ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ИНВЕСТИЦИОННОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

Понятие инвестиционной деятельности впервые было законодательно определено только в 1991 году. Несмотря на значительное количество выпущенных к настоящему времени документов, далеко не все аспекты инвестиционной деятельности нашли отражение в нормативных актах - пока лишь намечены основные напрвления инвестиционной политики государства.

Согласно законам РСФСР от 26 июня 1991г. " Об инвестиционной деятельности в РСФСР" и от 4 июля 1991 г. " Об иностранных инвестициях в РСФСР" инвестициями являются денежные средства, целевые банковские вклады, паи, ценные бумаги, технологии, оборудование, лицензии, кредиты, имущественные права, интеллектуальные ценности, вкладываемые в объекты предпринимательской и других видов деятельности в целях получения прибыли и достижения положительного социального эффекта. Запрещается инвестирование в объекты, создание и использование которых не отвечает требованиям экологических, санитарно-гигиенических и других законодательно определенных норм, наносит ущерб охраняемым законом правам и интересам граждан, юридических лиц и Государства.

Важнейшими стимулами развития инвестиционной деятельности является обеспечение государством гарантий прав инвесторов, защиты инвестиций и предоставление им налоговых и таможенных льгот.

Защита инвестиций гарантируется законом независимо от форм собственности. При этом всем инвесторам обеспечиваются равноправные условия деятельности, исключающие применение мер дискриминационного характера, которые могли бы препятствовать управлению и распоряжению инвестициями:

а) инвестиции не могут быть безвозмездно национализированы;

б) инвестиции не могут быть реквизированы.

Применение таких мер возможно лишь с полным возмещением инвестору всех убытков, включая упущенную выгоду. Инвестиции могут быть застрахованы. К сожалению, стоит отметить, что данная норма закона в некоторой степени является декларативной. До недавнего времени согласно ст. 36 Закона об иностранных инвестициях иностранные инвесторы могли приобретать государственные ценные бумаги только с разрешения Минфина РФ. Эта статья была отмечена 24 декабря 1993 г. Указом Президента России № 2288. Также в соответствии с Инструкцией ЦБР от 16 июля 1993 г. № 16 нерезиденты осуществляют все инвестиции и реинвестиции на территории Российской Федерации в рублях со специальных инвестиционных рублевых счетов типа "И". Но до сих пор не выработан механизм продажи валюты на внутреннем валютном рынке с целью зачисления рублевой выручки на эти счета.

В целях обеспечения стабильности прав инвесторов законом установлено, что соответствующие положения принимаемых законодательных актов, ограничивающие эти права, не могут вводиться в действие ранее чем через год с момента их опубликования. Для иностранных и совместных предприятий Указом Президента РФ от 27 сентября 1993 г. № 1466 этот срок увеличен до трех лет. Кроме того, установлено, что ограничения в деятельности иностранных инвесторов могут быть введены только законами Российской Федерации и указами Президента, нормативные акты местных органов власти, ущемляющие права инвесторов, не подлежат применению.

Поскольку правовых гарантий не всегда бывает достаточно, возникает необходимость в создании специальных организаций) обеспечивающих исполнение законодательных норм. Указом Президента РФ от 2 февраля 1993 года № 184 образована Государственная инвестиционная корпорация, которая может выступать гарантом иностранным и отечественным инвесторам. Взнос государства в уставном фонде корпорации составляет более

1 млрд. долларов США. Также для обеспечения финансовых гарантий иностранным инвесторам корпорации выделено 50 млн. долларов США и 200 млрд. рублей. Не менее значительные финансовые гарантии предоставлены Постановлением Правительства РФ от 23 мая 1994 г. № 507. По эмиссионным обязательствам Инвестиционного финансового консорциума, участниками которого являются крупнейшие банки России, предусмотрены государственные гарантии общим объемом 800 млрд. рублей. При этом средства, привлеченные в результате выпуска консорциумом ценных бумаг, направляются на финансирование инвестиционных проектов, а также на формирование резервного и страхового фондов, на которые будет обращаться первоочередное взыскание. Указом Президента РФ от 26 февраля 1993 г. № 282 признано необходимым участие российской стороны в учреждении Международного агентства по страхованию иностранных инвестиций в Российскую Федерацию от некоммерческих рисков.

Закон об иностранных инвестициях предусматривает ряд таможенных льгот: имущество, ввозимое в качестве вклада в уставной фонд, предназначенное для собственного материального производства или ввозимое иностранными работниками для собственных нужд, освобождается от взимания импортных пошлин, предприятия, полностью принадлежащие иностранным инвесторам, и совместные предприятия, в уставном фонде которых иностранные инвестиции составляют более 30 процентов, вправе без лицензий экспортировать продукцию собственного производства и импортировать продукцию для собственных нужд; валютная выручка указанных предприятий от экспорта собственной продукции остается полностью в их распоряжении. Указом Президента РФ от 10,июня 1994 г. № 1199 установлено, что предприятия, ввозящие оборудование (кроме подакцизных), предназначенное для производственного развития предприятий, по контрактам, заключенным до 1 января 1993 г. освобождаются в 1994 году от уплаты НДС и спецналога.

С выходом Указа Президента РФ от 17 сентября 1994 г. № 1928 определилось новое направление в государственной инвестиционной политике - финансовое участие государства в Частных инвестиционных проектах. Указом предусматривается ежегодное выделение капитальных вложений на финансирование высокоэффективных инвестиционных проектов при условии размещения этих средств на конкурсных началах. Право на участие в конкурсе имеют проекты, по которым инвестор вкладывает не менее 80% собственных и заемных средств, включая иностранные инвестиции, при этом собственные средства инвестора должны составлять не менее 20%. Частные инвесторы приобретают право собственности на созданные объекты и производства в соответствии с долей вложенных средств.

Началась разработка нового направления в инвестиционной деятельности. Указом Президента РФ от 17 сентября 1994 г. № 1929 введено понятие финансового лизинга как вида предпринимательской деятельности, направленного на инвестирование временно свободных или привлеченных средств в имущество, передаваемое по договору физическим и юридическим лицам на определенный срок.

2. ВИДЫ ДОГОВОРОВ

С ИНОСТРАННЫМИ ИНВЕСТОРАМИ

Действующие законодательные акты прямо не регламентируют использование концессионных форм инвестиций, основанных на договорных принципах отношений государства и инвесторов. И Закон "Об инвестиционной деятельности в РСФСР", и Закон "Об иностранных инвестициях в РСФСР" определяют лишь принципы и основные положения инвестиционной деятельности в целом и иностранных инвестиций в частности и в совокупности с новым Гражданским кодексом являются лишь общей законодательной базой для концессионных отношений.

Этот пробел в законодательстве Российской Федерации и призваны заполнить законы из "концессионного" пакета и прежде всего - рамочный Закон "О концессионных и иных договорах, заключаемых с иностранными инвесторами", в котором определялся: перечень концессионных объектов, права и обязанности инвестора по долгосрочному пользованию находящимся в государственной собственности объектом или занятию деятельностью, являющейся государственной монополией. Область действия этого закона распространяется преимущественно на перерабатывающую промышленность, транспорт и связь, сферу услуг итак далее.

Важнейшим предметом регулирования для Закона "О соглашениях о разделе продукции" является сфера недроподьзования, и основное внимание в нем уделено механизму и процедуре реализации таких соглашений. Учитывая, что недра являются исключительной государственной собственностью, Законом "О недрах" в свое время был установлен лишь администрайтно-распорядительный порядок передачи участков недр во временное пользование негосударственным инвесторам.

К наиболее распространенным современным разновидностям концессионных форм соглашений государства с иностранными инвесторами относятся'

а) концессионные договоры (собственно концессии в узком значении);

б) соглашения о разделе продукции;

в) договоры на предоставление услуг (с риском или без риска).

Среди общих отличительных признаков всех названных видов договоров необходимо выделить прежде всего то, что все они:

во-первых, заключаются государством с иностранными инвесторами в отношении объектов государственной или муниципальной собственности, которые в соответствии с национальным законодательством частично или полностью исключены из гражданско-правового оборота, а также в отношении отдельных видов деятельности, составляющих государственную монополию (так называемые естественные монополии);

во-вторых, в отличие от классических гражданско-правовых сделок названные договоры могут включать отдельные изъятия из национального гражданского законодательства применительно к отношениям государства с инвесторами, предусматривая возможность односторонних преимущественных прав государства в рамках таких договоров;

в-третьих, признание концессионных и иных договоров с иностранными инвесторами юридически действительными предполагает совершение государством, в лице уполномоченных органов исполнительной власти, предваряюшего такой договор или следующего после его заключения разрешительного акт (выдачу лицензии или иного разрешения), если подобный порядок установлен национальным законодательством;

в-четвертых, для большинства государств, применяющих концессионные формы договоров с инвесторами, характерно изъятие из национального правового режима, именуемое юристами как "дедушкина оговорка" и предусматривающее на срок действия договора мораторий на применение к иностранному инвестору неблагоприятных для него изменений в текущем законодательстве, принятых после вступления такого договора в силу.

Кроме того, в концессионных и иных договорах с иностранными инвесторами должны быть отражены такие обязательные положения, как:

- виды деятельности, работ или услуг, осуществляемые инвестором в соответствии с договором;

- обязательства государстра перед инвестором о выдаче ему разрешительных документов, необходимых для осуществления оговоренных договором работ и услуг, включая внешнеторговые сделки;

- права собственности инвестора на произведенную в рамках договора продукцию (или ее оговоренную часть) и полученные доходы, включая право на их вывоз из страны;

- права и обязанности сторон по принятию решений, связанных с выполнением договора;

- минимальные программа и график работ, выполняемых на основе договора;

- обязательства инвестора по использованию прогрессивных технологий и производству конкурентоспособных товаров и услуг;

- обязательства инвестора соблюдать установленные законодательство, нормы и правила, касающиеся трудовых отношений, техники безопасности, охраны окружающей природной среды и рационального использования природных ресурсов;

- обязательства инвестора по обеспечению финансирования работ-, а также гарантии получения заемных средств, намеченных к привлечению инвесторов в пределах, установленных договором;

- обязательства инвестора по найму и обучению местных специалистов и других работников;

- взаимные обязательства государства и инвестора по развитию производственной и социальной инфраструктуры региона (регионов) нахождения объекта (объектов) инвестиций;

- обязательства государства по обеспечению недискриминационного порядка приобретения инвестором местных товаров и услуг и допуска ксистемам транспорта и связи - с учетом требований национального законодательства;

-виды, формы и порядокопределения и внесения инвестором налогов, сборов и других обязательных платежей, особенности применения которых могут устанавливаться договором в соответствии с национальным налоговым законодательством;

- порядок возврата земельных участков. иных природных объектов и имущества, переденных государством в пользование инвестору в соответствии с договором, в процессе использования или после прекращения действия договора;

- срок действия договора, порядок и условия его продления, приостановления и прекращения, а также порядок разрешения споров.

Приведенные положения концессионных и иных договоров, заключаемых с иностранными инвесторами, могут быть частично исключены или дополнены другими положениями в зависимости от вида договора или соглашения, специфики конкретного объекта инвестиций и требований законодательства.