# Федеральное агентство по образованию

ГОУ ВПО «Пермский государственный университет»

Юридический факультет

**Кафедра международного и европейского права**

**Правовое положение юридических лиц с иностранными инвестициями**

Курсовая работа

студентки 3 курса

специального отделения

Рычковой Оксаны Игоревны

Научный руководитель:

Ассистент

Костицын Андрей Владимирович

Пермь 2009

Содержание

Введение

Глава 1. Правовое регулирование иностранных инвестиций в РФ

1.1. Понятие иностранных инвестиций

1.2. Нормативно-правовые акты в сфере иностранных инвестиций

Глава 2. Понятие и формы юридического лица с иностранными инвестициями

2.1. Понятие и признаки юридического лица с иностранными инвестициями

2.2. Формы юридического лица с иностранными инвестициями

Глава 3. Порядок создания и прекращения юридических лиц с иностранными инвестициями в РФ

3.1. Государственная регистрация юридических лиц с иностранными инвестициями в РФ

3.2. Прекращение статуса «юридического лица с иностранными инвестициями» в РФ

Заключение

Библиографический список

# Введение

Незначительная доля России в международных отношениях по привлечению иностранных инвестиций показывает, что, на сегодняшний день, инвестиционные проекты в Российской Федерации и в субъектах Федерации решают лишь частные проблемы отдельных предприятий, но не в состоянии обеспечить необходимый эффект из-за отсутствия системного подхода и соответствующей правовой базы. В настоящее время на региональном уровне формируется система нормативно-правового регулирования порядка обеспечения инвестиционной деятельности частных иностранных инвесторов. В частности законы о поддержке иностранных инвесторов приняты более чем в сорока субъектах Федерации[[1]](#footnote-1).

Государства в силу собственного экономического суверенитета вольны устанавливать свою инвестиционную политику исходя из национальных интересов. С другой стороны, государство, находясь во взаимосвязанном мире, не может вести ту же инвестиционную политику таким образом, чтобы она противоречила общеобязательным нормам и правилам международного права[[2]](#footnote-2). Следовательно, государство самостоятельно определяет политику, которой оно намерено придерживаться как по отношению к инвестиционным операциям, которые предполагают осуществлять его граждане за границей, так и по отношению к инвестиционным операциям, которые намерены проводить иностранцы на территории этого государства. Речь идет об операциях по созданию или ликвидации инвестиций. Подход к международным инвестициям - это совокупность принципов и правил международного и внутреннего права, которые определяют режим международных инвестиций с момента их учреждения до момента их ликвидации.

Цель представленной работы определение особенностей правового положения юридических лиц с иностранными инвестициями в Российской Федерации.

# Глава 1. Правовое регулирование иностранных инвестиций в РФ

## 1.1. Понятие иностранных инвестиций

Инвестиционный климат является определяющим моментом при принятии иностранным инвестором решения об инвестировании в той или иной стране; он представляет собой комплексное понятие. Это совокупность политических, экономических, правовых, административных и т.п. условий деятельности иностранного инвестора, существующих в конкретной стране, включая меры, предпринимаемые в ней в целях привлечения иностранного капитала. Благоприятный инвестиционный климат предполагает разумные условия для предпринимательства:

а) приближение правового регулирования к международным стандартам;

б) отказ от зарегулированности;

в) развитие общегражданского законодательства при сокращении императивных норм, развитие контрактного (договорного) права.

Иностранный инвестор, имея большой выбор стран, куда он имеет возможность поместить капитал, выбирает наиболее благоприятные условия, оценивает их, обращая первоочередное внимание на то, насколько эти условия стабильны и как долго они сохранятся. Если долгосрочные перспективы для иностранного инвестора благоприятны, он может не обратить внимания на временные препятствия. Если же стабильности нет и она не просматривается в будущем, то никакие меры не привлекут иностранного инвестора.

Правовое регулирование инвестиционных отношений в связи с экспортом иностранного частного капитала посредством специального национального законодательства является областью международного частного права[[3]](#footnote-3). Нормы этого национального законодательства прямо и непосредственно регулируют инвестиционные отношения, т.е. применяется прямой метод регулирования отношений с иностранным элементом, а не коллизионный, который является основным или преобладающим, по мнению большинства ученых - специалистов международного частного права[[4]](#footnote-4).

Существо и смысл правового регулирования инвестиционных отношений, в том числе и отношений, которые возникают в связи с инвестированием частного иностранного капитала, есть регулирование отношений собственности. Таким образом, основной задачей, которую решает национальное специальное законодательство по регулированию иностранных инвестиций, является определение статуса иностранной частной собственности на территории стран, принимающих инвестиции. Почему правовое положение иностранной частной собственности (иностранных инвестиций) является самым важным в национальном законодательстве развивающихся стран? Во-первых, из статуса иностранной собственности, определяемой национальным законодательством, вытекает политика государства по отношению к иностранным инвестициям, или, другими словами, внешняя инвестиционная политика определяется, закрепляется и прокламируется открыто в национальном праве. Во-вторых, из статуса видно, какой общий правовой режим применяется к иностранным инвестициям. Как правило, им предоставляется национальный режим. В-третьих, и это самое главное, на наш взгляд, определение статуса собственности является ее правовой гарантией и лежит в основе создания нормального "инвестиционного климата" для иностранных инвестиций.

Все формы осуществления инвестиционной деятельности можно объединить в две группы: создание организаций с иностранными инвестициями и заключение договоров.

Распространенными формами осуществления инвестиционной деятельности первой группы являются:

- долевое участие в организациях, создаваемых совместно с юридическими лицами и гражданами Российской Федерации;

- создание организаций, полностью принадлежащих иностранным инвесторам;

- создание филиалов иностранных юридических лиц. Сегодня совместное предприятие не является единственным видом организаций с иностранными инвестициями, как было ранее.

##

## 1.2. Нормативно-правовые акты в сфере иностранных инвестиций

Первоначально совместные предприятия рассматривались как своеобразная организационно-правовая форма, поскольку в законодательстве СССР до 1990 г. отсутствовали известные праву других стран организационно-правовые формы. Однако ограничение предпринимателей в выборе организационных форм деятельности было нецелесообразно. Наоборот, нужны были различные варианты с тем, чтобы в каждом конкретном случае будущие партнеры могли избрать тот, который в наибольшей степени отвечает их общим интересам. Эта идея материализовалась в Федеральном законе "Об иностранных инвестициях в Российской Федерации"[[5]](#footnote-5) и получила закрепление в Гражданском кодексе РФ[[6]](#footnote-6).

Высшей юридической силой в России обладает Конституция, образуя основу отечественной системы права. В сфере правового регулирования иностранных инвестиций Конституция РФ закрепляет важнейшие принципы: национальный режим для иностранных граждан и лиц без гражданства (ч. 3 ст. 62); недопустимость принудительного отчуждения собственности без выплаты предварительного и равного возмещения (ч. 3 ст. 35); отнесение к исключительной компетенции РФ наиболее важных аспектов правового регулирования иностранных инвестиций: финансовое, валютное, кредитное, таможенное регулирование (п. "ж" ст. 71), внешнеэкономические отношения РФ (п. "л" ст. 71); гражданское, гражданское процессуальное и арбитражное процессуальное законодательство; правовое регулирование интеллектуальной собственности (п. "о" ст. 71); запрет установления таможенных границ, пошлин, сборов и каких-либо иных препятствий для свободного перемещения товаров, услуг и финансовых средств на территории РФ (ч. 1 ст. 74). Как видно из этого перечня, здесь заложены и административно-правовые составляющие.

Статья 34 Конституции России позволяет иностранному инвестору свободно использовать свои способности и имущество для осуществления предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности. При этом зарубежный предприниматель не имеет право вести хозяйственную деятельность, направленную на монополизацию и недобросовестную конкуренцию, что, кстати, невозможно без применения административной регламентации. Статья 35 стоит на страже частной собственности. Инвестору гарантировано право собственности, владения, пользования и распоряжения собственностью по своему усмотрению. При этом гарантируется также право наследования. В общем, конституционная - правовая база гарантирует необходимые условия для иностранной инвестиционной деятельности на территории РФ.

Правовое регулирование иностранной инвестиционной деятельности, являющейся с точки зрения гражданского законодательства одним из видов предпринимательской деятельности, базируется на общих нормативных актах федерального уровня, в том числе и административного характера, в той или иной мере регулирующих экономическую деятельность в целом и инвестиционную в частности[[7]](#footnote-7).

Но многие вопросы, касающиеся иностранных инвестиций, разрешаются более общими законами. Это прежде всего Гражданский кодекс РФ. Правила, установленные ГК, применяются к отношениям с участием иностранных граждан и иностранных юридических лиц, если иное не предусмотрено федеральным законом. Именно он определяет основы для осуществления инвестирования, определяя правовое положение участников инвестирования, основания возникновения инвестиционных отношений ответственности и т.д.[[8]](#footnote-8)

Действующий Гражданский кодекс характерен в первую очередь тем, что последовательно закрепляет принципы частного права, каковыми являются: равенство государства в экономической жизни общества, обеспечение беспрепятственного осуществления права собственности и гарантии восстановления нарушенного права. Гражданский кодекс нацелен на то, чтобы развивать свободу предпринимательства, создавать для него благоприятные правовые условия. Государственное регулирование, необходимость которого сохраняется и при рыночной экономике, строго предопределяется интересами общества в целом и интересами гражданина.

Но в самом Гражданском кодексе РФ немало административно-правовых норм, посвященных регулированию таких вопросов, как государственная регистрация юридических лиц, лицензирование отдельных видов деятельности и т.д. Эти перечисленные нормы административно-правового характера имеют, как говорится, хождение в системе правового регулирования инвестиций, как внутренних, так и зарубежных.

Ключевое место в системе специальных законодательных актов в исследуемой области занимает Федеральный закон от 09.07.1999 N 160-ФЗ "Об иностранных инвестициях в Российской Федерации", который отменил действие Закона РСФСР "Об иностранных инвестициях в РСФСР" 1991 г. В 1999 г. был введен в действие Федеральный закон от 25.02.1999 N 39-ФЗ "Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений", который применяется наряду с ранее принятым Законом РСФСР "Об инвестиционной деятельности в РСФСР". При этом Закон "Об инвестиционной деятельности" 1991 г. применяется в части, не противоречащей Закону, принятому в 1999 г.

Предмет регулирования Закона об иностранных инвестициях ограничен отношениями, связанными с государственными гарантиями прав иностранных инвесторов. Последнее не может осуществляться без административно-правовых методов регулирования. Смысл п. 1 ст. 2 означает, что новый Закон отказался регламентировать все стороны деятельности предприятий с иностранными инвестициями и сосредоточил свое внимание на регулировании гарантий сохранности капиталовложений со стороны государства и стабильности условий их осуществления.

Таким образом, российское инвестиционное законодательство подходит к правовому статусу иностранных инвестиций на основе принципа национального режима. В соответствии с Законом об иностранных инвестициях в Российской Федерации от 09.07.1999 (ст. 4) допуск иностранных инвестиций должен осуществляться на общих основаниях с российскими физическими и юридическими лицами. Во всяком случае эти основания не могут быть для иностранного инвестора, иностранных инвестиций менее благоприятными. Как правило, иностранный инвестор должен иметь те же правила и нести те же обязанности, что и национальный инвестор. Юридическое закрепление национального режима исключает дискриминацию иностранного инвестора в зависимости от гражданства или государства происхождения иностранных инвестиций. В этом заключается генеральное направление развития правового регулирования экономических отношений, осложненных иностранным элементом, в соответствии с общей тенденцией развития правовой системы Российской Федерации.

В принципе инвестиционные гарантии обеспечиваются в рамках внутреннего правового порядка. Но это внутренний порядок государства инвестора, а не порядок государства, на территории которого осуществляются инвестиции. Однако государство инвестора и государство, на территории которого осуществляются инвестиции, имеют разные точки зрения на инвестиционные гарантии. Первое государство, экспортер инвестиций, благосклонно относится к механизмам внутреннего права, так как использование своих внутренних гарантий позволяет ему получить наибольшие уступки в области статуса и защиты инвестиций со стороны государства, на территории которого они осуществляются; второе государство, импортер инвестиций, благосклонно к механизмам международного права, потому что использование международных гарантий дает ему возможность уменьшить уступки в области статуса и защиты инвестиций - уступки, которые стремится получить государство инвестора.

# Глава 2. Понятие и формы юридического лица с иностранными инвестициями

##

## 2.1. Понятие и признаки юридического лица с иностранными инвестициями

Признаками юридического лица с иностранными инвестициями являются неотъемлемые свойства, присущие коммерческой организации с иностранными инвестициями, каждое из которых необходимо, чтобы данная организация могла быть признана субъектом права.

В связи приведенным определением выделяют следующие признаки юридического лица с иностранными инвестициями:

1. Извлечение прибыли в качестве основной цели деятельности юридического лица, включая распределение полученной прибыли среди участников юридического лица с иностранными инвестициями;

2. Осуществление коммерческой деятельности в установленной гражданским законодательством организационно-правовой форме с момента государственной регистрации в качестве юридического лица и получения при необходимости разрешения на осуществление отдельных видов коммерческой деятельности - лицензии;

3. Участие в юридическом лице в качестве члена иностранного инвестора в соответствии с инвестиционным законодательством России (при условии, что иностранный инвестор (иностранные инвесторы) владеет (владеют) не менее чем 10 процентами доли, долей (вклада) в уставном (складочном) капитале указанного юридического лица);

4. Наличие органов управления юридического лица, единая структура которых формируется совместно как иностранными инвесторами, так и отечественными участниками на основании учредительных документов;

5. Наличие уставного (складочного, паевого) капитала, фонда - то есть минимального размера имущества, гарантирующего интересы кредиторов юридического лица с иностранными инвестициями;

6. Наличие обособленного имущества на балансе юридического лица с иностранными инвестициями. Учредители (участники) юридического лица с иностранными инвестициями обладают обязательственными правами требования на переданное организации имущество[[9]](#footnote-9).

7. Самостоятельная ответственность юридического лица с иностранными инвестициями по обязательствам, связанным с коммерческой деятельностью, включая выступление в гражданском обороте от собственного имени.

##

## 2.2. Формы юридического лица с иностранными инвестициями

Иностранный инвестор свободен в выборе способов (форм) осуществления инвестиций на территории РФ. Он вправе самостоятельно осуществлять инвестиционную деятельность на территории РФ, выступая от собственного имени, действовать через российские юридические лица, создаваемые им либо с его участием. Ничто не мешает иностранному инвестору совмещать самостоятельное выступление и участие в юридических лицах российского права[[10]](#footnote-10).

Какие факторы должны быть учтены иностранным инвестором в процессе выбора способа (формы) инвестирования в российскую экономику? Перечислим некоторые из них.

Что касается мер ограничительных, то, в первую очередь, должны быть внимательно изучены установленные законодательством РФ запреты на непосредственное участие иностранных инвесторов в определенных видах деятельности на территории РФ. В таком случае единственным возможным способом осуществления инвестиций в данных видах деятельности является участие в российском юридическом лице в качестве учредителей (участников, акционеров, товарищей, вкладчиков)[[11]](#footnote-11). Во-вторых, следует учесть и содержащиеся в российском законодательстве ограничения предельного размера (доли) участия иностранных инвесторов в уставном (складочном) капитале российских юридических лиц. В отдельных же случаях закон совмещает указанные выше два вида ограничений. К примеру, согласно п. 1 ст. 6 Закона РФ № 4015-1 от 27 ноября 1992 г. "Об организации страхового дела в РФ"[[12]](#footnote-12) страховщиками вправе выступать юридические лица, созданные в соответствии с законодательством РФ. Допуск к непосредственному осуществлению данного вида деятельности иностранными юридическими лицами запрещен. В то же время, как следует из п. 3 ст. 6 данного закона страховые организации, имеющие долю иностранных инвесторов в своем уставном капитале более 49 %, не могут осуществлять в РФ страхование объектов личного страхования, обязательное страхование, обязательное государственное страхование, имущественное страхование, связанное с осуществлением поставок или выполнением подрядных работ для государственных нужд, а также страхование имущественных интересов государственных и муниципальных организаций.

Значительный интерес для иностранного инвестора должны представлять меры стимулирующего характера, среди которых — льготы по уплате таможенных пошли ни налогов, предоставляемые при формировании уставного капитала российских организаций с иностранными инвестициями. На сегодняшний день имеется достаточно обширная судебная практика по данному вопросу, требующая отдельного рассмотрения.

Вне всякого сомнения, одним из важнейших факторов, способных повлиять на решение иностранного инвестора о возможности и форме капиталовложений в экономику РФ, выступает порядок налогообложения иностранных инвесторов, предоставляемые правовые гарантии по использованию получаемых в результате инвестиционной деятельности доходов, в том числе условия их вывоза.

Содержание этих, а также иных факторов (объем гражданской правоспособности, особенности управления и контроля за эффективностью капиталовложений и т. д.), должны быть всесторонне изучены иностранным инвестором, прежде чем принимать решение об инвестировании средств на территории РФ, равно как и на территории любого другого иностранного государства.

Судебная практика представляет немало примеров принятия судебных решений в защиту иностранных инвесторов. Приведем лишь один из них.

Закрытому акционерному обществу "Гэмфилв", акционерами которого являются два иностранных физических лица, было отказано в участии в аукционе по приватизации государственного имущества. В качестве одного из оснований отказа указано на тот факт, что представленные документы не подтверждают право претендента быть покупателем в соответствии с законодательством РФ.

Как следует из решения арбитражного суда г. Москвы от 10 февраля 2005 г.[[13]](#footnote-13), оставленного без изменения в данной части судом апелляционной и кассационной инстанций, доводы ответчика об отказе в участии в аукционе по данному основанию являются необоснованными. В силу ст. 5 Федерального закона РФ № 178-ФЗ от 30 ноября 2001 г. "О приватизации государственного и муниципального имущества"[[14]](#footnote-14) покупателями государственного и муниципального имущества могут быть любые юридические и физические лица. Ограничения участия в гражданских отношениях отдельных категорий юридических и физических лиц устанавливаются федеральными законами. Закон об инвестициях, на который в своих возражениях ссылаются третьи лица, не содержит ограничений на участие иностранных инвесторов в приватизации. Равно как отсутствуют ограничения на участие в приватизации и организаций с иностранными инвестициями.

Предусмотренный Законом об инвестициях национальный режим деятельности иностранных инвесторов в РФ действует в качестве общего правового режима, за изъятиями стимулирующего и ограничительного характера. Если первые направлены на установление более благоприятного правового положения иностранных инвесторов по сравнению с инвесторами российскими, то вторые — напротив, имеют своим назначением установление определенных ограничений в правовом положении иностранных инвесторов, "ухудшающих" их правовое положение.

# Глава 3. Порядок создания и прекращения юридических лиц с иностранными инвестициями в РФ

## 3.1. Государственная регистрация юридических лиц с иностранными инвестициями в РФ

Формы деятельности иностранных инвесторов на территории России предусмотрены Федеральным законом «Об иностранных инвестициях в Российской Федерации» и пунктом 2 статьи 50 Гражданского кодекса России. Иностранный инвестор может создать юридическое лицо, как путем учреждения новой фирмы в соответствии с российским законодательством (самостоятельно или с российским партнером), так и приобрести доли (акции) в уже действующей российской фирме.

Введение единого порядка создания юридических лиц предусматривается п. 1 ст. 51 ГК РФ, согласно которой юридические лица подлежат регистрации в органах юстиции в порядке, определяемом Законом о регистрации юридических лиц.

В п. 1 Постановления Правительства РФ от 17 мая 2002 г. N 319 "Об уполномоченном федеральном органе исполнительной власти, осуществляющем государственную регистрацию юридических лиц, крестьянских (фермерских) хозяйств, физических лиц в качестве индивидуальных предпринимателей"[[15]](#footnote-15) установлено, что МНС России является уполномоченным федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим начиная с 1 июля 2002 г. государственную регистрацию юридических лиц.

В п. 2 ст. 20 Закона "Об иностранных инвестициях в Российской Федерации" установлено, что "юридические лица, являющиеся коммерческими организациями с иностранными инвестициями, подлежат государственной регистрации в порядке, определяемом Федеральным законом "О государственной регистрации юридических лиц".

Таким образом, государственная регистрация юридических лиц с иностранными инвестициями осуществляется в регистрирующем (налоговом) органе по месту нахождения указанного учредителями в заявлении о государственной регистрации постоянно действующего исполнительного органа, в случае отсутствия такого исполнительного органа - по месту нахождения иного органа или лица, имеющих право действовать от имени юридического лица без доверенности.

Федеральный закон "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей"[[16]](#footnote-16) является специальным законодательным актом, регулирующим отношения, возникающие в связи с государственной регистрацией юридических лиц, реорганизацией, ликвидацией, при внесении изменений в их учредительные документы и при ведении Единого государственного реестра юридических лиц.

В соответствии со ст. 12 Федерального закона "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей" в число документов, которые должны быть поданы при регистрации юридического лица, а равно и иностранного юридического лица включены:

а) подписанное заявителем заявление о государственной регистрации;

б) решение о создании юридического лица в виде протокола, договора или иного документа в соответствии с законодательством Российской Федерации;

в) учредительные документы юридического лица (подлинники или засвидетельствованные в нотариальном порядке копии);

г) выписка из реестра иностранных юридических лиц соответствующей страны происхождения или иное равное по юридической силе доказательство юридического статуса иностранного юридического лица - учредителя;

д) документ об уплате государственной пошлины. Коммерческая организация с иностранными инвестициями может быть создана путем вхождения иностранных учредителей в состав учредителей ранее зарегистрированной российской организации.

Как следует из п. 6 ст. 4 Закона "Об иностранных инвестициях в Российской Федерации", российская коммерческая организация получает статус коммерческой организации с иностранными инвестициями со дня вхождения в состав ее участников иностранного инвестора.

С этого дня коммерческая организация с иностранными инвестициями и иностранный инвестор пользуются правовой защитой, гарантиями и льготами, установленными Законом "Об иностранных инвестициях в Российской Федерации".

При вхождении в состав участников коммерческой организации иностранного инвестора в сведения о российской организации, содержащиеся в Едином государственном реестре юридических лиц (ЕГРЮЛ), вносятся изменения.

Для этого в налоговый орган представляется заявление о внесении в ЕГРЮЛ изменений в сведения о юридическом лице, не связанных с внесением изменений в учредительные документы и документ об уплате государственной пошлины.

Заявление представляется в налоговый орган по месту нахождения юридического лица.

Заявителем при представлении указанного заявления может быть руководитель юридического лица или иное лицо, имеющее право без доверенности действовать от имени этой организации. Подлинность подписи заявителя должна быть засвидетельствована нотариусом[[17]](#footnote-17).

Дискуссии в теории вызывает положение п. 5 ст. 4 Закона "Об иностранных инвестициях в Российской Федерации", устанавливающее, что "иностранный инвестор, коммерческая организация с иностранными инвестициями, созданная на территории Российской Федерации, в которой иностранный инвестор (иностранные инвесторы) владеет (владеют) не менее чем 10 процентами доли, долей (вклада) в уставном (складочном) капитале указанной организации, при осуществлении ими реинвестирования пользуются в полном объеме правовой защитой, гарантиями и льготами, установленными настоящим Федеральным законом"[[18]](#footnote-18).

Во-первых, указание на реинвестирование означает, что такой правовой режим распространяется на иностранного инвестора (коммерческую организацию с иностранными инвестициями) в случае осуществления капитальных вложений в объекты предпринимательской деятельности на территории Российской Федерации за счет доходов или прибыли иностранного инвестора или коммерческой организации с иностранными инвестициями, которые получены ими от иностранных инвестиций.

Во-вторых, возникает вопрос: как российская компания может реинвестировать, если она не осуществляет иностранные инвестиции, не являясь по закону иностранным инвестором? Как было подчеркнуто в письме Президента РФ от 31 июля 1998 г. N Пр-1093, "из пункта 2 статьи 2 Федерального закона следует, что инвестиционную деятельность осуществляют иностранные инвесторы, и состоит она в совершении практических действий, связанных с осуществленными ими иностранными инвестициями. В связи с этим непонятно, какую инвестиционную деятельность (в том виде, как она определена пунктом 1 статьи 2 Федерального закона) могут осуществлять российские юридические лица - коммерческие организации с иностранными инвестициями, которые в силу пункта 1 статьи 2 Федерального закона не рассматриваются в качестве иностранных инвесторов". Ведь для того, чтобы реинвестировать капитал, надо его изначально инвестировать и получить прибыль, которая вновь направляется на инвестиции в РФ. Остается неясным, как российские компании могут получать прибыль от иностранных инвестиций для дальнейшего инвестирования (если даже предположить частный случай, когда иностранный инвестор приобретает при первичном размещении акции российского АО или как участник ООО иностранный инвестор делает дополнительный взнос в имущество компании, представляется очень сложным определить, какую прибыль получает компания именно от этой иностранной инвестиции, как ее обособить и затем реинвестировать)[[19]](#footnote-19).

Рассмотренный вопрос, несмотря на то что на него обращали внимание еще в 1998 г., так и не решен законодателем.

Как видно, законодатель связывает уровень гарантий, предоставляемых коммерческой организации, пропорционально участию в ней иностранного инвестора. Так, стабилизационная оговорка (дедушкина оговорка) распространяется на коммерческие организации с иностранными инвестициями, если доля, доли (вклад) иностранных инвесторов в уставном (складочном) капитале такой организации составляют свыше 25%, а также на коммерческую организацию с иностранными инвестициями, реализующую приоритетный инвестиционный проект, независимо от доли, долей (вклада) иностранных инвесторов в уставном (складочном) капитале такой организации.

**3.2. Прекращение статуса «юридического лица с иностранными инвестициями» в РФ**

В соответствии с абз. 2 п. 6 ст. 4 Закона "Об иностранных инвестициях в Российской Федерации" коммерческая организация утрачивает статус коммерческой организации с иностранными инвестициями со дня выхода иностранного инвестора из состава ее участников (при наличии нескольких иностранных инвесторов в составе ее участников - в случае выхода всех иностранных инвесторов). С этого дня указанная коммерческая организация и иностранный инвестор утрачивают правовую защиту, гарантии и льготы, установленные настоящим Федеральным законом.

Пример из практики: "Общество с ограниченной ответственностью "КНАУФ ГИПС" (далее - общество) обратилось в Арбитражный суд города Москвы с заявлением о признании недействительными решений от 30.12.2003 N 1, от 23.01.2004 N 4, требования от 30.12.2003 N 59, принятых Зеленоградской таможней.

Решением от 23.03.2004 в удовлетворении заявленного требования отказано.

Постановлением апелляционной инстанции от 18.05.2004 решение оставлено без изменения.

Требования о проверке законности решения от 23.03.2004, Постановления от 18.05.2004 в кассационной жалобе общества основаны на том, что при рассмотрении дела и принятии обжалуемых судебных актов нормы материального и нормы процессуального права применены неправильно.

Отзыв на кассационную жалобу в соответствии со статьей 279 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации не направлен.

В судебном заседании арбитражного суда кассационной инстанции, которое состоялось 18.08.2004, представители лиц, участвующих в деле, относительно кассационной жалобы дали следующие объяснения:

- представитель общества объяснил, что все доводы, содержащиеся в кассационной жалобе, поддерживает и полагает, что обжалуемые судебные акты подлежат отмене;

- представитель Зеленоградской таможни объяснил, что возражает против доводов, содержащихся в жалобе, поскольку эти доводы неосновательны.

Законность решения от 23.03.2004, Постановления от 18.05.2004 проверена арбитражным судом кассационной инстанции в соответствии с требованиями статьи 286 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Арбитражным судом первой инстанции установлены имеющие значение для дела следующие фактические обстоятельства.

В связи с прекращением деятельности ООО СП "Тиги-Рихтер" в результате реорганизации в форме присоединения к ООО "КНАУФ ГИПС" Зеленоградской таможней с 17.10.2003 по 09.12.2003 проведена выездная налоговая проверка общества по вопросам, касающимся уплаты таможенных платежей.

По результатам этой проверки таможенным органом принято решение от 30.12.2003 N 1, согласно которому установлена задолженность общества по оплате НДС в размере 6 524 856 рублей и таможенной пошлины в размере 3 840 612 рублей 80 копеек, а также начислены пени на НДС и на таможенные пошлины.

На основании названного решения обществу 30.12.2003 направленно требование N 59 об уплате НДС и таможенной пошлины.

Решение N 1, принятое таможенным органом 23.01.2004, касается взыскания упомянутых денежных средств в бесспорном порядке.

Проверив оспариваемые решения и требование, арбитражный суд установил соответствие этих актов законам и иным нормативным правовым актам.

При этом арбитражный суд исходил из того, что при ввозе технологического оборудования на территорию Российской Федерации в качестве вклада в уставный капитал ООО СП "Тиги-Рихтер" иностранному учредителю была представлена льгота по уплате таможенных платежей.

Впоследствии состав участников ООО СП "Тиги-Рихтер" был изменен. Российской участник ОАО СП "Тиги-Рихтер" было преобразовано в ООО "КНАУФ ГИПС", а иностранный участник - фирма "Рихтер-Сюстем-Фервальтунг Гмбх" из состава ООО СП "Тиги-Рихтер" выбыла посредством продажи своей доли ООО "КНА УФ ГИПС" по договору от 06.06.2002 и дополнительному соглашению к нему от 27.03.2003 N 5. ООО СП "Тиги-Рихтер" присоединено к ООО "КНАУФ ГИПС", и согласно свидетельству, выданному 30.06.2003, деятельность названного юридического лица была прекращена.

Выпуск товаров и транспортных средств, сопряженных с обязательствами лица о соблюдении установленных организацией требований или условий, согласно статье 18 Таможенного кодекса Российской Федерации является условным.

Условно было выпущено в свободное обращение и оборудование, ввезенное на территорию Российской Федерации иностранным учредителем в качестве вклада в уставный капитал.

Следовательно, названное оборудование, в отношении которого была представлена льгота по таможенным платежам, в силу статьи 29 ТК РФ могло использоваться только в тех целях, в связи с которыми льгота была предоставлена.

Льгота по уплате таможенных платежей предоставлена иностранному учредителю в целях использования им оборудования как предприятием с иностранными инвестициями.

Со дня выхода иностранного инвестора из состава коммерческой организации такая организация в соответствии с пунктом 6 статьи 4 Федерального закона "Об иностранных инвестициях в Российской Федерации" утрачивает статус коммерческой организации с иностранными инвестициями. С этого дня указанная коммерческая организация и иностранный инвестор утрачивают правовую защиту, гарантии и льготы, установленные настоящим Федеральным законом"[[20]](#footnote-20).

Вложение капитала в основные фонды филиала иностранного юридического лица, создаваемого на территории РФ, отнесено действующим законодательством к прямым инвестициям.

Как следует из п. 3 ст. 55 ГК РФ, филиалы не являются юридическими лицами. Они наделяются имуществом создавшим их юридическим лицом и действуют на основании утвержденных им положений. О порядке аккредитации филиалов иностранных юридических лиц, создаваемых на территории Российской Федерации, действует Временное положение, утвержденное Минюстом РФ 31 декабря 1999 г.[[21]](#footnote-21) (далее - Временное положение).

Согласно п. 3 ст. 4 Закона "Об иностранных инвестициях в Российской Федерации" филиал иностранного юридического лица, созданный на территории Российской Федерации, выполняет часть функций или все функции, включая функции представительства, от имени создавшего его иностранного юридического лица (головная организация) при условии, что цели создания и деятельность головной организации имеют коммерческий характер и головная организация несет непосредственную имущественную ответственность по принятым ею в связи с ведением указанной деятельности на территории Российской Федерации обязательствам.

Необходимо заметить, что дочерние и зависимые общества коммерческой организации с иностранными инвестициями не пользуются правовой защитой, гарантиями и льготами, установленными Законом об иностранных инвестициях, при осуществлении ими предпринимательской деятельности на территории Российской Федерации (п. 4 ст. 4 Закона об иностранных инвестициях).

# Заключение

Юридическое лицо с иностранными инвестициями представляет собой создающееся на территории России коммерческое юридическое лицо, в котором иностранный инвестор (инвесторы) владеет не менее чем 10 процентами доли, долей (вклада) в уставном (складочном) капитале указанной организации, для осуществления предпринимательской деятельности. Под корпоративными формами инвестиций понимаются хозяйственные товарищества и общества, к которым относятся коммерческие организации с разделенным на доли (вклады) учредителей (участников) уставным капиталом. Особый правовой статус коммерческих организаций с иностранными инвестициями обеспечивается самим присутствием иностранных инвестиций в установленном размере, с объемом вкладываемых учредителем (участником) инвестиций, а не с самой организационно-правовой формой, которая в то же время служит правовой формой инвестиций.

При определении схемы допуска иностранных инвесторов, осуществляющих предпринимательскую деятельность на территории РФ, критерием могут быть списки отраслей и видов деятельности, разделенных по группам. В группу «закрытых» для иностранных субъектов войдут отрасли, в которых во всех случаях не допускается деятельность коммерческих организаций с иностранными инвестициями. В группу «ограниченных» отраслей следует отнести такие отрасли хозяйства, в которых иностранное присутствие возможно в зависимости от совершения иностранными инвесторами определенных правовых действий (получения разрешений, прохождения экспертизы и т.п.).

Специфика реализации коммерческими организациями с иностранными инвестициями гражданской правосубъектности в имущественном обороте предопределена предъявляемыми к их деятельности требованиями публичного характера по защите интересов и безопасности принимающего инвестиции государства. Реализация гражданской правосубъектности коммерческими организациями с иностранными инвестициями носит регламентированный и отчасти ограниченный характер.

# Библиографический список

## I.Нормативно-правовые акты

1. Конституция Российской Федерации (принята на всенародном голосовании 12 декабря 1993 г.)// "Российская газета" от 25 декабря 1993 года.
2. Часть первая Гражданского кодекса Российской Федерации N 51-ФЗ от 21 октября 1994 года//Собрание законодательства Российской Федерации. 1994. N 32. Ст. 3301.
3. Закон РФ от 27 ноября 1992 г. N 4015-I "Об организации страхового дела в Российской Федерации"//Ведомости Съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации. 1993. N 2. Ст. 56.
4. Федеральный закон от 9 июля 1999 г. N 160-ФЗ "Об иностранных инвестициях в Российской Федерации"//Собрание законодательства Российской Федерации. 1999. N 28. Ст. 3493.
5. Федеральный закон от 8 августа 2001 г. N 129-ФЗ "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей" // СЗ РФ. 2001. N 33. Ст. 3431.
6. Федеральный закон от 21 декабря 2001 г. N 178-ФЗ "О приватизации государственного и муниципального имущества"//Собрание законодательства Российской Федерации. 2002. N 4. Ст. 251.
7. Постановление Правительства РФ от 17 мая 2002 г. N 319 "Об уполномоченном федеральном органе исполнительной власти, осуществляющем государственную регистрацию юридических лиц, крестьянских (фермерских) хозяйств, физических лиц в качестве индивидуальных предпринимателей" // СЗ РФ. 2002. N 20. Ст. 1872.
8. Временное положение "О порядке аккредитации филиалов иностранных юридических лиц, создаваемых на территории Российской Федерации" (утв. Минюстом РФ 31 декабря 1999 г.)//СПС консультант Плюс.

**II. Монография**

1. Бакшинскас В.Ю. Правовое регулирование хозяйственной деятельности. М., 2008.
2. Богуславский М.М. Международное частное право. М., 1999.
3. Вознесенская Н.Н. Иностранные инвестиции: Россия и мировой опыт. М., 2006.
4. Воропаев А.В. О гражданско-правовой природе иностранных инвестиционных отношений// Право и политика. 2007. N 1.
5. Гришакин Д.А. Административно-правовые методы регулирования иностранных инвестиций //Административное и муниципальное право. 2008. N 9.
6. Доронин Н.Г., Семилютина Н.Г. Государство и регулирование инвестиций. М., 2007.
7. Звеков В.П. Международное частное право. М., 2005.
8. Комарова Т.Л., Полевая Е.В. Правовые режимы иностранных инвестиций//Международное публичное и частное право. 2008. N 3.
9. Кучера А., Никитина М. Новый Закон "Об иностранных инвестициях в Российской Федерации//Законодательство и экономика. 2000. N 1.
10. Лукашова Е.В. Создание организации с иностранными инвестициями в РФ//Международное публичное и частное право. 2007. N 1.
11. Майфат А.В. Гражданско-правовые конструкции инвестирования. М., 2006.
12. Марышева Н.И. Международное частное право. М., 2004.
13. Москалев М.А. Правовая сущность инвестиционной деятельности частных иностранных инвесторов как формы финансовых отношений. // «Черные дыры» в российском законодательстве. 2007. № 3.
14. Саркисян Г.Р. Особенности правового режима иностранных инвестиций в России//Право и политика. 2006. № 11.
15. Фархутдинов И.З. Международное инвестиционное право: теория и практика применения. М., 2008.
16. Федченко С.И. Организации с иностранными инвестициями: регистрация и учет в налоговых органах // Российский налоговый курьер. 2004. N 21.
17. Фишер П. Россия и мировые притоки прямых иностранных инвестиций: проблемы и перспективы//Вопросы статистики. 2005. №9.

##

## III. Материалы практики

1. .Постановление Федерального арбитражного суда Московского округа от 25 августа 2004 г. N КА-А40/7197-04//СПС Консультант Плюс.
2. Решение арбитражного суда г. Москвы по делу № А40-6060/03-53-62 от 10 февраля 2005 г. // СПС Консультант Плюс.
1. Фишер П. Россия и мировые притоки прямых иностранных инвестиций: проблемы и перспективы//Вопросы статистики. 2005. №9. С. 25. [↑](#footnote-ref-1)
2. Фархутдинов И.З. Международное инвестиционное право: теория и практика применения. М., 2008. С. 11. [↑](#footnote-ref-2)
3. Богуславский М.М. Международное частное право. М., 1999. С. 172. [↑](#footnote-ref-3)
4. Комарова Т.Л., Полевая Е.В. Правовые режимы иностранных инвестиций//Международное публичное и частное право. 2008. N 3. [↑](#footnote-ref-4)
5. Федеральный закон от 9 июля 1999 г. N 160-ФЗ "Об иностранных инвестициях в Российской Федерации"//Собрание законодательства Российской Федерации. 1999. N 28. Ст. 3493. [↑](#footnote-ref-5)
6. Часть первая Гражданского кодекса Российской Федерации N 51-ФЗ от 21 октября 1994 года//Собрание законодательства Российской Федерации. 1994. N 32. Ст. 3301. [↑](#footnote-ref-6)
7. Гришакин Д.А. Административно-правовые методы регулирования иностранных инвестиций //Административное и муниципальное право. 2008. N 9. С. 51. [↑](#footnote-ref-7)
8. Майфат А.В. Гражданско-правовые конструкции инвестирования. М., 2006. С. 37. [↑](#footnote-ref-8)
9. Бакшинскас В.Ю. Правовое регулирование хозяйственной деятельности. М., 2008. С. 221. [↑](#footnote-ref-9)
10. Доронин Н.Г., Семилютина Н.Г. Государство и регулирование инвестиций. М., 2007. С. 38. [↑](#footnote-ref-10)
11. Москалев М.А. Правовая сущность инвестиционной деятельности частных иностранных инвесторов как формы финансовых отношений. // «Черные дыры» в российском законодательстве. 2007. № 3. [↑](#footnote-ref-11)
12. Закон РФ от 27 ноября 1992 г. N 4015-I "Об организации страхового дела в Российской Федерации"//Ведомости Съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации. 1993. N 2. Ст. 56. [↑](#footnote-ref-12)
13. Решение арбитражного суда г. Москвы по делу № А40-6060/03-53-62 от 10 февраля 2005 г. // СПС Консультант Плюс. [↑](#footnote-ref-13)
14. Федеральный закон от 21 декабря 2001 г. N 178-ФЗ "О приватизации государственного и муниципального имущества"//Собрание законодательства Российской Федерации. 2002. N 4. Ст. 251. [↑](#footnote-ref-14)
15. Постановление Правительства РФ от 17 мая 2002 г. N 319 "Об уполномоченном федеральном органе исполнительной власти, осуществляющем государственную регистрацию юридических лиц, крестьянских (фермерских) хозяйств, физических лиц в качестве индивидуальных предпринимателей" // СЗ РФ. 2002. N 20. Ст. 1872. [↑](#footnote-ref-15)
16. Федеральный закон от 8 августа 2001 г. N 129-ФЗ "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей" // СЗ РФ. 2001. N 33. Ст. 3431. [↑](#footnote-ref-16)
17. Федченко С.И. Организации с иностранными инвестициями: регистрация и учет в налоговых органах // Российский налоговый курьер. 2004. N 21. С. 39. [↑](#footnote-ref-17)
18. Лукашова Е.В. Создание организации с иностранными инвестициями в РФ//Международное публичное и частное право. 2007. N 1. С. 51. [↑](#footnote-ref-18)
19. Кучера А., Никитина М. Новый Закон "Об иностранных инвестициях в Российской Федерации//Законодательство и экономика. 2000. N 1.. [↑](#footnote-ref-19)
20. Постановление Федерального арбитражного суда Московского округа от 25 августа 2004 г. N КА-А40/7197-04//СПС Консультант Плюс. [↑](#footnote-ref-20)
21. Временное положение "О порядке аккредитации филиалов иностранных юридических лиц, создаваемых на территории Российской Федерации" (утв. Минюстом РФ 31 декабря 1999 г.)//СПС консультант Плюс. [↑](#footnote-ref-21)