

Асланян Наталья Павловна

доктор юридических наук, профессор,
профессор кафедры международного права
Северо-Кавказского филиала Российского
государственного университета правосудия

Новикова Татьяна Васильевна

кандидат юридических наук, доцент,
заведующий кафедрой международного права
Северо-Кавказского филиала Российского
государственного университета правосудия

**К ВОПРОСУ ОБ ОСНОВНЫХ НАЧАЛАХ
ПРАВОВОГО РЕЖИМА
ИНОСТРАННЫХ ИНВЕСТИЦИЙ
В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ**

Аннотация:

В статье анализируются онтологические начала правового режима иностранных инвестиций, заключающиеся в потребности правового обеспечения стимулирования притока иностранного капитала. Авторы статьи уделяют внимание проявлению указанного фактора правообразования в двух направлениях: в предоставлении стимулирующих льгот иностранным инвесторам и в международной форме их закрепления.

Ключевые слова:

начала права, основные начала правового режима иностранных инвестиций, инвестор, инвестиции, иностранный инвестор, иностранные инвестиции, инвестиционный климат, правовой режим иностранных инвестиций.

Aslanyan Natalya Pavlovna

LLD, Professor,
International Law Department,
North Caucasus branch of
Russian State Academy of Justice

Novikova Tatiana Vasilyevna

PhD in Law, Assistant Professor,
Head of International Law Department,
North Caucasus branch of
Russian State Academy of Justice

**CONCERNING THE BASIC ORIGINS OF
THE LEGAL REGIME OF
FOREIGN INVESTMENTS
IN THE RUSSIAN FEDERATION**

Summary:

The article analyses the ontological origins of the foreign investment legal regime, which consists in the necessity to provide legal means to foster the inflow of the foreign capital. The authors pay attention to the development of the mentioned legislative factor in two directions: granting stimulating preferences to foreign investors and international form of its ratification.

Keywords:

legal origins, basic origins of foreign investments legal regime, investor, investments, foreign investor, foreign investments, investment climate, foreign investments legal regime.

В условиях глобализации современных экономических процессов, сопровождающейся возрастанием потребности в обеспечении соответствующего их регулирования, вопросы правового режима иностранных инвестиций входят в число наиболее актуальных и практически значимых. Как следствие, указанная область юриспруденции характеризуется значительным объемом проведенных исследований. Однако авторы таких разработок либо в общем виде анализируют законодательство об иностранных инвестициях [1; 2; 3], либо подвергают исследованию только отдельные аспекты процесса инвестирования [4; 5]. Представляется, что системное осмысление любой области правового регулирования, в том числе иностранных инвестиций, целесообразно осуществлять через призму ее основных начал. Предлагаемый нами подход к исследованию в указанной сфере является новым и требует глубокой проработки нормативного массива в контексте его исторического развития и опыта зарубежных стран, в связи с чем настоящая работа преследует цель не презентации итоговых решений, а скорее постановки проблемы и обозначения дальнейших путей исследования в сфере основных начал правового режима иностранных инвестиций в Российской Федерации.

В качестве исходной точки анализа необходимо остановиться на значении категории «начала права». Следует отметить, что нередко используемые как тождественные категории «начала права» и «принципы права» не допускают тождества, поскольку категория «принцип» носит гносеологический характер, в то время как категория «начало» – и гносеологический, и онтологический [6, с. 11]. Мы считаем целесообразным в настоящем исследовании использовать именно категорию «начала права», в онтологическом смысле означающую объективные факторы правообразования, а в гносеологическом – руководящие идеи, нашедшие закрепление в позитивном праве, то есть принципы права. По нашему мнению, такой подход позволит достигнуть целостного понимания правового режима иностранных инвестиций в Российской Федерации с целью определения вектора его дальнейшего развития и совершенствования.

Основополагающее положение в сфере права иностранцев установлено ч. 3 ст. 62 Конституции РФ, в соответствии с которой «иностранцы граждане и лица без гражданства пользуются в Российской Федерации правами и несут обязанности наравне с гражданами Российской Федерации, кроме случаев, установленных федеральным законом или международным договором» [7]. Для иностранных инвесторов аналогичное правило закреплено ч. 1 ст. 4 Федерального закона РФ «Об иностранных инвестициях в Российской Федерации» [8]. Эти правовые нормы фиксируют широко известное в доктрине правило о национальном режиме деятельности иностранных лиц на территории государства пребывания. При этом важно, что в части изъятий из правила о национальном режиме ученые традиционно указывают случаи, в которых деятельность иностранных лиц, в данном случае – инвесторов, ограничивается или даже исключается [9, с. 230–232].

Вместе с тем необходимо обратить внимание на то, что часть 2 ст. 4 Федерального закона РФ «Об иностранных инвестициях в Российской Федерации» допускает установление изъятий из правила о национальном режиме как ограничительного, так и стимулирующего характера. При этом изъятия стимулирующего характера могут быть установлены в интересах социально-экономического развития Российской Федерации в виде льгот для иностранных инвесторов. По нашему мнению, именно свойства изъятий последнего вида составляют важнейшую особенность инвестиционного законодательства и одно из основных начал правового режима иностранных инвестиций во многих государствах мира, в том числе в Российской Федерации.

Обоснование выдвинутого нами тезиса лежит в исторической первопричине формирования специализированного инвестиционного законодательства, которая заключается в стимулировании притока иностранного капитала за счет предоставления инвесторам особых льгот и преимуществ. Данная цель правового регулирования иностранных инвестиций получила отражение в преамбуле Федерального закона РФ «Об иностранных инвестициях в Российской Федерации», согласно которой указанный закон направлен на привлечение и эффективное использование в экономике Российской Федерации иностранных материальных и финансовых ресурсов, передовой техники и технологии, управленческого опыта и др.

Важно отметить, что такое онтологическое начало правового режима иностранных инвестиций как потребность в правовом обеспечении стимулирования притока иностранного капитала оказывает значительное влияние не только на содержание правовых норм в исследуемой области, но и на выбор формы их закрепления. Так, пункт 1 ст. 3 Федерального закона РФ «Об иностранных инвестициях в Российской Федерации» указывает, что правовое регулирование иностранных инвестиций на территории Российской Федерации осуществляется данным федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также международными договорами Российской Федерации.

Несмотря на то что международные договоры Российской Федерации указаны последними в приведенном перечне, они общепризнанно выступают важнейшим инструментом правового регулирования иностранных инвестиций. Так, Н.Г. Дороница отмечает, что международные договоры вносят элемент стабильности в меняющееся национальное законодательство и устраняют неблагоприятные последствия, возникающие для инвесторов в результате принятия государством мер регулирования [10, с. 113]. Косвенным подтверждением большого значения международных договоров в исследуемой области является стремительный рост их количества. Так, по данным ЮНКТАД количество договоров о защите и поощрении иностранных капиталовложений выросло с около 500 в 1990 г. до более чем 3 000 в 2014 г. [11, р. 106].

Однако большое значение имеет не столько количество международных договоров, сколько практика их применения в современных инвестиционных отношениях. В частности, международные инструменты, обеспечивающие благоприятный правовой режим для иностранных инвестиций, являются одним из ключевых факторов при принятии решения о запуске соответствующего проекта. Более того, современные инвесторы целенаправленно анализируют международные договоры, заключенные государством реализации инвестиционного проекта, и намеренно создают условия, при которых такие инвесторы подпадают под действие благоприятных международных актов, например посредством приобретения «удобной» национальности.

В доктрине и судебной практике едва ли не единодушно признается, что планирование национальности в таких случаях не является ни незаконным, ни неэтичным [12, р. 54]. Более того, ряд государств намеренно выступает в качестве платформы для инвестирования в другие страны, поощряя использование инвесторами их национальности для получения благоприятного режима заключенных ими международных договоров. Так, Нидерланды выступают в качестве платформы для инвестирования в страны Европы, а Сингапур – в Китай и страны Юго-Восточной Азии [13, р. 325].

В целом международные договоры в большей мере по сравнению с национальным законодательством учитываются при анализе инвестиционного климата по той причине, что первые

в отличие от последнего не могут быть изменены или отменены государством в одностороннем порядке. Несмотря на то что инвестор не является стороной международного договора о защите и поощрении капиталовложений, такой договор предоставляет ему прямые права по отношению к государству реализации инвестиционного проекта, которые используются инвестором самостоятельно и не зависят ни от воли принимающего его инвестиции государства, ни от воли государства его национальности [14, с. 216–220].

Можно заключить, что большое значение международных договоров в современном правовом режиме иностранных инвестиций предопределяется онтологическими началами такого режима, которые заключаются в обеспечении стимулирования притока иностранного капитала наиболее привлекательными для иностранных инвесторов льготами в наиболее привлекательной для них правовой форме.

По итогам проведенного исследования необходимо указать, что системное осмысление правового режима иностранных инвестиций целесообразно осуществлять через призму его основных начал, под которыми следует понимать не только нашедшие закрепление в позитивном праве руководящие идеи, но и объективные факторы правообразования. По нашему мнению, онтологические начала специализированного инвестиционного права предопределяются намерением государства стимулировать приток иностранного капитала за счет предоставления инвесторам особых, зачастую обремененных в форму международных обязательств льгот, и должны учитываться при определении вектора развития законодательства в сфере правового режима иностранных инвестиций в Российской Федерации.

Ссылки:

1. Ковешников М.Е. Правовое регулирование иностранных инвестиций в Российской Федерации : дис. ... канд. юрид. наук. М., 2001.
2. Тулаева М.Ю. Правовой режим иностранных инвестиций в Российской Федерации : дис. ... канд. юрид. наук. М., 2005.
3. Воропаев А.В. Совершенствование правового регулирования иностранных инвестиций в Российской Федерации : дис. ... канд. юрид. наук. М., 2007.
4. Силкин В.В. Правовые формы привлечения и защиты прямых иностранных инвестиций по законодательству и международным договорам Российской Федерации : дис. ... канд. юрид. наук. М., 2001.
5. Яцентюк О.Н. Соотношение международно-правового и национально-правового регулирования страхования иностранных инвестиций от политических рисков : дис. ... канд. юрид. наук. М., 2004.
6. Асланян Н.П. Основные начала российского частного права : автореф. дис. ... д-ра юрид. наук. М., 2002. С. 11.
7. Конституция Российской Федерации от 12 декабря 1993 г. // СЗ РФ. 2009. № 4. Ст. 445.
8. Об иностранных инвестициях в Российской Федерации : федер. закон РФ от 09 июля 1999 г. № 160-ФЗ // Там же. 1999. № 28. Ст. 3493.
9. Лабин Д.К. Международное право по защите и поощрению иностранных инвестиций. М., 2008. С. 230–232.
10. Дороница Н.Г. Многосторонние международные договоры и российское законодательство об инвестициях // Журнал российского права. 2002. № 11.
11. Reforming International Investment Governance: UNCTAD World Investment Report 2015 [Электронный ресурс]. URL: http://unctad.org/en/PublicationsLibrary/wir2015_en.pdf (дата обращения: 25.11.2015).
12. Dolzer R., Schreuer C. Principles of International Investment Law. New York, 2008. P. 54.
13. Sornarajah M. The International Law on Foreign Investment. Cambridge, 2011. P. 325.
14. Лабин Д.К. Указ. соч. С. 216–220.

References:

1. Koveshnikov, ME 2001, *Legal regulation of foreign investments in the Russian Federation*, PhD thesis, Moscow.
2. Tulaeva, MY 2005, *Legal regime of foreign investments in the Russian Federation*, PhD thesis, Moscow.
3. Voropaev, AV 2007, *Improvement of legal regulation of foreign investments in the Russian Federation*, PhD thesis, Moscow.
4. Silkin, VV 2001, *Legal forms to attract and protect foreign direct investment legislation and international treaties of the Russian Federation*, PhD thesis, Moscow.
5. Yatsentyuk, ON 2004, *The ratio of international legal and national-legal regulation of foreign investment insurance against political risks*, PhD thesis, Moscow.
6. Aslanyan, NP 2002, *The basic principles of the Russian private law*, D.Phil. thesis abstract, Moscow, p. 11.
7. 'The Constitution of the Russian Federation of December 12, 1993' 2009, *SZ the Russian Federation*, no. 4, art. 445.
8. 'On Foreign Investments in the Russian Federation: Feder. Law of the Russian Federation of July 09, 1999 № 160-FZ' 1999, *SZ the Russian Federation*, no. 28, art. 3493.
9. Labin, DK 2008, *International law to protect and promote foreign investment*, Moscow, p. 230-232.
10. Doronina, NG 2002, 'Multilateral international agreements and Russian legislation on investment', *Journal of Russian law*, no. 11.
11. *Reforming International Investment Governance: UNCTAD World Investment Report 2015* 2015, retrieved 25 November 2015, <http://unctad.org/en/PublicationsLibrary/wir2015_en.pdf>.
12. Dolzer, R & Schreuer, C 2008, *Principles of International Investment Law*, New York, p. 54.
13. Sornarajah, M 2011, *The International Law on Foreign Investment*, Cambridge, p. 325.
14. Labin, DK 2008, *International law to protect and promote foreign investment*, Moscow, p. 216-220.