

Бозоров Р.Б.

ВИДЫ ИНВЕСТИЦИОННЫХ ПРАВООТНОШЕНИЙ

R.B. Bozorov

TYPES OF INVESTMENT RELATIONSHIP

УДК:340.1

В статье рассматривается юридическое значения классификации инвестиционных отношений, подчеркивается, что оно способствует определению ее правовой природы, в этой связи существует объективная необходимость охарактеризовать различные виды инвестиционных отношений.

Ключевые слова: инвестор, иностранный инвестор, инвестиция, собственность, инвестиционный договор, концессия, регулятивные и охранительные правоотношений.

In article it is considered legal values of classification of the investment relations, it is emphasized, that it promote definition of its legal nature, in this regard there is objective a need to characterize different types of the investment relations.

Keywords: investor, foreign investor, investment, property, investment contract, concession, regulatory and guarding legal relationship.

Юридическое значения классификации инвестиционных отношений состоит в том, что они способствуют определению ее правовой природы, наряду с этим существует объективная необходимость охарактеризовать различные виды инвестиционных отношений.

Итак, инвестиционные правоотношения классифицируются в соответствии с выполняемой функцией на регулятивные и охранительные. Специфика регулятивных инвестиционных правоотношений состоит в том, что они упорядочиваются нормативно-правовыми актами, среди которых ведущее положение занимает Конституция Республики Таджикистан, которая закрепляет различные формы собственности, гарантирует свободу экономической и предпринимательской деятельности, равноправие и правовую защиту всех форм собственности. Непосредственным источником инвестиционного права является ст. 12 Конституции РТ, в которой говорится, что основу экономики Таджикистана составляют различные формы собственности. Государство гарантирует свободу экономической и предпринимательской деятельности, равноправие и правовую защиту всех форм собственности, в том числе частной.

В регулировании инвестиционных отношений особое место отведено Гражданскому кодексу Республики Таджикистан, который по своему статусу является главным законом среди других законов, регулирующих имущественные и личные неимущественные отношения, в том числе и инвестиционные отношения. В ст.1 п.2 ГК РТ предусматривается, что «правила, установленные гражданским законодательством, применяются также к отношениям с участием иностранных граждан, лиц без гражданства и иностранных юридических лиц, если иное не предусмотрено законом». Формирование инвестиционного

законодательства было связано с кодификацией законодательства. Гражданский кодекс достаточно широко регулирует правовые отношения, возникающие в имущественной сфере. Он ориентирован на рынок и призван регулировать отношения, возникающие в имущественной сфере. Как справедливо отмечалась в юридической литературе, значение Гражданского кодекса как экономической конституции,¹ безусловно, заслуживает поддержки.

Специальным законом в сфере инвестиционного правоотношения является Закон Республики Таджикистан «Об инвестиции» от 12 мая 2007 года. Этим законом предусмотрены и урегулированы отношения, возникающие в сфере инвестиционной деятельности. На наш взгляд, одним из главных достоинств Закона РТ «Об инвестиции» является признание равенства иностранного и отечественного инвесторов. Поэтому в целях стимулирования инвестиции государство всячески осуществляет поддержку инвесторов в осуществлении инвестиционной деятельности, что представляется очень важным по следующим соображениям. В - первых, государство как реципиент инвестиции не только регулирует капиталовложения, но и посредством предоставления преференции поощряет её; во-вторых, государство в лице своих уполномоченных органов задействовано в надлежащем управлении инвестицией, и, в-третьих, государство выступает в качестве инициатора инвестиционных отношений.

Резюмируя сказанное, следует подчеркнуть, что с принятием Закона РТ «Об инвестиции» созданы необходимые благоприятные условия для осуществления инвестиционной деятельности, как со стороны иностранных, так и отечественных инвесторов.

Немаловажное значение в регулировании инвестиционных отношений имеет и Закон Республики Таджикистан «О концессиях» от 26 декабря 2011 за №76. Данный закон подробно регламентирует порядок и условия предоставления концессии, заключение и содержание концессионных договоров. Срок заключения концессионного договора не должен превышать 49 лет в зависимости от технико-экономической характеристики передаваемого в концессию объекта. В законе определены правовой статус концессионера и порядок использования доходов и т.д. Прибыль концессионер вправе использовать, как правило, после уплаты соответствующих налогов платежей.

Инвестиционные отношения регулируются также международными многосторонними и двусторон-

¹ См.: Мороз С.П. Инвестиционное право. Алматы, 2006. С. 65.

ними соглашениями. К числу первых следует отнести Московскую конвенцию 1997 года «О защите прав инвесторов». Наряду с этим в регулировании инвестиционных отношений особое значение имеют Двусторонние Соглашения «О поощрении и взаимной защите инвестиций», заключаемые на основе межгосударственных или межправительственных соглашений. В качестве примера следует назвать ДС, заключенные Правительством Республики Таджикистан с Кабинетом Министров Украины 20 ноября 2001 года, между Правительством РТ и Правительством Республики Казахстан от 6 июня 2000 года и другие.

На основе вышеизложенного следует подчеркнуть, что сущность регулятивных правоотношений в сфере инвестирования состоит в том, что посредством их непосредственно устанавливаются субъективные права и обязанности сторон инвестиционных отношений, в том числе и их реализацией, то есть это позитивные правоотношения. Другими словами, при регулятивных правоотношениях обеспечивается нормальное развитие общественных отношений, возникающих при осуществлении инвестиционного процесса.

Охранительные инвестиционные правоотношения возникают тогда, когда прекратят свое существование регулятивные инвестиционные отношения, то есть, нарушена правовая норма, относящаяся к сфере инвестиции. Например, нарушена система гарантий, закрепленная в законе, или нарушены инвестором положения законодательства Республики Таджикистан, относящегося к сфере инвестирования. В частности положение ст. 20 Закона Республики Таджикистан «Об инвестиции» предусматривает, что: «При осуществлении инвестиционной деятельности на территории Республики Таджикистан инвестор обязан соблюдать законодательство Республики Таджикистан». Исходя из этого утверждения, следует подчеркнуть, что в утреннее законодательство в полной мере защищает права и интересы инвесторов. В соответствии в Законом Республики Таджикистан «Об инвестиции» (ст.5) права и законные интересы инвесторов на территории Республики Таджикистан, безусловно, подлежат защите нормативно-правовыми актами, а также международно-правовыми актами, признанными Таджикистаном.

В этой связи трудно не согласиться с точкой зрения Д.Н. Кархалева который подчеркивает, что «... социальная цель охранительной правовой связи заключается в восстановлении справедливости в экономических отношениях, в разрешении имущественных споров, возникающих между участниками гражданского оборота. В рамках охранительного правоотношения реализуются меры принуждения. Благодаря охранительному правоотношению осуществляется защита гражданских прав».² Итак, значение охранительных правоотношении (в том числе и инвестиционных) заключается в том, что тот субъект,

чье право нарушено неправомерными действиями, должен восстановить в первоначальное положение. Суть охранительных правоотношений состоит в этом. В этой связи позиция Ш. М. Менглиева по этой проблеме является правильной, суть которой состоит в том, что «...в восстановительных правоотношениях преследуется цель восстановления имущественного или неимущественного положения субъектов, вытекающая из совершенного правонарушения».³

Инвестиционные правоотношения подразделяется на материальные и процессуальные. Специфика инвестиционных отношений состоит в том, что они связаны с собственностью и возникают по поводу собственности,⁴ и должны принести прибыль и (или) доход. Отсюда следует, что инвестиционные правоотношения связаны с материально-правовыми отношениями, правовую основу которых составляют нормы гражданского права; финансов трудового права. Или, осуществления инвестиционной деятельности могут возникнуть инвестиционные споры, которые регулируются процессуальным правом. Например, в Законе Республики Таджикистан «О соглашениях, о разделе продукции» закреплено, что «споры между государством и инвестором, связанные с исполнением, прекращением и признанием недействительности соглашений, разрешаются в соответствии с условиями соглашения в судебном порядке». «В случае невозможности разрешения инвестиционных споров, согласно заключенным договорам, споры разрешаются в судах Республики Таджикистан, а также в международном арбитражном суде, третейском суде, определяемых по согласию сторон, в соответствии с законодательными актами Республики Таджикистан и международно-правовыми актами» (п. 2. ст. 22 Закона РТ «Об инвестиции»), то есть согласно Закона РТ «Об инвестиции» законодатель расширяет круг органов, которые уполномочены разрешать инвестиционные споры. Процедура обращения в указанные органы и разрешение этих споров относятся к процессуальным инвестиционным правоотношениям.

Из сказанного следует, что преобладающими являются материально-правовые нормы в инвестиционных правоотношениях. Если со стороны индивидуального участника инвестиционного правоотношения не допускается нарушение требований норм материального права, то исключается возникновение процессуального правоотношения. Иными словами, инвестиционные процессуальные правоотношения возникают тогда, когда нарушено субъективное право инвестора другой стороной инвестиционных правоотношений.

Инвестиционные правоотношения подразделяются на относительные и абсолютные. Относительные инвестиционных правоотношений - это отношения, возникающие между инвестором и контрагентом. Специфика относительных инвестиционных правоотношений состоит в том, что право одной стороны

² См: Кархалев Д.Н. Концепция охранительного гражданского правоотношения. Автореф. дисс. д-ра. ...юрид. наук. Екатеринбург. 2010. С. 13.

³ См: Менглиев Ш.М. Избранные труды по i-гражданскому праву. Душанбе. 2011. С.47 и след.

⁴ См: Богатырев А.Г. Инвестиционное право. М. 1992. С.22.

соответствует обязанности другой. В относительном инвестиционном отношении участники всегда известны. По мнению К.С. Мауленова, «...Инвестиционное отношение оформляется соглашениями (контрактами) об инвестициях, заключаемыми между страной-реципиентом и иностранным инвестором. Инвестиционные соглашения (контракты) заключаются обычно при большом объеме инвестиций, предусматривающих создание предприятий, период сооружения которых длителен, в связи с чем рентабельность инвестиций проявляется спустя определенное время».⁵ Из данного определения следует, что стороной инвестиционного соглашения выступает государство, размещающее инвестиции на своей территории, и инвестор.

По такому пути идет и инвестиционное законодательство Республики Таджикистан. Так, Закон Республики Таджикистан «О соглашениях, о разделе продукции»⁶ от 5 марта 2007 года определяет: участниками соглашения о разделе продукции могут быть Правительство республики, с одной стороны, и инвестор - с другой, между которыми устанавливаются взаимные права и обязанности сторон. Иными словами, круг субъектов в соглашении о разделе продукции определен нормативно - правовым актом, которое по правовому положению их следует отнести к особому субъектному составу, поскольку, с одной стороны, в соглашении о разделе продукции участвует Правительство Республики Таджикистан или его уполномоченные органы государственного управления, и с другой стороны - инвестор.

Наряду с относительным инвестиционным правоотношением, в инвестиционном праве имеют место и абсолютные правоотношения. Особенность абсолютных инвестиционных правоотношений состоит в том, что обладателю субъективного права противостоит обязанность неопределенное количество субъектов. То есть суть абсолютных правоотношений состоит в воздержании от совершения действий, нарушающих права обладателя субъектов права. По этой проблеме Ш.М. Менглиев выдвигает следующую точку зрения: «обязанности субъектов в абсолютных правоотношениях являются главными и предписываются законом. Содержание данной обязанности - не совершать действия, нарушающее субъективное право другого, т.е. бездействовать, соответственно последний выступает как объект правоотношения абсолютного характера».⁷ Аналогичной позиции придерживается и С.П. Мороз, которая утверждает: «...специфика абсолютных прав состоит в том, что им противостоит обязанность не конкретного лица, а всех третьих лиц, причем такая обязанность связана не с совершением положительных действий, а с воздержанием от совершения действий, ущемляющих абсолютное право».⁸ Дифференциация абсо-

лютных инвестиционных правоотношений от относительных состоит в том, что инвестору при осуществление инвестирования третьи лица не должны нарушать его права. Они не вправе вмешиваться без соответствующего правового основания в его деятельность. Согласно статье 10 Закона РТ «Об инвестициях» органы государственной власти не имеют права на вмешательство в инвестиционную деятельность, за исключением случаев, предусмотренным законодательством Республики Таджикистан. В инвестиционных правоотношений наличие абсолютных правоотношений не лишено как научного, так и практического значения, тем не менее, в большинстве случаев велика роль относительных инвестиционных правоотношений.

Инвестиционных правоотношений подразделяются на договорные и внедоговорные. Договорные отношения являются распространенными в сфере инвестиционной деятельности. Договор является основанием возникновения гражданских прав и обязанностей. Инвестиционные отношения между его участниками возникают на основе договора (инвестиционного контракта). Русский дореволюционный цивилист В.И. Синайский под договором как источником обязательства понимал такое волеизъявление сторон, в силу которого возникает обязательство для одной или обеих сторон.⁹

Одно из центральных мест в системе инвестиционного права занимает именно инвестиционный договор, с его заключением возникают предпосылки для вложения, реализации инвестиций и контроля над ними. Иными словами, посредством заключения инвестиционного соглашения между инвестором и государством - реципиентом инвестиций устанавливается правовая связь и создается предпосылка для возникновения инвестиционных правоотношений, которые признаются как договорные.

Наряду с договорными правоотношениями в инвестиционных отношениях существуют и внедоговорные правоотношения. В соответствии с гражданским законодательством основаниями возникновения внедоговорных правоотношений являются обязательства, возникающие вследствие причинения вреда и обязательства, возникающие вследствие неосновательного обогащения. К числу внедоговорных правоотношений относится реализация ст. 5 Закона Республики Таджикистан «Об инвестициях», которая указывает: «Инвестор имеет право на возмещение ему вреда, причиненного в результате издания государственными органами актов, не соответствующих законодательным актам Республики Таджикистан, а также в результате незаконных действий (бездействия) должностных лиц этих органов в соответствии с законодательством Республики Таджикистан. Из содержания части третьей ст. 5 Закона можно выделить следующие особенности: во-первых, инвестор вправе на возмещение причиненного вреда. В соответствии со ст. 1079 ГК РТ возмещение вреда осно-

⁵ См.: Мауленов К.С. Государственное управление и правовое регулирование в сфере иностранной инвестиции в Республике Казахстан. Алматы, 2000. С. 135.

⁶ См.: Закон Республики Таджикистан «О сог

⁷ См. Менглиев Ш.М. Указ. соч. С. 241.

⁸ См. Мороз С.П. Теоретические проблемы инвестиционного права: гражданско-правовой аспект. Алматы 2003. С.89.

⁹ См.: Синайский В.И. Русское гражданство. М., 2000. Цит. по кн.: Мережко А.А. Договор в частном праве. Киев, 2003. С.21.

вываается на принципе полного возмещения вреда лицом, причинившим ущерб. Поэтому в данной ситуации права инвестора - кредитора состоят в требовании возместить причиненный ущерб, и обязанности должника, по чьей вине нанесен вред, в его заглаживании. Во-вторых, основанием возникновения обязательства по возмещению вреда является принятие государственным органом внеправового акта, который противоречит законам Республики Таджикистан. В-третьих, действия должностного лица считаются незаконными, поскольку они не соответствуют требованиям правовых норм.

В зависимости от объекта вложения инвестиции инвестиционные правоотношения делятся на материальные и нематериальные отношения. Материальные инвестиционные отношения означают, в какой сфере экономики вкладывается инвестиция. Если средства направляются в область материального производства, в недвижимость, в строительстве или в сфере ценных бумаг и др., то это материальные инвестиционные правоотношения, которые вытекают из содержания ст. 3 Закона Республики Таджикистан «Об инвестициях». Перечисленные критерии инвестиции, как правило, является собственностью инвестора. В этом направлении следует согласиться с точкой зрения А.Г.Богатырева, который подчеркивает, что «...иностранная инвестиция является иностранным капиталом - собственностью в различных видах и формах...».¹⁰ Действительно, перечисленные в законе материальные ценности, как правило, считаются собственностью инвестора, и эти объекты принадлежат последнему на определенном правовом основании.

Далее, если инвестиции вложены для развития науки, техники или в сфере человеческого капитала, их следует отнести к нематериальным инвестиционным правоотношениям. Иными словами, к нематериальным инвестиционным отношениям относятся средства, которые вкладываются в сфере интеллектуальной собственности, т.е. в сфере образования, науки, для подготовки специалистов в сфере высшего и среднего специального образования.

В юридической литературе также высказана точка зрения, согласно которой инвестиционные правоотношения подразделяются по характеру связи между субъектами на общие и конкретные; общие правоотношения возникают из юридических норм, которые всех наделяют одинаковыми правами и возлагают одинаковые юридические обязанности.¹¹ Конкретные правоотношения имеют место всегда, даже в случае, когда один из участников конкретно определен.¹² На наш взгляд, такая постановка вопроса является неверной; это, скорее всего, абсолютные и относительные инвестиционные отношения.

Рецензент: д.ю.н., профессор Мороз С.П.

¹⁰ См.: Богатырев Л.Г. Инвестиционное право. М.: Российское право. 1992. С.12-13.

¹¹ См.: Вдовин И.А. Механизм правового регулирования инвестиционной деятельности. Дис. д-ра ...юрид. наук. М., 2003. С. 157 и след.

¹² См.: Матузов Н.И. Малько А.В. Теория государства и права.: Курс лекций. М., 2001. С. 498-510.