

УДК 341.1/8

<https://doi.org/10.33619/2414-2948/75/34>

ГАРАНТИИ, ПРЕДОСТАВЛЯЕМЫЕ ИНОСТРАННЫМ ИНВЕСТОРАМ

©*Сухаруков А. Ю.*, ORCID: 0000-0003-4785-5578, Кубанский государственный аграрный университет им. И.Т. Трубилина, г. Краснодар, Россия, suharykovandrey@gmail.com

GUARANTEES PROVIDED TO FOREIGN INVESTORS

©*Sukharukov A.*, ORCID: 0000-0003-4785-5578, Kuban State Agrarian University, Krasnodar, Russia, suharykovandrey@gmail.com

Аннотация. В статье анализируются гарантии, предоставляемые иностранным инвесторам в Российской Федерации, а также освещаются особенности осуществления деятельности иностранными инвесторами в Российской Федерации и процессы изъятия ограничительного характера из правового режима деятельности иностранных инвесторов в Российской Федерации. Приводятся сведения о факторах, которые влияют на инвестиционный климат, относящийся к правовым гарантиям, предоставляемым инвесторам и направленным на обеспечение стабильности и неизменности правил ведения бизнеса, а также льготы и преференции.

Abstract. The article analyzes the guarantees provided to foreign investors in the Russian Federation, and it also talks about the specifics of the activities of foreign investors in the Russian Federation, as well as the process of removing a restrictive nature from the legal regime of foreign investors in the Russian Federation, it talks about factors that affect the investment climate related to legal guarantees provided to investors aimed at ensuring the stability and immutability of business rules, as well as benefits and preferences.

Ключевые слова: анализ, гарантии, иностранные инвесторы.

Keywords: analysis, guarantees, foreign investors.

Прежде всего, хотелось бы выделить определение «гарантии» для того, чтобы дать четкую характеристику гарантиям, которые предоставляются иностранному. Данный термин по-разному определяется в международном и гражданском законодательстве. Обобщая все нормы можно сформулировать, что под гарантией понимается система обеспечения реализации законодательства. Под международно-правовыми гарантиями в инвестиционной сфере понимаются конкретные обязательства государства, направленные на обеспечение прав иностранных инвесторов в ходе осуществления ими коммерческой и иной деятельности в России [1].

Ученым Трапезниковым отмечается, что под институтом международно-правовых гарантий иностранных инвестиций понимаются следующие международные нормы, которые представляют собой определенную систему, состоящую из однородных общественных отношений, возникающих по поводу обеспечения неприкосновенности частной собственности и реальной реализации иностранными инвесторами своих прав на территории суверенной страны-реципиента иностранных инвестиций [2].

Существуют гарантии, которые обеспечивают не только правовой режим иностранных инвестиций в соответствии с международным правом и практикой инвестиционного сотрудничества, но и обусловлены также участием России в международных договорах.

Для обеспечения благоприятного инвестиционного климата и привлечения иностранных инвестиций в Россию иностранные инвесторы пользуются режимом наибольшего благоприятствования, под которым понимается, что правовой режим иностранных юридических лиц не может быть менее благоприятным, чем правовой режим иностранных инвесторов из любых третьих стран.

Также немаловажными факторами, влияющим на инвестиционный климат, являются правовые гарантии, предоставляемые инвесторам, которые направлены на обеспечение стабильности и неизменности правил ведения бизнеса, а также льготы и преференции [3]. Таким примером могут быть иностранные инвестиции, привлекающиеся с помощью таких общих гарантий, регулирующих предпринимательскую деятельность, в частности, возмещение убытков, причиненных незаконными действиями органов государства, а также специальных гарантий, которые закреплены в гражданском законодательстве, законе об иностранных инвестициях, а также в положениях международных соглашений России с другими государствами о поощрении и взаимной защите капиталовложений. Конкретно специальные гарантии направлены на обеспечение реализации таких прав иностранных инвесторов, как:

1. Право на суброгацию, которое означает право на передачу своих прав и на основании уступки требований и перевода долга другому лицу в соответствии с гражданским законодательством РФ. Например, если иностранное государство платит иностранному инвестору в пользу иностранного инвестора по гарантии, предоставленной иностранному инвестору за инвестиции, совершенные им на территории России (договор страхования рисков), права иностранного инвестора на такие инвестиции передаются в эту иностранную страну;

2. Право на компенсацию по требованию или экспроприации, то есть право на возмещение стоимости выбранного имущества и возмещение убытков при экспроприации. Следует отметить, что российское законодательство гарантирует компенсацию по требованию или экспроприации, как правило, на значительно худших условиях по сравнению с международными соглашениями, предусматривающими право инвестора (и, соответственно, обязанность государства) на «быструю, адекватную и эффективную компенсацию» (формула Хеллы). Ради иностранного инвестора важно, чтобы принятие инвестиций обеспечивало надлежащую защиту и безопасность сфер деятельности государства. Во всех международных соглашениях Российской Федерации о стимулировании и взаимной защите иностранных инвестиций вопросы компенсации в случае экспроприации или других мер, аналогичных их результатам, имеют большое значение.

3. стабилизационная оговорка, предоставляющая гарантии от неблагоприятного для инвесторов изменения законодательства с целью обеспечение стабильности правового режима иностранных инвестиций, оговоренного налоговым, валютным и таможенным законодательством, иностранным инвесторам и коммерческим организациям с зарубежными инвестициями. Стабильность условий инвестирования и правового режима гарантируются инвестору в течение срока окупаемости инвестиционного проекта, но не более семи лет с начала его финансирования. Приоритетным является инвестиционный проект, суммарный объем иностранных инвестиций в который составляет не менее 1 млрд руб., или инвестиционный проект, в котором доля (вклад) иностранного инвестора в уставный капитал

составляет не менее 100 млн евро., включенный в перечень, утверждаемый Правительством РФ. Суть гарантии стабильности заключается в следующем: не применяются новые федеральные законы и другие нормативные правовые акты РФ, изменяющие размеры федеральных налогов (за исключением акцизов, налога на добавленную стоимость на товары, произведенные на территории РФ) и взносов в государственные внебюджетные фонды (за исключением взносов в Пенсионный фонд РФ), а также изменения и дополнения, внесенные в действующие федеральные законы и другие нормативные правовые акты РФ, приводящие к увеличению совокупной налоговой нагрузки на деятельность иностранного инвестора и коммерческой организации с иностранными инвестициями реализации приоритетных инвестиционных проектов или устанавливают режим запретов и ограничений в отношении иностранных инвестиций. Это означает в течение срока реализации инвестиционного проекта, но не более 7 лет со дня начала его финансирования инвестор и российская организация с участием иностранного инвестора будут платить налоги и таможенные сборы, существующие на момент начала финансирования проекта. В отдельных случаях, предусмотренных законом, этот срок может быть продлен по решению правительства РФ. Если налоги в силу Закона уменьшаются, они платят меньше налогов, если размер законом налогов увеличивается налоговая нагрузка хранится в размере, существовавшем на день начала финансирования инвестиционного проекта.

4. право на использование инвестиционных доходов, То есть право на свободное использование доходов и прибыли для реинвестирования предприятий в России, Помимо беспрепятственного перевода в Российскую Федерацию доходов, прибыли и других легальных сумм, полученных в отношении иностранной валюты, в отношении иностранных инвестиций или филиала с коммерческими организациями с устранением гражданско-правовых обязательств в связи с исполнением прибыли, дивидендов, процентов, в том числе при их реализации ранее, и взысканием налога, предусмотренного для выплаты и уплаты налогов, предусмотренных в РФ. Нормативные акты, действующие в Российской Федерации, облагаются налогом иностранным инвесторам, предоставляются гарантии соблюдения их прав и законных интересов, а также могут устанавливаться налоговые и таможенные льготы.

С целью стимулирования инвестиций двусторонними международными договорами Российской Федерации во избежание двойного налогообложения может быть предусмотрено использование льготных налоговых ставок для определенных видов доходов, выплата их иностранным инвесторам или освобождение от налогообложения таких доходов в Российской Федерации. Поправки в законодательство, устанавливающие правовой режим использования иностранных инвестиций в части налоговых льгот, не могут быть наделены контрпродуктивными полномочиями, такие изменения могут снизить положение иностранного инвестора (создаваемого в Российской Федерации коммерческими организациями с иностранными инвестициями), в связи с продолжающимися правовыми отношениями, связанными с реализацией инвестиционного проекта. Обратимся, например, к судебной практике, как с хозяйственным сообществом, так и с иностранными инвестициями, инициировавшими инвестиции в строительство проекта на территории Российской Федерации, в котором действует закон, предусматривающий предоставление гарантий обществу, в том числе предоставление проекта на период наибольшего стимула, в соответствии с законодательством об уплате налога на имущество, продолжающий свою работу с налогами и сборами на данный момент. Налоговая служба пришла к выводу, что с момента начала реализации инвестиционного проекта общество не имеет права применять налоговые льготы в течение следующего налогового периода, так как были изменены

условия, юридически установленные субъектом Федерации, и деятельность общества перестала соблюдать вновь установленные условия.

Не согласившись с решением инспекции об отказе в предоставлении налоговой льготы, общество обжаловало его в Арбитражном суде. Суд первой инстанции, с результатами которого согласились суд апелляционной инстанции и суд округа, признал позицию налогового органа необоснованной [4].

5. Право беспрепятственно вывозить за пределы Российской Федерации товары и информацию, первоначально ввозимые на территорию России в качестве иностранных инвестиций. В данном случае речь идет о котировках, лицензировании и т. Д. Следующие меры по нетарифному регулированию внешнеторговой деятельности, например, не могут быть применены к инвестору. Правительство РФ уполномочено контролировать деятельность иностранных инвесторов в России (в частности, утвердить перечень приоритетных инвестиционных проектов), а также разрабатывать и обеспечивать реализацию федеральных программ по привлечению иностранных инвестиций. В качестве инвестиционных объектов, о которых идет речь, гражданские права, изначально рассматривалось имущество, направленное в инвестиционную организацию: о возврате имущества по истечении срока аренды, о возврате документов, содержащих коммерческую тайну (например, ноу-хау) по истечении срока использования сведений, об экспорте имущества, оставшегося после ликвидации аффилированных лиц и в других подобных случаях. Если имущество сначала передано в качестве вклада в законный (фондовый) капитал хозяйственного общества или общества (ее имущества), возврат имущества инвестору, как правило, невозможен;

6. гарантия предоставления иностранному инвестору права на земельные участки, другие природные ресурсы, здания, сооружения и другое недвижимое имущество. Данная гарантия осуществляется в соответствии с законодательством РФ и субъектов РФ. Так, земли сельскохозяйственного назначения передаются иностранным инвесторам, а также организациям с участием иностранных инвестиций, в уставном (складочном) капитале которых доля иностранных инвесторов составляет более 50%, только в аренду [5].

Субъекты Российской Федерации и органы местного самоуправления в пределах своей компетенции могут предоставлять иностранному инвестору льготы и гарантии, осуществлять финансирование и оказывать иные формы поддержки инвестиционного проекта, осуществляемого иностранным инвестором, за счет средств бюджетов субъектов Российской Федерации и местных бюджетов, а также внебюджетных средств. Так, в соответствии с законодательством Краснодарского края органами государственной власти Краснодарского края, органами местного самоуправления в Краснодарском крае гарантируются: обеспечение равных прав инвесторов в соответствии с законодательством Российской Федерации и законодательством Краснодарского края; гласность и открытость при рассмотрении инвестиционных проектов; защиту капитальных вложений; невмешательство в хозяйственную деятельность инвесторов, осуществляемую в соответствии с законодательством Российской Федерации; осуществление гражданских прав в отношениях с инвесторами без злоупотребления правом способами, достаточными для защиты законных общественных интересов, государственных интересов Краснодарского края в соответствии с нормами законодательства Российской Федерации, рассчитанными на их применение в случаях, когда содержащиеся в них предписаниями не установлено иное; выполнение предоставленных полномочий с соблюдением принципов законности, обоснованности, своевременности и эффективности принимаемых решений; объективное, всестороннее, своевременное рассмотрение по существу обращений инвесторов; участие граждан,

общественных объединений и организаций в разработке и рассмотрении концепций, программ, инициатив по наиболее актуальным вопросам инвестиционной деятельности в Краснодарском крае; совершенствование законодательства Краснодарского края в целях обеспечения осуществления инвестиционной деятельности на территории Краснодарского края при соблюдении условий стабильности законодательства Краснодарского края, регулирующего инвестиционную деятельность, и создание процедур и механизмов, защищающих инвесторов от неправомерных действий органов государственной власти Краснодарского края и их должностных лиц; применение мер гражданско-правовой ответственности на основании законности, объективности, соразмерности мер ответственности по допущенным нарушениям и их последствиям, сбалансированности публичных и частных интересов (<https://duma.consultant.ru/documents/726128>).

Часто предоставления преференций, с одной стороны, является стимулом для обозначенной в законодательстве категории инвесторов, а с другой стороны, представляет собой ограничение для инвесторов, не получивших таких преференций в результате изменения состояния конкуренции на рынке, когда одни участники рыночных отношений должны сначала «лучший старт» по сравнению с другими. Интересно отметить, что в научной литературе правовые стимулы и правовые ограничения рассматриваются как взаимосвязанные в праве явления (<https://clck.ru/atVcW>). Сами по себе правовые ограничения не могут служить целью активизации инвестиционной деятельности, наоборот, они часто сдерживают ее развитие, однако грамотно сбалансированная система правовых стимулов и ограничений приводит к достижению наилучшего результата.

Правовые гарантии наряду с национальным законодательством государств-реципиентов иностранного капитала также содержатся в различных многосторонних международных инвестиционных сделках.

Для решения поставленных экономических задач соседние государства сотрудничают в международной инвестиционной сфере, предоставляя правовые гарантии иностранным инвесторам в соответствии с режимом, предусмотренным в региональных многосторонних международных инвестиционных соглашениях.

Важным региональным многосторонним международным соглашением на территории постсоветского пространства можно назвать договор о Евразийском экономическом союзе [6, с. 45]. Важной гарантией для иностранного инвестора является положение п. 81 приложения №16 к Договору о ЕАЭС: компенсация в случаях экспроприации должна быть выплачена без задержек в срок, предусмотренный законодательством государства-реципиента, но не позднее трех месяцев с даты экспроприации. Такая правовая гарантия, что создает для иностранных инвесторов, предсказуемость в международных инвестиционных отношениях, выступает важным фактором в сфере привлечения иностранных инвестиций. Да, согласно п. 3 ст. 5 «экспроприация» соглашения между Правительством Российской Федерации и правительством Итальянской Республики «О поощрении и взаимной защите капиталовложений» (www.consultant.ru/) компенсация должна быть выплачена без необоснованной задержки и в любом случае в течение трех месяцев с даты, когда будет определен размер компенсации.

Указанный в настоящем соглашении срок выплаты компенсации при экспроприации в зависимости от даты определения размера компенсации может быть достаточно длительным.

В документах ЮНКТАД предлагается определять сроки в свете конкретных случаев выплаты компенсации исходя из специфики каждого государства и обычных процедур в месте проведения эффективных платежей. Во многих странах обычное время для такого

перевода денежных сумм могло бы составить период между тремя и шестью месяцами (<https://clck.ru/atVcz>).

Однако компенсация потерь иностранного инвестора со стороны государства в достаточно сжатые сроки не всегда возможна. Следует учитывать период времени, необходимый для определения стоимости экспроприированной собственности иностранного инвестора.

Как подчеркивает Г. Шварценбергер, право на быструю (срочную) компенсацию не означает немедленную компенсацию. Под этим следует понимать предоставление компенсации после разумного периода времени, необходимого для обсуждения всех аспектов, касающихся экспроприации, включая рыночную стоимость экспроприированной собственности.

Вместе с тем в многосторонних международных соглашениях, в двусторонних соглашениях о поощрении и взаимной защите капиталовложений, контрактах, заключаемых с иностранным инвестором, а также актах об экспроприации должны содержаться предельные сроки выплаты компенсации с даты экспроприации, что могло бы создавать предсказуемость сроков выплаты компенсации в случае изъятия собственности иностранного инвестора.

Важными правовыми гарантиями для иностранного инвестора также являются правовые гарантии разрешения международных инвестиционных споров. Более того, гарантии разрешения международных инвестиционных споров можно назвать основной гарантией в инвестиционных отношениях с учетом иностранного происхождения инвестора, а также участия государства в качестве стороны в гражданско-правовом или административно-правовом отношении.

Пункт 85 приложения №16 к Договору о ЕАЭС содержит гарантии для иностранных инвесторов в части решения инвестиционных споров, которые могут возникнуть в связи с осуществлением международной инвестиционной деятельности.

Обращаясь к зарубежному опыту, отметим, что в других странах с федеративным устройством, например, в США, иностранным инвесторам правовые гарантии предоставляются как на федеральном уровне, так и на уровне штатов. В США в силу федеративного устройства государства регулирование иностранных инвестиций осуществляется на двух уровнях: на федеральном уровне и на уровне штатов. При этом на федеральном уровне, как правило, устанавливаются общие требования, а конкретные предписания по участию иностранных инвесторов в проектах на территории соответствующих штатов устанавливаются органами местного управления таких штатов.

Таким образом, регулирование иностранных инвестиций призвано, с одной стороны, обеспечивать благоприятные условия для привлечения иностранного капитала в развитие экономики страны, а с другой — защищать стратегические отрасли экономики от нежелательного контроля со стороны иностранных государств и контрагентов. Государственное регулирование и поддержка в целом имеют важное значение для развития инвестиционной деятельности, что, в свою очередь, является обязательным условием развития экономики.

Список литературы:

1. Тагашева О. В. Комментарий к Федеральному закону от 9 июля 1999 г. №160-ФЗ "Об иностранных инвестициях в Российской Федерации". 2010.
2. Юлов Д. В. Понятие и виды национально-правовых гарантий прав иностранных инвесторов // Актуальные проблемы российского права. 2016. №7. С. 84–94, 166.

3. Трапезников В. А. Валютное регулирование в международном инвестиционном праве. М.: Волтерс Клувер, 2004. С. 96.
4. Терехова Е. В. Финансово-правовые аспекты современного управления инвестициями // Финансовое право. 2008. №8. С. 26-27.
5. Обзор практики разрешения судами споров, связанных с защитой иностранных инвесторов (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 12.07.2017 г.) // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2018. №7.
6. Малько А. В. Стимулы и ограничения в праве. Саратов, 1994. С. 45.

References:

1. Tagasheva, O. V. (2010). Kommentarii k Federal'nomu zakonu ot 9 iyulya 1999 g. no. 160-FZ" Ob inostrannykh investitsiyakh v Rossiiskoi Federatsii". (in Russian).
2. Yulov, D. V. (2016). Ponyatie i vidy natsional'no-pravovykh garantii prav inostrannykh investorov. *Aktual'nye problemy rossiiskogo prava*, (7), 84–94, 166. (in Russian).
3. Trapeznikov, V. A. (2004). Valyutnoe regulirovanie v mezhdunarodnom investitsionnom prave. Moscow. (in Russian).
4. Terekhova, E. V. (2008). Finansovo-pravovye aspekty sovremennogo upravleniya investitsiyami. *Finansovoe parvo*, (8), 26-27. (in Russian).
5. Obzor praktiki razresheniya sudami sporov, svyazannykh s zashchitoy inostrannykh investorov (utv. Prezidiumom Verkhovnogo Suda RF 12.07.2017 g.) 2018. *Byulleten' Verkhovnogo Suda RF*, (7). (in Russian).
6. Malko, A. V. (1994). Stimuly i ogranicheniya v prave. Saratov. (in Russian).

*Работа поступила
в редакцию 31.12.2021 г.*

*Принята к публикации
05.01.2022 г.*

Ссылка для цитирования:

Сухаруков А. Ю. Гарантии, предоставляемые иностранным инвесторам // Бюллетень науки и практики. 2022. Т. 8. №2. С. 250-256. <https://doi.org/10.33619/2414-2948/75/34>

Cite as (APA):

Sukharukov, A. (2022). Guarantees Provided to Foreign Investors. *Bulletin of Science and Practice*, 8(2), 250-256. (in Russian). <https://doi.org/10.33619/2414-2948/75/34>