

Бозоров Р.Б.

## ОСНОВАНИЯ ВОЗНИКНОВЕНИЯ ИНВЕСТИЦИОННЫХ ПРАВООТНОШЕНИЙ

R.B. Bozоров

### BASIS OF INVESTMENT RELATIONSHIP

УДК: 340.111.53

*Автор в статье рассматривает динамика инвестиционных правоотношений. Подчеркивается, что основанием возникновения инвестиционных правоотношений является инвестиционный договор.*

**Ключевые слова:** правоотношения; инвестор; государство - реципиент; субъективное право; юридическая обязанность; юридический факт; частное и публичное права;

*The author in article considers dynamics of investment legal relationship. It is emphasized that the basis of emergence of investment legal relationship is the investment contract.*

**Key words:** legal relationship; investor; the states - the recipient; subjective right; legal duty; legal fact; the private and public it is right;

Вопрос о правоотношении в юридической литературе носит дискуссионный характер. Так, О.А. Красавчиков подчеркивает, что правоотношение является формой регулирования нормами права общественных отношений, то есть правоотношение - это юридическая форма общественного отношения, урегулированного нормами права.<sup>1</sup> Р.О. Халфина определяет правовые отношения как урегулированное правом общественное отношение.<sup>2</sup> По мнению О.С. Иоффе, «Правоотношение - это общественные отношения между двумя лицами, урегулированные правом. Вследствие такого урегулирования участники общественных отношений становятся субъектами прав и (или) обязанностей. Отсюда следует, что правоотношение есть общественные отношения, участники которых становятся носителями прав и (или) обязанностей.<sup>3</sup> Сущность правоотношений состоит в том, что они возникают между двумя и более субъектами. Таким образом, правоотношения - это урегулированные нормами права общественные отношения, участники которых наделены субъективным правом и юридической обязанностью.<sup>4</sup>

Как правильно подчеркивается в юридической литературе, правоотношение как юридическая форма общественных отношений есть результат воздействия правовых норм на сознание и волю субъектов гражданского права. Именно в правоотношении нормы получают реальное бытие, воплощаясь в определенном акте поведения. На основании нормы права стороны наделяются соответствующими правами

и обязанностями. Соответственно, эти правомочия и обязанности тесно связаны с теми материальными и нематериальными объектами, по поводу которых возникли эти правоотношения; они, как правило, соответствуют модели поведения, закрепленного в правовых нормах.<sup>5</sup> Субъективным правам лица противостоит обязанность другого лица. Исходя из этого юридическая обязанность - это мера должного поведения обязанного лица в интересах лица, обладающего субъективным правом. Юридические обязанности субъекта правоотношения носят активный и пассивный характер. Активное поведение - это совершение действий, предусмотренным законом или договором, при помощи которых удовлетворяются потребности обладателя субъективного права. Пассивные юридические обязанности - это мера поведения, при котором субъект правоотношений должен воздерживаться от совершения действий, которые предписываются в нормативно-правовых актах или содержатся в условиях договора.

Прав Ш.М. Менглиев в том, что «... действия всегда связаны с осуществлением прав и исполнением обязанностей субъектов гражданского права. Без соответствующего действия права не реализуются, обязанности не исполняются, только во взаимосвязи они порождают юридические последствия, в результате которых возникли... правовые отношения. Действия - не универсальный объект гражданских прав. Они являются таковыми только в тех случаях, когда законодательство предусматривает это специально. При отсутствии специального на то указания нормативно-правовых актов действие, как ему и подобает, является средством реализации содержания правоотношения».<sup>6</sup>

Поэтому правоотношение (в том числе и инвестиционное) немислимо без соответствующих прав и юридических обязанностей субъектов. Инвестиционные правоотношения находят свою конкретизацию в правилах поведения субъектов сторон, т.е. в инвестиционном правоотношении реализуются основные субъективные права и юридические обязанности сторон. Поэтому инвестиционные правоотношения всегда возникают, как правило, между двумя лицами - инвестором и государством-реципиентом инвестиции.

Из вышеизложенного следует, что инвестиционные правоотношения - это урегулированные нормами инвестиционного права общественные отношения, участники которых наделены субъективными

<sup>1</sup> См.: Красавчиков О.А. Гражданско-правовой договор: понятие, содержание и функции //Гражданско-правовой договор и его функции: Межвузовский сб. научных трудов. Свердловск. 1980. С. 12.

<sup>2</sup> См.: Халфина Р.О. Общее учение о правоотношении. М. : Юрид. лит., 1974. С. 90-92.

<sup>3</sup> См.: Иоффе О.С. Размышление о праве // Гражданское законодательство Республики Казахстан. Статья. Комментарий. Практика. Алматы, 2002. С.41.

<sup>4</sup> См: Гушин В.В.Овчинников А.А. Инвестиционное право: Учебник. М, 2006. С. 134.

<sup>5</sup> Менглиев Ш.М. Действия как объект гражданских прав.// Объект гражданских прав. Материалы международной научно-практической конференции. Алматы, 2004. С. 238.

<sup>6</sup> Менглиев Ш.М. Указ. соч. С. 239 и след.

правами и юридической обязанностью, которые охраняются и защищаются государством.

Субъективное право инвестора в инвестиционных отношениях заключается в том, что только инвестор - собственник инвестиции вправе вкладывать капиталовложения в объекты инвестиционной деятельности. Это исключительное право совершать действия по вложению собственности принадлежит только инвестору. Субъективное право - это активная часть инвестиционного правоотношения, возникшего в результате заключенного инвестиционного договора, а также сделок, как предусмотренных, так и не предусмотренных правовыми нормами, но не противоречащих им.

Другим элементом инвестиционных правоотношений является юридическая обязанность участников инвестиционных отношений. Юридические обязанности участников инвестиционного правоотношения возникают с заключением инвестиционной сделки, то есть гражданско-правовых договоров, между инвестором и компетентными органами государства. Иными словами, основанием для возникновения инвестиционных прав и обязанностей участников инвестиционных правоотношений является гражданско-правовой договор как юридический факт, который обязывает к совершению активных действий. В связи с этим мы солидарны с точкой зрения, высказанной в юридической литературе о том, что «Представляется аксиомой, что осуществление любого права, исполнение любой обязанности преимущественно проявляется при помощи действия субъектов. Права и обязанности не способны к самоосуществлению, они проявляются в действиях, нуждаются в них. Поведение субъектов нельзя отрывать от основ, т.е. права и обязанности, составляющие содержание гражданского правоотношения, направлены на изменение принадлежности имущественных или личных неимущественных благ, или же определенных прав, составляющих объект, по поводу которого возникли правовые отношения. В равной мере ничего не создают те действия, которые не связаны с осуществлением права или исполнением обязанности».<sup>7</sup>

Как правило, основанием возникновения правоотношений являются юридические факты, т.е. те жизненные обстоятельства, с которыми закон связывает возникновение, изменение и прекращение гражданских прав и обязанностей. В юридической литературе подчеркивается: «С юридического факта начинается жизнь правовой нормы, реализуемой в правоотношении, проверяется ее реальность, действительность».<sup>8</sup> Развивает эту мысль Ш.М. Менглиев: «С юридическими фактами связана не только динамика правоотношения, но и конкретизация прав и обязанностей его субъектов. Очевидно, что жизненные обстоятельства не всегда бывают одинакового порядка, вследствие чего не всегда порождаются одинаковые права и обязанности. Они разнохарактерны, обусловлены материальными условиями жиз-

ни общества, с их наступлением возникает множество прав и обязанностей».<sup>9</sup>

Юридические факты подразделяются на действия и события: первые непосредственно связаны с волей человека и признаются правомерными, если они не нарушают требований закона и не выходят за рамки правовых норм. Другой вид юридического факта - это события, которые не связаны с волей людей. Например, землетрясение, наводнение, смерть человека или пожар, возникающий в результате молнии. Решающим значением для возникновения инвестиционных правоотношений являются действия инвестора. Поэтому событие как вид юридического факта, на наш взгляд, лишено решающего значения в возникновении инвестиционных правоотношений.

Итак, для возникновения инвестиционного правоотношения главными представляются не события, скорее всего - действия, а точнее, многократные действия инвестора по вложению инвестиции, которые служат основанием возникновения инвестиционных правоотношений. Волевые действия инвестора по вложению капитала имеют решающее значение в возникновении инвестиционных правоотношений.

Однако с решением инвестора о вложении инвестиции в экономику другого государства инвестиционные отношения спонтанно не возникают. Для этого необходимо заключение инвестиционной сделки, сторонами которой выступают иностранный инвестор и государство-получатель инвестиции. Как пишет Х.Р. Рахманкулов, «Договор как объективная общественная категория и как форма товарно-денежных отношений призван служить основанием возникновения обязательств, обеспечивать правовое регулирование отношений по передаче имущества, выполнение работ, оказание услуг, достижение и использование результатов интеллектуальной деятельности».<sup>10</sup> Значит, договор признается как юридический факт, на основании которого происходят возникновение, изменение и прекращение гражданских прав и обязанностей. В дополнение хотелось бы подчеркнуть, что одно из центральных мест в системе инвестиционного права занимает инвестиционный договор, с которым связано возникновение инвестиционных правоотношений. С заключением инвестиционного договора между сторонами наличествует динамика инвестиционных правоотношений, и порождает предпосылки к вложению и контролю над капиталовложением.

Сторонами инвестиционных правоотношений выступают инвестор и государство - реципиент инвестиций. Динамика инвестиционных правоотношений, которое-формируется между инвестором и государством - реципиентом, как правило, регулируется частно - правовым и публично - правовым началом, поскольку в нормах инвестиционного права переплетаются положения различных отраслей права. Например, допуск иностранных инвесторов

<sup>7</sup> См.: Менглиев Ш.М. Указ. соч. С. 238.

<sup>8</sup> См.: Халфина Р.О. Общее учение о правоотношении. М.: Юрид. лит., 1974. С. 286.

<sup>9</sup> Менглиев Ш.М. Восстановительные правоотношения в советском гражданском праве. Душанбе, 1986. С. 71.

<sup>10</sup> См. Рахманкулов Х.Р. Обязательственное право. Ташкент, 2005. С. 213.

для осуществления инвестиционной деятельности; инвестиционная сделка, которая заключается между сторонами инвестиционных отношений; предоставление определенных гарантий и преференций инвесторам во время осуществления инвестиционной деятельности; это и гражданские, и административные правовые отношения.

Теперь следует выяснить, какой из вышеназванных механизмов имеет превосходство как основание возникновения инвестиционных правоотношений. В юридической литературе относительно этого вопроса точки зрения ученых разнятся. Например, А. Г. Богатырев и П. П. Гончарев отдают предпочтение динамике инвестиционных правоотношений к нормам публичного права.<sup>11</sup> А.В. Майфат основание возникновения инвестиционных правоотношений относит к нормам частного права.<sup>12</sup> На наш взгляд, ставить вопрос в такой плоскости не поможет, не решить данную проблему, а наоборот усугубляет его. Инвестор, будучи стороной инвестиционных отношений, выступает в разные отношения с государством - реципиентом по поводу вложения инвестиции. Последнее, то есть инвестиция, является основанием или предпосылкой возникновения инвестиционных правоотношений. Чтобы возникли инвестиционные отношения, стороны должны обсудить вопросы разного характера; таковыми являются: объект вложения инвестиции; вопросы, связанные с допуском инвестора в экономику государства - реципиента; составление инвестиционного проекта; заключение инвестиционного договора, и, наконец, предоставление преференций и льгот. Перечисленные обстоятельства связаны как с нормами частного, так и публичного характера. Поэтому одностороннее утверждение, что динамику инвестиционных правоотношений составляют гражданское или административное просто не стыкуется.

С постановкой вопроса в таком ракурсе не согласен и В.С.Белых, который подчеркивает: «...в современных условиях разделения отношений в области предпринимательства, например, на регулируемые гражданским правом и административным, иногда невозможно. ...Провести условное разграничение между ними по отраслевому критерию не вызывает затруднение. Вопрос в другом: следует ли производить «чистку» гражданского законодательства от инородных норм в целях сохранения цивилистического целомудрия».<sup>13</sup>

Сказанное имеет соприкосновение и с инвестиционным правоотношением, поскольку ему присущи не только частноправовые, но и публично - правовые отношения.

Далее в процессе осуществления инвестиционной деятельности возникают разнообразные общественные отношения, связанные с реализацией инвестиции. Динамикой инвестиционных правоотношений являются инвестиции, и возникают они по поводу капиталовложений, и следует учесть, что это особый круг общественных отношений,<sup>14</sup> связанных с вложением инвестиции в объекты инвестиционной деятельности инвесторами. Поэтому в системе инвестиционного права объединяются нормы гражданского, предпринимательского, административного, финансового и международного частного права, которые в совокупности регулируются инвестиционным правоотношением.

Таким образом, динамику инвестиционных правоотношений составляет частноправовое и публично-правовое регулирование общественных отношений. Если в частноправовом регулировании государство упорядочивает правовые отношения, возникающие между индивидами, и выступает гарантом этих отношений, то в публично-правовом регулировании государство само является участником этих правоотношений.

Возвращаясь к определению понятие инвестиционных правоотношений, следует подчеркнуть, что в юридической литературе нет однозначного понимания по этому вопросу. Так, А.Г. Богатырев подчеркивает: «Инвестиционные отношения - это, прежде всего, отношения собственности и по поводу собственности - производственные отношения во всей гамме международных экономических отношений».<sup>15</sup> «Правовая основа инвестиции - это, прежде всего, регулирование отношений собственников и по поводу собственности - создание нормальных условий реализации всех правомочий собственников (владение, пользование, распоряжение), а также создание организационно-правовых форм деятельности субъектов инвестиционных отношений»<sup>16</sup>. Смысл точки зрения автора состоит в том, что, если инвестиционные отношения, с одной стороны направлены к регулированию вопросов капитала, то есть собственности инвестора, а с другой стороны учтены автором вопросы отношения государства – реципиента к инвестору об обеспечении инвестиционного режима.

Б.Б. Самарходжаев рассматривает инвестиционные правоотношения в следующем порядке: «Инвестиционные отношения ... представляют собой взаимодействие их субъектов по поводу передачи и принятия инвестиционных ценностей, направленное на воспроизводство материальных благ»<sup>17</sup>. Разделяя точку зрения А.Г. Богатырева об определении понятия инвестиционных правоотношений, Б.Б. Самарходжаев делает акцент на передачу и принятие инвестиционных ценностей, которые направлены на воспроизводство материальных благ. Его мнение

<sup>11</sup> См.: Богатырев А.Г. Государственно-правовой механизм регулирования инвестиционных отношений: Автореф. Дисс. ... д-ра юрид. наук. М. 1996. С. 13; Гончарев П.П. Государственное регулирование иностранных инвестиции в Российской Федерации: административно-правовой аспект: Автореф. дисс. канд. юрид. наук. М. 2003. С.12.

<sup>12</sup> См.: Майфат А.В. Гражданско-правовые конструкции инвестирования: Автореф. дисс. д-ра юрид. наук. – Екатеринбург. 2006. С. 8.

<sup>13</sup> См.: Белых В.С. Правовое регулирование предпринимательской деятельности в России. Монография. М. 2005. С.59.

<sup>14</sup> См.: В. В. Гушин, А.А. Овчинников Инвестиционное право. Учебник. М.2006. С.88.

<sup>15</sup> См.: Богатырев А.Г. Инвестиционное право. М., 1992. С. 30.

<sup>16</sup> См.: Богатырев А.Г. Там же. С. 26.

<sup>17</sup> См.: Самарходжаев Б.Б. Инвестиции в Республике Узбекистан. Ташкент, 2003. С. 6.

относительно передачи и принятия инвестиционных ценностей в экономику другого государства является дискуссионным. Автор, на наш взгляд, ограничивает сферы вложения инвестиции, поскольку инвестиция может направляться инвестором, как в сферу материальных, так и в область нематериальных благ. Поэтому автором остались не рассмотренными вопросы социальных инвестиций, которые для государства - реципиента в современных условиях являются значимыми. Например, привлечение инвестиций в человеческий капитал.

В этом вопросе точка зрения С.П. Мороз представляется нам более убедительной, поскольку в ней содержатся основные признаки, характеризующие инвестиционные правоотношения. Она пишет: «Инвестиционное правоотношение - это правоотношение, возникающее по поводу материальных или нематериальных благ, вкладываемых инвестором в объекты предпринимательской и других видов деятельности с целью получения прибыли (дохода) и (или) достижения положительного социального эффекта».<sup>18</sup>

Обобщая различные подходы к определению понятия инвестиционных правоотношений, необходимо подчеркнуть, что инвестиционные правоотношения - один из видов правоотношений непосредственно связанных с капиталовложением, и возникают они на основе вложения инвестором инвестиции в экономику государства - реципиента, преследующего цели получения прибыли или дости-

жения иного значимого результата (социального эффекта). Пока эти существенные критерии отсутствуют, правоотношения в инвестиционной сфере не возникают. Поэтому, когда инвестор решит вопрос о вложении инвестиции в экономику государства - импортера, он должен совершать практические действия по реализации капиталовложений и заключать инвестиционные сделки с государством - реципиентом, то тогда следует говорить о динамике инвестиционных правоотношений между инвестором и государством-реципиентом.

**На основе вышеизложенного инвестиционные отношения** - это правоотношения, основанные на инвестиционных правовых нормах, возникающие между их участниками по поводу вложения ценности как материального, так и нематериального характера, в объекты инвестиционной деятельности, определяемые государством - реципиентом, в целях получения прибыли или достижения иного значимого результата. Данное определение не претендует на завершенность, однако оно вобрало в себя все те существенные критерии, которые свойственны инвестиционному правоотношению, поскольку правоотношения в целом и инвестиционные правоотношения в частности, должны сосредоточиться на правовой норме,<sup>19</sup> в которой в качестве последнего выступает договор между ее участниками. И с заключением инвестиционной сделки между ее сторонами наличествует динамика инвестиционных правоотношений.

<sup>18</sup> См: Мороз С.П. Указ. соч. С. 116.

<sup>19</sup> См.: Менглиев Ш.М. Действие как объект гражданских прав. Алматы. 2004. - С. 236 и след.; Мороз С.П. Теоретические проблемы инвестиционного право: гражданско-правовой аспект. Алматы. 2003. С. 82.; Иоффе О.С. Размышление о праве. // Гражданское законодательства Республики Казахстан. Астана. 2002. С. 41 и след.

Рецензент: д.ю.н., профессор Самаходжаев Б.Б.