

Бозоров Р.Б.

К ВОПРОСУ О СОВЕРШЕНСТВОВАНИИ ПРАВОВЫХ ГАРАНТИЙ  
СУБЪЕКТОВ ИНВЕСТИЦИОННОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ ПО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ  
РЕСПУБЛИКИ ТАДЖИКИСТАН

R.B. Bozorov

TO THE QUESTION OF IMPROVEMENT OF LEGAL ENTITIES INVESTMENT  
GUARANTEE ON THE LAW OF THE REPUBLIC OF TAJIKISTAN

УДК: 340.13 (575.3)

*Правовые гарантии являются одним из основных факторов вовлечения инвестиции в экономику государства - реципиента. В статье Автор анализирует сущность правовых гарантий на примере инвестиционного законодательства Республики Таджикистан.*

**Ключевые слова:** инвестиция, инвестор, инвестиционные отношения, правовые гарантии, равенства прав инвесторов, национализация и реквизиция, суброгация.

*Legal guarantees are one of major factors of involvement of an investment into economy the state - the recipient. In the article Author analyzes essence legal guarantees on the example of investment the legislation of the Republic of Tajikistan.*

**Keywords:** invest, investor, investment relations, legal guarantees, equal rights of investors, nationalization and requisition subrogation.

Приток инвестиций не в меньшей мере зависит от необходимой правовой базы, регулирующей инвестиции, которая обеспечивает для инвестора нормальные условия для осуществления инвестиционной деятельности. Поэтому государство - реципиент в целях привлечения капиталовложения извне и сокращения дефицита инвестиций на внутреннем рынке, создает и обеспечивает нормальные условия для инвесторов, осуществляющих инвестиционную деятельность. Если это перевести на язык права, государство на законодательном уровне предоставляет правовые гарантии инвесторам, чтобы у них не возникло сомнений от вероятности лишения капитала.

Относительно правовых гарантий инвесторам в гражданско – правовой литературе нет единого мнения. Так, А.Г. Богатырев под гарантиями прав инвесторов понимает создание определенных условий, которые обеспечивают участникам инвестиционных отношений, независимо от субъективных причин, возможность всегда осуществлять инвестиционную деятельность<sup>1</sup>. Из приведенного точки зрения следует, что под гарантиями понимаются определенные меры, установленные государством, оберегающие инвестора от вероятных нарушений его прав и интересов, в том числе всемерной их защиты в случае их нарушения, включая стабильность законодательства. Поэтому считаем целесообразным согласиться с утверждением И.З. Фархутдинова, который подчеркивает: «Суть механизма гарантирования составляют конкретные обязательства государства по обеспечению сохранности собственности инвестора.

Обеспечение сохранности права собственности является предпосылкой для реализации правомочий инвестора»<sup>2</sup>. К указанному следует добавить, что, получая гарантии, инвестор вкладывает в экономику государства на длительной период капитал, от которого получает прибыль. Государство - реципиент имеет возможность развить свою экономику и решить возникшую социальную проблему. В связи с этим, наряду со стабильностью законодательства об инвестициях, немаловажное значение имеет и осуществление государственной политики в сфере привлечения капиталовложений. Инвестор должен быть уверен, что в случае изменения государственной политики в сфере инвестиционной деятельности он не лишится собственности. Поэтому государство, желающее увеличить приток инвестиций в свою экономику, обязано создать для инвестора необходимые условия для инвестирования и соответственный инвестиционный климат.

В юридической литературе по - разному классифицируют правовые гарантии. Так, С.П. Мороз к ним относит: «а) принцип равенства субъектов инвестиционного права; б) принцип свободы договора; в) принцип самостоятельного осуществление инвестором своей деятельности; г.) принцип защиты прав и законных интересов инвесторов; д.) принцип взаимовыгодности инвестиций (или оптимального сочетания общегосударственных интересов и интересов инвесторов)»<sup>3</sup>. Ныне действующий Закон Республики Таджикистан «Об инвестициях» от 12 мая 2007 года закрепляет следующие правовые гарантии инвесторам: гарантия равенства прав инвестора (ст. 4); гарантия правовой защиты инвестора и инвестиционной деятельности (ст.5); гарантия права на перемещение иностранных инвесторов (ст.6); гарантии права использования доходов (ст. 7); валютные операции (ст.8); гласность деятельности государственных органов в отношении инвесторов (ст. 9); недопустимость вмешательства органов государственной власти в инвестиционную деятельность (ст. 10); гарантии прав инвестора при национализации и реквизиции (ст.11); передача прав инвестора другому лицу по гарантии страховых договоров (ст. 12); обязательство Республики Таджикистан по инвестициям (ст.13); гарантия права инвестора на вывоз имущества и информации (ст.14); права инвестора на

<sup>2</sup> См.: Фархутдинов И.З., Трапезников В.А. Инвестиционное право. М., 2006. С. 82-83.

<sup>3</sup> См.: Мороз С.П. Принципы Инвестиционного права.// Журнал Российского права.2003,№3.С.55-61.

<sup>1</sup> См. : Богатырев А.Г. Инвестиционное право. М.; Рос. Право. 1992. С. 82.

объекты интеллектуальной собственности (т. 15); права инвестора на использование природных ресурсов (ст.16); гарантии для инвестора, осуществляющего реинвестирование (ст. 17).

К числу гарантий, прежде всего, относится гарантия, равенства прав инвесторов которой, не было в прежнем Законе РТ «Об иностранных инвестициях в РТ». Основанием закрепления указанных гарантий является признание законодателем равного положения иностранного и национального инвесторов. Достоинство нового Закона «Об инвестициях» состоит в том, что он учел обоснованное предложение в юридической литературе<sup>4</sup> о том, что все участники инвестиционного отношений, как иностранные, так и отечественные, в сфере инвестиционной деятельности должны иметь одинаковый правовой статус. Вследствие чего гарантируется равенство прав между иностранными и отечественными инвесторами, и не должно допускаться дискриминации в отношении инвесторов на основе их гражданства, национальности, языка, пола, расы, вероисповедания, места проведения экономической деятельности, а также страны происхождения инвестора или инвестиций. Принцип недискриминации, как один из видов гарантий, непосредственно закреплен ст. 4 Закона Республики Таджикистан «Об инвестициях». Сущность недискриминации состоит в том, что не допускается ограничение прав и интересов инвестора и его инвестиций. В связи с этим, безусловно, прав И.И. Лукашук, который подчеркивает: «Государства обязаны уважать суверенное равенство и своеобразие друг друга. ... Каждое государство имеет право свободно выбирать и развивать свою политическую, социальную, экономическую и культурную систему...»<sup>5</sup>. Далее, законодатель, устанавливая равенство прав инвесторов в осуществлении инвестиционной деятельности, предоставил юридическую возможность отечественным инвесторам воспользоваться предоставленными законодателем гарантиями и льготами для инвесторов.

Другая гарантия для инвесторов - это правовая защита инвестора и инвестиционной деятельности. Согласно п.1 ст. 5 Закона, инвесторам предоставляется полная и безусловная защита прав и их законных интересов. Защита прав и интересов инвесторов осуществляется посредством нормативно - правовых актов, в том числе международно-правовыми актами, признанными Республикой Таджикистан. Гарантии, предусмотренные внутренним законодательством государства - получателя инвестиций, в том числе правовые гарантии, закрепленные в международных правовых актах, которые государства - реципиент инвестиций заключает с иностранными государствами, они в основном стереотипны,

единственная особенность последнего состоит в том, что они имеют международно-правовой характер.

Возвращаясь к исследуемой гарантии, следует указать, что основанием её возникновения послужило Двустороннее Соглашение Правительства Республики Таджикистан с Правительством Французской Республики «О взаимном поощрении и защите инвестиций», в ст. 5 которого подчеркнуто: «В соответствии с принципом международного права каждая из договаривающихся сторон на своей территории и в своей морской зоне обязуется обеспечить справедливый и равный режим для инвестиций, осуществляемых гражданами и компаниями другой Договаривающейся стороны, а также принять соответствующие меры с тем, чтобы осуществление признанного таким образом права на справедливый и равный режим не ущемлялось ни юридически, ни фактически. К ущемлению права на справедливый и равный режим относятся любые ограничения на закупку и транспортировку сырья и различных компонентов, необходимых для производства продукции, энергоносителей и топливных ресурсов, а также любых средств производства и эксплуатации.

Далее, на наш взгляд, название данной статьи Закона требует коррективы, она называется «**Гарантии правовой защиты инвесторов и инвестиционной деятельности**». Законодатель в сфере инвестирования, безусловно, должен защитить права инвестора, чтобы последний не лишился собственности. Защита прав инвесторов - это один из основных реквизитов, который на наш взгляд, с одной стороны, если обеспечивает инвестиционный климата в государстве, принимающей инвестиции, а с другой стороны направляет в правильное русло государственную политику в сфере инвестирования. Инвестиционная деятельность, как правило, – это совершение практического действия со стороны инвестора по реализации инвестиций. Поэтому, как нам кажется, в защите нуждается не инвестирование, а наоборот, инвестиция инвестора. Таким образом, было бы целесообразным и логически последовательным изменить название данной статьи и называть ее «**Гарантии правовой защиты инвесторов и инвестиций**». Установление нормы такого характера дают основание для инвестора, особенно иностранного, что он не лишится собственности не только при реализации капиталовложения в экономике чужого государства, но и при возникновении некоммерческого риска, то есть связанного с изменением политической или экономической ситуации в стране государства - получателя инвестиций, потому что это гарантировано в нормативно-правовых актах государства - реципиента инвестиций.

Особый интерес представляет как с точки зрения теории, так и практики гарантия, закрепленная в п.2 ст. 5 Закона, известного в юридической литературе<sup>6</sup> как стабилизационная оговорка. В соответ-

<sup>4</sup> См.: Мороз С.П. Инвестиционное право. Алматы, 2006. С. 246-247.; Бозоров Р.Б. Некоторые вопросы субъектов инвестиционной деятельности. //Материалы апрельской конференции. Душанбе, 2002. С. 142.

<sup>5</sup> См.: Лукашук И.И. Международное право: Общая часть. М., 1997. С. 264.

<sup>6</sup> См.: Право и иностранные инвестиции в Республике Казахстан. /Под ред. М.К. Сулейменова. Алматы, 1997. С. 59-69.;

ствии с пунктом 2 вышеуказанной статьи: «В случае внесения изменений и дополнений в инвестиционное законодательство Республики Таджикистан инвесторы в течение пяти лет с даты официальной публикации таких изменений или дополнений имеют право выбора наиболее благоприятных для них условий».

По поводу данной гарантии М.М. Богуславским подчеркивается, что «...во многих развивающихся странах, в законодательстве и правительственных контрактах с иностранным инвестором устанавливается стабилизационная или «дедушкина оговорка», (stabilization clause, grandfathers clause), которая защищает иностранного инвестора от действия неблагоприятных для него изменений законодательства, принятых после начала реализации инвестиционного проекта»<sup>7</sup>.

Данная правовая норма даёт возможность инвестору в случае внесения изменений и дополнений в инвестиционное законодательство, если его не устраивает новая правовая норма, он вправе в течение определенного срока, т.е. 5 лет, выбрать наиболее благоприятные условия для осуществления инвестиционной деятельности. Однако инвестор лишается данного права, если внесены эти изменения и дополнения в Конституцию РТ, а также в законодательные акты, касающиеся национальной безопасности, здравоохранения, защиты окружающей среды, нравственности и этики. Других ограничений в Законе их нет, но в то же время представляется непонятным, почему законодатель снизил срок права выбора инвестора на пять лет, окупаются ли затраты в течение этого срока. Ранее действовавший Закон Республики Таджикистан «Об иностранных инвестициях в Республике Таджикистан», от 1992 года механизм решения этого вопроса рассматривал по иному. Согласно статье 8 этого Закона «В случае, если последующее законодательство Республики Таджикистан приводит к увеличению совокупной налоговой нагрузки на деятельность иностранного инвестора и предприятий с иностранными инвестициями, то в течении 10-ти лет применяется законодательство, действовавшее на момент государственной регистрации», то есть с момента допуска иностранного инвестора к реализации инвестиций. Для инвесторов, вкладывающих инвестиции, имеет весомое значение не весь спектр гарантий, предусмотренных инвестиционным законодательством, а точное налоговое законодательство. В связи с этим нельзя не согласиться с утверждением М.К. Сулейменова, который подчеркивает: «как раз норма о стабильности законодательства – одна из сильных сторон Закона об иностранных инвестициях, и этим она привлекает иностранных инвесторов. Причем, главным для инвестора в этой статье является именно

стабильность налогового законодательства, другое законодательство его мало волнует»<sup>8</sup>.

Другая гарантия – это возмещение 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. Право инвестора на требование возмещения вреда возникает в двух случаях: во-первых, когда издается акт со стороны государственного органа и содержание этого акта не соответствует или противоречит требованиям законодательных актов; и, во-вторых, со стороны государственных чиновников совершаются противоправные поступки, ущемляющие законные интересы инвестора. В этих случаях инвестор вправе требовать только возмещения реального ущерба, а упущенные выгоды, как правило, компенсации не подлежат. В данном случае следует обратить внимание на то, с какого момента инвестор вправе требовать возмещения вреда. С момента вступления в силу этого не соответствующего закону акта, или с момента причиненного ущерба, т.е. здесь наличествуют два взаимно связанных юридических факта, во-первых, это причинение вреда, во-вторых – основанием этого факта является издание акта внеправового характера. Целесообразным, на наш взгляд, является право инвестора на возмещение вреда с момента причинения вреда инвестору.

Среди гарантий, закрепленных в инвестиционном законодательстве республики, преобладающее значение имеют гарантии права использования доходов. Одной из основных целей вложения инвестиций инвесторами является получение прибыли от осуществления инвестиционной деятельности. Если государство – получатель инвестиции предоставляет инвестору возможность свободно заниматься инвестированием и получать соответствующие доходы, наряду с этим беспрепятственно переводить полученные доходы в страну происхождения инвестиций, то это должно быть урегулировано правовыми нормами государства – реципиента инвестиций. Законом Республики Таджикистан «Об инвестициях» закреплены гарантии права инвестора в использовании доходов (ст.7). В данной статье, как правило, речь идет о доходах, которые инвестор уже получил в связи с осуществлением инвестиционной деятельности. Основанием получения дохода является вложение инвестиции со стороны инвестора в экономику государства – получателя инвестиций. На основе этого законодатель гарантирует инвесторам открытие банковских счетов, независимо от того, в какой валюте использовать их, в том числе в целях дополнительного инвестирования.

Вторая часть данной статьи предоставляет возможность инвестору реализовать полученную прибыль от вложения инвестиции по собственному

Бозоров Р.Б. Гарантии защиты прав человека – инвестора. //Государство и право. Душанбе, 2007. №1. С. 47-79.

<sup>7</sup> См.: Богуславский М.М. Международное частное право. Учебник. 5-изд-е. М.; 2004. С. 244.

<sup>8</sup> См.: Право и иностранные инвестиции в Республике Казахстан./Отв.ред. Сулейменов М.К. Алматы.: Жеты Жаргы. 1997. С. 62 и след.

усмотрению, т.е. распоряжаться ею по собственному желанию. В подобных случаях он вправе перевести за границу доходы, полученные на законных основаниях. Наряду с этим, инвестор по своему усмотрению может реинвестировать полученную прибыль после уплаты налогов. Иными словами, инвестор, вкладывая инвестиции, вправе вложить вторично полученный доход в производство в качестве инвестиции. Это право инвестора гарантировано в ст. 17 Закона РТ «Об инвестициях». Отсюда возникают два взаимосвязанных вывода: во-первых, инвестор вправе вложить доход в банках Республики Таджикистан в целях их сохранения или использования. Последнее следует понимать, как реинвестирование (от латинского слово - ге – повторение действия и лат. invest - одеваю)<sup>9</sup> – повторное вложение средств, полученных от эксплуатации инвестиционного объекта в тот же самый объект; и, во-вторых, возвращение прибыли в страну происхождения инвестиции, т.е. репатриация. Иностранному инвестору вправе беспрепятственно после уплаты налогов перевести доходы, полученные в связи с осуществлением инвестиционной деятельности, за пределы республики.

Однако Закон Республики Таджикистан «Об инвестициях» полностью не раскрывает, какие именно доходы следует переводить за пределы республики. Это и необязательно. Поскольку наряду с вышеуказанным специальным законом в сфере инвестиционной деятельности правовые гарантии предусматриваются и в Двусторонних Соглашениях «О поощрении и взаимной защите инвестиций». Это и следует указывать в этих международных правовых актах. Например, ДС между Правительством Республики Таджикистан и Правительством Российской Федерации, в котором указано, что каждая из Договаривающихся сторон гарантирует инвесторам другой Договаривающейся стороны после выполнения ими всех налоговых обязательств беспрепятственный перевод за границу платежей в связи с инвестициями, и в частности: а) сумм первоначальных инвестиций и дополнительных сумм для поддержания и увеличения инвестиций; б) доходов; в) сумм, выплаченных в погашение займов, признанных обеими Договаривающимися сторонами в качестве инвестиции; г) сумм, полученных инвестором в связи с частичной или полной ликвидацией либо продажей инвестиций; д) компенсаций, связанных с национализацией или реквизицией; е) заработной платы и других вознаграждений, получаемых инвесторами и ключевым персоналом другой Договаривающейся стороны, которому разрешено работать в связи с инвестициями на территории первой Договаривающейся стороны. Аналогичное положение предусмотрено и в ДС с Правительством Армении, Франции, Казахстана и т.д.

Среди правовых гарантий, закрепленных в Законе РТ «Об инвестициях», гарантии, связанные с национализацией и реквизицией, занимают особое

место. Исходя из этого, государство - реципиент инвестиции, должен создать инвестору условия, в которых последний мог беспрепятственно осуществлять инвестиционную деятельность. Инвестор должен быть убежден в неприкосновенности своего капитала, что при осуществлении инвестирования он не лишится собственности. Иными словами, речь идет о риске, который не связан с коммерцией, а наоборот, возникшие обстоятельства вынуждают инвестора прекратить инвестиционную деятельность независимо от его воли. Согласно ст. 268 ГК Республики Таджикистан «обращение имущества, принадлежащего гражданам и юридическим лицам, в государственную собственность путем его национализации допускается только на основании принятого в соответствии с Конституцией Закона «О национализации» этого имущества и с возмещением лицу, имущество которого национализировано, стоимости этого имущества и других убытков, причиняемых его изъятием». В отличие от национализации реквизиция осуществляется «в случаях стихийных бедствий», аварий, инфекционных заболеваний, эпидемий, эпизоотий и при иных чрезвычайных обстоятельствах, имущество в интересах общества может быть изъято у собственника в порядке и на условиях, установленных законодательством, с выплатой ему стоимости имущества (реквизиция). Аналогичная норма о реквизиции закреплена и в ст. 266 ГК Республики Таджикистан.

Реквизиция и национализация – это обращение имущества инвестора в собственность государства, и соответственно они имеют общие и отличительные особенности. Различие их состоит в том, что основания возникновения реквизиции прямо закреплены в Законе: это стихийные бедствия, аварии, инфекционные заболевания, эпидемии, эпизоотии, а также чрезвычайные обстоятельства. Далее реквизиция после истечения указанных обстоятельств прекращается, а при национализации этого не происходит.

В связи с этим реквизицию определяют в юридической литературе, как принудительную меру по изъятию имущества у собственника в государственных или общественных целях с выплатой собственнику стоимости имущества<sup>10</sup>. Отсюда следует, что реквизиция имеет следующие особенности: во-первых, она носит принудительный характер, и изменение собственника происходит независимо от его воли. Во – вторых, реквизиция осуществляется в государственных и общественных интересах. И, наконец, в-третьих, собственнику имущества выплачивается полная стоимость имущества в конвертируемой валюте, и по желанию собственника – инвестора может быть переведена за границу. При этом меры, проводимые в связи с реквизицией, не должны носить дискриминационный характер (ст. 4 Закона) и инвестору должна быть выплачена быстрая, адекватная и эффективная компенсация, что соответствует проводимой инвестиционной политике, осуществляемой в Республике Таджикистан.

<sup>9</sup> См.: Большой юридический словарь / Под ред. А.Я. Сухарева, В.Е. Крутских. Москва, 2002. С. 522.

Одной и новелл Закона Республики Таджикистан «Об инвестиции» является передача права инвестора другому лицу по гарантии страховых договоров, т.е. суброгация. В соответствии со ст. 12 Закона, если иностранное государство, уполномоченный им государственный орган или страховое агентство производят платежи в пользу инвестора по гарантии страховых договоров, предоставленных ему в отношении инвестиций, осуществляемых на территории Республики Таджикистан, и к этому иностранному государству, уполномоченному им государственному органу либо страховому агентству передаются права инвестора на указанные инвестиции, то в Республике Таджикистан такой переход прав признается правомерным только в случае осуществления инвестором инвестиций в Республике Таджикистан и (или) выполнения им определенных договорных обязательств в полном объеме.

В связи с этим он в целях сохранения инвестиции передает их, т.е. уступает свое право, другому субъекту на основании страховых договоров. К чис-

лу лиц, которых Закон допускает в качестве стороны договора страхования, относятся: иностранное государство, уполномоченный им государственный орган, а также страховые агентства. Задачами вышеуказанных участников страховых отношений является производить платежи в пользу инвестора по гарантиям страховых договоров. В связи с этим права инвестора на инвестиции переходят к вышеуказанным органам. Для Республики Таджикистан это имеет двойное значение: во-первых, если инвестор вложил инвестиции на территории РТ и осуществляет инвестирование в экономику нашей республики; во-вторых, со стороны инвестора были выполнены все договорные обязательства, которые он заключил с Республикой Таджикистан и выполнил в полном объеме.

---

<sup>10</sup> См.: Гуздин В.В., Овчинников А.А. Инвестиционное право: Учебник. М.; 2006. С. 532-534.

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

---