для признания юридических норм отраслью права необходим особый вид общественных отношений, который в данных условиях объективно требует юридически своеобразной правовой регламентации, и прежде всего - регламентации при помощи особого метода.

При этом возникает вопрос: обладает ли инвестиционное право особым методом регулирования? Вопрос не риторический, требующий ясного конкретного ответа.

Что касается базовых отраслей права, здесь все просто: они обладают всеми присущими им признаками (структурными особенностями, юридическим своеобразием, наличием специфического предмета). Комплексные же отрасли - только частью этих признаков. Комплексные отрасли имеют лишь особый предмет (рассматриваемый в иной плоскости, нежели предметы основных отраслей) и некоторые черты юридического своеобразия, а именно - самостоятельную область законодательства, некоторые единые принципы, положения, приемы регулирования. Однако у них нет главных черт юридического своеобразия - "своего" метода и механизма регулирования.

2. Предмет, понятие, цели и задачи инвестиционного права

Для лучшего представления и усвоения вопросов, касающихся предмета и понятия инвестиционного права, целесообразно еще раз обратиться к основополагающим понятиям из общей теории права, которые мы рассмотрели ранее. Итак, общей теорией права выработаны понятие отрасли права и основные критерии отнесения той или иной совокупности институтов к правовой категории "отрасли права". Отечественные ученые рассматривают право как систему, состоящую из хорошо известных элементов восходящего уровня: норма, институт, отрасль права, система права в целом. Характерными особенностями права являются, прежде всего, его нормативность, институциональность и структурированность. Право представляет с этой точки зрения многоуровневую, иерархическую структуру.

Отрасль права - это объединение правовых норм, регулирующих определенный вид общественных отношений. Приоритетное положение отрасли в системе права определяется тем, что она отражает и регулирует наиболее важные, относительно обособленные группы общественных отношений, играющих существенную роль в организации общественной жизни. В свою очередь, обособленный комплекс правовых норм, являющихся отраслью права и регулирующих разновидность определенного вида общественных отношений, представляет собой правовой институт. При этом родственные институты могут образовывать подотрасль права. Например, отраслью права является гражданское право, а его подотраслью - обязательственное право, институтом, входящим в данную подотрасль, - обязательства вследствие неосновательного обогащения, а одна из конкретных норм этого института регулирует вопросы возвращения неосновательного обогащения в натуре.

Отрасли права - наиболее крупные центральные звенья структуры права. Что служит основанием деления на различные отрасли? В основе деления права на отрасли и институты лежат два критерия: предмет правового регулирования и метод правового

регулирования. Если предмет - это общественные отношения, выделяющиеся своей однородностью, на которые воздействуют нормы конкретной отрасли права, то метод - это система регулятивного воздействия, которая характеризуется специфическими приемами регулирования.

Таким образом, формирование отдельных отраслей права происходит не произвольно, а в результате возникновения определенных отношений, регулирование которых осуществляется с помощью правовых норм (предмета) и особого регулятивного режима (метода). Другими словами, предмет и метод представляют собой необходимые условия отграничения одной отрасли права от другой. Если в научном мире возникает спор об образовании новой отрасли права, то существом такой дискуссии будет отделение предмета этой отрасли от смежных отраслей и выяснение особенностей регулятивного режима, т.е. приемов и способов воздействия на предмет регулирования.

В современной отечественной правовой науке принято выделять базовые и комплексные отрасли права. В то же время в правовой системе наряду с вышеназванными основными правовыми блоками, которые обособляются по юридическим режимам, выраженным в особых отраслевых методах, имеются образования комплексного характера, такие как морское право, банковское право, хозяйственное право, страховое право.

Эти образования являются комплексными в том смысле, что нормы, в них входящие, не связаны единым методом и механизмом регулирования, почти все они имеют "прописку" в основных отраслях (например, нормы морского права можно совершенно точно распределить по таким основным отраслям, как административное право, гражданское право, земельное право и т.д.).

В юридической науке до сих пор нет единого мнения по вопросам о роли и месте инвестиционного права в российской правовой системе. В отечественной литературе превалирует мнение, что инвестиционное законодательство - комплексная отрасль законодательства, объединяющая нормы различной отраслевой принадлежности, поэтому у инвестиционного права нет самостоятельного предмета и метода правового регулирования и оно не может быть признано самостоятельной отраслью права.

В настоящее время сложились два подхода в системе права: концепция удвоения структуры права и концепция одноплоскостной структуры права. Как утверждает доктрина, в правовой системе наряду с основными отраслями, обособленными по юридическим режимам, действуют образования комплексного характера. Правовые нормы, выступающие составными частями, остаются по своим исходным моментам в главной структуре, в основных отраслях, и на них распространяются общие положения соответствующих основных отраслей. Во вторичную структуру они входят, оставаясь нормами, например, гражданского, трудового, уголовного, административного права и т.д.

Действие на структуру права одновременно нескольких системообразующих факторов обуславливает наличие иерархии структур применительно к правовым образованиям.

Системообразующие факторы должны быть внешними для системы, в которой они применяются, и основываться на объективных признаках, определенных общественными отношениями, которые право регулирует. При этом основанная на них система должна отражать глубинные, существенные признаки объекта.

Сторонники второй теории едины только в отрицании концепции "удвоения структуры права". Одни из них полагают, что вторичные образования - это не комплексные отрасли, а комплексные правовые образования, а другие, признавая

безусловную комплексность системы законодательства, считают невозможным существование в системе правовых отраслей комплексных (частнопубличных) образований.

Следует особо отметить, что и те, и другие признают наличие комплексных правовых норм в системе права и системе законодательства. Это объясняется тем, что практически невозможно выявить различия между такими понятиями, как комплексные отрасли и комплексные правовые образования. То же самое можно говорить о соотношении системы права и системы законодательства. Хотя между ними существуют определенные отличия, они не способны оказать существенного влияния на формирование отраслей права.

Очевидно, что из вышеизложенных двух теорий жизнеспособней является первая, признающая наличие вторичной, наслаивающейся на основные отрасли, структуры.

Не подлежит сомнению, что для формирования комплексной отрасли права необходимо наличие комплексного акта, регламентирующего целые сферы социальной жизни или их участки. Издание единого закона путем консолидации вышеназванных трех законов, безусловно, помогло бы более эффективной правоприменительной практике. Конечно же, следует сохранить гарантии иностранных инвесторов, которые связаны с особенностями их правового статуса как иностранцев. Особенности правового регулирования иностранных инвестиций, считает профессор Н.Г. Доронина, могли бы содержаться в специально посвященном таким инвестициям разделе. Консолидация действующего инвестиционного законодательства является необходимым условием для применения единых требований к иностранным и отечественным инвесторам, а также поможет устранить существующее дублирование норм, которое приводит к ошибкам в их толковании.

Принятие единого комплексного закона об инвестициях станет очевидным подтверждением самостоятельности как инвестиционного законодательства, так и инвестиционного права.

Таким образом, инвестиционное право является комплексной, существующей наряду с основными, отраслью права и занимает особое место в правовой системе.

3. Система инвестиционного права

Инвестиционное право как отрасль права имеет свою систему, т.е. внутреннюю структуру и деление на определенные элементы, институты, каждый из которых отражает характер объективно складывающихся инвестиционных отношений в обществе, является закономерным процессом

Для понимания инвестиционного права и правового регулирования инвестиционных отношений необходимо в первую очередь отметить, что в современных условиях нормы инвестиционного права представляют собой первоначальный элемент содержания данной отрасли. Потому что в ней выражены прежде всего основные черты содержания инвестиционного права в целом. Содержанием инвестиционного права, т.е. предметом правового регулирования, является обособленная группа инвестиционных отношений, отражающих объективные условия существования и развития инвестиционного процесса и (или) инвестиционной деятельности.

Можно выделить следующие отличительные признаки инвестиционных правовых норм.

1. Поскольку инвестиционное право предназначено для установления и регулирования определенного вида общественных отношений, в которых основными

участниками являются собственники, эти отношения объективно требуют юридически своеобразной правовой регламентации, поэтому каждой норме права присуще качество общеобязательного правила: нормы инвестиционного права обязательны для всех, кто является участником инвестиционных отношений.

2. Нормы инвестиционного права устанавливаются, а также охраняются от нарушения государством, осуществляющим контроль за соблюдением норм инвестиционного права.

3. Нормы инвестиционного права отличаются признаком формальной определенности. Они формулируют права субъектов инвестиционной деятельности на конкретные виды дозволенных действий на те или иные объекты, признаваемые инвестициями, а также обязанности, запреты и меры ответственности за их неисполнение или нарушение публичного порядка.

4. Нормы инвестиционного права регулируют сложные общественно необходимые отношения между собственниками.

При этом каждая из норм инвестиционного права является общеобязательным предписанием государства. Все нормы инвестиционного права призваны регулировать общественные отношения в сфере инвестиционной деятельности. При этом регулятивные нормы инвестиционного права устанавливают содержание правил поведения, которое выражается в мере дозволенного и должного поведения сторон регулируемого отношения. Это достигается путем определения прав и соответствующих обязанностей сторон инвестиционных отношений. В нормах инвестиционного права определены условия осуществления полномочий органов государства, перечни объектов инвестирования, особенности правового статуса отдельных участников инвестиционной деятельности и их признаки, организационно-правовые формы ведения инвестиционной деятельности, специальные требования к отдельным направлениям инвестиционной деятельности; порядок и условия заключения и исполнения договоров; пределы и формы государственного воздействия на инвестиционные процессы.

Разделение инвестиционного права как отрасли на институты, нормы в зависимости от содержания регулируемых качественно однородных общественных отношений, т.е. от объекта регулирования, представляет собой главную юридическую структуру предметной дифференциации.

В инвестиционном праве правовые нормы дифференцированы по институтам.

Для научного изучения системы инвестиционного права как отрасли права предлагается следующая схема 1.

4. Принципы инвестиционного права

Для характеристики инвестиционного права наряду с определением предмета и места правового регулирования немаловажное значение имеют его основные принципы, в соответствии с которыми регламентируются инвестиционные отношения.

При рассмотрении принципов инвестиционного права можно установить, какие принципиальные идеи лежат в основе регулирования инвестиционных отношений. Они заключают в себе сущность инвестиционного законодательства, определяют общие направления и наиболее существенные моменты содержания правового регулирования инвестиционных отношений.

С точки зрения общей теории права под принципами подразумеваются основные

положения, определяющие общую направленность и наиболее существенные черты содержания правового регулирования общественных отношений. Другими словами, принципы права представляют собой основу его формирования, развития и функционирования, которые носят форму *ius cogens*, т.е. общеобязательный характер. Принципы права лежат в основе не только всей правовой системы, но и всей правовой реальности государства в целом. Они призваны гармонизировать органическое взаимодействие субъективного и объективного права, норм права и правовых отношений, единство действующих в стране правовых норм, институтов и отраслей права. Традиционно правовые принципы подразделяются на свойственные праву в целом (общеправовые), его отдельным отраслям (отраслевые) или группе сложных отраслей (межотраслевые).

Вместе с тем отдельные вопросы, связанные с определением сущности правовых принципов и критериев их классификации, остаются дискуссионными.

Инвестиционным законодательством АР закреплены единые принципы осуществления инвестиционной деятельности в стране: равенство прав инвесторов на осуществление инвестиционной деятельности; свободы договоров и свободного выбора объекта инвестиций (кроме случаев, когда законодательством прямо запрещено инвестирование в какие-либо объекты); самостоятельное осуществление инвестиционной деятельности (определение объемов, направлений, размеров и эффективности инвестиций); защита прав и законных интересов инвесторов (в том числе владения, пользования, распоряжения объектами и результатами инвестиций), включая защиту инвестиций (от национализации и реквизиции, от изменения законодательства, от незаконных действий государственных органов) и полное возмещение инвестору всех убытков, причиненных отчуждением имущества и незаконными решениями государственных органов, а также принцип взаимовыгодности инвестиций.

Принцип равенства субъектов инвестиционного права является основополагающим, так как он определяет все содержание инвестиционного права. В отличие от гражданского права, в инвестиционном праве он проявляется своеобразно, потому что одни субъекты инвестиционного права обладают большим объемом прав, чем другие.

Другим гражданско-правовым принципом, характерным и для инвестиционного права, выступает принцип свободы договора. Как известно, принцип свободы договора пронизывает всю систему гражданского права и систему прав в целом. Если в условиях административно-командной системы данный важнейший принцип не получил должного развития и договоры носили, как правило, плановый характер, то в условиях рыночной экономики он проявляется наиболее полно.

В инвестиционном праве принцип свободы договора, наряду с общегражданскими особенностями, обуславливается и другими специфическими чертами, обусловленными тем, что рыночные отношения - это не только гражданско-правовые (т.е. частноправовые) отношения, но и публично-правовые. Но в частноправовых инвестиционных отношениях свобода договора проявляется в полном объеме, а в публично-правовых - в ограниченном.

Следующий принцип - принцип свободы выбора инвестором объекта инвестиций. Согласно действующему законодательству об иностранных инвестициях, он заключается в том, что инвестиции могут вкладываться в любые объекты и виды деятельности, не запрещенные для таких инвестиций законодательством. Законодательством о прямых инвестициях устанавливается конкретный перечень секторов экономики, инвестирование в которые стимулируется путем предоставления льгот и преференций. Данный принцип должен означать, что любой инвестор вправе выбирать любой объект или вид

деятельности для осуществления инвестиций (кроме запрещенных законом).

Важнейший принцип инвестиционного права - принцип самостоятельного осуществления инвестором своей деятельности. Он включает в себя: право инвестора владеть, пользоваться и распоряжаться объектами и результатами инвестиций; право приобретать необходимое инвестору имущество (если это не противоречит законодательству); невмешательство государственных органов и должностных лиц во внутрихозяйственную деятельность инвестора. Наиболее полно данный принцип во всех его проявлениях закреплён в законодательстве об иностранных инвестициях и о прямых инвестициях в виде государственных гарантий осуществления инвестиционной деятельности.

Принцип защиты прав и законных интересов инвесторов в настоящее время получил закрепление в отношении иностранных и утвержденных инвесторов. Он выражается в гарантиях государства по защите инвестиций, прибыли (дохода), дивидендов, прав и интересов инвесторов, в предоставлении гарантий защиты от изменений законодательства и обеспечении гласности в инвестиционной деятельности, а также в закреплении порядка разрешения инвестиционных споров.

Принцип взаимовыгодности инвестиций (или оптимального сочетания общегосударственных интересов и интересов инвесторов) заключается в том, чтобы инвестиционная деятельность не только приносила прибыль (доход) инвестору, но и способствовала организации новых предприятий, созданию дополнительных рабочих мест, увеличению производства товаров и услуг и повышению их качества и т.п.

2-я тема: Правовая Природа Разновидностей Инвестиционной Деятельности

1. Субъекты инвестиционного права

2. Проблемы формирования благоприятного инвестиционного климата.

3. Основные направления государственной инвестиционной политики

Определение круга лиц, которые признаются инвесторами, имеет существенное практическое значение.

Во-первых, от признания лица субъектом инвестиционного права зависит предоставление соответствующих прав и льгот, которые установлены в нормах инвестиционного права. Во-вторых, статус инвестора или другого субъекта инвестиционного права имеет значение при регистрации, допуске к осуществлению хозяйственной деятельности. В-третьих, если лицо признано инвестором, на него могут распространяться гарантии и другие условия, предусмотренные законодательством.

Круг инвесторов, которые являются субъектами инвестиционного права, можно определить, основываясь на законах об инвестиционной деятельности, т.е. актах, содержащих нормы, специально предназначенные для регулирования отношений, связанных с вложением капитала, прежде всего - отношений гражданско-правового характера. Субъекты инвестиционного права как собственники обладают наличием автономии воли сторон, однако в конечном счете их автономия воли подчинена воле государства как органа управления инвестиционными процессами. Это обусловлено тем, что никакой частный интерес в обществе не может быть правомерно реализован без заинтересованности в нем других частных лиц и общества в целом. Публично-правовое регулирование направлено на развитие общественно необходимых инвестиционных

отношений в нужном направлении. Задача государства состоит в том, чтобы правильно определить общественный и государственный интерес, найти их оптимальное согласование и определить адекватные правовые условия и гарантии реализации.

Понятие субъекта инвестиционного права непосредственно связано с оценкой предмета инвестиционного права. Общеуниверсальное определение субъекта права сопряжено с констатацией субъективного права участия в отношениях, регулируемых правовыми нормами. Соответственно, носители прав и обязанностей, установленных правовыми нормами, характеризуются как субъекты права.

Основное свойство субъекта инвестиционного права - юридическая способность к самостоятельным правовым действиям, включая право заключать инвестиционные договоры, нести ответственность за свои поступки. Поскольку физические и юридические лица находятся под властью и юрисдикцией государства, то и их статус определяется органами государства. Однако при этом любой субъект инвестиционного права выступает как носитель установленных нормами инвестиционного права прав и обязанностей, следовательно, с понятием субъекта права связана характеристика его правосубъектности.

Инвестиционная правосубъектность как особое юридическое свойство есть качественная мера характеристики субъекта. Количественная мера - это совокупность прав и обязанностей. Иначе говоря, правосубъектность воплощается в совокупности прав и обязанностей. Права и обязанности субъектов инвестиционного права неоднородны.

Действительно, права иностранного инвестора не совпадают с объемом прав национального инвестора. Различен у них и объем правоспособности. Также неодинаковы и основания возникновения правоспособности. Для российских инвесторов, осуществляющих предпринимательскую деятельность, необходимо обязательно пройти процедуру регистрации в органах налоговой службы, и только после этого они вправе осуществлять предпринимательскую деятельность, носящую инвестиционный характер. В то же время в соответствии с требованиями Закона об иностранных инвестициях установлены специфические правила для иностранных инвесторов.

К категории иностранных инвесторов относятся прежде всего иностранные юридические лица. При этом гражданская правоспособность определяется в соответствии с законодательством государства, в котором оно учреждено. Тот же критерий установлен и в отношении иностранных организаций, не являющихся юридическими лицами. Помимо иностранных юридических лиц в качестве иностранных инвесторов могут выступать иностранные физические лица, при этом закон ограничивается отсылкой к праву страны постоянного местожительства для определения гражданской право- и дееспособности, в том числе и для наличия у них полномочий осуществлять инвестиции на территории Азербайджанской республики.

Закон об иностранных инвестициях позволяет выступать в роли иностранных инвесторов также иностранным государствам и международным организациям.

Таким образом, правосубъектность иностранных инвесторов определяется специальным правовым актом - Законом об иностранных инвестициях.

В то же время правовой статус национальных инвесторов определяется другими нормативно-правовыми актами: ГК АР, Законом об инвестиционной деятельности в форме капитальных вложений, Законом об инвестиционной деятельности.

Согласно ст. 1 частично действующего Закона об инвестиционной деятельности, инвестициями являются денежные средства, вкладываемые в объекты предпринимательской деятельности в целях получения прибыли. Поэтому определение

инвесторов, предложенное Е.Н. Мысловским (инвесторы - это "лица и организации, имеющие свободные средства и заинтересованные в их приумножении") представляется вполне логичным и соответствующим сложившемуся пониманию этого явления в обществе.

Если некоторое время в качестве инвесторов в Азербайджане выступали крупные предприятия, то процесс приватизации положил начало инвестициям частных лиц. Речь идет, прежде всего, о приватизационных чеках, которые многие граждане вкладывали в те или иные компании в надежде в дальнейшем получить определенную прибыль от своих вложений.

В настоящее время получило развитие и частное инвестирование как вложение свободных денежных средств для получения прибыли простыми физическими лицами, не зарегистрированными в качестве предпринимателей.

Особый правовой статус у инвесторов при инвестировании в строительстве. В данной ситуации инвестор - физическое лицо, заключая договор долевого участия в строительстве, пользуется дополнительным режимом защиты на основе законодательства о защите прав потребителей. В данных отношениях в силу прямого указания закона деятельность инвестора по направлению средств в строительство будет подпадать под регулирование. Таким образом, граждане-инвесторы, осуществляющие вложение в строительство в непредпринимательских целях, получают дополнительные механизмы защиты своих прав. Особый правовой статус инвестора наблюдается и при осуществлении портфельных инвестиций.

Все вышеизложенное позволяет сделать вывод, что основным субъектом инвестиционного права является инвестор во всех его законных проявлениях. Однако правовой статус данного субъекта инвестиционного права различен в зависимости от его национально-государственной принадлежности, организационно-правовой формы и сферы осуществления инвестиций.

Под инвесторами следует понимать субъектов инвестиционного права, осуществляющих вложение собственных, заемных или привлеченных средств в форме инвестиций и их целевое использование.

В качестве инвесторов могут выступать:

- органы, уполномоченные управлять государственным и муниципальным имуществом или имущественными правами;
- граждане, предприятия, предпринимательские объединения и другие юридические лица;
- иностранные физические и юридические лица, государство и международные организации.

Допускается объединение средств инвесторами для осуществления совместного инвестирования.

В сфере инвестиций можно выделить и других участников инвестиционных правоотношений.

Инвесторы могут выступать в роли вкладчиков, заказчиков, кредиторов, покупателей, а также выполнять функцию любого другого участника инвестиционной деятельности.

Традиционно слово "инвестор" толкуется как "вкладчик", а "инвестирование" - как "помещение, вкладывание капитала". При желании в таком толковании можно проследить связь с первоначальным смыслом. Действительно, вкладывая деньги в какое-либо предприятие, вкладчик получает возможность распространять на него свое влияние. Чаще всего он эту возможность реализует самым простым способом: вкладывается на

свой страх и риск и получает дивиденды со своих вложений или просто не вкладывается (либо отзывает свой вклад), если его что-то не устраивает. В отдельных случаях вкладывание капитала дает ему возможность насаждать на "приобщенной территории" своих ставленников и идеологию с целью участия в управлении и увеличении своего инвестиционного дохода.

Фактически такое общепринятое толкование не только вносит многозначность в понятие "инвестор", но и сдвигает смысл слова в область несущественных характеристик. По сути дела, понятие "вкладчик" (равно как и "вклад") неспецифично не только для какого-то одного процесса, но даже для какой-то сферы деятельности: вкладчиком является не только инвестор, но также, к примеру, спонсор, меценат и т.д. Именно поэтому понятие "инвестор" не может толковаться как "вкладчик".

В инвестиционном процессе участвуют и заказчики, которыми могут быть инвесторы, а также любые иные физические и юридические лица, уполномоченные инвестором (инвесторами) осуществлять реализацию инвестиционного проекта, не вмешиваясь при этом в предпринимательскую и иную деятельность других участников инвестиционного проекта, если иное не предусмотрено договором (контрактом) между ними.

В случае если заказчик не является инвестором, он наделяется правами владения, пользования и распоряжения на период в пределах полномочий, установленных указанным договором, и в соответствии с действующим на территории Российской Федерации законодательством. Пользователями объектов инвестиционной деятельности могут быть инвесторы, а также другие физические и юридические лица, государственные и муниципальные органы, иностранные государства и международные организации, для которых создается объект инвестиционной деятельности.

Инвестор, как главная фигура инвестиционного проекта, обладает правом самостоятельно определять объемы, характер и эффективность инвестиций; контролировать их целевое использование; владеть, пользоваться и распоряжаться результатами инвестиций (кроме случаев, оговоренных в законодательстве); передачи части полномочий другим организациям.

Объектами инвестиционной деятельности в АР являются вновь создаваемые и модернизируемые основные фонды и оборотные средства во всех отраслях и сферах народного хозяйства, ценные бумаги, целевые денежные вклады, научно-техническая продукция, другие объекты собственности, а также имущественные права и права на интеллектуальную собственность.

Особый субъект инвестиционного права - это государство, которое выступает одновременно как инвестор и как инициатор инвестиционной деятельности для удовлетворения интересов общества.

Государственное урегулирование инвестиционной деятельности, проведение инвестиционной политики, направленной на социально-экономическое и научно-техническое развитие АР, обеспечивается государственными органами АР, и осуществляется:

- в соответствии с государственными инвестиционными программами;
- прямым управлением государственными инвестициями;
- введением системы налогов с дифференцированием налоговых ставок и льгот;
- предоставлением финансовой помощи в виде дотаций, субсидий, субвенций, бюджетных ссуд на развитие отдельных территорий, отраслей, производств;
- проведением финансовой и кредитной политики, политики ценообразования (в том числе выпуском в обращение ценных бумаг), амортизационной политики;

- в соответствии с установленным законодательством, действующим на территории АР, условиями пользования землей и другими природными ресурсами;
- контролем за соблюдением государственных норм и стандартов, а также за соблюдением правил обязательной сертификации "О стандартизации", "Об обеспечении единства измерений", "О сертификации продукции и услуг"
- антимонопольными мерами, приватизацией объектов государственной собственности, в том числе объектов незавершенного строительства;
- экспертизой инвестиционных проектов.

В соответствии со Законом об инвестиционной деятельности решения по государственным инвестициям принимаются высшим представительным органом на основе прогнозов экономического и социального развития АР, схем развития и размещения производственных сил, научно-технических и технико-экономических обоснований, определяющих целесообразность этих инвестиций.

Финансирование осуществляется за счет средств государственного бюджета АР и внебюджетных источников, т.е. от субъектов, участвующих в реализации этих программ. Источником инвестиций могут быть кредиты банков под государственные гарантии.

В отношениях, регулируемых нормами инвестиционного права, его участники связаны взаимными правами и обязанностями. Права и обязанности осуществляются в реальных действиях субъектов по использованию прав и выполнению обязанностей. Инвестиционные правоотношения выступают в качестве юридической формы фактического инвестиционного отношения. Инвестиционные правоотношения возникают, изменяются и прекращаются, их содержание (права и обязанности) реализуется для достижения поставленных целей. Вся эта динамика правовых отношений неразрывно связана с юридическими фактами.

В данном случае обычно в инвестиционной деятельности основным таким фактом являются правомерные действия субъектов инвестиционного права по заключению инвестиционного договора, в котором определяются взаимоотношения собственников или владельцев средств, вкладываемых в объекты предпринимательской деятельности, взаимодействие в процессе реализации инвестиционного проекта, в распределении доходов от последующей эксплуатации проекта, а также устанавливается право на объект.

Однако инвестиционные отношения могут возникать, изменяться, прекращаться не только в результате правомерных действий, но и событий, которые не зависят от воли человека. События становятся основанием для правомерных последствий, например, прекращение правоспособности юридического лица в результате его ликвидации является основанием прекращения обязательств; пожар, наводнение, вызвавшие гибель имущества - объекта инвестирования - выплату страхового возмещения, если имущество было застраховано и т.п.

На основании изложенного предлагается следующее определение субъекта инвестиционного права. Субъект инвестиционного права - лицо, осуществляющее инвестиционную деятельность и являющееся носителем определенного объема прав и обязанностей, правоспособность и дееспособность которого определяется на основе норм инвестиционного законодательства, которое обладает юридической способностью осуществлять права и исполнять юридические обязанности в определенных сферах инвестирования в объекты, разрешенные действующим законодательством

2. Проблемы формирования благоприятного инвестиционного климата

Слабый приток прямых иностранных инвестиций в российскую экономику

объясняется целым комплексом объективных и субъективных причин.

Российское правительство в последние годы проявляло в отношении зарубежных компаний скорее двойственность, чем радушие. Провозглашенная государственная политика предписывает оказывать поддержку прямым иностранным инвестициям, но на практике зарубежные фирмы испытывают огромные трудности, пытаясь вложить капитал в российскую экономику. Российское законодательство не имеет устоявшейся базы, коммерческая деятельность наталкивается на множество бюрократических преград. Складывается впечатление, что многие российские политики просто боятся прямых иностранных инвестиций.

Проблемы инвестиций в российской практике во многом взаимосвязаны с таким макроэкономическим явлением, как инфляция. Основные подходы правительства к оживлению инвестиционного процесса основаны на необходимости снижения инфляции. Низкие темпы инфляции могут существенно расширить границы выгодного инвестиционного кредитования и создать условия для более активных вложений в экономику.

Роль инвестиций в экономике страны состоит в том, что они создают условия для дальнейшего расширения производства. Часть инвестиций направляется на прирост непроектных основных фондов в сфере образования, здравоохранения и т.д. Немалое значение имеют для общества инвестиции в форме резервов страны на случай непредвиденных обстоятельств.

Неблагоприятный инвестиционный климат приводит к тому, что некоторые российские компании отказываются от уже выделенных иностранных средств, поскольку их использование, учитывая высокое налогообложение и таможенные сборы, невыгодно.

Все эти сложности вынуждают иностранных инвесторов вкладывать деньги не напрямую, а через посредников (в основном банки), работающих на российском рынке. Слабое развитие прямых инвестиций приводит к тому, что промышленные предприятия не получают необходимых инвестиций, затрудняется передача передовых технологий. Важными причинами такого положения являются неопределенность прав собственности, отсутствие оперативной процедуры банкротства, проблемы в законодательстве, коррупция и т.д.

Рассматривая внутренние инвестиции, приходящие из-за рубежа, необходимо сказать и о том, какие средства уходят нелегально за рубеж. Несмотря на сложные экономические условия, за последние годы в России сложился слой предприятий и предпринимателей, накопивших крупные капиталы. Большая часть этих средств переводится в конвертируемую валюту и оседает в западных банках. Это значительно противоречит тем ожиданиям, с которыми страна вступила в посткоммунистическую эпоху. Предполагалось, что произойдет обращение к зарубежным кредиторам для финансирования крупных инвестиций по мере перестройки под действием рыночных сил. Ожидалось, что в России возникнет дефицит текущего платежного баланса (когда уровень инвестиций превышает уровень сбережений). Тенденция к этому наметилась в 2001-2003 гг., однако с 2004 г. отток денежных ресурсов (потенциальных инвестиций) из страны вновь в несколько раз превышает их приток.

Многие представители российских деловых кругов исходят из того, что экономика РФ слишком нестабильна для осуществления долгосрочных инвестиций. Поэтому предприятия используют свои сбережения не на капиталовложения внутри страны, а на выдачу кредитов за рубеж. Компании-экспортеры, как правило, хранят свою прибыль на счетах в зарубежных банках. Этот процесс, известный как утечка капитала, очень часто носит противозаконный характер. И все же, несмотря на ее противозаконность, утечка

капитала находит логичное экономическое оправдание: гораздо надежнее помещать капитал где-то далеко, например, в лондонский банк, чем в российскую экономику. Именно поэтому финансовые компании предпочитают кредитовать чужую экономику, а не отечественную.

Основные источники оттока капиталов могут быть как легитимными, так и нелегитимными. К числу легитимных источников относятся санкционированные инвестиции в экономику других стран в форме создания совместных предприятий или дочерних фирм. Общие масштабы оттока валюты не поддаются точному измерению, поскольку финансовая статистика, естественно, учитывает только их легальную часть. Отток в крупных масштабах иностранной валюты за пределы России побудил власть принять организационно-правовые меры по ужесточению контроля за возвращением валютной выручки на территорию страны. Для того чтобы российские фирмы не боялись инвестировать средства в экономику своей страны, необходимо создать условия для снижения инвестиционного риска. Степень риска может быть уменьшена за счет снижения инфляции, принятия четкого экономического законодательства, основанного на рыночных потенциалах, единообразного толкования и применения правовых норм. Технология проведения рыночных реформ предполагает последовательность шагов: наряду со стимулированием притока капитала сразу же принимаются меры, препятствующие его оттоку.

Недостаток инвестиций, в том числе иностранных, вызывает низкую конкурентоспособность местного производства, дальнейшее уменьшение доли российского рынка, занятой товарами местного производства. Можно утверждать, что привлечение иностранных инвестиций в АР не соответствует потенциалу местного рынка и при нормальном развитии рыночной экономики следует ожидать на несколько порядков большего притока иностранных средств.

Для оживления инвестиционной деятельности в АР необходимы эффективный механизм формирования благоприятного климата для инвестиций, концентрация финансовых средств в банковской системе, с помощью которой можно было бы осуществлять перелив капитала с ориентацией на приоритетные, перспективные направления развития отраслей народного хозяйства и широкомасштабную инновационную деятельность.

В развитых странах накоплен опыт позитивного воздействия и стимулирования государством инвестиционных процессов в виде льготного кредитования инвестиций и пониженного налогообложения инвестируемой прибыли, предоставления субсидий за счет бюджета, выделения средств иностранных займов, снижения таможенных пошлин при ввозе сырья и оборудования из-за рубежа и вывозе готовой продукции. Практика инвестирования в этих странах показывает, что интеграция инвестиционной и инновационной деятельности оказывается успешной при мощном механизме привлечения денежных вкладов населения и собственных оборотных средств предприятий; развитием рынка ценных бумаг; использовании возможностей лизинговых и страховых компаний, инвестиционных фондов, ипотечного кредитования.

Процесс инвестирования сегодня является малоэффективным и непривлекательным для инвесторов. Это обусловлено отсутствием активной государственной политики, которая должна быть направлена на подъем инвестиционной активности, поддержку и оздоровление воспроизводственной структуры экономики.

Главная задача инновационной деятельности - технологическая реструктуризация производства, нацеленная на достижение конкурентных преимуществ отечественных изделий на мировом рынке. Это важно не только с позиции развития экспортного

потенциала, но особенно для удержания и развития внутреннего рынка.

К важнейшим направлениям развития адаптивной стратегии управления инвестиционным процессом в условиях экономических реформ можно было бы отнести: переориентацию инвестиционной политики государства на наукоемкие отрасли при одновременном создании благоприятного инновационного климата; сосредоточение инновационной деятельности на предприятиях, в ассоциациях, технопарках и т.д.; использование биржевого механизма для ускорения развития инвестиционных процессов с созданием необходимой инфраструктуры, институционально-правовой и экономической среды для самостоятельной инновационной деятельности хозяйствующих субъектов. Это позволило бы в ближайшей перспективе удовлетворить требования потребительского рынка, создать механизм кредитования предприятий и ценообразования на наукоемкую продукцию приоритетного направления.

Одновременно надо подчеркнуть, что в этом процессе исключительную роль должна играть государственная собственность, четкая инновационная система, основанная на государственной поддержке инноваций и стимулировании инновационной деятельности предприятий, как фактор роста экономики страны.

В сельскохозяйственном машиностроении особенно необходима поддержка государством высокотехнических производств, которые должны сформировать конкурентные преимущества высокого порядка. Основными элементами инвестиционной политики в этой отрасли должны стать: поддержка сельхозпредприятий, которые несут в себе элемент экономического роста; инвестирование государственных средств в развитие инфраструктуры, что не под силу частным инвесторам; создание благоприятных условий для инновационной деятельности и ее инвестирования; восстановление контактно-платежной дисциплины, без чего любое предприятие и сбыт (реализация) теряют смысл.

Целесообразен выбор такой адаптационной стратегии управления инвестиционным и инновационным процессом, в которой присутствовали бы совместные элементы различных стратегий, опирающиеся на отечественный интеллектуальный потенциал и научно-инновационные ресурсы, способствующие выпуску конкурентоспособных видов продукции и услуг, их реализации на внутреннем и внешнем рынках.

Результативность инвестиционного процесса зависит не только от объемов инвестиций, но и от их эффективности. В свою очередь, на показатель эффективности инвестиций оказывают влияние динамика и объем транзакционных издержек. Для их снижения необходимо осуществить меры по развитию рыночной инфраструктуры (развитие маркетинга, консалтинга, проектного финансирования, мониторинга инвестиционных проектов, системы информации и т.д.); регулирование цен и тарифов на товары и услуги естественных монополий (услуги железнодорожного транспорта, связи, электроснабжения, арендная плата за производственные помещения, особенно для малого бизнеса); защиту собственности и личности инвестора от криминогенной среды и др.

Таким образом, на пути развития инвестиционного процесса в нашей стране есть ряд барьеров, преодоление которых может осуществляться различными путями. Особую роль в активизации инвестиционной деятельности должно сыграть страхование инвестиций от некоммерческих рисков. Например, в этой области стало присоединение Российской Федерации к Международному агентству по гарантиям инвестиций (МАГИ), осуществляющему их страхование от политических и других некоммерческих рисков. Главное условие, необходимое для частных капиталовложений (как отечественных, так и иностранных), - постоянный и общеизвестный набор правил, сформулированных таким

образом, чтобы потенциальные инвесторы могли понимать и предвидеть, как эти правила будут применяться к их деятельности.

Для стабилизации экономики и активизации инвестиционного климата требуется принятие ряда кардинальных мер, направленных на формирование в стране как общих условий развития цивилизованных рыночных отношений, так и специфических, относящихся непосредственно к решению задачи привлечения инвестиций.

Среди мер общего характера в качестве первоочередных следует назвать:

- достижение национального согласия между различными властными структурами, социальными группами, политическими партиями и прочими общественными организациями;
- радикализацию борьбы с преступностью;
- торможение инфляции всеми известными в мировой практике мерами за исключением невыплаты трудящимся зарплаты;
- пересмотр налогового законодательства в сторону его упрощения и стимулирования производства;
- мобилизацию свободных средств предприятий и населения на инвестиционные нужды путем повышения процентных ставок по депозитам и вкладам;
- внедрение в строительство системы оплаты объектов за конечную строительную продукцию;
- запуск предусмотренного законодательством механизма банкротства;
- предоставление налоговых льгот банкам, отечественным и иностранным инвесторам, идущим на долгосрочные инвестиции, чтобы полностью компенсировать им убытки от замедленного оборота капитала по сравнению с другими направлениями их деятельности;
- формирование общего рынка республик бывшего СССР со свободным перемещением товаров, капитала и рабочей силы.

В числе мер по активизации инвестиционного климата необходимо отметить:

- принятие законов о концессиях и свободных экономических зонах;
- создание системы приема иностранного капитала, включающей широкую и конкурентную сеть государственных институтов, коммерческих банков и страховых компаний, страхующих иностранный капитал от информационно-посреднических центров, занимающихся подбором и заказом актуальных для Азербайджана проектов, поиском заинтересованных в их реализации инвесторов и оперативным оформлением сделок "под ключ";
- создание в кратчайшие сроки национальной системы мониторинга инвестиционного климата;
- переход к полной конвертируемости рубля.

Привлечение в широких масштабах национальных и иностранных инвестиций в российскую экономику преследует долговременные стратегические цели создания цивилизованного, социально ориентированного общества, характеризующегося высоким качеством жизни населения, в основе которого лежит смешанная экономика, предполагающая не только совместное эффективное функционирование различных форм собственности, но и интернационализацию рынка товаров, рабочей силы и капитала. Перед государством стоит сложная и достаточно деликатная задача: привлечь в страну иностранный капитал и, не лишая его собственных стимулов, направлять его мерами экономического регулирования на достижение общественно полезных целей.

Вместе с тем национальные инвестиции еще более важны, чем иностранные потому, что они служат показателем доверия народа своему правительству.

3. Основные направления государственной инвестиционной политики

Одной из форм экономической политики государства является инвестиционная политика, которая включает регулирование всех сторон инвестиционного процесса, а именно: размеры, структуру, источники, эффективность инвестиций и др. Категория "инвестиции" выступает обобщающим макроэкономическим показателем. В самом общем виде инвестиции - все виды активов (средств), включаемых в хозяйственную деятельность в целях получения дохода. Инвестиции (капитальные вложения) - это совокупность затрат материальных, трудовых и денежных ресурсов, направленных на расширенное воспроизводство основных фондов всех отраслей народного хозяйства. Роль инвестиций в экономике страны состоит в том, что они создают условия для дальнейшего расширения производства. Инвестиции - то, что откладывают на завтрашний день, чтобы иметь возможность больше потреблять в будущем.

В рыночной экономике непосредственными факторами, определяющими инвестиции, являются ожидаемая норма чистой прибыли и реальная ставка процента. Предприниматели приобретают средства производства, чтобы обеспечить получение прибыли. Если ожидаемая норма чистой прибыли превышает ставку процента, то инвестирование будет прибыльным.

Длительные сроки службы основного капитала, нерегулярность крупных нововведений, изменчивая природа прибыли и непостоянство ожиданий определяют динамику расходов на инвестиции. Проблемы инвестиций в экономической теории и в российской практике во многом взаимосвязаны с таким макроэкономическим явлением, как инфляция.

Основные подходы правительства к оживлению инвестиционного процесса основаны на необходимости снижения инфляции. Низкие темпы инфляции могут существенно расширить границы выгодного инвестиционного кредитования и создать условия для более активных вложений в экономику. Например, при среднемесячных темпах инфляции в 5-6% и положительном значении реальной процентной ставки для банков и заемщиков выгодны кредиты по объектам со сроком окупаемости только до полугода. Более низкие темпы инфляции могут существенно расширить границы выгодного инвестиционного кредитования и создать условия для более активных вложений в экономику. На 2005 г. правительственный прогноз по темпам инфляции составляет около 10% годовых. Такая инфляция по-прежнему создает неустойчивую финансовую ситуацию для проектов со сроком реализации 4-5 лет и более. Именно поэтому Правительство РФ считает сдерживание инфляции своей важнейшей экономической задачей.

На инвестиционную активность негативное влияние оказывают неплатежи и монополизм.

При жесткой централизованной системе управления экономикой вложение средств в новые основные или оборотные фонды, на выполнение проектных работ, в научно-техническую продукцию имеет форму планируемых вложений. Развитие рыночной экономики придает новый характер инвестиционной деятельности. Появление многообразных форм собственности, равных условий хозяйствования создает новые условия для инвестирования и правового регулирования этого процесса.

О значении инвестиций для развития экономики страны можно судить по мультипликатору инвестиций Кейнса. Мультипликатор инвестиций - коэффициент, характеризующий связь между увеличением (уменьшением) инвестиций и изменением величины дохода (производства). Суть его состоит в том, что сокращение инвестиций

уменьшает доход (производство) в большей мере, чем сокращаются инвестиции; увеличение инвестиций увеличивает доход (производство) в большей степени, чем увеличиваются инвестиции. Происходит это потому, что под влиянием первичных инвестиций возникает лавинообразный рост вторичного производства и потребления в сферах, смежных с той, в которой сделаны инвестиции.

Механизм государственного регулирования инвестиционными процессами представляет собой совокупность инструментов и методов воздействия государства на инвестиционную политику субъектов хозяйствования.

Условно государственные инструменты инвестиционной политики можно подразделить на три группы: макроэкономические, микроэкономические и институциональные.

К макроэкономическим относятся инструменты, определяющие общеэкономический климат инвестиций, а именно - влияющие на процентную ставку, темпы роста экономики и внешнеторговый режим (определяются всей бюджетно-налоговой политикой). К микроэкономическим относятся меры, воздействующие на отдельные составляющие инвестиций или на отдельные отрасли: налоговые ставки, правила амортизации, гарантии, льготные кредиты. Институциональные инструменты позволяют достичь координации инвестиционных программ частных инвесторов и включают государственные органы инвестиционной политики, объединения предпринимателей, информационные системы.

Государство должно выделять бюджетные средства на реализацию инвестиционных проектов, так как повышение инвестиционной ориентации бюджетной системы - важнейшая задача государства на современном этапе.

Прямое финансирование инвестиционных проектов из государственного бюджета или предоставление льготных инвестиционных кредитов государственным финансовым институтам - важнейший источник капитальных вложений во многих странах мира.

Государственное финансирование инвестиционных проектов практикуется и в России. Но при этом курс на активизацию инвестиционной активности сочетается с явно неинвестиционной ориентацией федерального бюджета. На инвестиционные цели и задачи не только выделяется недостаточно ресурсов, но и инвестиционные статьи бюджета первыми попадают под сокращение, как только ставится вопрос о необходимости уложиться в обязательные рамки бюджетного дефицита или профицита. Финансирование инвестиционных расходов из федерального бюджета осуществляется по остаточному принципу.

В силу ограниченных ресурсов капитальных вложений, которые государство может выделять на инвестиционные проекты, как правило, используется селективная, или "точечная", бюджетная политика поддержания инвестиционной деятельности. Суть такой политики заключается в том, что государство инвестирует исключительно конкретные проекты и только под конкретные результаты. Подобные действия позволяют, во-первых, снизить инвестиционную нагрузку на бюджет, во-вторых, привлечь свободные средства независимого бизнеса в поддерживаемые государством проекты.

Между государством и частными инвестициями может установиться положительная и отрицательная связь. При отрицательной связи государственные инвестиции просто подменяют собой частные, т.е. увеличение государственных капитальных расходов на один доллар ведет к снижению частных расходов на доллар (эффект вытеснения).

С другой стороны, может наблюдаться и положительная связь: рост государственных инвестиций вызывает прирост частных инвестиций. Эффект

вытеснения возникает в тех случаях, когда государство направляет средства на финансирование проектов, которые привлекательны и для частных инвесторов (например, в сельское хозяйство, промышленность, добычу нефти и т.д.). Положительное взаимодействие возникает тогда, когда средства бюджета направляются на проекты, которые в силу их общественного характера невыгодны для частного бизнеса: в отрасли социальной сферы (здравоохранение, образование, жилищное строительство), в фундаментальную науку, в инфраструктуру (дороги, системы распределения энергии).

Развитие за государственный счет коммуникационных систем повышает мобильность частного капитала, снижает издержки производства и расширяет потенциальные возможности реализации продукции частных компаний.

Поскольку большинство услуг в социальной сфере и ряд услуг инфраструктуры являются общественными, т.е. по своей экономической природе не имеют рыночной оценки, возникает вопрос: как определить экономически эффективный объем их производства? Здесь возможны три подхода.

Первый заключается в определении нормативов, основанных на мировом опыте, - сколько на душу населения расходуется средств на капитальные вложения в разных отраслях социальной сферы. Исходя из этого, можно оценить, по каким направлениям наблюдается особо острый дефицит средств. Недостатком этого подхода является отсутствие учета конкретных особенностей страны и целостного критерия распределения инвестиций с целью получения наибольшего эффекта.

Второй подход основывается на составлении государственной инвестиционной программы. Все проекты в рамках этой программы ранжируются по степени социально-экономической отдачи, учитывающей положительное влияние проектов на эффективность экономики в целом. Затем в государственном бюджете устанавливается, какие именно проекты будут реализованы. Преимуществом этого подхода является обеспечение наибольшей экономической отдачи от бюджетных средств и предотвращение бюрократического произвола. Недостатком является сложность применения идентичной методологии оценки и ежегодной переоценки большого количества самых разных проектов, многие из которых никогда не будут реализованы. Из-за этого лишь малые страны успешно реализовали программный подход к государственным инвестициям.

В рамках третьего подхода разработка инвестиционной составляющей бюджета ведется по каждой отрасли народного хозяйства отдельно на основе контрольных цифр общих расходов, определяемых параметрами бюджета. В результате планирование инвестиций оказывается децентрализованным и учитывает отраслевую специфику. Недостатком этого подхода является отсутствие гибкости, невозможность сопоставления и учета общеэкономической отдачи инвестиций.

Важный канал влияния государства на инвестиционную ситуацию в стране - инвестиции естественных монополий, как частных, так и государственных. В большинстве случаев государство, так или иначе, регулирует цену и объемы производства в этих отраслях. А эффективное регулирование цены требует оценки потребностей инвестирования и прогнозирования спроса. Поскольку спрос на услуги инфраструктуры определяется общеэкономическими условиями, целевые установки инвестиционной программы в отрасли инфраструктуры задаются стратегией экономического развития страны. Как правило, конкретные инвестиционные проекты в этих отраслях проходят экспертизу в правительственных органах и одобряются государством.

Традиционно в России финансирование капитальных вложений осуществлялось за

счет внутренних источников: сбережений населения, организаций и правительства.

Объем сбережений непосредственно влияет на объем инвестиций в стране. Когда общество сберегает часть своего текущего дохода, это означает, что часть производства может быть направлена не на потребление, а на инвестиции.

Предприятия накапливают средства для инвестирования в виде амортизационных отчислений.

Амортизационные отчисления - это капитальная стоимость, отделившаяся от своего материального носителя (зданий, сооружений, оборудования, аппаратуры и т.д.), изначально являвшаяся капиталом, уже находящимся в кругообороте и обороте предприятия. Амортизационные отчисления направлены на восстановление средств производства, которые изнашиваются при производстве товаров. В 90-х гг. прошлого века в Российской Федерации амортизационные отчисления терялись из-за инфляции (инфляция практически девальвировала этот источник капиталовложений), поэтому для самоинвестирования предприятия использовали средства по выплате заработной платы, налогов и прочего, что отражается на социальной сфере. Рост стоимости основных фондов предприятий и их амортизационных отчислений пропорционально темпам инфляции позволяет увеличить источники собственных средств для финансирования капиталовложений. Поэтому одной из важных мер по повышению внутренней инвестиционной активности могла бы стать антиинфляционная защита амортизационного фонда путем регулярной индексации балансовой стоимости основных средств. Чтобы восстановить инвестиционный характер амортизационного фонда, необходимо изменить амортизационную политику и систему кругооборота и оборота амортизационного фонда: однозначно признать капитальный характер амортизационных отчислений; распространить на амортизационный фонд законодательство о собственности и гарантировать права собственников капитала на определение судьбы амортизационного фонда; усилить ответственность менеджеров предприятий за его сохранность и целевое использование; ввести налоговые и административные санкции против разбазаривания, "проедания" и вывоза амортизационного фонда за пределы российской национальной территории (пресечь вывоз капитала, источником которого являются амортизационные отчисления).

Остаточная государственная инвестиционная политика пока не позволяет рассчитывать на решение инвестиционных проблем за счет централизованных источников финансирования. При ограниченности бюджетных ресурсов как потенциального источника инвестиций государство переходит от безвозвратного бюджетного финансирования к кредитованию. Уже сейчас ужесточился контроль за целевым использованием льготных кредитов. Для обеспечения гарантий возврата кредита внедряется система залога имущества в недвижимости, в частности земли

- выделение государственных инвестиций для стимулирования развития опорных сырьевых и аграрных районов, обеспечивающих решение продовольственной и топливно-энергетической проблем;

- поддержание научно-производственного потенциала;

- выделение субсидий на социальные цели слаборазвитым районам с чрезмерно низким уровнем жизни населения.

Долгосрочное кредитование могло бы стать одним из важных источников инвестиций. Долгосрочные банковские кредиты в первую очередь направлены на решение стратегических целей в экономике. Они способствуют постепенному увеличению производства и, как следствие, общему подъему экономики страны. Такие кредиты могли бы выдаваться банками на решение социальных программ под гарантии

правительства, однако долгосрочные банковские кредиты невыгодны в условиях инфляции. Назрела потребность создания инвестиционных банков, которые занимались бы финансированием и долгосрочным кредитованием капитальных вложений. А пока правительство вынуждено финансировать необходимые программы из средств бюджета, а их в бюджете катастрофически не хватает.

Привлечение средств населения в инвестиционную сферу путем продажи акций приватизированных предприятий и инвестиционных фондов, в частности, могло бы рассматриваться не только как источник капиталовложений, но и как один из путей защиты личных сбережений граждан от инфляции. Стимулировать инвестиционную активность населения можно путем установления в инвестиционных банках более высоких по сравнению с другими банковскими учреждениями процентных ставок по личным вкладам, привлечения средств населения на жилищное строительство, предоставления гражданам, участвующим в инвестировании предприятия, первоочередного права на приобретение его продукции по заводской цене и т.п. Для притока сбережений населения на рынок капитала необходима широкая сеть посреднических финансовых организаций - инвестиционных банков и фондов, страховых компаний, пенсионных фондов, строительных обществ и др. Однако важно по возможности обеспечить защиту тем, кто готов вкладывать свои деньги в фондовые ценности, установив строгий государственный контроль за предприятиями, претендующими на привлечение средств населения. Такие структуры на российском рынке уже существуют, в частности, паевые инвестиционные фонды, которые действуют весьма успешно. Но их количество и масштабы привлеченных средств пока мизерны по сравнению с имеющимися возможностями.

инвестиции могут осуществляться путем:

- создания предприятий с долевым участием иностранного капитала (совместных предприятий);
- создания предприятий, полностью принадлежащих иностранным инвесторам, их филиалов и представительств;
- приобретения иностранным инвестором в собственность предприятий, имущественных комплексов, зданий, сооружений, долей участия в предприятиях, акций, облигаций и других ценных бумаг;
- приобретения прав пользования землей и иными природными ресурсами, а также иных имущественных прав и т.д.
- предоставления займов, кредитов, имущества и имущественных прав.

Прямые иностранные инвестиции - это нечто большее, чем простое финансирование капиталовложений в экономику, хотя само по себе это крайне необходимо Российской Федерации. Прямые зарубежные инвестиции представляют собой также способ повышения производительности и технического уровня российских предприятий. Размещая свой капитал в России, иностранная компания, как правило, использует новые технологии, новые способы организации производства и прямой выход на мировой рынок.

Портфельными инвестициями принято называть капиталовложения в акции зарубежных предприятий, которые не дают права контроля над ними, в облигации и другие ценные бумаги иностранного государства и международных валютно-финансовых организаций.

Существуют и реальные инвестиции. Это - капитальные вложения в землю, недвижимость, машины и оборудование, запасные части и т.д. Реальные инвестиции включают в себя и затраты оборотного капитала.

Два вида инвестиций (прямые и портфельные) движимы аналогичными, но не одинаковыми мотивами. В обоих случаях инвестор желает получить прибыль за счет владения акциями доходной компании. Однако при осуществлении портфельных инвестиций инвестор заинтересован не в том, чтобы руководить компанией, а в том, чтобы получать доход за счет будущих дивидендов.

Иностранный капитал может иметь доступ во все сферы экономики (за исключением тех, которые находятся в государственной монополии) без ущерба для национальных интересов. Отраслевые ограничения должны распространяться не только на прямые иностранные инвестиции. Их приток следует ограничить в отрасли, связанные с непосредственной эксплуатацией национальных природных ресурсов (например, добывающие отрасли, вырубка леса, промысел рыбы), в производственную инфраструктуру (энергосети, дороги, трубопроводы и т.п.), телекоммуникационную и спутниковую связи. Подобные ограничения закреплены в законодательствах многих развитых стран, в частности в США. В перечисленных отраслях целесообразно использовать альтернативные прямым инвестициям формы привлечения иностранного капитала. Это могут быть зарубежные кредиты и займы. Несмотря на то что они увеличивают бремя государственного долга, привлечение их было бы оправданным, во-первых, с точки зрения соблюдения национальных интересов и, во-вторых, из-за быстрой окупаемости капиталовложений в названные сферы.

Однако для этого необходимо создать эффективную систему управления использованием зарубежных иностранных кредитов. Зарубежный капитал в форме предприятий со 100%-ным иностранным участием целесообразно привлекать в производство и переработку сельскохозяйственной продукции, производство строительных материалов, строительство (в том числе жилищное), для выпуска товаров народного потребления, в развитие деловой инфраструктуры. Стимулировать приток портфельных инвестиций следует во все отрасли экономики. Они обеспечивают приток финансовых ресурсов без потери контроля российской стороны над объектом инвестирования. Это преимущество важно использовать в отраслях, имеющих стратегическое значение для страны, и в первую очередь связанных с добычей ресурсов.

Что касается капиталовложений в народное хозяйство, то здесь следует сказать, что инвестиционный процесс, который характеризуется всеобъемлющим сокращением инвестиций. А это граничит уже с настоящей хозяйственной катастрофой в отраслях промышленности вообще и в сельскохозяйственном машиностроении, в частности. Ситуация здесь в настоящий момент такова, что без серьезной поддержки государства не обойтись, ибо большинство предприятий убыточны или малорентабельны.

Не располагает экономикой, ориентированной на внешний рынок, если не считать экспорт природного газа, нефти и ряда других минеральных ресурсов, а также вооружений. Можно сказать, что ее экономика все больше работает на накопление богатства за границей, а внутри страны не находится инвестиций даже для поддержания простого воспроизводства.

Изменить это положение может только государственная инвестиционная политика. Активность государства в этом направлении является своего рода сигналом всем инвесторам о возможности и приемлемости инвестиций в РФ. Поэтому, например, в сельскохозяйственном машиностроении необходима поддержка государством высокотехнических производств, которые должны сформировать конкурентные преимущества высокого порядка. Основными элементами инвестиционной политики в этой отрасли должны стать: поддержка сельхозпредприятий, которые несут в себе элемент экономического роста; инвестирование государственных средств в развитие

отраслей инфраструктуры, что не под силу частным инвесторам; создание благоприятных условий для инновационной деятельности и ее инвестирования; восстановление контактно-платежной дисциплины, без чего любое предприятие и сбыт (реализация) теряют смысл.

Для нормального развития экономики, для обеспечения воспроизводства необходим постоянный приток средств. Количественный рост инвестиций, их направление в различные сферы хозяйствования зависят от правильной инвестиционной политики. Вложение средств в наукоемкие, высокотехнические и высокотехнологические программы влияет не только на производство товаров, их потребительские свойства, но и на условия труда, что в конечном счете не может не отражаться на развитии всего общества в целом. Инвестиции, вложенные в эту сферу, дают представление о качественном уровне инвестиций и инвестиционного процесса в целом. Качественный уровень и количественный рост инвестиций, их соотношение дают представление о проводимой государственной инвестиционной политике. Ее целью является поиск оптимального правового регулирования инвестиционной деятельности национальных и иностранных инвесторов.

3-тема ГАРАНТИИ ПРАВ ИНВЕСТОРОВ. ЗАЩИТА ИНВЕСТИЦИЙ

1.Гарантии прав инвесторов.

2.Порядок защиты прав инвесторов.

Под институтом гарантий в инвестиционных отношениях понимают совокупность норм, которые, в зависимости от их функциональной направленности, подразделяются на несколько групп:

- посвященные вопросам предоставления льгот инвесторам;
- регулирующие вопросы страхования инвестиций;
- посвященные урегулированию инвестиционных споров между инвестором и государством

При этом нормы национального инвестиционного права должны адекватно отражать реальные условия функционирования инвестиционной деятельности, соответствовать нормам международного права.

Суть механизма гарантирования составляют конкретные обязательства государства по обеспечению сохранности собственности инвестора. Обеспечение сохранности права собственности является предпосылкой для реализации правомочий инвестора. Крайне важно то, что права инвестора закрепляются в национальном законодательстве, где регулируются условия допуска и функционирования собственности. При этом права инвестора должны быть не просто продекларированы, но и могли быть фактически реализованы. Государство - реципиент собственности - должно обеспечить реализацию прав инвестора, закрепленных в нормах инвестиционного права.

Объект гарантирования составляют обязательства, т.е. права инвестора и обязанности государства, закрепленные в норме инвестиционного права, по отношению к иностранному инвестору. При этом обязанности государства всегда должны быть условием и средством превращения юридической возможности, заложенной в норме в

фактическую действительность.

Подводя итог анализа определения понятия "государственные гарантии как основы обеспечения инвестиционной деятельности" необходимо выделить следующие признаки этого понятия:

- закрепление в инвестиционном законодательстве и международных соглашениях форм и методов охраны прав и законных интересов инвесторов;
- обязательства государства, принятые как в результате принятия актов национального права, так и в результате подписания международных договоров.
- конечная цель действий государства в этой сфере - обеспечение сохранности собственности инвестора и фактической реализации его прав, установленных в нормах инвестиционного законодательства на своей территории.

Таким образом, государственные гарантии в сфере инвестиционной деятельности - это установленные на основании норм инвестиционного законодательства и международных соглашений обязательства государства в сфере правового обеспечения инвестиционной деятельности, принятые с целью обеспечения сохранности собственности и фактической реализации прав инвесторов на своей территории

1. Инвесторы имеют права и несут обязанности, связанные с вложением инвестиций. Действующее законодательство РБ исходит из национального режима деятельности иностранных инвесторов, т.е. правовой режим иностранных инвестиций на территории РБ, условия деятельности иностранных инвесторов не могут быть менее благоприятными, чем соответствующий режим для имущественных прав и имущества для инвестиционной деятельности юр.лиц и физ.лиц РБ. В рамках управления инвестиционными процессами осуществляется государственное регулирование инвестиционной деятельности.

Виды гарантий инвесторов, в том числе иностранных:

1) право собственности и иные вещные права, а также имущественные права, приобретенные законным способом и защита этих прав

В соответствии со ст.13 Конституции государство предоставляет всем равные права для осуществления хозяйственной и иной деятельности, кроме запрещенной законом и гарантирует равную защиту и равные условия для развития всех форм собственности. Согласно ГК право собственности, приобретенное законным способом охраняется законом и защищается государством, ее неприкосновенность гарантируется, а принудительное отчуждение допускается лишь по мотивам общественной необходимости.

2) равенство прав, предоставляемых инвестором, независимо от их формы собственности, равная защита прав и законных интересов инвесторов

Конституции гласит, что все равны перед законом и имеют право без всякой дискриминации на равную защиту прав и законных интересов.

ГК гласит, что субъекты гражданского права участвуют в гражданских отношениях на равных, равны перед законом, не могут пользоваться преимуществами и привилегиями, противоречащими законом.

3) стабильность прав инвестора, установленных ИК, по осуществлению инвестиционной деятельности

Стабильность прав инвесторов, установленных ИК по осуществлению инвестиционной деятельности была установлена в качестве одной из гарантий инвестору с момента вступления в сил

4) право самостоятельно распоряжаться прибылью, полученной в результате осуществления инвестиционной деятельности в том числе осуществлять

реинвестирование. Беспрепятственный перевод за пределы ,рибыли, полученной на территории АРв результате осуществления инвестиционной деятельности, а также выручки от полной или частичной реализаций инвестиционного имущества при прекращении инвестиционной деятельности после уплаты налогов и других обязательных платежей. В соответствии с законом «О валютном регулировании и валютном контроле» перевод и получение дивидендов или иных доходов от инвестиционной действия отнесены к текущим валютным операциям. Резиденты осуществляют валютные операции на основании соответствующих разрешений АР. Не требуется получение разрешения АР на проведение следующих валютных операций:

- А)продажа нерезиденту доли в уставном фонде доли резидента
- Б)осуществление операций с ценными бумагами, выпущенными резидентами
- В)формирование уставного фонда юр.лица резидента за счет вкладов нерезидентов в иностранной валюте или белорусских рублях
- Г)привлечение средств для покрытия дефицита республиканского бюджета
- Д)привлечение средств под гарантией правительства и возврат этих средств
- Е)привлечение средств в рамках межправительственных соглашений и возврат этих средств

Ж)осуществление переводов денежных средств, связанных с приобретением тендерных документов и участие в торгах и т.д.

5)защита инвестиций

б)действие государственных органов и д.л., нарушающие права и интересы инвесторов могут быть обжалованы в

Юридические лица и и.п. имеют право на обращение в организации путем подачи письменных, устных и электронных обращений. Находящиеся на территории АР иностранные граждане, лица без гражданства обладают равными правами с гражданами АР на обращение.

1)исключить, предусматривающих возможность конфискации имущества при совершении административных правонарушений, если эти правонарушения не связаны с незаконным оборотом такого имущества

2)запретить конфискацию, иное изъятие имущества у субъектов предпринимательской деятельности являющихся его добросовестными приобретателями

3)запретить действия, направленные на лишение имущественных прав субъектов предпринимательской деятельности, в том числе принудительное списание денежных средств со счетов при отсутствии вступившего в законную силу решения суда

4)гарантировать необратимость приватизации государственного имущества при условии соблюдения субъектом требований законодательства

2.Порядок защиты прав инвесторов

Споры по осуществлению инвестиций рассматриваются судами или арбитражными судами стран участников споров, экономическим судом СНГ или международными арбитражными судами.

Второй конвенцией было учреждено многостороннее **агентство по гарантиям инвестиций**. Данное агентство является юр.лицом и имеет право:

- 1)заключать контракты
- 2)приобретать, продавать движимое или недвижимое имущество
- 3)возбуждать уголовные дела

Задача агентства – стимулировать поток инвестиций в производственных целях

между странами. Для достижения этой цели агентство:

- 1) предоставляет гарантии, включая совместное и повторное страхование от некоммерческих рисков в отношении инвестиций
- 2) проводит соответствующую дополнительную деятельность по оказанию содействия потоку инвестиций в развивающиеся страны
- 3) пользуется другими дополнительными полномочиями, которые могут потребоваться для достижения поставленных целей.

Юридические гарантии прав инвесторов, закрепленные в отечественном законодательстве, могут быть классифицированы по содержанию. Эта классификация включает в себя:

- гарантию сохранения действия законодательства;
- гарантию от национализации и реквизиции;
- гарантию при прекращении инвестиционной деятельности;
- гарантию перевода компенсации при национализации, реквизиции; компенсации при возмещении убытков;
- гарантию, касающуюся разрешения споров, возникающих в связи с осуществлением инвестиций;
- гарантию возмещения убытков, причиненных вооруженным конфликтом или гражданскими беспорядками;
- гарантию возможности реинвестирования дохода.

Юридические гарантии могут быть классифицированы по уровню их закрепления на законодательные и международно-правовые.

В системе гарантий прав инвесторов можно выделить два вида: правовые и организационные.

Правовые гарантии отражаются в содержании норм инвестиционного права.

Организационные гарантии реализуются в определенных формах правовой деятельности, направленных на обеспечение реализации прав инвесторов. Прежде всего, сюда относятся такие способы организации общественных отношений в сфере инвестиционной деятельности, как:

- деятельность государственных органов по обеспечению законности в сфере своей деятельности;
- деятельность физических и юридических лиц по защите своих прав и законных интересов законными средствами и выполнению своих юридических обязанностей.

После определения понятия государственных гарантий как основы обеспечения инвестиционной деятельности необходимо определить их правовую природу.

Государственные гарантии инвестиций составляют содержание норм инвестиционного права. В то же время норма права - это форма, которая закрепляет права и обязанности, т.е. гарантии прав участников правоотношений в области инвестиционной деятельности. Это объясняется тем, что основу механизма правового регулирования инвестиционных отношений, на каком бы уровне оно ни осуществлялось, составляет правовая норма.

Нормы права, в которых закреплены государственные гарантии, содержатся как в международных договорах, так и в нормах внутреннего инвестиционного законодательства.

Участниками межгосударственных инвестиционных отношений выступают как государства, так и другие субъекты международного права. Субъектами не межгосударственных инвестиционных отношений выступают юридические, физические

лица. И в итоге немежгосударственные отношения подчиняются международно-правовым нормам, установленным на уровне межгосударственных отношений

К сожалению, стоит заметить, что большинство гарантий, предусмотренных в национальном инвестиционном законодательстве России, носят декларативный характер, поскольку не разработаны механизмы их реализации.

Однако исключительная важность государственных гарантий состоит в том, что государство, в лице своих органов устанавливая их для инвесторов, создает им условия для беспрепятственной реализации прав и законных интересов, что является основой правового обеспечения инвестиционной деятельности.

Следует также отметить, что для оживления инвестиционной деятельности в АР необходимо создание эффективного процессуального механизма реализации гарантий, что будет способствовать формированию благоприятного климата для инвестиций и позволит осуществить концентрацию необходимых финансовых средств в экономике, с помощью которых можно было бы осуществлять перелив капитала с ориентацией на приоритетные, перспективные направления развития отраслей народного хозяйства.

4-я тема Правовая гарантия методов регулирования инвестиционной деятельности

1. Понятие иностранных инвестиций и формы их правового регулирования

2. Законодательство Азербайджанской Республики об иностранных инвестициях.

3. Юридическая природа инвестиционного соглашения между Государственной Нефтяной Компанией Азербайджанской Республики и иностранными компаниями.

1. Понятие иностранных инвестиций и формы их правового регулирования

Распад единого хозяйственного комплекса, разрушение прежней системы экономических связей поставили перед странами СНГ ряд острых и сложных проблем, связанных как с обеспечением экономической независимости, так и определением своего места в изменившейся геополитической структуре мира. Пятилетний поиск частных способов реализации новой экономической стратегии своих стран, интеграционные устремления за пределы пост советского пространства не привели к повышению эффективности производства, улучшению социально-экономической ситуации ни в одной из стран СНГ. Ожидавшегося потока бескорыстной помощи из-за рубежа не наблюдается, инвестиции в большинстве стран падают, внутренние рынки перенасыщены товарами из дальнего зарубежья, свои же производственные мощности используются далеко не на полную мощность.

Указанные проблемы требуют, как правило, нового конструктивного подхода к их решению не только в рамках международного права, но и в национальном законодательстве в соответствии с уже достигнутыми в той или иной области отношений международными соглашениями.

Для поиска конструктивных проблем страны СНГ стараются искать пути выхода из тяжелой ситуации и, понимая, что в одиночку не решить такие проблемы, встречаются на различных уровнях, совещаниях и конференциях. Одной из последних конференций стран СНГ явилась Бакинская Научно -Практическая Конференция, которая состоялась в

Баку 6-7 февраля 1997 года. Придавая стратегическое значение развитию экономических взаимосвязей стран - членов СНГ, в целях дальнейшего углубления в них интеграционных процессов в рамках Содружества, участники данной конференции пришли к согласию об осуществлении координации усилий в различных направлениях. Участники конференции пришли к выводу, что, внедряя новые конструктивные подходы для решения проблем, надо провести либерализацию внешнеэкономической деятельности, создать систему страхования от рисков, обеспечить гарантии для иностранных инвесторов, устранять двойное налогообложение, ввести общие правила трудовой миграции, правовой и социальной защиты иностранной рабочей силы, подписать двусторонние договоры о взаимной защите иностранных инвестиций и принять другие согласованные меры для развития международных инвестиционных отношений¹. Проблемы международно-правового регулирования иностранных инвестиций решаются не только на основе договоров о защите иностранных инвестиций и на основе договоров об избежании двойного налогообложения, но и на основе соглашений о торгово-экономическом сотрудничестве, а также на основе общих международных конвенций и соглашений. I

Предметом настоящего исследования является не только международные договоры в области правового регулирования иностранных инвестиций, а также отдельные вопросы, связанные с развитием национального законодательства, среди прочего анализируется содержание международных соглашений, направленных на правовое регулирование иностранных инвестиций, на гармонизацию и унификацию национального законодательства в этой области. В работе дается решение различных проблем правового регулирования иностранных инвестиций в двусторонних соглашениях и по национальному законодательству.

Правовое регулирование международных инвестиционных отношений имеет специфику, заключающуюся в том, что эти отношения разнохарактерные: межгосударственные - властные, субъектами которых являются только государства, и немежгосударственные - невластные, в которых участвуют разно порядковые и разно уровневые субъекты (государства, физические и юридические лица различных государств и другие субъекты права).

Таким образом, международные инвестиционные отношения, а точнее правоотношения делятся на межгосударственные - властные отношения, то есть по сути своей публично-правовые отношения, и не межгосударственные невластные отношения - то есть инвестиционные отношения частного правового характера. В самом деле, если внимательно проанализировать систему современных международных инвестиционных отношений и соответствующую им систему права, можно вполне представить себе, какие правоотношения возникают в сфере международных инвестиционных отношений. Нормы международного права, регулирующие международные инвестиционные

1 Материалы Бакинской Научно-Практической конференции стран СНГ Иностранный капитал в странах СНГ: возможности, перспективы .проблемы сотрудничество.Баку. 1997. отношения межгосударственного характера, группируются в отрасль международного инвестиционного права

Основным источниками этого права, наряду с другими, являются международные двусторонние и многосторонние инвестиционные договоры по соответствующим видам отношений (инвестиционные, налоговые, торговые, и пр.), содержание которых отражается в национальном законодательстве об иностранных инвестициях. В работе рассматриваются различные виды международных договоров в области правового

регулирования иностранных инвестиций, и соглашения об устранении двойного налогообложения.

Возрастающее значение международно-правовых актов, регулирующих экономические отношения, определяется усилением интеграции О Азербайджанской Республики, России и других стран СНГ в мировую экономику. В силу специфики происходящих в Азербайджанской Республике экономических процессов особый интерес приобретают вопросы международного сотрудничества. В данной сфере международно-правовое регулирование базируется на Азербайджанском законодательстве по иностранным инвестициям, двусторонним договорам о содействии капиталовложениям и многосторонним соглашениям, связанным с деятельностью международных экономических организаций.

Актуальность исследования определяется развитием международных экономических отношений. В Инвестиционной программе, подготовленной Фондом по содействию правовым и экономическим реформам для Азербайджанской Республики подчеркивается, что "важную роль в регулировании иностранных инвестиций играет подключение Азербайджанской Республики к международной системе правового обеспечения в области инвестиционной деятельности". В настоящее время проблемы международно-правового регулирования иностранных инвестиций решаются не только на основе соглашений о защите иностранных инвестиций, но и на основе соглашений о торгово-экономическом сотрудничестве и на основе договоров об избежании двойного налогообложения, а также на основе универсальных международных конвенций.

Как правило, в результате подписания вышеназванных договоров и соглашений формулируются поправки в национальное законодательство тех государств-участников международных договоров, которые принимают инвестиции.

Участие Азербайджанской Республики в международных договорах по регулированию иностранных инвестиций требует внесения изменений в действующее законодательство об иностранных инвестициях в соответствии с нормами международных договоров. С вступлением в силу международных договоров Азербайджанская Республика обязуется применять их нормы.

Внесение изменений в законодательство об иностранных инвестициях является предпосылкой для участия Азербайджанской Республики в различных международных соглашениях (например: ГАТТ, для участия в указанной международной организации Азербайджан должен применять нормы Генерального соглашения о тарифах и торговле (ГАТТ). Кроме этого, в настоящее время в законодательной деятельности нельзя не учитывать современный уровень международно-правового регулирования иностранных инвестиций, в частности заключенное государствами-участниками ГАТТ/ВТО Соглашение об инвестиционных мерах, связанных с торговлей (Trade Related Investment Measures Agreement или TRIM). В настоящее время Всемирная торговая организация (ВТО), созданная на основе соглашения, достигнутого в ходе Уругвайских переговоров ГАТТ(1986-1994), разрабатывает проект многостороннего международного соглашения по правовому регулированию иностранных инвестиций.

Приведенные в работе положения двусторонних международных соглашений из практики различных государств (двустороннее соглашение по регулированию иностранных инвестиций и по устранению двойное налогообложения) свидетельствуют о возможности созданию международно-правового механизма регулирования иностранных инвестиций также и в рамках двусторонних соглашений. \

При выборе круга стран диссертант руководствовался тем, что при совершенствовании законодательства об иностранных инвестициях в Азербайджанской Республике и в РФ необходимо учитывать опыт правового регулирования иностранных инвестиций в странах с развитой рыночной экономикой, являющихся основными партнерами Азербайджанской Республики и России в международных договорах.

Диссертация посвящена современным международно-правовым проблемам регулирования иностранных инвестиций в Азербайджанской Республике, России и в других государствах, входивших ранее в Советский

Союз. Эти страны в условиях спада производства и сокращения внутренних инвестиций заинтересованы в притоке капитала из-за рубежа в самых различных формах. Известно, что, наряду с преодолением политической и экономической нестабильности, создании надлежащей правовой базы может обеспечить решение важной задачи по сфере, Речь идет не только о законодательстве об иностранных инвестициях, но и о создании общего режима предпринимательской деятельности.

возможные пути использования правовых средств для улучшения инвестиционного климата в Азербайджанской Республике, России и др. бывших союзных республиках. К сожалению, в целом инвестиционный климат для иностранных инвесторов в странах СНГ в настоящее время можно оценить как весьма неблагоприятный. В сентябре 1994 года, международный финансовый журнал "Евромани", ставил Россию по надежности инвестирования капитала на 136-е место из 170 стран (в 1992г. России отводилась 129-е, в марте 1994г 138-е место). И другие государства СНГ занимали последнее место в перечне, который начинался с США (1 место) и заканчивался Кубой (последнее, 170 место). Азербайджан занимал в этом списке 144 место(в марте 1994г. Азербайджану отводилась 154-е место). Более благоприятным оценивался этим журналом инвестиционный климат Латвии (104-е), Эстонии (105-е) Литве (110-е), Узбекистане (126-е), Казахстане (129-е), Кыргызстане (135-е). Осенью 1994 года хуже, чем в Азербайджане положение было в Грузии (150-е), Туркменистане (147-е), Армении (145-е), Таджикистане (148-е), Беларуси (151-е), в Молдове (148-е), Украине (149-е).¹

Конечно для определения инвестиционного климата имеет значение не только фактор благоприятного правового регулирования. Достаточно напомнить, что в 1992-1993 гг. военные конфликты потрясли Грузию, Молдову, Таджикистан, Азербайджан и Армению.² Кроме того, есть другие проблемы, которые ухудшают инвестиционный климат в странах СНГ. На мой взгляд, следующие проблемы, мешающие продвижению иностранного капитала в

¹ Фаминский И.П. Иностранные инвестиции в России. Современное состояние и перспективы Москва 1995г. стр. 12.

² Богуславский М. М. Правовое регулирование иностранных инвестиций. Москва 1995 .стр. 7. странах СНГ играют очень большой отрицательный роль в инвестиционном климате:

- 1) отсутствие политической и экономической стабильности
- 2) отсутствия защиты
- 3) коррупция чиновников
- 4) не информированность иностранцев, незнание законов
- 5) отсутствие уважения к контрактам, подписанным с инвесторами

- 6)проблемы с регистрацией
- 7)необъявленные налоговые проверки
- 8)не приватизированность крупных предприятий
- 9)отсутствие связи между правительством и инвесторами
- 10) неожиданные изменения в законах
- 11)увеличение налогов
- 12)проблемы с переводом (трансфер) доходов (прибыли) в заграницу
- 13)скрытые расходы
- 14)неясность в законах
- 15)опоздания в принятии законов
- 16)отсутствие современной банковской системы.

Ликвидируя указанные проблемы страны СНГ могут улучшить инвестиционный климат.

Несмотря на различные проблемы в различных странах СНГ эксперты указывают увеличение иностранных инвестиции за последний год.

Если говорить о ситуации в России, то размеры инвестиций были незначительными: их общий объем на конец 1993 г. оценивался в 2 млрд. долларов США.

Если в 1993 г. общий импорт по России сократился, то импорт по совместным предприятиям возрос по сравнению с 1992 г. на 10%.

Хотя доля продукции и услуг, осуществляемых СП, была в общем объеме производства невелика до 1996 г., экономисты отмечали, что значение иностранных инвестиций для экономики Азербайджана, России и других стран СНГ в 1996 г. возросло.

Так, в ряде стран за счет полной или частичной реализации проектов, финансируемых международными организациями и фирмами-инвесторами из дальнего зарубежья, улучшился инвестиционный климат. Например в

Азербайджане капитальные вложения в экономику возросли по сравнению с 1995 г. в 1.8 раза, в Киргизии - в 1.3 раза, в Узбекистане и в России они составили по 6 миллиардов долларов, что значительно превышает уровни прежних лет. В Беларуси, Молдавии и на Украине удалось замедлить темпы инвестиционного спада. В Азербайджанской Республике, за III квартал 1996 г. (по сравнению с аналогичным периодом 1995 г.) число предприятий с иностранными инвестициями увеличилось в 3.8, а приток иностранного капитала в установленные фонды - в 7.1 раза.

В настоящее время в Азербайджане функционирует более 1 000 СП, около 600 предприятий со 100% иностранного капитала, 200 представительств иностранных фирм. Из 200 представительств - 43 британских, 29 американских, 25 турецких, 16 немецких, 13 российских и из других стран. Поскольку Азербайджан является пока еще страной сырьевой ориентации, основные инвестиции инофирм направляются в добывающие отрасли, и вполне закономерно, что пятая часть этих фирм занята в нефти и газодобывающей отрасли.

Правовое регулирование иностранных инвестиций в странах СНГ развивалось неравномерно. С точки зрения улучшения инвестиционного климата были свои "приливы" и "отливы". Определить реальные перспективы развития законодательства в этой области - задача непростая, однако в работе делается попытка в отдельных случаях

высказать некоторые соображения по этому поводу. Анализ и изучение международных договоров и конвенции по правовому регулированию иностранных инвестиций, исследование многих теоретических проблем, связанных с ним, а также прослеживание тенденции развития законодательства по важнейшим вопросам регулирования инвестиционных отношений как на международном, так и национальном уровнях предопределяет актуальность темы диссертационного исследования.

Базовым источником инвестиционное соглашение Государственной Нефтяной Компании Азербайджанской Республики (ГНКАР) с иностранными нефтяными компаниями, международные договоры Азербайджанской Республики и России о поощрении и защите инвестиций с различными странами, договоры об устранении двойного налогообложения, общие международные конвенции, и другие материалы.

Иностранные инвестиции представляют собой одну из областей международного сотрудничества, выступают в качестве одной из составляющих всего комплекса мирохозяйственных связей. Они, наряду национальным законодательством, также подпадают под правовое регулирование нормами международного публичного и частного права. Таким образом, отношения по поводу зарубежного инвестирования находятся под регулирующим воздействием по крайней мере трех правовых систем: правовой системы страны - экспортера капитала, права страны - реципиента иностранного капитала и международного инвестиционного права. Из этого вывода следует, что эффективность правового регулирования иностранных капиталовложений зависит не только от волеизъявления экспортирующего или импортирующего капитал государства, но и от степени согласованности различных разделов этого регулирования.

Правовое регулирование инвестиционных отношений является средством ограничения негативных последствий привлечения иностранных инвестиций. При осуществлении иностранных капиталов, возникают отношения между инвестором и государством, национальностью которого обладает этот инвестор. Эти отношения регламентируются правом, в частности государство определяет условия страхования капиталовложений своих компаний и индивидуальных коммерсантов за границей, оно вправе разрешать или запрещать экспорт капитала в ту иную страну, способствовать или ограничивать вывоз капитала с помощью налоговых, валютных, административных средств и методов. Соответствующие правовые предписания следует рассматривать как определенный раздел инвестиционного права страны - экспортера капитала.

Инвестиционные правоотношения возникают и между иностранным инвестором и государством - принимающим иностранного капитала. Принимающее государство регулирует условия допуска и функционирования иностранного капитала на своей территории. Совокупность юридических норм, регулирующих общественные отношения, возникающие в связи с допуском и функционированием иностранных инвестиций в стране являются инвестиционное право.

Наряду с внутренним законодательством иностранные инвестиции регулируются также в международной практике путем заключения международных договоров. Государства заключают в этой области как инвестиционные договоры с иностранными компаниями так и двусторонние и многосторонние договоры.

Правовое регулирование международных инвестиционных отношений имеет специфику, заключающуюся в том, что эти отношения разнохарактерные: межгосударственные - властные, субъектами которых являются только государства, и немежгосударственные - невластные, в которых участвуют разное порядковые и разное

уровневые субъекты (государства, физические и юридические лица различных государств и другие субъекты права).

Таким образом, международные инвестиционные отношения, а точнее правоотношения делятся на межгосударственные - властные отношения, то есть по сути своей публично-правовые отношения, и не межгосударственные невластные отношения - то есть инвестиционные отношения частноправового характера. В самом деле, если внимательно проанализировать систему современных международных инвестиционных отношений и соответствующую им систему права, можно вполне представить себе, какие правоотношения возникают в сфере международных инвестиционных отношений. Нормы международного права, регулирующие международные инвестиционные отношения межгосударственного характера, группируются в отрасль международного инвестиционного права.

2 .Законодательство Азербайджанской Республики об иностранных инвестициях.

В последние годы Правительством Азербайджана проделана существенная работа по переводу национальной экономики на рыночные рельсы и в контексте подготовки к вступлению страны в ВТО интенсивно осуществлялось формирование соответствующей законодательной базы, адаптированной к международным стандартам. Руководство Азербайджана полагает, что присоединение страны к ВТО и приведение в связи с этим национального законодательства в соответствие с международными нормами позволит проводить предсказуемую торговую политику, направленную на интеграцию в мировую систему торговли, повысить уровень прозрачности, расширить круг международных торговых партнеров и эффективно разрешать международные торговые споры, а также другие проблемы.

Торгпредством на регулярной основе осуществляется анализ состояния российско-азербайджанских внешнеэкономических связей, мониторинг действующих нормативных актов и находящихся в стадии подготовки законодательных актов страны пребывания, регулирующих ВЭД, таможенные тарифы, акцизы.

В настоящее время нормативно-правовая база в области государственного регулирования внешнеэкономической и инвестиционной деятельности в Азербайджанской Республике регламентирована следующими основополагающими законодательными актами:

- **Таможенный кодекс** Азербайджанской Республики, утвержденный Законом АР №164 от 24.06.2011 г. Определяет основные принципы и цели единой таможенной политики, устанавливает порядок и условия перемещения через таможенную границу АР и транспортных средств, взимание таможенных платежей, таможенного оформления и контроля. Формально вступил в действие с 1 января 2012 г., заменив Таможенный кодекс, утвержденный Законом №311 от 10.06.1997 г.

- Закон АР «**О таможенном тарифе**» (№ 1064 от 20.06.1995 г.) устанавливает порядок оформления и применения таможенного тарифа, а также правил обложения товаров пошлинами при их перемещении через таможенную границу. В этот закон с даты его принятия вносились поправки, оформленные 9-ю законодательными актами.

- Закон АР «**О защите иностранных инвестиций**» (№ 57 от 15 января 1992 г.) определяет правовые и экономические принципы осуществления иностранных инвестиций на территории Азербайджана. Он направлен на привлечение и эффективное использование в стране иностранных материальных и финансовых ресурсов, передовой зарубежной техники и технологий, гарантирует защиту прав иностранных инвесторов. В закон внесены различные дополнения и изменения, оформленные 13-ю законами.

- Закон АР «**О валютном регулировании**» (№ 910 от 21 октября 1994 г.), который определяет принципы осуществления валютных операций в стране, полномочия и функции органов валютного регулирования и валютного контроля, права и обязанности юридических и физических лиц в отношении владения, пользования и распоряжения валютными ценностями, ответственность за нарушение валютного законодательства. В последствии в текст закона внесен ряд изменений и дополнений, оформленный 7-ю нормативными актами.

- Закон АР «**О противодействии легализации денежных средств и иного имущества, полученного преступным путем, и финансированию терроризма**» (№ 767-IIIQ от 10 февраля 2009 г.), а также изменения и дополнения в этот закон от 5 марта 2010 г. Данные документы, направленные на усиление контроля за движением как в стране, так и через ее границы денежных средств и ценностей, определяют взаимоотношения, права и обязанности сторон, задействованных в подобных операциях.

- Закон АР «**О специальных экономических зонах**» (СЭЗ) (№ 791 от 14 апреля 2009 г.). Целью их создания является ускорение развития предпринимательства и всей экономики в стране путем привлечения инвестиций, организации новых конкурентоспособных производственных и обслуживающих отраслей на основе применения особого правового режима и современных технологий.

В отчетном периоде 2012 года нормативно-правовая база в области государственного регулирования внешнеэкономической и инвестиционной деятельности в Азербайджанской Республике пополнилась рядом документов, в числе которых выделяются следующие:

- Постановления Кабинета Министров АР от 24 января 2012 г.: №15 «О внесении изменения в постановление Кабинета министров АР «О списке товаров, ввозимых на территорию Азербайджана и освобождаемых от НДС от 31 августа 2005 г. № 11» и №16 «О внесении изменения в постановление Кабмина АР «О ставках таможенных пошлин по экспортно-импортным операциям в Азербайджанской Республике от 22 апреля 1998 г. №91», которыми были освобождены от уплаты НДС и таможенных пошлин закупаемые Государственной дорожной полицией при Министерстве внутренних дел АР свидетельства о регистрации, права на вождение, регистрационные знаки, другие бланки, а также оборудование, импортируемое структурой за счет бюджетных средств.

- Постановление Кабинета Министров АР №92 от 2 мая 2012 г. «Об утверждении Порядка публикации таможенной статистики по внешней торговле».

- Постановление Кабинета Министров АР № 96 от 7 мая 2012 г. «Об утверждении Порядка подсчета таможенной задолженности по налогу на добавленную стоимость». Согласно утвержденным правилам таможенная задолженность по НДС оплачивается в национальной валюте, расчет размера задолженности в отношении импортируемых в

страну товаров начинается со дня пересечения таможенной границы (для экспортируемых товаров – со дня предоставления таможенной декларации), при этом за основу берется таможенная стоимость при оформлении товаров, а также размеры акцизного налога и таможенной пошлины, действующие в этот период, оплата производится до утверждения таможенными органами таможенной декларации или одновременно с этим.

- Постановление Кабинета Министров АР №95 от 7 мая 2012 г. «Об утверждении правил обмена с таможенными и другими уполномоченными органами иных стран информацией информации о въезде, выезде и транзите через таможенные границы товаров и транспортных средств», которым предусмотрен международный обмен информацией о ведении административных или судебных расследованиях по таможенным правонарушениям, проверок со стороны таможенных или иных уполномоченных органов, при необходимости – подтверждение или опровержение информации в представленных документах, проведение проверок по импорту, экспорту, транзиту и декларированию товаров, а также обеспечению сокращения срока въезда и выезда с таможенной территории страны товаров и транспортных средств. Документом прописаны также случаи отказа в предоставлении информации (в т.ч. из соображений возможного нанесения вреда суверенитету, безопасности или иным значительным интересам страны).

- Постановления Кабинета Министров АР от 19 июля 2012 г.: №154 «О внесении изменения в постановление Кабинета Министров АР «О перечне товаров, освобождаемых от налога на добавленную стоимость при ввозе на территорию Азербайджанской Республики» от 31 января 2005 г. №11» и №153 «О внесении изменения в постановление Кабинета Министров АР «О ставках таможенных пошлин по экспортно-импортным операциям в Азербайджанской Республике от 22 апреля 1998 г. №91», которыми с 18 августа 2012 г. до 1 января 2014 г. от уплаты НДС и импортных таможенных пошлин были освобождены товары, материалы и оборудование, предназначенные для использования в строительстве цементных заводов производственной мощностью 5 тыс. тонн клинкера или 2 млн. тонн цемента в год, отвечающего стандартам API.

- Постановление Кабинета Министров АР №163 от 3 августа 2012 года «Об утверждении Правил размещения при проведении таможенных процедур перед выпуском товаров в свободное размещение». Согласно утвержденным правилам размещаться на таможенное хранение могут товары иностранного производства, если по ним не оплачены таможенные пошлины, а также в случае изменения торговой политики, выявления нарушений с импортом таких товаров. Задержка товара для таможенных процедур может осуществляться на срок от 14 до 60 дней для взыскания таможенных долгов.

- Постановление Кабинета Министров АР № 164 от 3 августа 2012 г. «Об утверждении Правил пользования электронной информационной системой таможенных органов», которым установлен регламент доступа и пользования электронной информационной системой таможенных органов, в том числе для декларирования и таможенного оформления товаров в системе реального времени.

- Постановление Кабинета Министров АР №165 от 3 августа 2012 г. «Об утверждении Правил составления и формы акта о проведении таможенного аудита».

- Постановление Кабинета Министров АР № 167 от 3 августа 2012 г. «Об утверждении Правил предоставления государственным органам, юридическим лицам и физическим лицам информации по таможенным вопросам», которым установлен регламент и способы предоставления запрашиваемой информации по таможенным вопросам.

- Постановление Кабинета Министров АР №190 от 5 сентября 2012 года «О сумме таможенных сборов, взимаемых при проведении экспертизы товаров по инициативе лиц, декларирующих товары, а также лиц, обладающих полномочиями над товарами, и их представителей», которым предусмотрена возможность оказания таможенными органами страны платных услуг за предварительное предоставление информации об импортируемом и экспортируемом товаре по желанию декларантов (участников ВЭД). Таможенные сборы будут взиматься за предварительную экспертизу состава и технических показателей товаров, соответствие товаров товарной номенклатуре, определение и уточнение соответствия товара кодам, определение страны-производителя, норм выработки при переработке товаров, определение срока производства и качества, товаров двойного назначения, подпадающих под экспортный контроль, химического и минералогического состава, безопасность с экологической точки зрения, радиационную опасность, определение таможенной стоимости, определение истории и стоимости с точки зрения искусствоведения.

- Постановление Кабинета Министров АР №203 от 13 сентября 2012 г. «О внесении изменений в Упрощенные правила таможенного контроля, деятельности таможенных пунктов, таможенного оформления товаров, режима пропуска через границу транспортных средств и физических лиц на границах особой экономической зоны, утвержденные Кабинетом Министров АР от 25 декабря 2009 г. № 199».

- Постановление Кабинета Министров АР №201 от 13 сентября 2012 г. «О внесении изменения в Правила по импорту и таможенному оформлению раритетных (уникальных) автотранспортных средств на территории Азербайджанской Республики, утвержденные Кабинетом Министров АР от 28 октября 2010 г. № 188».

- Постановление Кабинета Министров АР № 210 от 24 сентября 2012 г. «О внесении изменений в постановление Кабинета Министров АР «О списке товаров, ввозимых на территорию Азербайджана и освобождаемых от НДС от 31 августа 2005 г. № 11», которым сроком на 1 год освобождены национальных импортеры пшеницы, меслина, пшеничной и пшенично-ржанной муки от уплаты НДС в размере 18%.

- Постановление Кабинета Министров АР № 228 от 15 октября 2012 г. « Об утверждении Правил выдачи таможенными органами разрешений для разных таможенных операций и процедур», которым утвержден регламент и прописаны условия выдачи ГТК АР разрешения для разных таможенных операций и процедур (при представлении обоснованного обращения, наличия необходимых возможностей для осуществления таможенного контроля, соблюдении всех требований для получения разрешения). Согласно утвержденным правилам, таможенное разрешение в некоторых ситуациях может заменить таможенную декларацию или другие документы наблюдения товаров.

- Постановление Кабинета Министров АР № 230 от 15 октября 2012 г. «Об утверждении Правил государственного реестра таможенных брокеров», которым

установлена процедура ведения ГТК АР реестра юридических лиц-таможенных брокеров, получивших на данный вид деятельности соответствующую лицензию.

- Постановления Кабинета Министров АР от 19 октября 2012 г.: №238 «О внесении изменения в постановление Кабинета министров АР «О списке товаров, ввозимых на территорию Азербайджана и освобождаемых от НДС от 31 августа 2005 г. № 11» и №239 «О внесении изменения в постановление Кабмина АР «О ставках таможенных пошлин по экспортно-импортным операциям в Азербайджанской Республике от 22 апреля 1998 г. №91», которыми Государственный нефтяной фонд Азербайджана был освобожден от уплаты НДС и таможенных пошлин при ввозе в страну физического золота, приобретаемого в свои активы.

В рамках осуществления мер по дальнейшему формированию и совершенствованию нормативно-правовой базы в области регулирования внешнеэкономической и инвестиционной деятельности в Азербайджане был разработан новый Таможенный кодекс (далее ТК), вступивший в действие, как уже было отмечено выше, с 1 января 2012 года. Однако, приведение действующего законодательства в области ВЭД требует относительно длительного времени для гармонизации с основными положениями нового ТК (по оценкам ГТК АР, требуется разработка и согласование проектов более 50 нормативно-правовых документов, вытекающих из требований нового Кодекса). Поэтому ст. 3 Закона АР «Об утверждении Таможенного кодекса АР» установлено, что «до приведения законов и нормативно-правовых актов в соответствии с Таможенным кодексом действующие в АР прочие законы и нормативно-правовые акты применяются в части, не противоречащей данному Кодексу» (большая часть из вышеперечисленных уже утвержденных Кабмином АР в 2012 году нормативных актов в таможенной области являются следствием проводимой рутинной работы по поэтапной гармонизации законодательства в области ВЭД с требованиями ТК). С применением нового ТК власти страны связывают определенные надежды, поскольку он ориентирован на усовершенствование базовых положений таможенной системы в стране, создание еще более благоприятных условий для укрепления материально-технической базы таможенной системы, построения таможенной инфраструктуры в соответствии с современными требованиями, увеличения доходов госбюджета, широкого применения мероприятий по тарифному и нетарифному регулированию экспортно-импортных операций, ускорения процесса вступления АР в ВТО. Кодексом также предусматривается постепенный переход на автоматизированное управление в таможенной системе, повышение эффективности осуществления таможенного контроля, усовершенствование и развитие таможенной тарифной политики, усиление борьбы с правонарушениями в области таможенного дела;

Поэтапное внедрение нового ТК АР проводится в рамках разработанного ГТК АР «Плана стратегического развития таможенной системы Азербайджанской Республики на 2012-2016 гг.», охватывающего все направления таможенной деятельности с учетом передовой международной практики и требований ВТО. В числе прочих новаций, запланированных указанным Планом в ближайшей перспективе - переход от многоступенчатой системы взимания таможенных пошлин в АР к упрощенной системе (справочно: в настоящее время действует 7 ставок импортных таможенных пошлин, взимаемые от декларируемой стоимости товара, а именно: 15-, 10-, 5-, 3-, 0-, 0,5%-ная пошлины). В результате изменения классификации, согласно упрощенной системе, будут сохранены только три ставки - 0%, 5% и 15%. Предполагается, что по нулевой ставке будут облагаться товары, производственного назначения – стратегически завозимое

сырье и оборудование. В эту категорию попадут также и некоторые виды продукции, с которых в настоящее время взимается таможенная пошлина по ставке 0,5% от стоимости. На их долю по статистике приходится примерно 10-15% всего импорта Азербайджана.

В отчетном году была продолжена работа по совершенствованию таможенного администрирования. В частности, к октябрю 2012 года практически завершен переход (в соответствии с требованиями Указа Президента Азербайджанской Республики от 11 ноября 2008 г.) на принцип «единого окна» при таможенном оформлении товаров и транспортных средств, перевозимых через пограничные пункты пропуска. При разработке и применении системы «единого окна» были применены международные стандарты, такие как UN/CEFAKT, рекомендации WTO и WCO.

С точки зрения дальнейшей либерализации торговли в стране, создания благоприятных условий работы предпринимателей, а также в русле концепции нового ТК АР ГТК АР активно внедряется система электронных услуг. В частности, требование ГТК АР пройти регистрацию до 1 сентября 2012 г. на сайте комитета всем участникам внешнеэкономической деятельности, занимающимся экспортно-импортными операциями, позволило к указанной дате перевести 97% таможенных выплат в электронный формат.

В 2012 году перевод деятельности ГТК в единую автоматизированную систему управления находился в завершающей стадии его внедрения. Проводиться работа по совершенствованию системы обмена информацией с другими структурами в электронной форме в рамках создаваемой в стране единой сети.

Важное значение придается внедрению международных и европейских стандартов в национальных отраслях экономики, что является неременным стимулом развития межгосударственных торговых связей, повышения конкурентоспособности товаров, выхода местных производителей на внешний рынок, обеспечения требований к безопасности продукции.

Справочно: с 2003 г. Азербайджан представлен в Международной организации стандартизации (ISO) в качестве полноправного члена, а с 1 января 2010 г. - в Европейской организации стандартизации (CEN) в качестве наблюдателя. Членство в данных организациях предоставляет возможности для прямого применения в республике международных и европейских стандартов.

В связи с этим в 2012 году была продолжена работа по разработке и внедрению ряда международных и европейских стандартов в области информационных технологий, строительных материалов, агропромышленного комплекса, туризма, транспорта и некоторых других сферах.

В числе прочих выделяется разработанный в целях обеспечения безопасности эксплуатации транспортных средств в стране Госстандарт AZN 635-2012 «Порядок проведения сертификации колесных транспортных средств, предметов их оборудования и частей», вступивший в силу с 1 мая 2012 года и запретивший импорт легковых автомобилей, не оснащенных системой ABS и хотя бы одной подушкой безопасности. Эта мера коснулась ввоза в страну сравнительно не дорогих некоторых моделей легковых автомобилей российского производства, пользующихся традиционно повышенным спросом на азербайджанском рынке. Благодаря вмешательству Посольства и Торгпредства, Правительством АР было принято решение приостановить действие

указанного Госстандарта до 1 октября т.г. в отношении моделей Lada - 21144 и 21154 (Самара), с учетом того, что до начала мая по наиболее дешевой по стоимости модели Lada-21074, производство которых прекращено, контрактные обязательства ОАО «АВТОВАЗ» по их поставкам на азербайджанский рынок в целом были выполнены.

Регулирование экспорта

Согласно Правилам регулирования импортно-экспортных операций в АР, утвержденным Указом Президента АР от 24 июня 1997 года № 609 «О дальнейшей либерализации внешней торговли в Азербайджанской Республике», с изменениями, внесенными Указом Президента Азербайджанской Республики от 14 мая 2010 г. № 260, при экспорте товаров лица предоставляют в таможенные органы следующие документы:

- документ о регистрации лица в государственных органах;
- договор, заключенный с иностранными лицами;
- документы о происхождении экспортируемых товаров;
- документ уполномоченного банка о предоплате стоимости либо об открытии аккредитива, либо о предоставлении банковской гарантии в отношении экспортируемых товаров государственным предприятием или другим предприятием, имеющим в имуществе более 50% совокупного пая государства;
- в отдельных случаях, предусмотренных указанными Правилами, предоставляется распоряжение Кабинета Министров Азербайджанской Республики или заключение соответствующего государственного органа;
- грузовую таможенную декларацию, которая соответствует форме Единого административного документа;
- сертификат качества на пищевую продукцию, экспортируемые из Азербайджанской Республики в страны Европейского союза;
- в предусмотренных указанными Правилами случаях - документ, подтверждающий проведение регистрации в Министерстве экономического развития договора, заключенного государственным предприятием или другим предприятием, имеющим в имуществе более 50 % совокупного пая государства.

Помимо этого, в соответствии с распоряжениями Кабинета Министров Азербайджанской Республики от 29 декабря 2006 года № 280 и от 21 апреля 2009 г. № 66 года для некоторых экспортируемых товаров требуются следующие сертификаты:

- фитосанитарный сертификат - для экспорта растений и растительных продуктов (выдается Государственной службой фитосанитарного контроля);
- ветеринарный сертификат - с целью обеспечить соответствие экспортируемых животных, сырья и продуктов животного происхождения международным стандартам в области ветеринарии (выдается Государственной ветеринарной службой).

В соответствии с положениями Налогового кодекса экспорт товаров облагается НДС и акцизами по нулевой (0) ставке.

В соответствии со статьей 188 Налогового кодекса Азербайджанской Республики товары, перевозимые транзитом через территорию Азербайджанской Республики, временный ввоз товаров в Азербайджанскую Республику, за исключением товаров, предназначенных для реэкспорта, товары, предназначенные для реэкспорта и обеспеченные залогом, освобождаются от обложения акцизами.

Согласно статье 193 Налогового кодекса акцизы за товары, импортируемые с целью последующего реэкспорта, подлежат уплате в момент импорта товаров и подлежат возврату в 15-дневный срок таможенными органами, взыскавшими акцизы, в сумме, соответствующей фактическому объему реэкспорта.

Ограничение экспорта

В соответствии с Указом Президента Азербайджанской Республики от 17 апреля 2001 года № 457 временно приостановлен экспорт отходов и крошки черных и цветных металлов (в целях укрепления сырьевой базы металлургической промышленности).

Лицензирование импорта и экспорта

В соответствии с Указом Президента Азербайджанской Республики от

2 сентября 2002 года № 782 «Об усовершенствовании правил выдачи специальных разрешений (лицензий) на отдельные виды деятельности» импорт этилового (пищевого) спирта и алкогольной продукции, табачных изделий (орган, выдающий лицензии - Министерство сельского хозяйства), использование, производство, продажа, покупка, ввоз в страну и вывоз из страны юридическими и физическими лицами, не уполномоченными осуществлять оперативно-розыскную деятельность, технических средств, предназначенных для получения информации нелегальным путем (орган, выдающий лицензии - Министерство национальной безопасности), импорт, экспорт, транзитная перевозка и производство прекурсоров (орган, выдающий лицензии - Министерство здравоохранения) подлежат лицензированию.

В соответствии с Законом Азербайджанской Республики «Об экспортном контроле» экспорт, импорт, реэкспорт, реимпорт, транзит подлежащих экспортному контролю товаров и технологий, продукции военного назначения, включая оружие массового поражения и средства его доставки (перевозки), товаров (работ, услуг, результатов умственного труда) двойного назначения, которые могут использоваться при создании и изготовлении оружия массового поражения, оружия, военной техники и боеприпасов, предусмотренных межгосударственными, международными соглашениями, в которых участвует Азербайджанская Республика, взрывчатых и радиоактивных веществ, материалов, приборов радиоактивного происхождения, источников и устройств ионизирующего излучения, а также других товаров, подлежащих экспортному контролю, осуществляются на основании специальных разрешений, выдаваемых соответствующим органом исполнительной власти. Перечень кодов номенклатуры товаров, а также работ, услуг, результатов умственного труда, подпадающих под экспортный контроль, был утвержден распоряжением Кабинета Министров АР от 9 февраля 2006 года № 42. Органы исполнительной власти, уполномоченные осуществлять выдачу специальных разрешений, контроль экспорта, проведение проверок до и после выдачи специальных разрешений, контроль соответствия использования товаров двойного назначения с заявленными целями определены распоряжением Кабинета Министров АР от 15 декабря 2005 года № 230.

Акцизы

В соответствии со статьей 190 Налогового кодекса Азербайджанской Республики пищевой спирт, пиво и все виды спиртных напитков, табачные изделия, нефтепродукты, легковые автомобили (за исключением автотранспортных средств специального назначения, оснащенных специальными знаками и оборудованием), яхты для отдыха или спорта, а также другие плавучие средства, предусмотренные для этих целей, относятся к подакцизным товарам.

Налог на добавленную стоимость

В соответствии с положениями Налогового кодекса Кабинет Министров Азербайджанской Республики может освобождать от НДС импорт сырья производственного назначения и оборудования, обеспечивающего современные технологии, предусмотренные для конкретного периода с обеспечением развития конкретной области в случае невозможности удовлетворения производственных нужд за счет местного сырья.

Список товаров, ввозимых на территорию Азербайджана и освобождаемых от НДС, утвержден постановлением Кабинета Министров от 31 января 2005 года № 11 «О списке товаров, ввозимых на территорию Азербайджана и освобождаемых от налога на добавленную стоимость». В частности, в целях предотвращения серьезного повышения цен на внутреннем зерновом рынке Азербайджана из-за роста мировых цен на зерно Кабинетом Министров АР в текущем году в указанный список были внесены зерно, меслин (смесь пшеницы и ржи), пшеничная и ржаная мука. Таким образом, национальные импортеры указанной сельскохозяйственной продукции и продовольствия освобождаются от уплаты НДС в размере 18%.

В рамках обеспечения исполнения пункта 1.2 Указа Президента Азербайджанской Республики от 3 июня 2009 года № 101 «О применении Закона Азербайджанской Республики «О специальных экономических зонах», а также в целях социально-экономического развития горных регионов Азербайджанской Республики, расположенных выше уровня моря, и повышения занятости среди местного населения путем поощрения развития туризма и стимулирования инвестиционной и предпринимательской деятельности в сфере туризма в данных областях в соответствии с постановлениями Кабинета Министров Азербайджанской Республики от 14 сентября 2009 года № 138 и от 15 сентября 2009 года № 140 товары, импортируемые в специальную экономическую зону (исключая подакцизные товары), а также импорт товаров для исполнения инвестиционных проектов в сфере туризма в горных местностях Азербайджанской Республики, расположенных выше 1300 м над уровнем моря, в случае невозможности удовлетворения нужд за счет местного сырья и материалов освобождены от таможенных пошлин и налога на добавленную стоимость.

Стоимость налогооблагаемого ввоза складывается из таможенной стоимости товаров, определяемой в соответствии с таможенным законодательством Азербайджанской Республики, и сумм налогов и пошлин (без учета НДС), подлежащих уплате при ввозе товаров в Азербайджанскую Республику.

Определение страны происхождения товара производится на основании Закона Азербайджанской Республики «О Таможенном тарифе» и постановления Кабинета Министров Азербайджанской Республики от 29 ноября 2007 года № 190 «Об утверждении Порядка определения страны происхождения товара».

Таможенная оценка импортируемых в Азербайджанскую Республику товаров регулируется Законом Азербайджанской Республики «О Таможенном тарифе» и постановлением Кабинета Министров Азербайджанской Республики от 12 января 1998 года № 7 «О правилах применения системы таможенной оценки товаров, ввозимых на таможенную территорию Азербайджанской Республики и вывозимых с этой территории».

В соответствии с Указом Президента Азербайджанской Республики от 11 ноября 2008 года № 12 при проверке товаров и транспортных средств, проходящих через пропускные пункты на государственной границе, с 1 января 2009 года в Азербайджане применяется принцип «единого окна».

24 сентября Кабинет Министров Азербайджанской Республики принял постановление № 210 об освобождении на 1 год национальных импортеров пшеницы, меслина, пшеничной и пшенично-ржанной муки от уплаты НДС в размере 18%. Соответствующие изменения внесены в ранее принятое постановление от 31 августа 2005 г. № 11 «О списке товаров, ввозимых на территорию Азербайджана и освобождаемых от НДС».

Стандарты и технические требования

В Азербайджане действуют более 20 тыс. межгосударственных и национальных стандартов.

Ведется работа по гармонизации национального законодательства и существующих стандартов в соответствии с директивами ЕС. В частности, разрабатывается национальная программа повышения качества и безопасности пищевой продукции на основе стандартов Codex Alimentarius.

В соответствии с Законом Азербайджанской Республики «О стандартизации» не допускаются производство, импорт, продажа, использование и изготовление продукции (работ, услуг), не соответствующих требованиям национальных стандартов или официально признанных на территории страны международными, региональными (бассейновыми), межгосударственными стандартами или стандартами другого государства, а также опасными для жизни, здоровья, имущества человека и окружающей среды. В соответствии с Указом Президента АР от 24 июня 1997 года № 609 об утверждении Правил регулирования импортно-экспортных операций в АР по импортным операциям требуется представить в таможенные органы сертификат соответствия товара. Перечень товаров, подлежащих сертификации, регулируется постановлением Кабинета Министров АР от 1 июля 1993 года № 343 «О поэтапном применении сертификации продукции (работ и услуг)».

В соответствии с Указом Президента АР от 24 июня 1997 года № 609 об утверждении Правил регулирования импортно-экспортных операций в АР в зависимости от особенностей импортируемых товаров требуется предоставить в таможенные органы ветеринарные, фитосанитарные и гигиенические сертификаты.

В плане подготовки Азербайджана к вступлению во Всемирную торговую организацию принят ряд международных стандартов в области информационных технологий, строительных материалов, агропромышленного комплекса, туризма и некоторых других сферах.

Так, в соответствии с принятым Госстандартом Азербайджана AZS 635-2012 «Порядок проведения сертификации колесных транспортных средств, предметов их оборудования и частей» с 1 мая т.г. прекращается импорт легковых автомобилей, не оснащенных системой ABS и хотя бы одной подушкой безопасности. Указанное решение принято с целью улучшения в стране ситуации с экологией и обеспечением безопасности дорожного движения.

3.Юридическая природа инвестиционного соглашения между Государственной Нефтяной Компанией Азербайджанской Республики и иностранными компаниями.

Основными источниками этого права, наряду с другими, являются международные двусторонние и многосторонние инвестиционные договоры по соответствующим видам отношений (инвестиционные, торговые, налоговые и пр.). В этом случае мы наблюдаем схему и суть международно-правового регулирования международных инвестиционных отношений, без которых невозможно представить себе современные международные отношения. По данным ЮНКТАД, по состоянию 1996 г. было заключено 900 международных двусторонних договоров по вопросам инвестиций с участием 140 государств.

Ранее такие двусторонние договоры именовались договорами о защите капиталовложений. Позднее всеобщее распространение получило наименование "соглашение о поощрении и взаимной защите капиталовложений".

Преимущество этого наименования состоит в том, что в нем на первое место поставлено именно поощрение инвестиций, а затем уже говорится об их защите. Основной целью любого такого соглашения - именно поощрить взаимное осуществление капиталовложений путем создания благоприятного инвестиционного климата.

Таким образом, и внутреннее законодательство, и международные договоры устанавливают в ряде положений возможность инвестирования. Однако это не исключает введения ограничений, в частности, путем запрещения или ограничения для иностранного инвестора заниматься определенными видами деятельности. Кроме того, для некоторых видов деятельности может быть установлен разрешительный порядок. Изъятия могут вводиться в целях обеспечения национальной безопасности, общественного порядка. В соответствии с международной практикой осуществление некоторых видов деятельности может объявляться государственной монополией и тогда иностранные инвесторы не вправе будут ими заниматься.

Другой вид двусторонних договоров, имеющих самое непосредственное отношение к регулированию иностранных инвестиций, - это соглашение об устранении двойного налогообложения доходов и имущества.

Для улучшения инвестиционного климата в стране и для увеличения поступления иностранных инвестиций в страну из различных стран нужно подготовить подписание двусторонних договоров об избежании двойного налогообложения с различными странами.

Можно сделать вывод, что в основе мер по стимулированию инвестиций лежат меры по созданию льгот и преимуществ для иностранных инвесторов, например: льготы при налогообложении, освобождение от налога на добавленную стоимость, и от спец налога на импортируемое технологическое оборудование и запасные части к нему, а

также предоставление льготных кредитов в иностранной валюте, полученных от иностранных банков и кредитных учреждений.

Государства, заинтересованные в притоке иностранных инвестиций, участвуют в многосторонних международных соглашениях, которые призваны обеспечить защиту прав инвесторов и уменьшить возможных рисков, которые они несут в связи с капиталовложениями в других странах.

Одним из широко применяемых в настоящее время многосторонних соглашений - это Вашингтонская конвенция о порядке разрешения инвестиционных споров между государствами и иностранными лицами, которая подписана 18 марта 1965 г. и вступила в силу 14 октября 1966г. Конвенция предусматривает создание Международного центра по регулированию инвестиционных споров при Международном банке реконструкции и развития.

Вашингтонская конвенция устанавливает порядок разрешения споров по толкованию и применению договоров между странами, заключившими такой договор.

Специфический характер таких споров, в которых одной из сторон выступает государство, отразился, в частности, на регулировании вопросов применимого права. Согласно ст.42 Вашингтонской конвенции, "арбитраж рассматривает спор согласно нормам права в соответствии с соглашением сторон. В случае отсутствия соглашения сторон, арбитраж применяет право Договаривающегося государства, выступающего в качестве стороны в споре, а также нормы международного права, которые могут быть применимы".

Государства - участники Конвенции обязались обеспечивать исполнение решений арбитража "в пределах своей территории таким же образом, как если бы это было окончательное решение судебного органа этого государства".

Россия подписала Вашингтонскую конвенцию 16 июня 1992г., но пока ее не ратифицировала.

С присоединением России и других стран к Вашингтонской конвенции будет создана универсальная система разрешения споров в отношениях с инвесторами большого числа государств, и прежде всего тех, с которыми нет двусторонних соглашений. Это создаст одинаковый режим для споров со всеми инвесторами. Второе, широко применяемое в настоящее время многосторонним международным соглашением по регулированию иностранных инвестиций является Суэльская конвенция 1985 г., вступившая в силу 12 апреля 1988 г. Система государственного и частного страхования благодаря Суэльской Конвенции дополняется международной многосторонней системой страхования иностранных инвестиций. Согласно этой Конвенции, создается Многостороннее агентство по гарантиям инвестиций (МИГА). Заключение договоров страхования, перестрахования некоммерческих рисков, которым могут подвергаться инвестиции стран - участниц Суэльской конвенции являются основными функциями Агентства. Кроме этого Агентство также может производить дополнительные ассигнования в целях расширения деятельности по обеспечению притока инвестиций в развивающиеся страны - участницы Конвенции, которые рассматриваются как развивающиеся для целей этой Конвенции/.

В целях создания благоприятных условий для инвестирования иностранного капитала в Республику Азербайджан и для страхования инвестиционных рисков предлагается создать национальную страховую компанию Азербайджанской Республики (с участием самого государства и юридических лиц) для залогового обеспечения, страхования и перестрахования рисков иностранных инвестиций, концессионной

деятельности, квотирования и распространения акций предприятий Азербайджанской Республики на зарубежных фондовых рынках.

Для обеспечения защиты прав инвесторов, уменьшения возможных рисков, страхования или перестрахования иностранных инвестиций заключить договоры страхования и перестрахования некоммерческих рисков, с Многосторонним агентством по гарантии инвестиции (МИГА).

В Суельской конвенции участвуют более 100 государств, в том числе. Россия, Украина, Казахстан Узбекистан, Молдова, Грузия. Россия подписала Суельскую конвенцию 15 сентября 1992 г. и ратифицировала ее 22 декабря 1992 г. В 1994 г. Правительство РФ подписало с Многосторонним агентством по гарантиям инвестиций Соглашение о правовой защите иностранных капиталовложений, гарантированных Многосторонним агентством по гарантиям инвестиций, и Соглашение об использовании Многосторонним агентством по гарантиям инвестиций валюты РФ.

Азербайджан в 1992 г. принял специальный закон о членстве республики в ряде международных финансовых и экономических организаций, в том числе в МИГА и международном центре по урегулированию инвестиционных споров.

Правовое регулирование иностранных инвестиций на национальном, внутригосударственном уровне тесно связано с регулированием на международном уровне. Обратим внимание на то, что нормы международных договоров пользуются приоритетом перед нормами внутреннего законодательства. Обычно в законах об иностранных инвестициях, принятых в различных странах СНГ, прямо предусмотрено, что в случае, когда положения международного договора отличаются от положения национального законодательства, подлежат применению положения международного договора. Такое правило содержится в законах об иностранных инвестициях РФ, Азербайджана (ст.43) и др. стран СНГ.

Исследуя международно-правовое регулирование иностранных инвестиций можно прийти к следующему заключению:

В двусторонних договорах или в национальном законодательстве необходимо предусмотреть льготный режим иностранных инвестиций в зависимости:

1. От географического расположения территории, куда вкладывается иностранные инвестиции. Например: горные районы Азербайджана и районы Крайнего Севера России.

2. От экономической развитости регионов. Например: для слаборазвитых районов в Азербайджане и для слаборазвитых регионов России, таких как Калмыкия, Алтайский край, Тамбовская область, Ингушетия, Хакасия и т.д.

3. От густонаселенности территории и регионов. Например: г.Сумгаит, Масаллинский, Шамхорский и Саатлинский районы в Азербайджане и а в России Республика Дагестан, Чеченская Республика, Ростовская область. Ивановская область и т.д.

4. От суммы вклада. Например: чем в больших суммах вкладываются инвестиции, тем соответственно, больше предоставляется налоговых льгот.

5. От количества работающих людей на предприятиях с иностранными инвестициями. Чем больше будет работать в таких предприятиях, тем большие льготы необходимо предоставлять

6. От инвестирования новых технологий. Например: Японской фирме Тошиба, производящей качественные компьютеры, необходимо предоставлять больше льгот, чем ее филиалу в Таиланде или Египте.

7. От того, насколько иностранная инвестиция сопровождается внедрением современных или перспективных ресурсосберегающих и экологически безопасных видов технологий.

8. От приоритетности отрасли производства. Например, производство товаров народного потребления, лекарств и т.д.

9. От того, насколько продукции предприятия с иностранными инвестициями конкурентоспособна на международных рынках.

10. От страны, чьи инвестиции вкладываются в экономику. Например, льготы для инвесторов стран СНГ. Можно сделать следующие выводы: 1. В Азербайджанской Республике, России и других бывших союзных республиках важную роль играет использование правовых средств для улучшения инвестиционного климата. В целях дальнейшего улучшения инвестиционного климата предлагается внести поправку в действующий закон Азербайджанской Республики об иностранных инвестициях от 15 января 1992 г. путем включения в него норм, устанавливающих стабильность правил инвестирования на протяжении срока действия режима инвестирования. Делается вывод, что для определения инвестиционного климата большое значение имеет не только фактор благоприятного правового регулирования, но и политическая стабильность государства.

2. Для стимулирования участия иностранного капитала в приватизации азербайджанских государственных предприятий должна четко работать налоговая система, увязывая предоставление налоговых льгот в зависимости от объема сделанных технических и денежных вложений. Вместе с тем, следовало бы установить шкалу скидок с цены приватизируемого имущества в зависимости от объема инвестированных капиталов.

3. В международных договорах Азербайджанской Республики предусматриваются общепризнанные гарантии иностранным инвесторам. Они должны обеспечить равные условия участия иностранного капитала в предпринимательской деятельности, снижение последствия рисков инвестирования в страну и демократизацию экономических отношений.

4. Анализ двусторонних и многосторонних соглашений показывает становление и эволюция самостоятельного института в международном экономическом праве - института международного инвестиционного права.

5. Через призму ратификации международных договоров (как двусторонних, так и многосторонних, особенно таких, как Сеульская конвенция «Об учреждении Многостороннего агентства по гарантиям инвестиций» и т.д., рассматриваются сложные процессы становления и утверждения международного инвестиционного права.

6. Возрастает роль многосторонних инвестиционных соглашений универсального характера, таких как Соглашений по ИМСТ, в создании благоприятных условий в

процессе инвестирования. Соглашение по ИМСТ устанавливает минимальные условия для реальной защиты иностранных инвестиций и является первым в международном праве соглашением, возлагающим на государства-участники обязанность обеспечить в рамках своего национального законодательства защиту для иностранных инвестиций и обязанность для инвесторов предпринять определенные шаги для улучшения экономической ситуации и содействия развитию экономики принимающей страны.

7. В работе содержится предложение о совершенствовании азербайджанского и российского законодательства по иностранным инвестициям на основе и в соответствии с международными договорами и конвенциями по иностранным инвестициям. Подписание и выполнение договоров о поощрении и защите иностранных инвестиций и договоров об устранении двойного налогообложения, их дополнение и изменение, а также дальнейшее совершенствование международных документов является хорошим опытом для решения современных проблем правового регулирования иностранных инвестиций в условиях Азербайджанской Республики, России и других стран СНГ.

8. Необходимо, основываясь на международной практике, обеспечить более общую систематизацию законодательства в целях совершенствования правового регулирования инвестиционных отношений, что позволит исправить ошибки, применяемых в настоящее время способов стимулирования иностранных инвестиций.

9. В работе по - новому сформулирована проблема методов правового регулирования иностранных инвестиций. Если ранее в работах отечественных юристов было высказано много аргументов в пользу гражданско - правовых методов правового регулирования, автор, исходя из комплексного характера актов, отражающую практику регулирования иностранных инвестиций, предлагая усилить роль международных договоров об иностранных инвестициях.

10. В представленной диссертации формулируются понятие приоритетных целей регулирования иностранных инвестиций. В работе отмечается, что одной из целей правового регулирования иностранных инвестиций является выделение приоритетных направлений, в которых иностранные инвестиции будут поощряться. Необходима разработка перечня отраслей и регионов, предоставляющих льготный режим для иностранных инвестиций, и отраслей и регионов, доступ в которые для иностранных инвестиций будет закрыт. Указанная цель регулирования, согласно действующим международным договорам в области торгово-экономического сотрудничества, соответствует требованиям развития рыночных отношений и отвечает нормам международного права, признающего суверенитет государства, принимающего иностранные инвестиции. В диссертации предлагается перечень мер по поощрению иностранных инвесторов для осуществления инвестиций в конкретных отраслях экономики и в конкретных условиях их функционирования.

11. Развитие законодательства стран СНГ, касающегося иностранных инвестиций, происходит в направлении либерализации правового режима их функционирования, предоставления иностранным инвесторам широких прав и льгот. Такой подход должен заставить иностранных инвесторов пренебречь всей совокупностью отрицательных факторов, так как лишь реальная возможность получения сверхприбылей с вкладываемых капиталов может выступить эффективным стимулом инвестирования. При этом существенно важным является не только наличие тех или иных льгот по сравнению с отечественными предприятиями, на что обычно ориентированы принимаемые законодателями из стран СНГ акты, но и их сопоставимость с условиями, предлагаемыми постсоциалистическими государствами и другими странами мира, куда вкладывается больше 200 млрд долларов США.

12. Особую роль в интеграции стран СНГ в международное производство, в получении современной иностранной технологии и повышении конкурентноспособности фирм СНГ, играют иностранные инвестиции. Фирмы, полностью или частично принадлежащие иностранным инвесторам, выступают организационно - правовой формой функционирования иностранных инвестиций и особенно инвестирования на основе инвестиционных соглашений (о разделе продукции и т.д.).

13. Иностранные инвестиции рассматриваются в качестве одной из основных форм финансирования предпринимательской деятельности в странах СНГ. Они реализуются путем использования всех видов имущественных и интеллектуальных ценностей в целях получения прибыли.

14. Для создания надежных правовых гарантий в отношении иностранного инвестирования: а) необходимо решить вопрос о предоставлении предприятиям с иностранными инвестициями, имеющим статус юридического лица Азербайджанской Республики, права собственности на земельный участок (кроме нефтяных месторождений), на котором размещаются объекты инвестирования; б) не только декларировать, но и разработать, и принять порядок возмещения иностранным инвесторам ущерба, включая упущенную выгоду и моральный ущерб, причиненный в результате неправомерных действий или неправомерного бездействия государственных органов Азербайджанской Республики и их должностных лиц.

С целью создания условий для инвестиций, связанных с высокими технологиями, принять закон об охране интеллектуальной собственности согласно действующим международным договорам (конвенциям).

В целях создания надлежащих условий для привлечения иностранных инвестиций необходимо создать Азербайджанский Банк Реконструкции и Развития, на который возложить функцию льготного кредитования.

В двусторонних договорах необходимо предусмотреть льготный режим иностранных инвестиций в зависимости от суммы вклада и четко определить приоритетные отрасли инвестирования и связанные с ними льготы.

В целях повышения координации процессов разгосударствления и приватизации с процессом привлечения иностранных инвестиций в Азербайджанскую республику, создать Агентство по привлечению иностранных инвестиций при Госкомимуществе Азербайджанской Республики.

В целях создания благоприятных условий для инвестирования иностранного капитала в Республику Азербайджан и для страхования инвестиционных рисков предлагаю создать инвестиционно-финансовую корпорацию Республики Азербайджан (с участием самого государства) для залогового обеспечения, страхования и перестрахования рисков иностранных инвесторов, концессионной деятельности, котирувания и распространения акций предприятий Азербайджанской Республики на зарубежных фондовых рынках.

Для обеспечения защиты прав инвесторов, уменьшения возможных рисков, страхования или перестрахования иностранных инвестиций создать с участием государства, юридических и физических лиц с азербайджанской стороны и с участием крупных международных страховых компаний (таких, как Ллойд и т. д.) совместных страховых компаний. Для этих целей заключить договора страхования и перестрахования некоммерческих рисков с Многосторонним агентством по гарантии инвестиции (МИГА), которым могут подвергаться инвестиции стран - участниц Сеульской Конвенции.

В целях содействия развитию процесса привлечения иностранных инвестиций в экономику Республики, оказания практической помощи (оказания им информационных, консультационных услуг) потенциальным иностранным инвесторам и местным партнерам в подготовке и реализации инвестиционных предложений в Азербайджанской Республике создать Центр содействия иностранным инвестициям при Президенте или при Кабинете Министров Азербайджанской Республики.

Становление и развития Азербайджанского инвестиционного законодательства требует нового законодательства, прямо или косвенно связанного с регулированием инвестиционных отношений. Так, наряду с законами о банках и банковской деятельности, о валютном регулировании и других законов надлежит разработать пакет "рыночных" законов, таких как нефтяной кодекс и т.д. ¹ Становление и развитие правового регулирования инвестиционных отношений в странах СНГ (в том числе и в Азербайджанской Республике) и Восточной Европы происходит в то время, когда накоплен богатый опыт в зарубежных странах и международных организациях по вопросам организации и регулирования инвестиционного процесса. С учетом этого представляется целесообразным организовать широкое научно-теоретическое и практическое изучение проблем национального и международного инвестиционного права в научно-исследовательских институтах и высших учебных заведениях страны.

Несмотря на то, что по поводу возникновения и существования института международного инвестиционного права в доктрине международного права существуют разные точки зрения, подходы и концепции, по нашему мнению, этот институт, как международно-правовой институт *de facto* и *de jure* существует давно, а именно, с тех пор, как в договорной практике государств в качестве предмета регулирования стали фигурировать иностранные инвестиции.

Список литературы диссертационного исследования

2. Конституция РФ от 1993 года
3. Закон Азербайджанской Республики " О защите иностранных инвести-ций"от 15 января 1992г.
4. Закон Азербайджанской Республики "Об инвестиционной деятельности" от 13 января 1995г.
5. Закон РСФСР « Об иностранных инвестициях в РСФСР» от 4 июля 1991 г.
6. Закон РСФСР « Об инвестиционной деятельности в РСФСР» от 1991г.
7. Аверкин А. Г. Международно-правовые формы совместной плановой деятельности стран-членов СЭВ. М., 1984.
8. Альтшулер А.Б. Валютно-кредитные отношения: Восток- Запад. Москва. 1979.

5-я тема.

ИСТОЧНИКИ ФИНАНСИРОВАНИЯ ИНВЕСТИЦИЙ: ИХ КЛАССИФИКАЦИЯ И СПОСОБЫ ПРИВЛЕЧЕНИЯ.

Важнейшим элементом хозяйственной жизни и предметом экономической теории являются инвестиции. Они призваны воспроизводить и обновлять основной капитал.

Сущность инвестиций

И н в е с т и ц и и - это вложения как в денежный, так и в реальный капитал. Они осуществляются в виде денежных средств, кредитов, ценных бумаг, а также вложений в движимое и недвижимое имущество, интеллектуальную собственность, имущественные права и другие ценности. Подобное определение инвестиций можно назвать бухгалтерским, так как оно охватывает вложения во все виды активов (фондов) фирмы, т.е. и в денежный, и в реальный капитал.

Инвестиции в реальный капитал (их называют капиталобразующими инвестициями или инвестициями в нефинансовые активы) ведут к воспроизводству и обновлению основного капитала. Когда речь идет об инвестициях вообще, обычно подразумевают именно эти инвестиции. Подобное определение можно назвать экономическим.

Что касается инвестиций в денежный капитал (это вложения финансовых средств в виде кредитов и в ценные бумаги), то одна часть из них превратится в реальный капитал сразу, другая - позже, а третья - вообще в него не превратится (например, выпущенные и купленные ценные бумаги компании, которая затем «лопается»). Говоря по-другому, инвестиции в денежный капитал - это средства для будущего инвестирования в реальный капитал страны, часть из которых в таковой может и не превратиться.

Поэтому если инвестиции в денежный капитал (в России их называют финансовыми вложениями) складывать с инвестициями в реальный капитал (в России их часто называют инвестициями в нефинансовые активы), то, с одной стороны, получится двойной счет, а с другой - не все финансовые вложения обернутся реальным капиталом. В 1998 г. финансовые вложения в России (без субъектов малого предпринимательства) составили, по предварительным данным, 184 млрд руб., а вложения в нефинансовые активы - около 550 млрд руб.

Совокупность практических действий по реализации финансовых и нефинансовых инвестиций называется *инвестиционной деятельностью (инвестированием)*, а осуществляющие инвестиции лица - инвесторами. Ввод в действие, реконструкция и модернизация основных фондов называется в России *капитальным строительством*.

Структура инвестиций

Из всего произведенного в стране валового внутреннего продукта одна часть потребляется, а другая - сберегается (рис. 18.1). Сбережение не обязательно будет израсходовано в стране и может уйти за рубеж в виде вывоза капитала, расходов по обслуживанию внешнего долга и других расходов. Одновременно аналогичные средства поступают в страну из-за рубежа. Сальдо подобного чистого увеличения или уменьшения сбережения (в российской статистике оно называется чистым кредитованием или чистым заимствованием, хотя это и не совсем верно) уменьшает или увеличивает сумму сбережения в стране, превращая его в накопление, точнее, в *валовое накопление*. Валовым оно называется потому, что включает не только новые накопления, но и амортизационные отчисления от ранее созданного капитала. По сути дела, валовое накопление - это та величина, которая инвестируется в реальный капитал. Поэтому второе название валового накопления - *капиталообразующие инвестиции*.

Валовое накопление включает валовое накопление основного капитала, изменение запасов материальных оборотных средств, а также сальдо приобретения таких ценностей, как драгоценные металлы и камни, антиквариат.

Валовое накопление основного капитала состоит из затрат на капитальный ремонт, инвестиций в нематериальные активы и вложений в остальные основные фонды. Эти последние вложения называют *капитальными*.

Источники финансирования инвестиционной деятельности

Инвестиционная деятельность может осуществляться за счет:

- собственных средств инвестора (амортизационных отчислений, прибыли, денежных накоплений и др.);
- заемных средств (кредитов банков, заемных средств других организаций);
- привлеченных средств (от продажи акций и других ценных бумаг);
- средств из бюджета и внебюджетных фондов. В 1998 г. в России капитальные вложения крупных и средних предприятий финансировались за счет их собственных средств на 53%, за счет средств бюджета и внебюджетных фондов - на 31%, а заемные и привлеченные средства играли незначительную роль - соответственно 9 и 7%, что говорит о слабой связи российских банков с реальной экономикой и небольшом размере российского фондового рынка. Из общего объема финансирования капитальных вложений на инвестиции из-за рубежа приходилось 3%, это также невысокий показатель. Что касается инвестиций в изменение запасов материальных оборотных средств, то в структуре их финансирования доля заемных и привлеченных средств намного выше.

Финансирование инвестиций - обеспечение инвестиционной деятельности необходимыми денежными средствами из различных источников. Различают следующие виды финансирования:

- По частоте поступления: текущее и особое.
- По продолжительности: краткосрочное, среднесрочное, долгосрочное.
- По правовому положению инвестора: собственное, заемное, привлеченное.
- По происхождению денежных средств: внешние, внутренние.

Внешние источники формирования инвестиционных ресурсов - заемные и привлеченные источники финансирования реализации инвестиционных проектов. Внутренние источники формирования инвестиционных ресурсов - собственные источники финансирования реализации инвестиционных проектов (подлежащая капитализации часть чистой прибыли компании, амортизационные отчисления). Собственные источники формирования инвестиционных ресурсов - денежные средства и другое имущество собственников компании (фирмы), привлекаемые для реализации инвестиционного портфеля.

К собственным источникам инвестиций относятся:

- амортизационные отчисления - основной собственный источник финансирования простого воспроизведения основных фондов предприятий. Их размер определяется умножением установленных норм амортизации на балансовую стоимость соответствующих групп основных фондов, используемых в производственном процессе предприятия.

- отчисления от прибыли на нужды инвестирования;
- суммы, выплаченные страховыми компаниями и учреждениями в виде возмещения ущерба от стихийных и других бедствий, и т. п.;

- иные виды активов (основные фонды, земельные участки, промышленная собственность в виде патентов, программных продуктов, торговых марок).

Заемные источники - привлекаемые для реализации инвестиционного портфеля на кредитной основе денежные средства и другое имущество:

- лизинг - долгосрочная форма аренды машин и оборудования, используемая как один из заемных источников формирования инвестиционных ресурсов,

- селенг - передача собственникам (юридическими и физическими лицами) прав по использованию и распоряжению их имуществом за определенную плату,

- иностранные инвестиции, предоставляемые в форме финансового или иного материального и нематериального участия в уставном капитале совместных предприятий, а также в форме прямых вложений (в денежной форме) международных организаций и финансовых институтов, государств, предприятий и частных лиц;

- различные формы заемных средств, в т.ч. кредиты, предоставляемые государством и фондами поддержки предпринимательства на возвратной основе (в том числе на льготных условиях), кредиты банков и других институциональных инвесторов (инвестиционных фондов и компаний, страховых обществ, пенсионных фондов), других предприятий, векселя и другие средства. Кредит - ссуда в денежной или товарной форме на условиях возвратности и обычно с уплатой процента.

Классификация кредитов, используемых на финансирование инвестиций

Классификационный признак	Основные типы кредитов
По типу кредитора	Иностранный, государственный, банковский, коммерческий кредит (в товарной форме)
По форме предоставления	Товарный и финансовый кредит
По цели предоставления	Инвестиционный, ипотечный (под залог недвижимости), налоговый (отсрочка платежа, пошлины)
По сроку действия	Долгосрочный (свыше 3 лет), среднесрочный (от 1 до 3 лет), краткосрочный (до 1 года)

- эмиссия облигаций;

Облигационный заем как форма кредитного финансирования инвестиций представляет собой внешнее заимствование на основе эмиссии облигаций. В российской практике к облигационным займам, как источникам финансирования инвестиций, могут прибегать лишь акционерные компании, платежеспособность которых и деловая репутация не вызывают ни каких сомнений. В состав привлеченных средств входят:

- средства, полученные от выпуска предприятием и продажи акций;
- средства, выделяемые вышестоящими холдинговыми и акционерными компаниями, промышленно-финансовыми группами на безвозвратной основе;
- ассигнования из федерального, региональных и местных бюджетов, различных фондов поддержки предпринимательства, предоставляемые на безвозмездной основе;
- благотворительные и другие аналогичные взносы.

6-я тема правовая база валютных операций в инвестиционной деятельности

1. Основы международных расчётов.
2. Формы международных расчётов
3. Банковский перевод.
4. Валютный Клиринг.

Международные расчёты - регулирование и осуществление денежных требований и обязательств, возникающих в связи с экономическими и иными отношениями между государствами, юридическими лицами и гражданами разных стран. Это понятие включает:

условия и порядок проведения расчётов и осуществления платежей, выработанные практикой и закреплённые международными документами и обычаями;

практическую деятельность банков по их организации и проведению.

В мировом сообществе принято осуществлять расчёты и платежи безналичным путём посредством записей на счетах банков, в том числе банков-корреспондентов.

Исторически сложились следующие особенности международных расчётов и платежей (по сравнению с внутренними):

Импортёры и экспортёры, их банки вступают в определённые отношения, связанные с оформлением, пересылкой, обработкой товарораспорядительных и платёжных

документов, осуществлением безналичных платежей. Объём обязательств и распределение ответственности между ними зависят от форм международных расчётов.

Международные расчёты и платежи регулируются не только национальными законодательствами, но и международными правилами и обычаями.

Международные расчёты обычно имеют документарный характер, т. е. осуществляются по представлению документов. В числе последних - финансовые документы (векселя, чеки, платёжные расписки) и коммерческие документы (счета-фактуры; транспортные документы - коносаменты, накладные, квитанции; страховые полисы; различные сертификаты; справки, указанные в контрактах и соглашениях). Банк проверяет содержание и комплектность этих документов.

Международные расчёты осуществляются в различных валютах. Поэтому они связаны с куплей-продажей валют и валютным риском.

В контрактах по внешнеэкономическим сделкам чётко формулируются их валютно-финансовые и платёжные условия. В их числе:

Валюта цены - валюта, в которой фиксируется цена товара (услуги); иногда в целях страхования валютного риска цена указывается в двух или более валютах или в стандартной валютной корзине (СДР, ЭКЮ);

Валюта платежа - валюта, в которой должно быть погашено обязательство импортёра или заёмщика; если валюта цены и валюта платежа разные, то в контракте оговариваются курс и условия пересчёта первой во вторую.

Условия платежа:

а) наличными (после передачи или отгрузки товаров либо при вручении товаротгрузочных документов);

б) с предоставлением кредита (в виде отсрочки платежа);

в) в кредит с опционом (правом выбора) наличного платежа. Иногда применяются смешанные условия платежа: частично - при вручении товарных документов, окончательно - после приёмки и проверки прибывших в страну импортёра товаров.

2. Формы международных расчётов

Формы международных расчётов (платежей) и регулирование деталей их проведения.

На выбор указанных форм влияет ряд факторов:

вид товара, являющегося объектом внешнеэкономической сделки;

наличие кредитного соглашения;

платёжеспособность и репутация участников сделки, определяющие их взаимные уступки;

конъюнктура рынка данного товара, соотношение спроса и предложения на него.

Обычно используются следующие формы.

Документарный

аккредитив

Банковский Авансовый

перевод платёж

Формы международных

расчётов

Документарное Открытый

инкассо счёт

Расчёты с использованием

векселей, чеков, кредитных

карточек

Механизмы проведения расчётов (платежей).

Аккредитивная форма

В соответствии с Унифицированными правилами и обычаями для документарных аккредитивов (редакция Международной торговой палаты от 1993 г.), АККРЕДИТИВ - это соглашение, в силу которого банк обязуется по просьбе клиента произвести: а) оплату документов бенефициару, в пользу которого открыт аккредитив, или б) оплату либо акцепт тратты, выставленной бенефициаром, или в) негоциацию (покупку) документов.

Обязательство банка по аккредитиву является самостоятельным и не зависит от правоотношений участников внешнеэкономической сделки. Оно направлено на защиту интересов банка и его клиента: экспортёру обеспечивается ограничение требований к оформлению документов и получение платежа в соответствии с условиями аккредитива; импортёру - выполнение экспортёром всех условий аккредитива. При данной форме расчётов проверяется только качество требуемых документов (действует принцип: все участники работают с документами, а не с товарами или услугами). Контрольная функция банка заключается в тщательной проверке документов и их соответствия условиям аккредитива. При этом главное внимание уделяется трём критериям: полноте набора документов, внешнему их соответствию принятым требованиям, отсутствию

противоречий между ними. Если по внешней форме они не отвечают условиям аккредитива, банк-эмитент самостоятельно решает, принять или отклонить их. На проверку документов и принятие решения отводится определённое время (в Европе - несколько дней).

Если банк-эмитент отклоняет документы, то сообщение (уведомление) об этом он без задержки должен направить по телекоммуникационной сети тому банку, от которого документы получены, или бенефициару, если они поступили непосредственно от него, или любым другим путём. В уведомлении должны быть названы неучтённые данные, приведшие к отклонению документов. В нём также следует указать, держит ли банк-эмитент документы в распоряжении лица, предоставившего их, или он их возвращает. Если банк-эмитент не соблюдает такую норму поведения, он будет не вправе заявить претензию о несоответствии документов условиям аккредитива.

Схема расчётов по документарному аккредитиву

Экспортёр Импортёр

бенефициар приказодатель

Контракт

Авизующий Банк-эмитент

банк

Заявление импортёра банку на открытие аккредитива.

2а, 2б. Извещение бенефициара (экспортёра) об открытии аккредитива в его пользу.

Отгрузка товара.

4а, 4б. Предоставление предусмотренного аккредитивом комплекта документов банкам.

5а, 5б. Оплата полученных документов и зачисление экспортной выручки на счёт бенефициара (авизующий банк, если уполномочен на это, может совершить действие № 5б сразу после действия № 4а, при этом поставим в известность другой банк о сумме платежа).

5в. Дебетование счёта импортёра и передача ему оплаченных документов (которые последний использует для получения товара).

Виды документарных аккредитивов

Критерий классификации

Виды аккредитива

1.

Возможность изменения или аннулирования аккредитива банком-эмитентом

а) Безотзывный

(твёрдое обязательство банка-эмитента не изменять и не аннулировать его без согласия сторон). При отсутствии указания аккредитив считается безотзывным.

б) Отзывный

(может быть изменён или аннулирован без предварительного уведомления).

2.

Наличие дополнительных обязательств банка по аккредитиву

а) Подтверждённый

(твёрдое обязательство подтверждающего банка в дополнение к обязательству банка-эмитента)

б) Неподтверждённый

3.

Возможность возобновления аккредитива

Возобновляемый (аккредитив с условием восстановления первоначальной суммы после его полного использования)

4.

Возможность использования аккредитива вторым бенефициаром, в том числе в другой стране

Переводный (перевод не более 1 раза)

5.

Наличие валютного покрытия

а) Покрытый

(банк-эмитент переводит валюту в сумме аккредитива авизирующему банку; другие формы покрытия: депозитные и блокированные счета, страховые депозиты)

б) Непокрытый

6.

Возможность реализации аккредитива

а) С платежом при вручении документов

б) Акцептный (акцепт тратты банком-эмитентом)

в) С негоциацией

документов

г) С рассрочкой

платежа

Кроме документарного используется также ДЕНЕЖНЫЙ АККРЕДИТИВ - именной документ, содержащий поручение банку о выплате денег получателю в течение определённого срока при соблюдении указанных в нём условий. Его разновидностью является ЦИРКУЛЯРНЫЙ АККРЕДИТИВ со свободной негоциацией. Он обращён к любому банку, желающему выполнить поручение о выплате денег. Поэтому циркулярные аккредитивы открывают лишь крупные банки с высоким рейтингом.

РЕЗЕРВНЫЙ ГАРАНТИЙНЫЙ АККРЕДИТИВ (типа «стенд-бай») используется как гарантия выполнения контрагентами своих обязательств по контракту.

Аккредитивная форма расчётов - наиболее сложная и дорогостоящая (комиссия выше, чем по инкассо; импортёр часто прибегает к банковскому кредиту для открытия аккредитива). Но преимущество данной формы расчётов в том, что она, как правило, обеспечивает своевременность платежей. Это важно, если участники внешнеэкономической сделки недостаточно знают друг друга и не имеют необходимой базы доверия.

Для экспортёра безотзывный аккредитив имеет следующие преимущества (по сравнению с инкассовой формой расчётов):

надёжность расчётов и гарантия оплаты товара в срок (банк берёт на себя

платёжное обязательство);

быстрота расчётов;

получение импортёром разрешения на перевод иностранной валюты в страну экспортёра при валютных ограничениях.

Однако у экспортёра риск остаётся. Несмотря на выполнение всех условий аккредитива, он может не получить платёж, если открывающий аккредитив банк не в состоянии выплатить сумму в соответствии с документами. Такое может случиться, например, при отсутствии у него валюты. От этого экспортёр имеет возможность застраховаться, потребовав от партнёра открытия аккредитива, который должен быть подтверждён одним из банков страны экспортёра. Подтверждение означает обязательство подтверждающего банка самостоятельно осуществить платёж, предусмотренный в аккредитиве, если банк-эмитент не в состоянии сделать этого.

Для импортёра аккредитивная форма расчётов означает иммобилизацию и распыление его капиталов, так как он должен открыть аккредитив до получения и реализации товара, но в то же время даёт ему возможность заплатить только после отгрузки товара и выполнения условий, зафиксированных в аккредитиве, т. е.

контролировать через банки выполнение контракта экспортером. Вместе с тем импортер рискует получить товар не в полном соответствии с договором. Для страхования этого риска он может включить в договор требование о предоставлении инспекционного сертификата независимой аудиторской фирмы страны экспортера.

Выбор формы аккредитива не всегда зависит от участников сделки. Иногда нормативные положения, действующие в стране импортера, требуют оплаты импорта именно в форме аккредитива. Это касается стран, осуществляющих импортный и валютный контроль.

Аккредитивная форма свидетельствует о важности тесной кооперации между банками. В частности, авизирующий банк должен удостовериться в истинности авизируемого аккредитива, а для этого необходимы образцы подписей уполномоченных лиц банка-эмитента и взаимно согласованные коды - основные элементы корреспондентских контрактов. Далее, если банк-эмитент даёт авизирующему банку полномочия заплатить под аккредитив, то тем самым он демонстрирует своё доверие к нему. При этом банк-эмитент следит, чтобы его корреспондент обладал необходимым опытом в данной области. Авизирующий банк в свою очередь рассчитывает, что, заплатив, он без задержки получит рамбурс (возмещение) от банка-эмитента. Материальной же базой таких доверительных отношений являются их корреспондентские счета.

В ещё большей мере это касается кредитов, предоставляемых банку-эмитенту. В данном случае экспортер получает необходимую ему сумму по документам в момент, когда начинает пользоваться аккредитивом. Банк-эмитент должен предоставить соответствующую сумму кредита лишь по истечении его срока. Тем самым при предоставлении кредитов проявляется такой важный аспект корреспондентских отношений между банками, как объективный и деловой подход к различным ситуациям.

ИНКАССОВАЯ ФОРМА РАСЧЁТОВ

операция, посредством которой банк по поручению клиента получает платёж от импортера за отгруженные в его адрес товары (оказанные ему услуги) и зачисляет эти средства на счёт экспортера. В соответствии с Унифицированными правилами по инкассо банк осуществляет данную операцию на основе инструкций экспортера.

Различают ПРОСТОЕ и ДОКУМЕНТАРНОЕ ИНКАССО. Простое (чистое) инкассо означает взыскание платежа только по финансовым документам, документарное (коммерческое) - по финансовым документам, сопровождаемым коммерческими документами, либо только по коммерческим документам. В отличие от аккредитива инкассо не связано с платёжным обязательством банка.

СХЕМА РАСЧЁТОВ ПО ИНКАССО

Экспортер Импортер

(доверитель) (плательщик)

Контракт

Банк экспортера Банк импортера

(банк-ремитент) (инкассирующий банк)

Отгрузка товара.

2а, 2б. Инкассовое поручение (с необходимыми документами и инструкцией об условиях получения денег от импортёра). Различаются следующие виды инкассовых поручений: Д/П - документы против платежа; Д/А - документы против акцепта (или против письменного обязательства об оплате).

Извещение импортёра о наличии инкассо.

Поручение об оплате.

Передача оплаченных документов (на их основании импортёр получает товар).

6а, 6б. Перевод полученной суммы и зачисление её на счёт экспортёра.

К инкассовой операции иногда привлекается «представляющий» банк (представляет документы плательщику). Чем лучше банки знают друг друга, чем надёжнее сотрудничают и быстрее дают взаимную информацию, тем экономически выгоднее применение инкассовой формы расчётов. Поэтому хорошо налаженные корреспондентские отношения между банками имеют для этой формы расчётов большое значение.

Инкассо является основной формой расчётов по контрактам на основе коммерческого кредита. При этом экспортёр выставяет тратту на инкассо для акцепта плательщиком обычно против вручения ему коммерческих документов (документарное инкассо). При наступлении срока платежа акцептованные векселя отсылаются для оплаты на инкассо (чистое инкассо).

Инкассовая форма расчётов даёт определённые преимущества импортёру, так как в отличие от аккредитива не отвлекают средства из его оборота. Однако экспортёр сохраняет право распоряжения товаром до его оплаты импортёром (если для ускорения получения товара не практикуется пересылка оригинала коносамента непосредственно покупателю).

Недостатки инкассовой формы для экспортёра связаны, ВО-ПЕРВЫХ, с риском отказа импортёра от платежа, ВО-ВТОРЫХ, с разрывом во времени между поступлением валютной выручки и отгрузкой **товара, особенно при длительной транспортировке. Поэтому на практике применяются дополнительные механизмы: телеграфное инкассо (платёж против телеграммы банка экспортёра о приёме товарных документов на инкассо); платёжная гарантия банка импортёра; получение

банковского кредита экспортёром для покрытия иммобилизованных ресурсов.

Одной из услуг, оказываемых банками клиентам, является выдача гарантий. Банк может предоставить разные виды гарантий:

гарантию платежа;

гарантию поставки товаров;

гарантию выполнения обязательств;

гарантию обеспечения.

В международной практике они встречаются довольно часто, особенно когда не представляется возможным надёжно оценить кредитоспособность отдельных фирм. Поскольку банки, как правило, пользуются большим доверием, они принимают на себя обязательства клиента. Возможны случаи двусторонней ответственности в отношениях между банками.

3.Банковский перевод.

Банковский перевод это выплата определённой денежной суммы переводополучателю одним банком по поручению другого банка.

СХЕМА БАНКОВСКОГО ПЕРЕВОДА

Перевододатель Переводополучатель

(импортёр) (экспортёр)

Банк Банк

перевододателя переводополучателя

Поручение о переводе.

Перевод.

Извещение переводополучателя о зачислении суммы перевода на его счёт.

Банковские переводы могут сочетаться с другими формами расчётов (с инкассо, авансовыми платежами, с расчётами в форме открытого счёта), с гарантиями банков, а также с перерасчётами и другими операциями. Банковский перевод осуществляется почтовыми или телеграфными платёжными поручениями, а также по системе СВИФТ.

Рассмотрим примеры.

Случай первый.

Клиент поручает российскому банку, поддерживающему коротношения с «Дойче банком», списать с его счёта определённую сумму в марках, чтобы перечислить деньги получателю в Германии. Эта сумма проводится по дебету счёта банка-приказодателя и кредиту внутреннего корреспондирующего счёта «Дойче банка». При этом российский банк передаёт «Дойче банку» платёжное поручение, соответствующее приказу клиента. Тогда «Дойче банк» дебетует ведущийся у него счёт российского банка в марках и перечисляет получателю причитающуюся сумму. Получив выписку за день, российский банк контролирует исполнение своего распоряжения. Обе записи - в кредит

корреспондирующего счёта «Дойче банка» и в дебет счёта российского банка, ведущегося в «Дойче банке», должны совпадать. Такого рода контроль за исполнением существенно упрощается, если при передаче распоряжения «Дойче банку» российский банк записывает условный номер, делая, например, соответствующую отметку в своих документах (внутренний корреспондирующий счёт). В данном случае выписка за день «Дойче банка» будет содержать наряду с указанной суммой денежных средств и этот условный номер. Это облегчит сопоставление сумм, особенно когда речь идёт об одинаковых величинах.

Случай второй.

Российский банк заключил сделку и ожидает, что в определённый срок на его счёт в «Дойче банке» будет зачислена оговоренная сумма. Российский банк делает при этом предварительную проводку данной сделки по своему внутреннему корреспондирующему счёту. После получения выписки за день от «Дойче банка» он закрывает её как исполненную.

Случай третий.

«Дойче банк» получает распоряжение от одного из своих клиентов о перечислении на счёт бенефициара в Москве некоей суммы в марках. Тогда «Дойче банк» на указанную сумму кредитует ведущийся у него счёт российского банка и передаёт последнему соответствующую информацию (вместе с выпиской за день она может быть передана в качестве платёжного поручения по почте, телексу или по системе СВИФТ). На основании полученных документов российский банк дебетует свой внутренний корреспондирующий счёт и зачисляет соответствующий эквивалент бенефициару или перерасчитывает его с банком последнего.

Наряду с функцией контроля внутренний корреспондирующий счёт важен и для распоряжения счётом в иностранной валюте (в нашем примере - в немецких марках). Такая бухгалтерия позволяет российскому банку оперативно распоряжаться своим счётом в марках, в частности не допускать превышения лимитов кредитования и своевременно «подпитывать» свои активы.

АВАНСОВЫЙ ПЛАТЁЖ.

эта форма расчётов наиболее выгодна для экспортёра, так как оплата товаров производится импортёром до отгрузки, а иногда до их производства. При этом импортёр кредитует экспортёра. Согласно международной практике расчёты в форме аванса составляют 10-33% суммы контракта (а не 100%, как распространено в России). По поручению экспортёра его банк обычно выдаёт импортёру гарантию возврата выданного им аванса в случае невыполнения условий контракта и недоставки товара. Авансом принято оплачивать такие товары, как драгоценные металлы, ядерное топливо, оружие и др. Согласие импортёра на предварительную оплату обычно связано либо с его особой заинтересованностью в получении товара, либо с его низким профессионализмом, либо, наконец, с давлением экспортёра.

РАСЧЁТЫ ПО ОТКРЫТОМУ СЧЁТУ.

Такие расчёты означают периодические платежи импортёра экспортёру после получения товара и по сути связаны с кредитованием по открытому счёту. После выверки расчётов погашение задолженности производится в установленные сроки через банки, обычно с использованием банковского перевода или чека.

Данная форма расчётов применяется при регулярных поставках и взаимном доверии контрагентов. При взаимных поставках товаров расчёты по открытому счёту отражаются на контокорренте, поскольку происходят двустороннее кредитование и зачёт взаимных требований.

Для импортёра расчёты по открытому счёту обладают определёнными преимуществами:

он может производить не предварительную, а последующую оплату полученных товаров;

процент за этот кредит включается в цену и отдельно не взимается;

отсутствует риск оплаты непринятого товара.

Для экспортёра эта форма расчётов наименее выгодна, так как содержит риск неплатежа. Поэтому она обычно применяется при взаимных поставках или при кредитовании импортёра.

Расчёты по компенсационным сделкам осуществляются в общепринятых в международной практике формах.

РАСЧЁТЫ С ИСПОЛЬЗОВАНИЕМ ВЕКСЕЛЕЙ, ЧЕКОВ, КРЕДИТНЫХ КАРТОЧЕК.

В международных расчётах применяются переводные векселя (тратты). Акцептованные банками тратты легко превратить в наличные деньги путём их учёта (продажи). Использование тратты в дополнение к аккредитиву даёт право экспортёру на получение кредита и валютной выручки. Используя один вексель как средство платежа, можно погасить несколько денежных обязательств с помощью передаточной надписи (индоссамента) на нём.

При расчётах с использованием векселя экспортёр передаёт тратту и коммерческие документы на инкассо своему банку для получения валюты с импортёра. Импортёр становится собственником этих документов, необходимых для получения товара, лишь при условии оплаты или акцепта тратты.

Если расчёты осуществляются с использованием чека, то должник (покупатель) либо сам выставляет чек (чек клиента), либо поручает его выписку банку (чек банка). Чек подлежит оплате по предъявлении в пределах установленного срока.

Для неторговых международных платежей используются чеки, если приказодатель не знает реквизитов счёта бенефициара, что делает невозможным расчёты в форме банковского перевода. Крупные банки выписывают дорожные (туристические) чеки - платёжные документы, представляющие собой приказ оплатить обозначенную сумму

валюты их владельцу. ЕВРОЧЕК - чек в евровалюте - выписывается банком без предварительного вноса клиентом наличных денег в счёт банковского кредита, оплачивается в любой стране - участнице соглашения «Еврочек» (с 1968 г.) Оплата производится по предъявлении владельцами гарантийных карточек.

В международных расчётах используются также кредитные карточки - именные денежные документы, дающие право владельцам приобретать товары и услуги на основе безналичных расчётов.

5. ВАЛЮТНЫЙ КЛИРИНГ.

ВАЛЮТНЫЙ КЛИРИНГ.

Механизмы валютного клиринга периодически используются в соответствии с межправительственными соглашениями двух или более стран об обязательном взаимном зачёте международных требований и обязательств. При этом участники внешнеэкономических сделок не имеют права уклоняться от расчётов по клирингу.

Впервые валютный клиринг был применён в 1931 г., в условиях мирового экономического кризиса. В 1937 г. 74 клиринговых соглашения охватывали 12% международной торговли. После второй мировой войны количество двусторонних клиринговых соглашений увеличилось с 200 в 1947 г. до 400 в 1950 г. Они охватили 2/3 внутривнеэкономического товарооборота.

Характерной чертой валютных клиринговых соглашений является замена валютного оборота с заграницей расчётами в национальной валюте через клиринговые банки, которые проводят зачёт взаимных требований и обязательств. Клиринговые банки принимают от импортёров национальную валюту и покупают на неё валютную выручку экспортёров. Недостаток двусторонних клирингов связан с ростом задолженности по кредитам. Для экспортёров валютный клиринг невыгоден, и они ищут пути его обхода.

При многостороннем валютном клиринге зачёт взаимных требований и обязательств проводится между всеми странами-участницами. Впервые в истории подобный клиринг использовался в рамках Европейского платёжного союза (ЕПС), функционировавшего в 1950-1958 г. г. В нём участвовали 17 стран Западной Европы. Валютой ЕПС являлась международная счётная валютная единица - ЭПУНИТ (европейская платёжная единица) с золотым содержанием, равным золотому содержанию доллара США того периода. Ежемесячно проводился многосторонний зачёт платежей стран-участниц. По итогам зачёта выводилось сальдо каждой страны. Эти сведения передавались Банку международных расчётов (БМР), который выполнял роль агента системы, осуществляя урегулирование сальдо по клиринговым счетам 17 стран в соответствии с квотами. Квоты (всего более 4 млрд. эпунитов) устанавливались в зависимости от международного платёжного оборота страны (для Великобритании - 1 млрд. эпунит, Франции - 520 млн. и т.д.), не оплачивались и служили пределами при определении доли

платежей золотом и доли кредитов стран с активным платёжным балансом. Доля оплаты сальдо взаимных расчётов золотом и долларами была повышена с 40% в 1950 г. до 75% в 1955 г. за счёт соответствующего уменьшения доли автоматического кредита со стороны государств, имевших активное сальдо платёжного баланса.

Несмотря на трудности и разногласия в ЕПС, благодаря взаимозачёту объём взаимных требований стран-участниц был уменьшен на 45%, что сэкономило значительные валютные резервы. С введением конвертируемости валют ЕПС был ликвидирован, и международные расчёты стали осуществляться децентрализованно через банки.

Механизм многостороннего клиринга по операциям с эю был создан крупнейшими коммерческими банками Запада в 1985 г. Банком - агентом системы опять стал БМР.

Развивающиеся страны также активно используют клиринговые системы и платёжные союзы для многосторонних взаимных расчётов и платежей в рамках их региональных экономических и валютных группировок.

Многосторонние расчёты в коллективной валюте - ПЕРЕВОДНЫХ РУБЛЯХ осуществлялись на основе межправительственного соглашения 10 стран - членов Совета экономической взаимопомощи (1963 - 1990 г. г.). Расчёты велись по счетам уполномоченных банков в Международном банке экономического сотрудничества. Но система расчётов в значительной мере превратилась в двустороннюю, а переводной рубль утратил популярность в качестве валюты клиринга и в 1991 г. вместе с самим СЭВ перестал существовать.

I. Понятие и формы правового регулирования иностранных

2. Двустороннее международное регулирование иностранных инвести

1. Понятие и формы правового регулирования иностранных инвестиций

Распад единого хозяйственного комплекса, разрушение прежней системы экономических связей поставили перед странами СНГ ряд острых и сложных проблем, связанных как с обеспечением экономической независимости, так и определением своего места в изменившейся геополитической структуре мира. Пятилетний поиск частных способов реализации новой экономической стратегии своих стран, интеграционные устремления за пределы пост советского пространства не привели к повышению эффективности производства, улучшению социально-экономической ситуации ни в одной из стран СНГ. Ожидавшегося потока бескорыстной помощи из-за рубежа не наблюдается, инвестиции в большинстве стран падают, внутренние рынки перенасыщены товарами из дальнего зарубежья, свои же производственные мощности используются далеко не на полную мощность.

Указанные проблемы требуют, как правило, нового конструктивного подхода к их решению не только в рамках международного права, но и в национальном законодательстве в соответствии с уже достигнутыми в той или иной области отношений международными соглашениями.

Для поиска конструктивных проблем страны СНГ стараются искать пути выхода из тяжелой ситуации и, понимая, что в одиночку не решить такие проблемы, встречаются на различных уровнях, совещаниях и конференциях. Одной из последних конференций стран СНГ явилась Бакинская Научно -Практическая Конференция, которая состоялась в Баку 6-7 февраля 1997 года. Придавая стратегическое значение развитию экономических взаимосвязей стран - членов СНГ, в целях дальнейшего углубления в них интеграционных процессов в рамках Содружества, участники данной конференции пришли к согласию об осуществлении координации усилий в различных направлениях. Участники конференции пришли к выводу, что, внедряя новые конструктивные подходы для решения проблем, надо провести либерализацию внешнеэкономической деятельности, создать систему страхования от рисков, обеспечить гарантии для иностранных инвесторов, устранять двойное налогообложение, ввести общие правила трудовой миграции, правовой и социальной защиты иностранной рабочей силы, подписать двусторонние договоры о взаимной защите иностранных инвестиций и

принять другие согласованные меры для развития международных инвестиционных отношений¹. Проблемы международно-правового регулирования иностранных инвестиций решаются не только на основе договоров о защите иностранных инвестиций и на основе договоров об избежании двойного налогообложения, но и на основе соглашений о торгово-экономическом сотрудничестве, а также на основе общих международных конвенций и соглашений.

Международные договоры в области правового регулирования иностранных инвестиций, а также отдельные вопросы, связанные с развитием национального законодательства, среди прочего анализируются содержание международных соглашений, направленных на правовое регулирование иностранных инвестиций, на гармонизацию и унификацию национального законодательства в этой области. В работе дается решение различных проблем правового регулирования иностранных инвестиций в двусторонних соглашениях и по национальному законодательству.

Правовое регулирование международных инвестиционных отношений имеет специфику, заключающуюся в том, что эти отношения разнохарактерные: межгосударственные - властные, субъектами которых являются только государства, и немежгосударственные - невластные, в которых участвуют разно порядковые и разно уровневые субъекты (государства, физические и юридические лица различных государств и другие субъекты права).

Таким образом, международные инвестиционные отношения, а точнее правоотношения делятся на межгосударственные - властные отношения, то есть по сути своей публично-правовые отношения, и не межгосударственные невластные отношения - то есть инвестиционные отношения частноправового характера. В самом деле, если внимательно проанализировать систему современных международных инвестиционных отношений и соответствующую им систему права, можно вполне представить себе, какие правоотношения возникают в сфере международных инвестиционных отношений. Нормы международного права, регулирующие международные инвестиционные

Материалы Бакинской Щучно-Практической конференции стран СНГ. Иностранный капитал в странах СНГ: возможности и перспективы сотрудничества. Баку. 1997. с 2-3.

отношения межгосударственного характера, группируются в отрасль международного инвестиционного права

Основными источниками этого права, наряду с другими, являются международные двусторонние и многосторонние инвестиционные договоры по соответствующим видам отношений (инвестиционные, налоговые, торговые, и пр.), содержание которых отражается в национальном законодательстве об иностранных инвестициях. В работе рассматриваются различные виды международных договоров в области правового регулирования иностранных инвестиций, и соглашения об устранении двойного налогообложения.

Возрастающее значение международно-правовых актов, регулирующих экономические отношения, определяется усилением интеграции "Азербайджанской

Республики, России и других стран СНГ в мировую экономику. В силу специфики происходящих в Азербайджанской Республике экономических процессов особый интерес приобретают вопросы международного сотрудничества. В данной сфере международно-правовое регулирование базируется на Азербайджанском законодательстве по иностранным инвестициям, двусторонним договорам о содействии капиталовложениям и многосторонним соглашениям, связанным с деятельностью международных экономических организаций.

В Инвестиционной программе, подготовленной Фондом по содействию правовым и экономическим реформам для Азербайджанской Республики подчеркивается, что "важную роль в регулировании иностранных инвестиций играет подключение Азербайджанской Республики к международной системе правового обеспечения в области инвестиционной деятельности". В настоящее время проблемы международно-правового регулирования иностранных инвестиций решаются не только на основе соглашений о защите иностранных инвестиций, но и на основе соглашений о торгово-экономическом сотрудничестве и на основе договоров об избежании двойного налогообложения, а также на основе универсальных международных конвенций.

Как правило, в результате подписания вышеназванных договоров и соглашений формулируются поправки в национальное законодательство тех государств-участников международных договоров, которые принимают инвестиции.

Участие Азербайджанской Республики в международных договорах по регулированию иностранных инвестиций требует внесения изменений в действующее законодательство об иностранных инвестициях в соответствии с нормами международных договоров. С вступлением в силу международных договоров Азербайджанская Республика обязуется применять их нормы.

Внесение изменений в законодательство об иностранных инвестициях является предпосылкой для участия Азербайджанской Республики в различных международных соглашениях (например: ГАТТ, для участия в указанной международной организации Азербайджан должен применять нормы Генерального соглашения о тарифах и торговле (ГАТТ). Кроме этого, в настоящее время в законодательной деятельности нельзя не учитывать современный уровень международно-правового регулирования иностранных инвестиций, в частности заключенное государствами-участниками ГАТТ/ВТО Соглашение об инвестиционных мерах, связанных с торговлей (Trade Related Investment Measures Agreement или TRIM). В настоящее время Всемирная торговая организация (ВТО), созданная на основе соглашения, достигнутого в ходе Уругвайских переговоров ГАТТ(1986-1994), разрабатывает проект многостороннего международного соглашения по правовому регулированию иностранных инвестиций.

Приведенные в работе положения двусторонних международных соглашений из практики различных государств (двустороннее соглашение по регулированию иностранных инвестиций и по устранению двойное налогообложения) свидетельствуют о возможности созданию международно-правового механизма регулирования иностранных инвестиций также и в рамках двусторонних соглашений. \

При выборе круга стран диссертант руководствовался тем, что при совершенствовании законодательства об иностранных инвестициях в Азербайджанской

Республике и в РФ необходимо учитывать опыт правового регулирования иностранных инвестиций в странах с развитой рыночной экономикой, являющихся основными партнерами Азербайджанской Республики и России в международных договорах.

Диссертация посвящена современным международно-правовым проблемам регулирования иностранных инвестиций в Азербайджанской Республике, России и в других государствах, входивших ранее в Советский

Союз. Эти страны в условиях спада производства и сокращения внутренних инвестиций заинтересованы в притоке капитала из-за рубежа в самых различных формах. Известно, что, наряду с преодолением политической и экономической нестабильности, создание надлежащей правовой базы может обеспечить решение важной задачи по сфере, Речь идет не только о законодательстве об иностранных инвестициях, но и о создании общего режима предпринимательской деятельности.

К сожалению, в целом инвестиционный климат для иностранных инвесторов в странах СНГ в настоящее время можно оценить как весьма неблагоприятный. В сентябре 1994 года, международный финансовый журнал "Евромани", ставил Россию по надежности инвестирования капитала на 136-е место из 170 стран (в 1992г. России отводилась 129-е, в марте 1994г 138-е место). И другие государства СНГ занимали последнее место в перечне, который начинался с США (1 место) и заканчивался Кубой (последнее, 170 место). Азербайджан занимал в этом списке 144 место(в марте 1994г. Азербайджану отводилась 154-е место). Более благоприятным оценивался этим журналом инвестиционный климат Латвии (104-е), Эстонии (105-е) Литве (110-е), Узбекистане (126-е), Казахстане (129-е), Кыргызстане (135-е). Осенью 1994 года хуже, чем в Азербайджане положение было в Грузии (150-е), Туркменистане (147-е), Армении (145-е), Таджикистане (148-е), Беларуси (151-е), в Молдове (148-е), Украине (149-е).⁵

Конечно для определения инвестиционного климата имеет значение не только фактор благоприятного правового регулирования. Достаточно напомнить, что в 1992-1993 гг. военные конфликты потрясли Грузию, Молдову, Таджикистан, Азербайджан и Армению.² Кроме того, есть другие проблемы, которые ухудшают инвестиционный климат в странах СНГ.

странах СНГ играют очень большой отрицательный роль в инвестиционном климате:

- 1)отсутствие политической и экономической стабильности
- 2)отсутствия защиты
- 3)коррупция чиновников
- 4)не информированность иностранцев, незнание законов
- 5)отсутствие уважения к контрактам, подписанным с инвесторами
- 6)проблемы с регистрацией

- 7) необъявленные налоговые проверки
- 8) не приватизированность крупных предприятий
- 9) отсутствие связи между правительством и инвесторами
- 10) неожиданные изменения в законах
- 11) увеличение налогов
- 12) проблемы с переводом (трансфер) доходов (прибыли) в за границу
- 13) скрытые расходы
- 14) неясность в законах
- 15) опоздания в принятии законов
- 16) отсутствие современной банковской системы.

Ликвидируя указанные проблемы страны СНГ могут улучшить инвестиционный климат.

Несмотря на различные проблемы в различных странах СНГ эксперты указывают увеличение иностранных инвестиций за последний год.

Если говорить о ситуации в России, то размеры инвестиций были незначительными: их общий объем на конец 1993 г. оценивался в 2 млрд. долларов США.

Если в 1993 г. общий импорт по России сократился, то импорт по совместным предприятиям возрос по сравнению с 1992 г. на 10%.

Хотя доля продукции и услуг, осуществляемых СП, была в общем объеме производства невелика до 1996 г., экономисты отмечали, что значение иностранных инвестиций для экономики Азербайджана, России и других стран СНГ в 1996 г. возросло.

Так, в ряде стран за счет полной или частичной реализации проектов, финансируемых международными организациями и фирмами-инвесторами из дальнего зарубежья, улучшился инвестиционный климат. Например в

Азербайджане капитальные вложения в экономику возросли по сравнению с 1995 г. в 1.8 раза, в Киргизии - в 1.3 раза, в Узбекистане и в России они составили по 6 миллиардов долларов, что значительно превышает уровни прежних лет. В Беларуси, Молдавии и на Украине удалось замедлить темпы инвестиционного спада. В Азербайджанской Республике, за III квартал 1996 г. (по сравнению с аналогичным периодом 1995 г.) число предприятий с иностранными инвестициями увеличилось в 3.8, а приток иностранного капитала в установленные фонды - в 7.1 раза.

В настоящее время в Азербайджане функционирует более 1 000 СП, около 600 предприятий со 100% иностранного капитала, 200 представительств иностранных фирм. Из 200 представительств - 43 британских, 29 американских, 25 турецких, 16 немецких, 13 российских и из других стран. Поскольку Азербайджан является пока еще страной сырьевой ориентации, основные инвестиции инофирм направляются в добывающие отрасли, и вполне закономерно, что пятая часть этих фирм занята в нефти и газодобывающей отрасли.

Правовое регулирование иностранных инвестиций в странах СНГ развивалось неравномерно. С точки зрения улучшения инвестиционного климата были свои "приливы" и "отливы". Определить реальные перспективы развития законодательства в этой области - задача непростая, однако в работе делается попытка в отдельных случаях высказать некоторые соображения по этому поводу.

\ Анализ и изучение международных договоров и конвенции по правовому регулированию иностранных инвестиций, исследование многих теоретических проблем, связанных с ним, а также прослеживание тенденции развития законодательства по важнейшим вопросам регулирования инвестиционных отношений как на международном, так и национальном уровнях предопределяет актуальность темы диссертационного исследования.

Целью предпринятого исследования является формирование научно обоснованной концепции системы международно-правового регулирования инвестиционных отношений - международного инвестиционного права, включающей определение сущности, места, роли и значения международных договоров в правовом обеспечении инвестиционной деятельности.

Основной целью настоящей диссертации является анализ (как систематический так и сравнительный) существующих международных

договоров по иностранным инвестициям и по избежанию двойного налогообложению и международных конвенций и на основе этого предложение возможных способов совершенствования правового регулирования иностранных инвестиций^ Азербайджанской Республике и в России. -,, _ Настоящая работа ни коим образом не ограничивается постановкой теоретических проблем. При ее написании преследовалась цель практического характера. Во-первых, дать читателю информацию о том, как осуществляется международно-правовое регулирование не только в Азербайджанской Республике и России, но и в других государствах. Эта информация должна быть полезной для потенциального инвестора, в роли которого может выступить любой предприниматель. Во-вторых, на основе анализа международных (как двусторонних, так и многосторонних) договоров, выявлять возможных

способов совершенствования правового регулирования иностранных инвестиций в Азербайджанской Республике. В третьих, необходимо познакомить читателя с нормативным материалом различных международных договоров по регулированию иностранных инвестиций.

В связи с этим были поставлены и разрешены следующие задачи:

- исследование международных договоров и конвенций по правовому регулированию иностранных инвестиций, процесса становления Международного инвестиционного права;

- рассмотрение усиления защиты прав иностранного инвестора в рамках международных договоров как части более общей задачи совершенствования правовой системы государства, принимающего иностранные инвестиции;

- проанализировать и обобщить имеющиеся в литературе подходы к данной проблематике;

- обосновать выводы, на основании которых можно сформулировать конкретные предложения по совершенствованию законодательства об иностранных инвестициях;

- провести анализ проблем, характерных для отношений, связанных с иностранными инвестициями, и предложить возможные пути решения этих проблем применительно к азербайджанским и российским условиям с учетом опыта других государств и международных организаций.

Практическая значимость диссертационного исследования заключается и в том, что сгруппированные в ней основные положения и выводы могут

быть использованы как рекомендации по совершенствованию Азербайджанского и Российского законодательства об иностранных инвестициях. Материалы диссертации могут быть применены в учебном процессе, при подготовке общих и специальных курсов, учебных пособий по регулированию иностранных инвестиций.

В настоящее время, в отличие от зарубежной¹, в азербайджанской и российской международно-правовой литературе еще не проделана научная работа по системному анализу основных вопросов становления, функционирования и совершенствования международно-правового регулирования иностранных инвестиций. Встречаются отдельные исследования, не имеющие монографического характера, лишь в отдельных статьях рассматривались некоторые аспекты данной проблемы. В этом плане данная работа представляет собой первое комплексное исследование проблемы международно-правового регулирования иностранных инвестиций.

Методологической основой диссертации является сравнительно-правовой метод анализа международно-правовых актов (двусторонних договоров и многосторонних конвенций). Сравнительно-правовой анализ двусторонних договоров подписанных

между различными странами в разное время позволяет проанализировать их с точки зрения возможности унификации и гармонизации азербайджанского законодательства по инвестиционным отношениям.

Следующие результаты являются новыми для науки международного права:

- проведен анализ международно-правовых проблем иностранных инвестиций, решение которых поможет экономическому развитию стран СНГ;

- рассмотрены место и роль концепции международного инвестиционного права;

- конкретные проблемы, отрицательно влияющие на инвестиционный климат, мешающие продвижению иностранного капитала в страны СНГ;

Sornaraja M The International Law of Foreign Investment London 1994, p.225, Schwaizenberger G Foreign Investments and Intematinal Law. London 1969. и др. ² Богатырев А.Г. О международном инвестиционном праве, / Московский журнал межд-народного права. 1993 N2 стр. 26 и др.

- предложены конкретные организационно-правовые и поощрительные предложения, включающие предоставление различных льгот в зависимости от различных условий для усиления притока иностранных инвестиций; -рассмотрены различные двусторонние договоры и многосторонние конвенции и выявлен вклад этих конвенций в решение международно-правовых проблем регулирования иностранных инвестиций;

- выявлена роль инвестиционных (концессионных) соглашений, привлекающих инвестиции и технологии, а вместе с ними -«носителя» этих инвестиций и технологий, крупных мировых масштабов компаний;

- проанализирована и дана международно-правовая оценка Соглашению по инвестиционным мерам, связанных с торговлей, принятых в рамках Уругвайского раунда переговоров и выявлено его значение.

Институт иностранных инвестиций, регулирование иностранных инвестиций - сравнительно новые понятия в международном праве, поэтому их исследование, в частности определение понятия инвестиций и защиты иностранных инвестиций, проблема двойного налогообложения, страхование иностранных инвестиций, инвестиционных споров и т.п. является важным и перспективным направлением развития международного инвестиционного права, международного права, предприниматель-ской деятельности. В ходе работы над диссертацией был сделан ряд выводов и выявлен целый ряд вопросов, требующих дальнейшей разработки. В этом видится теоретическая значимость работы.

Базовым источником диссертации являются: инвестиционное соглашение Государственной Нефтяной Компании Азербайджанской Республики (ГНКАР) с иностранными нефтяными компаниями, международные договоры Азербайджанской Республики и России о поощрении и защите инвестиций с различными странами, договоры об устранении двойного налогообложения, общие международные конвенции,

и другие материалы.

Диссертант в своей работе опирался на труды российских и зарубежных авторов: Блищенко И.П., Богатырева А.Г., Богуславского М.М., Вознесенской Н.Н., Дорониной Н.Г. и Семилютиной Н.Г., Лунца Л.А., Марышевой Н.И., Стюарта Т., Фаминского И. П., Шапира Ж.Д., Шварценберга Г.Д., Омашева Ю.М., и др.

Говоря об иностранных инвестициях, необходимо прежде всего проводить различия между государственными и частными инвестициями. Государственные инвестиции - это займы, кредиты, которые одно государство или группа государств представляет другому государству. В этом случае идет речь об отношениях между государствами, которые регулируются международными договорами и к которым применяются нормы международного права. Возможны диагональные отношения, когда консорциум (группа) нефтяных компаний подписывает с государством инвестиционные (нефтяные) соглашения.

Под частными инвестициями понимаются инвестиции, которые предоставляют частные фирмы, компании или граждане одной страны соответствующим субъектам другой страны. Инвестиционные отношения настолько сложны и многообразны, что нередко отношения между государствами тесно связаны с отношениями между частными лицами. Такая связь налицо при суброгации, когда инвестор передает все свои права и требования государству.

Возможна и более сложная конструкция отношений, когда материальные обязательства государства - должника по полученным им кредитам (например, выплата процентов) удовлетворяются за счет полной или частичной стоимости прав частного инвестора в стране должника (например, предоставление прав на разработку естественных ресурсов).

С точки зрения настоящего исследования важно определить понятие "иностранные инвестиции" в правовом смысле, поскольку только на них распространяется законодательство об иностранных инвестициях и положения соответствующих международных договоров. Известны различные понятия иностранных инвестиций. В союзном законодательстве оно определилась в

Основах законодательства об иностранных инвестициях в СССР от 5 июля 1991г. следующим образом: и Иностранными инвестициями являются все виды имущества и имущественных прав, в том числе прав на результаты интеллектуальной деятельности и иные права не относящиеся к вещным, вкладываемые иностранными инвесторами в объекты предпринимательской деятельности в целях получения прибыли и передачи знаний".

Во всех двухсторонних договоров и соглашениях о взаимной защите капиталовложений, подписанных инвестиций Азербайджанской Республикой, термин "капиталовложения" охватывает все виды имущественных ценностей, которые инвесторы одной договаривающиеся стороны вкладывают на территории другой договаривающиеся стороны, в соответствии с ее законодательством. Во внутреннем законодательстве

Азербайджанской Республики, применяются и другие общие определения, в которых имеются отличия от приведенных выше. Так, в первом по времени принятия Законе Азербайджанской Республики "О защите иностранных инвестиций в Азербайджанской Республике" от 15 января 1992 года под иностранными инвестициями понимались все виды имущества, которые предназначены для производства товаров и услуг, а также валютные средства, ввозимые в этих целях.

В соответствии с законами России "Об инвестиционной деятельности в РСФСР" от 26 июня 1991 г. и "Об иностранных инвестициях в РСФСР" от 4 июля 1991 года иностранными инвестициями являются денежные средства, целевые банковские вклады, паи, ценные бумаги, технологии, оборудование, лицензии, кредиты, имущественные права, интеллектуальные ценности, вкладываемые в объекты предпринимательской и другой деятельности в целях получения прибыли (дохода).

В украинском законодательстве (Декрете 1993 г.) под инвестициями понимаются все виды ценностей, вкладываемых иностранными инвесторами, в рамках действующего на Украине правопорядка. Кроме этого вводится понятие "квалификационные инвестиции", т.е. инвестиции, которые составляют не менее 20 % уставного капитала и одновременно составляют сумму либо в 50 тыс. долл. США для денежных вкладов, ценных бумаг и т.п. (для банков размер суммы удваивается).

2. Договоры взаимной защиты и иностранных инвестиций

В современных условиях важное значение для регулирования иностранных инвестиций имеют двусторонние соглашения об инвестициях между государствами. Договоры и соглашения об иностранных инвестициях, как форма международно-правового регулирования иностранных инвестиций возникает после второй мировой войны. Если ранее такие, в основном двусторонние договоры именовались договорами о защите капиталовложений, то позднее всеобщее распространение получило наименование "соглашение о поощрении и взаимной защите капиталовложений". Преимущество этого наименования состоит в том, что в нем на первое место поставлено именно поощрение инвестиций, а затем уже говорится об их защите. Основная цель названных соглашений состоит в том, чтобы с помощью правовых средств обеспечить в условиях социально-экономического и политического кризиса относительную стабильность воспроизводства и свободу движения капиталов в рамках мировой хозяйственной системы и особенно обеспечить приток иностранного частного капитала в другие страны, предоставив ему юридические гарантии от так называемых политических или некоммерческих рисков. В понятие гарантии от "некоммерческих рисков" входят:

- а) гарантии от национализации предприятий иностранного капитала;
- б) от не конвертируемости валют при переводе капиталов и прибылей,
- в) от ущерба инвестиций в случай войны и революции ! Лі

К настоящему времени Азербайджаном, Россией и другими странами СНГ подписано много соглашений с иностранными государствами о поощрении и взаимной защите капиталовложений, из которых большинство вступили в силу. Пятнадцать из них подписаны от имени Российской Федерации, 14 - от имени СССР. Что касается

последних в соответствии с Соглашением о создании СНГ, подписанном в Минске, Россия принимает на себя права и обязанности по международным договорам, заключенным СССР. Кроме того, в силу ноты Министерства Иностранных Дел Российской Федерации от 13 января 1991 г. Российская Федерация продолжает осуществлять права и выполнять обязанности, вытекающие из соответствующих международных договоров, заключенных от имени СССР. Вместе с тем, специально в отношении двусторонних соглашений о защите иностранных инвестиций МИД РФ в декабре 1991 г. подписал ноту, в которой подтвердил свое правопреемство по этим договорам. Согласно положениям Венской конвенции 1978 года о правопреемстве государств в отношении договоров, стороны могут вновь согласовать или уточнить свои договоренности. По предложению партнеров начата работа по пересмотру ранее заключенных соглашений с Бельгией и Люксембургом, Италией и др. странами с целью отразить в них новые экономические и политические реалии.

Для России, как правопреемника СССР, действуют 14 соглашений о содействии и защите инвестиций.

Азербайджан подписал такие соглашения с различными странами. Они следующие:

1) Соглашение о содействии осуществлению и взаимной защите капиталовложений с Правительством Республики Украина,

2) Договор о содействии осуществлению и взаимной защите капиталовложений с Федеративной Республикой Германией;

3) Соглашение о взаимном поощрении и взаимной защите капиталовложений с Правительством Французской Республики;

4) Соглашение о поощрении и взаимной защите капиталовложений с Правительством Итальянской Республики;

5) Соглашение о поощрении и взаимной защите капиталовложений с Правительством Соединенного Королевства Великобритании и Северной Ирландии;

6) Соглашение о взаимном поощрении и взаимной защите капиталовложений с Правительством Турецкой Республики;

7) Соглашение о поощрении и взаимной защите капиталовложений с Правительством Республики Польша,

8) Соглашение о поощрении и взаимной защите капиталовложений с Китайской Народной Республикой;

9) Соглашение о содействии, осуществлении и взаимной защите капиталовложений с Грузией; 10) Соглашение о поощрении и взаимной защите капиталовложений с правительством Казахстана;

11) Соглашение о поощрении и взаимной защите капиталовложений с

правительством США;

12) Соглашение о поощрении и взаимной защите капиталовложений с правительством Пакистана.

Сейчас на завершающей стадии переговоров находятся договоры с Румынией и Швецией. В стадии разработки - соглашения с Австралией, Венгрией, Болгарией, Японией. Более того, еще десятки государств Америки, Европы, Азии и Африки выразили желание начать переговоры по заключению такого рода соглашений.

Рассматривая структуру вышеупомянутых и неупомянутых соглашений стран СНГ увидим, что наряду с определением понятия инвестиции обычно эти соглашения включают четыре основных обязательства, которые государства принимают на себя в связи с деятельностью на их территории инвесторов другого государства, в частности:

1) Предоставить режим наиболее благоприятствуемой нации или национальный режим;

2) Обеспечивать надлежащую защиту иностранной собственности; 3) Предоставлять инвестору возможность беспрепятственного перевода своих доходов;

4) Государства соглашаются также на рассмотрение споров по вопросам капиталовложений с инвестором в международном арбитраже.

Вашингтонская конвенция 1965г "О порядке разрешения инвестиционных споров между государствами и иностранными лицами".

Разрешение инвестиционных споров осуществляется на основе Вашингтонской конвенции "О порядке разрешения инвестиционных споров между государствами и иностранными лицами", разработанной и подписанной в Международном Банке Реконструкции и Развития (МБРР) 46 государствами - членами банка 18 марта 1965 года и в соответствии с положениями Конвенции она вступила в силу 14 октября 1966 года. С 1965 года число участников Конвенции значительно увеличилось. Сейчас их насчитывается около 102, и это свидетельствует о признании предложенных в Конвенции механизмов разрешения инвестиционных споров. Целью этой Конвенции является создание специального международно-правового института по разрешению инвестиционных споров между государствами и частными лицами других государств.

Конвенция о порядке разрешения инвестиционных споров между государствами и иностранными лицами 1965 года (в дальнейшем Конвенция) играет важную роль в развитии международного права. Годы после Второй Мировой войны - это годы активного развития национально-освободительного движения бывших колониальных территорий в Африке и Азии. После волны появления независимых государств 50-60 -х гг. имели место многочисленные случаи национализации произведенных ранее инвестиций. Принимающие страны хотели, чтобы вложения осуществлялись в критические отрасли и в соответствии с планом развития национальной экономики. А иностранные инвесторы добиваются безопасности, рентабельности, свободного перевода прибыли и капиталов. Во многих странах из-за того, что государство решительно вмешивалось в регулирование экономической деятельности, принимая акты о

национализации собственности иностранных монополий, пересматривая условия и инвестиционных (концессионных) соглашений в одностороннем порядке, возникли различные споры между принимающей стороной и иностранным инвестором. Примерами таких споров является Дело Арамко (Saudi Arabia v. Arabian American Oil Co. - 1958), Дело Компании Сапфир (Sapphire International Petroleum Ltd. v. National Iranian Oil Co. - 1963), Дело Абу-Даби (Petroleum Development Ltd. v. Sheikh of Abu-Dhabi - 1951), Дело Катара (Ruler of Qatar v. International Marine Oil Co. - 1953)¹. Предпринимая такие шаги, эти государства защищая национальные экономические интересы, создавали крупные государственные корпорации в важнейших отраслях экономики и заключали разного рода контракты, хозяйственные договоры с иностранными монополиями. Такое активное вмешательство государства в экономическую жизнь повлияло на стабильность международных экономических отношений и, в ряде случаев, привело к возникновению конфликтных ситуаций, что, в свою очередь, означало появление новых проблем в регулировании международных экономических отношений. Одной из наиболее сложных проблем, была проблема разрешения споров между государством и иностранным частным лицом. Споры, возникающие между иностранным частным лицом и государством в отношениях, касающихся инвестиций, как правила подлежат рассмотрению в национальных судах государства, на территории которого иностранный инвестор осуществляет предпринимательскую деятельность.

Одновременно с действиями освободившихся стран, ссылаясь на неспособность национальной судебной системы молодых развивающихся государств, а иногда и на отсутствие объективности в решениях, выносимых в суде государства, принимающего иностранные инвестиции, иностранные монополии старались вывести из национальной юрисдикции указанные споры. В поддержку своего монополистического капитала промышленно развитые государства принимали меры финансового характера, вводя у себя в стране системы государственного страхования частных инвестиций, осуществляемых в развивающихся государствах.

8-я тема Правовой режим инаастранной инвестиционной деятельности

Экономика Азербайджана в ближайшие годы продолжит стабильно развиваться. Гарантией этого является продолжение инвестиционного потока в страну. При этом в текущем году показатель иностранных инвестиций в страны заметно вырос.

Инвестиции иностранных компаний и международных финансовых институтов в экономику Азербайджана в январе-июле 2013 года увеличились по сравнению с

аналогичным периодом 2012 года на 46,7% – до 2 млрд. 222 млн. 314,2 тыс. манатов, сообщили агентству “Интерфакс-Азербайджан” в Госкомитете по статистике.

Согласно данным Госкомстата, компании из Великобритании за отчетный период являлись лидерами по инвестициям в экономику Азербайджана, объем которых составил 855 млн. 693,3 тыс. манатов или 38,5% всех инвестиций (рост на 18,1%). Инвестиции компаний из США составили 267 млн. 148,7 тыс. манатов (рост на 4,3%). Кроме того, в январе-июле инвестиции в экономику Азербайджана осуществили компании из Норвегии – 255 млн. 194,4 тыс. манатов (рост в 2,7 раза), Японии – 228 млн. 859 тыс. манатов (рост на 34,6%), Чехии – 156 млн. 500,4 тыс. манатов (рост в 3,1 раза), Турции – 135 млн. 806,1 тыс. манатов (рост на 82,3%), Франции – 77 млн. 526,3 тыс. манатов (рост в 2,6 раза). Среди международных организаций в отчетном периоде Всемирный банк осуществил инвестиции на 67 млн. 498,9 тыс. манатов (рост на 5,6%), Азиатский банк развития – 28 млн. 807,1 тыс. манатов (спад на 28,5%), Исламский банк развития – 7 млн. 770,6 тыс. манатов (рост в 7,4 раза), Совет Европы – 1 млн. 17,7 тыс. манатов. Остальной объем инвестиций пришелся на компании из других стран.

В отличие от Азербайджана в Украине данный показатель имел тенденцию к снижению.

По данным Госстата, объем прямых иностранных инвестиций в виде акционерного капитала во втором квартале 2013 года сократился впервые с начала 2010 года – снижение составило 0,39 млрд. долларов. В целом, согласно данным статистического ведомства, объем внесенных в Украину прямых иностранных инвестиций в виде акционерного капитала к 1 июля составил 55,32 млрд. долларов, или 1218,1 доллара на душу населения. Инвестиции поступили из 138 стран мира. В тройку основных стран-инвесторов попали Кипр, Германия и Нидерланды. За первое полугодие текущего года иностранные инвесторы вложили в экономику страны 2,615 млрд. долларов, но одновременно изъяли 2,186 млрд. долларов. Для сравнения, за аналогичный период 2012 года в Украину было вложено 3,224 млрд. долларов иностранных инвестиций, изъято – 0,596 млрд. долларов. В результате прирост акционерного капитала был равен 2,369 млрд. долларов. Общий объем прямых иностранных инвестиций (акционерного капитала и долговых инструментов) на 1 июля 2013 года составил 65,914 млрд. долларов (на 1 января – 65,579 млрд. долларов), как сообщает портал “ДЕЛО”

По мнению Евгения Тимошенко, руководителя департамента риск-менеджмента юридической компании Integrites, на падение объемов инвестиций повлияло ухудшение инвестклимата в стране, в том числе изменения в законодательстве, валютное регулирование и дефицит проектов с приемлемым уровнем риска и сроком окупаемости. К тому же сложился общий негативный фон международных сырьевых и финансовых рынков, а отток капиталов из развивающихся и нестабильных экономик стал глобальной тенденцией, на фоне которой положение Украины выглядит не самым худшим.

Учитывая специфику ведения бизнеса в стране, на статданные также влияют процессы трансформации в финансовых структурах больших холдингов, так как эти процессы приводят к замедлению, вплоть до полной остановки, работы с денежными потоками. “Кроме того, начинается вывод средств в контексте возможной смены расстановки сил во власти после следующих выборов” – считает эксперт.

Несмотря на пристальное внимание правительства к офшорам и вопреки ожиданиям некоторых экспертов, доля поступлений с территорий с облегченной налоговой нагрузкой только увеличилась. Госстат указывает, что во втором квартале 2013 года продолжила расти доля инвестиций с Британских Виргинских островов – с 3,6% на начало года до 4,4% на 1 июля, а также из Великобритании – соответственно с 4,6% до

4,9%. Доля безусловного лидера по инвестициям в украинскую экономику – Кипра, заморозившего вклады в своих банках, после падения с 32,1% до 31,8% в первом квартале увеличилась во втором до 32,4%.

По мнению Евгения Тимошенко, дело в том, что в связи с принятием Закона о трансфертном ценообразовании, который вступит в силу с 1 сентября 2013 года, капиталы из Кипра постепенно выводятся. Перевод их в другие юрисдикции требует некоторой подготовки, на время которой средства могут временно осесть в Украине. Лидирующие позиции Кипра можно объяснить еще и тем, что именно там зарегистрировано много компаний, которые фактически могут находиться где угодно. В то же время, несмотря на увеличение поступлений с Кипра с начала года, по сравнению с 2012 годом они все равно проигрывают.

Наибольшее падение показали инвестиции из Швеции и Австрии. Если по итогам первого квартала этого года Швеция с показателем в 1,7 млрд. долларов занимала 9-ое место в списке крупнейших иностранных инвесторов, то во втором квартале, когда в Украине не осталось дочек шведских банков (SEB и Swedbank), Швеция выпала из первой десятки, в которую с показателем 1,123 млрд. долларов вошла Италия. Доля Австрии в суммарных инвестициях упала с 6,2% на начало года до 5,8% на 1 июля, что пока сохраняет за ней пятое место. Госстат уточняет, что в украинском финансовом и страховом секторе австрийские инвестиции во втором квартале упали на 0,303 млрд.долларов.

Денежные потоки, формирующие статистику прямых иностранных инвестиций, связаны с определенными событиями на рынке: покупка группой ВЕТЕК Одесского НПЗ, ФК “Металлист” и УМН, продажа Artemovsk Winery группой СКМ и контракт СКМ с “Лемтрансом”, крупные сделки Group DF и так далее. Но отследить влияние каждого из этих событий на статистику непросто в силу сложности их организации. Тимошенко подчеркивает, что основные сделки слияния и поглощения проходят по структурам других юрисдикций: “Например, одна иностранная офшорная компания, которая владеет контрольным пакетом украинского актива, была приобретена другой офшорной компанией. Итоги таких сделок оказывают влияние на украинскую статистику с существенным опозданием, если вообще в ней отображаются”. Искажают картину и капитальные программы, которые в последнее время реализовываются в ГМК, машиностроении и агробизнесе – например, модернизация химпредприятий Group DF и реконструкция Запорожстали. Такие масштабные проекты потребляют новые притоки капиталов в формате отдельных траншей по мере необходимости. “Мы ожидаем, что отток капитала во второй половине 2013 года превысит приток инвестиций и тенденция продолжится. Сейчас достаточно сложно говорить о какой-то однозначности, так как мировая финансовая система оценивает сигналы восстановления еврозоны и примеряет новые юрисдикции для работы. Поэтому некоторая хаотичность финансовых потоков ожидается как минимум до конца октября, возможны некоторые перераспределения долей по юрисдикциям”, – прогнозирует эксперт (<http://delo.ua>).

Кстати, и в России изучают состояние инвестиционного климата. Большинство регионов России, в особенности северокавказские республики, не пользуются особой популярностью у иностранных инвесторов. Такой вывод следует из совместного исследования международной аудиторской компании KPMG и РСПП “Оценка инвестиционного климата российских регионов глазами иностранных инвесторов”, сообщает РБК daily.

Хотя на Москву и Санкт-Петербург приходится около половины зарубежных инвестиций, иностранцы работают в обеих столицах без удовольствия, все больше

предпочитая им регионы. Из крупнейших российских городов иностранные деньги переезжают на Сахалин, в Татарстан, Калужскую и Ульяновскую области, где давно действуют программы по привлечению зарубежного капитала. Так, еще пару лет назад дотационная, Калужская область с тех пор превратилась в самодостаточный регион.

“Общая позиция властей Санкт-Петербурга – всегда говорить “нет”, – делится опытом инвестор из Северной Европы, чьи слова приведены в исследовании. По его мнению, они специально ставят палки в колеса, вынуждая платить за доступ к рынку. Неприятный опыт имеют зарубежные бизнесмены и в Москве.

По словам инвесторов, опрошенных KPMG и РСПП, общая проблема в том, что власти региона зачастую ждут от компании дополнительных вложений в экономику региона, даже когда для этого нет экономического обоснования.

Одним из главных препятствий для вложений из-за рубежа остается коррупция: в том, что она станет непреодолимым барьером, уверены 40% планирующих инвестиции в Россию. Из-за коррупции, как показало исследование, умирает каждый седьмой инвестпроект в стране.

Еще одна сложность – это полное отсутствие в начале 2000-х мелкого и среднего бизнеса, способного предложить адекватные сервисные услуги.

С тех пор, правда, как отмечает большинство из опрошенных 200 инвесторов, положение несколько улучшилось. Особенно много позитивных отзывов получили три региона – Калужская и Ульяновская области, а также Республика Татарстан. Представитель американской компании хвалится, что сотрудник администрации Ульяновской области встречал его делегацию в аэропорту.

Интервьюеры KPMG не нашли в Татарстане ни одного случая, когда инвестиционный проект был бы сорван из-за коррупции, хотя, как утверждается в отчете, в целом в России “коррупция на различных уровнях власти оказалась серьезной проблемой” для 40% иностранных компаний, планирующих инвестиции в стране. По данным исследователей, 88% респондентов в Татарстане сказали, что “коррупция в их истории не играла роли”, 6% – “играла незначительную роль”, еще столько же сообщили, что она “имела место, но проект был реализован”. Для сравнения, по причине коррупции в Москве закрылись проекты у 23% респондентов, а в Санкт-Петербурге и Ленинградской области – у 22%.

В большинстве субъектов, в том числе в обеих столицах, о подобном отношении к инвесторам можно только мечтать. Тем не менее на Москву приходится треть от общего объема прямых иностранных инвестиций в страну. Вторую строчку по этому показателю занимает Сахалин (18%). Третье место досталось Подмосковию, четвертое – Санкт-Петербургу. Наиболее депрессивными оказались регионы Кавказа: Чечня, Кабардино-Балкария, Карачаево-Черкесия и Ингушети

Закон О защите иностранных инвестиций

Настоящий Закон определяет правовые и экономические принципы осуществления иностранных инвестиций на территории Азербайджанской Республики. Закон направлен на привлечение и эффективное использование в народном хозяйстве иностранных материальных и финансовых ресурсов, передовой зарубежной техники и технологии и управленческого опыта и гарантирует защиту прав иностранных инвесторов.

Законодательство об иностранных инвестициях

Отношения, связанные с иностранными инвестициями на территории Азербайджанской Республики, регулируются настоящим Законом, иными

законодательными актами и международными договорами Азербайджанской Республики.

Иностранные инвесторы Иностранными инвесторами в Азербайджанской Республике могут быть:

а) иностранные юридические лица; б) иностранные граждане, лица без гражданства и граждане Азербайджанской Республики, имеющие постоянное местожительство за границей; при условии, что они зарегистрированы для ведения хозяйственной деятельности в стране их гражданства или постоянного местожительства; в) иностранные государства; г) международные организации.

Иностранные инвестиции и формы их осуществления. Иностранными инвестициями являются все виды имущества и имущественных прав, в том числе права на результаты интеллектуальной деятельности и иные права, не относящиеся к вещным, вкладываемые иностранными инвесторами в объекты предпринимательской и других видов деятельности в целях получения прибыли. Иностранные инвесторы могут осуществлять инвестиции на территории Азербайджанской Республики путем:

а) долевого участия в предприятиях, организациях, создаваемых совместно с юридическими лицами и гражданами Азербайджанской Республики; б) создания предприятий, полностью принадлежащих иностранным инвесторам; в) приобретения предприятий, имущественных комплексов, зданий, сооружений, долей участия в предприятиях, акций, облигаций и других ценных бумаг, а также иного имущества, которое в соответствии с законодательством Азербайджанской Республики может принадлежать иностранным инвесторам; г) приобретения прав пользования землей и другими природными ресурсами, а также иных имущественных прав;

д) заключения договоров с юридическими лицами и гражданами Азербайджанской Республики, предусматривающие иные формы осуществления иностранных инвестиций.

Участие иностранных инвесторов в разгосударствлении и приватизации

Иностранные инвесторы могут участвовать в приватизации государственных и муниципальных предприятий, а также объектов незавершенного строительства на условиях и в порядке, определяемым законодательством Азербайджанской Республики.

Правовой режим иностранных инвестиций Правовой режим иностранных инвестиций, а также деятельности иностранных инвесторов по их осуществлению не может быть менее благоприятным, чем режим для имущества, имущественных прав, а также инвестиционной деятельности юридических лиц и граждан Азербайджанской Республики за изъятиями, предусмотренными настоящим Законом.

Для иностранных инвестиций в приоритетных отраслях народного хозяйства и на отдельных территориях законодательством Азербайджанской Республики могут устанавливаться дополнительные налоговые и иные льготы.

Виды деятельности Предприятия с иностранными инвестициями могут осуществлять любые виды деятельности, если они не запрещены законодательными актами Азербайджанской Республики.

Предприятия с иностранными инвестициями могут заниматься отдельными видами деятельности, перечень которых определяется Кабинетом Министров Азербайджанской Республики, только на основании специального разрешения (лицензии).

Территориальные ограничения для иностранных инвестиций Законодательными актами Азербайджанской Республики могут определяться территории, на которых деятельность предприятий с иностранными инвестициями

ограничивается или запрещается, исходя из соображений обеспечения обороны и национальной безопасности.

Координация инвестиционной деятельности. Разработку и реализацию мер по привлечению и использованию иностранных инвестиций, координацию инвестиционной деятельности, содействие иностранным инвесторам и предприятиям с иностранными инвестициями осуществляет Кабинет Министров Азербайджанской Республики.

Правовая защита иностранных инвестиций. Иностранные инвестиции в Азербайджанской Республике пользуются полной и безусловной правовой защитой, которая обеспечивается настоящим Законом, другими законодательными актами и международными договорами Азербайджанской Республики.

Гарантии от изменения законодательства. В случае, если последующее законодательство Азербайджанской Республики ухудшает условия инвестирования, то к иностранным инвестициям в течение десяти лет применяется законодательство, действовавшее на момент осуществления инвестиций. Это положение не распространяется на изменения законодательства Азербайджанской Республики, касающиеся обеспечения обороны, национальной безопасности и общественного порядка, налогообложения, кредитов и финансов, охраны окружающей среды, нравственности и здоровья населения. Гарантии от национализации и реквизиции. Иностранные инвестиции в Азербайджанской Республике не подлежат национализации, кроме исключительных случаев, наносящих ущерб народу и государственным интересам Азербайджанской Республики.

Решение о национализации принимается Верховным Советом Азербайджанской Республики.

Иностранные инвестиции не подлежат реквизиции, за исключением случаев стихийных бедствий, аварий, эпидемий, эпизоотий и при иных обстоятельствах, носящих чрезвычайный характер.

Решение о реквизиции принимает Кабинет Министров Азербайджанской Республики. В случае принятия мер по национализации и реквизиции иностранному инвестору немедленно выплачивается адекватная и эффективная компенсация.

Компенсация и возмещение убытков иностранным инвесторам. Компенсация, выплачиваемая иностранным инвесторам, должна соответствовать реальной стоимости инвестиции на момент принятия решения о национализации или реквизиции. Компенсация выплачивается в иностранной валюте и по желанию инвестора может быть переведена за границу.

Иностранные инвесторы имеют право на возмещение убытков, включая упущенную выгоду, причиненных им в результате действий государственных органов либо их должностных лиц, противоречащих законодательству Азербайджанской Республики. Споры о размерах компенсации и возмещения убытков, сроках и порядке ее выплаты разрешаются соответственно в Высшем Арбитражном Суде Азербайджанской Республики, Верховном Суде Азербайджанской Республики в пределах их компетенции, а также, если это предусмотрено соглашением сторон или международным договором Азербайджанской Республики, в третейском суде.

Гарантии при прекращении инвестиционной деятельности. Иностранный инвестор в случае прекращения инвестиционной деятельности имеет право на возмещение причитающихся ему инвестиций и полученных в связи с ними доходов в

денежной или товарной форме по реальной стоимости на момент прекращения инвестиционной деятельности.

Гарантии перевода доходов и иных сумм в иностранной валюте Иностранным инвесторам после уплаты соответствующих налогов и сборов гарантируется перевод за границу их доходов и иных сумм, включая компенсации и возмещение убытков, полученных в иностранной валюте на законных основаниях в связи с инвестициями.

Гарантии использования прибылей

Прибыль иностранных инвесторов, извлекаемая на территории Азербайджанской Республики, может реинвестироваться в той же денежной единице, храниться в банках Азербайджанской Республики, использоваться для приобретения иностранной валюты в порядке и на условиях, определяемых Национальным банком Азербайджанской Республики.

Предприятия с иностранными инвестициями. Предприятия с иностранными инвестициями создаются в форме акционерных обществ, обществ с ограниченной ответственностью и иных хозяйственных обществ и товариществ, а также в любых других формах, не противоречащих законодательству Азербайджанской Республики. На территории Азербайджанской Республики могут создаваться и действовать предприятия с долевым участием иностранных инвесторов (совместные предприятия); предприятия, полностью принадлежащие иностранным инвесторам (иностранные предприятия); представительства (бюро, конторы, агентства) иностранных юридических лиц. Совместные и иностранные предприятия являются юридическими лицами Азербайджанской Республики.

Порядок создания предприятий с иностранными инвестициями определяется законодательством Азербайджанской Республики.

Особенности создания банков с иностранными инвестициями устанавливаются законодательными актами Азербайджанской Республики о банках и банковской деятельности.

Экспертиза:

При создании предприятия с иностранными инвестициями его учредители обязаны в случаях и порядке, предусмотренных законодательством Азербайджанской Республики, получить заключение экспертизы о соблюдении санитарно-гигиенических и экологических требований. В период деятельности и на момент ликвидации предприятие с иностранными инвестициями обязано получить такое заключение. При создании таких предприятий, связанных с проведением крупномасштабного строительства и реконструкции или разработкой крупных месторождений полезных ископаемых, требуется также проведение соответствующей экспертизы технико-экономических проектов. Государственная регистрация. Предприятия с иностранными инвестициями проходят государственную регистрацию в соответствующем органе исполнительной власти. Государственная регистрация осуществляется в порядке, установленном соответствующим Законом Азербайджанской Республики. Предприятие с иностранными инвестициями приобретает право юридического лица с момента государственной регистрации. Сообщение о регистрации публикуется в печати органом, осуществившим государственную регистрацию. Данные о государственной регистрации предприятий с иностранными инвестициями включаются в республиканский реестр, который ведется уполномоченным государственным органом. Отказ в государственной регистрации предприятия с иностранными инвестициями возможен только в случаях нарушения законодательства Азербайджанской Республики о

порядке образования такого предприятия либо несоответствия документов, необходимых для регистрации, установленным требованиям, а также в случаях, когда виды предстоящей деятельности запрещаются законодательством Азербайджанской Республики.

Отказ в государственной регистрации может быть обжалован в Азербайджанской Республике в судебном порядке. Дочерние предприятия, филиалы и представительства Предприятие с иностранными инвестициями может создавать дочерние предприятия с правами юридического лица, а также филиалы и представительства в Азербайджанской Республике и за границей с соблюдением условий, установленных законодательством Азербайджанской Республики и соответствующим законодательством иностранных государств.

Филиалы и представительства на территории Азербайджана имеют право открывать счета в банковских учреждениях Азербайджанской Республики. Объединение предприятий

Предприятия с иностранными инвестициями могут объединяться в ассоциации, концерны, консорциумы и другие объединения на условиях и в порядке, предусмотренном законодательными актами Азербайджанской Республики. Такие предприятия могут вступать в ранее созданные объединения. Внесение вкладов участниками совместного предприятия

Сроки, размер, порядок внесения и оценки вкладов каждого участника в уставной фонд совместного предприятия предусматриваются в учредительных документах. Стоимость имущества, вносимого участниками совместного предприятия в качестве вклада в уставной фонд предприятия, определяется по договоренности между участниками совместного предприятия.

В случае отсутствия документа, подтверждающего перечисление в уставной фонд 50 процентов вкладов, указанных в учредительных документах каждого участника совместного предприятия через год после регистрации, орган, осуществивший регистрацию, считает ее недействительной и исключает совместное предприятие из реестра. Сообщения об исключении из реестра публикуется в печати. Резервный фонд. На предприятиях с иностранными инвестициями создается резервный фонд в размере до 25 процентов уставного фонда. Формирование резервного фонда осуществляется путем ежегодных отчислений. Размер отчислений и вид валюты определяются предприятием самостоятельно.

Реализация продукции и поставки на территории республики Предприятие с иностранными инвестициями вправе устанавливать цены на производимую продукцию (работы, услуги), определять условия ее реализации на внутреннем рынке республики, выбирать поставщиков продукции (работ, услуг) с этого рынка. Расчеты в иностранной валюте на территории Азербайджанской Республики Использование иностранной валюты, а также платежных документов в иностранной валюте при осуществлении расчетов на территории Азербайджанской Республики предприятиями с иностранными инвестициями допускается в порядке, установленном законодательством Азербайджанской Республики о валютном регулировании. Экспорт и импорт продукции

Предприятия, полностью принадлежащие иностранным инвесторам, и совместные предприятия, в уставном фонде которых иностранные инвестиции составляют более 30 процентов, вправе без лицензий экспортировать продукцию (работы, услуги) собственного производства. Предприятия с иностранными инвестициями вправе без лицензий осуществлять импорт продукции (работ, услуг) для собственной хозяйственной

деятельности.

Порядок отнесения продукции (работ, услуг) к продукции собственного производства предприятий с иностранными инвестициями устанавливается Кабинетом Министров Азербайджанской Республики. Валютная выручка предприятий с иностранными инвестициями от экспорта собственной продукции остается в их распоряжении. Таможенное обложение. Имущество, ввозимое в Азербайджанскую Республику в качестве вклада иностранного инвестора в уставный фонд совместного предприятия или для создания предприятия, полностью принадлежащего иностранному инвестору, освобождается от уплаты таможенной пошлины и не облагается налогом на импорт. Имущество, ввозимое в Азербайджанскую Республику иностранными работниками предприятия с иностранными инвестициями для собственных нужд, освобождается от уплаты таможенной пошлины. Страхование имущества, производственных, финансовых и иных рисков предприятия с иностранными инвестициями осуществляется по его усмотрению, если законодательством Азербайджанской Республики не предусмотрено обязательное страхование. Налогообложение. Предприятия с иностранными инвестициями, а также иностранные инвесторы уплачивают налоги, установленные законодательными актами Азербайджанской Республики. Проверка деятельности предприятий с иностранными инвестициями для целей налогообложения. Проверка для целей налогообложения финансовой и коммерческой деятельности предприятий с иностранными инвестициями осуществляется аудиторскими организациями. Налоговые и другие государственные органы Азербайджанской Республики, на которые законодательными актами возложена проверка отдельных сторон деятельности таких предприятий, могут осуществлять проверки по мере возникновения необходимости и строго в пределах своей компетенции в соответствии с законодательством Азербайджанской Республики.

Налоговые и другие органы, их должностные лица несут ответственность за разглашение коммерческой тайны в соответствии с законодательством Азербайджанской Республики. Предприятие с иностранными инвестициями ведет бухгалтерский учет и отчетность по правилам, действующим в Азербайджанской Республике, а при желании также и по правилам, действующим в стране происхождения иностранного инвестора. Имущество предприятия с иностранными инвестициями может использоваться им в качестве обеспечения по всем видам своих обязательств, включая привлечение заемных средств. В качестве обеспечения могут выступать также его имущественные права на здания, сооружения, оборудование и другие имущественные права, в том числе право пользования землей.

Защита и осуществление прав предприятий с иностранными инвестициями на результаты интеллектуальной деятельности, а также иных прав, не относящихся к вещным (ноу-хау, коммерческая тайна и другие), обеспечивается в соответствии с законодательными актами Азербайджанской Республики.

Производственные и трудовые отношения, включая вопросы найма и увольнения, режима труда и отдыха, оплаты труда, гарантий и компенсаций, на предприятии с иностранными инвестициями регулируются коллективным договором (соглашением) и индивидуальными трудовыми договорами (контрактами).

Условия коллективного и индивидуальных трудовых договоров не могут ухудшать положения работников этого предприятия по сравнению с условиями, предусмотренными законодательными актами Азербайджанской Республики.

Вопросы оплаты труда, предоставления отпусков, пенсионного обеспечения иностранных работников предприятия с иностранными инвестициями должны решаться

в индивидуальных трудовых договорах (контрактах) с каждым из них. Получаемая этими работниками заработная плата в иностранной валюте после уплаты подоходного налога может переводиться ими за границу.

Социальное страхование работников предприятия с иностранными инвестициями и их социальное обеспечение (за исключением пенсионного обеспечения иностранных работников) регулируется нормами законодательства Азербайджанской Республики. Предприятие с иностранными инвестициями перечисляет платежи на пенсионное обеспечение иностранных работников в соответствующие фонды страны их постоянного места жительства в валюте и на условиях этих стран.

Предприятие вносит отчисления по государственному социальному страхованию местных и иностранных работников и отчисления на пенсионное обеспечение местных работников по ставкам, установленным для предприятий и организаций Азербайджанской Республики. Предприятие с иностранными инвестициями может быть ликвидировано в случаях и порядке, предусмотренных законодательными актами Азербайджанской Республики. Накопленные активы предприятия с иностранными инвестициями при его ликвидации подлежат налогообложению по их реальной стоимости.

Приобретение иностранными инвесторами государственных ценных бумаг осуществляется на условиях и в порядке, установленных законодательством Азербайджанской Республики. Приобретение иностранными инвесторами долей участия, паев, акций и других ценных бумаг предприятий

Иностранные инвесторы вправе приобретать доли участия, пай, акции и иные ценные бумаги предприятий, расположенных на территории Азербайджана в порядке, определяемом законодательством Азербайджанской Республики.

Права пользования землей и другими природными ресурсами. Предоставление иностранным инвесторам и предприятиям с иностранными инвестициями прав пользования землей, включая ее аренду, и иными природными ресурсами регулируется Земельным кодексом Азербайджанской Республики и другими законодательными актами Азербайджанской Республики.

Сдача имущества в аренду иностранным инвесторам и предприятиям с иностранными инвестициями осуществляется арендодателем на основании договоров и в соответствии с законодательством Азербайджанской Республики об аренде.

9-я тема Государственная гарантия иностранным инвестициям

Общий объем инвестиций, вложенных в экономику страны в период независимости, составил 38 млрд. долл. США, из 27 млрд. долл. США приходится на долю иностранных инвестиций и это самый высокий показатель в регионе. Объем инвестиций в экономику Азербайджана в 2006 году составил 8,1 млрд. долл. США, из них 37,8% - внутренние инвестиции, 62,2% - иностранные.

Система либерализации экономики страны базируется на постоянном экономическом росте, приватизации, поддержке предпринимательства, политике сотрудничества с международными финансовыми учреждениями и осуществления широкомасштабных международных нефтегазовых проектов.

С целью привлечения инвестиций в экономику страны правительство осуществляет политику «открытых дверей». В настоящее время правительство Азербайджана проводит мероприятия с целью продолжения экономических реформ, улучшения бизнес среды, развития ненефтяного сектора наряду с нефтяным.

Законодательство и режим иностранных инвестиций

Правовые и экономические принципы общих социальных, экономических и правовых условий инвестиционной деятельности (капиталовложения) и иностранного инвестирования на территории Азербайджанской Республики устанавливаются соответствующими Законами Азербайджанской Республики «Об инвестиционной деятельности» и «О защите иностранных инвестиций».

Правительство предоставляет иностранным инвесторам следующие дополнительные правовые гарантии:

- Против ухудшений в законодательстве. В период реализации инвестиций существующий закон будет в силе еще в течение 10 лет.
- Против национализации инвестиций (за исключением обстоятельств, противоречащих государственным и национальным интересам) и реквизиций (за исключением природных катастроф, эпидемий и чрезвычайных ситуаций). Если национализация и реквизиция все-таки будут осуществлены, то потерпевшие иностранные инвесторы получают немедленную и адекватную компенсацию.
- Иностранным инвесторам, потерпевшим в ходе незаконных мер, осуществленных со стороны государственных органов, выплачивается компенсация.
- Свободная репатриация доходов после выплаты налогов.

Государственная регистрация

В Государственный реестр юридических лиц внесена общая информация о юридических лицах и их учредителях. Согласно положениям гражданского кодекса государственный реестр юридических лиц объявлен открытым, и каждая заинтересованная сторона может получить копии документов, поданных для регистрации.

Государственная регистрация осуществляется в течение 5 дней.

После регистрации в Министерстве юстиции компания должна пройти регистрацию и в других инстанциях (Министерство налогов и Государственный Комитет Статистики).

После прохождения регистрации компания с иностранным капиталом может приступить к коммерческой деятельности в Азербайджане, не проходя через остальные

виды регистрации и разрешения (например, регистрация компании с иностранным капиталом, лицензия для производственной деятельности и т.д.).

Лицензирование

До 2002 года для целого ряда видов коммерческой деятельности необходимо было получение специальных лицензий из различных государственных органов. Согласно Указу Президента от 3 сентября 2002 года были отменены лицензии для большинства видов коммерческой деятельности. Получение лицензий требуется для банковского дела, деятельности по страхованию, аудиту, перевозкам и ценным бумагам. Срок лицензии 5 лет с правом продления.

Приватизация

Иностранные инвесторы могут участвовать в приватизации. Для участия в процессе приватизации иностранным инвесторам требуется приобрести приватизационный опцион в период оборота приватизационных чеков (Приватизационный опцион – вид ценных бумаг, дающий право на приобретение приватизационных чеков, необходимых иностранным инвесторам для приватизации).

Государственно-значимое имущество, приватизация которого нежелательна с экономической точки зрения, может быть передана в долгосрочную аренду с правом продажи.

Валютное регулирование

Национальный Банк Азербайджана уполномочен определять политику обращения относительно валютного регулирования и принимать инструкции

При отсутствии специальной лицензии Национального Банка все платежи осуществляются в манатах.

Национальным Банком сняты денежные ограничения по авансам, связанным с импортом товаров и услуг в Азербайджан, посылаемым за границу резидентами и нерезидентами. Несмотря на снятие ограничений, товары в Азербайджан должны быть доставлены в течение 180 дней после выплаты авансовых платежей.

Недвижимость

Азербайджанским законодательством предусмотрено обеспечение прав по следующим видам недвижимости:

- собственность
- аренда
- пользование

Концепция собственности предполагает право собственности, пользования/получения прибыли и передачу земли третьей стороне. Земельными

собственниками могут стать Азербайджанская Республика, муниципалитеты и физические и юридические лица Азербайджана. Иностранцы (физические и юридические лица) и лица без гражданства не могут быть собственниками земли. Земля, доставшаяся иностранцам на правах залога в кредит, дарения или наследования, в течение года должна быть передана третьей стороне на правах собственности. В противном случае, земля перейдет в собственность государства или соответствующего муниципалитета. Несмотря на это, иностранцы могут взять землю в долгосрочную аренду.

Налогообложение

С целью усиления экономической деятельности и развития динамичного развития предпринимательства в последнее время были внесены изменения в налоговую систему:

удержание налога с прибыли предприятий и учреждений с прогрессивной системы переведена на пропорциональную, и коэффициент налога с 35% постепенно снижен до 24%, НДС с 28% снижен до 18%, ликвидирован ряд других отчислений налога, максимальный предел налога на прибыль физических лиц снижен с 55% до 35%.

Таможенная система

Азербайджанским законодательством признаны несколько таможенных режимов, действующих в отношении товаров, импортируемых в Азербайджан. Важнейшие для иностранных инвесторов следующие:

Транзит, таможенные взыскания, таможенный амбар, временный импорт, вход и выход из таможенных зон.

С товаров, импортируемых в Азербайджан, изымаются пошлины (адвалорная пошлина – 0-15% - соответствует численной и размерной пошлине). Акцизная пошлина взимается с некоторых видов товаров (табак и алкогольные изделия). Азербайджан намеренно принял принцип НДС (в настоящее время 18%), которым облагается таможенная стоимость товара (в зависимости от вида таможенного режима, таможенная пошлина и акцизный налог, в том числе). На некоторые категории и виды товаров НДС не распространяется или составляет 0%.

Экспорт (за исключением экспорта металла) освобожден от государственной пошлины.

Создание комплекса гарантий в совокупности с реально работающим механизмом их реализации является важнейшей задачей при создании благоприятного инвестиционного климата в любой стране. Данный вопрос приобретает особую актуальность в связи с последними политическими событиями в АР

Осуществляя инвестиционную деятельность в развивающихся странах и государствах с переходной экономикой со свойственной им политической и экономической нестабильностью, иностранный инвестор рискует тем, что в случае изменения законодательства он может быть лишен ожидаемых финансовых результатов. Это наряду с некоммерческими рисками, введением жестких валютных ограничений

страной-реципиентом инвестиций может быть приравнено к так называемым ползучим видам принудительного изъятия иностранной собственности

Таким образом, в интересах государства создать комплекс гарантий, механизм их реализации, а также соответствующую «политическую картину», только совокупность данных факторов может способствовать вовлечению в экономику страны долгосрочных иностранных инвестиций.

Огромное значение в определении государственных гарантий иностранным инвесторам играют международные договоры. Широкое распространение получила Сеульская конвенция 1985 года об учреждении Многостороннего агентства по гарантиям инвестиций (Сеул, 11 октября 1985г.).

Государственные гарантии иностранным инвесторам в действующем законодательстве поставлены на первое место. Как отмечают исследователи, действующий закон смело можно было бы назвать «О государственных гарантиях иностранными инвесторам», т.к. фактически половина статей Закона «Об иностранных инвестициях...» посвящена именно гарантиям.

Заметим, что Закон «Об иностранных инвестициях...» регулирует не все виды иностранных инвестиций. Поэтому вопрос о предоставлении гарантий по другим видам инвестиций, не входящим в предмет регулирования данного Закона, должен решаться в соответствии с международными договорами.

Согласно Закона «Об иностранных инвестициях...» иностранному инвестору на территории Азербайджана предоставляется полная и безусловная защита прав и интересов, которая обеспечивается настоящим, а также международными договорами АР.

В число государственных гарантий иностранным инвесторам входят:

- Гарантия правовой защиты деятельности иностранных инвесторов на территории АР

- Гарантия использования иностранным инвестором различных форм осуществления инвестиций на территории АР

- Гарантия перехода прав и обязанностей иностранного инвестора другому лицу;

- Гарантия компенсации при национализации и реквизиции имущества иностранного инвестора или коммерческой организации с иностранными инвестициями;

- Гарантия от неблагоприятного изменения для иностранного инвестора и коммерческой организации с иностранными инвестициями законодательства АР

- Гарантия обеспечения надлежащего разрешения спора, возникшего в связи с осуществлением инвестиций и предпринимательской деятельности на территории АР

иностранном инвестором;

- Гарантия использования на территории АР и перевода за пределы АР доходов, прибыли и других правомерно полученных денежных сумм;

- Гарантия права иностранного инвестора на беспрепятственный вывоз за пределы АР имущества и информации в документальной форме или в форме записи на электронных носителях, которые были первоначально ввезены на территорию АР в качестве иностранной инвестиции;

- Гарантия права иностранного инвестора на приобретение ценных бумаг;

- Гарантия участия иностранного инвестора в приватизации;

- Гарантия предоставления иностранному инвестору права на земельные участки, другие природные ресурсы, здания, сооружения и иное недвижимое имущество;

- Иные гарантии.

Таким образом, все государственные гарантии защиты иностранных инвестиций можно разделить на три группы:

1. Гарантии, обеспечивающие неприкосновенность имущества, составляющего иностранную инвестицию;

2. Гарантии, закрепляющие право иностранного инвестора воспользоваться результатами своей предпринимательской деятельности;

3. Гарантии, касающиеся порядка рассмотрения споров, возникающих в связи с осуществлением инвестиций.

10-я тема. Правовое регулирование налоговых обязательств предприятий с иностранными инвестициями

1. Природа и функции налогов.

2. Налог на добавленную стоимость (НДС)

3. Принципы налогообложения предприятий с иностранными инвестициями в АР

В Азербайджане налогообложение физических и юридических лиц регулируется Налоговым кодексом, утвержденным Законом Республики Азербайджан от 11 июля 2000 г. № 905-ІГ1 . 1.1. Налог на прибыль При расчете базы по налогу на прибыль организаций Налоговый кодекс Азербайджана допускает возможность использования кассового метода или метода начислений по выбору налогоплательщика. Изменение выбранного метода в течение одного налогового периода не допускается. Из налоговой базы разрешается вычитать суммы задолженностей, признанные судами безнадежными. Не допускается вычет из налоговой базы расходов, понесенных работниками

организации на развлечение и питание (за исключением расходов на лечебно-профилактическую пищу, молоко и другие равноценные продукты и средства, а также расходы на питание плавсоставу морского транспорта в пределах норм, установленных соответствующим органом исполнительной власти). Также не учитываются в составе затрат жилищные и иные расходы социального характера, осуществляемые в интересах сотрудников организации. При этом в состав затрат без ограничений и в полном объеме включаются расходы, понесенные на научно-исследовательские, проектно-изыскательские и опытно-конструкторские работы, производимые с целью извлечения дохода (за исключением расходов, связанных с приобретением и монтажом основных средств, а также иных расходов капитального характера). В составе затрат разрешается учитывать и суммы процентов по выплаченным кредитам. Однако в некоторых случаях действует ограничение: сумма процентов по кредитам, выплачиваемых иностранным контрагентам и взаимозависимым лицам, вычитается в размере, не превышающем 125% от среднего уровня процентов на межбанковских торгах по сделкам со схожим сроком или, если торги не проводились, – по перечню межбанковских кредитных соглашений, опубликованному Национальным банком Республики Азербайджан. С целью определения размера амортизационных отчислений налоговое законодательство Азербайджана делит основные средства на несколько категорий, по отношению к каждой из которых устанавливаются амортизационные нормы, представляющие собой определенный процент от их остаточной стоимости на конец налогового периода. Нормы амортизации по категориям основных средств установлены в следующих размерах: – здания, строения и сооружения² – до 7%; – машины, оборудование и вычислительная техника – до 25%; – транспортные средства – до 25%; – рабочие животные – до 20%; – расходы на геологоразведочные работы и на подготовительные работы к добыче природных ресурсов – до 25%; 1 Министерство по налогам Азербайджанской Республики. Налоговый кодекс Республики Азербайджан. <http://www.taxes.gov.az/rus/qanun/mecelle.shtml#> 2 Амортизационные отчисления для зданий, помещений и сооружений производятся отдельно для каждого помещения. 3 – нематериальные активы – для тех, срок использования которых неизвестен, – до 10%, а для тех, срок использования которых известен, – по годам в суммах, пропорциональных сроку использования; – прочие основные средства – до 20%. Размер остаточной стоимости основных средств определяется в следующем порядке: к остаточной стоимости основных средств (основного средства), начисленной за прошлый налоговый период, прибавляется стоимость основных средств (основного средства), поступивших в текущем налоговом периоде. Стоимость основных средств также увеличивается на сумму расходов на их ремонт, которая превышает 2% лимит расходов на ремонт³, учитываемый в текущем налоговом периоде. Из этой суммы вычитается остаточная стоимость основных средств, реализованных, ликвидированных в налоговом периоде или имевших остаточную стоимость менее 100 манат⁴, или 5% от первоначальной стоимости. Если сумма, полученная от реализации основных средств (основного средства), превышает остаточную стоимость этих основных средств (этого основного средства), то образовавшаяся разница включается в доход. Если остаточная стоимость основного средства на конец года составляет менее 5%, или 100 манат, от первоначальной стоимости, то сумма остаточной стоимости вычитается из дохода. Если сумма, полученная от реализации основных средств (основного средства), оказывается ниже остаточной стоимости этих основных средств (основного средства), то образовавшаяся разница вычитается из дохода. Перенос убытков осуществляется без ограничений в течение 5 лет. Налоговым периодом является год. Размер ставки налога

составляет 22%. Дивиденды, перечисляемые организациям и физическим лицам, не включаются в состав доходов их получателей. При этом у источника выплаты (предприятия – резидента Республики Азербайджан) удерживается налог в размере 10% от суммы перечисляемых дивидендов. Это позволяет избежать их двойного обложения. Перечень освобождаемых от налогообложения доходов, содержащийся в Налоговом кодексе Азербайджана, невелик. От налогообложения освобождаются: 1) доходы благотворительных организаций – кроме доходов от предпринимательской деятельности; 2) безвозмездные переводы, членские взносы и пожертвования, полученные некоммерческими организациями; 3) доходы международных, межгосударственных и межправительственных организаций, кроме доходов, полученных от предпринимательской деятельности; 4) доходы органов государственной власти, бюджетных организаций и органов местного самоуправления (за исключением доходов от предпринимательской деятельности); 5) доходы Национального банка Республики Азербайджан, его структур и Государственного нефтяного фонда Республики Азербайджан (за исключением дохода, полученного от размещения средств Фонда), а также Фонда страхования вкладов; 6) При этом следует заметить, что расходы на ремонт основных средств, которые не подлежат амортизации, на которые не начислен износ (амортизация), из дохода не вычитаются, и их балансовая стоимость увеличивается. 7) На 1 апреля 2009 г. 1 манат был равен примерно 1 евро. 8) полученные страховые выплаты (за исключением сумм, относящихся на убытки в связи с данным страховым случаем); 9) доход специальных образовательных учреждений, созданных для получения образования лицами с ограниченными возможностями здоровья, кроме дохода, получаемого ими от предпринимательской деятельности; 10) доход от списания налоговых задолженностей в государственный бюджет в соответствии с законодательством Республики Азербайджан. Ставка налога на прибыль организаций, занимающихся производством, принадлежащих общественным организациям инвалидов, снижается на 50% при условии, что не менее 50% общей численности работников такого предприятия составляют инвалиды. При установлении права на получение таких льгот в среднесписочную численность работников не включаются инвалиды, работающие по совместительству, договорам подряда и другим договорам гражданско-правового характера.

1.2. Налог на добавленную стоимость (НДС) В Республике Азербайджан установлена единая ставка по НДС в размере 18%. В качестве метода расчета этого налога используется стандартный инвойсный (зачетный) метод, позволяющий плательщику производить вычеты НДС, ранее перечисленного поставщикам, на основании счетов-фактур. В целях контроля за уплатой налога в Азербайджане применяются система НДС- счетов, введенная с 1 января 2008 г. Эта система действует в соответствии со ст. 175 Налогового кодекса РФ и «Правилами уплаты в государственный бюджет НДС от стоимости купленных товаров и услуг на основе счета-фактуры налогоплательщика, ведения учета по депозитному НДС-счету, движения НДС и операций по данному счету», утвержденными Постановлением Кабинета министров Республики Азербайджан № 219 от 30 декабря 2007 г. Согласно этим Правилам, в Главном государственном казначействе Азербайджана открывается единый депозитный счет, на который поступают все платежи по НДС. Налогоплательщик, приобретающий товар, разделяет платеж на две суммы: сумму в размере цены товара и сумму налога. Сумма в размере цены товара перечисляется на расчетный счет продавца (при безналичных платежах), а сумма в размере налога поступает на отдельный субсчет налогоплательщика (НДС-счет) депозитного счета НДС в Главном государственном казначействе Азербайджана. Впоследствии сумма налога, перечисленная на депозитный счет НДС, может быть возмещена налогоплательщику в

случае предъявления продавцом налогоплательщику счета-фактуры. В целях определения объекта налогообложения по НДС датой осуществления налогооблагаемой операции считается дата предъявления счета-фактуры с НДС по этой операции. Если счет-фактура по НДС не предъявлен, то налогоплательщику предоставляется отсрочка, длительность которой не может превышать пяти дней. Если этот срок истек, а счет-фактура так и не предъявлен, операция признается произведенной: 1) либо в день передачи товаров, выполнения работ или оказания услуг; 2) либо в день начала перевозки товаров, если договор поставки товаров предусматривает их отгрузку. Нулевая ставка НДС применяется к экспортным операциям, к международным и транзитным грузовым и пассажирским перевозкам, за исключением международных почтовых услуг, к операциям, связанным с выполнением работ, оказанием услуг, непосредственно связанных с международными и транзитными полетами. Так же нулевая ставка применяется в случае поставки золота и иных ценностей Национальному банку Республики Азербайджан. Не облагаются НДС следующие операции: 5 1) передача в порядке приватизации имущества государственного предприятия, а также арендная плата от сдачи в аренду государственного имущества, подлежащая уплате в бюджет; 2) оказание финансовых услуг; 3) вывоз или ввоз национальной или иностранной валюты (кроме целей нумизматики), а также ценных бумаг; 4) ввоз золота, а также валютных ценностей, предназначенных для размещения в активах Национального банка Азербайджанской Республики, а также ввоз денежных знаков, юбилейных монет и иных подобных ценностей Республики Азербайджан, изготовленных за границей; 5) вклад какого-либо имущества в виде пая в уставный фонд (капитал) предприятия, кроме ввозимого имущества; 6) реализация продукции СМИ, редакционная, издательская, полиграфическая деятельность, связанная с производством продукции печатных СМИ (за исключением рекламных услуг); 7) редакционная, издательская и полиграфическая деятельность, связанная с производством учебников для средней школы, детской литературы и деятельность финансируемых из бюджета изданий государственного значения; 8) операции по предоставлению Государственному нефтяному фонду Республики Азербайджан в любой форме основных фондов, движимого имущества и прочих активов, передача которых Республике Азербайджан, в том числе представляющим ее юридическим лицам, предусмотрена в соответствии с соглашениями о разведке, разработке нефтегазовых запасов и долевом разделе добычи, об экспортных трубопроводах, и некоторые другие операции. Отчетный период установлен длительностью в один календарный месяц. При этом налог перечисляется в бюджет за каждый отчетный период, не позднее (20-дневного) срока, установленного для подачи декларации НДС.

1.3. Налог на доходы физических лиц

Налогом на доходы физических лиц (НДФЛ) в Республике Азербайджан облагаются следующие виды доходов граждан: 1) доход, получаемый в связи с работой по найму; 2) доход, извлекаемый от деятельности, не относящейся к работе по найму; 3) иные доходы, за исключением доходов, освобождаемых от обложения налогом. Доходом, получаемым физическим лицом в связи с работой по найму, признается доход в виде заработной платы, любых выплат или выгод, получаемых от такой работы, в том числе получаемый из прежнего места работы либо от будущей работы по найму. В Налоговом кодексе Азербайджана приводится закрытый перечень доходов, получаемых в связи с работой по найму. К таким доходам, в частности, относится разница между размерами процентных ставок, действующих на межбанковской кредитной бирже для ссуд такого типа, и суммой процентов в соответствии с ссудным соглашением между работником и работодателем. Также налог взимается со страховых взносов по любым видам договоров страхования,

выплачиваемых работодателем работнику, с сумм возмещения работодателем расходов работника и с некоторых других видов доходов. К доходам «от деятельности, не относящейся к работе по найму», относятся доходы от предпринимательской деятельности и некоторые другие виды доходов: проценты, дивиденды, доходы от сдачи в аренду имущества, роялти, разница между страховыми взносами, уплаченными страхователем или внесенными в его пользу по накопительному страхованию жизни, и страховыми выплатами, а так же доходы, полученные в порядке дарения и наследования. Таким образом, налоги на наследство и дарение интегрированы в закон о налогах на доходы физических лиц. При этом следует обратить внимание на то, что от налогообложения освобождается сумма дарения в размере до 1 000 манат и стоимость наследуемого имущества в размере 20 000 манат. В случае получения имущества в порядке дарения или наследства от членов семьи⁵ налогоплательщика от налогообложения освобождается их полная стоимость. Как указывалось выше, полученные физическим лицом дивиденды, проценты, арендная плата и роялти облагаются налогом на прибыль у источника выплаты по ставке в размере 10% для дивидендов и процентов и 14% для арендной платы. Как следствие, налогом на доходы физических лиц они уже не облагаются. Месячный доход, полученный от работы по найму, а так же негосударственные пенсии облагаются налогом по ставкам: Сумма месячного налогооблагаемого дохода Сумма налога До 2 000 манат (около 2 000 евро) 14% Свыше 2 000 манат 280 манат (около 280 евро) + 35% от суммы свыше 2 000 манат По остальным видам доходов облагается налогом по следующим ставкам: Сумма годового налогооблагаемого дохода Сумма налога До 24 000 манат (около 24 000 евро) 14% Свыше 24 000 манат 3 360 манат (около 3 360 евро) + 35% от суммы свыше 24 000 манат В налоге на доходы физических лиц Азербайджана действует довольно обширный перечень социальных вычетов. Месячный доход от любой работы по найму, подлежащий налогообложению, уменьшается на сумму 400 манат у ряда категорий физических лиц, получивших некоторые виды государственных наград и почетных званий, участников боевых действий и их вдов, чернобыльцев. Месячный доход инвалидов I и II группы (кроме инвалидов войны) от любой работы по найму, подлежащий налогообложению, уменьшается на сумму 100 манат. Кроме того, месячный доход от любой работы по найму, подлежащий налогообложению, уменьшается на сумму 55 манат у ряда категорий налогоплательщиков. Стандартный налоговый вычет устанавливается в размере одной минимальной заработной платы (75 манат⁶), если доход не превышает 200 манат в месяц. От налога полностью освобождается целый ряд доходов, в том числе: 1) зарплата, получаемая за рубежом сотрудниками дипломатической службы, командированными за рубеж, доход от официальной занятости, полученный сотрудниками дипломатических или консульских служб, не являющимися гражданами Азербайджана; 5 Точное значение термина «член семьи налогоплательщика» для целей налогообложения физических лиц найти не удалось. 6 Согласно указу Президента Республики Азербайджан от 25 августа 2008 года, вступившему в силу 1 сентября 2008 г., размер минимальной заработной платы был увеличен на 25% и составил 75 манат (около 75 евро). 7 2) доход с места работы лица, не являющегося резидентом Республики Азербайджан – если этот доход выплачивается работодателем, не являющимся резидентом Республики Азербайджан, или от его имени и не выплачивается постоянным представительством нерезидента или от его имени, либо в связи с его деятельностью в постоянном представительстве; 3) алименты; 4) государственные пособия, безвозмездные государственные перечисления, государственные пенсии, государственные стипендии, а также персональные единовременные выплаты или материальная помощь за счет средств государственного

бюджета на основании Законов Республики Азербайджан и решений соответствующих органов исполнительной власти, за исключением пособий, выплачиваемых в связи с временной утратой трудоспособности; 5) доход от реализации недвижимого имущества налогоплательщика, являвшегося местом его постоянного проживания в течение не менее 3-х лет, а так же движимого материального имущества, кроме драгоценных камней и металлов, изделий из драгоценных металлов и драгоценных камней, произведений искусства, предметов антиквариата и имущества, использованного либо используемого в предпринимательской деятельности налогоплательщика.

3. Принципы налогообложения предприятий с иностранными инвестициями в АР

В числе факторов, в первую очередь препятствующих иностранным инвестициям в экономику АР, называются следующие:

- несовершенство действующей системы налогообложения;
- проблемы таможенного регулирования;
- криминогенная ситуация;
- проблемы доступа к источникам финансирования, трудности с получением кредита;
- нехватка в некоторых регионах квалифицированных трудовых ресурсов;
- транспортные проблемы;
- проблемы свободы передвижения и консульского обслуживания.

Автор книги "Международное налогообложение" Р.Л.Дернберг предлагает концепцию беспристрастного международного налогообложения, содержащую три основных правила:

1. Беспристрастность в отношении экспорта капитала. Налоговая система соответствует этому правилу, если на выбор налогоплательщика между инвестированием у себя в стране или за рубежом не влияет вопрос о налогообложении. Тогда корпорация будет принимать решения об инвестировании на основании деловых, а не налоговых факторов. При идеальной конкуренции беспристрастность в отношении экспорта капитала приводит к эффективному распределению и использованию капитала.

2. Беспристрастность в отношении импорта капитала. Такое правило можно считать выполненным, если все действующие на рынке корпорации облагаются налогом по одной ставке.

3. Национальная беспристрастность. В соответствии с этим правилом общая прибыль с капитала, распределяемая между налогоплательщиком и бюджетом, должна быть одинаковой независимо от того, где инвестирован капитал – в своей стране или за границей.

Законодательство Великобритании устанавливает, что компании – резиденты этой страны подлежат обложению корпорационным налогом в отношении всех их доходов и прибылей независимо от места их получения и извлечения. При этом компанией – резидентом является любое корпоративное образование, деятельность которого управляется и контролируется из Великобритании. Тот факт, что компания зарегистрирована и образована по законам Великобритании, как правило, большого значения не имеет, хотя может служить одним из основных аргументов при решении вопроса о ее налоговом статусе. Компании, не удовлетворяющие вышеуказанным нормам, считаются нерезидентами Великобритании и подлежат обложению корпорационным налогом лишь в том случае, если они осуществляют деятельность в этой стране через находящееся там отделение или агентство, в качестве которых может быть признан «любой посредник, лицо, управляющее имуществом по умолчанию, место управления или контора».

В США, например, внутреннее налоговое право подразделяет юридических лиц на местные и иностранные компании. Местная компания определяется на основании принципа инкорпорации, в соответствии с которым местной компанией является любое корпоративное лицо, образованное по законам одного из пятидесяти штатов, входящих в состав США или по федеральным законам США. Прочие юридические лица, не подпадающие под это определение, рассматриваются, как иностранные компании.

Во Франции компании – нерезиденты облагаются налогом с прибылей только в отношении их доходов, извлекаемых на территории Франции. Такие доходы возникают в случае, если иностранная компания содержит на территории Франции свое «деловое учреждение» либо осуществляет в этой стране «полный цикл коммерческой деятельности», либо имеет на территории Франции зависимого агента, через которого осуществляет свою деятельность.

Аналогичные правила определения резидентства юридических лиц содержатся в законодательстве Германии, Бельгии и некоторых других стран. Италия рассматривает в качестве своих резидентов любых юридических лиц, имеющих на территории Италии свой зарегистрированный центральный орган, место фактического руководства или осуществляющих свою непосредственную деятельность в Италии. Швейцария, как и США, считает своими резидентами всех юридических лиц, образованных по законам этой страны.

Таким образом, до настоящего времени между развитыми странами существуют весьма значительные отличия в правилах определения резидентства, что может приводить к спорным вопросам двойного резидентства в отношении некоторых компаний. На практике эти разногласия устраняются благодаря существующим между странами двусторонним соглашениям. В соответствии с которыми решающим и окончательным критерием обычно является месторасположение «центра фактического руководства». В последние годы этот критерий уже включается в качестве рекомендации в типовые проекты налоговых соглашений, подготавливаемых на уровне международных организаций

ООН,
ОЭСР и др.

Обложение на основе резидентства может оказаться для иностранных инвесторов более выгодным по сравнению с режимом для нерезидентов, например, по причине более низких налоговых ставок, действующих в отношении местных компаний. В то же

время налоговый режим для нерезидентов может содержать более широкий круг налоговых льгот по сравнению с режимом для резидентов.

Принцип резидентства предпочтителен для стран, осуществляющих широкомасштабный экспорт предпринимательского капитала за границу и получающих значительные суммы доходов от зарубежной инвестиционной деятельности. При этом он имеет смысл при развитой технике налогообложения, хорошо поставленной налоговой службе, так как требует учета и контроля за деятельностью компаний за рубежом.

Принцип территориальности основывается на национальной принадлежности источника дохода. Этот принцип в большей мере, чем принцип резидентства, гарантирует поступление доходов от обложения иностранного бизнеса, когда встает вопрос о налогообложении прибыли (дохода), полученного из источников принимающей стороны, об устранении двойного налогообложения между принимающими странами и другими государствами. На основе принципа территориальности осуществляется также налогообложение

имущества.

Наиболее существенным моментом в налоговых режимах для резидентов и нерезидентов является степень охвата налогообложением различных категорий доходов, в зависимости от которой различают ограниченную и неограниченную налоговую

ответственность.

Неограниченная налоговая ответственность предполагает, что налогообложению подлежат абсолютно все доходы налогоплательщиков, извлекаемые как на территории данной страны, так и за ее пределами. Ограниченная налоговая ответственность распространяется только на доходы из источников в данной стране или возникающие на ее

территории.

В большинстве развивающихся стран к компаниям – резидентам применяется неограниченная налоговая ответственность, а к компаниям – нерезидентам – ограниченная. Такое разграничение налоговой ответственности строится на критерии резидентства, при котором принимается во внимание исключительно характер пребывания налогоплательщика на национальной территории. Кроме того, действуют и другие правила, такие как, «принцип беспристрастности». Считается, что налоговая система соответствует этому правилу, если на выбор налогоплательщика между инвестированием у себя в стране и за рубежом не влияет вопрос о налогообложении. При идеальной конкуренции беспристрастность в отношении экспорта капитала приводит к эффективному распределению капитала. Беспристрастность в отношении беспристрастности капитала считается выполненной. Если все действующие на рынке фирмы облагаются налогом по единой ставке. При налогообложении следует соблюдать также принцип национальной беспристрастности, означающий, что режим в отношении налогообложения иностранного инвестора устанавливается такой же, как для внутренних налогоплательщиков.

В современной западной экономике любая корпорация облагается в принципе одинаково. Но с учетом необходимости стимулирования той или иной деятельности применяются многочисленные льготы, скидки т.п. Предоставление налоговых льгот иностранным инвесторам имеет большое значение. Общий подход прост: наилучший стимул для инвестора – установление разумных и стабильных налоговых ставок. Если все-таки вводятся налоговые льготы и стимулы, то они не должны создавать конкуренцию между принимающими сторонами. Считается,

что такого рода преимущества скорее всего порождают у инвестора ощущение нестабильности и непредсказуемости, чем действительно привлекают капитал.

В странах Африки и Ближнего Востока оно только начинает практиковаться. Национальный режим, а не льготы лежат в основе подавляющей части мировых частных иностранных инвестиций. Привилегированный режим, использующийся для стимулирования капиталовложений в переживающие какие-либо экономические трудности страны, чаще всего в равной мере распространяется как на иностранный, так и на отечественный частный капитал. Через систему налоговых льгот осуществляется регулирование иностранного предпринимательства и стимулирование промышленного производства. В Бразилии, в частности, предусматривается освобождение от уплаты налога на промышленную продукцию в том случае, если ведутся новые технологические разработки, а объем экспорта достигает 25% от суммы продажи на внутреннем рынке. Льготными для налогообложения в Бразилии являются сельское хозяйство, лесное хозяйство и туризм. В Бразилии законодательством разрешена бесприпятственная репатриация иностранного капитала и прибылей. При этом при репатриации капитал освобождается от подоходного налога и может осуществляться автоматически, но сумма не может превышать размер иностранного участия, зафиксированный в Сертификате регистрации. Разрешается увеличение капитала за счет реинвестирования прибыли с освобождением от подоходного налога. В Чили доходы иностранных компаний облагаются налогом в два этапа. На первом - при получении доходов, на втором - при переводе прибыли за границу. Налог на нераспределенный доход (так называемый налог первой категории) равен 15%. Он перечисляется ежемесячно в виде авансовых выплат. В случае перевода прибыли за границу с иностранных инвесторов взимается дополнительный налог (налог второй категории) в размере 35%. Чилийское законодательство устанавливает дополнительные ограничения на репатриацию капитала в вывоз прибылей, полученных в результате капитализации внешнего долга. Так, основной капитал может быть репатрирован иностранным инвестором не ранее, чем через 10 лет после ввоза в страну. Прибыли, полученные в первые четыре года, могут быть переведены за границу в течение пятого года деятельности в объеме, не превышающем 25% от аккумулятивных доходов. В дальнейшем вывоз прибыли ограничен.[8]

В Мексике подоходный налог, взимаемый с юридических лиц, составляет 35%. Как правило, выплаты дивидендов налогом не облагаются. При переводе прибылей действуют следующие ставки: 15 % для иностранных финансовых учреждений, 21 % для поставщиков средств производства, 35 % для владельцев заемных средств. Для отдельных сфер деятельности установлен предел участия иностранного капитала. Компании с иностранным капиталом должны поддерживать в течение первых трех лет своей деятельности как минимум нулевое сальдо своего баланса.[9] В Иране, проводящем активную политику по привлечению иностранных инвестиций, согласно «Акту о налогообложении» 1989 года, с последними дополнениями к нему 1998 года, все юридические лица независимо от их национального происхождения и доли участия иностранного капитала, обязаны уплачивать подоходный налог. Его взимание производится по прогрессивной шкале с суммы, оставшейся после уплаты 10%-го корпоративного налога. Минимальная ставка (12%) взимается с суммы до 1 млн. риалов (до 570 долл.),

максимальная (54%) - с суммы свыше 300 млн. риалов (свыше 170 тыс долларов). Для иностранных инвесторов предусмотрены льготы в виде применения пониженных ставок налога на прибыль, кроме того, для предприятий с участием иностранного капитала иранское законодательство предусматривает снижение налогового бремени, как и для национальных компаний. Не облагаются налогами доходы, инвестируемые в строительство новых производственных объектов. На 6-8 лет освобождаются от уплаты налогов доходы инвесторов приоритетных отраслей промышленности. В Иране имеются ограничения на деятельность ввозимого капитала. Так, иностранный капитал не пользуется поддержкой и защитой, если: привлекается в отрасли, где запрещена деятельность частных национальных компаний; нарушаются монопольные права или появляются особые уступки и привилегии; капитал не является полностью частным и в нем участвует иностранное государство. В этом случае капитал подлежит выводу из экономической системы Ирана. Кроме того, не разрешается создание предприятия со 100%-ым иностранным капиталом.

Положительный опыт по стимулированию иностранных инвестиций имеется в КНР. В Китае предприятие с иностранными инвестициями уплачивает подоходный налог с предприятий. Объектом налогообложения являются доходы, полученные от производственной и хозяйственной деятельности, в том числе проценты по кредитам, полученные дивиденды, арендная плата, доходы от продажи лицензий и т.п. при этом, совместные и контрактные предприятия уплачивают налог со всех доходов, а иностранные - только с доходов, полученных на территории КНР. Облагаемый доход определяется как совокупный годовой доход предприятия за вычетом себестоимости продукции, издержек и убытков. Налоговая ставка с объектов иностранного капитала установлена в 30%. В дополнение взимается местная надбавка в 3%. Дивиденды, проценты по кредитам и другие виды доходов этих предприятий облагаются по ставке 20%.

В КНР, чтобы привлечь зарубежных инвесторов, ставка подоходного налога в специальных экономических зонах была снижена. Местные органы власти в прибрежных, относительно более богатых районах ввели для иностранных компаний преференциальные ставки: они колеблются в пределах 15-24%, в то время как основная ставка составляет 33%. Поскольку более 80% иностранных инвестиций поначалу осело в приморской полосе, государство приняло меры, чтобы направить поток капитала в глубинку, на развитие сырьевых ресурсов, энергетики и т.п. поэтому льготы для приморья были несколько уменьшены. При этом с 2000 года компании, созданные с участием иностранного капитала в менее развитых районах Китая, смогут пользоваться дополнительными налоговыми льготами. Для них на территории западных и центральных провинций ввелась преференциальная 15%-ая ставка подоходного налога. Таким образом, правительство пытается частично решить сразу две проблемы - преодолеть относительное отставание внутренних районов Китая и предотвратить сокращение притока в страну иностранных инвестиций. В странах Восточной Европы с переходной экономикой. Особенно предприятия с участием иностранного капитала, также пользуются льготами.

В зависимости от активного или пассивного участия в деятельности на территории АР объем требований к иностранному юридическому лицу при его регистрации в налоговых органах колеблется от максимальных (при осуществлении деятельности на территории АР через отделение) до самых минимальных (когда налоговый учет может быть осуществлен на основе всего лишь уведомления).

Перечень документов, необходимых для представления в налоговые органы для постановки на учет иностранного юридического лица, приводится в табл.1. Указанные документы подаются в налоговые органы иностранным юридическим лицом или его уполномоченным представителем.

При осуществлении учет идентификационный номер налогоплательщика (ИНН) иностранному юридическому лицу присваивается в следующих случаях:

- при наличии у него одного или нескольких отделений, осуществляющих деятельность в АР в течение одного месяца;
- при наличии у него имущества в АР, не связанного с его деятельностью через отделение;
- в целях проведения расчетов по налогу на добавленную стоимость.

11-я тема **Правовая База В Деятельности Иностранных Инвесторов с Ценными Бумагами**

1. Ценные бумаги как объект инвестирования.
2. Инвестирование в иностранные ценные бумаги
3. Фондовый рынок Азербайджана

1. Ценные бумаги как объект инвестирования.

Портфельные инвестиции – вложение средств инвесторов в ценные бумаги предприятий, а также в ценные бумаги, эмитируемые государственными и местными органами власти с целью получения максимального дохода на вложенные средства. Портфельный инвестор, в отличие от прямого, занимает позицию “стороннего наблюдателя” по отношению к предприятию-объекту инвестирования и, как правило, не вмешивается в управление им.

Т.о. основным элементом рынка портфельных инвестиций является РЦБ, на котором обращаются различные формы финансовых обязательств (для краткосрочного и долгосрочного инвестирования). Инструменты рынка ценных бумаг могут быть основными — акции и облигации; производными — коносамент, сертификаты, чеки, опционы, фьючерсы, векселя и др. Основные ценные бумаги — это ценные бумаги, в основе которых лежат имущественные права на какой-либо актив (товар, деньги, капитал, имущество, ресурсы и т. д.).

Акция — это ценная бумага, удостоверяющая право ее владельца на долю в собственных средствах акционерного общества, на получение дохода от его деятельности и, как правило, на участие в управлении этим обществом. Средства, вырученные акционерным обществом от продажи акций, — источник формирования производственных и непроизводственных основных и оборотных средств. В отличие от облигаций акции не являются долговым обязательством акционерного общества; деньги, поступившие от продажи акций, представляют собственность акционерного общества и

их не нужно возвращать держателям акций. Акция является средством для быстрого межотраслевого перелива капиталов, вовлечения денежных средств граждан и институциональных инвесторов в экономику страны.

Существуют различные разновидности акций: именные и на предъявителя, привилегированные и обыкновенные и т. д.

Облигация—это ценная бумага, удостоверяющая отношение займа между ее владельцем (кредитором) и лицом, выпустившим ее (эмитентом, должником). Облигации выпускают государство, предприятия, организации. Облигации, выпускаемые государством, могут иметь и другие названия: казначейские векселя, казначейские обязательства, ноты, сертификаты.

Производные ценные бумаги—те, в основе которых лежит какой-либо ценовой актив. Это могут быть цены товаров (обычно биржевых товаров — зерна, мяса, нефти, золота и т. д.); цены основных ценных бумаг (индексы акций, облигаций); цены валютного рынка (валютные курсы); цены кредитного рынка (процентные ставки) и т.д.

Производные ценные бумаги удостоверяют право или обязанность инвестора продать или купить определенное количество базисного актива (валюты, акций, облигаций, золота и т. д.) в определенное время или по определенной цене.

К производным ценным бумагам относятся варранты, опционы, форварды, фьючерсы, права.

Коносамент — это ценная бумага, выписываемая перевозчиком морского груза либо его полномочным представителем собственнику груза или его представителю. Это морской товарораспорядительный документ, удостоверяющий: факт заключения договора перевозки; факт приема груза к отправке; право распоряжения и право собственности держателя коносамента на груз; право держателя на владение и распоряжение коносаментом.

Коносамент — безусловное обязательство морского перевозчика доставить груз по назначению в соответствии с условиями договора перевозки.

Сертификаты депозитные — экономические отношения по поводу передачи средств клиента во временное пользование банка.

Чеки — это документы установленной формы, содержащие письменное распоряжение чекодателя банку уплатить держателю чека указанную в нем сумму.

Особенности: чек выражает только расчетные функции и как самостоятельное имущество в сделках не участвует (нельзя купить чек на вторичном рынке, нельзя его заложить, передать в управление или дать взаймы); плательщиком по чеку всегда выступает банк или иное кредитное учреждение, имеющее лицензию на совершение таких операций; чек не требует акцепта плательщика, поскольку предполагает, что чекодатель депонировал у плательщика необходимую для этого сумму денег.

Суть **опциона** заключается в оформлении контракта на право покупки (call) или продажи (put) определенного количества ценных бумаг. Покупатель опциона выплачивает его продавцу вознаграждение (премию). Покупатель опциона может реализовать или не реализовать купленное право. Владельцы опционов не ограничены максимально возможными ценами и сроком исполнения и могут воспользоваться преимуществами, которые дают складывающиеся на рынке тенденции.

Фьючерс—это определенным образом оформленный контракт на приобретение известного количества ценных бумаг в установленный период по базисной цене, которая фиксируется при заключении контракта. Фьючерсные контракты строго стандартизированы и отражают конкретные требования продавцов и покупателей

ценных

бумаг.

Векселя — это ценные бумаги, удостоверяющие безусловное денежное обязательство векселедателя уплатить по наступлении срока определенную сумму денег владельцу векселя.

2. Характеристика инвестиционных качеств ценных бумаг.

Основными инвестиционными качествами ценных бумаг являются доходность, обращаемость, ликвидность и риск.

Доходность — способность ценной бумаги приносить положительный финансовый результат в форме прироста капитала.

Риск — возможность потерь, связанных с инвестициями в ценные бумаги.

Обращаемость — способность ценной бумаги вызывать спрос и предложение (покупаться и продаваться) на рынке, а иногда выступать в качестве самостоятельного платежного инструмента, облегчающего обращение других товаров.

Ликвидность — свойство ценной бумаги быть быстро проданной и превращенной в денежные средства без существенных потерь для держателя при небольших колебаниях рыночной стоимости и издержек на реализацию.

3. Формы рейтинговой оценки

Одним из способов предоставления информации для инвесторов на развитых фондовых рынках является рейтинговая оценка акций и облигаций.

На основе анализа инвестиционных качеств ценной бумаги специалисты рейтинговых агентств присваивают ценной бумаге соответствующую категорию.

При анализе инвестиционных качеств фондовых инструментов следует учитывать, что нельзя найти такой вид ценных бумаг, который бы устраивал потенциального инвестора по всем параметрам.

Так, инвестиционные различия ценных бумаг по виду получаемого дохода по ним связаны с возможностью получения дохода в виде фиксированных процентных платежей, плавающей ставки ссудного процента, выигрыша по займу, дисконта при покупке ценной бумаги, дивиденда, разницы курсовой стоимости при продаже и т.д.

Во многих странах имеется ряд аналитических компаний, которые на основе анализа финансового состояния и платежеспособности эмитента оценивают качество долговых ценных бумаг и привилегированных акций, и в соответствии с этим относят выпущенные различными эмитентами ценные бумаги к тому или иному классу. Наиболее известны рейтинги долговых ценных бумаг, производимых рейтинговыми агентствами Moody's, Standard & Poor's и Fitch. В таблице представлена применяемая первыми двумя агентствами классификация облигаций.

Облигации первых трех категорий — это облигации высокого качества. Вероятность получения процентов и основной суммы долга по этим облигациям высокая. Облигации четвертой категории («Ваа» и «ВВВ») имеют среднюю вероятность выплаты процентов и основной суммы долга. По мере продвижения «вниз» рейтинговой шкалы вероятность неплатежа по облигациям увеличивается, и инвестиции в них приобретают все более спекулятивный характер. Категория «С» характеризуется отсутствием выплаты процентов по облигациям, а категория «D» означает состояние дефолта.

Рейтинг облигаций

Категория		Интерпретация рейтинга
Moody's	Standard & Poor's	
AA	AAA	Наивысшее качество
A		
Aa1	AA+ AA	Высокое качество
Aa2 Aa3	AA-	
A1	A+ A	Качество выше среднего, инвестиции надежны
A2 A3	A-	
Baa1 Baa2 Baa3	BBB+ BBB BBB-	Среднее качество
Ba1 Ba2 Ba3	BB+ BB BB-	Посредственное качество, высокая неопределенность
B1 B2 B3	B+ B B-	Спекулятивные
Ca	CCC+ ccc ccc-	Низкое качество, высокоспекулятивные
Ca	cc c	Самое низкое качество, очень вероятно невыполнение обязательств
C		
	D	Просрочены; невыплата процентов и основной суммы долга

1.

В каждой категории рейтинга выделяются три уровня, что обозначается цифрами 1, 2, 3 в рейтинге агентства Moody's или знаками плюс (+), минус (-), без знака в рейтинге Standard & Poor's, которые ставятся после буквенного обозначения. Цифра 1 и знак (+) означают более высокий уровень рейтинга, по сравнению с цифрой 3 и знаком (-).

Рейтинговой оценке подвергаются не только корпоративные облигации, но и долговые обязательства отдельных государств.

Понижение кредитного рейтинга приводит к снижению цен на долговые обязательства, в то время как повышение рейтинга сопровождается ростом цен. Так, после того, как агентство Moody's 29 ноября 2001 г. объявило о повышении кредитного рейтинга России с B2 до Ba3, котировки российских 30-летних облигаций выросли сразу на один процентный пункт — с 52,5% до 53,5% от номинала. Обычно повышение рейтинга страны приводит к росту котировок не только на облигации, но и на акции и депозитарные расписки страны-эмитента.

2. ИНВЕСТИРОВАНИЕ В ИНОСТРАННЫЕ ЦЕННЫЕ БУМАГИ

Рыночная сегментация, налогообложение, операционные и информационные расходы в той или иной степени воспрепятствуют получению преимуществ от международной диверсификации. Тем инвесторам, которые все-таки хотят воспользоваться указанными преимуществами, не неся при этом перечисленных расходов, предоставляется целый спектр возможных альтернатив. Некоторые из них, которые применяются наиболее широко, описаны ниже.

Многонациональные корпорации

Простейшим способом извлечь преимущества международной диверсификации, не неся при этом соответствующих затрат, является инвестирование в акции национальных корпораций, большая доля деловых операций которых приходится на зарубежные страны. За этой стратегией стоит идея, что неожиданные экономические колебания в разных странах имеют тенденцию не коррелировать друг с другом. При этом подходе экономический рост в одной стране даст прибыль, которая компенсирует убытки в странах, где в настоящее время наступила фаза депрессии.

К сожалению, многие исследования показали, что с исторической точки зрения данный подход не сумел обеспечить должной степени диверсификации. Более того, растущая интеграция мировой экономики позволяет предположить, что результаты указанной стратегии останутся такими же невысокими и в будущем. Обычно удивляющее многих исследователей отсутствие преимуществ диверсификации от инвестирования в многонациональные организации приписывают способам дисконтирования или ценообразования инвесторами ожидаемых доходов в будущем. Валовые доходы компании дисконтируются в соответствии с требуемыми нормами прибыли для подобных активов. Нередко инвесторы в акции многонациональных корпораций ожидают будущих поступлений исходя из норм прибылей, которые типичны для их стран, но в мире они могут быть совершенно другими.

Двойной листинг

Некоторые крупные многонациональные корпорации дают информацию о своих акциях, предлагаемых для продажи, в листингах нескольких стран. Мотивы для этого могут быть самыми различными. Некоторые из компаний могут быть слишком велики для национального рынка, и им трудно найти необходимое количество инвесторов в одной стране. Другие входят в листинги в нескольких странах, чтобы получить доступ к наблюдаемым разнице и ожидаемым нормам прибыли сегментированных рынков, являющихся результатом разной торговой практики, операционных расходов и налоговых политик.

Проблемой двойного листинга является высокая стоимость. Биржи взимают высокую плату за помещение информации в свой листинг, а также требуют выполнения различных норм и правил, регулирующих параметры ценных бумаг, выставляемых на данной бирже, и предоставление необходимой финансовой информации.

Американские депозитные расписки

Одним из современных нововведений, демонстрирующих возможность обеспечения американских инвесторов международной диверсификацией, является американская депозитная расписка (АДР). Эта разновидность ценных бумаг была создана американскими банками, которые закупили большое количество иностранного акционерного капитала и депонировали его на трастовые счета. Затем продали свои доли собственности в трасте, называемые АДР, инвесторам.

По количеству АДР, эмитируемые и распространяемые на рынке, могут равняться количеству акций капитала, находящегося в трастовом управлении, и в этом случае владение одной АДР соответствует собственности в одну акцию. Однако чаще

количество выпущенных АДР бывает меньше соответствующих им акций, и тогда каждая АДР эквивалентна нескольким акциям иностранного капитала. Когда иностранная компания выплачивает дивиденд, банк конвертирует его в доллары по текущему обменному курсу и распределяет полученные средства среди владельцев АДР пропорционально количеству расписок у каждого из них.

Почти постоянно вторичный рынок АДР функционирует с высокой эффективностью. На нью-йоркской фондовой бирже в листинге указано около 100 наиболее популярных АДР. Однако большая часть этих бумаг обращается на внебиржевом рынке ценных бумаг. Некоторые иностранные компании выделяют средства на создание своих собственных АДР, неся при этом все расходы, связанные с их листингом и привлечением спонсирующего банка. Во многих случаях банки создают свои АДР независимо от иностранных компаний.

Хотя АДР котируются в долларах и обращаются независимо от иностранных акций, торговля которыми осуществляется в валюте страны, где зарегистрированы компании, которые их эмитировали, стоимость АДР тесно связана со стоимостью базовых для них иностранных акций. Если цена АДР отличается от долларовой стоимости иностранных акций при конвертации по текущему обменному курсу, то арбитражеры извлекают из этого прибыль. Если АДР продаются дешевле, арбитражеры продают иностранные акции. После конвертации полученных от продажи средств в доллары они покупают АДР, количество которых в этом случае будет больше, чем при варианте равенства стоимостей АДР и соответствующих им акций. Образовавшаяся разница и является их прибылью. Это ведет к повышению цены на АДР и снижению цен на иностранные акции. Этот процесс продолжается до тех пор, пока цены АДР и иностранной акции, стоящей за ней, не сравняются и возможность получения арбитражной прибыли не исчезнет. Таким образом, арбитраж служит поддержанию равновесия между долларовой ценой АДР и соответствующей ей акцией.

Кажется, что АДР обеспечивает инвесторов многими преимуществами международной диверсификации, не заставив их при этом понести обычные для этого вида деятельности расходы, но за эмиссию и поддержание в обороте АДР банк взимает установленную плату. Некоторые крупные инвесторы могут прийти к мнению, что для них будет дешевле приобрести иностранные ценные бумаги непосредственно, минуя посредничество АДР.

Международные взаимные фонды

Более мелкие инвесторы, ищущие альтернативы АДР, могут купить долю собственности во взаимных фондах, которые имеют в своих портфелях ценных бумаг иностранные акции. Взаимные фонды бывают двух видов: допускающие и не допускающие пополнения. Взаимные фонды, допускающие пополнения, продают доли собственности и используют полученные при этом средства

для купли и продажи других ценных бумаг, торговля которыми идет постоянно.

Совладелец такого взаимного фонда получает доходы от всех ценных бумаг, находящихся в портфеле фонда, пропорционально своей доле.

Взаимные фонды, не допускающие пополнений, больше похожи на АДР, которые представляют траст и в которые депонированы акции многих разных компаний. В то время когда число акций во взаимных фондах, допускающих пополнения, может меняться, в фондах второго вида их количество является фиксированной величиной. Взаимные фонды также не бесплатны для инвесторов. Оба вида фондов требуют внесения периодических платежей, необходимых для обслуживания его деятельности. Кроме того, многие из них берут торговые комиссионные за продажу и/или покупку

долей собственности фонда. Размер этих комиссионных сильно отличается в разных фондах.

Некоторые фонды обеспечивают глобальную диверсификацию и управляются на пассивной основе. Другие специализируются на конкретных странах, регионах и/или объектах инвестирования. Некоторые фонды особое внимание уделяют росту своей стоимости и из-за этого готовы идти на значительный риск, другие ориентируются прежде всего на прибыль и по возможности избегают всякого риска. Некоторые из фондов даже прибегают к активным стратегиям и хеджируют риски, связанные с обменными курсами.

ИТОГИ

Многочисленные исследования оставляют мало сомнений в том, что инвестиционные портфели ценных бумаг в результате международной диверсификации подвергают инвесторов меньшему риску при заданном уровне доходности, чем это бывает, если портфель включает только национальные бумаги. Так как инвесторы стараются избежать риска, международное инвестирование может им в этом помочь. К сожалению, преимущества от международной диверсификации часто сопровождаются расходами, связанными с сегментацией рынка, налогообложением, высокой степенью регулируемости бизнеса, коммуникациями, получением требуемой информации и непосредственно осуществлением торговли. Тем не менее для очень многих инвесторов выгоды перевешивают затраты.

В последние годы появилось большое число новых видов ценных бумаг финансовых механизмов, которые позволяют инвесторам со скромными средствами воспользоваться преимуществами международной диверсификации. Основными из них можно считать американские депозитные расписки и международные взаимные фонды. Хотя пользование этими финансовыми механизмами и небесплатное, очевидно, что преимущества международной диверсификации, к которым получает доступ инвестор, приобретший такую долю собственности, стоят понесенных расходов.

3. Фондовый рынок Азербайджана

Фондовый рынок Азербайджана в настоящее время находится в процессе становления. Инфраструктура рынка состоит из:

- Государственного комитета по ценным бумагам – регулирующего органа исполнительной власти;
- Бакинской фондовой биржи (БФБ), на которой осуществляются торги и взаиморасчеты;
- Национального депозитарного центра, ведущего реестр и учет по ценным бумагам;
- Брокерских компаний как непосредственных участников торгов.

На БФБ выставляются бумаги, выпускаемые государственными и частными эмитентами. На рынке внебюджетных сделок операции с ценными бумагами (ЦБ) заключаются по принципу взаимных договоренностей между участниками. Однако, предложение в обоих сегментах пока еще остается крайне скудным, хотя инструментарий на торговой площадке представлен сравнительно широко – в обороте корпоративных эмитентов

присутствуют как акции, так и облигации.

Распределение объемов

Исходя из данных БФБ, в системе которой в 2011 году суммарный оборот составил 8,43 млрд ман., очевидно, что основные объемы операций приходятся на бумаги, выпускаемые государством, а именно:

- Облигации Министерства финансов, служащие инструментом для покрытия дефицита госбюджета 3,33% или 280,6 млн ман.;
- Ноты Центрального банка, предназначенные для регулирования денежного рынка и доступные только банкам 7,77% или 655,1 млн ман.;
- Операции РЕПО, проводимые по данным бумагам как инструмент взаиморасчетов и гарантий между финансовыми структурами 68,59%, на сумму 5,782 млрд ман.;
- Облигации Азербайджанского ипотечного фонда, предназначенные для пополнения ресурсов Фонда 0,91% или 77 млн ман.

Корпоративные ЦБ представлены акциями финансовых организаций, выпускаемыми при наращении капитала, акциями и облигациями банков и немногих производственных предприятий. Прочие негосударственные эмитенты появляются на торгах редко. Во внебиржевом обороте имеют хождение акции предприятий, преобразованных в АО в процессе приватизации госимущества. Реже встречаются ЦБ коммерческих предприятий, изначально созданных в качестве АО или привлекающих этим путем оборотные средства. Доход, извлекаемый игроками из операций на фондовом рынке, складывается из дивидендов по ЦБ и из разницы между ценой покупки и продажи бумаг (в основном на внебиржевом рынке).

Закрытость мешает росту

Следует признать, что фондовый рынок республики на уровне инструментов развит крайне слабо – без учета оборота по гособлигациям и нотам оборот рынка ценных бумаг Азербайджана в прошлом году составил 2,43 млн ман. Это говорит о невысоком интересе к инвестиционному потенциалу рынка, тогда как на рынках прочих развивающихся государств субъекты экономики не только выпускают собственные обязательства, но и активно инвестируют капитал в бумаги прочих эмитентов, играя на разнице курсов и потенциале доходности. Наблюдатели объясняют это слабым интересом собственников предприятий к привлечению стороннего капитала и нежеланием подчиняться контролю со стороны акционеров – несмотря на то, что заимствования на фондовом рынке гораздо выгоднее, чем кредиты.

Тем не менее, потенциал рынка ЦБ в Азербайджане высок и при наличии достаточного спроса может получить толчок к быстрому развитию, тем более что, как уже говорилось, торговая инфраструктура почти полностью отвечает современным мировым стандартам в этой области.

Надлежащий спрос могли бы обеспечить инвесторы из-за рубежа, обладающие как капиталом, так и интересом к участию в экономике Азербайджана. Национальное законодательство, в свою очередь, обеспечивает правовые условия и защиту операциям на фондовом рынке, совершаемым иностранными участниками. Так, внешние инвесторы вправе приобретать доли участия, паи, акции и иные ценные бумаги предприятий,

расположенных на территории Азербайджана в порядке, определяемом законодательством республики.

Право на операции с ценными бумагами зарубежным держателям капитала предоставлено уже не первый год. Однако до сих пор сколько-нибудь заметного спроса с их стороны не наблюдалось, за редкими исключениями.

«Основная причина – недостаточная прозрачность финансово-хозяйственной отчетности эмитентов, не стремящихся делать сведения о своей работе публичными», - комментирует эксперт в области государственного регулирования рынка Гюндуз Мамедов. - Это проявляется и в управлении предприятиями, где акционеры, если они не являются собственниками контрольного пакета акций, фактически не влияют на принятие стратегических решений. Подобная некомпетентность и информационная закрытость самих предприятий, естественно, отпугивает зарубежных инвесторов.

Не имея возможности точно оценить доходность по вложениям и просчитать коммерческие риски, инвесторы решают, что подобная схема присутствия нецелесообразна. Ситуация меняется, если компания-эмитент ставит перед собой конкретную задачу привлечь капитал из-за рубежа. Тогда инвестору предоставляются все необходимые сведения о деятельности предприятия, подтвержденные аудитом, и стороны более охотно приходят к договоренности. На подобных примерах мы имеем все основания полагать, что в будущем ситуация изменится к лучшему».

Перспективы развития

С 2005 по 2010 гг. наиболее интересными для инвесторов являлись гособлигации Министерства финансов: краткосрочные, среднесрочные, долгосрочные, чья доходность составляет около 1,5%-2,5%, 3%-3,5% и 4,5%, соответственно. Однако на фоне мирового роста стоимости заимствований, вызванного финансовым кризисом, конкурентоспособность азербайджанских госбумаг сильно понизилась и уже не может обеспечивать стабильного спроса. Именно сейчас складываются оптимальные условия для появления внешнего спроса по корпоративным бумагам азербайджанских эмитентов, чья доходность более привлекательна, а сохраняющиеся сравнительно высокие темпы экономического роста (МВФ прогнозируют темпы роста ВВП в Азербайджане в 2012 г. на уровне 3,7%, в 2013 г. - 1,9%, в 2014 г. - 2,8%, в 2015 г. - 2,9%, в 2016 г. - на уровне 3%.) рост экономики страны обещает хорошие перспективы деятельности.

Однако, для того чтобы воспользоваться открывающимися возможностями, рынок нуждается в корректировке условий и составляющих. Их обещает утвержденная в 2011 г. главой государства Госпрограмма развития рынка ценных бумаг в Азербайджане (2011-2020 гг.). Документ включает:

- Институциональное развитие рынка ЦБ;
- Организацию и поощрение деятельности коллективных инвестиционных схем и финансового посредничества;
- Поддержку спроса и предложения на рынке;
- Расширение применения корпоративного управления и принципов финансовой прозрачности.

Госпрограмма предусматривает также:

- Расширение торговых возможностей финансовых инструментов;
- Упрощение механизмов учета ЦБ и регистрации прав на них;
- Поощрение деятельности коллективных инвестиционных схем и создание нормативно-правовой базы, регулирующей деятельность инвестиционных компаний и фондов.

Наконец, до 2013 г. в стране ожидается принятие нового закона «О рынке ценных бумаг». Все перечисленное должно значительно повысить привлекательность национального фондового рынка для иностранных инвесторов – благодаря повышению информационной прозрачности, оперативности госрегулирования и множеству вариантов применения капитала.

Одним из наиболее перспективных направлений являются портфельные инвестиции, как характерный стиль присутствия капитала в экономике. Отметим, что это также и предпочтительный метод капитализации предприятий и перехода к инновационно-инвестиционной модели экономического роста государства. Портфель может включать ЦБ одного вида, а также обладать гибкой структурой, позволяющей заменять одни бумаги на другие. Комбинация бумаг в портфеле обеспечивает инвестору при значительной диверсификации рисков определенную устойчивость доходов, так как они складываются из совокупной прибыли по всем бумагам, входящим в портфель.

Основной экономической ориентир – развитие ненефтяного сектора – предоставит дополнительные возможности развитию иностранных инвестиций вообще и вложений в ценные бумаги в частности.

12-я тема Земельные и другие имущественные права иностранных инвесторов

1.Земельные отношения иностранных инвесторов

2. Понятие иностранных инвестиций и иностранных инвесторов азербайджанском инвестиционном праве

3.Организационно-правовые формы юридических лиц с иностранными инвестициями в российском и азербайджанском инвестиционном праве

Осуществление инвестиционной деятельности может быть связано и с землепользованием

23 ноября 2001 г. вступил в силу новый Земельный кодекс АР .Он принят после почти семи лет безуспешных попыток разработки федерального земельного кодификационного законодательного акта, который был бы соразмерен экономическим, политическим, идеологическим и правовым реалиям.

В этом акте законодатель указывает на две основные естественные функции земли как природного ресурса. Первая из них - способность земли служить в качестве естественного средства производства в сельском и лесном хозяйствах. Вторая - способность выступать в качестве территориальной (пространственной) основы (базиса) осуществления хозяйственной и иной деятельности на территории АР

Одновременно земля рассматривается как недвижимое имущество. Согласно АР ГК к недвижимым вещам (недвижимое имущество, недвижимость) относятся земельные участки, участки недр, обособленные водные объекты и все, что прочно связано с землей, т.е. объекты, перемещение которых без несоразмерного ущерба их назначению невозможно, в том числе леса, многолетние насаждения, здания, сооружения.

Земельная недвижимость как правовая категория в действующем российском законодательстве не отражена достаточно четко. Ее существование еще нуждается в глубоком правовом исследовании. И первые подходы к выяснению ее содержания и сущности в теоретической литературе уже сделаны.

Наконец, земля рассматривается как объект права собственности и иных прав. ЗК АР различает: собственность на землю, постоянное (бессрочное) пользование земельными участками, пожизненное наследуемое владение земельными участками, аренду земельных участков, право ограниченного пользования чужим земельным участком (сервитут), безвозмездное срочное пользование земельными участками.

Следовательно, земля может выступать как особый объект, в отношении которого осуществляется инвестиционная деятельность.

Основания приобретения земельных участков в собственность установлены в ГК АР:

- на основании договора купли-продажи, мены, дарения или иной сделки об отчуждении земельного участка, в порядке наследования, а также в результате правопреемства при реорганизации юридического лица :

- в порядке приватизации земельных участков, находящихся в государственной или муниципальной собственности:

- по иным основаниям :

Правовые особенности приобретения земельных участков в собственность установлены в ЗК РФ.

Ранее возникшие права, в том числе право собственности на земельные участки, признаются государством, что закреплено в Закона АР о государственной регистрации прав на недвижимое имущество. Государственная регистрация таких прав проводится по желанию их обладателей.

Специальное ограничение по приобретению земельных участков в собственность установлено для иностранных инвесторов. Основанием для ограничения их прав является Конституция АР.

Иностранные граждане не могут обладать на праве собственности земельными участками, находящимися на приграничных территориях, перечень которых устанавливается Президентом АР в соответствии с законодательством о государственной границе АР и на иных установленных особо территориях республики..

Ограничение прав иностранных инвесторов в области оборота земель сельскохозяйственного назначения (как и других земель на приграничных территориях) только правом аренды предполагает отсутствие у них прав собственности, владения и пользования участком на условиях постоянного (бессрочного) пользования или безвозмездного, срочного пользования, права пожизненного наследуемого владения, права обладания сервитутом.

Инвестиционная деятельность может осуществляться на основе различных правовых титулов. Кроме права собственности ЗК АР закрепил пять видов правовых титулов владения земельными участками:

- пожизненное наследуемое владение земельными участками –

- постоянное (бессрочное) пользование земельными участками -;
- аренда земельных участков -;
- право ограниченного пользования чужим земельным участком (сервитут) -;
- безвозмездное срочное пользование земельными участками -

Рассмотрим наиболее распространенный для инвесторов титул, право постоянного (бессрочного) пользования земельным участком.

Право постоянного (бессрочного) пользования земельным участком, находящимся в государственной или муниципальной собственности, предоставляется гражданам и юридическим лицам на основании решения государственного или муниципального органа, уполномоченного предоставлять земельные участки в пользование. Лицо, которому земельный участок предоставлен в постоянное пользование, осуществляет владение и пользование этим участком в пределах, установленных законом, иными правовыми актами и актом о предоставлении участка в пользование. Оно вправе самостоятельно использовать участок в целях, для которых он предоставлен, включая возведение необходимых для этого зданий, сооружений и другого недвижимого имущества. Однако землепользователь, владеющий землей на основе этого правового титула, не может передавать участок в аренду или безвозмездное срочное пользование без согласия собственника участка. Здания, сооружения, иное недвижимое имущество, созданное вышеназванным лицом, являются его собственностью. При реорганизации юридического лица принадлежащее ему право постоянного пользования земельным участком переходит в порядке правопреемства.

Собственник недвижимости имеет право владеть, пользоваться и распоряжаться этой недвижимостью по своему усмотрению, в том числе сносить соответствующие здания и сооружения, поскольку это не противоречит условиям пользования данным участком, установленным законом или договором.

ГК РФ регламентирует также отношения, возникающие между собственником строения и собственником земельного участка при утрате собственником недвижимости права пользования земельным участком.

При прекращении права пользования земельным участком, предоставленного собственнику находящегося на этом участке недвижимого имущества, права на недвижимость, оставленную ее собственником на земельном участке, определяются в соответствии с соглашением между собственником участка и собственником соответствующего недвижимого имущества. При отсутствии или недостижении соглашения последствия прекращения права пользования земельным участком определяются судом по требованию собственника недвижимости.

Собственник земельного участка вправе требовать через суд, чтобы собственник недвижимости после прекращения права пользования участком освободил его от недвижимости и привел участок в первоначальное состояние.

В случаях когда снос здания или сооружения, находящегося на земельном участке, запрещен законодательством (жилые дома, памятники истории и т.п.) либо невозможен ввиду явного превышения стоимости отведенной под него земли, с учетом оснований прекращения права пользования земельным участком и при предъявлении соответствующих требований сторонами, суд может признать право собственника недвижимости на приобретение в собственность земельного участка, на котором находится эта недвижимость, или право собственника земельного участка на приобретение оставшейся на нем недвижимости либо установить условия пользования земельным участком собственником недвижимости на новый срок.

Эти правила не применяются при изъятии земельного участка для государственных

или муниципальных нужд, а также при прекращении прав на земельный участок ввиду его ненадлежащего использования.

При переходе права собственности на здание или сооружение, принадлежащее собственнику земельного участка, на котором оно находится, к приобретателю здания (сооружения) переходят права на земельный участок, определяемые по соглашению сторон.

Если иное не предусмотрено договором об отчуждении здания или сооружения, к приобретателю переходит право собственности на ту часть земельного участка, которая занята зданием или сооружением и необходима для его использования.

Особым объектом инвестиций является предприятие, под которым понимается имущественный комплекс, используемый для хозяйственной деятельности. В состав предприятия как имущественного комплекса входят все виды имущества, предназначенные для его деятельности, включая земельные участки, здания, сооружения, оборудование, а также права на обозначения, индивидуализирующие предприятие, его продукцию, работы и услуги.

Вышеназванные объекты могут являться и объектами иностранных инвестиций.

Под объектами иностранных инвестиций понимаются любые объекты на территории АР, не запрещенные для таких вложений законодательством АР; вновь создаваемые и модернизируемые основные фонды и оборотные активы; имущественные права на земельные участки, с учетом ограничений, указанных ранее в настоящей главе.

Действующим законодательством установлены нормы, которые регулируют отношения, связанные с защитой прав инвесторов на землю и с рассмотрением земельных споров.

предусмотрены следующие способы защиты прав инвесторов на землю: 1) признание права на земельный участок; 2) восстановление положения, существовавшего до нарушения права на земельный участок, и пресечение действий, нарушающих право на земельный участок или создающих угрозу его нарушения; 3) признание недействительным акта исполнительного органа государственной власти или органа местного самоуправления; 4) возмещение убытков.

наряду с другими убытками упущенной выгоды в размере, не меньшем, чем такие доходы. Помимо этого, п. 2 ст. 62 ЗК РФ установил, что на основании решения суда лицо, виновное в нарушении прав собственников земельных участков, землепользователей, землевладельцев и арендаторов земельных участков, может быть принуждено к исполнению обязанности в натуре (например, восстановить плодородие почв, земельные участки в прежних границах, возвести снесенные здания, строения, сооружения, восстановить межевые и информационные знаки и т.п.).

2. Понятие иностранных инвестиций и иностранных инвесторов в российском и азербайджанском инвестиционном праве

В соответствии со ст. 1(2) Соглашения между Россией и Азербайджаном термин "инвестиции" охватывает все виды имущественных ценностей, которые вкладываются инвестором государства одной Договаривающейся стороны на территории государства другой Договаривающейся стороны в соответствии с законодательством государства последней Договаривающейся стороны, и в частности:

1) движимое и недвижимое имущество, а также вещные права;

2) доли, акции или другие формы участия в капитале коммерческих организаций, а также облигации;

3) право требования по денежным средствам, вложенным для создания экономических ценностей, или по договорам, имеющим экономическую ценность и связанным с инвестициями;

4) исключительные права на объекты интеллектуальной собственности (авторские права, права на топологии интегральных микросхем и базы данных, патенты, промышленные образцы, модели, товарные знаки или знаки обслуживания, технологию, информацию, имеющую коммерческую ценность, и ноу-хау);

5) права на осуществление предпринимательской деятельности, предоставляемые в соответствии с законодательством Договаривающейся стороны, на территории государства которой осуществляются инвестиции, или по договору, включая, в частности, права, связанные с разведкой, разработкой, добычей и эксплуатацией природных ресурсов.

Никакое изменение формы инвестиций, в том числе реинвестированных инвестиций, не влияет на их квалификацию в качестве инвестиций, если такое изменение не противоречит законодательству государства Договаривающейся стороны, на территории которого инвестиции осуществлены. Термин "доходы" означает средства, получаемые от инвестиций, и в частности, прибыль, дивиденды, проценты, лицензионные и иные вознаграждения, роялти, прирост стоимости имущества (ст. 1(3)). Таким образом, в двусторонних отношениях России и Азербайджана понятие иностранных инвестиций, закрепленное в законодательстве обоих государств, с момента вступления в силу Соглашения между Россией и Азербайджаном будет заменено на аналогичное понятие, содержащееся в таком соглашении и носящее договорный характер. Любопытно отметить, что оба государства имеют двусторонние соглашения, предметом которых выступают иностранные инвестиции, с целым рядом государств. В этом контексте полагаем важным привести дефинитивные нормы, касающиеся понятия иностранных инвестиций, содержащиеся в таких двусторонних соглашениях. Так, в Соглашении между Правительством РФ и Правительством КНР о поощрении и взаимной защите капиталовложений от 9 ноября 2006 г. <18> (далее - Соглашение между Россией и Китаем) понятие "капиталовложение" означает все виды имущественных ценностей, которые вкладываются инвесторами одной Договаривающейся стороны на территории другой Договаривающейся стороны в соответствии с законами и иными нормативными правовыми актами последней Договаривающейся стороны, и в частности, хотя не исключительно, включают в себя:

-
- а) движимое и недвижимое имущество, а также любые имущественные права;
 - б) акции, вклады и иные формы участия в капитале коммерческих организаций;
 - в) права требования по денежным средствам или по договорам, имеющим экономическую ценность и связанным с капиталовложениями;
 - г) исключительные права на объекты интеллектуальной собственности, в частности, авторские права, патенты, товарные знаки, фирменные наименования, технологии и технические процессы, ноу-хау и устойчивые деловые связи;
 - д) права на осуществление предпринимательской деятельности, предоставляемые на основе законодательства или договоров, разрешенных в соответствии с законодательством, в частности, связанные с разведкой, разработкой, добычей и эксплуатацией природных ресурсов.

Никакое изменение формы, в которой капиталовложения осуществлены, не влияет на их

квалификацию в качестве капиталовложений, если такое изменение не противоречит действующим законам и иным нормативным правовым актам Договаривающейся стороны, на территории которой капиталовложения осуществлены (п. 1 ст. 1). Соглашение между Правительством Азербайджанской Республики и Правительством Республики Казахстан о поощрении и взаимной защите инвестиций от 16 сентября 1996 г. <19> (далее - Соглашение между Азербайджаном и Казахстаном) предусматривает, что термин "инвестиция" означает любой вид активов, инвестированных в связи с экономической деятельностью инвесторов одной Договаривающейся стороны на территории другой Договаривающейся стороны в соответствии с действующим законодательством последней и включает, в частности, но не исключительно:

<19> Текст данного Соглашения на русском языке см.: http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z970000198_. Данное Соглашение вступило в силу с 30 апреля 1998 г.

- а) движимое и недвижимое имущество и любые имущественные права, такие как ипотечное право, залоговое право;
- б) акции, ценные бумаги, долговые обязательства, реинвестированные доходы, целевые банковские и финансовые вклады, связанные с осуществлением инвестиций;
- в) денежные требования или любые другие права требования, связанные с деятельностью, имеющей финансовую значимость;
- г) права интеллектуальной собственности, включая авторские права, товарные знаки, патенты, промышленные образцы, технологические процессы, ноу-хау, коммерческие секреты, фирменные названия и гудвилл <20>, связанные с инвестицией;

<20> Гудвилл - активы, капитал фирмы, не поддающийся материальному измерению (репутация, техническая компетенция, связи, влияние); условная стоимость деловых связей фирмы - денежная оценка нематериальных активов компании, в которой учитываются фирменный знак, имидж, наличие устойчивой клиентуры и др. - Прим. ред.

- д) реинвестированные доходы и выплаты основного долга и процентов по кредитным соглашениям;
- е) лицензии и разрешения в соответствии с законодательством, включая концессии на разведку, добычу, разработку и эксплуатацию природных ресурсов (п. 1 ст. 1). Термин "доходы" обозначает денежные суммы, полученные в результате инвестиций и включает, в частности, но не исключительно, доходы, проценты, прирост капитала, дивиденды, роялти и плату за услуги (п. 3 ст. 1). Согласно ст. 2 Закона России иностранный инвестор - иностранное юридическое лицо, гражданская правоспособность которого определяется в соответствии с законодательством государства, в котором оно учреждено, и которое вправе в соответствии с законодательством указанного государства осуществлять инвестиции на территории РФ; иностранная организация, не являющаяся юридическим лицом, гражданская правоспособность которой определяется в соответствии с законодательством государства, в котором она учреждена, и которая вправе в соответствии с законодательством указанного государства осуществлять инвестиции на территории РФ; иностранный гражданин, гражданская правоспособность и дееспособность которого определяются в соответствии с законодательством государства его гражданства и который вправе в соответствии с законодательством указанного

государства осуществлять инвестиции на территории РФ; лицо без гражданства, которое постоянно проживает за пределами РФ, гражданская правоспособность и дееспособность которого определяются в соответствии с законодательством государства его постоянного места жительства и которое вправе в соответствии с законодательством указанного государства осуществлять инвестиции на территории РФ; международная организация, которая вправе в соответствии с международным договором РФ осуществлять инвестиции на территории РФ; иностранные государства в соответствии с порядком, определяемым федеральными законами <21>.

<21> См.: Лисица В.Н. Категория "инвестор" в международном и национальном праве // Закон. 2007. N 2. С. 57.

Азербайджанское законодательство подходит к конструированию категории иностранного инвестора практически аналогичным образом. Согласно ст. 2 Закона Азербайджана иностранными инвесторами могут быть: иностранные юридические лица; иностранные граждане, лица без гражданства и граждане АР, имеющие постоянное местожительство за границей, при условии, что они зарегистрированы для ведения хозяйственной деятельности в стране их гражданства или постоянного местожительства; иностранные государства; международные организации. Ни российское, ни азербайджанское законодательство не содержат перечня прав и обязанностей иностранных инвесторов, хотя из анализа текста Закона России и Закона Азербайджана можно утверждать, что основным правом иностранного инвестора является право на получение справедливой и адекватной компенсации при национализации и реквизиции его имущества (ст. 8 Закона России; ст. 12 Закона Азербайджана), а основной обязанностью - уплата налогов и иных обязательных платежей (ст. 20 Закона России; ст. 28 Закона Азербайджана).

В соответствии с п. 1 ст. 1 Соглашения между Россией и Азербайджаном термин "инвестор" означает любое физическое или юридическое лицо государства одной из Договаривающихся сторон, осуществляющее инвестиции на территории государства другой Договаривающейся стороны в соответствии с законодательством государства последней Договаривающейся стороны (под физическим лицом понимается любое физическое лицо, являющееся гражданином государства одной Договаривающейся стороны в соответствии с его законодательством; под юридическим лицом понимается любое юридическое лицо, созданное или учрежденное в соответствии с законодательством государства Договаривающейся стороны). В соответствии с Соглашением между Азербайджаном и Казахстаном термин "инвестор" означает:

а) любое физическое лицо, которое имеет гражданство или постоянное местожительство в любой из Договаривающихся сторон в соответствии с ее законами;
б) любое юридическое лицо, учрежденное в соответствии с действующим законодательством одной из Договаривающихся сторон, которое имеет право осуществлять инвестиции на территории другой Договаривающейся стороны (п. 2 ст. 1). Таким образом, содержание понятия "инвестор" в международных инвестиционных договорах Азербайджана двустороннего характера уже по содержанию по сравнению с понятием, содержащимся в национальном законодательстве, которое охватывает не только физических и юридических лиц-инвесторов, но и государства, и международные организации.

Несомненный интерес представляет содержание понятий "иностранные инвестиции",

"иностранный инвестор" и "объекты инвестиционной деятельности" в Московской конвенции СНГ о защите прав инвестора от 28 марта 1997 г. <22> (далее - Московская конвенция). Согласно ст. 1 инвестор - государство, юридическое или физическое лицо, осуществляющее вложения собственных, заемных или привлеченных средств в форме инвестиций, а инвестиции - вложенные инвестором финансовые и материальные средства в различные объекты деятельности, а также переданные права на имущественную и интеллектуальную собственность с целью получения прибыли (дохода) или достижения социального эффекта, если они не изъяты из оборота или не ограничены в обороте в соответствии с национальным законодательством Сторон. Инвесторами могут быть государства, юридические и физические лица как Сторон, так и третьих стран, если иное не предусмотрено национальным законодательством Сторон (ст. 3). Инвестор имеет право осуществлять инвестиции любыми не запрещенными законодательством страны-реципиента способами <23>. Страна в качестве страны-реципиента имеет право проведения экспертизы инвестиционных проектов на соблюдение экологических, антимонопольных и других требований (ст. 4).

<22> Информационный вестник Совета глав государств и Совета глав правительств СНГ "Содружество". 1997. N 2. Данная Конвенция вступила в силу с 21 января 1999 г. Россия не намерена стать ее участницей согласно распоряжению Президента РФ N 166-РП "О некоторых международных договорах, подписанных в рамках СНГ" от 16 апреля 2007 г. Азербайджан также не является ее участником.

<23> Под страной происхождения инвестиции понимается государство, на территории которого зарегистрирован инвестор - юридическое лицо или гражданином которого является инвестор - физическое лицо. Страна-реципиент - государство, на территории которого находится объект инвестирования (ст. 1 Московской конвенции).

Инвестор вправе приобретать акции и иные ценные бумаги, в том числе государственные ценные бумаги в соответствии с законодательством страны-реципиента. Акции и иные ценные бумаги, обращающиеся на фондовом рынке страны-реципиента, могут приобретаться инвестором с оплатой в валюте страны-реципиента или в иной валюте в случае, если законодательством страны-реципиента не предусмотрено иное (ст. 14). Инвестор может участвовать в приватизации объектов, находящихся в государственной и муниципальной собственности, на условиях и в порядке, определяемых законодательством страны-реципиента. Отмена решения о приватизации объекта, а также изменение порядка и способа приватизации в случае, если в приватизации объекта принял участие инвестор, равно как и расторжение сделок по приватизации, могут быть осуществлены в судебном порядке (ст. 15). Приобретение государственного и муниципального имущества в процессе приватизации осуществляется на основе договоров купли-продажи, заключаемых между инвестором и лицом, осуществляющим функции продавца приватизируемого имущества. Договоры купли-продажи акций приватизируемых предприятий подлежат регистрации в порядке, определяемом законодательством страны-реципиента. Иной порядок приобретения государственного и муниципального имущества в процессе приватизации не допускается (ст. 17). Приобретение инвестором вещных прав на земельные участки, природные ресурсы и недвижимое имущество осуществляется в соответствии с законодательством страны-реципиента <24> (ст. 18). Предоставление инвестору прав на пользование природными ресурсами и осуществление видов деятельности, относящихся к государственной монополии страны-реципиента, а также прав предпринимательской деятельности,

связанной с использованием объектов, находящихся в государственной собственности страны-реципиента, осуществляется в соответствии с концессионными договорами, соглашениями о разделе продукции, заключаемыми в порядке, установленном законодательством страны-реципиента (ст. 19). Предоставление в аренду инвестору имущества граждан и юридических лиц страны-реципиента, объектов государственной собственности страны-реципиента и сдача в аренду инвестором своего имущества, находящегося на территории страны-реципиента, а также расторжение таких договорных отношений осуществляются в порядке и на условиях, установленных законодательством страны-реципиента (ст. 20).

Под вещным правом Московская конвенция понимает право владения, пользования и распоряжения имуществом (ст.1)

3. Организационно-правовые формы юридических лиц с иностранными инвестициями в российском и азербайджанском инвестиционном праве

Особый интерес представляет собой вопрос об организационно-правовых формах юридических лиц как субъектов международных инвестиционных отношений, закрепленных в российском и азербайджанском законодательстве. С целью создания специального правового режима деятельности иностранных инвесторов на территории принимающей страны российское законодательство вводит в международное инвестиционное право новую категорию "коммерческая организация с иностранными инвестициями" (далее - КОИИ). Согласно п. 6 ст. 4 Закона России российская коммерческая организация получает статус коммерческой организации с иностранными инвестициями со дня вхождения в состав ее участников иностранного инвестора. С этого дня КОИИ и иностранный инвестор пользуются правовой защитой, гарантиями и льготами, установленными настоящим Законом. Коммерческая организация утрачивает статус КОИИ со дня выхода иностранного инвестора из состава ее участников (при наличии нескольких иностранных инвесторов в составе ее участников - в случае выхода всех иностранных инвесторов). С этого дня указанная коммерческая организация и иностранный инвестор утрачивают правовую защиту, гарантии и льготы, установленные настоящим Законом.

Дочернее общество, филиал, представительство, отделение: критерии выбора для иностранного инвестора // Вестник Государственной регистрационной палаты при Министерстве юстиции РФ. 2011. N 4; Чуряев А. Хозяйственное партнерство: новый вид юридического лица для инвесторов // Вестник Государственной регистрационной палаты при Министерстве юстиции РФ. 2012. N 4.

Иностранное юридическое лицо, цель создания и (или) деятельность которого имеют коммерческий характер и которое несет имущественную ответственность по принятым им в связи с осуществлением указанной деятельности на территории РФ обязательствам (далее - иностранное юридическое лицо), имеет право осуществлять деятельность на территории РФ через филиал, представительство со дня их аккредитации, если иное не установлено федеральными законами. Иностранное юридическое лицо прекращает деятельность на территории РФ через филиал, представительство со дня прекращения действия аккредитации филиала, представительства. Днем аккредитации филиала, представительства иностранного юридического лица или внесения изменений в сведения, содержащиеся в государственном реестре аккредитованных филиалов, представительств иностранных юридических лиц (далее - реестр), являющемся

информационной системой, либо прекращения действия аккредитации филиала, представительства иностранного юридического лица признается день внесения соответствующей записи в реестр (п. 3 ст. 4 Закона России).

Ранее аккредитационные функции выполнялись Государственной регистрационной палатой при Министерстве юстиции РФ. Согласно п. 11 Устава Федерального бюджетного учреждения "Государственная регистрационная палата при Министерстве юстиции РФ", утвержденного Приказом Министерства юстиции от 20 июля 2011 г. N 269 (в ред. от 29 ноября 2012 г.), предметом деятельности Палаты являлась аккредитация обособленных структурных подразделений иностранных юридических лиц, легализация экономической деятельности иностранных юридических лиц на территории РФ (Российская газета от 10 августа 2011 г., N 174; от 31 декабря 2012 г., N 303). С 1 января 2015 г. функции по аккредитации представительств и филиалов иностранных юридических лиц переданы Федеральной налоговой службе РФ, которая в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 16 декабря 2014 г. N 1372 становится уполномоченным федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим аккредитацию филиалов, представительств иностранных юридических лиц (за исключением представительств иностранных кредитных организаций) (СЗ РФ. 2014. N 51. Ст. 7456).

Дочерние и зависимые общества КОИИ не пользуются правовой защитой, гарантиями и льготами, установленными настоящим Законом, при осуществлении ими предпринимательской деятельности на территории РФ. Иностранному инвестору, КОИИ, созданная на территории РФ, в которой иностранный инвестор (иностранцы инвесторы) владеет (владеют) не менее чем 10% доли, долей (вклада) в уставном (складочном) капитале указанной организации, при осуществлении ими реинвестирования пользуются в полном объеме правовой защитой, гарантиями и льготами, установленными настоящим Законом (п. 4 - 5 ст. 4 Закона России). Реинвестирование означает осуществление капитальных вложений в объекты предпринимательской деятельности на территории РФ за счет доходов или прибыли иностранного инвестора или коммерческой организации с иностранными инвестициями, которые получены ими от иностранных инвестиций (ст. 2 Закона России).

Иностранный инвестор имеет право осуществлять инвестиции на территории РФ в любых формах, не запрещенных законодательством. Оценка вложения капитала в уставный (складочный) капитал КОИИ производится в соответствии с законодательством. Оценка вложения капитала осуществляется в валюте РФ. Сделки, которые совершаются иностранными государствами, международными организациями или находящимися под их контролем организациями и в результате которых приобретается право прямо или косвенно распоряжаться более чем 25% общего количества голосов, приходящихся на голосующие акции (доли), составляющие уставный капитал российского хозяйственного общества, или иная возможность блокировать решения органов управления такого хозяйственного общества, подлежат предварительному согласованию, за исключением сделок, в которых участвуют международные финансовые организации, созданные в соответствии с международными договорами, участницей которых является РФ, или международные финансовые организации, с которыми РФ заключила международные договоры согласно перечню, утвержденному Правительством РФ (ст. 6 Закона России).

Создание и ликвидация КОИИ осуществляются на условиях и в порядке, которые предусмотрены ГК РФ и другими федеральными законами. Юридические лица, являющиеся КОИИ, подлежат государственной регистрации в порядке, определяемом федеральным законодательством о государственной регистрации юридических лиц (ст. 20 Закона России). Филиал иностранного юридического лица, его представительство создаются, открываются, прекращают свою деятельность на территории РФ на основании решения иностранного юридического лица. Государственный контроль за созданием филиала иностранного юридического лица, открытием его представительства, прекращением деятельности этих филиала, представительства, на территории РФ осуществляется посредством их аккредитации. Аккредитация филиалов, представительств иностранных юридических лиц осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным Правительством РФ на аккредитацию филиалов, представительств иностранных юридических лиц (далее - уполномоченный федеральный орган исполнительной власти) <28>. Подтверждением факта аккредитации филиала, представительства иностранного юридического лица является документ о внесении соответствующей записи в реестр, выданный уполномоченным федеральным органом исполнительной власти.

В положении о филиале иностранного юридического лица, положении о представительстве иностранного юридического лица должны быть указаны наименование иностранного юридического лица, его филиала, представительства, организационно-правовая форма иностранного юридического лица, место нахождения его филиала, представительства на территории РФ и адрес места нахождения иностранного юридического лица в стране регистрации, цели создания, открытия и виды деятельности его филиала, представительства, порядок управления филиалом, представительством иностранного юридического лица (п. 1 ст. 22 Закона России).

В течение 12 месяцев после принятия решения о создании, об открытии на территории РФ филиала, представительства иностранного юридического лица данное иностранное юридическое лицо обязано представить заявление об аккредитации, включающее в себя заверенные Торгово-промышленной палатой РФ сведения о численности иностранных граждан, являющихся работниками этих филиала, представительства, и документы для аккредитации филиала, представительства иностранного юридического лица в уполномоченный федеральный орган исполнительной власти. Заявление об аккредитации подписывается уполномоченным в установленном порядке представителем иностранного юридического лица. Отказ в аккредитации филиала, представительства иностранного юридического лица осуществляется уполномоченным федеральным органом исполнительной власти при наличии хотя бы одного из следующих оснований:

- 1) не представлены необходимые для аккредитации документы, либо эти документы представлены с нарушением срока, либо представленные документы не соответствуют утвержденным в установленном порядке формам, форматам или требованиям к их оформлению;
- 2) установлено, что в представленных учредительных или других документах иностранного юридического лица содержится недостоверная информация;
- 3) цели создания, открытия филиала, представительства иностранного юридического лица противоречат Конституции РФ, международным договорам РФ, законодательству РФ;
- 4) цели создания, открытия филиала, представительства иностранного юридического

лица создают угрозу суверенитету, политической независимости, территориальной неприкосновенности, национальным интересам РФ;

5) прекращена в связи с грубым нарушением Конституции РФ, международных договоров РФ, законодательства РФ аккредитация филиала, представительства иностранного юридического лица, сведения об аккредитации которых были внесены в реестр (п. п. 1 - 3 ст. 21 Закона России). Отказ в аккредитации или в принятии решения об аккредитации может быть обжалован в судебном порядке. Аккредитация филиала, представительства иностранного юридического лица осуществляется в срок не более чем 25 рабочих дней со дня представления соответствующих документов вместе с заявлением об аккредитации в уполномоченный федеральный орган исполнительной власти (п. п. 4 - 5 ст. 21 Закона России). Действие аккредитации филиала, представительства иностранного юридического лица прекращается в связи с прекращением деятельности этих филиала, представительства на территории РФ на основании решения такого иностранного юридического лица, прекращением деятельности такого иностранного юридического лица или по решению уполномоченного федерального органа исполнительной власти. Прекращение действия аккредитации филиала, представительства иностранного юридического лица по решению такого иностранного юридического лица осуществляется уполномоченным федеральным органом исполнительной власти на основании соответствующих решения и заявления, представленных таким иностранным юридическим лицом, в течение 10 рабочих дней со дня их представления. Действие аккредитации филиала, представительства иностранного юридического лица прекращается по решению уполномоченного федерального органа исполнительной власти, принятому в случае, если:

1) филиал, представительство иностранного юридического лица в течение последних 12 месяцев, предшествующих моменту принятия уполномоченным федеральным органом исполнительной власти соответствующего решения, не представляли документы отчетности, предусмотренные законодательством РФ о налогах и сборах, и с филиалом, представительством не может быть осуществлена связь по адресу места осуществления ими деятельности на территории РФ, содержащемуся в реестре, и филиал, представительство в указанный период не осуществляли операции хотя бы по одному банковскому счету, открытому в банке или другой кредитной организации, имеющих лицензию Банка России;

2) деятельность филиала, представительства иностранного юридического лица противоречит Конституции РФ, международным договорам РФ, законодательству РФ, создает угрозу суверенитету, политической независимости, территориальной неприкосновенности и национальным интересам РФ (п. 7 ст. 21 Закона России). Азербайджанское законодательство наряду с российским выделяет особую категорию юридических лиц, а именно "предприятия с иностранными инвестициями" (далее - ПИИ). ПИИ создаются в форме акционерных обществ, обществ с ограниченной ответственностью и иных хозяйственных обществ и товариществ, а также в любых других формах, не противоречащих законодательству АР. На территории Азербайджанской Республики могут создаваться и действовать предприятия с долевым участием иностранных инвесторов (совместные предприятия); предприятия, полностью принадлежащие иностранным инвесторам (иностранное предприятие); представительства (бюро, конторы, агентства) иностранных юридических лиц. Совместные и иностранные предприятия являются юридическими лицами АР. Порядок создания ПИИ определяется законодательством АР. Особенности создания банков с

иностранными инвестициями устанавливаются законодательными актами АР о банках и банковской деятельности (ст. 16 Закона Азербайджана). ПИИ могут осуществлять любые виды деятельности, если они не запрещены законодательными актами АР. ПИИ могут заниматься отдельными видами деятельности, перечень которых определяется соответствующим органом исполнительной власти, только на основании специального разрешения (лицензии). Законодательными актами АР могут определяться территории, на которых деятельность ПИИ ограничивается или запрещается, исходя из соображений обеспечения обороны, национальной безопасности, охраны окружающей природной среды и защиты населения (ст. ст. 6 - 7 Закона Азербайджана). При создании ПИИ его учредители обязаны в случаях и порядке, предусмотренных законодательством АР, получить заключение экспертизы о соблюдении санитарно-гигиенических и экологических требований. В период деятельности и на момент ликвидации ПИИ обязано получить такое заключение. При создании ПИИ, связанных с проведением крупномасштабного строительства и реконструкции или разработкой крупных месторождений полезных ископаемых, требуется также проведение соответствующей экспертизы технико-экономических проектов (ст. 17 Закона Азербайджана). ПИИ проходят государственную регистрацию в соответствующем органе исполнительной власти. Государственная регистрация осуществляется в порядке, установленном Законом АР от 12 декабря 2003 г. N 560-ПQ "О государственной регистрации и государственном реестре юридических лиц" (в ред. от 28 ноября 2014 г.) (далее - Закон N 560-ПQ). ПИИ приобретает статус юридического лица с момента государственной регистрации. Сообщение о регистрации публикуется в печати органом, осуществившим государственную регистрацию. ПИИ в установленном законодательством порядке включаются в государственный реестр юридических лиц. Отказ в государственной регистрации ПИИ возможен только в случаях, определяемых Законом N 560-ПQ. Отказ в государственной регистрации может быть обжалован в Азербайджанской Республике в административном порядке и (или) судебном порядке (ст. 18 Закон Азербайджана).

Ст. 6 Закона N 560-ПQ устанавливает особенности государственной регистрации представительств или филиалов иностранных юридических лиц, а ст. 7 - особенности государственной регистрации структуры с иностранными инвестициями, желающей получить статус юридического лица.

ПИИ может создавать дочерние предприятия с правами юридического лица, а также филиалы и представительства в Азербайджане и за границей с соблюдением условий, установленных законодательством АР и соответствующим законодательством иностранных государств. Филиалы и представительства на территории Азербайджана имеют право открывать счета в банковских учреждениях АР (ст. 19 Закона Азербайджана). ПИИ могут объединяться в ассоциации, концерны, консорциумы и другие объединения на условиях и в порядке, предусмотренном законодательными актами АР. Такие предприятия могут вступать в ранее созданные объединения. Сроки, размер, порядок внесения и оценки вкладов каждого участника в уставный фонд совместного предприятия предусматриваются в учредительных документах. Стоимость имущества, вносимого участниками совместного предприятия в качестве вклада в уставный фонд предприятия, определяется по договоренности между участниками совместного предприятия. В случае отсутствия документа, подтверждающего

перечисление в уставный фонд 50% вкладов, указанных в учредительных документах каждого участника совместного предприятия через год после регистрации, орган, осуществивший регистрацию, считает ее недействительной и исключает совместное предприятие из реестра. Сообщение об исключении из реестра публикуется в печати. На ПИИ создается резервный фонд в размере до 25% уставного фонда. Формирование резервного фонда осуществляется путем ежегодных отчислений. Размер отчислений и вид валюты определяются ПИИ самостоятельно (ст. ст. 20 - 22 Закона Азербайджана). ПИИ вправе устанавливать цены на производимую продукцию (работы, услуги), определять условия ее реализации на внутреннем рынке Азербайджана, выбирать поставщиков продукции (работ, услуг) на этом рынке. Использование иностранной валюты, а также платежных документов в иностранной валюте при осуществлении расчетов ПИИ на территории Азербайджанской Республики допускается в порядке, установленном законодательством АР о валютном регулировании. Предприятия, полностью принадлежащие иностранным инвесторам, и совместные предприятия, в уставном фонде которых иностранные инвестиции составляют более 30%, вправе без лицензий экспортировать продукцию (работы, услуги) собственного производства. ПИИ вправе без лицензий осуществлять импорт продукции (работ, услуг) для собственной хозяйственной деятельности. Валютная выручка ПИИ от экспорта собственной продукции остается в их распоряжении. Имущество, ввозимое в Азербайджанскую Республику в качестве вклада иностранного инвестора в уставный фонд совместного предприятия или для создания предприятия, полностью принадлежащего иностранному инвестору, освобождается от уплаты таможенной пошлины. Имущество, ввозимое в Азербайджанскую Республику иностранными работниками ПИИ для собственных нужд, освобождается от уплаты таможенной пошлины (ст. ст. 23 - 26 Закона Азербайджана).

Имущество ПИИ может использоваться им в качестве обеспечения по всем видам своих обязательств, включая привлечение заемных средств. В качестве обеспечения могут выступать также его имущественные права на здания, сооружения, оборудование и другие имущественные права, в том числе право пользования землей (ст. 31 Закона Азербайджана). Споры иностранных инвесторов и ПИИ с государственными органами АР, предприятиями, общественными организациями и другими юридическими лицами АР, споры между участниками ПИИ, а также споры между участниками ПИИ и самим ПИИ подлежат рассмотрению в Азербайджанской Республике в судах либо по договоренности сторон - в порядке третейского разбирательства, в том числе за границей (ст. 42 Закона Азербайджана). ПИИ может быть ликвидировано в случаях и порядке, предусмотренных законодательными актами АР (ст. 35 Закона Азербайджана). И российскому, и азербайджанскому законодательству известен особый субъект инвестиционных отношений - инвестиционный фонд, однако азербайджанское законодательство существенно дополнило его правовой статус, введя отдельный институт иностранного инвестиционного фонда, не известный российскому Федеральному закону от 29 ноября 2001 г. "Об инвестиционных фондах" (в ред. от 12 марта 2014 г.). Справедливости ради следует отметить, что российскому законодательству известен институт инвестиционного товарищества, который отсутствует в азербайджанском законодательстве. Он регулируется Федеральным законом от 28 ноября 2011 г. "Об инвестиционном товариществе" (в ред. от 21 июля 2014 г.), целью которого является создание правовых условий для привлечения инвестиций в экономику РФ и реализации инвестиционных проектов на основании договора инвестиционного товарищества (п. 1 ст. 1).

В соответствии с п. 1.1. ст. 1 Закона АР от 22 октября 2010 г. N 1101-IIIQ "Об инвестиционных фондах" (в ред. от 30 сентября 2014 г.) (далее - Закон N 1101-IIIQ) инвестиционный фонд - финансовая структура, создаваемая в форме акционерного или паевого инвестиционного фонда, занимающаяся привлечением средств и вложением их с целью получения прибыли в порядке, предусмотренном в инвестиционной декларации. Представительство иностранного инвестиционного фонда или управляющего, может осуществлять деятельность в Азербайджанской Республике на основании разрешения органа надзора. Для получения разрешения на деятельность в Азербайджанской Республике иностранный инвестиционный фонд или управляющий должны письменно обратиться в орган надзора, приложив документы, удостоверенные в установленном законодательством порядке. Орган надзора отказывает в предоставлении разрешения на деятельность представительства иностранного инвестиционного фонда или управляющего в Азербайджанской Республике в ряде случаев, в том числе если иностранный инвестиционный фонд или управляющий, обратившиеся для открытия представительства, не обладают соответствующей лицензией или разрешением в своей стране, а также если законодательство данной страны не устанавливает равный предусмотренному законодательством АР или более строгий режим контроля за деятельностью по управлению инвестиционным фондом или активами.

Инвестиционная декларация - документ, отражающий цели, направления, объекты инвестирования инвестиционного фонда и ограничения по инвестиционной деятельности Управляющий инвестиционного фонда - юридическое лицо, занимающееся исключительно деятельностью по управлению активами и обладающее специальным разрешением (лицензией) на осуществление этого вида деятельности (п. 1.10. ст. 1 Закона N 1101-IIIQ).

Разрешение на деятельность представительств иностранного инвестиционного фонда или управляющего может быть аннулировано органом надзора в следующих случаях:

- 1) согласно решению высшего органа управления инвестиционного фонда или управляющего;

- 2) в случае объявления о несостоятельности акционерного инвестиционного фонда и управляющего;

- 3) в случае выявления недостоверных сведений в документах, представленных для получения разрешения;

- 4) если представительство не приступает к деятельности в течение 12 месяцев с момента вступления разрешения в силу;

- 5) если представительство намеренно представило органу надзора недостоверные отчеты и сведения;

- 6) если представительство не выполняет обязательные для исполнения предписания органа надзора (п. п. 1.1.-1.6. ст. 43 Закона N 1101-IIIQ).

В завершение следует обратить внимание на весьма важный факт. До вступления в силу Астанского договора действовал Международный договор в рамках ЕЭП ЕврАзЭС, непосредственно затрагивавший интересы и права иностранных инвесторов в России, а именно Московское соглашение о торговле услугами и инвестициях в государствах - участниках ЕЭП от 9 декабря 2010 г. <35> (далее - Московское соглашение), в соответствии с которым государства-участники поставили задачу создавать благоприятные условия для инвестирования средств лицами одной стороны на территориях других сторон. Каждая сторона предоставляла юридическим и физическим лицам (далее - лица) любой другой стороны в отношении учреждения и (или)

деятельности режим не менее благоприятный, чем режим, предоставляемый при аналогичных обстоятельствах своим собственным лицам на своей территории, с учетом ограничений, предусмотренных индивидуальным национальным перечнем для каждой из Сторон в приложении IV к Московскому соглашению. Каждая сторона предоставляла при аналогичных обстоятельствах лицам любой другой стороны в отношении учреждения и (или) деятельности на своей территории режим не менее благоприятный, чем режим, предоставляемый лицам государств, не являвшихся участниками Московского соглашения (п. п. 1 - 2 ст. 3). СЗ РФ. 2012. N 4. Ст. 453. Настоящее Соглашение вступило в силу с 1 января 2012 г. После вступления в силу с 1 января 2015 г. Астанского договора о ЕАЭС от 29 мая 2014 г. Московское соглашение утратило силу. См. также: Данельян А.А. Международно-правовые источники урегулирования инвестиционных споров в евразийском пространстве // Евразийский юридический журнал. 2012. N 4; Данельян А.А., Эседов Д.Т. Иностранный инвестор и государство в евразийском пространстве // Евразийский юридический журнал. 2012. N 3; Камышевский В.И. Источники инвестиционного права ЕврАзЭС // Евразийский юридический журнал. 2011. N 11.

Под учреждением Московское соглашение понимало:

- создание, учреждение и (или) приобретение юридического лица (участие в капитале созданного или учрежденного юридического лица) любой организационно-правовой формы и формы собственности, предусмотренных в соответствии с нормативными правовыми актами стороны, на территории которой такое юридическое лицо создается или учреждается;
- приобретение контроля над юридическим лицом стороны, выражающееся в получении возможности непосредственно или через третьих лиц определять решения, принимаемые таким юридическим лицом, в том числе путем распоряжения голосами, приходящимися на голосующие акции (доли), путем участия в совете директоров (наблюдательном совете) и иных органах управления такого юридического лица;
- открытие филиала;
- открытие представительства;
- регистрацию в качестве индивидуального предпринимателя (п. "ж" ст. 1).

За исключением ограничений, предусмотренных индивидуальным национальным перечнем для каждой из сторон в приложении IV к Московскому соглашению, ни одна из сторон не применяла и не вводила в отношении лиц любой другой стороны в связи с учреждением и (или) деятельностью ограничений в отношении:

- а) формы учреждения, в том числе организационно-правовой формы юридического лица;
- б) числа создаваемых, учреждаемых и (или) приобретаемых юридических лиц, филиалов или представительств, регистрируемых индивидуальных предпринимателей;
- в) приобретаемых объема доли в капитале юридического лица или степени контроля над юридическим лицом;
- г) операций учрежденного, созданного, приобретенного или контролируемого юридического лица, филиала, представительства, зарегистрированного индивидуального предпринимателя в ходе осуществления ими деятельности в форме квоты, теста на экономическую целесообразность или в любой иной количественной форме (п. 1 ст. 4).

С 1 января 2015 г. на территории государств - членов ЕАЭС действует приложение N 16 к Астанскому договору, которым утвержден Протокол о торговле услугами, учреждении, деятельности и осуществлении инвестиций (далее - Протокол). Согласно п. 6 Протокола под термином "инвестиции" понимаются материальные и нематериальные ценности,

вкладываемые инвестором одного государства-члена в объекты предпринимательской деятельности на территории другого государства-члена в соответствии с законодательством последнего, в том числе:

- денежные средства (деньги), ценные бумаги, иное имущество;
- права на осуществление предпринимательской деятельности, предоставляемые на основе законодательства государств-членов или по договору, включая, в частности, права на разведку, разработку, добычу и эксплуатацию природных ресурсов;
- имущественные и иные права, имеющие денежную оценку.

"Инвестор государства-члена" - это любое лицо государства-члена, осуществляющее инвестиции на территории другого государства-члена в соответствии с законодательством последнего. "Деятельность в связи с инвестициями" означает владение, пользование и (или) распоряжение инвестициями; "доходы" означают средства, получаемые в результате осуществления инвестиций, в частности, дивиденды, проценты, а также лицензионные, комиссионные и другие вознаграждения. Согласно п. 66 Протокола одной из форм осуществления инвестиций является учреждение в понимании п. 6(24) настоящего Протокола, который гласит, что "учреждение" означает: "Лицо государства-члена" - любое физическое или юридическое лицо государства-члена.

- создание и (или) приобретение юридического лица (участие в капитале созданного или учрежденного юридического лица) любой организационно-правовой формы и формы собственности, предусмотренных законодательством государства-члена, на территории которого такое юридическое лицо создается или учреждается;
- приобретение контроля над юридическим лицом государства-члена, выражающееся в получении возможности непосредственно или через третьих лиц определять решения, принимаемые таким юридическим лицом, в том числе путем распоряжения голосами, приходящимися на голосующие акции (доли), путем участия в совете директоров (наблюдательном совете) и в иных органах управления такого юридического лица;
- открытие филиала;
- открытие представительства;
- регистрация в качестве индивидуального предпринимателя.

Изменение способов осуществления инвестиций, а также форм, в которых инвестиции вкладываются или реинвестируются, не влияет на их квалификацию в качестве инвестиций при условии, что такое изменение не противоречит законодательству государства-реципиента (п. 67 Протокола). Каждое государство-член обеспечивает на своей территории справедливый и равноправный режим в отношении инвестиций и деятельности в связи с инвестициями, осуществляемыми инвесторами других государств-членов. Такой режим должен быть не менее благоприятным, чем режим, который предоставляется этим государством-членом в отношении инвестиций и деятельности в связи с такими инвестициями, осуществляемыми своими (национальными) инвесторами (речь идет о национальном режиме). Каждое государство-член предоставляет при таких же (подобных) обстоятельствах инвесторам любого другого государства-члена, их инвестициям и деятельности, связанной с такими инвестициями, режим не менее благоприятный, чем режим, предоставляемый инвесторам любого третьего государства, их инвестициям и деятельности, связанной с такими инвестициями <38> (речь идет о режиме наибольшего благоприятствования). Каждое государство-член создает благоприятные условия для осуществления на своей территории инвестиций инвесторам других государств-членов и допускает такие инвестиции в соответствии со своим законодательством (п. п. 68 - 72 Протокола).

Под "государством-реципиентом" понимается государство-член, на территории которого осуществляются инвестиции инвесторами других государств-членов (п. 6(1) Протокола). Национальный режим и режим наибольшего благоприятствования должны предоставляться государствами-членами по выбору инвестора в зависимости от того, какой из режимов является наиболее благоприятным (п. 71 Протокола).

В настоящее время Азербайджан не является участником евразийской интеграции в рамках ЕАЭС. По словам министра иностранных дел Эльмара Мамедъярова, Азербайджан проводит независимую политику и в политических, экономических и торговых связях отдает предпочтение двустороннему формату, что полностью оправдывает себя с точки зрения взаимовыгодного сотрудничества. Касаясь российско-азербайджанских связей, глава МИД АР отметил, что между двумя странами существуют теплые и дружественные отношения, опирающиеся на взаимное уважение и взаимовыгодное сотрудничество. "Расширение круга охвата наших связей в области политики, экономики, торговли, вложения взаимных инвестиций, обеспечения безопасности и борьбы с терроризмом, в военной и военно-технической, гуманитарной и других сферах заслуживает одобрения.

Список литературы

1. БМД. 2010. N 2. С. 21 - 29. Данное Соглашение вступило в силу с 1 мая 2009 г. См.:
2. Фархутдинов И.З. Россия и Китай: инвестиционное сотрудничество в контексте международного права (опыт для евразийской интеграции) /Евразийский юридический журнал. 2014. N 5;
3. Фархутдинов И.З. Россия и Китай: взаимные инвестиции (опыт правового регулирования для евразийской интеграции) // Евразийский юридический журнал. 2014. N 6.

13-я тема. Правовой статус иностранных инвесторов в свободной экономической зоне

1. Общие принципы функционирования СЭЗ:
2. Классификация СЭЗ:
- 2.

Создание свободных экономических зон (СЭЗ) - один из способов привлечения иностранных инвестиций. СЭЗ существуют в промышленно развитых странах (США, ФРГ, Великобритания, Франция, Япония, Ирландия), новых индустриальных (Южная Корея, Мексика, Бразилия, Аргентина), развивающихся (Ближний Восток, страны Карибского бассейна) и странах с переходной экономикой (КНР). Количество СЭЗ по разным данным составляет от 400 до 2500.

По определению экспертов ООН, "СЭЗ - это ограниченные промышленные районы, представляющие собой часть территории страны с беспошлинным таможенным и торговым режимом, где иностранные фирмы, производящие продукцию главным образом на экспорт, пользуются рядом налоговых и финансовых льгот". Международная ассоциация развития свободных зон (МАРСЭЗ) определяет СЭЗ как особое

территориально-хозяйственное образование, благоприятствующее экономическому, научно-техническому, экологическому и социальному развитию, специально создаваемое путем дополнительного делегирования прав и полномочий с закрепленными и соблюдаемыми границами, свободным зональным законодательством, бюджетом, налоговой системой, органами управления. Международная конвенция об упрощении и гармонизации таможенных процедур (Киотская конвенция) (1973) подчеркивает специфику СЭЗ как части территории государства, выведенной за рамки таможенных границ, в которой любое передвижение товаров и денег не подвластно административному или какому-либо иному контролю.

Общие принципы функционирования СЭЗ:

- 1) отсутствие таможенных пошлин (или их фиксация на минимальном уровне) на ввоз и вывоз оборудования, материалов и готовой продукции при максимальном упрощении всех процедур, связанных с экспортно-импортными операциями;
- 2) льготный режим налогообложения;
- 3) свободное обращение конвертируемой валюты;
- 4) гарантии от конфискации иностранной собственности и предоставление функционирующим в СЭЗ компаниям широкого круга льгот и привилегий.

В ООН зафиксировано более 30 различных наименований СЭЗ, которые представляют собой обособленную территорию государства с особыми условиями хозяйствования. Понятие "свободная экономическая зона" является условным и собирательным. СЭЗ - это ограниченная территория с льготными экономическими условиями для национальных и иностранных предпринимателей, обладающая особым юридическим статусом по отношению к остальной территории государства.

Преференциальный режим хозяйствования в СЭЗ - обязательный признак, определяющий существо зоны. Он подразумевает действие на территории зоны специальных правовых и льготных таможенных режимов, которые сочетаются с предоставлением иных льгот (свободное перемещение товаров, услуг, интеллектуальной собственности, инвестиций и рабочей силы через государственную и таможенную границу; налоговые льготы). Характерные черты СЭЗ:

- 1) внешнеторговые льготы (снижение или отмена экспортно-импортных пошлин, упрощенный порядок осуществления внешнеторговых операций);
- 2) фискальные льготы, связанных с налоговым стимулированием конкретных видов деятельности;
- 3) финансовые льготы, включающие различные формы субсидий;
- 4) административные льготы, упрощающие процедуры регистрации предприятий, режима въезда и выезда иностранных граждан;
- 5) локальная, относительно обособленная система управления зоной, наделенная правом принимать самостоятельные решения.

2. Классификация СЭЗ:

1. Торгово-складские зоны - это небольшая территория (порт, терминал, аэропорт) без постоянного населения, выделенная из таможенной территории и пользующаяся таможенной свободой. На территории зоны не действует таможенное законодательство, поэтому можно завозить товары в любых объемах без уплаты пошлины. Торгово-складские зоны создаются для обслуживания мирового рынка; на них не распространяются многие налоговые нормы и таможенные ограничения, действующие на остальной территории страны ("таможенная экстерриториальность"). Виды торгово-складских зон:

о зоны свободной торговли (зоны внешней торговли) - обособленная часть территории страны, рассматриваемая как находящаяся вне ее таможенной территории, в пределах которой поддерживается свободная от таможенных и количественных ограничений международная торговля промышленными товарами (в США на основе Закона 1934 г. функционирует больше 180 зон внешней торговли);

О свободные таможенные зоны (свободный склад) - устанавливается таможенный режим, при котором иностранные товары размещаются в соответствующих территориальных границах без взимания таможенных пошлин и налогов, без применения к ним мер экономической политики (Болгария, Венгрия, Словения). В Европе функционирует около 130 свободных таможенных зон;

О свободные беспошлинные зоны (Герцеговина, Македония);

О свободные порты (порто-франко) - вольная гавань; порт на побережье или внутренний порт, который пользуется правом беспошлинного ввоза и вывоза товаров (ФРГ, Нидерланды). На территории ФРГ расположены шесть городов - открытых портов (Бремен, Бремерхафен, Киль, Гамбург, Кукехафен, Эмден). В мире насчитывается более 400 зон "порто-франко".

2. Экспортно-производственные зоны - это зоны специализированного типа с высокой степенью индустриализации, зоны содействия экспорту. Они представляют собой часть территории государства или региона, имеющую четко определенные границы и подготовленную для промышленного освоения. Этот вид СЭЗ основан на применении льготного таможенного, налогового и финансового режимов. Виды экспортно-производственных зон:

О зоны свободного предпринимательства - предполагают сохранение существующих и образование новых рабочих мест (КНР). Предприятиям, которые сохраняют установленный уровень занятости, предоставляются налоговые льготы или освобождение от платы за газ, электроэнергию, другой ресурс или получение их по льготным тарифам;

О зоны совместного предпринимательства - часть территории страны, рассматриваемая как находящаяся вне ее таможенной территории, на которой вводятся особые таможенный, арендный, налоговый, валютный, визовый, трудовой и другие режимы, создающие благоприятные условия для иностранных капиталовложений и осуществления совместного предпринимательства;

О предпринимательские зоны (Сингапур, Гонконг);

О специальные экономические зоны (Малайзия, Мексика).

3. Научно-исследовательский парк (технополис, технопарк, технологическая зона) - разновидность СЭЗ на базе интеграции высокоразвитого производства, науки и образования (Франция, Япония, Греция, Германия, Китай, Индия). Цель функционирования - разработка и внедрение современных технологий. На территории этих зон создаются наукоемкие предприятия, сосредоточенные вокруг крупного научно-исследовательского центра или университета. Технополисы пользуются разнообразными льготами и обеспечивают разработку и внедрение современной технологии с помощью национальных и иностранных предприятий и организаций. В США действует научно-техническая СЭЗ "Силиконовая долина", где сосредоточено 20% мировых объемов производства компьютеров и другой вычислительной техники. Виды технополисов:

О инновационный центр - экономическая структура, размещенная в пределах небольшого участка и предназначенная для маленькой компании;

О научный парк - территория, на которой размещаются наукоемкие компании разных размеров и стадий развития, позволяющая развертывать производство на основе научно-технических разработок местного исследовательского центра;

О исследовательский парк - структура, где научно-технические новшества разрабатываются только для стадии технического прототипа.

4. Комплексные (комбинированные) СЭЗ - "открытый" город или особый район, использующий элементы разных видов СЭЗ. На практике СЭЗ "чистого типа", специализирующихся на одной функции, практически не встречается. Наиболее распространены зоны, в которых сочетаются торговые, таможенные, производственные, исследовательские функции (специальные экономические зоны "Шэньчжэнь" и "Хайнань" в КНР, свободная зона "Манаус" в Бразилии).

По степени интеграции в национальную и международную экономику можно выделить два типа СЭЗ:

1) замкнутые (анклавы, исключенные из таможенной территории государства) - зоны, ориентированные на внешний рынок;

2) интеграционные - зоны, интегрированные в национальную экономику (интеграционные).

В зависимости от способа оформления границ зоны различаются микрозоны (территория одного предприятия, порта) и макрозоны (территория района, города, региона). В зависимости оттого, территории какого количества стран охватывают СЭЗ, они подразделяются на моонациональные (территория одного государства) и интернациональные (территория группы государств).

Доступ на территорию зоны может быть свободным или ограниченным. В зависимости от режима функционирования СЭЗ делятся на открытые ("открытые прибрежные города" в КНР) и закрытые (СЭЗ в КНР).

С точки зрения подхода к организации СЭЗ выделяются:

1) территориальные СЭЗ - специальные экономические зоны Китая, бразильская зона "Манаус", областные зональные образования России;

2) функциональные (режимные) СЭЗ - зоны "точечного" характера. Преференциальный режим предоставляется определенному виду предпринимательской деятельности (страны Западной Европы, Сингапур, Тайвань, Гонконг).

Деятельность СЭЗ частично регулируется международным правом (Международная конвенция по упрощению и гармонизации таможенных процедур (1973), Директива Европейского Совета "О свободных таможенных зонах и складах" (1988)). Во многих государствах приняты специальные законы, определяющие единые для всей страны условия создания и функционирования СЭЗ (США, Мексика, Румыния. Южная Корея, Венгрия, Великобритания, Колумбия, Болгария). Основа законодательства о СЭЗ - английское прецедентное право.

В 1970 г. Южная Корея приняла Закон "О свободных экономических зонах". С целью привлечения иностранных инвестиций, увеличения экспорта, роста занятости, усовершенствования промышленных технологий на основе этого закона была создана СЭЗ в прибрежных районах Южной Кореи. Конституция страны и Закон "Об иностранных инвестициях" гарантируют иностранным инвесторам защиту их капитала и статуса в соответствии с нормами международного права. В настоящее время в Южной Корее существуют две зоны СЭЗ - "Масан" и "Ири".

В Греции в 1925 г. Созданы зоны свободной торговли в Салониках, в 1932 г. - в Пиреях. Управление зоной в Салониках возложено на специальный орган, входящий в структуру Министерства торгового флота, в Пиреях - на администрацию порта. Запрещен ввоз товаров, составляющих монополию греческого правительства (соль, керосин, спички, бумага для сигарет). Ввоз товаров греческого производства требует специального разрешения. Переработка товаров, предназначенных для использования в Греции, невозможна без одобрения таможенных органов.

В Австрии тремя зонами управляют товарищества с ограниченной ответственностью, одной - акционерная компания. Копенгагенская СЭЗ (Дания) управляется администрацией порта через акционерное общество (администрации принадлежит полный пакет акций). Деятельность СЭЗ находится под контролем датского правительства. СЭЗ "Гамбург" (Германия) управляет администрация свободного порта. Администрация входит в состав правящих структур земли Гамбург, имеет право выполнять таможенные функции.

В США действуют три типа зон:

1) внешнеторговые зоны (около 200 зон и субзон), цель которых - стимулирование экспорта, повышение участия США во внешнеэкономических связях, экономический подъем территории (штат Миссисипи - порт Паскагула, штат Коннектикут - порт Хартфорд; международные аэропорты). Внешнеторговые зоны общего типа создаются по решению Управления внешнеторговых зон. Деятельность внешнеторговых зон

регулируется комплексом законодательных актов (Закон 1934 г. С последующими изменениями);

2) промышленные зоны (несколько сотен штатских и федеральных зон) создавались в 1980-е гг. С целью улучшения положения на рынке труда и повышения экономической активности. Промышленные зоны делятся на три вида: федеральные, штатские и локальные. Каждый штат имеет собственное законодательство по промышленным зонам;

3) научные парки, концентрирующие на своей территории высокотехнологичные предприятия.

Несмотря на различия концепций, существующие между внешнеторговыми зонами, промышленными зонами и научными парками, их объединяет государственная зональная политика США - создание среды, стимулирующей инновационную и предпринимательскую деятельность.

В Китае СЭЗ имеют широкие автономные права в области привлечения иностранного капитала и установления льготного режима внешнеторговой деятельности. По решению центральных властей создано более 40 СЭЗ различного типа, несколько сотен зон функционируют по инициативе местных администраций. Единый закон, регулирующий деятельности СЭЗ, отсутствует. В общей сложности по СЭЗ принято более 30 специальных нормативных актов. При Госсовете КНР создана Канцелярия по делам СЭЗ - высший орган административного управления зонами.

В СЭЗ действует льготный налоговый режим для иностранных инвесторов (налог на прибыль в Китае составляет 33%, а в СЭЗ - 15%). В этих зонах используется специфическая таможенная политика, применяются особые правила таможенного надзора и управления.

Специальные экономические зоны созданы в городах Шэньчжень, Сямэнь, Чжухай и Шаньтоу по решению Постоянного комитета Всекитайского собрания народных представителей в 1980 г. Специальная экономическая зона в провинции Хайнань создана в 1988 г. Каждая зона имеет право принимать по экономическим вопросам свое собственное законодательство. Во всех зонах значительно снижена ставка налога. Зоны являются закрытыми территориями, для въезда необходимо иметь специальное разрешение.

Комплексные зоны (зона свободной торговли, районы финансово-торговой, промышленной и научной специализации) - "новая зона развития Пудун" (район Шанхая), созданная по решению Госсовета КНР в 1990 г. Административно Пудун - один из районов Шанхая, однако предоставленные льготы и привилегии не уступают льготам других СЭЗ. По району Пудун принято специальное законодательство.

Открытые города - с 1992 г. Этот статус предоставлен всем административным центрам провинций и городам в приграничных районах. Такие города имеют большое количество субзон, предлагающих налоговые льготы. Им отведена роль "окон" и посредников на внешнем рынке.

Зоны развития экономики и техники находятся практически во всех основных городах северной части страны и в прибрежных районах. Они имеют право принимать собственные правила по вопросам регулирования бизнеса, нацелены на развитие интенсивных технологий. Зоны развития высоких технологий расположены в открытых городах. Налоговые льготы предоставляются иностранным инвесторам, специализирующимся в сфере высоких технологий. Предоставление льгот входит в компетенцию Министерства науки и технологий, а не местных властей.

Функционирование СЭЗ приносит экономике Китая серьезные выгоды:

- 1) создаются благоприятные условия для привлечения иностранных инвестиций;
- 2) в страну привлекаются новые технологии и передовая техника;
- 3) частично решается насущная для Китая проблема нехватки рабочих мест;
- 4) более эффективно используются природные ресурсы;
- 5) увеличивается экспортная прибыль;
- 6) более быстрыми темпами развивается экономика в целом.

В доктрине высказывается точка зрения, что офшоры - один из видов СЭЗ ("сервисные" СЭЗ, предоставляющие услуги по регистрации и обслуживанию юридических лиц). Офшорные юрисдикции представляют собой наиболее распространенный и успешный вид СЭЗ. Как и СЭЗ, офшорные зоны создаются для привлечения иностранного капитала, повышения занятости и налаживания внешнеэкономических отношений. Юридические лица, зарегистрированные в таких образованиях, подпадают под действие соглашений об избежании двойного налогообложения¹.

Механизм функционирования СЭЗ и офшоров принципиально различен. Деятельность юридических лиц, зарегистрированных в офшорной юрисдикции, не может иметь места на территории государства регистрации. Предприятия СЭЗ действуют только в пределах, ограниченных территорией СЭЗ, их деятельность в императивном порядке осуществляется на территории данного государства. СЭЗ и офшоры имеют сходные цели, но эти цели достигаются разными средствами.

14-я тема

Юридическая процедура приостановления инвестиционной деятельности.

Условия приостановления или прекращения инвестиционной деятельности

1. Приостановление или прекращение инвестиционной деятельности производится по решению:

- самих инвесторов (при этом инвесторы возмещают убытки другим участникам инвестиционной деятельности);
- правомочного государственного органа.

2. Решение правомочного государственного органа о приостановлении или прекращении инвестиционной деятельности может быть принято:

- если ее продолжение нарушает установленные законодательными актами Азербайджанской Республики экологические, сейсмологические, санитарно-гигиенические, архитектурные и другие нормы, охраняемые законом права и интересы граждан, юридических лиц и государства;
- при объявлении инвестора банкротом в установленном законом порядке;
- при авариях и стихийных бедствиях,
- *в иных случаях, определенных Гражданским кодексом Азербайджанской Республики.*

В подобных случаях порядок возмещения убытков субъектами инвестиционной деятельности устанавливается законодательством Азербайджанской Республики.

15-я тема

ПРАВОВОЙ МЕХАНИЗМ РАСМАТРИВАНИЯ СПОРОВ ИНВЕСТИЦИОННОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

1. Понятие и виды споров с участием инвесторов

В настоящее время государство проводит активную инвестиционную политику посредством использования всех ветвей власти. Через законодательные органы осуществляется правовое регулирование инвестиционной деятельности. В основном создана нормативная база деятельности инвесторов. Исполнительные и законодательные органы власти на основе взаимодействия реализуют меры инвестиционной политики государства и формируют инвестиционный климат. Одной из современных тенденций социально-экономического развития Азербайджана является решение социальных задач за счет привлечения частных инвестиций на договорной основе.

С другой стороны, осуществление инвестиционной деятельности на территории Азербайджанской Республики, полученный правоприменительный опыт выявили многочисленные недостатки, пробелы в инвестиционном законодательстве АР. Несовершенство нормативной базы, отсутствие единого доктринального и законодательного подхода по вопросам инвестиционных правоотношений являются благодатной почвой для возникновения инвестиционных споров как между самими инвесторами, так и между государством и инвестора.

Поэтому для того чтобы иметь правовые возможности для защиты прав и законных интересов инвесторов, необходим надлежащий механизм для решения возникающих споров.

Для решения указанных задач исключительно важное значение имеет судебно-арбитражная практика. Согласно Конституции АР только суд, а не какой-либо иной орган государственной власти или управления вправе принимать на себя функции и полномочия, находящиеся в компетенции судов, указанных в Конституции. При

осуществлении правосудия как особой функции государственной власти в задачи суда входит защита основ конституционного строя; прав и свобод граждан; прав и законных интересов предприятий, учреждений, организаций. Как видно, защита прав и свобод граждан стоит на втором месте, но это вовсе не умаляет значимости и необходимости такой защиты. Более того, такая очередность видится оправданной и вполне логичной. Ведь права, свободы человека и гражданина, равно как и их защита государством, признаются неотъемлемой частью конституционного строя.

Существуют два аспекта понятия "судебная власть" - функциональный и институциональный. В функциональном аспекте судебная власть представляет собой совокупность юрисдикционных полномочий, ограниченных юридической конституцией и общими принципами права, и связанных с ними полномочий государства, реализуемых от имени народа независимыми должностными лицами - судьями - в особо оговоренной законом судебной процедуре и иными должностными лицами, которые обеспечивают юрисдикционную деятельность судей. В институциональном аспекте судебная власть - это обособленная группа связанных между собой государственных учреждений (в основном судов), организующих и обеспечивающих реализацию судьями юрисдикционных полномочий.

Правосудие в Азербайджане осуществляется судом как носителем судебной власти посредством конституционного, гражданского, административного и уголовного судопроизводства

Конституция Азербайджана содержит ряд положений правоохранительного свойства, которые обеспечивают как пользование правами и свободами, так и порядок их восстановления, причем в разных формулировках. Последних сравнительно много, например "Каждому гарантируется судебная защита прав и свобод". Из данной формулировки можно сделать по крайней мере два вывода.

Во-первых, государство возлагает на себя обязанности судебного вмешательства по требованию любого гражданина и разрешения спора по существу согласно действующему законодательству.

Во-вторых, судебная защита осуществляется тогда, когда законное право или интерес человека уже нарушен, т.е. гарантия реализуется не как предотвращение правонарушений в будущем (что является неким правовым идеалом), а как наказание за уже совершенное правонарушение. Иными словами, во втором случае гарантия предстает некоей "подстраховкой": если право будет нарушено (безусловно, при судебной доказанности такого нарушения), государство гарантирует пострадавшему гражданину восстановление нарушенного права.

Осуществляя свое исключительное правомочие по разрешению правового конфликта, суд в процессе рассмотрения и разрешения по существу конкретного дела восстанавливает нарушенное благо одной из конфликтующих сторон и защищает от возможного необоснованного нарушения или ограничения блага другой стороны.

Следует отметить и еще один момент. Защита прав и свобод инвесторов далеко не единственная функция государства: помимо всего прочего, оно заинтересовано в своей целостности, неприкосновенности, суверенитете, в экономическом процветании и политической стабильности. Обусловленная асимметричной структурой общества роль государства как социально-политического арбитра заключается в предоставлении определенных гарантий одним и установлении ограничений для других.

Специфика инвестиционного спора обусловлена столкновением при их разрешении частного и публичного права, что создает научный и практический интерес для его исследования.

Под инвестиционными спорами в широком смысле понимаются любые споры, связанные с инвестициями. Это могут быть споры экономического, технического, технологического, административного и правового характера между различными субъектами. Причем экономические, технические, технологические и административные споры могут иметь как самостоятельный характер, так и являться составной частью правового спора.

В законодательстве термин "инвестиционный спор" прямо не используется. Пока в действующих нормативных правовых актах дефиниция "инвестиционный спор" не применена, она имеет доктринальное, собирательное значение. Однако необходимо отметить, что данный термин имеет квалифицирующие признаки - особый состав участников споров (инвестор как обязательный участник), специфику предмета (связаны с инвестиционной деятельностью), особый порядок урегулирования.

Из анализа законодательства, судебной и договорной практики следует, что содержание терминов "инвестор", "инвестиции" имеют ключевое значение. От толкования этих и других понятий зависит объем предоставляемой инвестору правовой защиты.

Для классификации инвестиционных споров интересен ряд критериев, предложенных С.И. Крупко.

По характеру требования инвестиционные споры можно разделить на частноправовые, публично-правовые, смешанные.

Примером публично-правовых споров могут быть споры, возникающие в связи с налогообложением инвестиционной деятельности.

По основанию возникновения инвестиционные споры можно разделить на две группы.

К первой группе относятся споры, связанные с односторонними суверенными актами государства по вмешательству в инвестиционную деятельность, - изменение условий осуществления инвестиционной деятельности через изменения в законодательстве (изменение налоговых ставок, внесение в одностороннем порядке изменений в соглашение о разделе продукции и т.д.), предоставление фискальных льгот и привилегий. Для рассматриваемой категории споров характерны два вида требования. Это требование установления юридического факта (например, подтверждение факта ухудшения условий осуществления инвестиционной деятельности) и требование о выплате компенсации.

Вторую группу образуют споры, связанные с инвестиционными соглашениями, между контрагентами по договорам.

По критерию предмета спора инвестиционные споры можно разделить на три категории:

- связанные с допуском инвестора к осуществлению инвестиционной деятельности;
- связанные с реализацией инвестиционного проекта, т.е. возникающие непосредственно при осуществлении инвестиционной деятельности;
- связанные с прекращением инвестиционной деятельности.

В свою очередь, споры, связанные с реализацией инвестиционного проекта, могут быть разделены на виды в зависимости от формы осуществления инвестиций. Это споры, связанные с:

- осуществлением прямого инвестирования;
- портфельными инвестициями;
- иностранными инвестициями.

В зависимости от содержания инвестиционной деятельности можно выделить споры, связанные с:

- инвестициями в капитальном строительстве;
- контрактными формами инвестиционной деятельности;
- договором франчайзинга;
- деятельностью ПИФов;
- деятельностью пенсионных фондов;
- инвестиционной деятельностью в жилищном строительстве.

Как уже отмечалось ранее, одну из категорий споров составляют споры между инвестором и принимающим инвестиции государством. Принято считать, что данную категорию инвестиционных споров можно разделить на три группы.

К первой группе относятся инвестиционные споры, которые касаются условий и порядка выплаты компенсации в случае национализации и осуществления других принудительных мер, возмещения убытков в случае вооруженных конфликтов, причинения убытков инвестору действиями органов государства и должностных лиц в аналогичных случаях.

Во вторую группу включаются различные имущественные и хозяйственные споры: между участниками совместных предприятий, одного участника с самим совместным предприятием; между предприятиями и фирмами страны местонахождения предприятия с иностранными инвестициями или с юридическими и физическими лицами других стран. По мнению М.М. Богуславского, вышеназванные споры можно определить как иные споры, связанные с осуществлением иностранных инвестиций. Однако, как он считает, по своей природе, как правило, это не споры с государством, а различные гражданско-правовые (хозяйственные) споры между равноправными субъектами.

Третья группа охватывает споры между инвестором и органами государства страны. По своему характеру это споры административно-правовые.

Судебная практика высших судебных инстанций АР, являясь важнейшей составной частью процесса, призвана обеспечить законность судебных актов, принятых судами первой и апелляционной, кассационной инстанций, а также единство и постоянство правоприменительной практики.

Хотя говорить о судебном прецеденте в правовой системе АР не совсем корректно, тем не менее судебная практика приобретает все большее влияние на правильное толкование и применение правовых норм судами всех уровней.

Не случайно в юридической литературе уже давно поднимается вопрос о придании судебному решению значения источника права.

Учитывая, что речь идет о толковании и применении такого сложного и противоречивого законодательства, как инвестиционное, следует признать, что направление дела на новое рассмотрение в первую или во вторую инстанцию не всегда оправдано и нередко приводит не к справедливому и законному разрешению судебного спора, а к затягиванию судебного разбирательства и грубому нарушению прав и интересов стороны, обратившейся за судебной защитой.

Поэтому можно утверждать, что процессуальная форма защиты прав инвесторов представляет собой институт, направленный на обеспечение стабильности материальных правоотношений и способствующий достижению результата, предусмотренного материальными нормами инвестиционного права. Действительно, о каком праве можно говорить, если в случае его нарушения субъект не имеет возможности обратиться к государству в целях своей защиты?

Новое материальное законодательство, в том числе и относящееся к сфере

инвестиционной деятельности, привело к специализации и усложнению отдельных категорий гражданских дел, которые, в свою очередь, требуют формирования новых подходов к доказыванию наличия или отсутствия спорных юридических фактов.

Инвестор в случае нарушения его прав обладает субъективным правом на судебную защиту. В теории права в структуре субъективного права выделяются следующие правомочия: право требования, право на положительные действия, притязание

Реализация права на обращение за судебной защитой возможна лишь при наличии предусмотренных законом предпосылок, которые выступают в качестве неперенных условий возбуждения гражданского дела в суде первой инстанции. Их отсутствие является основанием для отказа в принятии заявления или жалобы заинтересованного лица.

Субъектами обращения в суд являются физические и юридические лица, являющиеся участниками инвестиционной деятельности, заинтересованные в защите собственных прав, свобод и интересов. При этом общепризнанным считается мнение, что процессуальное право на возбуждение дела не связано с реальным наличием у заинтересованного лица субъективного материального права, по поводу которого оно обращается в суд.

В процессе осуществления правосудия через соответствующие правоотношения происходит реализация норм инвестиционного материального права и процессуального права. При этом одной из общих задач судопроизводства является правильное разрешение дела, что соответствует выявлению и реализации материального правоотношения, действительно существующего между участниками спора. Выполнение же этой задачи возможно лишь в результате рассмотрения дела по существу.

Право на судебную защиту имеет материально-правовой и процессуальный аспекты. Наличие такого права в материально-правовом смысле суд может определить лишь после соблюдения всей установленной процессуальным законом процедуры рассмотрения и разрешения гражданского дела. Что же касается процессуального аспекта права на судебную защиту, то он как раз и связан с конкретным содержанием гражданской процессуальной правоспособности лиц, заинтересованных в возбуждении дела.

К предпосылкам реализации права на обращение за судебной защитой относят также подведомственность дела. Правила о подведомственности позволяют распределить дела между различными юрисдикционными органами.

Исключительно важное значение приобретает в этих условиях сложившаяся судебная практика отдельных категорий инвестиционных споров.