

Бозоров Р.Б.

## ЮРИДИЧЕСКАЯ КОНСТРУКЦИЯ ИНВЕСТИЦИОННОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

R.B. Bozorov

### LEGAL CONSTRUCTION INVESTMENT

УДК:341.2

*В статье автор исследовал понятия и существенных критерий инвестиционной деятельности и её отличия от прединвестиционной деятельности.*

**Ключевые слова:** инвестирования, инвестиционная деятельность, инвестиционный процесс, инвестиционный режим, инвестиция, реципиент инвестиций, прединвестиционной деятельности.

*In article the author investigated concepts and intrinsic criterion of investment activity and its difference from reinvestment activity.*

**Key words:** investments, investment activity, investment processes, investment mode, invest, recipient of investments, reinvestment activity.

Законодательство Республики Таджикистан, регулирующее инвестиции в РТ, инвестиционную деятельность определяет **«как действие инвестора по вложению инвестиций в производство продукции или иному их использованию с целью получения прибыли (дохода) и (или) достижения иного значимого результата»**.<sup>1</sup> Из положений законодательства следует, что инвестиционная деятельность - это совокупность практических де

Субъект инвестиционной деятельности совершает инвестирование в целях получения прибыли или достижения иного положительного эффекта. Действия субъекта инвестиции - это не разовые, а наоборот, многократные действия; если выразиться на языке права, - это совокупность практических действий<sup>2</sup> по реализации капиталовложения. Однако для совершения практических действий по вложению инвестиций инвестор должен оценить состояние инвестиционного режима государства - реципиента, вести переговоры по уточнению объекта инвестирования и затем должен принимать решение о совершении практических действий по вложению инвестиций. Как правило, эти действия инвестора нельзя называть инвестиционной деятельностью, скорее всего, это прединвестиционная деятельность инвестора.

Данное понятие сейчас широко используется в зарубежной правовой литературе<sup>3</sup>. И.Фархутдинова подчеркивает: «В... специальной литературе до сих пор вопросы осуществления прединвестиционной деятельности не рассматривались отдельно. Между тем этот первоначальный этап, предшествующий непосредственно осуществлению инвестиционного проекта, занимает особое место. Но в настоящее

время ставится вопрос о предоставлении соответствующего статуса иностранному инвестору уже на прединвестиционном режиме».<sup>4</sup> Далее автор указывает на основные критерии прединвестиционной деятельности. «Этот вопрос является весьма важным, поскольку, как правило, иностранный инвестор подпадает под конвенционную защиту с момента производственной деятельности. Иногда на подготовку инвестиционного проекта могут потребоваться годы. Сюда входят такие трудоемкие работы, как научно-технические, экспертные исследования, разработка проекта, ведение переговоров. Все эти и другие мероприятия относятся к области рисков, связанных с развитием бизнеса, что подпадает под действие прединвестиционного режима».<sup>5</sup>

Сущность данной позиции состоит в том, что до совершения реальных действий по вложению инвестиций должны осуществляться другие действия, которые взаимосвязаны с инвестиционной деятельностью, то есть находятся в одной цепочке с последним. Прединвестиционная деятельность дает импульс для совершения практических действий со стороны инвестора. Иными словами, инвестиционную деятельность инвестор совершает не спонтанно, с нашей точки зрения, необходимы предварительные согласованные действия между инвестором и государством - реципиентом инвестиций, в том числе достижение компромисса между сторонами по вопросам, затрагивающим их интересы. К этим последним следует отнести вопросы предоставления правовых гарантий, налоговых льгот, условия заключения инвестиционных договоров, количество граждан республики, которых инвестор должен принять на работу и другие. Положительные результаты по указанным вопросам позволяют переходить к другой стадии, то есть совершению практических действий инвестора по вложению инвестиций.

В юридической литературе по-разному определяют понятие инвестиционной деятельности. Согласно точке зрения Ю.В. Потаповой, «...Инвестиционная деятельность может быть определена как вложение объектов гражданских прав, за исключением, предусмотренным законодательством, в объекты предпринимательской и (или) иной, не запрещенной законодательством деятельности, и осуществление практических действий с целью получения прибыли

<sup>1</sup> См.: Закон РТ «Об инвестициях» /Ахбори Мал.лиси элии Чумхурии Тоҷикистон. Душанбе, 2007. №5. С.114.

<sup>2</sup> См. Бозоров Р.Б. Понятие инвестиций и инвестиционной деятельности.// Проблемы международного публичного и частного права: теория и практика. Душанбе. 2008.С. 131.

<sup>3</sup> Tradex HellasS.A.v. Republic of Alhania CSID Case NoARB / 94/2.Decision on Jurisdiction.IC262( 1996).

<sup>4</sup> См.: Фархудинов И.Иностраный инвестор: Общие принципы доступа, определение статуса момент приобретение статуса, предпосылки этого статуса// Правовые аспекты инвестиционных договоров./Под ред. А. Трунка и А.Алиева.Баку2009.С.88-89.

<sup>5</sup> См. Фархудинов И.Указ. соч.С.89.

и (или) достижение иного полезного эффекта».<sup>6</sup> Однако это определение не в полной мере соответствует сути инвестиционной деятельности. Так, в статье 140 Гражданского кодекса Республики Таджикистан и соответствующей статье Гражданского кодекса Российской Федерации (ст. 128.) определены объекты гражданских прав. Однако в статье 1-ой Закона Республики Таджикистан «Об инвестиции» и статье 1-ой Закона РСФСР «Об инвестиционной деятельности в РСФСР» указывается, что именно выступает в качестве инвестиций. Сразу заметим, что специальные инвестиционные законы и ГК не совпадают. В частности Закон РТ «Об инвестиции» не называет такие объекты, как работа, услуга, информация и т. д., в качестве инвестиции. Хотя автор с осторожностью подходит к анализу этого вопроса с использованием выражения «не запрещенным законодательством». Тем не менее, следует подчеркнуть, что законодатель просто не предусматривал эти объекты в качестве инвестиций и, на наш взгляд, оставил вопрос открытым, что и является поводом для критики в гражданско-правовой литературе.<sup>7</sup>

Существуют и другие суждения о том, что только вложение инвестиции и совершение множества действий по реализации инвестиций, нельзя называть инвестиционной деятельностью. Так, по мнению А.В.Майфат «действия инвестора по передаче инвестиций нельзя квалифицировать как инвестиционную деятельность, поскольку они не носят систематического характера, так как известно, что деятельность - это совокупность отдельных действий, периодически совершаемых каким-либо субъектом, и действия, таким образом, являются единицей деятельности. Поэтому представляется, что по общему правилу инвесторы не осуществляют инвестиционную деятельность»<sup>8</sup>.

На наш взгляд, эта точка зрения является неубедительной, поскольку инвестор не только вправе принять решение о вложении средств в экономику, наряду с этим он вправе реализовать инвестиции, контролировать ход развития по использованию капиталовложения. Он не может просто передать инвестиции в распоряжение других лиц, и находится на стороне, не участвуя в использовании инвестиции и получении соответствующей прибыли. В данном случае позиция инвестора в отношении инвестиции и совершения реальных действий по реализации этих средств просто является повседневной, обыденной. И у инвестора теряется интерес к вложению собственности. Далее он пишет: «Интересы - это условия благополучия субъекта, зависящие от его способностей создавать, выбирать и использовать конкретные возможности для удовлетворения своих адекватных потребностей в системе общественных отношений»<sup>9</sup>.

Интерес инвестора заключается во вложении средств с целью получения прибыли и, в щечным счете, чтобы средства, принадлежащие ему, не лежали мертвым капиталом, а эффективно шносили доход. Для этого он выбирает объект южения инвестиции, совершает действия по гожению инвестиции в производство материальных благ. Эти действия инвестора в совокупности ютавляют инвестиционную деятельность. Поэтому инвестиционной деятельностью активные действия шестора проявляются в прямых инвестициях, поскольку с вложением инвестиции, он приобретает аво на управление хозяйствующим субъектом, праведливости ради следует подчеркнуть, что гляды автора более подходят к портфельным инвестициям, в которых инвестор, вкладывая денежные средства в сфере ценных бумаг, и находится в состоянии ожидания получения дивиденда.

В юридической литературе совершению практических действий по капиталовложению наряду с инвестиционной деятельностью часто зименяются понятия «инвестирование» и «инвестиционный процесс». Согласно точке зрения В. Майфат, «...инвестирование - это, прежде всего процесс движения капитала, имущества.<sup>10</sup> По мнению А.Бублик, «Инвестирование - это долгосрочное южения любых видов имущественных и интеллектуальных ценностей в предпринимательскую стельность с целью извлечения прибыли либо достижения экономического, либо иного положительного социального эффекта».<sup>11</sup> Некоторые авторы при определении понятия инвестиционной стельности исходят из сферы вложения капитала, другими словами, определяют инвестиционную стельность в узком понимании этого слова, апример, А.А. Чеченова, рассматривая инвестиционную деятельность в сфере строительства, в зависимости от совершения практической деятельности их подразделяет на четыре группы: во-первых, на новое строительство; во-вторых, на расширение; в-третьих, на реконструкцию; и, в четвертых на жническое перевооружение.<sup>12</sup> Позиция автора юается одного из видов инвестиционной деятельности, тоест сферы строительства, которое развито современных условиях. Однако объекты инвестиционной деятельности не ограничивается только выше указанной сферой, они могут быть разными, например, в сфере недвижимости, ценных бумаг, интеллектуальной собственности и т.д.

Приведенные точки зрения относительно дифференциации инвестиционной деятельности, инвестирование и инвестиционного процесса позволяют нам прийти к выводу, что указанные понятия, как правило, между собой взаимосвязаны и вытекают из сущности инвестиций. Поскольку ключевым словом между этими терминами выступает инвестиция, и постольку они являются синонимичными понятиями.

<sup>6</sup> См.: Потапова Ю.В. Правовое регулирования инвестиционной деятельности в субъектах Российской Федерации. Дисс....канд.юрид.наук.М.2003. С19 и след.

<sup>7</sup> См. Бозоров Р.Б. Указ.соч.С.131.

<sup>8</sup> См.: Майфат А.В. Гражданско-правовые конструкции инвестирования. М., 2006.С.107.

<sup>9</sup> См.: Майфат А.В. Указ.соч. С. 85.

<sup>10</sup> См.: Майфат А.В. Указ.соч. С. 5 и след.

<sup>11</sup> См.: Бублик А.В. Гражданско-правовое регулирование внешнеэкономической деятельности в Российской едерации: проблемы теории законодательства и право- шменение. Екатеринбург: Изд-во УРГЮА.1999.С.111-112.

<sup>12</sup> См: Чеченов А.,А. Инвестиционный процесс: пробы и методы его активизаций/-Надьчик.2001.С.98.

По этому вопросу В.Н.Лисица пишет: «...понятия «инвестиционная деятельность», «вложение инвестиций» и «инвестирование» с юридической точки зрения рассматриваются как синонимы и представляют собой заключение различного рода сделок, порождающих возникновение, изменение и прекращение гражданских отношений»<sup>13</sup>.

Подытоживая сказанное относительно определения понятия «инвестиционная деятельность», представляется необходимым внести предложения по изменению и дополнению к ст.1 Закона РТ «Об инвестициях», определяющие понятие «инвестиционная деятельность». Согласно положениям данной статьи, **«инвестиционная деятельность - действие инвестора по вложению инвестиций в производство продукции или их иному использованию с целью получения прибыли (дохода и (или) достижения иного значимого результата»**. Это определение требует некоторых корректив, поскольку «инвестиционная деятельность - это действие инвестора по вложению инвестиций...». Такое характерно для портфельных инвестиций, когда инвестор вкладывает инвестиции на рынке ценных бумаг и рассчитывает на получение дивидендов, однако относительно прямых инвестиций мы этого не можем утверждать. Далее в Законе РТ «Об инвестициях» подчеркнуто, что инвестиция направлена на производство продукции... или их иному использованию...». Если буквально понимать позицию законодателя, инвестиционная деятельность - это действия инвестора по вложению в производство материальных благ, в том числе и иному их использованию. На наш взгляд, в данном определении остались без внимания инвестиции, которые вкладываются в сфере нематериальных благ, т.е. инвестиционная деятельность в сфере интеллектуальной собственности и капиталовложения в сфере рынка ценных бумаг. Исходя из этого, нам представляется уместным предложить следующее определение инвестиционной деятельности: **«Инвестиционная деятельность - это осуществление практических действий инвестора, направленных на вложение инвестиций в объект инвестиционной деятельности в целях получения прибыли и (или) достижения иного значимого результата...»**. Данное определение понятие инвестиционной деятельности охватывает все реквизиты, характерные инвестированию, и не претендует на завершенность; тем не менее, оно будет способствовать, правильному пониманию направленности инвестиционной деятельности как много аспектного правового явления. Из определения инвестиционной деятельности следуют основные ее признаки, к числу которых относятся: самостоятельность; получение прибыли; риск; и достижение иного значимого результата (социальный эффект).

В соответствии с Законом РТ «Об инвестициях» инвестиционной деятельностью обладает самостоятельностью по реализации имущества, являющегося

предметом инвестиции. Объем имущественной самостоятельности зависит от его юридического титула, на основе которого это имущество принадлежит инвестору.<sup>14</sup> Одного наличия имущественной самостоятельности проявляется в принятии решения о вложении капитала и совершение реальных действий по реализации инвестиции. Инвестор - это, прежде всего, собственник инвестиции, который по собственному волеизъявлению вкладывает её.

Одним из существенных критериев инвестиционного процесса считается получение соответствующего дохода, составляющего основной смысл инвестиции. Инвестор, вкладывая инвестиции, рассчитывает на получение прибыли. Справедливо подчеркивается, что «...если получение прибыли как цель не ставится изначально, деятельность нельзя называть инвестиционной, она не носит коммерческого характера».<sup>15</sup> Поэтому инвестор, прежде чем заниматься инвестиционной деятельностью, ставит цель, ради которой вкладывает свое имущество. Или, наоборот, если не ставит такой цели, то инвестиция теряет свое значение и ее невозможно назвать инвестиционной.

Поэтому немаловажное значение в инвестиционной деятельности имеют основные цели, которое преследует инвестор. Законом Республики Таджикистан «Об инвестициях» определено, что вложение инвестиции преследует цель получения прибыли или дохода, и в то же время достижения иного значимого результата. Из законодательного установления целью инвестиционной деятельности следует интерес двоякого рода - это действия инвестора по вложению инвестиции и государства, которое принимает капиталовложение. То есть, с одной стороны, инвестор собственными действиями реализует инвестиции в сфере материальных или нематериальных благ, в результате чего получает доход, с другой стороны, для государства-реципиента инвестиции вложенный капитал порождает значимый результат, т.е. достигается положительный эффект, с помощью которого государство решает экономические и социальные проблемы. Однако в юридической литературе указывается только на основные цели иностранных инвесторов в направлении инвестиций в экономику государства - реципиента, забывая о государственных целях привлечения инвестиций.<sup>16</sup>

Таким образом, цель инвестирования со стороны иностранных инвесторов в экономику государства реципиента - это, с одной стороны, вхождение на внутренний рынок республики и с другой стороны - получение соответствующей прибыли. В соответствии с этим инвестор вступает в правоотношения с другими субъектами, имея определенный интерес в инвестировании капитала. Интерес инвестора в сфере капиталовложения состоит в получении прибыли, он рассчитывает на это. Поэтому инвестор, прежде

<sup>13</sup> См: В.Н.Лисица Правовое регулирование инвестиционных отношений: Теория, Законодательство и Практика применения. Новосибирск.2011.С.186 и след.

<sup>14</sup> См: Гуцин В.В., Овинников А.А. Инвестиционное право: Учебник. М., 2006. С. 89 и след.

<sup>15</sup> См: Гуцин В.В., Овинников А.А. Инвестиционное право: Учебник. М., 2006. С. 90 и след.

<sup>16</sup> См: Гуцин В.В., Овинников А.А. Указ. соч С.41.

чем вложить свою собственность в экономику другого государства, ставит цель, ради которой он вступает в правоотношения с государством - реципиента. Или наоборот, если не ставит такой цели, то данное правоотношение теряет свое значение, и его невозможно называть инвестиционным. Как отмечают специалисты в области инвестиции В.В.Гущин и А.А. Овчинников, «... если получение прибыли как цель не ставится изначально, деятельность нельзя называть инвестиционной, она не носит коммерческого характера».<sup>17</sup> Здесь наряду с интересами инвестора следует принимать во внимание и интереса другой стороны инвестиционного правоотношения, то есть государства - реципиента, которое как публичное образования находится в правовой связи с инвестором. Цель государства, вовлекающего капиталовложения в собственную экономику, как вытекает из установлений статьи первой Закона РТ «Об инвестициях» - это достижение значимого результата. То есть в этих правоотношениях существует обоюдный интерес, как инвестора, так и государство - реципиента.

В юридической литературе существуют и другие точки зрения, указывающие на основные признаки инвестиционной деятельности. Так, В.Н. Лисица указывает на следующие признаки инвестирования:» 1) наличие инвестиции - объекта гражданских прав (вещей, включая деньги и ценные бумаги, иного имущества, в том числе имущественных прав, а также работ и услуг), не изъятого из гражданского оборота, принадлежащего инвестору и подлежащего вложению в объект инвестиционной деятельности; 2) наличие объекта инвестиционной деятельности - объекта вложения (имущества), который может принести доход инвестору в будущем; 3) наличие сделки по вложению инвестиции в объект инвестиционной деятельности.<sup>18</sup>

Трудно согласиться с этой точкой зрения автора по следующим основаниям: во-первых, наличие инвестиции, то есть объекты гражданских прав никак нельзя признать в качестве признаков инвестиционной деятельности. На наш взгляд, наличие инвестиций у инвестора - это условие совершения действий, по вложению инвестиций. Однако только с наличным капиталовложением инвестор не приступает к совершению практических действий по реализации инвестиции. Здесь необходимо и совершение ряда других действий создающих почву для инвестированию: иными словами, когда инвестор владеет имуществом, и он решил его направить в экономику государства - реципиента, он должен вести переговоры с государством - импортером инвестиции, создавать предпосылки к вложению инвестиций. Скорее всего, эти мероприятия следует признать как предин-

вестиционную<sup>19</sup> деятельность инвестора, но никак не могут выступать в качестве признаков инвестиционной деятельности. Точка зрения относительно второго признака инвестиционной деятельности также является дискуссионной. Инвестиция, как правило, вкладывается в объекты предпринимательской или других видов деятельности (ст. 1 Закона об инвестиционной деятельности в РСФСР),<sup>20</sup> или в объекты инвестиционной деятельности (ст. 1 Закона Республики Таджикистан «Об инвестициях»),<sup>21</sup> таковыми признаются недвижимость, недропользование, строительство дорог, то есть коммуникация, интеллектуальная собственность, рынок ценных бумаг и так далее. Нам кажется, эти объекты предпринимательской или инвестиционной деятельности выступают не в качестве признаков инвестиционной деятельности, а в качестве видов инвестирования. Третий вывод автора тоже является неубедительным. Суть вывода автора состоит в том, что после заключения инвестиционной сделки, то есть инвестиционного договора, можно говорить о признаках инвестиционной деятельности. На наш взгляд, заключение инвестиционного договора - это не признак инвестиционной деятельности, а юридический факт, который порождает возникновение инвестиционного правоотношения между инвестором и государством - реципиентом инвестиций.

Таким образом, в качестве признаков инвестиционной деятельности выступает самостоятельность инвестора, поскольку собственником капиталовложений выступает он, и ему решать, вложить или не вложить эту ценность в экономику государства - реципиента с последующим получением прибыли. Получение дохода - это основной признак, побудивший инвестора к вложению инвестиций. Наличие риска в действиях инвестора в процессе инвестиционной деятельности следует признать в качестве признака инвестиционной деятельности.

И последний признак инвестиционной деятельности - это достижение иного значимого результата. Данный признак является синонимом социального эффекта, и, как правило, государство - реципиент инвестиции преследует целью решение как экономических, так и социальных задач посредством привлечения инвестиций. Этот признак инвестиционной деятельности является основным, поскольку государство - реципиент инвестиции, привлекая капиталовложения, рассчитывает на постепенное улучшение как экономического, так и социального положения. Поэтому законодатель в определении понятия инвестиционной деятельности в статье 1 Закона РТ «Об инвестициях» закрепил этот критерий инвестирования как основной.

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

<sup>17</sup> См: Гущин В.В., Овинников А.А. Инвестиционное право: Учебник. М., 2006. С. 90 и след.

<sup>18</sup> См.: Лисица В.Н. Правовое регулирование инвестиционных отношений: Теория, Законодательство и Практика Применения. Новосибирск. 2001. С. 187-188.

<sup>19</sup> См. Фархудинов И.Иностраный инвестор: Общие принципы доступа, определение статуса момент приобретения статуса, предпосылки этого статуса// Правовые аспекты инвестиционных договоров./Под ред. А. Трунка и \.Алиева.Баку2009.С.88-89.

<sup>20</sup> См. Инвестиционное Законодательства. /Сборник нормативных актов. Сост.Ю.В.Лазарева.М.2006.С.3.

<sup>21</sup> См.: Ахбори Мальиси Оли Чумхури Точикистон. Душанбе. 2007. №5. С.114