**Введение**

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 и многосторонних соглашениях и по национальному законодательству.

Основным источниками инвестиционного права, наряду с другими, являются международные двусторонние и многосторонние инвестиционные договоры по   
соответствующим видам, содержание которых отражается в национальном законодательстве об иностранных инвестициях.

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 является важным и перспективным направлением развития международного инвестиционного права, международного права, предпринимательской деятельности.

В соответствии с Концепцией внешней политики Российской Федерации главным приоритетом внешней политики России в сфере международных экономических отношений является содействие развитию национальной экономики, для достижения чего необходимо содействовать привлечению иностранных инвестиций в первую очередь в реальный сектор и приоритетные сферы российской экономики.

**Глава 1.** Понятие и формы международно-правового регулированияиностранных инвестиций.

**1. Понятие иностранных инвестиций**

«Инвестиция» в переводе с современного английского языка (investment) означает «капиталовложение», хотя произошло от слова «in vest » что дословно переводится «в жилетку»[[1]](#footnote-1). Многочисленные определения понятия «инвестиции» часто носят формальный и общий характер, не выявляя существа инвестиций во всем их многообразии.

Юрист-международник Дж. Шварценберг иностранными инвестициями называет среднесрочные и долгосрочные кредиты и займы, предназначенные для импорта оборудования и услуг, а так же любое другое имущество, включая «любые права и интересы за границей, которыми либо обладает прямо или косвенно». «Собственность и инвестиции» - утверждает он, «являются синонимами, потому как либеральная формулировка собственности и инвестиций отвечает общей практике в международном праве»[[2]](#footnote-2).

В работе юриста-международника Е. Ноугугу говорится, что основной формой иностранных инвестиций являются прямые инвестиции. Е. Ноугугу дает определение как прямых так и портфельных инвестиций и усматривает различие между ними в степени контроля инвесторов над предприятиями. «Прямые инвестиции влекут за собой всеобъемлющий коммерческий контроль и распространены в форме «филиалов иностранных компаний»»[[3]](#footnote-3).

В советской правовой литературе определение «инвестиции» дается в работе ученого юриста Н.Н. Вознесенской, где она пишет: «Под инвестициями следует понимать такое предоставление средств иностранным инвестором, при котором обязательным является экономическая активность. Производственная деятельность иностранного элемента, направленная на согласованное целевое использование этих средств, при условии, что эта деятельность (с участием или без участия иностранного капитала) приведет к созданию обусловленного объекта, способствующего развитию экономики молодого государства, повышению его экономического капитала» [[4]](#footnote-4).

С этой точкой зрения не вполне согласен другой исследователь – А.Г. Богатырев, который в своей работе «Инвестиционное право» приходит к выводу о том, что инвестиции являются, прежде всего, собственностью, поскольку представляют собой права владения, пользования и распоряжения имуществом. А.Г. Богатырев формулирует это определение относительно иностранных инвестиций так: « иностранные инвестиции являются иностранным капиталом – собственностью в различных видах и формах, вывезенным из одного государства». Одновременно А.Г. Богатырев подчеркивает, что данное определение нельзя рассматривать как законченное или исчерпывающее в силу сложности понятия инвестиций и наличия несколько видов и форм капитала и инвестирования[[5]](#footnote-5).

М.М. Богуславский, напротив, рассматривает понятие инвестиций применительно к иностранным инвесторам и подчеркивает, что не следует ставить знак равенства между понятиями «собственность» и «инвестиции». Различие между инвестициями и собственностью четко прослеживается по двум критериям:

1. инвестиции, как правило, - собственность, имеющая целевое назначение; но далеко не всякая собственность имеет инвестиционный потенциал;
2. в качестве инвестиций в ряде случаев могут использоваться привлеченные средства, которые не являются собственностью инвестора, и в этом случае понятие инвестиций выходит за пределы понятия собственности[[6]](#footnote-6).

Понятие инвестиций дано в действующем законодательстве Российской Федерации. В соответствии с Федеральным законом от 25 февраля 1999 г. N 39-ФЗ "Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений" (с изменениями от 2 января 2000 г., 22 августа 2004 г., 2 февраля 2006 г.) инвестициями являются денежные средства, ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права, иные права, имеющие денежную оценку, вкладываемые в объекты предпринимательской и (или) иной деятельности в целях получения прибыли и (или) достижения иного полезного эффекта[[7]](#footnote-7). В Федеральном Законе от 9 июля 1999 г. № 160-ФЗ «Об иностранных инвестициях в Российской Федерации» содержится следующее определение иностранной инвестиции: «Иностранная инвестиция - вложение иностранного капитала в объект предпринимательской деятельности на территории Российской Федерации в виде объектов гражданских прав, принадлежащих иностранному инвестору, если такие объекты гражданских прав не изъяты из оборота или не ограничены в обороте в Российской Федерации в соответствии с федеральными законами, в том числе денег, ценных бумаг (в иностранной валюте и валюте Российской Федерации), иного имущества, имущественных прав, имеющих денежную оценку исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности (интеллектуальную собственность), а также услуг и информации» [[8]](#footnote-8)(ст. 2). В этом определении ничего не сказано о целях получения прибыли, тогда как в утратившем силу Законе РСФСР от 4 июля 1991 г. № 1545-1 «Об иностранных инвестициях» говорится, что иностранными инвестициями являются все виды имущественных и интеллектуальных ценностей, вкладываемые иностранными инвесторами в объекты предпринимательской и других видов деятельности в целях получения прибыли (дохода)[[9]](#footnote-9).

С точки зрения ученого-экономиста Л.Л. Игониной, частные иностранные инвестиции могут подразделяться на инвестиции виде займов или кредитов (ссудный капитал) и на инвестиции виде прямых и портфельных инвестиций (предпринимательский капитал). Под портфельными инвестициями понимается покупка акций, облигаций и иных ценных бумаг. Под прямыми инвестициями понимается обычно инвестирование в производственные и иные предприятия (совместные либо полностью принадлежащие иностранному капиталу). Среди иностранных инвестиций ведущее место занимают прямые инвестиции[[10]](#footnote-10). По мнению Н.Н. Вознесенской, прямые иностранные инвестиции – это вложения за границей для создания там постоянного предприятия или для расширения уже существующего, что влечет определенную степень контроля над его управлением. Прямые инвестиции отличаются от «портфельных» инвестиций наличием контроля. «Портфельные» инвестиции связаны, главным образом, с вложением в ценные бумаги для получения или увеличения доходов в форме процентов, дивидендов, разницы биржевых котировок, но они не представляют возможности контроля. «Портфельные» инвестиции отличаются тем, что инвестор не имеет влияния на ход дел предприятий; он только приобрел активы в форме ценных бумаг для извлечения прибыли[[11]](#footnote-11).

Своеобразно трактует понятие инвестиции Договор к Энергетической Хартии, согласно ст.1(6) которого инвестиция означает «все виды активов». В широком смысле понятие включает вещественную и невещественную собственность, любые имущественные права, требования по денежным средствам и право требования выполнения обязательств по контракту, доходы, которые включают в себя прибыль, дивиденды, проценты, доходы от прироста капитальной стоимости, а тк же любое право, предоставленное в соответствии с законом либо по контракту или в силу любых других лицензий и разрешений.[[12]](#footnote-12)

Сеульская конвенция об учреждении Многостороннего агентства по гарантиям инвестиций (МИГА) от 11 октября 1985 г. исследуемое понятие иностранных инвестиций определяет следующим образом: «Инвестиции подпадающие под гарантии, включают акционерное участие, в том числе среднесрочные и долгосрочные займы, предоставленные владельцами акций заинтересованному предприятию или гарантированные ими, а так же формы прямых капиталовложений , которые могут быть определены в качестве таковых советом директоров» (ст.12) [[13]](#footnote-13).

Подводя итог проведенному анализу различных определений понятия «иностранные инвестиции», применяемых в международной и отечественной практике, можно сделать вывод о том, что одним из средств обеспечения успешной интеграции России в мировую экономику является развитие и совершенствование положений российского инвестиционного законодательства, и в первую очередь, его понятийного аппарата. [[14]](#footnote-14)

# 2. Понятие двусторонних и многосторонних соглашений.

Источниками международного инвестиционного права являются международные договоры, международно-правовые обычаи и резолюции международных организаций. Особая роль принадлежит двусторонним договорам. Содержание наиболее распространенных двусторонних соглашений – о поощрении и защите инвестиций - сводится к следующему:

* указание в преамбулах на цели и предмет соглашения: создание благоприятных условий для инвестиций, их поощрения и защиты, уважение суверенитета и законов страны инвестирования, специфические сферы поощрения инвестиций;
* определение понятия инвестиций: перечисление различных видов капиталовложений – движимое и недвижимое имущество, имущественные права, акции, облигации, виды интеллектуальной собственности, ноу-хау, торговые марки; включение оговорок о формах инвестирования вкладов; возможность оговорок относительно непредставления поощрения либо национального режима в определенных секторах экономики;
* Применение соглашения к субъектам правоотношений отдельно для каждой из сторон (физическим лицам и компаниям) – её понятие может определяться с точки зрения «национальности», наличия статуса юридического лица, целей извлечения прибыли;
* Сфера территориального применения соглашения: при несовпадении этой сферы с делимитацией территорий сторон – в связи с предпринимательской деятельностью в исключительной экономической зоне и на континентальном шельфе;
* Применение соглашения во времени: обычно начинается с момента вступления его в силу, иногда оговаривается временное применение с момента подписания соглашения;
* Обусловленность общего правового режима (стандарта) для инвестирования: классическим является «благоприятный и справедливый» режим, включающий в качестве элементов недискриминацию, обязанность государства-капиталополучателя защищать с «должным тщанием» иностранную собственность;[[15]](#footnote-15)
* Положение о национальном режиме для иностранных инвестиций, то есть приравнивание иностранных инвесторов к отечественным (нередко содержит определенные изъятия в интересах развивающихся стран);
* Оговорка о режиме наиболее благоприятствуемой нации, означающая предоставление инвесторам и инвестициям в стране-получательнице по меньшей мере столь же благоприятного режима, который предоставляется гражданам предприятиям другого государства (широко используются оговорки - «об ассоциации государств», преимуществах по соглашениям по вопросам о налогах, оговорки о публичном порядке, национальной безопасности, здоровье и нравственности);
* Оговорка о «предохранении права» - её цель состоит в обеспечении действия любого более благоприятного режима, вытекающего из других международных соглашений и обязательств или национального законодательства сторон;
* Стабилизационная оговорка: предусматривается на случай изменения законодательства сохранение условий, действовавших во время подписания соглашения или инвестиционного контракта;
* Установление специфических стандартов, регулирующих режим инвестиций: право безотлагательного перевода при определенных обстоятельствах в конвертируемой валюте доходов от инвестиций, так и инвестиционного капитала; компенсация убытков от вооруженных конфликтов и внутренних беспорядков; поощрение инвестиции с учетом инвестиционных приоритетов государства – получателя; право свободного найма инвестором персонала;
* Условия о прекращение инвестиционных отношений, в особенности в результате экспроприации (включая национализацию) и индигенизации (передачу определенных видов собственности национальным лицам принимающего государства): предусматриваются конкретные условия экспроприации и обеспечение правовой защиты инвестора;
* Условия о порядке рассмотрения споров: предусматриваются процедуры урегулирования споров посредством переговоров сторон, а в случаях недостижения соглашения - с помощью арбитражной процедуры *ad hoc*;
* Суброгационные оговорки: предполагается, что в случаях получения инвестором от своего национального страхового агентства компенсации за политические риски его государство или страховое агентство приобретает право требования на возмещение ущерба к государству-получателю инвестиций[[16]](#footnote-16).

В двусторонних соглашениях о поощрении и защите инвестиций принцип национального режима не проводится последовательно (применяется режим наибольшего благоприятствования); широко используется «благоприятный и справедливый режим». В 1994 г. Правительство РФ подписало с МАГИ соглашения о правовой защите гарантированных им иностранных капиталовложений и об использовании Агентством валюты Российской Федерации.

В настоящее время на территории Российской Федерации действуют соглашения со значительным числом государств (среди них США, Франция, Италия, Австрия, Греция, Польша, Словакия и др.), регламентирующие вопросы установления режима для иностранных инвесторов, разрешение инвестиционных споров. В случае нанесения ущерба капиталовложениям одной из сторон предусматривается компенсация убытков путем восстановления имущества, возмещения ущерба, причем компенсация должна быть своевременной, достаточной и эффективной. Принимающие государства могут проводить мероприятия по ограничению иностранных капиталовложений путем запрещения деятельности иностранного инвестора в определенных отраслях экономики, установление особого государственного контроля за его допуском к разработке недр и естественных богатств, обязательного долевого участия государства в создаваемых иностранным инвестором предприятиях, установление специального фискального режима, определение концессионной политики[[17]](#footnote-17).

Среди других двусторонних соглашений, регулирующих вопросы инвестиционного сотрудничества, существуют:

* + договоры об избежание двойного налогообложения (предусматривается налогообложение других видов доходов, получаемых физическими и юридическими лицами из одной страны в другой, а так же имущество этих лиц, расположенного на территории другого государства) – с их помощью достигается разграничение налоговой юрисдикции в отношении доходов и имущества, устраняется возможность неправомерного применения в одностороннем порядке национального режима налогообложения и исключается повторное взимание налогов;[[18]](#footnote-18)

Подобные соглашения заключены СССР, а затем и Российской Федерацией со многими странами мира. Они в немалой степени способствуют инвестированию иностранного капитала в экономику принимающей стороны, призваны разделить налоговую юрисдикцию государств, согласовать наиболее важные в налоговых вопросах термины, установить круг доходов, облагаемых налогами в нескольких государствах, установить налоговый режим, приемлемый для обеих сторон, и определить порядок оказания взаимной помощи в вопросах налогообложения. Особенность инвестиционного законодательства состоит в том, что оно не применяет коллизионный способ регулирования, и его нормы прямо регулируют отношения между иностранным частным инвестором и государством[[19]](#footnote-19).

* + договоры о поселении, определяющих правовой режим приема (доступа) иностранных инвестиций и резидентов (физических и юридических лиц), включая правила в отношении имущества иностранцев;
  + торговые договоры, договоры об экономическом и промышленном сотрудничестве;
  + соглашения о научно-техническом и военно-техническом сотрудничестве – институты такого сотрудничества являются комплексными и входят, в качестве составных частей как в международное инвестиционное право, так и в международное торговое право и международное административное прав. Формами научно-технического сотрудничества являются совместные научно-исследовательские работы, аренда оборудования, купля-продажа лицензий, совместное предпринимательство по производству новой техники и технологий. Используется международный инжиниринг – предоставление одним государством другому инженерно-расчетных и консультационных услуг. Происходит трансграничное движение научных знаний, технологий, которые выступают либо как товар, либо как инвестиции, либо как помощь. Спецификой соглашений о военно-техническом сотрудничестве являются обязательства сторон обеспечить защиту информации, полученной ходе их реализации, не допускать передачу и реэкспорт третьим странам военной продукции[[20]](#footnote-20).

Вместе с тем в современных условиях получают последовательное развитие международные договорные и организационные механизмы универсального (многостороннего) и регионального характера. К первым относятся прежде всего Конвенция о порядке разрешения инвестиционных споров между государствами и иностранными лицами 1995 г. (Вашингтонская конвенция) и Конвенция об учреждении Многостороннего агентства по инвестиционным гарантиям 1985 г. (Сеульская конвенция), а также соглашения в рамках ГАТТ / ВТО по вопросам инвестиций[[21]](#footnote-21). С 1988 г. действует Многостороннее агентство по инвестиционным гарантиям– МАИГ, являющееся дочерней организацией Международного банка реконструкции и развития (МБРР), созданная с целью стимулирования инвестиций в странах-членах. МАИГ имеет статус специального учреждения ООН, но обладает юридической и финансовой независимостью. Вступить в Организацию может только государство-член МБРР[[22]](#footnote-22). Число голосов зависит от доли государства-члена в уставном фонде Агентства. Все государства входят в I группу (развитые страны, вносящие вместе 60 % капитала), либо во II группу (развивающиеся страны). Спецификой деятельности МАИГ является то, что оно предоставляет гарантии иностранным инвесторам из I группы, осуществляющим операции на территории стран II группы, против потерь, вызываемых некоммерческими рисками.

Сеульская конвенция определяет три обязательных признака инвестиций:

1. Необходимо, чтобы инвестиции выражались во вкладе, который может быть либо денежным, либо в натуре (в этом случае речь может идти, как о материальных, так и нематериальных благах) Однако вклад не может быть в виде предоставления услуг.
2. Необходимо, чтобы взнос был сделан на продолжительное время. Конвенция признает инвестициями только среднесрочные и долгосрочные операции; краткосрочные гарантиями не покрываются.
3. Инвестиции имеют место лишь тогда, когда инвестор хотя бы отчасти допускает предпринимательский риск. Этот признак является главным, ибо помогает различать конкретные обстоятельства в зависимости от того, являются они или нет составляющими частями инвестиционных операций[[23]](#footnote-23).

В Конвенции содержится перечень некоммерческих рисков, подлежащих страхованию:

* + Риск расторжения инвестиционного договора государством-импортером (для возмещения ущерба необходимо, чтобы расторжение состоялось, а инвестор не мог воспользоваться имеющимися средствами для предотвращения такой меры);
  + Риски, связанные с ограничением финансовых трансферов, введенными в стране-импортере в отношении конвертабельности или перевода[[24]](#footnote-24) инвестором прибылей, а также в связи с ликвидацией инвестиционного предприятия;
  + Риски лишения собственности, включая меры о экспроприации и национализации (при этом «традиционные» и «недискриминационные» меры в целях упорядочения экономики не рассматриваются как экспроприационные);
  + Риски возникновения гражданских беспорядков или вооруженных конфликтов, в том числе восстания, революции, события, не контролируемые властями (террористически акты не входят в эту категорию и могут страховаться только дополнительно).

Не подлежат страхованию риски девальвации и обесценивания валют.

Конвенция предусматривает своего рода стимулирование создания в странах-импортерах инвестиций стабильной обстановки, снижающей вероятность наступления некоммерческих рисков. Предоставление гарантий ставится также в зависимость от создания «справедливого и равного» режима для инвестиций и от расширения сети соглашений по поощрению и защите инвестиций[[25]](#footnote-25).

В рамках Всемирной торговой организации (ВТО) действует Соглашение по торговым аспектам инвестиционных мер (ТРИМС), имеющее во многом целью не допустить нарушения либерализационного режима Организации (правил Генерального соглашения по тарифам и торговле - ГАТТ) в процессе использования зарубежных инвестиций. Государствам запрещается, в частности, использовать такие ограничительные меры, как требования к предприятиям с иностранным капиталом использовать определенную долю национальных товаров для производства своей продукции, покупать импортную продукции, а также требования обязательного экспорта фиксированной доли производимой продукции. На временной основе допускается освобождение от обязательств, предусматриваемое в ГАТТ (в первую очередь это относиться к развивающимся странам, в частности в связи с затруднениями, касающимися платежного баланса). Налагаемые ТРИМС запреты существенно сужают возможность использования инвестиций для достижения определенных приоритетных для той или иной страны экономических результатов. Соглашением предусматриваются также обстоятельства соблюдения государствами добросовестности в его выполнении, требование прозрачности в отношении соответствующих национальных мер. Обязанности по контролю[[26]](#footnote-26) и содействию выполнению условий ТРИМС возложены на действующий в ВОТ Комитет по инвестициям, связанным с торговлей.

# Глава 2. Двустороннее международное регулирование иностранных инвестиций.

1. **Применение положений двусторонних международных соглашений о защите инвестиций.**

Нормы международных соглашений, действующих в сфере регулирования иностранных инвестиций, применяются к инвестиционным соглашениям на территории Российской Федерации наравне с нормами национального закона, поскольку согласно ч. 4 ст. 15 Конституции РФ общепризнанные нормы и принципы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью её правовой системы. В соответствии с той же статьей Конституции правила международного договора применяются, если в нем установлены нормы, отличающиеся от норм национального законодательства.

Приоритет международно-правовых гарантий, предоставляемых иностранным инвестициям, в современных условиях правового регулирования иностранных инвестиций в России приобретает особое значение, поскольку благодаря действию международных обязательств договаривающихся государств обеспечиваются стабильностью в отношении режима деятельности иностранных инвесторов.

В Соглашении между Правительством СССР и Правительством Французской Республики о взаимном поощрении и взаимной защите капиталовложений[[27]](#footnote-27), заключенного в Париже 4 июля 1989 г., инвестиции, или «капиталовложения», определены как имущество (движимое и недвижимое), вещные права, а так же имущественные права, акции и другие формы участия в предприятиях и организациях, созданных на территории одного из договаривающихся государств, соответствующие общему понятию «имущественные ценности», которые должны вкладываться или были вложены в соответствии с законодательством договаривающейся стороны.

Помимо этого понятие «капиталовложение» включает косвенные капиталовложения, осуществляемые на территории договаривающихся сторон, т.е. капиталовложения, осуществляемые через посредство инвестора третьего государства. В определении «капиталовложения» указывается также, что изменение правовой формы вложения имущественной ценности не влияет на их квалификацию в качестве[[28]](#footnote-28) «капиталовложений», если указанное изменение не противоречит законодательству договаривающейся стороны.

Широкое понимание «капиталовложения», или инвестиции, позволяет отнести к иностранным (французским) инвестициям имущество коммерческой организации со 100%-ым французским капиталом к категории иностранной инвестиции, на которую распространяются гарантии, предусматриваемые в международном соглашении о взаимном поощрении и защите капиталовложений.

При квалификации имущественных ценностей, вкладываемых при создании предприятий и организаций на территории Российской Федерации, как иностранной инвестиции следует руководствоваться также положениями ст. 2 Соглашения, предусматривающей, что «каждая из договаривающихся Сторон в рамках своего законодательства и в соответствии с положениями настоящего Соглашения допускает и поощряет капиталовложения, осуществляемые на её территории». Данная статья разграничивает в отношениях, связанных с инвестициями, отношения, касающиеся допуска и поощрения инвестиций, и отношения, возникающие при осуществлении инвестиций.

Допуск и поощрение инвестиций по существу означает одобрение государством действий иностранного инвестора, а следовательно, и согласие государства на предоставление соответствующих гарантий, поскольку вкладываемые с согласия государства имущественные ценности следует квалифицировать как «капиталовложение». Однако указываемая статья содержит отсылку к законодательству договаривающейся стороны в отношении допуска и поощрения инвестиций.

При квалификации доходов, полученных в результате осуществления капиталовложения, как капиталовложения, следует руководствоваться определением термина «доходы», содержащимся в п.3 ст.1 Соглашения, т.е. как «любые суммы, получаемые в результате капиталовложения и, в частности, но не исключительно: прибыль, дивиденды, проценты, лицензионные и комиссионные вознаграждения, платежи за техническую помощь и техническое обслуживание».

В Соглашение не указывается, кто получает эти суммы. В связи с этим следует исходит из того, что если речь идет о капиталовложении в форме коммерческой организации, созданной по российскому законодательству, и оно в силу регистрации такой организации в качестве коммерческой организации с иностранными инвестициями получило квалификацию как капиталовложение, попадающие под действие Соглашения[[29]](#footnote-29), то доходы, полученные такой организацией, надлежит относить к доходам, на которые распространяются гарантии, определяемые в Соглашении.

Что касается квалификации нераспределенных доходов как «повторного капиталовложения», то здесь надо учитывать следующее. Нераспределенные доходы, полученные коммерческой организацией с иностранными инвестициями, по своему содержанию представляют собой повторное капиталовложение, или реинвестицию. И хотя в Соглашении не содержится определения реинвестиции, но в нем предусматривается, что «доходы от повторного капиталовложения пользуются такой же защитой, как и капиталовложения» (п.2 ст. 4). Это положение позволяет говорить о нераспределенных доходах как о реинвестиции, пользующейся такой же международно-правовой защитой, как и капиталовложение (инвестиция).

Соглашение распространяет гарантию от мер экспроприации и национализации на случаи принятия и иных мер, которые направлены на то, чтобы «лишить инвесторов другой Договаривающейся Стороны, принадлежащих им капиталовложений» (ст.4 п.3). Указанная гарантия касается широкого круга мер, которые применяет государство, в том числе и мер, непосредственно касающихся иностранных капиталовложений.

Общая цель гарантии заключается в обеспечении широкого понимания категорий «национализация» и «экспроприация», с тем, чтобы воспрепятствовать принятию мер государственного регулирования, которые влекут такие же последствия, что и сам акт национализации. Международно-правовая гарантия от экспроприации и национализации действует и в тех случаях, когда имеет место просто захват всего или какой-либо части капиталовложения иностранного инвестора.

Содержание гарантии состоит в том, что инвестору - собственнику капиталовложений выплачивается компенсация. В соответствии с положениями п. 3 ст.4 Соглашения в случае принятия мер экспроприации и национализации эти меры должны стать основанием для незамедлительной выплаты соответствующей компенсации. В Соглашении определен размер выплачиваемой компенсации. Сумма компенсации должна равняться реальной стоимости капиталовложений на день, предшествующей дню принятия или обнародования указанных мер.

Сумма компенсации, выплачиваемой иностранному инвестору, определяется в соответствии с достигнутым между этим инвестором и государством, принявшим подобные меры, соглашением. Если такое соглашение не может быть достигнуто[[30]](#footnote-30), то применяется другая международно-правовая гарантия – в части порядка разрешения споров, предусмотренная в ст.7 Соглашения.

Следует обратить внимание на то, что в части порядка разрешения споров, в том числе и споров, связанных с выплатой компенсации иностранному инвестору, существует многосторонняя конвенция о порядке урегулирования инвестиционных споров между государством и лицом другого государства, подписанная в Вашингтоне 18 марта 1965 г. На основании Дополнительного протокола к указанной Конвенции, подписанного в 1979 г., государствам – участникам этой Конвенции предоставлена возможность обращаться к дополнительным средствам разрешения инвестиционных споров. В числе дополнительных средств разрешения инвестиционных споров предусматриваются согласительная или арбитражная процедуры, которая применяется в случаях, если одна из сторон, участвующих в споре, не является государством – участником данной Конвенции либо является лицом такого государства. Кроме того согласительная или арбитражная процедуры могут применяться для таких спорящих сторон, даже если спор непосредственно не связан с инвестицией, но выходит за рамки обычной коммерческой сделки.

Положения ст. 7 Соглашения, подчеркивающие мирный путь разрешения споров и предусматривающие обращение к арбитражу, действующему на основании Арбитражного регламента ЮНСИТРАЛ, не препятствуют обращению инвестора к средствам разрешения спора, указанным в упомянутой в многосторонней Конвенции. Этот вывод подтверждается Типовым соглашением, утвержденным Постановлением Правительства РФ от 9 июня 2001 г. № 456 «О заключении соглашений между Правительством Российской Федерации и правительствами иностранных государств о поощрении и взаимной защите капиталовложений». Согласно п.2 ст. 7 Типового соглашения если спор не может быть разрешен путем переговоров в течение шести месяцев с даты просьбы любой из сторон спора о его разрешении путем переговоров, то он по выбору инвестора может быть передан на рассмотрение в компетентный суд или арбитраж договаривающейся стороны, либо в арбитражный суд *ad hoc,* либо в Международный центр по урегулированию инвестиционных споров, созданный в соответствии с Конвенцией об урегулировании инвестиционных споров между государствами и лицами других государств[[31]](#footnote-31).

В международном инвестиционном праве подлинный механизм поощрения инвестиций в гораздо большей степени заключается в предоставлении гарантий, чем в определении условий обращения и защиты. Возможность инвестора быстро и полностью получить компенсацию в случае наступления политического риска и ликвидации инвестиций – единственная гарантия для инвестора.

Инвестиционные гарантии рассматриваются в качестве главного практического средства обеспечения надежности инвестиций. Такого рода гарантирование некоммерческих рисков на коммерческой основе осуществляется посредством создания на национальном и международном уровнях особых механизмов – единственного надежного обеспечения получения инвестором быстрой и по возможности полной компенсации своих потерь, понесенных вследствие действия некоммерческих рисков. Функции гарантирования инвестиций на национальном уровне возлагаются на специальные образуемые государством и работающие под его контролем учреждения. Причем национальные гарантии предоставляются своим инвесторам избирательно, с учетом политической и экономической стабильности в странах – импортерах инвестиций. Именно национальные инструменты по преимуществу обеспечивают инвестиционные гарантии, используются развитыми странами в целях поощрения наибольшего присутствия их предпринимателей на мировых рынках[[32]](#footnote-32).

**2**.**Национальный режим и режим наибольшего благоприятствования в российском законодательстве для иностранных инвесторов.**

Согласно положениям Комплексной программы стимулирования иностранных инвестиций в экономику Российской Федерации, утвержденной постановлением Правительства РФ от 13 октября 1995 г. № 1016, одной из наиболее приоритетных задач развития российской экономики является привлечение иностранных инвестиций, обеспечивающих развитие международных экономических связей и освоение передовых научно-технических достижений.

Преамбула Федерального закона от 9 июля 1999 г. № 160-ФЗ «Об иностранных инвестициях в Российской Федерации» (далее – Закон об иностранных инвестициях) гласит о том, что настоящий Федерального закон направлен на привлечение и эффективное использование в экономике Российской Федерации иностранных материальных и финансовых ресурсов, передовой техники и технологии, управленческого опыта, обеспечение стабильности условий деятельности иностранных инвесторов и соблюдение соответствия правового режима иностранных инвестиций нормам международного права и международной практике инвестиционного сотрудничества.

В соответствии со ст. 15 Федерального Закона от 25 февраля 1999 г. № 39-ФЗ «Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений» государство гарантирует всем субъектам инвестиционной деятельности независимо от форм собственности обеспечение равных прав при осуществлении инвестиционной деятельности. Это положение фактически закрепляет национальный режим осуществления инвестиционной деятельности для иностранных инвесторов в Российской Федерации.

Ст. 6 того же Закона определяет, что из этого правила федеральными законами могут быть предусмотрены изъятия. Тоже положение закреплено и в п.1 ст.4 Закона об иностранных инвестициях, где определено, что правовой режим деятельности иностранных инвесторов и использования полученной от инвестиций прибыли не может быть менее благоприятным, чем правовой режим деятельности, предоставленный российским инвесторам, за изъятиями, устанавливаемыми федеральными законами.

Изъятия стимулирующего характера в виде льгот для иностранных инвесторов могут быть установлены в интересах социально-экономического развития Российской Федерации. Можно отметить следующие. В соответствии со ст.35 Закона РФ от 21 мая 1993 г. № 5003-1 «О таможенном тарифе» [[33]](#footnote-33)от пошлины освобождаются: товары, ввозимые на территорию Российской Федерации или вывозимые с этой территории для официального или личного пользования представителями иностранных государств на основании международных соглашений или законодательства Российской Федерации.

Помимо этого в соответствии с Законом РФ от 6 декабря 1991 г. № 1992 -1 «О налоге на добавленную стоимость» от налога освобождаются и товары, предназначенные для включения в состав основных производственных фондов, ввозимые иностранным инвестором в качестве вклада в уставный (складочный) капитал организаций (предприятий) с иностранными инвестициями. В отношении российских инвесторов Закон подобные льготы не устанавливает.

В соответствии с постановлением Правительства РФ от 19 мая 1994 г. № 497 «О тарифных льготах в отношении вывозимых из Российской Федерации нефти и нефтепродуктов собственного производства предприятий с иностранными инвестициями» иностранным инвесторам предоставляются тарифные льготы в виде частичного или полного освобождения при вывозе с таможенной территории Российской Федерации нефти и нефтепродуктов. Вид льгот законодательно не установлен и определяется в каждом отдельном случае Правительством РФ.

Постановление Правительства РФ от 28 февраля 1995 г. № 209 «О регулировании доступа к системе магистральных нефтепроводов, нефтепродуктов и терминалов в морских портах для вывоза нефти за пределы таможенной границы Российской Федерации » закрепило положение, согласно которому первоочередное распределение прав доступа к транспортным системам обеспечивается предприятиям с иностранными инвестициями, которым предоставлены льготы по уплате экспортной пошлины, для поставок на экспорт собственной продукции в объемах, необходимых для реализации указанных льгот.

Несмотря на это в российском законодательстве закреплено множество изъятий ограничительного характера. Так согласно п. 3 Правил финансирования в 2000 г. расходов федерального бюджета на осуществлении высоэффективных инвестиционных проектов в угольной отрасли, бюджетный кредит может быть предоставлен российским организациям угольной отрасли, независимо от формы собственности, за исключением организаций с иностранными инвестициями.

В соответствии с Положением о страховании строительных рисков при лицензировании строительной деятельности минимальная сумма, вносимая при лицензировании составляет 100млн руб. Для российских организаций; 250 млн руб. – для фирм с иностранными инвестициями.[[34]](#footnote-34)

Положением о выдаче разрешений страховым организациям с иностранными инвестициями определило, что Минфин России отказывает в выдаче лицензий страховым организациям с иностранными инвестициями, в случае если исчерпана квота участия иностранного капитала в уставных капиталах страховых организаций.

Порядок оплаты за проведение экспертизы при принятии решений о выдаче лицензий на осуществление строительной деятельности закрепил положение, согласно которому для субъекта лицензирования с иностранными инвестициями размер платы увеличивается в два с половиной раза.[[35]](#footnote-35)

Таким образом, в федеральном законодательстве Российской Федерации закрепляющем национальный режим осуществления инвестиционной деятельности иностранными инвесторами на территории Российской Федерации содержатся изъятия как ограничительного как и льготного характера. Изъятия ограничительного характера, закрепляемые федеральными законами по вопросам осуществления инвестиционной деятельности иностранными инвесторами, должны устанавливаться только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц обеспечения обороны страны и безопасности государства.[[36]](#footnote-36)

**Глава 3.** Многостороннее международное регулирование иностранных инвестиций. Региональные соглашения.

**1. Иностранные инвестиции в государствах участниках ЕврАзЭС.**

Одна из важнейших проблем государств — участников ЕврАзЭС — утверждение прочных и взаимовыгодных экономических отношений в инвестиционной сфере. Привлечение иностранных инвестиций рассматривается сегодня в государствах-участниках ЕврАзЭС как одна из существенных проблем экономики этих государств. Активизация инвестиционного процесса за счет притока иностранного капитала является наиболее разумным способом наращивания капитальных вложений в экономику государств - участников ЕврАзЭС.

Не менее значима при этом и социальная роль инвестиций. Целью инвестиций в государствах - участниках ЕврАзЭС является получение максимально высокой прибыли, однако, реализуя эту цель, инвестор способствует и достижению общего публичного интереса. Инвестиционная деятельность создает предпосылки для расширения производства и удовлетворения социальных потребностей в государствах - участниках ЕврАзЭС, является стабилизирующим общественное развитие фактором.

Экономические реформы, проводимые в настоящее время в указанных государствах, направлены, в первую очередь, на развитие рыночных отношений на принципах свободной конкуренции между предприятиями различных организационно-правовых норм. Разработка законодательства об иностранных инвестициях в государствах — участниках ЕврАзЭС началась еще в 1991 г. и продолжается до настоящего времени.

Роль и значение иностранных инвестиций в развитии экономики учитывали руководители государств, подписавших Договор об учреждении Евразийского экономического сообщества и Заявление об учреждении Евразийского экономического сообщества. В Заявлении особо подчеркивается необходимость создания равных условий для доступа на рынки Сторон Договора иностранных инвестиций. Используя опыт ранее действующего законодательства об иностранных инвестициях, государства — участники ЕврАзЭС предложили немало собственных интересных норм и решений, подчеркивающих особенности развития экономических отношений в этих государствах. При этом в государствах — участниках ЕврАзЭС понимали, что приток иностранных инвестиций[[37]](#footnote-37) в экономическую и социальную сферу государств во многом предопределялся особенностями правового регулирования иностранных инвестиции в принимающих инвестиции государствах.

В основополагающих нормативных актах, регулирующих отношения, связанные с иностранными инвестициями в государствах - участниках ЕврАзЭС, предусмотрено, что они направлены прежде всего на привлечение и эффективное использование в экономике этих государств иностранных материальных и финансовых ресурсов, передовой техники и технологии, государственную поддержку инвестиционной деятельности и защиту прав инвесторов на территории этих государств.

В соответствии с законодательством, действующим в государствах - участниках ЕврАзЭС, иностранные инвесторы имеют право осуществлять инвестирование в форме:

* долевого участия в предприятиях, создаваемых совместно с юридическими и физическими лицами;
* создание предприятий, полностью принадлежащих иностранным инвесторам, а также дочерних предприятий, филиалов и представительств иностранных юридических лиц;
* приобретение предприятий, имущественных комплексов, зданий, сооружений, долей участия в предприятиях, паев, акций, облигаций и других ценных бумаг, а также иного имущества, которое в соответствии с действующим законодательством может принадлежать иностранным инвесторам;
* иной деятельности по осуществлению инвестиций, не запрещенной действующим на территории государств — участников ЕврАзЭС законодательством.

Объектами иностранных инвестиций могут быть: вновь создаваемые и модернизируемые основные фонды и оборотные средства; ценные бумаги; целевые денежные вклады; права на интеллектуальные ценности; имущественные права. Следует отметить, что во всех законодательных актах об иностранных инвестициях государств ЕврАзЭС иностранные инвесторы наделены общей правоспособностью и могут заниматься любой деятельностью, не запрещенной законодательством. В законодательных актах об иностранных инвестициях государств - участников ЕврАзЭС отмечается, что правовой режим иностранных инвестиций, а также деятельность иностранных инвесторов по их осуществлению, не может быть менее благоприятным, чем режим для имущества, имущественных прав юридических и физических лиц государства, в экономику которого вкладываются инвестиции.[[38]](#footnote-38)

Безусловно, существенное значение для инвесторов имеют государственные гарантии защиты иностранных инвестиций. Во всех государствах - участниках ЕврАзЭС в законодательстве, регулирующем иностранные инвестиции, весьма подробно закреплены положения, обеспечивающие иностранным инвесторам правовые гарантии защиты инвестиций.

Практически все государства пытаются создать систему дополнительных гарантий, защищающих инвесторов от некоммерческих рисков. Все законодательные акты предусматривают возмещение в этом случае инвесторам реальной стоимости инвестиций на момент принятия решения о национализации или реквизиции. При этом иностранные инвесторы имеют право на возмещение всех убытков (включая упущенную выгоду), причиненных им в результате действий государственных органов либо их должностными лицами, противоречащих законодательству государств — участников ЕврАзЭС.

Законы об иностранных инвестициях предусматривают четкий порядок регистрации коммерческих организаций с иностранными инвестициями и порядок их ликвидации. Коммерческие организации с иностранными инвестициями могут быть созданы либо путем их учреждения, либо в результате приобретения иностранным инвестором доли участия (пая, акций) в ранее учрежденной коммерческой организации без иностранных инвестиций или приобретения такой организации полностью. Учредительные документы коммерческих организаций с иностранными инвестициями должны определять предмет и цели деятельности организации, состав участников, размер и порядок формирования уставного фонда, размер долей участников, структуру, состав и компетенцию органов управления, порядок принятия решений, порядок ликвидации организации. В учредительные документы могут быть включены и другие положения, не противоречащие действующему законодательству государства. Законы об иностранных инвестициях предусматривают обязательный перечень документов, необходимых при государственной регистрации коммерческих организаций с иностранными инвестициями. В законах об иностранных инвестициях предусмотрены виды организаций с иностранными инвестициями. Это дочерние предприятия с правами юридического лица, а также филиалы, представительства на территории государств — участников ЕврАзЭС и за его пределами. Особо подчеркивается, что отказ в регистрации в коммерческой организации с иностранными инвестициями может быть обжалован в судебном порядке. [[39]](#footnote-39)

Одним из эффективных способов привлечения иностранного капитала в настоящее время является создание свободных экономических зон. В государствах — участниках ЕврАзЭС создание свободных экономических зон в первую очередь преследует цель активизации экономических процессов в государствах и привлечения иностранных инвестиций, посредством которых в экономику этих государств вносится не только капитал, но и новая организация производства, опыт управления, развитый менеджмент. В основе создания свободных экономических зон лежит идея предоставления определенной территории государству, более льготного, по сравнению с общепринятым для данного государства, режима хозяйственной деятельности.

Анализируя внутреннее законодательство государств — участников ЕврАзЭС, регулирующее вопросы иностранных инвестиций, следует уделить особое внимание проблемам сотрудничества этих государств в области инвестиционной деятельности, поскольку такое сотрудничество, безусловно, является одним из важнейших направлений совместных действий по созданию единого экономического пространства, созданию рыночных отношений в каждом государстве — участнике ЕврАзЭС. Государства, являясь участниками ЕврАзЭС, продолжают оставаться одновременно участниками Договора стран СНГ о создании экономического союза от 24 сентября 1993 г. И поэтому договоры, соглашения, подписанные ими в рамках этого Договора, продолжают действовать в отношениях между ними уже в качестве участников договора ЕврАзЭС.

В декабре 1993г. руководителями государств — участников ЕврАзЭС в рамках Договора СНГ было подписано Соглашение о сотрудничестве в области инвестиционной деятельности, которое, несомненно, должно было содействовать проведению государствами единой инвестиционной политики и сближению национальных законодательств государств в этой области. Например, ст. 10 Соглашения предусматривает, что стороны будут принимать меры с целью сближения своего законодательства по вопросам инвестиционной деятельности, в том числе по вопросам порядка создания организаций с инвестициями сторон, вопросам налогообложения трудовых отношений. И, как видно из изложенного выше, государства — участники ЕврАзЭС в основном привели в соответствие с подписанным Соглашением свое национальное законодательство по иностранным инвестициям.

Соглашение, подписанное государствами — участниками ЕврАзЭС, предусматривает осуществление инвестирования путем:

а) создания организаций, полностью принадлежащих инвесторам сторон соглашения, а также филиалов таких организаций;[[40]](#footnote-40)

б) долевого участия в деятельности организаций, создаваемых совместно с юридическими и физическими лицами по месту инвестирования;

в) иной деятельности по осуществлению инвестиций, не противоречащей законодательству, действующему на территории государства по месту инвестирования.

Организация с инвестициями сторон может осуществлять любые виды деятельности, за исключением запрещенных законодательством государств по месту инвестирования.

Соглашение предусматривает создание дочерних предприятий с правами юридического лица, а также филиалы и представительства на территории государства по месту инвестирования и за ее пределами с соблюдением условий и порядка установленных законодательством соответствующих государств. Существенным условием подписанного Соглашения является то обстоятельство, что имущество, ввозимое из других государств в качестве вклада инвесторов Сторон в уставный фонд предприятия с инвестициями Сторон и предназначенное для собственного материального производства, освобождается от взимания таможенной пошлины и не облагается налогом. Соглашение предусматривает механизм защиты инвестора в случае изменения законодательства Сторон. Статья 10 Соглашения предусматривает, что если в этом случае условия деятельности ранее созданных предприятий на территории данного государства ухудшаются, то в течение последующих 5 лет применяются нормы, действовавшие на момент регистрации этого предприятия. Определенные льготы для Сторон установлены при налогообложении. Это касается организаций с инвестициями Сторон в приоритетных отраслях хозяйства. Во всех остальных случаях действует общий порядок налогообложения.

Таким образом, руководителями государств подписано Соглашение, которое должно стимулировать стороны к активизации инвестиционной деятельности, тем более, что национальное законодательство государств - участников ЕврАзЭС не противоречит основным положениям Соглашения.[[41]](#footnote-41)

**2. Иностранные инвестиции в странах СНГ.**

Актуальность развития инвестиционной и лизинговой деятельности в экономическом пространстве государств-участников СНГ предопределена сложностью проблем, возникших в экономических взаимоотношениях в связи с развалом Советского Союза и образованием Содружества Независимых Государств. Разрыв правовых, кооперационно - технологических, инфраструктурных, торговых, социальных, информационно-технологических связей между государствами — бывшими республиками СССР создал совершенно новые политические и экономические реалии на постсоюзном пространстве.

Образование Экономического союза государств-участников Содружества — результат осознания необходимости продолжения экономического взаимодействия для оптимального сохранения на переходном этапе экономического, технического и инфраструктурного потенциалов своих стран. Один из центральных аспектов эффективного взаимодействия стран Содружества для выхода из экономического кризиса, стабилизации и подъема национальных экономик — развитие межгосударственной инвестиционной деятельности.

Затянувшийся инвестиционный кризис в СНГ стал определяющим тормозом на пути перехода к новому этапу — периоду экономического роста и фундаментальной структурной перестройки экономией стран Содружества.

Межгосударственная инвестиционная деятельность и сотрудничество в СНГ не могут успешно осуществляться без согласованной экономической политики, учитывающей многолетнюю совместную деятельность, специализацию, кооперацию и производство тех видов продукции, которые необходимы странам СНГ. В связи с этим одной из главных задач Содружества являетсясоздание межгосударственной законодательной базы, взаимная адаптация и унификация нормативно-законодательных актов и организационно-экономических условий инвестиционной деятельности, с целью создания предпосылок для формирования единого инвестиционного пространства Содружества.

Важнейший фактор, влияющий на инвестиционный климат любого государства — существующая система законодательства. Она определяет национальный правовой режим инвестиционной деятельности и регламентирует принципы и механизм взаимоотношений инвесторов с государственными органами — с одной стороны, а также с иными участниками экономических отношений и субъектами хозяйствования — с другой[[42]](#footnote-42). Правовой режим или поможет в привлечении инвестиций в реальную экономику или, наоборот, станет препятствием для их притока.

Очевидно, что для решения задачи целенаправленного и крупномасштабного привлечения инвестиций в экономику стран СНГ необходимо наличие как минимум двух условий:

1. разработки отвечающей долгосрочным национальным интересам государственной инвестиционной политики;
2. принятия на основе и во исполнение такой политики полноценной и непротиворечивой системы законодательства, обеспечивающей стабильное и рассчитанное на многолетнюю перспективу регулирование правил работы на национальном рынке для отечественных и иностранных инвесторов.

В большинстве законов, касающихся инвестиционной деятельности в странах СНГ, сформулирован принцип незыблемости условий инвестиционных контрактов, то есть сохранения их первоначальных условий в силе даже при смене законодательства. Такое правило— «дедушкина оговорка» — предусмотрено в законодательстве Казахстана, Кыр-гызстана, Молдовы, Узбекистана. На Украине эта норма действует в течение десяти лет после регистрации. Равным образом законы России, Беларуси, Украины, Казахстана, Кыргызстана, Узбекистана предусматривают право инвестора на возмещение ему убытков, возникших по вине неправомерных действий государственных органов.

Основные законодательные решения, формирующие правовое поле для инвесторов, приняты практически во всех странах СНГ. В этих условиях центр тяжести работы Исполнительного комитета СНГ как интегральной межгосударственной организационной структуры Содружества направлен на сближение законодательства стран СНГ, посредством разработки многосторонних межгосударственных и межправительственных Соглашений для создания гармонизированного правового инвестиционного пространства Содружества.[[43]](#footnote-43)

Первым документом, который определял деятельность в межгосударственной инвестиционной сфере в странах Содружества, является Соглашение«О сотрудничестве в области инвестиционной деятельности»**,** подписанное президентами государств - участников СНГ в Ашхабаде 4 декабря 1993г., в соответствии с которым сторонами предоставляется друг другу национальный режим. Они обязуются сотрудничать в разработке и осуществлении согласованной инвестиционной политики, предпринимать шаги по сближению законодательства. Инвесторам предоставляется право на возмещение убытков (включая упущенную выгоду), причиненных им в результате незаконных действий государственных органов или должностных лиц. Национализации возможна в исключительных, предусмотренных законом случаях, при этом выплачивается «быстрая, адекватная эффективная» компенсация[[44]](#footnote-44).

Исходя из анализа мировой практики эффективности инвестиционной деятельности, перспективных разработок Организации экономического сотрудничества и развития (ОЭСР), а также опыта межгосударственной работы в Содружестве Исполкома СНГ и в развитие этого соглашения, прогнозируя, что наиважнейшим вопросом является гарантия безопасности инвестору при работе в странах СНГ, был разработан проект Конвенции «О защите прав инвестора». Этот проект, подписанный главами государств- участников СНГ 28 марта 1997 г. в Москве, стал базовым документом по гармонизации правовой основы инвестиционной деятельности в СНГ.

Цель Конвенции — создание общего гарантированного инвестиционного пространства, возможность свободного привлечения капиталов, обеспечение безопасности и прав инвесторов, вкладывающих деньги в экономику государств - участников СНГ.

Конвенция о защите прав инвестора содержит базу основных терминов, таких как инвестиции, страна происхождения инвестиций, страна-реципиент, вещное право. В Конвенции отражены сфера действий, форма инвестиций, правовой режим осуществления инвестиций и гарантии от изменений законодательства, позиция по перечням изъятий и приоритетов стран-реципиентов. Особенно актуальна часть II о государственных гарантиях защиты инвестиций, в том числе:

* правовое регулирование инвестиционной деятельности; правовая защита инвестиций; гарантии защиты инвестиций от национализации, реквизиции, от решений и действий (бездействия) государственных органов и должностных лиц, ущемляющих права инвестора;
* компенсация за нанесение ущерба инвестору; порядок разрешения споров, возникающих в связи с осуществлением инвестиций; гарантии использования доходов;
* страхование имущества и рисков.

Из мировой практики следует, что Конвенция о защите инвестиций для уверенности инвестора значительно важнее, чем Соглашения о сотрудничестве в этой сфере, так как защита, предоставляемая Соглашением «О сотрудничестве в инвестиционной деятельности», гипотетически может быть аннулирована исключениями из закона в отношении приобретенных прав. [[45]](#footnote-45)

Специальный же закон или Конвенция «О защите прав инвестора» не может быть отменен или изменен односторонними действиями принимающей стороны. В целом Конвенция может быть успешно использована в перспективе в качестве основы для заключения двусторонних соглашений между государствами участниками.

Следует отметить, что мировое сообщество уделяет этим вопросам огромное внимание. Об их сложности говорит тот факт, что разрабатываемое на протяжении последних лет Организацией экономического содействия и развития (ОЭСР) «Международное соглашение по инвестициям» (МСИ) из-за расхождений принципиального характера между отдельными странами, регионами, международными объединениями, ТНК и правительствами до настоящего времени не принято, и очередное рассмотрение согласованного текста перенесено на неопределенный срок.

Это тем более важно, что при объективно общей заинтересованности в масштабном привлечении иностранных инвестиций на практике страны СНГ нередко демонстрируют свою специфику, усиливающееся обособление. Такого рода фрагментация прежде единой союзной инвестиционной территории превращается в «головную боль» для инвесторов, которые предпочитали бы операции на едином и большом рынке, а не на его изолированных секторах[[46]](#footnote-46). К тому же и страны Содружества в гораздо меньшей степи могут полагать на приток чужеземного капитала на свои суженные рынки, а их взаимная конкуренция с неизбежностью негативно отразится на переговорных позициях перед лицом зарубежных партнеров. [[47]](#footnote-47)

В целом принятые в инвестиционной сферемежгосударственные правовые документы СНГ сформировали необходимый правовой минимум для межгосударственной инвестиционной деятельности в Содружестве**.** Это такие документы, как Соглашение «О сотрудничестве в области инвестиционной деятельности» и Конвенция «О защите прав инвесторов».

В то же время ряд межгосударственных правовых соглашений имеет низкий коэффициент полезного действия. Невыполнение договоров и соглашений начинается с несоблюдения юридических внутригосударственных процедур необходимых для того, чтобы подписанные документы приобретали международно-правовую силу и реализовывались. Сбои происходят при ратификации национальными парламентами и одобрении правительствами заключенных договоров и соглашений. Процесс ратификации и одобрения затягивается. [[48]](#footnote-48)

На ратификацию, например, Устава СНГ потребовалось полтора года, Договора о созданий Экономического союза – более года. Конвенцию «О защите прав инвестора», подписанную главами государств 28 марта 1997 г., ратифицировали на 1 января 2001 г. только Армения, Белоруссия, Казахстан, Кыргызстан и Таджикистан.

Сбои возникают и при имплементации соглашений, т.е. при трансформации международных норм в национальные законы и правила. Необходимость такой трансформации вызывается тем, что заключаемые в рамках СНГ договора и соглашений не имеют прямого действия непосредственно на официальные органы государств, на их юридических и физических лиц не распространяются. Для них они обретают юридическую силу только тогда, когда государство в лице, как правило, правительства издает внутренние акты распорядительного характера, обязывающие их принять меры по реализации взятых страной межгосударственных обязательств. Если такие распоряжения не издаются — соглашения «зависают» и не выполняются.

Чтобы избежать длительных задержек с ратификацией, необходимо создать в государствах режим наибольшего благоприятствования для ратификаций договоров и соглашений заключаемых в рамках СНГ. По-видимому, нужна процедура, которая предусматривала бы рассмотрение таких соглашений в приоритетном порядке и в оговоренные сроки.

Возникает острая необходимость и в том, чтобы страны после каждого заседания Совета глав государств и Совета глав правительств принимали нормативные акты, содержащие конкретные меры по реализации совместных договоренностей, и определялись министерства, ведомства и конкретные должностные лица, ответственные за их выполнение.

Все перечисленные межгосударственные законодательные и нормативно-правовые акты направлены на гармонизацию национальных законодательств по инвестиционной деятельности; создание общего правового инвестиционного поля с целью повышения эффективности инвестиций и осуществления межгосударственных программ и проектов в реальной экономике СНГ.[[49]](#footnote-49)

**Заключение**

Оценивая российский опыт международно-правового регулирования инвестиций, я отмечаю, что действующие соглашения нуждаются в ревизии в целях распространения на иностранных инвесторов национального режима, уравнивающего их с отечественными; применения формул и понятий, прошедших «солидную международную обкатку» (определение понятий инвестиций, условий перевода прибыли за границу, порядка разрешения споров); исключения расхождений с формулировками внутреннего законодательства. Необходимым является обратить особое внимание на то, что в аспекте международно-правового обеспечения режима иностранных инвестиций в России важным является не столько дальнейшее развитие на путях традиционных соглашений, сколько урегулирование инвестиционных соглашений с постсоветскими государствами и прежде всего в рамках СНГ.

Сравнительно-правовой анализ двусторонних договоров подписанных между различными странами в разное время позволяет проанализировать их с точки зрения возможности унификации и гармонизации российского законодательства по инвестиционным отношениям.

Следуя пути развития защиты прав инвесторов, необходимо завершить затянувшийся процесс присоединения России к Вашингтонской конвенции 1965 г. Об учреждении Международного центра по урегулированию инвестиционных споров. Завершение процесса вступления в ГАТТ / ВТО является необходимым не только для усиления защиты иностранных, но и отечественных инвесторов.

1. Иностранные инвестиции: мировой опыт-практика в России // Русско-английский словарь-справочник. / Под редакцией Б.Д. Дякина. Ч.2. М., 1996.С.155 [↑](#footnote-ref-1)
2. Scwarzenberger G. Foreign investments and international Law. L.,1959. P. 17. [↑](#footnote-ref-2)
3. Nwougugu E. The legal Problems of Foreign Investments in Developing Countries. Manchester. 1965. P. 4 [↑](#footnote-ref-3)
4. Вознесенская Н.Н. Иностранные инвестиции и смешанные предприятия в странах Африки. М., 1975. С. 26-32 [↑](#footnote-ref-4)
5. Богатырев А.Г. Инвестиционное право. М.: Российское право. 1992. С. 12-13. [↑](#footnote-ref-5)
6. Богуславский М.М. Иностранные инвестиции: правовое регулирование. М., 1996. С. 15. [↑](#footnote-ref-6)
7. Федеральный закон от 25 февраля 1999 г. N 39-ФЗ "Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений". С изм. и доп., внесенными федеральными законами от 2 января 2000 г. N 22-ФЗ, от 22 августа 2004 г. N 122-ФЗ, от 2 февраля 2006 г. N 19-ФЗ // СЗ РФ. 1999. №9. Ст. 1096. [↑](#footnote-ref-7)
8. Федеральный Закон от 9 июля 1999 г. № 160-ФЗ «Об иностранных инвестициях в Российской Федерации». С изм. и доп., внесенными федеральными законами от 21.03.2002 N 31-ФЗ, от 25.07.2002 N 117-ФЗ, от 08.12.2003 N 169-ФЗ, от 22.07.2005 N 117-ФЗ, от 03.06.2006 N 75-ФЗ, от 26.06.2007 N 118-ФЗ // СЗ РФ. 1999.№ 28. Ст. 3493. [↑](#footnote-ref-8)
9. Закон РСФСР от 4 июля 1991 г. № 1545-1 «Об иностранных инвестициях». С изм. и доп.. внесенными федеральными законами от 19 июня 1995 г. N 89-ФЗ, 16 ноября 1997 г. N 144-ФЗ [↑](#footnote-ref-9)
10. Игонина Л.Л. Инвестиции. М.: Экономист, 2004. С.32-33 [↑](#footnote-ref-10)
11. Вознесенская Н.Н. Иностранные инвестиции: Россия и мировой опыт. М., 2001. С. 55 [↑](#footnote-ref-11)
12. Договор к энергетической Хартии: путь к инвестициям и торговле для востока и Запада. / Ред. русск. изд. А.А. Конпляник. М., 2002. С. 56-57. [↑](#footnote-ref-12)
13. Международное частное право. Сборник нормативных документов. / Под ред. К.А. Бекяшева и А.Г. Ходакова. М., 1997. С. 610. [↑](#footnote-ref-13)
14. Иванова Е. О понятии иностранных инвестиций. / Право и экономика. 2006. № 9. С. 99-100. [↑](#footnote-ref-14)
15. Кузмин Э.Л.Международное экономическое право: Учебное пособие / отв. Ред. К.А. Бякишев. М.: ТК Велби, Издательство Проспект, 2008. – С.138 –139. [↑](#footnote-ref-15)
16. Вельяминов Г. М. Международное экономическое право и процесс. М., 2004. С. 366-370. [↑](#footnote-ref-16)
17. Кузмин Э.Л. Указ.соч. С. 147. [↑](#footnote-ref-17)
18. Шумилов В.М. Международное экономическое право: Учебник. Ростов-на-Дону. 2003. С. 450-451. [↑](#footnote-ref-18)
19. Международное частное право: Учебник /под ред. Г.К Дмитриевой. М., 2005. С. 284 – 286. [↑](#footnote-ref-19)
20. Шумилов В.М.Указ. соч. С. 461-462. [↑](#footnote-ref-20)
21. Кузмин Э.Л. Указ.соч. С. 143. [↑](#footnote-ref-21)
22. Международное право: Учебник / Под ред. Л.Н. Шестакова. – М.: Юрид. Лит., 2005. С. 330. [↑](#footnote-ref-22)
23. Карро Д., Жюйар П. Указ.соч. С. 339. [↑](#footnote-ref-23)
24. Вельяминов Г. М. Указ.соч. С.378. [↑](#footnote-ref-24)
25. Вельяминов Г. М. Указ.соч. С.378. [↑](#footnote-ref-25)
26. Кузмин Э.Л. Указ.соч. С.104-105. [↑](#footnote-ref-26)
27. Ведомости Верховного Совета СССР. – 1991. - № 48. – Ст. 1357. [↑](#footnote-ref-27)
28. Доронина Н.Г. Применение положений двусторонних международных соглашений о защите и гарантии инвестиций // Право и экономика. 2002. №1. С. 86-89 [↑](#footnote-ref-28)
29. Доронина Н.Г. Применение положений двусторонних международных соглашений о защите и гарантии инвестиций // Право и экономика. 2002. №1. С. 86-89 [↑](#footnote-ref-29)
30. Доронина Н.Г. Применение положений двусторонних международных соглашений о защите и гарантии инвестиций // Право и экономика. 2002. №1. С. 86-89 [↑](#footnote-ref-30)
31. Доронина Н.Г. Применение положений двусторонних международных соглашений о защите и гарантии инвестиций // Право и экономика. 2002. №1. С. 86-89. [↑](#footnote-ref-31)
32. Карро Д., Жюйар П. Международное экономическое право. М., 2002. С.338 [↑](#footnote-ref-32)
33. Монастырская Ю.И. Национальный режим и режим наибольшего благоприятствования для иностранных инвесторов в российском законодательстве. // Право и экономика. 2001. № 4. С. 58-62 [↑](#footnote-ref-33)
34. Монастырская Ю.И. Национальный режим и режим наибольшего благоприятствования для иностранных инвесторов в российском законодательстве. // Право и экономика. 2001. № 4. С. 58-62. [↑](#footnote-ref-34)
35. Монастырская Ю.И. Национальный режим и режим наибольшего благоприятствования для иностранных инвесторов в российском законодательстве. // Право и экономика. 2001. № 4. С. 58-62 [↑](#footnote-ref-35)
36. Федеральный Закон от 9 июля 1999 г. № 160-ФЗ «Об иностранных инвестициях в Российской Федерации». С изм. и доп., внесенными федеральными законами от 21.03.2002 N 31-ФЗ, от 25.07.2002 N 117-ФЗ, от 08.12.2003 N 169-ФЗ, от 22.07.2005 N 117-ФЗ, от 03.06.2006 N 75-ФЗ, от 26.06.2007 N 118-ФЗ // СЗ РФ. 1999.№ 28. Ст. 3493.; ст. 4. [↑](#footnote-ref-36)
37. Егизаров В. Законодательство об инвестициях в странах участниках ЕврАзЭС / Право и экономика. 2003. № 11. С. 89. [↑](#footnote-ref-37)
38. Егизаров В. Законодательство об инвестициях в странах участниках ЕврАзЭС / Право и экономика. 2003. № 11. С. 89. [↑](#footnote-ref-38)
39. Егизаров В. Законодательство об инвестициях в странах участниках ЕврАзЭС / Право и экономика. 2003. № 11. С. 89. [↑](#footnote-ref-39)
40. Егизаров В. Законодательство об инвестициях в странах участниках ЕврАзЭС / Право и экономика. 2003. № 12. С. 72. [↑](#footnote-ref-40)
41. Егизаров В. Законодательство об инвестициях в странах участниках ЕврАзЭС / Право и экономика. 2003. № 12. С. 73. [↑](#footnote-ref-41)
42. Комаров В.В. Инвестиции и лизинг в СНГ // Право и экономика. 2002. № 3. С. 83. [↑](#footnote-ref-42)
43. Комаров В.В. Инвестиции и лизинг в СНГ // Право и экономика. 2002. № 3. С. 84. [↑](#footnote-ref-43)
44. Международное частное право: Учебник /под ред. Г.К Дмитриевой. М., 2005. С. 284. [↑](#footnote-ref-44)
45. Комаров В.В. Инвестиции и лизинг в СНГ // Право и экономика. 2002. № 3. С. 83. [↑](#footnote-ref-45)
46. Законодательство об иностранных инвестициях России и стран ближнего зарубежья. М., 1993. С.5. [↑](#footnote-ref-46)
47. Вельяминов Г. М. Указ.соч. С.372. [↑](#footnote-ref-47)
48. Комаров В.В. Инвестиции и лизинг в СНГ // Право и экономика. 2002. № 3. С. 86. [↑](#footnote-ref-48)
49. Комаров В.В. Инвестиции и лизинг в СНГ // Право и экономика. 2002. № 3. С. 86. [↑](#footnote-ref-49)