

А. М. Лаптева, О. Ю. Скворцов

ИНВЕСТИЦИОННОЕ ПРАВО РОССИИ И КИТАЯ

УЧЕБНИК ДЛЯ БАКАЛАВРИАТА И МАГИСТРАТУРЫ

Под общей редакцией профессора **О. Ю. Скворцова**

*Рекомендовано Учебно-методическим отделом высшего образования
в качестве учебника для студентов высших учебных заведений,
обучающихся по юридическим направлениям*

**Книга доступна в электронной библиотеке biblio-online.ru,
а также в мобильном приложении «Юрайт.Библиотека»**

Москва ■ Юрайт ■ 2019

УДК 346.246(075.8)

ББК 67.9я73

Л24

Авторы:

Лаптева Анна Михайловна — доцент кафедры финансового права юридического факультета Санкт-Петербургского филиала Высшей Школы Экономики (автор глав 5, 6, 7 (совместно с О. Ю. Скворцовым), 9, 10, 11, 12, 13, 14, 15, 16 (совместно с О. Ю. Скворцовым), 17);

Скворцов Олег Юрьевич — профессор кафедры коммерческого права юридического факультета Санкт-Петербургского государственного университета, советник, руководитель судебной практики международной юридической компании DLA Piper в Санкт-Петербурге, член Совета по третейскому разбирательству при Министерстве юстиции РФ (автор глав 1, 2, 3, 4, 7 (совместно с А. М. Лаптевой), 8, 16 (совместно с А. М. Лаптевой)).

Лаптева, А. М.

Л24

Инвестиционное право России и Китая : учебник для бакалавриата и магистратуры / А. М. Лаптева, О. Ю. Скворцов; под общ. ред. проф. О. Ю. Скворцова. — М. : Издательство Юрайт, 2019. — 638 с. — (Серия : Бакалавр и магистр. Академический курс).

ISBN 978-5-534-11217-7

Учебник сориентирован на изучение курсов по инвестиционному и предпринимательскому праву, которые читаются авторами в бакалавриате и магистратуре юридического факультета Санкт-Петербургского государственного университета и юридического факультета Санкт-Петербургского филиала Национального исследовательского университета «Высшая школа экономики».

Содержание учебника составляет изложение материала по правовому регулированию инвестиционной деятельности в различных областях экономики Российской Федерации и Китайской Народной Республики. В нем освещаются понятия инвестиций, инвестиционных договоров, правового статуса субъектов инвестиционной деятельности, правовых основ международно-правового регулирования инвестирования и проч.

Соответствует актуальным требованиям Федерального государственного стандарта высшего образования.

Для студентов высших учебных заведений юридического профиля, обучающихся по программам академического бакалавриата и магистратуры, аспирантов, преподавателей, а также всех интересующихся вопросами инвестиционного права в России и Китае.

УДК 346.246(075.8)

ББК 67.9я73



Все права защищены. Никакая часть данной книги не может быть воспроизведена в какой бы то ни было форме без письменного разрешения владельцев авторских прав. Правовую поддержку издательства обеспечивает юридическая компания «Дельфи».

ISBN 978-5-534-11217-7

© Лаптева А. М., Скворцов О. Ю., 2019

© ООО «Издательство Юрайт», 2019

Оглавление

Предисловие	10
Глава 1. Понятие инвестиций и инвестиционной деятельности... 12	
<i>Рекомендуемая литература, нормативные акты, материалы судебной практики</i>	<i>12</i>
1.1. Понятие инвестиций и инвестиционной деятельности	16
1.2. Правовые формы инвестиционной деятельности	24
1.2.1. Корпоративная форма инвестирования	25
1.2.2. Договорная форма инвестирования	26
1.3. Проблемы отграничения правовых форм инвестиционной деятельности от смежных правовых институтов	26
1.4. Классификация инвестиций	27
1.5. Инвестиционный климат и обеспечивающий его юридический инструментарий	32
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	<i>39</i>
Глава 2. Источники инвестиционного права	40
<i>Рекомендуемая литература, нормативные акты, материалы судебной практики</i>	<i>40</i>
2.1. Принципы инвестиционного права.....	46
2.2. Основные направления государственной инвестиционной политики	51
2.2.1. Основные направления государственной инвестиционной политики в России	52
2.2.2. Основные направления государственной инвестиционной политики в Китае.....	54
2.3. Система инвестиционного законодательства России и Китая.....	56
2.3.1. Становление инвестиционного законодательства в России	56
2.3.2. Система инвестиционного законодательства России	59
2.3.3. Становление инвестиционного законодательства в Китае.....	72
2.3.4. Система инвестиционного законодательства Китая.....	75
<i>Вопросы и задания для самоконтроля.</i>	<i>78</i>
Глава 3. Субъекты инвестиционных отношений	79
<i>Рекомендуемая литература, нормативные акты, материалы судебной практики</i>	<i>79</i>
3.1. Понятие субъекта инвестиционных правоотношений.....	82
3.2. Инвестиционная деятельность как вид предпринимательской деятельности.....	84
3.3. Классификация субъектов инвестиционных правоотношений	86

3.4. Понятие и правовое положение инвестора.....	87
3.5. Правовое положение квалифицированного инвестора	90
3.6. Реципиент инвестиций	93
3.7. Профессиональные участники инвестиционного рынка	95
3.8. Резиденты особых экономических зон, территорий опережающего развития и зон территориального развития и других территорий со специальным режимом.....	97
3.9. Инвестиционные фонды как форма коллективного инвестирования.....	100
3.9.1. Инвестиционный фонд — субъект или объект права?.....	103
3.9.2. Акционерный инвестиционный фонд.....	104
3.9.3. Паевой инвестиционный фонд	105
3.9.4. Негосударственный пенсионный фонд.....	110
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	114
Глава 4. Инвестиционные договоры	115
<i>Рекомендуемая литература, нормативные акты, материалы судебной практики</i>	<i>115</i>
4.1. Понятие инвестиционного договора	119
4.2. Виды инвестиционных договоров	126
4.2.1. Общегражданские договоры, опосредующие инвестиционные отношения	127
4.2.2. Специальные инвестиционные договоры	128
4.2.3. Организационные инвестиционные договоры	129
4.3. Особенности инвестиционных договоров по российскому законодательству	131
4.4. Особенности инвестиционных договоров по китайскому законодательству	139
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	140
Глава 5. Экономико-юридическая техника инвестирования.....	141
<i>Рекомендуемая литература, нормативные акты, материалы судебной практики</i>	<i>141</i>
5.1. Инвестиционное планирование	144
5.2. Инвестиционная программа	147
5.3. Инвестиционная декларация.....	148
5.4. Инвестиционный проект	155
5.5. Инвестиционный портфель	158
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	161
Глава 6. Государственное регулирование инвестиционной деятельности	162
<i>Рекомендуемая литература, нормативные акты, материалы судебной практики</i>	<i>162</i>
6.1. Понятие и методы государственного регулирования инвестиционной деятельности	166
6.2. Стимулирование инвестиционной деятельности	167
6.3. Государственная поддержка инвестиционной деятельности.....	170

6.4. Суверенные инвестиционные фонды	173
6.5. Налоговые льготы инвесторам	175
6.6. Ограничения и запреты инвестиционной деятельности.....	185
6.7. Государственный контроль за инвестиционной деятельностью	190
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	192
Глава 7. Международно-правовые основы инвестирования	193
<i>Рекомендуемая литература, нормативные акты, материалы судебной практики</i>	193
7.1. Основные тенденции международного инвестиционного права	196
7.2. Доктрина Монро — Кальво — Драго и ее значение для международного-правового регулирования инвестиций	199
7.3. Основные правовые режимы иностранных инвестиций.....	201
7.3.1. Режим недискриминации	202
7.3.2. Национальный режим	203
7.3.3. Режим наибольшего благоприятствования	204
7.3.4. Преференциальный режим.....	208
7.4. Международно-правовое регулирование иностранных инвестиций ..	209
7.4.1. Международные многосторонние инвестиционные договоры	210
7.4.1.1. Конвенция об урегулировании инвестиционных споров 1965 г. (Вашингтонская конвенция)	211
7.4.1.2. Конвенция МАГИ	215
7.4.1.3. Договор к Энергетической Хартии	217
7.4.1.4. Генеральное соглашение по тарифам и торговле (ГАТГ/GATT)	219
7.4.1.5. Соглашение по связанным с торговлей инвестиционным мерам (ТРИМС/TRIMS)	220
7.4.1.6. Соглашение НАФТА	222
7.4.1.7. Конвенция о защите прав инвестора СНГ и Соглашение стран СНГ «О сотрудничестве в области инвестиционной деятельности»	224
7.4.1.8. Договор о Евразийском экономическом союзе	225
7.4.1.9. Другие многосторонние международные акты в сфере инвестирования	227
7.5. Двусторонние акты как источник иностранных инвестиций	228
7.5.1. Двухсторонние инвестиционные соглашения о поощрении и защите инвестиций	232
7.5.2. Соглашения об избежании двойного налогообложения	235
7.6. Акты международного инвестиционного арбитража и международного коммерческого арбитража как источник инвестиционного права	238
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	241
Глава 8. Способы защиты прав инвесторов.....	242
<i>Рекомендуемая литература, нормативные акты, материалы судебной практики</i>	242
8.1. Защита прав инвесторов в государственных судах.....	244

8.1.1. Защита прав инвесторов в российских государственных судах	244
8.1.2. Защита прав инвесторов в китайских государственных судах	258
8.2. Международный коммерческий арбитраж как механизм разрешения споров между инвесторами	260
8.2.1. Международный коммерческий арбитраж в России	261
8.2.2. Международный коммерческий арбитраж в Китае	265
8.3. Инвестиционный арбитраж	272
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	275
Глава 9. Государственно-частное партнерство	277
<i>Рекомендуемая литература, нормативные акты, материалы судебной практики</i>	277
9.1. Понятие и принципы государственно-частного партнерства	280
9.2. Регулирование государственно-частного партнерства в России	282
9.2.1. Регулирование государственно-частного партнерства	282
9.2.2. Соглашение о государственно-частном партнерстве	286
9.2.3. Субъекты государственно-частного партнерства	288
9.2.4. Объекты соглашения о государственно-частном партнерстве	291
9.2.5. Содержание соглашения о государственно-частном партнерстве	295
9.2.6. Прекращение соглашения о государственно-частном партнерстве	297
9.3. Регулирование государственно-частного партнерства в Китае	298
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	303
Глава 10. Инвестиционная деятельность в особых экономических зонах и других территориях со специальным режимом	304
<i>Рекомендуемая литература, нормативные акты, материалы судебной практики</i>	304
10.1. Понятие особых экономических зон	313
10.2. Особые экономические зоны по российскому законодательству	315
10.2.1. Промышленно-производственные экономические зоны	321
10.2.2. Технично-внедренческие экономические зоны	324
10.2.3. Туристско-рекреационные экономические зоны	326
10.2.4. Портовые экономические зоны	327
10.2.5. Зоны территориального развития	330
10.2.6. Территории опережающего социально-экономического развития	332
10.2.7. Наукограды	335
10.2.8. Индустриальные парки, технопарк	337
10.2.9. Инновационные территориальные кластеры	340
10.3. Особые экономические зоны по китайскому законодательству	343
10.3.1. Специальные экономические зоны	349
10.3.2. Зоны технико-экономического развития и зоны новых и высоких технологий	351

10.3.3. Свободные торговые зоны (бондовые зоны)	353
10.3.4. Зоны приграничного экономического сотрудничества	355
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	356
Глава 11. Инновационная деятельность как инвестирование.....	357
<i>Рекомендуемая литература, нормативные акты,</i> <i>материалы судебной практики</i>	357
11.1. Правовое регулирование инновационной деятельности	361
11.2. Понятие и виды инноваций	362
11.3. Понятие и виды инновационной деятельности	365
11.4. Особенности государственного регулирования инновационной деятельности в России.....	367
11.5. Особенности государственного регулирования инновационной деятельности в Китае	379
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	385
Глава 12. Инвестирование в форме капитальных вложений.....	386
<i>Рекомендуемая литература, нормативные акты,</i> <i>материалы судебной практики</i>	386
12.1. Общая характеристика системы регулирования инвестирования в форме капитальных вложений.....	390
12.2. Субъекты инвестиционной деятельности, осуществляемой в форме капитальных вложений.....	394
12.3. Объекты капитальных вложений	400
12.4. Правовые формы инвестиций в объекты капитального строительства	403
12.5. Особенности российского законодательства о долевом участии в строительстве.....	404
12.6. Особенности государственного регулирования инвестиционной деятельности в форме капитальных вложений в Китае	441
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	443
Глава 13. Лизинг.....	444
<i>Рекомендуемая литература, нормативные акты,</i> <i>материалы судебной практики</i>	444
13.1. Лизинг как вид инвестиционной деятельности	447
13.2. Особенности регулирования лизинга в России.....	451
13.3. Особенности регулирования лизинга в Китае	459
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	464
Глава 14. Концессионное соглашение.....	465
<i>Рекомендуемая литература, нормативные акты,</i> <i>материалы судебной практики</i>	465
14.1. Понятие концессионного соглашения.....	468
14.2. Регулирование концессионных соглашений в России.....	471
14.3. Регулирование концессионных соглашений в Китае.....	484
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	487

Глава 15. Соглашения о разделе продукции	489
<i>Рекомендуемая литература, нормативные акты, материалы судебной практики</i>	<i>489</i>
15.1. Понятие соглашения о разделе продукции.....	492
15.2. Регулирование соглашений о разделе продукции в России.....	496
15.3. Регулирование соглашений о разделе продукции в Китае.....	505
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	<i>510</i>
Глава 16. Инвестиционные институты на рынке ценных бумаг ...	512
<i>Рекомендуемая литература, нормативные акты, материалы судебной практики</i>	<i>512</i>
16.1. Государственное регулирование инвестиционной деятельности на рынке ценных бумаг в России	520
16.1.1. Понятие и виды инвестиционной деятельности на рынке ценных бумаг	520
16.1.2. Субъекты инвестиционных отношений на рынке ценных бумаг	521
16.1.2.1. Организатор торговли	522
16.1.2.2. Эмитенты (реципиенты инвестиций).....	527
16.1.2.3. Инвесторы.....	528
16.1.2.4. Профессиональные участники рынка ценных бумаг	532
16.1.2.5. Субъекты инфраструктуры организованного рынка, обеспечивающие его функционирование	543
16.1.3. Правовой режим инвестиционных ценных бумаг	552
16.1.3.1. Неэмиссионные ценные бумаги (инвестиционный пай, сертификат ипотечного покрытия)	556
16.1.3.2. Массовые неэмиссионные ценные бумаги	557
16.1.3.3. Эмиссионные ценные бумаги.....	562
16.1.4. Защита прав инвесторов на рынке ценных бумаг	575
16.2. Государственное регулирование инвестиционной деятельности на рынке ценных бумаг в Китае	580
16.2.1. Общие положения о рынке ценных бумаг в КНР	580
16.2.2. Система китайского законодательства о рынке ценных бумаг	583
16.2.3. Виды профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг и ее субъекты.....	587
16.2.4. Правовой режим инвестиционных ценных бумаг.....	588
16.2.5. Защита прав инвесторов на рынке ценных бумаг	590
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	<i>591</i>
Глава 17. Правовое регулирование иностранных инвестиций....	592
<i>Рекомендуемая литература, нормативные акты, материалы судебной практики</i>	<i>592</i>
17.1. Общая характеристика принципов регулирования иностранных инвестиций в национальных правовых порядках.....	598
17.2. Правовое регулирование иностранных инвестиций в Российской Федерации	599

17.2.1. Понятие «иностранные инвестиции» и понятие «иностранный инвестор» по российскому законодательству	600
17.2.2. Процедуры наделения вложений правовым режимом «иностранные инвестиции» и наделения лица правовым статусом «иностранный инвестор»	606
17.2.3. Допуск иностранных инвесторов к инвестированию российских стратегических предприятий	608
17.2.4. Правовое регулирование корпоративного инвестирования иностранными инвесторами в Российской Федерации.....	610
17.2.5. Инвестирование путем создания филиала или представительства иностранного юридического лица	611
17.2.6. Инвестирование путем участия иностранного инвестора в коммерческой организации с иностранными инвестициями	617
17.3. Правовое регулирование иностранных инвестиций в Китае.....	619
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	<i>627</i>

Глава 18. Российско-китайские инвестиционные отношения..... 628

<i>Рекомендуемая литература, нормативные акты, материалы судебной практики</i>	<i>628</i>
18.1. Политическая основа российско-китайских инвестиционных отношений.....	629
18.2. Правовая основа российско-китайских инвестиционных отношений.....	633
18.3. Правовое регулирование инвестиционных связей между регионами.....	636
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	<i>638</i>

Предисловие

Настоящее учебное пособие сориентировано на курсы «Инвестиционное право» и «Предпринимательское (коммерческое) право», которые читаются авторами в бакалавриате и магистратуре юридического факультета Санкт-Петербургского государственного университета и юридического факультета Санкт-Петербургского филиала Национального исследовательского университета «Высшая школа экономики». Особое значение придавалось изложению материала и по той причине, что в СПбГУ введена образовательная программа бакалавриата по направлению подготовки (по специальности) — юриспруденция с углубленным изучением китайского языка и права КНР.

В процессе подготовки материала для учебного пособия удалось интегрировать материал авторских курсов, читаемых в разных вузах, в единое целое. С точки зрения авторов, это только обогатило содержание пособия.

Предлагаемая вниманию читателей концепция исходит из отсутствия как в российском и китайском праве, так и в международном праве единого понятия «инвестиции». Таким образом, представления об инвестициях даются применительно к различным сферам экономической деятельности.

Вместе с тем это не стало препятствием к построению материала на основе принципов пандектной системы. В учебном пособии выделены общая и особенная части.

Основное содержание учебника — это комментарий различных отраслей законодательства России и Китая, регулирующих инвестиционную деятельность. Вместе с тем авторы стремились поставить те проблемы, с которыми сталкиваются правоведаы в научной и правоприменительной практике.

Подготовка студентов к каждой теме курса, посвященного инвестиционной деятельности, должна строиться на основе изучения соответствующей главы учебника, формулирования ответов на вопросы темы, а также выполнения разработанных преподавателем заданий и решений предлагаемых задач.

Рекомендации по изучению литературы по каждой теме приведены в начале каждой главы и уточняются преподавателем, ведущим занятия, исходя из особенностей изучаемой темы.

В результате изучения материала, изложенного в учебнике, студенты должны:

знать

- правовую природу инвестиций;
- систему российского и китайского законодательства, регулирующего инвестиционную деятельность;
- правовое положение субъектов инвестиционной деятельности и их классификацию;
- правовые характеристики договоров, опосредующих инвестиционные договоры;
- основы международного права, регулирующего инвестиционную деятельность;
- правовые условия допуска иностранных инвесторов к российскому инвестиционному рынку;

уметь

- применять нормативные правовые акты России и Китая, регулирующие инвестиционную деятельность;
- толковать ключевые понятия инвестиционного права России и Китая в контексте конкретной сферы регулирования;
- проводить научные исследования по проблемам правового регулирования инвестиционной деятельности;
- объяснять содержание, значение и смысл каждого из понятий, категорий, институтов, конструкций инвестиционного права;

владеть

- навыками подготовки документов по вопросам инвестиционной деятельности;
- экономико-юридической техники инвестирования;
- проведения научно-исследовательской работы в области инвестиционного права.

Глава 1

ПОНЯТИЕ ИНВЕСТИЦИЙ И ИНВЕСТИЦИОННОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

В результате изучения материала данной главы студент должен:

знать

— экономическую характеристику понятий «инвестиции», «инвестиционная деятельность», их признаки;

— законодательные определения понятия «инвестиции»;

— классификации инвестиций;

уметь

— анализировать общие нормы законодательства, регулирующие инвестиционную деятельность;

— исследовать и анализировать имеющиеся в научной и практической литературе позиции о понятии инвестиций, использовании классификаций инвестиций для целей правового регулирования;

— проводить исследования по выявлению содержания понятия «инвестиции» применительно к различным сферам регулирования инвестиционной деятельности;

владеть

— навыками оперирования понятием «инвестиции» применительно к разным сферам правового регулирования;

— проведения научной работы в области исследования понятия и видов инвестиций и инвестиционной деятельности.

Рекомендуемая литература, нормативные акты, материалы судебной практики

Литература

1. Алексеевко, А. П. Правовое регулирование отношений в сфере прямых иностранных инвестиций в Российской Федерации и Китайской Народной Республике: сравнительно-правовой аспект / А. П. Алексеевко. — М. : «Проспект», 2018.

2. Алексеевко, А. П. Правовое регулирование отношений в сфере прямых иностранных инвестиций в Российской Федерации и Китайской Народной Республике: сравнительно-правовой аспект : дис. ... канд. юрид. наук. / А. П. Алексеевко. — Екатеринбург, 2017.

3. Антипова, О. М. Правовое регулирование инвестиционной деятельности: анализ теоретических и практических проблем / О. М. Антипова. — М. : Волтерс Клувер, 2007.
4. Ануров, В. Н. Понятие «инвестиция» / В. Н. Ануров // Третейский суд. — 2016. — № 2/3, 4/5.
5. Беликова, К. М. Правовая характеристика понятия «инвестор» и ее связь с формами реализации инвестиционной деятельности в КНР / К. М. Беликова, М. А. Ахмадова // Международное право. 2018. № 3 // http://e-notabene.ru/wl/article_27088.html (дата обращения — 28.11.2018).
6. Белицкая, А. В. Правовое обеспечение государственной инвестиционной политики / А. В. Белицкая. — М. : Юстицинформ, 2018.
7. Беседкина, Н. И. Инвестиционное право / Н. И. Беседкина [и др.]. — 3-е изд. — М., 2018.
8. Богатырев, А. Г. Инвестиционное право / А. Г. Богатырев. — М., 1992.
9. Доронина, Н. Г. Инвестиционный климат: вопросы правового регулирования / Н. Г. Доронина // Журнал российского права. — 2012. — № 1.
10. Ершова, И. В. Инвестиционное право / И. В. Ершова [и др.]. — М. : Проспект, 2014.
11. Зайцев, Ю. К. Инвестиционный климат / Ю. К. Зайцев. — М. : Юрайт, 2018.
12. Инвестиционное право / под ред. Г. Ф. Ручкиной. — М. : Кнорус, 2018.
13. Карро, Д. Международное экономическое право / Д. Карро, П. Жюйар. // Международные отношения. — 2002.
14. Кропотов, Л. Г. Коммерческие инвестиции в объекты капитального строительства: правовое регулирование / Л. Г. Кропотов. — М. : Инфотропик Медиа, 2012.
15. Козлова, Е. Б. Развитие системы договорных моделей, опосредующих создание объектов недвижимого имущества в Российской Федерации : дис....докт. юрид. наук / Е. Б. Козлова. — М., 2014.
16. Лаптева, А. М. Содержание и сущность понятия «инвестиции» / А. М. Лаптева // Вестник Санкт-Петербургского университета. — 2015. — Сер. 14. — Вып. 3.
17. Лисица, В. Н. Инвестиционное право / В. Н. Лисица. — Минобрнауки России, Новосибирский нац. исслед. гос. ун-т. — Новосибирск, 2015.
18. Майфат, А. В. Гражданско-правовые конструкции инвестирования / А. В. Майфат. — М. : Волтерс Клувер, 2006.
19. Макконел, К. Р. Экономика / К. Р. Макконел, С. Л. Брю. — М. : ИНФРА-М, 2003.
20. Международное частное право и инвестиции / Н. Г. Доронина, Н. Г. Семилютина. — М., 2012.
21. Мороз, С. П. Инвестиционное право: курс лекций / С. П. Мороз. — Алматы, 2008.

22. Усоскин, С. В. Значение понятия «инвестиция» в двусторонних и многосторонних соглашениях об их защите: так ли оно определено / С. В. Усоскин // *Международное правосудие*. — 2014. — № 4.

23. Фархутдинов, И. З. *Международное инвестиционное право и процесс* : учебник / И. З. Фархутдинов. — М., 2010.

24. *Инвестиционное право* : учебник и практикум для бакалавриата и магистратуры / И. З. Фархутдинов, В. А. Трапезников. — М. : Юрайт, 2018.

25. Целовальникова, И. Ю. *Правовое регулирование инвестиционной деятельности*: монография / И. Ю. Целовальникова. — М. : Юридический институт МИИТа, 2013.

26. Шарп, У. *Инвестиции* / У. Шарп, Б. Александер, Дж. Бэйли. — М. : ИНФРА-М, 2001.

27. Meichen Liu. The New Chinese Foreign Investment Law and Implication on Foreign Investors // *Northwestern Journal of International Law & Business*. 2018. Volume 38. Issue 2. P. 285—306. (<https://scholarlycommons.law.northwestern.edu/cgi/viewcontent.cgi?article=1830&context=njilb> — дата обращения 28.11.2018).

28. Musin V. A., Kropachev N. M. *Russian law in brief: Digest for foreign investors*. St.Petersburg University Press, 2015.

29. F. William Engdahi. Russia and China: Watch Out Moody's, Here We Come! // *NEO (New Eastern Outlook)*, 22.01.2015 // <https://journal-neo.org/2015/01/22/watch-out-moody-s-here-we-come/> (дата обращения 26.11.2018).

Нормативные правовые акты

1. Соглашение между Правительством Российской Федерации и Правительством Китайской Народной Республики о поощрении и взаимной защите капиталовложений от 09.11.2006.

2. Закон РСФСР от 26.06.1991 № 1488-1 «Об инвестиционной деятельности в РСФСР» // *Ведомости СНД и ВС РСФСР*. 1991. № 29. Ст. 1005.

3. Федеральный закон от 25.02.1999 № 39-ФЗ «Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений» // *СЗ РФ*. 1999. № 9. Ст. 1096.

4. Федеральный закон от 09.07.1999 № 160-ФЗ «Об иностранных инвестициях в Российской Федерации» // *СЗ РФ*. 1999. № 28. Ст. 3493.

5. Федеральный закон от 28.06.2014 № 172-ФЗ «О стратегическом планировании в Российской Федерации» // *СЗ РФ*. 2014. № 26 (часть I). Ст. 3378.

6. Федеральный закон от 05.03.1999 № 46-ФЗ «О защите прав и законных интересов инвесторов на рынке ценных бумаг» // *СЗ РФ*. 1999. № 10. Ст. 1163.

7. Федеральный закон от 13.07.2015 № 222-ФЗ «О деятельности кредитных рейтинговых агентств в Российской Федерации, о внесении изменения в статью 76.1 Федерального закона “О Центральном банке

Российской Федерации (Банке России)” и признании утратившими силу отдельных положений законодательных актов Российской Федерации» // СЗ РФ. 2015. № 29 (часть I). Ст. 4348.

8. Федеральный закон от 29.07.1998 № 136-ФЗ «Об особенностях эмиссии и обращения государственных и муниципальных ценных бумаг» // СЗ РФ. 1998. № 31. Ст. 3814.

9. Указ Президента Российской Федерации от 01.07.1996 № 1008 «Об утверждении Концепции развития рынка ценных бумаг в Российской Федерации» // СЗ РФ. 1996. № 28. Ст. 3356.

10. Постановление Правительства Российской Федерации от 20.01.2014 № 40 «О требованиях к минимальному уровню кредитных рейтингов субъектов Российской Федерации» // СЗ РФ. 2014. № 4. Ст. 387.

11. Положение о порядке ведения Банком России реестра кредитных рейтинговых агентств, реестра филиалов и представительств иностранных кредитных рейтинговых агентств, о требованиях к порядку и форме представления в Банк России уведомлений кредитными рейтинговыми агентствами, утвержденное Банком России 17.12.2015 № 521-П) // Вестник Банка России. № 122.2015.

12. Приказ Минфина России от 04.05.2010 № 37н «Об утверждении Порядка аккредитации рейтинговых агентств и ведения реестра аккредитованных рейтинговых агентств» // Российская газета. № 163.2010. Документ утратил силу в связи с изданием Приказа Минфина России от 10.11.2015 № 173н.

13. Приказа Минфина России от 10.11.2015 № 173н // Официальный интернет-портал правовой информации <http://www.pravo.gov.ru> — 16.02.2016).

14. Международный стандарт финансовой отчетности 40 «Инвестиционная недвижимость», который введен в действие на территории Российской Федерации приказом Минфина России от 28.12.2015 № 217н // Официальный сайт Минфина России <http://www.minfin.ru>, 2016.

Материалы судебной практики

1. Постановление Президиума ВАС РФ от 02.07.2013 № 1039/13 по делу № А51-11274/2012 // СПС «КонсультантПлюс».

2. Постановление Президиума ВАС РФ от 05.10.1999 № 734/99 по делу № А40-15076/98—53-192 // СПС «КонсультантПлюс».

3. Постановление Президиума ВАС РФ от 05.02.2013 № 12444/12 по делу № А32-24023/2011 // СПС «КонсультантПлюс».

4. Обзор практики разрешения судами споров, связанных с защитой иностранных инвесторов, утвержденный Президиумом ВС РФ от 12.07.2017 // СПС «КонсультантПлюс».

5. Постановление Арбитражного суда Центрального округа от 06.07.2015 № Ф10—2001/2015 по делу № А36-5209/2014 // СПС «КонсультантПлюс».

1.1. Понятие инвестиций и инвестиционной деятельности

Развитие экономики государства зависит от активности субъектов, участвующих в хозяйственной жизни. Жизнеобеспечение экономического организма осуществляется за счет взаимодействия участников оборота. В значительной степени такое взаимодействие представляет собой движение или передачу имущества от одного субъекта к другому. При этом каждый из участников экономического оборота ставит перед собой определенные цели, ради достижения которых он вкладывает денежные средства или иные материальные или нематериальные активы.

Вложения активов заинтересованного лица, совершенные с определенными целями, принято именовать *инвестициями*¹, а деятельность по совершению таких вложений — *инвестиционной деятельностью*.

Инвестиционные процессы происходят в различных сферах экономической деятельности. Однако чем более высок уровень развития экономики, тем большую удельную часть в ней занимают оборот имущественных прав, а также финансовые инвестиции или, другими словами, инвестиции, осуществляемые на фондовом рынке. В экономиках с менее высоким уровнем развития основные инвестиции имеют место в области капитального строительства (так называемые реальные инвестиции).

Вопрос о закономерностях инвестиционной деятельности является предметом, прежде всего, экономической науки. В литературе даже указывают на то, что понятие «инвестиции» имеет исключительно экономическое содержание².

В то же время категория «инвестиции» не может не использоваться правом и законодательством. Однако как в законотворческой, так и в правоприменительной практике существует фундаментальная проблема «юридизации» понятия инвестиций. Большинство правоведов указывает на трудности, связанные с формированием единого юридического понятия инвестиций³. Чем это вызвано? Прежде чем ответить на этот вопрос, попытаемся выявить экономическую сущность инвестиций и инвестиционной деятельности, основываясь на тех подходах, которые сложились в экономической доктрине. Для этих целей следует определить основные признаки инвестирования.

¹ Термин «инвестиции» восходит к латинскому *in-vestire* — «одевать, покрывать, окружать», который стал основой для понятий в языках романской группы: *investment* (англ.), *investition* (нем.), *investissement* (франц.), которые обозначают вложение капитала.

² Международное частное право и инвестиции / Н. Г. Доронина, Н. Г. Семилютина. М., 2012. С. 32.

³ Богатырев А. Г. Инвестиционное право. М., 1992. С. 13 ; Вдовин И. А. Механизм правового регулирования инвестиционной деятельности : автореф. дис. ... д.ю.н. СПб., 2002. С. 20 ; Карро Д., Жюйар П. Международное экономическое право. М. : Международные отношения. 2002. С. 332 ; Фархутдинов И. З. Международное инвестиционное право и процесс : учебник. М., 2010. С. 151—152.

Один из признаков, который выявляется при анализе категории «инвестиции», состоит в том, что под таковыми понимаются **вложения** активов. Так, в одном из наиболее авторитетных учебников по экономике его авторы под инвестициями понимают затраты на производство и накопление средств производства и увеличение материальных запасов¹. Передавая свои активы, субъект, осуществляющий инвестиции, уменьшает собственное имущество, сохраняя определенные права на него.

Сходную позицию высказывают другие видные экономисты — У. Шарп, Б. Александер, Дж. Бэйли, когда указывают на то, что инвестирование представляет собой процесс расставания с деньгами сегодня с тем, чтобы получить большую их сумму в будущем².

Другой признак, присущий инвестициям, его **срочный** характер. Это означает, что вложения имеют место сейчас, в то время как потенциальная выгода наступает позже. При этом гарантии выгоды быть не может. Более того, инвестор может потерпеть убытки. Как отмечается в экономической литературе: отдавать деньги приходится сейчас и в определенном количестве, а вознаграждение поступает позже, если поступает вообще, и его величина заранее неизвестна³.

Указанные обстоятельства влекут вывод о третьем признаке инвестирования — его **рисковом**⁴ характере, что подразумевает возможность утраты вложений вследствие факторов, которые инвестор не всегда может предвидеть и, как правило, не предвидит, иначе он не станет проявлять инвестиционную активность.

Экономисты указывают еще один — четвертый — признак инвестиций: вложения могут осуществляться за счет **сбережений**, которые, как указывал известный британский экономист Дж. Кейнс, представляют из себя превышение дохода над потреблением⁵.

Таким образом, сбережения в данном случае выступают в качестве источника инвестиций или своего рода потенциальными инвестициями. С макроэкономической точки зрения инвестиционный процесс состоит в том, что сбережения населения, юридических лиц и часть доходов государства (то, что не использовано на потребление) превраща-

¹ Макконел К. Р., Брю С. Л. Экономика. М. : ИНФРА-М, 2003. С. 10.

² Шарп У., Александер Б., Бэйли Дж. Инвестиции. М. : ИНФРА-М, 2001. С. 1.

³ Шарп У., Александер Б., Бэйли Дж. Инвестиции. М. : ИНФРА-М, 2001. С. 1.

⁴ Так, некоторые китайские исследователи указывают на рисковый характер инвестиций (Чжао Сянпинь, Цао Цзюнь. Применение законодательства об иностранных инвестициях — (BeijingZhongxinchubanshe, 2002)). Цит. по: Алексеенко А. П. Правовое регулирование отношений в сфере прямых иностранных инвестиций в Российской Федерации и Китайской Народной Республике: сравнительно-правовой аспект : дис. ... канд. юрид. наук. — Екатеринбург, 2017 ;

⁵ Кейнс Дж. Общая теория занятости, процента и денег // Антология экономической классики. М., 1993. С. 221. Другими словами, доходы минус расходы равно сбережения. Однако не все сбережения являются инвестициями, поскольку сбережения могут использоваться не только в инвестиционных, но и в иных целях, например, потребительских.

ются в производственное оборудование, здания и сооружения, технологию, материалы и энергию (инвестиционные товары), в результате чего происходит расширение производства в масштабах общества¹. В микроэкономическом аспекте инвестиции могут осуществляться не только за счет собственных, но и за счет привлеченных (заемных) средств.

Пятый признак инвестиций заключается в том, что они совершаются *с определенной целью*². Причем цель эта может иметь предпринимательский, хозяйственный или иной социально значимый характер³. Поэтому в большинстве случаев инвестиционная деятельность своей целью имеет получение дохода, но не обязательно. Иное социальное благо, не имеющее характера дохода, может быть целью инвестиций. Так, приобретая жилье, лицо преследует цель обеспечения собственных нужд. При этом какой-либо доход инвестор не получает. Однако это обстоятельство не меняет характера вложений, которые в экономическом смысле являются инвестициями, имеющие социально значимые цели.

Вместе с тем как экономисты⁴, так и юристы⁵ подчеркивают, что указанный критерий, будучи оценочным, не может быть положен в основу формирования общего понятия инвестиций.

¹ Инвестиции : учебник // под ред. В. В. Ковалева, В. В. Иванова, В. А. Лялина. М. : Проспект, 2003. С. 15.

² В одном из судебных актов Президиум ВАС РФ указывает: инвестиционная деятельность представляет собой вложение собственных, заемных или привлеченных средств в форме инвестиций, имеющих в связи с этим определенное целевое назначение; при этом подчеркивается, что элементарные действия по фактическому отчуждению имущества, не имеющие целевого назначения (инвестирования), нельзя рассматривать как действия, направленные на выполнение определенной инвестиционной программы, а следовательно, эти действия нельзя рассматривать как исполнение инвестором своих обязательств. // Постановление Президиума ВАС РФ от 05.10.1999 № 734/1999.

³ В юридической литературе имеют место попытки ограничения целей инвестирования только получением дохода (СМ. : *Майфат А. В.* Гражданско-правовые конструкции инвестирования. М. : Волтерс Клувер, 2006. С. 21—22) или еще уже — предпринимательской деятельностью (т. е. получением прибыли): *Муравьев Б. В.* Инвестиционное обязательство в строительстве : автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2001 ; *Вдовин И. А.* Механизм правового регулирования инвестиционной деятельности : автореф. дис. ... докт. юрид. наук. СПб., 2002 ; *Предпринимательское (хозяйственное) право : учебник. В 2 т. Т. 2 / отв. ред. О. М. Олейник. М., 2002. С. 41 ; Алексеев А. П.* Правовое регулирование отношений в сфере прямых иностранных инвестиций в Российской Федерации и Китайской Народной Республике: сравнительно-правовой аспект. М. : Проспект, 2017. Последовательное развитие этого взгляда приводит к тому, что из числа договорных форм, опосредующих инвестиционные отношения, исключаются такие договоры, как договоры продажи предприятий как имущественных комплексов, соглашения о разделе продукции и проч. (*Майфат А. В.* Гражданско-правовые конструкции инвестирования. М. : Волтерс Клувер, 2006. С. 22—23). Кроме того, такой подход предполагает необходимость государственной регистрации всех инвесторов в качестве индивидуальных предпринимателей или коммерческих организаций, что не соответствует реалиям экономической жизни.

⁴ Инвестиционное проектирование: Практическое руководство по экономическому обоснованию инвестиционных проектов / науч. рук. С. И. Шумилин. М., 1995. С. 4.

⁵ *Антипова О. М.* Правовое регулирование инвестиционной деятельности. Анализ теоретических и практических проблем. М. : Волтерс Клувер, 2007. С. 21—22.

Таким образом, подытоживая сказанное, можно отметить, что исходя из перечисленных экономических признаков, **инвестиции представляют из себя вложения, предполагающие получение выгод в будущем, осуществляемые на рискованных началах за счет сбережений или привлеченных средств и преследующие определенные социально значимые цели.**

Однако указанное определение, отвечая целям изучения этого феномена в контексте экономической теории, вряд ли удовлетворит в полной мере правоведа, поскольку все указанные признаки не поддаются юридизации, не отвечают необходимым требованиям исходя из строго формальных позиций.

Каждый из элементов данного понятия носит оценочный характер и потому в значительной степени зависит от субъективного восприятия конкретного интерпретатора. Это обстоятельство является причиной того, что как в национальном правопорядке, так и в международном праве отсутствует единое определение понятия «инвестиции».

Что касается правовой теории, то в ней отсутствует единый подход к выявлению правовой сущности инвестиций.

В целом в российской юридической литературе можно выделить три направления в определении понятия инвестиций:

- 1) инвестиции — это то, **во что** вкладывают¹;
- 2) инвестиции — это то, **что** вкладывают (объект, который передают)²;
- 3) инвестиции как **процесс, деятельность** (совокупность действий по передаче объекта; отношения, связанные с вложением активов)³.

Если объединить два первых подхода, то можно говорить об «объектном» и «деятельностном» понимании инвестиций.

Российский законодатель пошел по пути реализации «объектной» концепции понятия инвестиций. На основе этой концепции законода-

¹ Доронина Н. Г., Семилютина Н. Г. Государство и регулирование инвестиций. М. : Городец, 2003. С. 10.

² Серебрякова Т. А. Регулирование инвестиционной деятельности: финансово-правовой аспект : дис. ... канд. юрид. наук. Саратов, 2002. С. 25 ; Предпринимательское право России // отв. ред. В. С. Белых. М., 2010. С. 434 ; Ершова И. В. Инвестиционное право // Ершова И. В., Отнюкова Г. Д., Спектор А. А. [и др.]. М. : Проспект, 2014. С. 11 ; Беседкина Н. И. Инвестиционное право // Беседкина Н. И., Косулина А. М., Овчинников А. А. [и др.]. М. : Юрайт, 2016. С. 46 ; Муравьев Б. В. Инвестиционное обязательство в строительстве : автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2001.

³ Кокин В. Н. Защита прав инвестора при недропользовании на условиях соглашения о разделе продукции в Российской Федерации : дис. ... канд. юрид. наук. М., 2002. С. 46 (цит. по: Антипова О. М. Правовое регулирование инвестиционной деятельности. Анализ теоретических и практических проблем. М. : Волтерс Клувер, 2007. С. 30) ; Майфат А. В. Гражданско-правовые конструкции инвестирования. М. : Волтерс Клувер, 2006. С. 105 ; Гуцин В. В., Овчинников А. А. Инвестиционное право. М. : Эксмо, 2006. С. 72 ; Мороз С. П. Инвестиционное право : курс лекций. Алматы, 2008 ; Доронина Н. Г., Семилютина Н. Г. Государство и регулирование инвестиций. М. : Городец, 2003. С. 12 ; Антипова О. М. Правовое регулирование инвестиционной деятельности. Анализ теоретических и практических проблем. М. : Волтерс Клувер, 2007. С. 50.

тельная дефиниция была сформулирована через понятие «объект гражданского права».

При этом законодатель сформулировал два понятия — «инвестиции» и «инвестиционная деятельность», тем самым подчеркнув, что официальная концепция основывается на «объектной» концепции.

Так, в Законе РСФСР от 26.06.1991 № 1488-1 «Об инвестиционной деятельности в РСФСР»¹ указывается на то, что:

- **инвестициями** являются денежные средства, целевые банковские вклады, паи, акции и другие ценные бумаги, технологии, машины, оборудование, кредиты, любое другое имущество или имущественные права, интеллектуальные ценности, вкладываемые в объекты предпринимательской и других видов деятельности в целях получения прибыли (доходов) и достижения положительного социального эффекта;

- **инвестиционная деятельность** — это вложение инвестиций или инвестирование, и совокупность практических действий по реализации инвестиций.

В Федеральном законе от 25.02.1999 № 39-ФЗ «Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений» (далее — *Закон об инвестиционной деятельности в форме капитальных вложений*)² был продолжен подход, сформулированный в предшествующем законе. Здесь содержатся три ключевых определения:

- 1) **инвестиции** — денежные средства, ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права, иные права, имеющие денежную оценку, вкладываемые в объекты предпринимательской и (или) иной деятельности в целях получения прибыли и (или) достижения иного полезного эффекта;

- 2) **инвестиционная деятельность** — вложение инвестиций и осуществление практических действий в целях получения прибыли и (или) достижения иного полезного эффекта;

- 3) **капитальные вложения** — инвестиции в основной капитал (основные средства), в том числе затраты на новое строительство, реконструкцию и техническое перевооружение действующих предприятий, приобретение машин, оборудования, инструмента, инвентаря, проектно-изыскательские работы и другие затраты.

Таким образом, исходя из приведенных дефиниций, капитальные вложения являются разновидностью инвестиций. Капитальные вложения являются необходимым условием деятельности предприятия, обеспечивая материальную основу воспроизводства и поддержания основных фондов предприятия. Капитальные вложения представляют

¹ Закон РСФСР от 26.06.1991 № 1488-1 «Об инвестиционной деятельности в РСФСР» // Ведомости СНД и ВС РСФСР. 1991. № 29. Ст. 1005.

² Федеральный закон от 25.02.1999 № 39-ФЗ «Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений» // СЗ РФ. 1999. № 9. Ст. 1096.

собой *реальные инвестиции*, которые, в противовес *финансовым инвестициям*, не преследует непосредственных спекулятивных целей.

Одни и те же активы при разных обстоятельствах могут выступать объектом как реальных инвестиций (капитальных вложений), так и финансовых инвестиций. Так в случае, если золото приобретает для целей непосредственного использования в производстве (например, напыления деталей механизма или производства ювелирных изделий), то такие инвестиции следует квалифицировать как капитальные вложения. Если же речь идет о приобретении золота как финансового инструмента в целях формирования инвестиционного портфеля, то в данном случае такие инвестиции являются по своему характеру финансовыми.

В Федеральном законе от 09.07.1999 № 160-ФЗ «Об иностранных инвестициях в Российской Федерации»¹ (далее — *Закон об иностранных инвестициях*), понятие инвестиции определяется несколько по-иному.

В соответствии со ст. 2 этого закона иностранная инвестиция — это вложение иностранного капитала в объект предпринимательской деятельности на территории Российской Федерации в виде объектов гражданских прав, принадлежащих иностранному инвестору, если такие объекты гражданских прав не изъяты из оборота или не ограничены в обороте в Российской Федерации в соответствии с федеральными законами, в том числе денег, ценных бумаг (в иностранной валюте и валюте Российской Федерации), иного имущества, имущественных прав, имеющих денежную оценку исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности (интеллектуальную собственность), а также услуг и информации.

Сравнивая два этих закона, мы видим, что в Законе «Об инвестиционной деятельности в форме капитальных вложений» круг объектов гражданского права, рассматриваемых в качестве инвестиций, более узкий, нежели в Законе об иностранных инвестициях. В частности, во втором законе инвестициями признаются услуги и информация. При этом, как известно, информация исключена из перечня объектов гражданских прав, определенного ст. 128 ГК РФ.

При анализе законодательного определения понятия «инвестиции» обращает на себя внимание то обстоятельство, что законодатель, перечисляя объекты гражданского права, включаемые в дефиницию, указал не все объекты, которые указаны в ст. 128 ГК РФ. В этот перечень не включены работы, услуги, нематериальные блага, результаты интеллектуальной деятельности. С формально-юридической точки зрения это означает, что часть объектов гражданских прав может обладать правовым режимом инвестиций, а часть объектов гражданских прав таким режимом обладать не может.

В международных актах, регулирующих инвестиционную деятельность, также вводится дефиниция инвестиций, рассчитанная на регу-

¹ Федеральный закон от 09.07.1999 № 160-ФЗ «Об иностранных инвестициях в Российской Федерации» // СЗ РФ. 1999. № 28. Ст. 3493.

лируемую сферу отношений. Так, в Соглашении между Правительством Российской Федерации и Правительством Китайской Народной Республики о поощрении взаимной защиты капиталовложений от 09.11.2006 понятие «инвестиции» определено с использованием термина «капиталовложения», которое в данном случае следует рассматривать как синоним. Как следует из ст. 1 этого Соглашения, понятие «капиталовложение» означает все виды имущественных ценностей, которые вкладываются инвесторами одной Договаривающейся Стороны на территории другой Договаривающейся Стороны в соответствии с законами и иными нормативными правовыми актами последней Договаривающейся Стороны, и в частности, хотя не исключительно, включают в себя:

а) движимое и недвижимое имущество, а также любые имущественные права;

б) акции, вклады и иные формы участия в капитале коммерческих организаций;

в) права требования по денежным средствам или по договорам, имеющим экономическую ценность и связанным с капиталовложениями;

г) исключительные права на объекты интеллектуальной собственности, в частности авторские права, патенты, товарные знаки, фирменные наименования, технологии и технические процессы, ноу-хау и устойчивые деловые связи;

д) права на осуществление предпринимательской деятельности, предоставляемые на основе законодательства или договоров, разрешенные в соответствии с законодательством, в частности, связанные с разведкой, разработкой, добычей и эксплуатацией природных ресурсов.

При этом никакое изменение формы, в которой капиталовложения осуществлены, не влияет на их квалификацию в качестве капиталовложений, если такое изменение не противоречит действующим законам и иным нормативным правовым актам Договаривающейся Стороны, на территории которой капиталовложения осуществлены.

Как видим, указанное определение построено на основе перечисления тех объектов гражданских прав, которые отнесены законодателем по своему правовому режиму к инвестициям.

Говоря о нормативной классификации понятия инвестиции, следует отметить, что регуляторная практика учета недвижимости пошла по пути разделения объектов недвижимого имущества на «инвестиционную недвижимость» и «недвижимость, занимаемую владельцем»¹. В соответствии с этим Международным стандартом финансовой отчетности 40 «Инвестиционная недвижимость» под инвестиционной

¹ Международный стандарт финансовой отчетности 40 «Инвестиционная недвижимость», который введен в действие на территории Российской Федерации приказом Минфина России от 28.12.2015 № 217н // Официальный сайт Минфина России <http://www.minfin.ru>, 2016.

недвижимостью понимается недвижимость (земля или здание (либо часть здания), или то и другое), удерживаемая (собственником или же арендатором на правах финансовой аренды) с целью получения арендных платежей или с целью получения выгоды от прироста стоимости. Не рассматривается в качестве инвестиционной та недвижимость, которая предназначена для использования в производстве или поставке товаров или услуг либо в административных целях, или продажи в ходе обычной деятельности.

В качестве примеров инвестиционной недвижимости можно привести следующее:

а) земельный участок, удерживаемый в целях получения выгоды от прироста стоимости в долгосрочной перспективе, а не для продажи в краткосрочной перспективе в ходе обычной деятельности;

б) земельный участок, удерживаемый для будущего использования, которое в настоящее время пока не определено. (Если организация не определила, что она будет использовать данный земельный участок в качестве недвижимости, занимаемой владельцем, или для продажи в краткосрочной перспективе в ходе обычной деятельности, то считается, что эта земля удерживается в целях получения выгоды от прироста ее стоимости.);

с) здание, принадлежащее организации (или удерживаемое организацией на правах финансовой аренды) и предоставленное в операционную аренду по одному или нескольким договорам;

д) здание, не занятое в настоящее время, но удерживаемое для сдачи в операционную аренду по одному или нескольким договорам;

е) недвижимость, строящаяся или развиваемая для будущего использования в качестве инвестиционной недвижимости.

Такое многообразие¹ в юридических определениях понятия инвестиций основывается на том, что конкретный нормативный акт, в котором формулируются определение инвестиций, преследует определенную цель регулирования. Поскольку цели у разных законов различные², то

¹ В Постановлении Президиума ВАС РФ от 02.07.2013 № 1039/13 по делу № А51-11274/2012 отмечается, что термин «инвестиции не имеют своего собственного строго юридического содержания и обычно используются в законодательстве в качестве общего обозначения». См.: Постановление Президиума ВАС РФ от 02.07.2013 № 1039/13 по делу № А51-11274/2012 // СПС «КонсультантПлюс» ; Постановление Президиума ВАС РФ от 05.02.2013 № 12444/12 по делу № А32-24023/2011 // СПС «КонсультантПлюс».

² Например, Закон об иностранных инвестициях направлен на привлечение и эффективное использование в экономике Российской Федерации иностранных материальных и финансовых ресурсов, передовой техники и технологии, управленческого опыта, обеспечение стабильности условий деятельности иностранных инвесторов и соблюдение соответствия правового режима иностранных инвестиций нормам международного права и международной практике инвестиционного сотрудничества; а Закон об особых экономических зонах преследует цели развития обрабатывающих отраслей экономики, высокотехнологичных отраслей экономики, развития туризма, санаторно-курортной сферы, портовой и транспортной инфраструктур, разработки технологий и коммерциализации их результатов, производства новых видов продукции,

и юридические модели понятия «инвестиции», которые закладываются в тот или иной нормативный акт, могут различаться.

Поэтому и понятие «инвестор», являющееся производным от понятий «инвестиции» и «инвестиционная деятельность», зависит от того, каким образом законодатель определяет понятие «инвестиции», «инвестиционная деятельность».

При регулировании инвестиционной деятельности, как правило, указывается на определенные юридические формы, в которых может осуществляться такая деятельность.

Как правило, инвестиционная деятельность обретает договорную «оболочку» — договор купли-продажи, договор простого товарищества (о совместной деятельности), кредитный договор, соглашение о разделе продукции, концессионное соглашение и т. д. В литературе высказано мнение о том, что перечень инвестиционных договоров не является безграничным¹.

Однако, как представляется, это не так. Инвестиционные отношения могут опосредоваться любым из договорных типов, предусмотренных гражданским законодательством, равно как и договорами, которые предусмотрены специальным законодательством, а также соглашениями, конструкции которых не предусмотрены действующим законодательством.

1.2. Правовые формы инвестиционной деятельности

Правовые формы инвестирования предполагают два основных юридических типа, в рамках которых инвестор осуществляет вложения: корпоративное инвестирование и договорное инвестирование².

И в том, и в другом случае инвестор передает инвестиции другому лицу. Однако при **корпоративном инвестировании** вложения осуществляются в уставный капитал коммерческой организации, в связи с чем инвестор становится участником (акционером, вкладчиком) такой организации, в то время как при **договорном инвестировании** соответствующие средства передаются иному лицу — застройщику / организатору инвестирования (застройщику, девелоперу и т. д.), который на основании договора использует предоставленные ему средства с определенными целями. При этом отношения между инвестором и реципиентом имеют обязательственный характер.

¹ А. В. Майфат формулирует перечень инвестиционных договоров, к которым относит договоры на приобретение акций при учреждении и увеличении уставного капитала акционерного общества; договор облигационного займа; договор банковского вклада; договор негосударственного пенсионного обеспечения; договор участия в долевом строительстве; договор доверительного управления паевым инвестиционным фондом. Майфат А. В. Гражданско-правовые конструкции инвестирования. М. : Волтерс Клувер, 2006. С. 14.

² Дороница Н. Г. Инвестиционное законодательство и модернизация экономики // Журнал российского права. 2011. № 1. С. 49; Кротов Л. Г. Коммерческие инвестиции в объекты капитального строительства. М. : Инфотропик Медиа, 2012. С. 81.

Следует иметь в виду, что и при договорном, и при корпоративном инвестировании отношения сторон строятся на договоре. Разница между двумя этими способами организации инвестиций состоит в том, что договор в корпоративном инвестировании отличается целым рядом особенностей, связанных с возникновением корпоративных отношений, в то время как договорное инвестирование основано на «классическом» гражданско-правовом договорном регулировании.

Эта классификация важна с точки зрения противопоставления (и выделения на этой основе) двух основных типов инвестирования, используемых в современной хозяйственно-экономической практике.

1.2.1. Корпоративная форма инвестирования

Строго говоря, корпоративное инвестирование, как уже отмечалось ранее, зачастую также осуществляется на основании договора, но этот договор представляет собой особый — корпоративный (учредительный) договор, регулируемый по особым правилам.

В результате корпоративного инвестирования инвестор приобретает специфические, особым способом регулируемые права в отношении того юридического лица, в которое инвестировались средства. Например, в Обзоре практики разрешения судами споров, связанных с защитой иностранных инвесторов, утвержденном Президиумом Верховного Суда РФ 12.07.2017¹, было отмечено, что понятие «инвестиций» в законодательстве не ограничивается только увеличением уставного капитала, и внесение вклада в имущество, предусмотренное российским законодательством, можно рассматривать в качестве дополнительного способа инвестирования в капитал общества его участниками.

Инвестора и реципиента инвестиций связывают особые отношения гражданско-правового характера — корпоративные, которые предоставляют инвестору не только имущественные права, предполагающие получение выгоды, но и так называемые права участия в обществе (корпоративные права), которые являются инструментом управления этим обществом. При этом приобретение инвестором прав сопровождается наделением его обязанностями в рамках корпоративных отношений. Помимо того, корпоративное инвестирование представляет собой размещение инвестиционных средств с использованием финансовых инструментов.

Таким образом, при корпоративном инвестировании влияние инвестора на инвестиционные процессы, по общему правилу, гораздо более ощутимое, нежели при договорном инвестировании. Объясняется это тем, что в силу правил, регламентирующих корпоративные отношения, лицу, инвестирующему в компанию, в определенных пределах предоставляется возможность принятия управленческих решений.

¹ Обзор практики разрешения судами споров, связанных с защитой иностранных инвесторов, утвержденный Президиумом Верховного Суда РФ 12.07.2017 // СПС «КонсультантПлюс».

1.2.2. Договорная форма инвестирования

Договорная форма инвестирования основана на заключаемом, с одной стороны, инвестором, а с другой стороны, реципиентом (организатором инвестирования) соглашении, в соответствии с условиями которого инвестор передает реципиенту (организатору инвестирования) определенные ресурсы, а последний обязуется использовать эти ресурсы с целью достижения некоторых выгод.

Как видно из наименования этого типа инвестирования, в основе взаимоотношений субъектов лежит договор. Этот договор имеет гражданско-правовой характер, поскольку связывает равных субъектов экономического оборота. Впрочем, если договор заключается с публично-правовым образованием (например, договор о государственно-частном партнерстве), то его правовая природа имеет более сложный характер, поскольку предполагает возможность наличия императивных начал во взаимоотношениях участников этого договора¹.

При договорном инвестировании инвестор и реципиент (организатор инвестирования) создают своего рода матрицу, в которой определяют взаимные права и обязанности. При этом, как правило, влияние инвестора на использование инвестиций ограничено теми нормами, которые установлены договором. Основные возможности в отношении инвестируемых средств получает реципиент инвестиций, который имеет перед инвестором обязательства, установленные договором.

Как уже указывалось выше, инвестиционные отношения могут облекаться в любую из договорных форм, предусмотренных гражданским законодательством, равно как и в форму специального соглашения, предусмотренного отраслевым законодательством (например, соглашение о разделе продукции, концессионное соглашение, договор долевого участия в строительстве и т. д.), а также в виде правовой конструкции, не предусмотренной действующим законодательством.

1.3. Проблемы отграничения правовых форм инвестиционной деятельности от смежных правовых институтов

Сложность «юридизации» инвестиций обуславливает и определенную рода проблемы, связанные с отграничением правовых форм инвестиционной деятельности от смежных правовых институтов.

Поскольку инвестиционная деятельность свое формальное выражение имеет в виде тех или иных «правовых оболочек» — строительный подряд, передача денежных средств для участия в долевом строительстве, приобретение контрольного пакета акций открытого акционерного общества, заключение договора простого товарищества и т. п. — то инвестиции и их «правовая оболочка» выступают как (экономическое) содержание и (юридическая) форма.

¹ Вопрос о правовой природе инвестиционных договоров см.: Глава 4. Инвестиционные договоры.

Таким образом, инвестиционные процессы, складывающиеся в экономическом обороте, опосредуются всем многообразием юридических институтов, нашедших свое закрепление в гражданском законодательстве и смежных законах.

В связи с изложенным при анализе этого феномена следует говорить о соотношении правовых форм инвестиций и смежных правовых категорий. В этом контексте неправильно соотносить категории «инвестиции» и иные правовые понятия. Объясняется это тем, что с содержательной точки зрения категория «инвестиции» имеет широкое экономическое содержание, для формального выражения которого требуется использование множества юридических понятий, опосредующих инвестиционные отношения.

Категория «инвестиции» носит обобщающее значение и охватывает различные юридические инструменты, опосредующие инвестиционные процессы. В то же время в некоторых случаях в рамках определенной сферы регулирования инвестиционной деятельности эта категория используется для обозначения вложений в узком смысле, т. е. с использованием определенного, конкретного юридического инструмента.

Так, применительно к инвестированию в долевом строительстве под инвестициями понимаются вложения, осуществляемые на основании договора о долевом участии в строительстве. В рамках концессионных правоотношений под инвестициями понимаются те вложения, которые осуществляются по концессионному договору. При отношениях по капитальному строительству инвестициями будут выступать те средства, которые передаются на основании договора строительного подряда.

Передача имущества от одного лица к другому не всегда будет иметь инвестиционный характер. Так, не является инвестицией то имущество, которое передается по договору дарения или пожертвования. Нет оснований рассматривать в качестве инвестиций налоги, сборы, страховые взносы и иные обязательные платежи, взимаемые в рамках налогового законодательства. В обоих случаях отсутствуют признаки, характерные для инвестиций, в частности, получение выгод в будущем, рискованный характер.

Инвестиционную деятельность следует отличать и от процесса вложения личного труда, который осуществляется на основании трудового договора¹. Объясняется это тем, что заработная плата по трудовому договору представляет собой оплату живого труда независимо от его результатов, в то время как социальный эффект от инвестиционных отношений зависит от конечного результата.

1.4. Классификация инвестиций

Инвестиции — сложное, многогранное явление. Как и всякий сложный феномен, инвестиции могут быть классифицированы при помощи

¹ Майфат А. В. Гражданско-правовые конструкции инвестирования. М. : Волтерс Клувер, 2006. С. 24.

различных классификационных критериев. Такие классификации весьма активно используются в экономической науке.

Однако нас интересуют юридически значимые классификации, то есть такое разделение инвестиций, которое находит закрепление в законодательстве и влечет определенные юридические последствия.

Прямые и портфельные инвестиции

Одна из классификаций, которая используется в позитивном законодательстве для разграничения инвестиций и направления инвестиционных потоков, заключается в их разделении на прямые и портфельные инвестиции.

Под *прямыми инвестициями* понимаются такие вложения, которые обеспечивают рост инвестируемого капитала и управление бизнесом. Как правило, прямые инвестиции подразумевают получение контрольного пакета акций (долей участия) в предприятии. Как правило, прямые инвестиции имеют долгосрочный характер. В связи с этим прямые инвестиции именуют также *стратегическими инвестициями* или *реальными инвестициями*¹.

Портфельные инвестиции осуществляются путем приобретения ценных бумаг с целью получения дохода от деятельности и по общему правилу не предполагают решающего влияния на управление бизнесом (предприятием).

Таким образом, основная разница между прямыми и портфельными инвестициями заключается в том, что первые позволяют контролировать бизнес (предприятие), а вторые — нет. Портфельные инвестиции имеют относительно незначительный размер и принадлежат, как правило, мелким инвесторам.

В то же время, общая формула, разграничивающая прямые и портфельные инвестиции, требует своей формализации, поскольку с режимом инвестиций в определенных случаях закон связывает правовые последствия.

Основное свое значение эта классификация имеет для международного права и для регулирования иностранных инвестиций. Формализация критерия, при помощи которого определяется характер инвестиций, осуществляется: 1) либо путем указания на размер доли, позволяющей контролировать предприятие, 2) либо на организационно-правовую форму или иные характеристики правового статуса соответствующего субъекта при вложении в их активы, 3) либо на вид деятельности и величину финансовых затрат в этой деятельности.

Один из основных критериев, при помощи которого определяют возможность установления контроля над бизнесом (предприятием), это нормативная фиксация процента приобретаемых акций (долей участия). Организация экономического сотрудничества и развития

¹ Термин «реальные инвестиции» используют и в другом аспекте: для обозначения вложений в сфере капитального строительства и в недвижимость.

рекомендовала рассматривать приобретение 10 и более процентов голосующих акций в качестве установления контроля над предприятием¹. Формулируя нормы внутреннего законодательства, государства следуют этой рекомендации, как это сделали, например, США. В некоторых случаях устанавливается иной критерий контроля, как это было сделано во Франции, законодательство которой предусматривает, что критерием контроля является приобретение не менее 20 % голосующих акций предприятия².

Российское законодательство сформулировало дефиницию прямых инвестиций, основываясь на трех критериях. Так, в соответствии с Законом об иностранных инвестициях под прямыми иностранными инвестициями понимается приобретение иностранным инвестором не менее 10 % доли, долей (вклада) в уставном (складочном) капитале коммерческой организации, созданной или вновь создаваемой на территории Российской Федерации в форме хозяйственного товарищества или общества в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации; вложение капитала в основные фонды филиала иностранного юридического лица, создаваемого на территории Российской Федерации; осуществление на территории Российской Федерации иностранным инвестором как арендодателем финансовой аренды (лизинга) определенного таможенного оборудования таможенной стоимостью не менее 1 млн рублей.

Первичные инвестиции, реинвестиции и дезинвестиции

Эта классификация основана на критерии характера использования инвестиций.

Под *первичными* инвестициями понимаются первоначальные вложения капитала, осуществляемые за счет как собственных, так и заемных средств.

Реинвестиции представляют собой вторичное использование капиталовложений, осуществляемое после высвобождения капитала, использованного для первоначального инвестирования.

Дезинвестиции — это высвобождение капитала без дальнейшего его использования в инвестиционных целях.

Эта классификация также используется законодателем для стимулирования инвестиционных процессов. Так, в соответствии с российским Законом об иностранных инвестициях под реинвестированием понимается осуществление капитальных вложений в объекты предпринимательской деятельности на российской территории за счет доходов или прибыли иностранного инвестора или коммерческой организации с иностранными инвестициями, которые получены ими от иностранных инвестиций. В китайском правовом порядке также допускается реин-

¹ Shihata I. MIGA and Foreign Investment. La Haye, 1988. P. 23.

² Цит. по: *Силкин В. В.* Прямые иностранные инвестиции в России. М. : Юристь, 2003. С. 51. См. также: *Карро Д., Жюйар П.* Международное экономическое право. М. : Международные отношения. 2002. С. 344.

вестирование капиталов, однако этот процесс возможен только при соблюдении инвестором ряда условий. В частности, инвестирование должно быть связанным (то есть не может быть выведено из китайской экономики) как минимум в течение пяти лет.

Один из механизмов стимулирования реинвестиций заключается в предоставлении налоговых льгот на ту часть прибыли, которая используется для реинвестирования. Так, в китайском законодательстве допускается возврат 40 % уплаченных налогов.

Классификация инвестиций по срокам инвестирования

В рамках этой классификации выделяют вложения в зависимости от срока инвестирования:

- *краткосрочные* инвестиции — вложения осуществляются на срок не более одного года (например, лизинговое инвестирование на условиях договора оперативного лизинга);
- *среднесрочные* инвестиции — средства вкладываются на срок от одного до пяти лет (например, инвестирование в облигации на срок от одного до пяти лет);
- *долгосрочные* инвестиции — инвестирование осуществляется на срок более пяти лет (например, инвестирование на условиях концессионного соглашения на срок до 49 лет).

Классификация инвестиций по срокам используется для предоставления льгот в рамках стимулирования долгосрочного кредитования, например, при таможенном регулировании.

Классификация инвестиций по критерию доходности

В зависимости от уровня доходности инвестиций выделяют:

- *высокодоходные* инвестиции — те вложения, эффект от инвестирования которых состоит в высоком уровне дохода, т. е. такого дохода, который существенно превышает средний уровень доходности на рынке;
- *среднедоходные* инвестиции — это вложения, доходность по которым приблизительно соответствует среднему уровню инвестиционной доходности на рынке;
- *низкодоходные* инвестиции — это такие вложения, доходность по которым меньше, чем средняя доходность на инвестиционном рынке
- *бездоходные* инвестиции — это вложения, осуществляемые без цели получения прибыли, как правило, реализуются в социальных, экологических и т. п. целях.

Классификация инвестиций в зависимости от формы собственности

В зависимости от формы собственности выделяют:

- *государственные (бюджетные)* инвестиции — вложения, осуществляемые органами государственной власти Российской Федерации, субъекта Российской Федерации за счет соответствующего бюджета;

- *муниципальные (бюджетные)* инвестиции — это вложения, которые осуществляются местными (муниципальными) органами власти за счет муниципального бюджета;
- *частные* инвестиции — вложения, реализуемые частными физическими и юридическими лицами;
- *смешанные* инвестиции — это вложения, осуществляемые несколькими субъектами в виде имущества различной формы собственности.

Эта классификация используется при реализации совместных проектов, например, в проектах государственно-частного партнерства, концессионных соглашениях.

Классификация инвестиций по критерию ликвидности

Допустима классификация инвестиций в зависимости от степени их ликвидности (возможность их реализации в определенные сроки по среднерыночной стоимости):

- *высоколиквидные* инвестиции — это такие вложения, которые могут быть реализованы в короткие сроки по рыночным ценам;
- *среднеликвидные* инвестиции — вложения, которые могут быть реализованы в средние сроки (до 6 месяцев) без ощутимой потери в их стоимости;
- *низколиквидные* инвестиции — это вложения, которые могут быть реализованы в течение длительных сроков (более полугода), зачастую с потерей стоимости;
- *неликвидные* инвестиции — это такие вложения, реализация которых невозможна в качестве самостоятельных объектов; как правило, реализуется в составе иного имущества, например, целостного имущественного комплекса.

Такая классификация может быть использована при оценке инвестируемого имущества, например, при формировании акционерного капитала.

Классификация инвестиций по территориальному критерию

По территориальному критерию инвестиции подразделяются:

- на *внешние* инвестиции — вложения в объекты, находящиеся за пределами границы;
- *внутренние* инвестиции — это вложения в объекты, находящиеся на территории данного государства. В Российской Федерации среди внутренних инвестиций можно выделить федеральные (инвестиции в объекты федерального значения), региональные (вложения в объекты, имеющие значение для субъектов Российской Федерации), местные (инвестиции, имеющие значение для муниципалитетов).

На основании этой классификации построено дифференцированное регулирование внутренних и иностранных инвестиций. Кроме того, эта классификация лежит в основе разделения регулирования субъектами различного уровня публичной власти (например, федеральный

уровень, уровень субъектов Российской Федерации, уровень местных органов власти).

Классификация инвестиций по критерию риска

Классификационный критерий риска позволяет выделить *агрессивные, умеренные и консервативные* инвестиции. Агрессивные инвестиции представляют собой такие вложения, которые характеризуются высокой степенью риска, однако обычно им сопутствует высокая прибыльность и низкая ликвидность. Для консервативных инвестиций характерен пониженный риск, что влечет их большую надежность и способствует высокой ликвидности. Однако, как правило, от консервативных инвестиций не следует ждать высокой прибыльности. Что касается умеренных инвестиций, то таковые характеризуются средней степенью риска, прибыльности и ликвидности.

Эта классификация используется надзорными органами для регулирования инвестиционной активности некоторых субъектов (например, инвестиционных фондов) с целью минимизации рисков в их деятельности.

1.5. Инвестиционный климат и обеспечивающий его юридический инструментарий

В научной литературе и в экономической жизни широко используется термин «инвестиционный климат». Строго говоря, этот термин не является формальной, юридически значимой категорией, однако значение инвестиционного климата весьма велико для понимания основ инвестирования вообще, а также системы инвестиционного права и его принципов в частности.

Под *инвестиционным климатом* понимается та хозяйственно-экономическая среда или система экономических и правовых условий, в которой складываются инвестиционные процессы, влияющая на уровень доходности от инвестирования.

Значение инвестиционного климата заключается в том, что его благоприятный характер стимулирует приток инвестиций и, как следствие, более активное развитие экономики государства. В свою очередь, неблагоприятный инвестиционный климат приводит к оттоку капитала (инвестиций).

Среди факторов, влияющих на инвестиционный климат, принято выделять объективные и субъективные факторы. К объективным факторам относятся природные и географические условия, наличие сырья, естественных логистических путей, демографическая ситуация в государстве и прочее. К субъективным факторам, влияющим на инвестиционный климат, относятся те факторы, которые формируются под влиянием человеческой деятельности.

Таким образом, если влияние со стороны человека на объективные факторы инвестиционного климата весьма затруднительно, то субъ-

ективные факторы формируются исключительно под человеческим воздействием. Понимание того, каким образом необходимо стимулировать инвестиционную деятельность, приводит к формированию инвестиционной политики.

Среди ключевых факторов, которые формируют инвестиционный климат государства, выделяют:

- макроэкономическую сбалансированность (бюджет, монетарная и фискальная политика), ожидаемая инфляция и меры по ее регулированию (таргетированию);
- наличие природных ресурсов и доступ к ним, силу естественных монополий;
- уровень развития, равномерность распределения по территории и доступность объектов инфраструктуры (уровень обеспеченности транспортными артериями (автодорогами, железными дорогами, авиалиниями), электроэнергией, средствами коммуникаций и другими необходимыми каналами связи;
- качество и территориальное распределение рабочей силы;
- административные, информационные и другие барьеры входа на рынок, уровень конкуренции;
- политическая и правовая стабильность, социальная защищенность населения, приемлемые и эффективные законодательные нормы, вероятность возникновения форс-мажорных обстоятельств;
- качество государственного управления, наличие лоббизма, уровень либерализации, правоприменения, уровень преступности и коррупции;
- налоговое бремя и устойчивость, понятность для инвесторов налогового законодательства;
- качество финансового рынка, его институтов, доступность кредитования и ипотеки;
- конвертируемость валюты и ее сила (инфляционная стабильность валюты, например, относительно корзины ведущих валют мира);
- открытость экономики (в области торговли, движения капиталов, рабочей силы)¹.

В свою очередь, инвестиционная политика реализуется с использованием определенного юридического инструментария.

Среди основных правовых институтов, обеспечивающих благоприятный инвестиционный климат, следует выделить следующие:

- независимая и эффективная судебная система;
- наличие юридических гарантий права собственности и защиты инвесторов от неблагоприятных изменений законодательства, включая возможность экспроприации инвестиций;
- стабильность налоговой системы;
- развитие антикоррупционного законодательства (BriberyAct).

¹ Теплова Т. В. Инвестиции в 2 ч. Часть 1: учебник и практикум для академического бакалавриата / Т. В. Теплова. М. : Издательство Юрайт, 2017. С. 50.

Государственная политика российского государства по созданию инвестиционного климата основывается на целеполагании, прогнозировании, планировании и программировании социально-экономического развития Российской Федерации и субъектов Российской Федерации. Отношения, возникающие в процессе стратегического планирования урегулированы Федеральным законом от 28.06.2014 № 172-ФЗ «О стратегическом планировании в Российской Федерации»¹, которым устанавливаются правовые основы стратегического планирования в Российской Федерации, координации государственного и муниципального стратегического управления и бюджетной политики, полномочия федеральных органов государственной власти, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления и порядок их взаимодействия с общественными, научными и иными организациями в сфере стратегического планирования.

Необходимо отметить, что практика управления экономикой вырабатала индикаторы, отражающие состояние инвестиционного климата. В частности, в России существуют соответствующие оценки регионов, основанные на *рейтинге инвестиционной привлекательности*.

В основе рейтинга находится оценка двух параметров: 1) инвестиционного потенциала и 2) инвестиционного риска. В свою очередь, оценка инвестиционного потенциала основана на оценке потенциалов в следующих сферах: трудовой, финансовой, производственной, институциональной, инфраструктурной, инновационной, потребительской, природно-ресурсной и туристической. При оценке инвестиционного риска учитываются риски криминального, финансового, экономического, экологического, социального и управленческого характера.

Оценка инвестиционного климата делается применительно к корпорации, отрасли, внутригосударственному региону, государству, международному региону и всему миру.

Существенное значение в формировании и, с другой стороны, в фиксации индикаторов инвестиционного климата играет деятельность рейтинговых агентств.

Доминирующую роль в международной рейтинговой деятельности играет так называемая «Большая Тройка» — три крупнейших международных рейтинговых агентства Standard&Poor's, Moody's и Fitch. Международная практика рейтинговых агентств основана на так называемых принципах IOSCO.

Как в России, так и в Китае создание и укоренение рейтинговых агентств как инструментов макроэкономического влияния имеет сравнительно небольшую историю. Создание национальных рейтинговых агентств в России и Китае стало своего рода ответом на противостояние в конкурентной экономической борьбе Запада (прежде всего, США),

¹ Федеральный закон от 28.06.2014 № 172-ФЗ «О стратегическом планировании в Российской Федерации» // СЗ РФ. 2014. № 26 (ч. I). Ст. 3378.

с одной стороны, и Китая и России, с другой стороны. Поскольку наиболее влиятельные западные рейтинговые агентства созданы в США, то они неизбежно демонстрируют преференции в отношении западных компаний. Россия и Китай небезосновательно упрекают американские рейтинговые агентства в субъективизме и занижении оценок российских и китайских компаний.

В 90-е гг. прошлого года в Китае и России была поставлена задача создания национальных рейтинговых агентств и формирование правовых условий их функционирования.

Начало правового регулирования деятельности рейтинговых агентств в России связывается с Указом Президента Российской Федерации от 01.07.1996 № 1008, в котором отмечалась необходимость поддержки независимых рейтинговых агентств и введение признанной рейтинговой оценки компаний — эмитентов и ценных бумаг¹. Впоследствии в ряде нормативных актов появились положения о рейтинговых агентствах².

До принятия Федерального закона от 13.07.2015 № 222-ФЗ «О деятельности кредитных рейтинговых агентств в Российской Федерации, о внесении изменения в статью 76.1 Федерального закона “О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)” и признании утратившими силу отдельных положений законодательных актов Российской Федерации» (далее — *Закон о деятельности кредитных рейтинговых агентств*)³ в этой области имело место частичное регулирование в виде аккредитации рейтинговых агентств Министерством финансов России, которое вело реестр аккредитованных рейтинговых агентств⁴.

В соответствии с Законом о деятельности кредитных рейтинговых агентств рейтинговая деятельность представляет собой профессиональную деятельность, осуществляемую на постоянной основе, состоящую в совокупности из подготовки, присвоения, подтверждения, пересмотра, отзыва кредитных рейтингов и прогнозов по кредитным рейтин-

¹ См.: Указ Президента Российской Федерации от 01.07.1996 № 1008 «Об утверждении Концепции развития рынка ценных бумаг в Российской Федерации» // СЗ РФ. 1996. № 28. Ст. 3356.

² Например, ст. 6 Федерального закона от 05.03.1999 № 46-ФЗ «О защите прав и законных интересов инвесторов на рынке ценных бумаг» // СЗ РФ. 1999. № 10. Ст. 1163 (далее — *Закон о защите прав и законных интересов инвесторов на рынке ценных бумаг*).

³ Федеральный закон от 13.07.2015 № 222-ФЗ «О деятельности кредитных рейтинговых агентств в Российской Федерации, о внесении изменения в статью 76.1 Федерального закона “О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)” и признании утратившими силу отдельных положений законодательных актов Российской Федерации» // СЗ РФ. 2015. № 29 (ч. I). Ст. 4348.

⁴ Приказ Минфина России от 04.05.2010 № 37н «Об утверждении Порядка аккредитации рейтинговых агентств и ведения реестра аккредитованных рейтинговых агентств» // Российская газета. № 163. 2010. Документ утратил силу в связи с изданием Приказа Минфина России от 10.11.2015 № 173н // Официальный интернет-портал правовой информации <http://www.pravo.gov.ru> — 16.02.2016).

гам (далее — *рейтинговые действия*) на основе анализа информации в соответствии с методологией и сопровождающаяся распространением информации о присвоенных кредитных рейтингах и прогнозах по кредитным рейтингам любым способом, обеспечивающим доступ к ней неограниченного круга лиц.

Закон делегирует ЦБ РФ функции по регулированию. В частности, ЦБ РФ ведет реестр рейтинговых агентств, без включения в который агентства не вправе выставлять рейтинги. Применительно к рейтинговым агентствам установлен ряд требований, соблюдение которых обязательно для доступа к рейтинговой деятельности. Так, минимальный капитал агентства должен быть не менее 50 000 000 рублей, установлены требования, касающиеся деловой репутации собственников, руководителей и сотрудников, условия о составлении рейтингов и т. д. Кредитное рейтинговое агентство может быть создано в организационно-правовой форме хозяйственного общества. Свою деятельность рейтинговые агентства вправе вести только при наличии аккредитации, которую осуществляет Банк России.

Иностранным рейтинговым агентствам для получения аккредитации необходимо учредить в России дочернюю компанию.

Официальные российские власти в регуляторных целях вправе использовать рейтинги только аккредитованных в России рейтинговых агентств. Такие рейтинги используются, например, при размещении государственных средств или при кредитовании в Банке России.

ЦБ РФ ведет два реестра: реестр кредитных рейтинговых агентств и реестр филиалов и представительств иностранных кредитных рейтинговых агентств¹.

По состоянию на 21.06.2018 в Реестр кредитных рейтинговых агентств² включены две организации: Аналитическое Кредитное Рейтинговое Агентство (АКРА (АО)) и Акционерное общество «Рейтинговое агентство “Эксперт РА”» (АО «Эксперт РА»), которые являются крупнейшими рейтинговыми агентствами в России.

Реестр филиалов и представительств иностранных кредитных рейтинговых агентств по состоянию на 02.07.2018 включал: Филиал компании «Фитч Рейтингз СНГ Лтд», Филиал Частной компании с ограниченной ответственностью «Муди’с Инвесторс Сервис Лимитед», Филиал частной компании с ограниченной ответственностью «Стэндрд энд Пурс Кредит Маркет Сервисез Юроп Лимитед», Филиал частной компании с ограниченной ответственностью «Эс энд Пи Глобал Рейтингс Юроп Лимитед»³.

¹ См.: Положение о порядке ведения Банком России реестра кредитных рейтинговых агентств, реестра филиалов и представительств иностранных кредитных рейтинговых агентств, о требованиях к порядку и форме представления в Банк России уведомлений кредитными рейтинговыми агентствами, утвержденное Банком России 17.12.2015 № 521-П // Вестник Банка России. № 122. 2015.

² Сайт Банка России // https://www.cbr.ru/finmarket/supervision/sv_ra/.

³ Там же.

В Китае первым официальным рейтинговым агентством является компания Dagong Global Credit Rating, которая была создана в 1994 г. Компания Dagong работает в сотрудничестве с правительственным информационным агентством Синьхуа.

Поскольку в Китае иностранные рейтинговые не вправе вести самостоятельную деятельность, то практикуется учреждение дочерних рейтинговых агентств на паритетных началах с иностранными компаниями. Такое сотрудничество характерно и для взаимоотношений с российскими рейтинговыми агентствами. Так, компания Dagong совместно с российским рейтинговым агентством Рус Рейтинг и компанией Egan-Jones Ratings учредила новое рейтинговое агентство Universal Credit Ratings со штаб-квартирой в Гонконге. Среди крупнейших рейтинговых агентств в Китае — компания Golden Credit, подписавшая соглашение с российским Аналитическим кредитным рейтинговым агентством (АКРА). Российская компания «Эксперт РА» заключила соглашение о сотрудничестве с китайской компанией China Chenghin International Credit Rating Co, Ltd (CCXI).

Не следует питать иллюзий о том, что российско-китайские рейтинговые агентства могут составить конкуренцию «большой тройке» на международном уровне. Однако им вполне по силам удовлетворить нужды инвесторов, осуществляющих вложения на уровне российско-китайской деятельности, при условии паритетного участия в их работе представителей обеих сторон.

Практическое значение деятельности рейтинговых агентств имеет в сфере организованных торгов (биржевой деятельности). В частности, составляемые рейтинги используются для формирования листинга ценных бумаг, допускаемых к торговле на бирже. Так, в Федеральном законе от 29.07.1998 № 136-ФЗ «Об особенностях эмиссии и обращения государственных и муниципальных ценных бумаг»¹ предусмотрено, что для осуществления выпуска внешнего облигационного займа субъекта Российской Федерации при государственной регистрации условий эмиссии и обращения государственных ценных бумаг субъекта Российской Федерации эмитент представляет, в том числе, документальное подтверждение получения в соответствии с международными стандартами кредитного рейтинга от не менее чем двух ведущих международных рейтинговых агентств не ниже уровня, установленного Правительством Российской Федерации².

Кроме того, в случае требования инвестора профессиональный участник рынка ценных бумаг обязан предоставить сведения об оценке ценных бумаг рейтинговым агентством (п. 3 ст. 6 Закона о защите прав и законных интересов инвесторов на рынке ценных бумаг).

¹ Федеральный закон от 29.07.1998 № 136-ФЗ «Об особенностях эмиссии и обращения государственных и муниципальных ценных бумаг» // СЗ РФ. 1998. № 31. Ст. 3814.

² Постановление Правительства Российской Федерации от 20.01.2014 № 40 «О требованиях к минимальному уровню кредитных рейтингов субъектов Российской Федерации» // СЗ РФ. 2014. № 4. Ст. 387.

Другой пример касается российского законодательства о долевом строительстве, в котором предусмотрено, что уполномоченным банком, правомочным осуществлять операции по счетам эскроу на основании договоров долевого участия, являются те банки, кредитный рейтинг которых не ниже уровня «А-(RU)» по национальной рейтинговой шкале для Российской Федерации, присвоенного кредитным рейтинговым агентством Аналитическое Кредитное Рейтинговое Агентство (Акционерное общество), и (или) не ниже уровня «ruA-» по национальной рейтинговой шкале для Российской Федерации, присвоенного кредитным рейтинговым агентством Акционерное общество «Рейтинговое Агентство “Эксперт РА”»¹.

Также существует практика оценки инвестиционной привлекательности государств. Соответствующие рейтинги составляются рейтинговыми агентствами, которые объединяются в международные организации. К примеру, одним из наиболее известных объединений является Европейская ассоциация рейтинговых агентств (EACRA)². оценки которой оказывают значительное влияние на принятие решений об инвестировании в экономику того или иного государства.

Одним из инструментов оценки инвестиционного климата являются рейтинги стран, выпускаемые ведущими мировыми вузами для определенных целей. Примером может быть рейтинг государств, в наибольшей степени подходящих для сотрудничества с Китаем в рамках китайского проекта «Пояса и пути». Рейтинговый индекс на эту тему в конце 2018 г. выпустил Пекинский университет в сотрудничестве с Институтом Тайхэ. Оценка была дана 94 подписавшимся на участие в проекте «Пояса и пути» страны по пяти категориям. При этом составление рейтинга сопровождалось рекомендациями. Так, китайские ученые констатировали, что как минимум с третьей из включенных в рейтинг государств нужно быть очень осторожными, поскольку сотрудничество с ними сопровождается серьезными финансовыми, политическими или инфраструктурными проблемами, которые с большой степенью вероятности поставят китайские инвестиции в них под угрозу. Этот индекс отражает уровень развития инвестиционных связей между Китаем и теми государствами, которые поддержали инициативу проекта «Пояса и пути», а также определяет их пригодность для китайских инвестиций. В то же время китайская инициатива этого проекта обладает идеологической составляющей, поскольку призвана обеспечить инфраструктурную совместимость регионов мира и сделать

¹ Постановление Правительства Российской Федерации от 18.06.2018 № 697 «Об утверждении критериев (требований), которым в соответствии с Федеральным законом “Об участии в долевом строительстве многоквартирных домов и иных объектов недвижимости и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации” должны соответствовать уполномоченные банки и банки, которые имеют право на открытие счетов эскроу для расчетов по договорам участия в долевом строительстве» // СЗ РФ. 2018. № 27. Ст. 4066.

² Подробнее см. сайт EACRA: <http://eacra.fr/>.

Китай центром нового «сообщества общей судьбы». В той или иной форме (чаще всего в формате меморандума или простого словесного заявления руководства) к этой инициативе присоединились уже около 100 государств. «Индекс совместимости» составлялся по сложной формуле по 45 критериям, объединенным в пять больших групп:

- политическая координация,
- взаимосвязь инфраструктуры,
- бесперебойная торговля,
- свободное передвижение капитала,
- контакты между негосударственными лицами.

В то же время среди оцениваемых критериев встречаются довольно спорные с точки зрения их влияния на инвестиционные процессы. Примером спорного параметра может быть оценка политических отношений между Китаем и странами, присоединившимися к проекту «Пояса и пути» на основе того, какое количество дипломатов из этих стран аккредитованы в КНР. Вместе с тем, основные критерии имеют экономический характер и дают довольно объективную картину инвестиционных процессов вокруг этого проекта.

Вопросы и задания для самоконтроля

Дайте понятие инвестиций и инвестиционной деятельности.

Каковы правовые формы инвестиционной деятельности?

Как соотносятся корпоративная форма инвестирования и договорная форма инвестирования?

Каковы смежные правовые институты инвестирования?

Дайте классификацию инвестиций.

Дайте характеристику понятия «инвестиционный климат».

Каково значение инвестиционных рейтингов в формировании инвестиционного климата?

Глава 2

ИСТОЧНИКИ ИНВЕСТИЦИОННОГО ПРАВА

В результате изучения материала данной главы студент должен:

знать

- систему инвестиционного законодательства России;
- систему инвестиционного законодательства Китая;
- краткую историю становления инвестиционного законодательства России;
- краткую историю становления инвестиционного законодательства Китая;
- основные направления государственной инвестиционной политики России;
- основные направления государственной инвестиционной политики Китая;
- проблему разграничения полномочий в регулировании инвестиционных отношений между федеральным уровнем, уровнем субъектов Российской Федерации и уровнем муниципальных органов власти;

уметь

- анализировать систему законодательства, регулирующего инвестиционную деятельность;
- исследовать и анализировать имеющиеся в научной и практической литературе позиции об инвестиционном праве;

владеть навыками

- оперирования понятийно-категориальным аппаратом различных «инвестиционных» законов;
 - проведения научной работы в области сравнительно-правового исследования законов об инвестиционной деятельности.
-

Рекомендуемая литература, нормативные акты, материалы судебной практики

Литература

1. Астахова, А. В. Правовое регулирование иностранных инвестиций в субъектах Российской Федерации : автореф. дис. ... канд. юрид. наук / А. В. Астахова. — М., 2004.
2. Белицкая, А. В. Правовое обеспечение государственной инвестиционной политики / А. В. Белицкая. — М. : Юстицинформ, 2018.
3. Беседкина, Н. И. Инвестиционное право / Н. И. Беседкина [и др.]. — 3-е изд. — М. : Юрайт, 2018.
4. Ван, Хайцзюнь. Закон «Общая часть гражданского права КНР» и развитие гражданского права Китая / Хайцзюнь Ван // Вестник Санкт-Петербургского университета. Право. — 2018. — № 3.

5. *Вдовин, И. А.* Механизм правового регулирования инвестиционной деятельности (исторический и теоретико-правовой анализ): дис. ... докт. юрид. наук / И. А. Вдовин. — СПб., 2002.
6. *Гущин, В. В.* Инвестиционное право : учебник / В. В. Гущин, А. А. Овчинников. — М. : Эксмо, 2009.
7. *Ершова, И. В.* Инвестиционное право / И. В. Ершова [и др.]. — М. : Проспект, 2014.
8. *Лисица, В. Н.* Инвестиционное право / В. Н. Лисица // Минобрнауки России; Новосибирский нац. исслед. гос. ун-т. — Новосибирск, 2015.
9. *Лисица, В. Н.* Правовое регулирование инвестиционных отношений: теория, законодательство и практика применения / В. Н. Лисица. — Новосибирск, Рос. акад. наук, Ин-т философии и права СО РАН; Минобрнауки России, Новосибирский гос. ун-т. — Новосибирск, 2011.
10. *Майфат, А. В.* Гражданско-правовые конструкции инвестирования : монография / А. В. Майфат. — М., 2006.
11. *Мороз, С. П.* Инвестиционное право / С. П. Мороз. — Алматы, 2006.
12. *Фархутдинов, И. З.* Инвестиционное право : учеб.-практич. пособие / И. З. Фархутдинов, В. А. Трапезников. — М.: Волтерс Клувер, 2006.
13. *Фархутдинов, И. З.* Правовое регулирование иностранных инвестиций в Китае: общее и особенное / И. З. Фархутдинов // Евразия; государство и право. — 2015. — № 5.
14. *Фархутдинов, И. З.* Инвестиционное право: учебник и практикум для бакалавриата и магистратуры / И. З. Фархутдинов, В. А. Трапезников. — М. : Юрайт, 2018.
15. Meichen Liu. The New Chinese Foreign Investment Law and Its Implication on Foreign Investors. // *Northwestern Journal of International Law & Business*. 2018. Volume 38. Issue 2.

Международные акты

1. Конвенция об урегулировании инвестиционных споров между государствами и физическими или юридическими лицами других государств» (ИКСИД/ICSID) (Заключена в г. Вашингтоне 18.03.1965) // Советский журнал международного права. — 1991. — № 2. — С. 210—229.
2. Конвенция о защите прав инвестора (Заключена в г. Москве 28.03.1997) // Вестник ВАС РФ. — № 8. — 1997.
3. Конвенция УНИДРУА о международном финансовом лизинге (Заключена в Оттаве 28.05.1988) // Бюллетень международных договоров. — № 9. — 1999.
4. Конвенция об учреждении Многостороннего агентства по гарантиям инвестиций (Вместе с «Гарантиями спонсорских инвестиций в соответствии со статьей 24», «Урегулированием споров между членом и Агентством по статье 57», «Комментарием к Конвенции об учрежде-

нии...») (Заключена в г. Сеуле в 1985 г.) // Международно-правовые основы иностранных инвестиций в России. Сборник нормативных актов и документов. — М. : Юридическая литература, 1995. — С. 197—276.

5. Соглашение стран СНГ от 09.10.1992 «О взаимном признании прав и регулировании отношений собственности» // Бюллетень международных договоров. — № 10. — 1993.

6. Договор к Энергетической хартии (подписан в г. Лиссабоне 17.12.1994) // СПС «КонсультантПлюс».

7. Таможенный кодекс Евразийского экономического союза (приложение № 1 к Договору о Таможенном кодексе Евразийского экономического союза) // Официальный сайт Евразийского экономического союза <http://www.eaeunion.org>.

Нормативные правовые акты России

1. Земельный кодекс Российской Федерации от 25.10.2001 № 136-ФЗ // СЗ РФ. 2001. № 44. Ст. 4147.

2. Градостроительный кодекс Российской Федерации от 29.12.2004 № 190-ФЗ // СЗ РФ. 2005. № 1 (часть 1). Ст. 16.

3. Бюджетный кодекс Российской Федерации от 31.07.1998 № 145-ФЗ // СЗ РФ. 1998. № 31. Ст. 3823.

4. Закон РФ от 21.02.1995 № 2395-1 «О недрах» // СЗ РФ. 1995. № 10. Ст. 823.

5. Федеральный закон от 30.12.1995 № 225-ФЗ «О соглашениях о разделе продукции» // СЗ РФ. 1996. № 1. Ст. 18.

6. Федеральный закон от 07.05.1998 № 75-ФЗ «О негосударственных пенсионных фондах» // СЗ РФ. 1998. № 19. Ст. 2071.

7. Федеральный закон от 29.10.1998 № 164-ФЗ «О финансовой аренде (лизинге)» // СЗ РФ. 1998. № 44. Ст. 5394.

8. Федеральный закон от 22.04.1996 № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг» // СЗ РФ. 1996. № 17.1996. Ст. 1918.

9. Федеральный закон от 05.03.1999 № 46-ФЗ «О защите прав и законных интересов инвесторов на рынке ценных бумаг» // СЗ РФ. 1999. № 10. Ст. 1163.

10. Федеральный закон от 13.07.2015 № 224-ФЗ «О государственно-частном партнерстве, муниципально-частном партнерстве в Российской Федерации и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» // СЗ РФ. 2015. № 29 (часть I). Ст. 4350.

11. Федеральный закон от 29.11.2001 № 156-ФЗ «Об инвестиционных фондах» // СЗ РФ. 2001. № 49. Ст. 4562.

12. Федеральный закон от 21.12.2001 № 178-ФЗ «О приватизации государственного и муниципального имущества» // СЗ РФ. 2001. № 4. Ст. 251.

13. Федеральный закон от 24.07.2002 № 111-ФЗ «Об инвестировании средств для финансирования накопительной пенсии в Российской Федерации» // СЗ РФ. 2002. № 30. Ст. 3028.

14. Федеральный закон от 10.12.2003 № 173-ФЗ «О валютном регулировании и валютном контроле» // СЗ РФ. 2003. № 50. Ст. 4859.
15. Федеральный закон от 30.12.2004 № 214-ФЗ «Об участии в долевом строительстве многоквартирных домов и иных объектов недвижимости и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации» // СЗ РФ. 2005. № 1 (ч. 1). Ст. 40.
16. Федеральный закон от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» // СЗ РФ. 2005. № 30 (ч. II). Ст. 3126.
17. Федеральный закон от 22.07.2005 № 116-ФЗ «Об особых экономических зонах в Российской Федерации» // СЗ РФ. 2005. № 30 (ч. II). Ст. 3127.
18. Федеральный закон от 29.04.2008 № 57-ФЗ «О порядке осуществления иностранных инвестиций в хозяйственные общества, имеющие стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства» // СЗ РФ. 2008. № 18. Ст. 1940.
19. Федеральный закон от 28.09.2010 № 244-ФЗ «Об инновационном центре “Сколково”» // СЗ РФ. 2010. № 40. Ст. 4970.
20. Федеральный закон от 03.12.2011 № 392-ФЗ «О зонах территориального развития в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» // СЗ РФ. 2011. № 49 (ч. 5). Ст. 7070.
21. Федеральный закон от 28.06.2014 № 172-ФЗ «О стратегическом планировании в Российской Федерации» // СЗ РФ. 2014. № 26 (ч. I). Ст. 3378.
22. Федеральный закон от 29.11.2014 № 377-ФЗ «О развитии Республики Крым и города федерального значения Севастополя и свободной экономической зоне на территориях Республики Крым и города федерального значения Севастополя» // СЗ РФ. 2014. № 48. Ст. 6658.
23. Федеральный закон от 29.12.2014 № 473-ФЗ «О территориях опережающего социально-экономического развития в Российской Федерации» // СЗ РФ. 2015. № 1 (ч. I). Ст. 26.
24. Федеральный закон от 31.12.2014 № 488-ФЗ «О промышленной политике в Российской Федерации» // СЗ РФ. 2015. № 1 (ч. I). Ст. 41.
25. Федеральный закон от 13.07.2015 № 212-ФЗ «О свободном порте Владивосток» // СЗ РФ. 2015. № 29 (ч. I). Ст. 4338.
26. Постановление Правительства Российской Федерации от 30.09.2016 № 992 «О заключении международных договоров Российской Федерации по вопросам поощрения и защиты инвестиций» (вместе с «Регламентом заключения международных договоров Российской Федерации по вопросам поощрения и защиты инвестиций») // СЗ РФ. 2016. № 41. Ст. 5836.
27. Постановление Правительства Российской Федерации от 10.08.2007 № 505 «О порядке принятия федеральными органами исполнительной власти решений о даче согласия на заключение сделок по привлечению инвестиций в отношении находящихся в федеральной собственности объектов недвижимого имущества» // СЗ РФ. 2007. № 34. Ст. 4239.

28. Постановление Правительства Российской Федерации от 06.07.2008 № 510 «О Правительственной комиссии по контролю за осуществлением иностранных инвестиций в Российской Федерации» // СЗ РФ. 2008. № 28. Ст. 3382.

29. Приказ Минэкономразвития России от 06.03.2008 № 61 «Об утверждении типовой формы инвестиционного договора в отношении находящихся в федеральной собственности объектов недвижимого имущества» // СПС «КонсультантПлюс».

30. Приказ Минэкономразвития России от 06.03.2008 № 62 «Об утверждении Порядка организации и проведения аукционов на право заключения инвестиционных договоров в отношении находящихся в федеральной собственности объектов недвижимого имущества» // Российская газета. — № 70. — 2008.

31. Приказ ФАС России от 17.09.2008 № 357 «Об утверждении примерной формы соглашения об обеспечении выполнения обязательств иностранным инвестором» // Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти. — № 43. — 2008.

Нормативные правовые акты Китая¹

1. Закон КНР «О предприятиях с участием иностранного капитала».
2. Закон КНР «О внешней торговле».
3. Закон КНР «О договорах».
4. Закон КНР «О компаниях».
5. Закон КНР «О паевых совместных предприятиях китайского и иностранного капитала».

6. Временное положение «О соотношении общего объема инвестиций и уставного капитала совместных паевых предприятий китайского и иностранного капитала» от 01.03.1987 (опубликовано Главным торгово-промышленным управлением КНР).

7. «Правила о контроле за инвестиционной деятельностью за рубежом» от 01.05.2009.

8. Положение «О регистрации постоянных представительств иностранных предприятий» (утверждено постановлением Госсовета КНР от 19.11.2010 № 584).

9. «Перечень направлений иностранных инвестиций в отрасли промышленности».

10. «Правила контроля и регулирования зарубежных инвестиций предприятий центрального подчинения» (утверждены приказом Комитета по контролю и управлению государственным имуществом Госсовета КНР от 07.01.2017 № 35).

11. Указания канцелярии Госсовета КНР от 13.01.2017 № 4 «Об инновационном управлении, улучшении обслуживания, формировании

¹ Уже после подготовки настоящего Учебника к печати был принят Закон КНР от 15.03.2019 «Об иностранных инвестициях», который вступает в силу с 1 января 2020 г.

новых мощных драйверов развития экономики, ускорении смены новых и старых драйверов роста».

12. Циркуляр о мерах по расширению открытости и активному использованию иностранных инвестиций, принят 12.01.2017 Государственным советом КНР.

13. Руководящие указания канцелярии Госсовета КНР от 06.02.2017 «Об институциональных механизмах инвестирования в инновационную сельскую инфраструктуру».

14. Указания канцелярии Госсовета КНР от 11.05.2017 № 43 «О развитии инновационных драйверов роста на уездном уровне».

15. «Меры специального регулирования доступа иностранных инвестиций в экспериментальных зонах свободной торговли» (извещение канцелярии Госсовета КНР от 05.06.2017 № 51, введен в действие с 10.07.2017).

16. Указания канцелярии Госсовета КНР от 15.06.2017 № 54 «Об организации строительства второй очереди образцовых центров поддержки предпринимательства и инновационной деятельности».

17. «Руководящие указания ГКРП КНР, Минкоммерции КНР, Народного банка Китая о дальнейшем направлении и упорядочении зарубежных инвестиций» (документ канцелярии Госсовета КНР от 04.08.2017 № 74).

18. Извещение канцелярии Госсовета КНР от 07.09.2017 № 80 «О расширении мер поддержки инновационной деятельности» содержит инициативу создания восьми пилотных зон всестороннего продвижения инновационных реформ: регион Пекин-Тяньцзинь-Хэбэй, г. Шанхай, провинции Гуандун (дельта реки Чжуцзян), Аньхой (Хэфэй-Уху-Бэнбу), Сычуань (Чэнду-Дэян-Мяньян), Хубэй (Ухань), Шэньси (Сиань), Ляонин (Шэньян) по направлениям финансовых и технологических инноваций, формирования инновационной предпринимательской среды, привлечения иностранных специалистов, согласованного развития военной и гражданской промышленности.

19. «Положение об осуществлении зарубежных инвестиций предприятиями КНР» (утверждено приказом ГКРП КНР от 26.12.2017 № 11).

20. «Временные правила регистрации (утверждения) заявок на осуществление зарубежных инвестиций» (утверждены приказом Минкоммерции КНР, Народного банка Китая и Комитета по контролю и управлению государственным имуществом Госсовета КНР от 18.01.2018 № 24).

21. «Перечень чувствительных отраслей для зарубежных инвестиций» (утвержден приказом ГКРП КНР от 31.01.2018 № 251, вступил в действие с 01.03.2018).

22. Соглашение между Правительством Российской Федерации и Правительством Китайской Народной Республики о поощрении и взаимной защите капиталовложений от 09.11.2006.

23. Соглашение между Правительством Российской Федерации и Правительством Китайской Народной Республики об избежании

двойного налогообложения и о предотвращении уклонения от налогообложения в отношении налогов на доходы (ратифицировано 31.01.2016, вступило в силу 01.01.2017).

Материалы российской судебной практики

1. Постановление Пленума ВАС РФ от 11.07.2011 № 54 «О некоторых вопросах разрешения споров, возникающих из договоров по поводу недвижимости, которая будет создана или приобретена в будущем» // Вестник ВАС РФ. — № 9. — 2011.

2. Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 24.01.2000 № 51 «Обзор практики разрешения споров по договору строительного подряда» // Вестник ВАС РФ. — № 3. — 2000.

3. Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 25.07.2000 № 56 «Обзор практики разрешения арбитражными судами споров, связанных с договорами на участие в строительстве» // Вестник ВАС РФ. — № 9. — 2000.

4. Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 18.01.2001 № 58 «Обзор практики разрешения арбитражными судами споров, связанных с защитой прав иностранных инвесторов» // Вестник ВАС РФ. — № 3. — 2001.

5. Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 09.07.2013 № 158 «Обзор практики рассмотрения арбитражными судами дел с участием иностранных лиц» // на сайте ВАС РФ.

2.1. Принципы инвестиционного права

Вопрос о принципах инвестиционного права предваряет материал, в котором излагается политика и содержание норм, регулирующих деятельность по вложению капиталовложений. Это объясняется тем, что принципы, их сочетание влияет на направленность регулирования той или иной группы общественных отношений.

Принципы инвестиционного права являются основными началами законодательства, регулирующего инвестиционную деятельность. В свою очередь, сами принципы инвестиционного права обеспечивают функционирование всей системы нормативного регулирования инвестиционной деятельности. Эта система должна быть логически непротиворечивой, последовательной. Принципы должны коррелировать между собой, а в своей совокупности — обеспечивать стабильность системы инвестиционного права, целостность и согласованность ее внутренних элементов.

Правоведы интерпретируют правовые принципы как некие общие идеи, отражающие социальные представления об идеале, в соответствии с которыми необходимо регулировать общественные отношения, складывающиеся в том или ином сообществе. Так, профессор Л. С. Явич определял принципы права как ведущие начала его формирования, раз-

вития и функционирования¹. Развивая эту мысль, он писал о том, что: «принципы законодательства и правосудия — это такие начала указанных видов государственной деятельности, которые выражают закономерность и сущность данных функций, обладают универсальностью, императивностью и общезначимостью, направляют и синхронизируют законодательную и судебную деятельность, отражают ее объективную необходимость в государственно организованном обществе»².

Выражая общие закономерности права и распространяя свое действие на всю сферу правового регулирования и всех субъектов регулируемых отношений, правовые принципы скрепляют нормативную систему, обеспечивают ее самостоятельность, способствуют устранению противоречий между различными юридическими институтами и нормами данной системы.

Как уже неоднократно отмечалось, в российском законодательстве отсутствует единый законодательный акт, целостно регулирующий инвестиционную деятельность. Инвестиционные процессы регламентированы отдельными законодательными актами по сферам экономической деятельности. Отсутствие единого подхода в законодательной политике в отношении инвестиционной активности своим следствием имеет и трудности доктринального определения принципов инвестиционного права.

В то же время применительно к каждой из сфер регулирования инвестиционной деятельности соответствующие принципы могут быть сформулированы и формулируются законодателем при принятии конкретного законодательного акта.

Следует отметить, что, принимая тот или иной закон, законодатель не во всех случаях нормативно закрепляет принципы соответствующей системы правового регулирования той или иной сферы общественных отношений.

В юридической литературе существует точка зрения, согласно которой правовые принципы должны найти воплощение в законе³. Однако можно констатировать, что определенные основные начала, не будучи поименованными в качестве принципов в законе, тем не менее, находят свое воплощение в тех или иных правовых конструкциях.

Таким образом, можно выделить правовые принципы, поименованные в качестве таковых в законодательстве и правовые принципы, не поименованные так, но упоминаемые в качестве основных правовых идей в доктрине и воплощаемые в виде тех или иных правовых институтов в нормативных актах.

¹ Явич Л. С. Общая теория права. Л., 1976. С. 151.

² Явич Л. С. Сущность права. Л., 1985. С. 141—142.

³ Семенов В. М. Понятие и система принципов советского гражданского процессуального права // Сборник ученых трудов СЮИ. Вып. 2. Свердловск, 1964. С. 193 ; Сырых В. М. Логические основания общей теории права: В 2 т. Т. 1: Элементный состав. М. : Юридический Дом, 2000. С. 64.

Если говорить об инвестиционном праве, то в законодательстве нет единой системы принципов этой области правового регулирования. Систему принципов формулируют в рамках доктринального анализа инвестиционного права. Следует отметить, что различные исследователи по-разному видят совокупность и перечень принципов инвестиционного права.

Так, например, В. В. Гуцин и А. А. Овчинников указывают на принципы:

- 1) свободы инвестиционной деятельности;
- 2) защиты инвесторов от деятельности органов власти по принудительному изъятию данного имущества;
- 3) свободного использования инвестиций, форм или прав требования на имущество, вложенное в порядке инвестирования;
- 4) государственных гарантий на обеспечение финансового возврата, компенсации в отношении средств инвесторов, вложенных в порядке инвестиций, соглашений (о разделе продукции);
- 5) государственного регулирования инвестиционной деятельности¹.

Отметим, что есть основания для критики сформулированных принципов инвестиционного права.

Так, например, вряд ли может быть признано в качестве принципа государственное регулирование инвестиционной деятельности. Довольно существенный массив инвестиционных правоотношений является следствием договорного регулирования, устанавливаемого частными лицами без участия государства. В данном случае, когда мы говорим о государственном регулировании инвестиционной деятельности, то подразумеваем важный, но не единственный способ регулирования.

Нельзя рассматривать в качестве принципа свободное использование инвестиций. Зачастую инвестор как в силу закона, так и в силу договора ограничивает реципиента в использовании передаваемых вложений определенными целями. Так, например, средства, получаемые застройщиком от дольщика по договору долевого участия в строительстве, не могут быть направлены по свободному усмотрению реципиента на иные цели, кроме как на строительство соответствующего многоквартирного жилого дома. Связан и концессионер при использовании передаваемого ему концедентом имущества исключительно в тех целях, которые определены концессионным соглашением. Инвестиционным договором, заключаемым товарищами, могут быть ограничены пределы использования того имущества, которое объединяют вкладчики по такому договору.

Не согласимся и с тем, что принципом является защита инвесторов от деятельности органов власти по принудительному изъятию данного имущества. Принудительное изъятие (экспроприация) инвестируемого имущества в определенных случаях допустимо, но при этом инвестору должна быть предоставлена справедливая и соразмерная компенсация.

¹ Гуцин В. В., Овчинников А. А. Инвестиционное право: учебник. М. : Эксмо, 2009. С. 13—14.

Другие авторы указывают иной набор принципов. Так, И. З. Фархутдинов, В. А. Трапезников приводят следующий перечень принципов инвестиционного права:

- 1) принцип равенства субъектов инвестиционного права;
- 2) принцип свободы договора;
- 3) принцип свободы выбора инвестором объекта инвестиций;
- 4) принцип самостоятельного осуществления инвестором своей деятельности;
- 5) принцип защиты прав и законных инвесторов инвесторов;
- 6) принцип взаимовыгодности инвестиций¹.

В работе В. Н. Лисицы указываются следующие принципы инвестиционного права:

- 1) принцип свободы осуществления инвестиционной деятельности;
- 2) принцип баланса (сочетания) интересов государства и инвесторов;
- 3) принцип стабильности условий осуществления инвестиционной деятельности;
- 4) принцип признания права государства на экспроприацию и выплаты компенсации при ее проведении;
- 5) принцип допуска иностранных лиц к осуществлению инвестиционной деятельности;
- 6) принцип предоставления иностранным инвесторам национального режима или режима наибольшего благоприятствования;
- 7) принцип подчинения иностранного инвестора праву принимающего государства².

В одном из последних учебников по инвестиционному праву выделяется шесть принципов инвестиционного права:

- 1) принцип свободы инвестиционной деятельности;
- 2) принцип защиты инвесторов от деятельности органов власти по принудительному изъятию данного имущества;
- 3) принцип свободного использования инвестиций, форм или прав требования на имущество, вложенное в порядке инвестирования;
- 4) принцип государственных гарантий на обеспечение финансового возврата, компенсации в отношении средств инвесторов, вложенных в порядке инвестиций, соглашений (о разделе продукции);
- 5) принцип государственного регулирования инвестиционной деятельности;
- 6) принцип законности³.

¹ Фархутдинов И. З., Трапезников В. А. Инвестиционное право : учеб.-практич. пособие. М. : Волтерс Клуверс, 2006. С. 19—20.

² Лисица В. Н. Правовое регулирование инвестиционных отношений: теория, законодательство и практика применения. Новосибирск, Минобрнауки России, Новосибирский нац. исслед. гос. ун-т. 2011. С. 246—356.

³ Беседкина Н. И. Инвестиционное право. 3-е изд. // Беседкина Н. И., Косулина А. М., Овчинников А. А. [и др.]. М. : Юрайт, 2018. С. 26—27.

Таким образом, в доктрине существует существенный разброс мнений относительно системы и перечня принципов инвестиционного права. И это не случайно, а вследствие тех причин, о которых неоднократно говорилось в настоящей работе: понятие инвестиций очень сложно «юридизировать», придать ему обобщенную правовую оболочку.

В связи с этим мы не можем согласиться с высказанным в литературе мнением о том, что «в научной и учебной литературе не сложилось единого представления о системе принципов инвестиционного права, что можно объяснить сравнительной молодостью рассматриваемой подотрасли права и законодательства»¹. Дело не в «молодости» инвестиционного права, а в принципиальной разнородности сфер инвестиционной активности, регулирование в которых выстраивается в соответствии с существенно различными принципами. Как представляется, вряд ли в обозримом будущем возможно создание единой, рассчитанной на все области экономической и социальной жизни системы принципов инвестиционного права. Очевидно, что инвестиционное законодательство будет развиваться путем формулирования системы принципов для того или иного сектора регулирования.

И законодатель идет именно таким путем. Примерами могут служить следующие законодательные акты.

Федеральный закон от 13.07.2015 № 224-ФЗ «О государственно-частном партнерстве, муниципально-частном партнерстве в Российской Федерации и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее — *Закон о ГЧП*)² (ст. 4) установил, что государственно-частное, муниципально-частное партнерство основаны на следующих принципах:

1) открытость и доступность информации о государственно-частном партнерстве, муниципально-частном партнерстве, за исключением сведений, составляющих государственную тайну или охраняемую законом тайну;

2) обеспечение конкуренции;

3) отсутствие дискриминации, равноправие сторон соглашения и равенство их перед законом;

4) добросовестное исполнение сторонами соглашения обязательств по соглашению;

5) справедливое распределение рисков и обязательств между сторонами соглашения;

6) свобода заключения соглашения.

Указанная законодательно установленная система принципов охватывает важную, но ограниченную сферу инвестиционных отношений.

¹ Ершова И. В. Инвестиционное право: учебное пособие // Ершова И. В., Отнюкова Г. Д., Спектор А. А. [и др.]. М. : Проспект, 2014. С. 7.

² Федеральный закон от 13.07.2015 № 224-ФЗ «О государственно-частном партнерстве, муниципально-частном партнерстве в Российской Федерации и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» // СЗ РФ. 2015. № 29 (ч. I). Ст. 4350.