Министерство образования и науки Российской Федерации

Федеральное агентство по образованию

Государственное образовательное учреждение

высшего профессионального образования

«Самарский государственный аэрокосмический университет

имени академика С.П. Королева»

Факультет экономики и управления

Кафедра социальных систем и права

Курсовая работа по хозяйственному праву

на тему:

«Правовое регулирование деятельности иностранных инвесторов»

Выполнил:

Научный руководитель:

Сокольская А.Б.

Самара 2007

Содержание

Введение

Глава 1. История инвестиционного регулирования

Глава 2. Регистрация и лицензирование коммерческих организаций с иностранными капиталами

Глава 3. Правовое регулирование несостоятельности субъектов инвестиционной деятельности

Глава 4. Правовое регулирование качества результатов предпринимательской деятельности с участием иностранных инвесторов

4.1 Техническая регламентация качества результатов инвестиционной деятельно

4.2 Стандартизация результатов инвестиционной деятельности

4.3 Сертификация результатов инвестиционной деятельности

4.4 Государственный контроль за соблюдением требований технических регламентов

Глава 5. Инвестиционный климат. Гарантия инвестиционной деятельности

5.1 Инвестиционный климат. Правовые режимы привлечения инвестиций

5.2 Система гарантии инвестиционной деятельности

Глава 6. Государственная политика в области инвестиционной деятельности

6.1 Государственное регулирование инвестиционной деятельности на территории Российской Федерации

6.2 Система органов исполнительной власти, реализующих государственную политику в области инвестиционной деятельности

Глава 7. Законность, правопорядок и юридическая ответственность в сфере инвестиционной деятельности

7.1 Понятие, принципы и виды юридической ответственности субъектов инвестиционной деятельности

7.2 Способы защиты прав инвесторов

Заключение

Список литературы

Введение

Одной из важнейших проблем реформирования и модернизации российской экономики на сегодняшний день является привлечение иностранных инвестиций. России требуется иностранный капитал, способный принести новые технологии и современные методы управления, а также способствовать развитию отечественных инвестиций.

В настоящее время происходящие в России социально-экономические изменения существенно преобразовали хозяйственный оборот и потребовали разработки принципиально нового, адекватного экономическим потребностям законодательства, детально регулирующего иностранную инвестиционную деятельность в России.

Сегодня широко распространено мнение, что в нашей стране до сих пор нет достаточной законодательной защиты иностранных инвестиций. Но не стоит верить никому из тех экспертов по России, которые говорят, что наше законодательство не дает сегодня достаточной защиты иностранным инвесторам.

Российское современное инвестиционное законодательство включает в себя сейчас более 60 нормативных документов, которые решают основные проблемы иностранных инвестиций. Это законодательные акты по общим и специальным вопросам инвестиционной деятельности, конкурсному размещению централизованных инвестиционных ресурсов и налогообложению.

В целом, история инвестиционных отношений между Россией и другими странами насчитывает несколько веков. Инвестиционная история России началась в 1769 г. и продолжается по сей день.

В ходе работа мною будут изучены нормативные акты, имеющих предметом регулирования деятельность иностранных инвесторов, различные научные работы, на основании которых будет сделан вывод, о том насколько тщательно и корректно на данный момент продуманы акты, регулирующие иностранные инвестиции и какое по этому вопросу распространено мнение среди исследователей.

Преступим же, наконец, к исследованию.

Глава 1. История инвестиционного регулирования в России

Итак, инвестиционная деятельность в России ведет свой отсчет с 1769 г. Основной приток иностранного капитала выражался в форме портфельного[[1]](#footnote-1) инвестирования. К концу XIX века Россия представляла собой классический пример державы, вставшей на путь «догоняющего» хозяйственного развития. Однако мощный приток иностранного капитала, направленный в значительной мере в тяжелую промышленность, многократно ускорил процесс вступления на капиталистический путь развития. Каковы же были стимулы, побудившие иностранных предпринимателей создавать производственные единицы на территории России.

Первый стимул возник, когда правительство перешло от политики «открытых дверей» к политике протекционизма: взимание пошлин на ввоз товара по прежней ставке, но в золотой волюте, что из-за низкого курса рубля привело к увеличению пошлины в два раза.

Вторым стимулом был высокий уровень прибыли в промышленности России, который гарантировался отсутствием практически любой конкуренции со стороны иностранных товаров.

Третьим стимулом можно назвать дешевую рабочую силу.

Особого внимания заслуживает вопрос о роли правительства в контроле над деятельностью иностранных инвесторов. Российскому правительству, представлявшему мощный организованный аппарат, удалось создать условия, при которых иностранные капиталы не вытесняли отечественные, а служили дополнением к ним. Деятельность компаний, прибегавших к грязным методам, пресекались правительством. Также правительство следило за тем, чтобы деятельность иностранных компаний вела не к монополизации, а к повышению конкурентности российского рынка.

Для иностранного капитала в Советской России особое значение имеет абсолютный контроль со стороны государства. Этот контроль создавал огромные технические трудности для деятельности концессионера и ставил его благополучие в полную зависимость от доброй воли советских органов, единственной гарантией существования концессии была заинтересованность в ней самого государства, как Толька заинтересованность исчезала, концессия была обречена.

Активная деятельность по привлечению иностранного капитала началась в годы перестройки, когда были приняты первые нормативные документы о создании и функционировании совместных предприятий российских организаций с зарубежным партнерами, которые положили начало регулированию прямых иностранных инвестиций в российскую экономку. Важнейшим законодательным актом явился принятый в 1991 г. Закон РСФСР «Об иностранных инвестициях в РСФСР». Главным результатом принятия этого закона стало предоставление предприятиям с иностранными инвестициями национального режима, при котором такие предприятия пользуются на территории страны равными юридическими правами и несут равные обязанности с чисто российскими предприятиями (за исключением деятельности в некоторых стратегических отраслях).

На практике роль упомянутого акта была не столь велика. Причиной тому недостатки концепции регулирования, легшей в основу закона, и недостатки в формулировке отдельных его положений. Глава «Государственные гарантии защиты иностранных инвестиций» была декларированием общих принципов, а не собранием четких норм; многие положения практически устарели в момент вступления закона в силу; закон лишь только касался вопросов, связанных с учреждением и деятельностью иностранных юридических лиц. Кроме того, очевидно, что закон об иностранных инвестициях может действовать только в пакете с другими законами, прежде всего о частной собственности на землю, о приватизации, банкротстве, валютном регулировании, налогообложении. Вместе они должны были формировать единую государственную инвестиционную политику. В условиях увеличения объемов иностранных инвестиций в России возникает необходимость усиления антимонопольного контроля в этой сфере. Претерпев изменения и дополнения 19 июня 1995 г. закон «Об иностранных инвестициях в РСФСР» стал основой законодательства об иностранном предпринимательстве в России. В 1994-1997 доля прямых инвестиций снизилась, объемы прочих инвестиций, значительную часть которых составили кредиты международных организаций, банковские вклады постепенно увеличивались. Правительство современной России заинтересовано, прежде всего, в привлечении иностранных инвестиций, а не в создании инвестиционного климата. В России 90-х годов условия диктуются иностранными инвесторами, не заинтересованными в долгосрочных проектах, кроме того, иностранные инвесторы стремятся вкладывать капиталы в крупные региональные центры с более высоким платежеспособным населением. Несмотря на нестабильность экономическую и политическую многие инвесторы не покидают российский рынок.

Глава 2. Регистрация и лицензирование коммерческих организаций с иностранными капиталами

Согласно части 2 ст. 20 ФЗ от 9 июля 1999 г. № 160-ФЗ «Об иностранных инвестициях в Российской Федерации», юридические лица, являющиеся коммерческими организациями с иностранными инвестициями, подлежат государственной регистрации в порядке, определяемом ст. 51 ГК РФ и гл. III ФЗ от 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей». Регистрационным органом является Федеральная налоговая служба РФ.

В соответствии с частью 3 статьи 49 ГК РФ коммерческие организации с иностранными инвестициями могут иметь гражданские права и нести гражданские обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности, не запрещенных законом. Однако отдельными видами деятельности можно заниматься только на основании лицензий. В целях защиты конституционного строя, здоровья, обеспечения безопасности России в отношении коммерческих организаций с иностранными инвестициями правительство может ввести ограничения на осуществление иностранных инвестиций и связанной с ними деятельности[[2]](#footnote-2). Ограничения могут устанавливаться в следующих отраслях (около 120):

* связанных с ядерным оружием, ядерными установками
* создание новых средств ведения боя, разработка новой военной техники
* разработка и обеспечение эксплуатации российских шифровальных средств
* создание и ведение федеральных баз данных
* работа с государственной тайной, патентная служба
* госстрахование и медстрахование
* добыча драгоценных камней и металлов
* космическая деятельность, федеральная почта и электронная связь и т.д.

Также в случаях, когда максимальная доля вклада иностранного инвестора превышает установленный предел, уполномоченные органы должны предпринять меры по снижению доли (ст. 5 и 8 ФЗ «Об иностранных инвестициях в РФ»)

Глава 3. Правовое регулирование несостоятельности субъектов инвестиционной деятельности

Несостоятельность – признание арбитражным судом неспособность должника в полном объеме удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и исполнить обязанность по уплате обязательных платежей.

Юридическое лицо с иностранными инвестициями считается несостоятельным, если соответствующие обязательства и обязанность не исполнены им в течение трех месяцев с даты, когда они должны были быть исполнены. Состав и размер денежных обязательств определяются на дату подачи в арбитражный суд заявления о признании должника банкротом, если иное не предусмотрено федеральным законом. Дела о банкротстве рассматриваются арбитражным судом в срок, не превышающий семи месяцев с даты поступления заявления. Могут быть приняты следующие решения:

* признание должника банкротом и об открытии конкурсного производства (прекращение существования юридического лица или предпринимательской деятельности)
* отказ в признании должника банкротом
* введение финансового оздоровления (удовлетворение требований кредиторов, а не само по себе восстановление платежеспособности должника)
* введение внешнего управления (введение моратория, установление требований кредиторов)
* о прекращении производства по делу о банкротстве
* об оставлении заявления без рассмотрения
* об утверждении мирового соглашения (добровольное соглашение должника и кредиторов о прекращении дела на взаимных уступках)

Сведения о вынесении всех вышеперечисленных решений, постановления об отмене или изменении указанных актов публикуются в порядке, установленном статьей 28 ФЗ «О несостоятельности».

Решение об отказе в признании должника банкротом принимается в случае: отсутствия признаков банкротства; установления фиктивного банкротства; в иных, предусмотренных ФЗ случаях

Суд прекращает производство по делу о банкротстве в случае:

* восстановления платежеспособности должника в ходе финансового оздоровления
* восстановления платежеспособности должника в ходе внешнего управления
* заключения мирного соглашения
* признания в ходе наблюдения требований заявителя, послуживших основанием для возбуждения дела о банкротстве, необоснованными при отсутствии заявленных и признанных в порядке, установленном ФЗ, иных соответствующих положениям статье 6 ФЗ «о несостоятельности» требований кредиторов
* отказов всех кредиторов от заявленных требований
* удовлетворения всех требований кредиторов
* завершения конкурсного производства
* в иных, предусмотренных ФЗ случаях

Производство по делу о банкротстве может быть приостановлено по ходатайству лица, участвующего в деле о банкротстве, в случае: обжалования судебных актов, предусмотренных статьей 52 ФЗ «О несостоятельности»; обжалования решений собрания кредиторов; в иных, предусмотренных Арбитражным процессуальным кодексом Российской Федерацией, случаях

Глава 4. Правовое регулирование качества результатов предпринимательской деятельности с участием иностранных инвесторов

4.1 Техническая регламентация качества результатов инвестиционной деятельности

Областью социально-экономических отношений, в которой в течение последних десятилетий существенно усилилось государственное регулирование, является сфера формирования безопасности и качества предпринимательской деятельности – продукции, технологических процессов и оказываемых услуг. Особенностью России является то, что система государственного регулирования безопасности товаров и услуг создавалась в условиях перехода к рыночным социально-экономическим отношениям, взамен ликвидированной системы государственного административного управления и планирования, что потребовало принятия принципиально новых законов.

Объективной основой государственного регулирования безопасности предпринимательской деятельности является необходимость защитить человека, его имущество и окружающую среду от отрицательных последствий современного научно-технического развития, от недобросовестных производителей, компенсировать недостатки конкуренции, создать условия для честной конкурентной борьбы.

Усилению государственного регулирования безопасности, в том числе инвестиционной деятельности, способствует современная социально-экономическая обстановка: насыщение товарного спроса, интенсивная конкуренция товаропроизводителей в области качества предлагаемой продукции и услуг, активная деятельность организаций, защищающих права потребителей и т. д.

Элементами системы регулирования безопасности качества товаров и услуг являются: система выдачи лицензий на право ведения какой-либо деятельности, нормативы безопасности и качества, метрология и испытание изделий, процедура оценки подтверждения соответствия изделия установленным нормам.

В настоящее время действует ФЗ от 27 декабря 2002 г. № 184-ФЗ «О техническом регулировании». Этот закон регулирует отношения, возникающие при: разработке, принятии, применении и исполнении обязательных требований к продукции, процессам производства, эксплуатации, хранения, перевозки и т. д.; оценке соответствия.

Техническое регулирование – правовое регулирование отношений в области установления, применения и исполнения обязательных требований к продукции, процессам производства, эксплуатации, хранения, перевозки, реализации и утилизации.

Законодательство Российской Федерации о техническом регулировании результатов инвестиционной деятельности состоит из ФЗ «О техническом регулировании», принимаемых в соответствии с ним федеральных законов и иных нормативных правовых актов РФ. Если международным договором РФ в сфере технического регулирования установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены ФЗ, применяются правила международного договора, а в случаях, если из международного договора следует, что для его применения требуется издание внутригосударственного акта, применяются правила международного договора и принятое на его основе законодательство РФ.

Технический регламент – документ, который принят международным договором РФ, ратифицированным в порядке, установленном законодательством РФ, или ФЗ, или указом Президента РФ, или постановлением Правительства РФ, и устанавливает обязательные для применения и исполнения требования к объектам технического регулирования.

Технические регламенты принимаются в целях:

* защиты жизни или здоровья граждан, имущества физических или юридических лиц, государственного или муниципального имущества
* охраны окружающей среды, жизни или здоровья животных и растений
* предупреждения действий, вводящих в заблуждение приобретателей

Технический регламент должен содержать исчерпывающий перечень продукции, способов производства, эксплуатации, хранения и т. д., в отношении которых устанавливаются его требования.

Технические регламенты применяются одинаковым образом и в равной мере независимо от страны и места происхождения продукции. Технический регламент устанавливает также минимально необходимые ветеринарно-санитарные и фитосанитарные меры в отношении продукции из отдельных стран.

4.2 стандартизация результатов инвестиционной деятельности

Стандартизация – деятельность по установлению правил и характеристик в целях их добровольного многократного использования, направленная на достижение упорядоченности в сферах производства и обращения продукции и повышение конкурентоспособности продукции, работ или услуг;

Стандартизация осуществляется в целях: повышения уровня безопасности жизни или здоровья граждан, имущества физических или юридических лиц, государственного или муниципального имущества, экологической безопасности, безопасности жизни или здоровья животных и растений и содействия соблюдению требований технических регламентов; обеспечение научно-технического прогресса; рационального использования ресурсов; взаимозаменяемости продукции и т.д.

Стандартизация осуществляется в соответствии с принципами: добровольного применения стандартов; максимального учета при разработке стандартов законных интересов заинтересованных лиц; применения международного стандарта как основы; недопущения тех стандартов, которые противоречат техническим регламентам; обеспечение условий для единообразного применения стандартов.

К документам в области стандартизации, используемых на территории РФ, относятся: национальные стандарты; правила стандартизации, нормы и рекомендации в области стандартизации; классификации, общероссийские классификаторы технико-экономической и социальной информации; стандарты организаций.

4.3 Сертификация результатов инвестиционной деятельности

Сертификация – форма, осуществляемая органом по сертификации подтверждения соответствия объектов требования технических регламентов, положениям стандартов или условиям договоров.

Подтверждение соответствия осуществляется в целях: удостоверения соответствия продукции, процессов производства и т. д.; содействия приобретателям в компетентном выборе продукции; повышения конкурентоспособности продукции; создания условий для обеспечения свободного перемещения товаров по территории РФ.

Подтверждение соответствия разрабатывается и применяется равным образом и в равной мере независимо от страны и места происхождения продукции. Подтверждение на территории РФ может носить добровольный или обязательный характер.

Добровольное подтверждение соответствия осуществляется в форме добровольной сертификации.

Обязательное подтверждение осуществляется в формах: принятия декларации о соответствии[[3]](#footnote-3); обязательной сертификации.

Орган по сертификации:

* осуществляет подтверждение соответствия объектов добровольного подтверждения соответствия
* выдает сертификаты соответствия на объекты, прошедшие добровольную сертификацию
* предоставляет заявителям право на применение знака соответствия, если применение знака соответствия предусмотрено
* приостанавливает или прекращает действие выданных им сертификатов соответствия

Форма и схема обязательного подтверждения соответствия устанавливается только техническим регламентом. Работы по обязательному подтверждению подлежат оплате заявителем.

Декларирование соответствия осуществляется по одной из следующих схем:

* Принятие декларирования на основании собственных доказательств. Заявитель самостоятельно формирует доказательственные материалы[[4]](#footnote-4)
* Принятие декларирования на основании собственных доказательств, доказательств, полученных с участием органа по сертификации и аккредитованной испытательной лаборатории. В дополнение к собственным доказательствам включает исследования аккредитированной лаборатории, предоставляет сертификат системы качества

4.4 Государственный контроль за соблюдением требований технических регламентов

Государственный контроль за соблюдением требований технических регламентов осуществляется федеральными органами исполнительной власти, органами исполнительной власти субъектов РФ уполномоченными на проведение государственного контроля в соответствии с законодательством РФ.

Государственный контроль осуществляется в отношении продукции, процессов производства, эксплуатации, хранения и перевозки в части соблюдения требований соответствующих технических регламентов. При осуществлении мероприятий по государственному контролю за соблюдением требований технических регламентов в порядке, предусмотренном ФЗ «О техническом регулировании».

Органы государственного контроля вправе:

* требовать от изготовителя предъявления декларации о соответствии или сертификата соответствия, если применение таких документов предусмотрено
* осуществлять мероприятия по государственному контролю за соблюдением технических регламентов
* выдавать предписания об устранении нарушений требований технических регламентов в срок, установленный с учетом характера нарушения
* принимать мотивированные решения о запрете передачи продукции, приостановлении процесса производства
* приостановить или прекратить действие декларации о соответствии
* привлекать изготовителя к ответственности
* принимать иные предусмотренные законодательством РФ решения

Глава 5. Инвестиционный климат. Гарантия инвестиционной деятельности

5.1 Инвестиционный климат. Правовые режимы привлечения инвестиций

Привлечение иностранных инвестиций, создание совместно с иностранными партнерами совместных юридических лиц является сложным процессом, который требует значительных материальных и финансовых затрат, большого предпринимательского риска и немалого административного опыта, выработанного в процессе участия в международном экономическом сотрудничестве.

Стратегия привлечения иностранных инвестиций в экономику принимающей страны должна базироваться, прежде всего, на изучении потенциальных зарубежных инвесторов и возможностей их удовлетворения без ущерба национальной экономики.

Иностранные инвесторы, движимые своими интересами и оценивая имеющиеся предпосылки эффективного использования капитала, рассчитывают на благоприятные условия своей предпринимательской деятельности.

Совокупность взаимосвязанных условий приема и функционирования иностранного капитала представляют собой, таким образом, факторы, влияющие на процесс создания и деятельность коммерческой организации с иностранными инвестициями. Совокупность таких факторов в инвестиционном праве принято определять единым термином – инвестиционный климат принимающей иностранные инвестиции страны.

В то же время стоит отметить, что в российском законодательстве нет единого подхода к основаниям и критериям определения факторов, влияющих на процесс создания и деятельность коммерческих организаций с иностранными инвестициями. В целом данная ситуация объясняется отсутствием в праве четких механизмов регулирования иностранного капитала. В настоящее время инвестиционное законодательство регулирует лишь конечный результат инвестирования – процесс размещения и использования иностранных инвестиций на российском рынке. Однако данному процессу предшествует ряд организационных, экономических и юридических трудностей при образовании предприятий с участием иностранных партнеров, комплекс которых позволяет определить перспективы иностранной деятельности в России.

Состояние инвестиционного климата и степень инвестиционной привлекательности страны определяются следующими факторами, одновременно влияющими на процесс создания и деятельность коммерческой организации с иностранными инвестициями[[5]](#footnote-5).

Экономические факторы: наличие спроса на выпускаемую продукцию; надежная и стабильная банковско-финансовая система; свободная конвертация иностранной валюты и валюты Российской Федерации; наличие рыночной, транспортной и телекоммуникационной инфраструктуры; низкие темпы инфляции; наличие природных ресурсов.

Организационно-правовые факторы:

* комплексная программа развития инвестиционной политики государства
* отсутствия противоречий в нормах законодательства, в том числе недопустимость его двойного толкования
* стабильность законодательства о финансовом, валютном, налоговом, тарифном и нетарифном регулировании инвестиций
* заблаговременное информирование предпринимателей о намечаемых изменениях правовых норм, регулирующих их деятельность
* стабильные и ясные правила платеже-расчетной системы, обеспечивающие бесперебойное проведение расчетов на территории всей страны и в том числе с иностранными государствами
* наличие современных правил бухгалтерского учета и аудита
* возможность страхования рисков, связанных с инвестиционной деятельностью
* четкое законодательное закрепление гарантий защиты всех видов частной собственности
* наличие процедур и механизмов, защищающих инвесторов от неправомерных действий органов управления – гарантий, обеспеченных ясным и прямым механизмом их реализации
* наличие гарантированных льгот для иностранных участников коммерческой организации с иностранными инвестициями
* наличие ясных правил ограничения иностранного участия в предпринимательской деятельности и оснований ответственности иностранных инвесторов, в том числе процедур лицензирования, сертификации и стандартизации
* низкий уровень общей преступности и административной коррупции как ее специального вида
* наличие квалифицированной юридической помощи, административной и судебной защиты

Кадровые факторы: дешевой рабочей силы, в том числе и управленческого звена.

Отсутствие вышеперечисленных факторов сдерживает привлечение иностранных инвестиций, и, прежде всего процесс создания и деятельность коммерческих организаций с иностранным участием, характеризуют принимающую иностранные инвестиции страну как неблагоприятную с точки зрения ее инвестиционного климата.

Россия пока еще не смогла решить проблему создания благоприятных инвестиционных условий для совместного бизнеса. Но улучшение климата не способно резко увеличить инвестиционный климат. Решение задачи по увеличению инвестиционного климата требует реализации мероприятий по созданию правовых основ деятельности иностранных инвесторов и специфических стимулов для совместного бизнеса, направленных на повышение инвестиционной привлекательности России для иностранных инвесторов и привлечения их внимания к предпринимательской деятельности на территории страны.

Стратегической целью политики в сфере привлечения иностранных инвестиций является предоставление иностранным инвесторам национального режима их предпринимательской деятельности, обеспечивающего благоприятные условия для и деятельности совместных коммерческих организаций. Для этого необходима серьезная подготовительная работа по изменению налогового, инвестиционного и корпоративного законодательства, которая могла бы способствовать росту инвестиционного процесса. Существующий в России национальный режим хозяйственной деятельности крайне непривлекателен для иностранных инвесторов. Учитывая обострение конкуренции в мире за иностранные инвестиции, сопровождающееся предоставлением странами многочисленных льгот иностранным инвесторам, а главное – неблагоприятный инвестиционный климат России, принцип национального режима в России должен быть, дополнен системой реальных льгот и гарантий для иностранных инвесторов.

Наряду с применением принципа национального режима необходима также реализация иных принятых в международной практике принципов правового регулирования иностранных инвестиций. В первую очередь речь идет о режиме наибольшего благоприятствования, который предоставляется многими государствами (например: Польша, Венгрия, Словакия) с целью исключить дискриминацию по отношению к инвесторам из каких-либо стран.

Приоритеты политики государства по созданию необходимых условий для коммерческой организации с иностранными инвестициями в России должны быть сосредоточены на нескольких аспектах:

* поощрение отдельных, важных для экономики РФ видов предпринимательской деятельности
* отраслевые приоритеты: привлечение совместного бизнеса в высокотехнологичные отрасли; отрасли, имеющие характер « узких мест» в экономике, и отрасли, обусловливающие развитие экспорта
* приоритеты в отношении совместной предпринимательской деятельности: в настоящее время нецелесообразно отказываться от стимулирования инвестиций в крупные компании, но в то же время следует обратить внимание на привлечение инвестиций в малый и средний бизнес, которые в гораздо большей степени нуждаются в совершенствовании общей законодательной системы стимулирования привлечения иностранных инвестиций и предоставлений гарантий стабильности условий инвестиционной деятельности на федеральном уровне
* приоритеты регионального развития: вместо практики создания искусственно благоприятных условий инвестиционной деятельности в отдельных субъектах РФ путем предоставления им статуса свободных экономических зон необходимо использовать новую стратегию, направленную на использование ресурсного потенциала регионов с учетом развития инфраструктуры и административных институтов, необходимых для целевого привлечения перспективных инвесторов в совместные коммерческие организации.

Основным фактором деятельности коммерческой организации с иностранными инвестициями является установление облегченного таможенного, валютного и налогового режимов, в том числе на ввоз иностранной валюты и ее свободной конвертации в России, ввоз в страну и сертификация необходимого оборудования, облегченный вывод иностранных капиталов и вывоз продукции, произведенной совместными предприятиями, установление налоговых преференций. Возможность получения льгот в настоящее время решается часто в субъективном порядке, а сами льготы действуют в течение ограниченного срока – после чего процесс начинается сначала. Но это не означает, что соглашение все-таки будет выполнено. Например, американская компания Occidental Company приостановила инвестиции в коммерческой организации с иностранными инвестициями «Парманефть»[[6]](#footnote-6) после того, как таможня потребовала выплатить задним числом налог на добавленную стоимость, за ввезенное оборудование, начиная с 1993 г., что противоречит условиям инвестиционного конкурса на право недропользования[[7]](#footnote-7).

Положительным явлением для привлечения иностранных инвестиций является предоставление отдельными субъектами Российской Федерации дополнительных налоговых льгот. Примером являются Липецкая, Мурманская, Иркутская, Кемеровская области, Республика Башкортостан, Республика Татарстан, Республика Хакасия, Красноярский край, Республика Саха, Приморский край, Хабаровский край, Корякский АО[[8]](#footnote-8).

В настоящее время сложилась ситуация, когда одним из основных условий реализации любого сравнительно крупного инвестиционного проекта коммерческой организации с иностранными инвестициями должна быть поддержка на правительственном или региональном уровне.

Созданию организаций с коммерческими инвестициями препятствует и то, что многие руководители не хотят терять контроль над своими предприятиями, боясь, что иностранные инвесторы привлекут более квалифицированных управляющих на их место.

На данный момент государственная инвестиционная политика направлена на то, чтобы обеспечить инвесторов всеми необходимыми условиями для работы на российском рынке.

5.2 Система гарантии инвестиционной деятельности

лицензирование инвестиционный юридический ответственность

Общие положения гарантий прав иностранных инвесторов.

В России действует ряд нормативно-правовых актов, которые обеспечивают правовой режим деятельности иностранных инвесторов. Основополагающий акт – Федеральный закон от 9 июля 1999 г. № 160-ФЗ « Об иностранных инвестициях в Российской Федерации». Он не распространяется на отношения, связанные с вложением иностранного капитала в кредитные организации, банки, страховые компании, а также на отношения, связанные с иностранными инвестициями в некоммерческие организации для достижения каких-либо общественно полезных целей.

В соответствии с положениями части 4 статьи 15 Конституции РФ международные договоры являются составной частью ее правовой системы. Следовательно, договоры с иностранными государствами о поощрении и взаимной защите инвестиций, а также соглашения об избежании двойного налогообложения, ратифицированные Российской Федерацией, также служат гарантией прав иностранных инвесторов.

Следующим по значимости документом в данной сфере является Федеральный закон от 25 февраля 1999 г. № 39-ФЗ «Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капиталовложений». Он определяет правовые и экономические основы инвестиционной деятельности, осуществляемой в форме капиталовложений на территории России, а также устанавливает гарантии равной защиты прав, законных интересов и имущества субъектов инвестиционной деятельности, независимо от форм собственности.

Для успешного привлечения капитала из-за рубежа необходим благоприятный инвестиционный климат, а для этого важным является законодательное регулирование, развивающее и охраняющее инвестиционные отношения, в том числе – устанавливающее правовой механизм государственных гарантий иностранных инвестиций.

Гарантии прав иностранных инвесторов – конкретные обязательства, принимаемые на себя государством в связи с обеспечением условий осуществления инвестиционной деятельности. Речь идет о том, что государство в законодательном или международно-правовом порядке принимает на себя обязательство совершить по отношению к иностранному инвестору определенные действия или воздержаться от действий, нарушающих законные права и интересы инвестора.

Неслучайно согласно преамбуле Федерального закона «Об иностранных инвестициях в Российской Федерации» основной его задачей является обеспечение «гарантий прав иностранных инвесторов на инвестиции и получаемые от них доходы и прибыль».

В вышеупомянутом Федеральном законе отсутствуют многие необходимые нормы, как то: условие допуска иностранного вкладчика, процедура оформления допуска, нормы о правах и обязанностях инвестора, его ответственности при нарушении условий его функционирования; ничего нет об органе, который решает вопрос о допуске конкретного инвестора, и т.д. Данный правовой акт ограничен, как указано в статье 1, им регулируются лишь отношения, «связанные с государственными гарантиями прав иностранных инвесторов при осуществлении ими инвестиций на территории Российской Федерации».

В нескольких статьях Федерального закона «Об иностранных инвестициях в Российской Федерации» установлена система государственных гарантий прав иностранных инвесторов. Данная система состоит из следующих видов гарантий:

* гарантия от неблагоприятного изменения для иностранного инвестора и коммерческой организации с иностранными инвестициями законодательства Российской Федерации (статья 9)
* гарантия правовой защиты деятельности иностранных инвесторов на территории Российской Федерации (статья 5)
* гарантия использования иностранным инвестором различных форм осуществления инвестиций на территории Российской Федерации (статья 6)
* гарантия компенсации при национализации и реквизиции имущества иностранного инвестора или коммерческой организации с иностранными инвестициями (статья 8)
* гарантия использования на территории России и перевода за пределы России доходов, прибыли и других, правомерно полученных денежных сумм (статья 11)
* гарантия права иностранного инвестора на беспрепятственный вывоз за пределы Российской Федерации имущества и информации в документальной форме или в качестве иностранной форме записи на электронных носителях, которые были первоначально ввезены на территорию Российской Федерации инвестиции (статья 12)
* гарантия перехода прав и обязанностей иностранного инвестора другому лицу (статья 7)
* гарантия права иностранного инвестора на приобретение ценных бумаг (статья 13)
* гарантия участия иностранного инвестора в приватизации (статья 14)
* гарантия предоставления иностранному инвестору права на земельные участки, здания и т. д. (статья 15)
* гарантия обеспечения надлежащего разрешения спора, возникшего в связи с осуществлением инвестиций и предпринимательской деятельности на территории Российской Федерации иностранным инвестором (статья 10)

Часть гарантий была сформулирована в предшествующем Законе РСФСР от 4 июля 1991 г. № 1545-1 «Об иностранных инвестициях в РСФСР». А главным нововведением является норма статьи 7 Федерального закона «Об иностранных инвестициях в Российской Федерации», которая устанавливает гарантию перехода прав и обязанностей иностранного инвестора к другому лицу. Данное положение на законодательном уровне зафиксировало принцип суброгации в международном страховании иностранных инвестиций от политических рисков.

Глава 6. Государственная политика в области инвестиционной деятельности

6.1 Государственное регулирование инвестиционной деятельности на территории Российской Федерации

Государственное регулирование инвестиционной деятельности в России основывается на комплексной законодательной базе, реализация которой обеспечивается механизмами контроля, прежде всего органов исполнительной власти.

Регулирование – систематизация государством процесса инвестирования по следующим основным направлениям: государственное регулирование инвестиционной деятельности; участие государства в инвестиционной деятельности в качестве субъекта; осуществление государственного контроля и надзора за инвестиционной деятельности; предоставление государственных гарантий субъектам инвестиционного процесса.

Государственное участие в инвестиционной деятельности основано, прежде всего, на признаваемой законом правосубъектности государства, его субъектов, их равноправия в гражданском и хозяйственном обороте.

Стабильность правового регулирования инвестиционной деятельности во многом обусловлена ясностью и стабильностью реализуемой властями государственной инвестиционной политики, разработкой, осуществлением, координацией и контролем за реализацией которой должен кто-то предметно и на профессиональной основе заниматься.

Что касается реализации государственной политики по привлечению иностранных инвестиций, надзору и контролю за ними, то этим в ряде стран предметно занимается единственное правительственное ведомство с широкими полномочиями, включая право предоставления определенных льгот иностранным инвесторам.

Государственный контроль – одна из форм осуществления государственной власти, обеспечивающая соблюдение законов и других правовых актов, издаваемых органами государства.

Основными принципами защиты прав инвесторов при проведении государственного контроля являются:

* презумпция добросовестности инвесторов
* соблюдение международных договоров Российской Федерации
* открытость и доступность для инвесторов нормативно-правовых актов, устанавливающих обязательные требования, выполнение которых проверяется при проведении государственного контроля
* установление обязательных требований федеральными законами и принятыми в соответствии с ними нормативно-правовыми актами
* проведение мероприятий по контролю уполномоченными должностными лицами органов государственного контроля
* соответствие предмета проводимого мероприятия по контролю компетенции органа государственного контроля
* периодичность и оперативность проведения мероприятия по контролю, предусматривающего полное и максимально быстрое проведение его в течение установленного срока
* учет мероприятий по контролю, проводимых органами государственного контроля
* признание в порядке, установленном федеральным законодательством, недействующими нормативно-правовых актов, устанавливающих обязательные требования, соблюдение которых подлежит проверке, если они не соответствуют федеральным законам
* устранение в полном объеме органами государственного контроля допущенных нарушений в случае признания судом жалобы инвестора обоснованной
* ответственность органов государственного контроля и их должностных лиц при проведении государственного контроля за нарушение законодательства Российской Федерации

Анализ действующих законодательных и подзаконных актов и сложившиеся практики позволяет определить совокупность таких органов в Российской Федерации, а также выявить и систематизировать функции, осуществляемые ими сегодня на государственном уровне в сфере регулирования и контроля инвестиционной деятельности:

* функции государственной легализации и регистрации инвестиций и субъектов инвестиционной деятельности
* функции общеэкономического и внешнеторгового государственного регулирования в инвестиционной сфере
* функции финансово-кредитного и валютного регулирования и контроля
* функции фискально-налогового государственного регулирования и контроля в отношении субъектов инвестиционной деятельности
* функции государственного регулирования инвестиционной деятельности на фондовом рынке и в сфере приватизации

В настоящее время названные функции государственного регулирования, координации и контроля инвестиционной деятельности на территории Российской Федерации рассредоточены между многими федеральными министерствами, службами и агентствами, каждое из которых реализует их в пределах своей предметной компетенции и по своим направлениям. Зачастую выполняемые этими органами функции либо им несвойственны, либо дублируются другими органами и государственными учреждениями. В результате за формирование и реализацию общегосударственной инвестиционной политики до сих пор ни один из федеральных органов исполнительной власти не отвечает.

Объясняется это тем, что в России не было соблюдено в должной мере главное из названных выше условий – долгосрочная политика государства в инвестиционной сфере до сих пор Правительством Российской Федерации официально так и не сформулирована. При отсутствии же объявленных и гарантированных государством, хотя бы на несколько лет вперед, четких и ясных правил по работе с иностранными инвесторами серьезного притока крупномасштабных частных капиталовложений в российскую экономику ожидать не приходится.

6.2 Система органов исполнительной власти, реализующих государственную политику в области инвестиционной деятельности

В соответствии с Федеральным конституционным законом от 17 декабря 1997 г. № 2 –ФКЗ «О правительстве Российской Федерации» Правительство Российской Федерации разрабатывает и реализует государственную политику в сфере инвестиционной деятельности.

Правительство: определяет целесообразность введения запретов и ограничений осуществления иностранных инвестиций на территории Российской Федерации, разрабатывает законопроекты о перечнях указанных запретов и ограничений; определяет меры по контролю за деятельностью иностранных инвесторов в Российской Федерации; утверждает перечень приоритетных инвестиционных проектов; разрабатывает и обеспечивает реализацию федеральных программ привлечения иностранных инвестиций; привлекает инвестиционные кредиты международных финансовых организаций и иностранных государств на финансирование Бюджета развития Российской Федерации инвестиционных проектов федерального значения; осуществляет контроль за подготовкой и заключением международных договоров Российской Федерации о поощрении и взаимной защите инвестиций.

Система органов исполнительной власти, осуществляющая государственную политику в области инвестиционной деятельности, состоит из:

* Министерства экономического развития и торговли Российской Федерации
* Министерства финансов Российской Федерации
* Министерства юстиции РФ
* Министерства промышленности и энергетики РФ
* Министерство природных ресурсов РФ
* Федерального агентства по управлению федеральным имуществом
* Федерального агентства по недропользованию
* Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии
* Федеральной антимонопольной службы
* Федеральной налоговой службы
* Федеральной службы и финансовым рынкам
* Федеральной службы страхового надзора
* Федеральной таможенной службы
* Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам.

Глава 7. Законность, правопорядок и юридическая ответственность в сфере инвестиционной деятельности

7.1 Понятие, принципы и виды юридической ответственности субъектов инвестиционной деятельности

Понятие юридической ответственности субъектов инвестиционной деятельности.

Юридическая ответственность неразрывно связана с государство, нормами права, обязанностью и противоправным поведением граждан и их объединений. Государство, издавая нормы права, определяет юридическую ответственность субъектов независимо от их воли и желания, она носит государственно-принудительный характер.

Основанием юридической ответственности в сфере инвестиционной деятельности выступает правонарушение, то есть виновное, противоправное деяние деликтоспособного субъекта[[9]](#footnote-9), наносящее ущерб личности, обществу, государству.

В юридической литературе еще не сформулировано понятие правонарушения в сфере инвестиционной деятельности. Но, исходя из общетеоретических основ, под правонарушением в сфере инвестиционной деятельности можно понимать совершенные виновно общественно-опасные деяния субъекта, которые причиняют вред или создают реальную возможность причинения ущерба экономике, как путем непосредственного нарушения интересов хозяйствующих субъектов, так и путем нарушения интересов граждан, соприкасающихся с предпринимательской деятельностью.

Юридическая ответственность, как известно, бывает гражданско-правовой, дисциплинарной, административной, уголовно-правовой, а также материальной.

Гражданско-правовая ответственность предусмотрена за нарушение договорных обязательств или за причинение внедоговорного имущественного ущерба. Она имеет свои характерные черты, определяемые спецификой данной отрасли права и предмета ее регулирования.

Уголовная ответственность субъектов инвестиционной деятельности предусмотрена Уголовным кодексом РФ, который выделяет специальную главу 22 «Преступления в сфере экономической деятельности (ст. 169-200 УК РФ), которые непосредственно относятся к предпринимательству как основному признаку, характеризующему инвестиционную деятельность.

Договорные условия определяют функции, выполнение которых возлагается на каждого из контрагентов. Согласно статье 309 ГК РФ обязательства договора должны исполняться надлежащим образом в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями.

7.2 Способы защиты прав инвесторов

Нотариальная защита прав инвесторов.

Основные задачи нотариата в сфере отношений с иностранным элементом – нотариат призвании обеспечить защиту прав и законных интересов граждан и юридических лиц путем совершения предусмотренных национальным законодательством нотариальных действий. Предметом нотариальной деятельности являются бесспорные дела. Нотариус не использует состязательную форму процесса, совершают нотариальные действия единолично.

Нотариат применяет нормы иностранного права в соответствии с национальным законодательством и международными договорами.

Документы, составленные за границей и исходящие от должностных лиц компетентных органов иностранного государства, принимаются при условии их легализации Министерством иностранных дел. Легализация – последовательный ряд удостоверений подписей должностных лиц и качества, в котором они выступают; удостоверение подлинности печатей и штампов, которыми скреплены документы (ст. 408 ГПК РФ и ст. 255 АПК РФ).

Конвенция об отмене требований легализации иностранных официальных документов (Гаага, 5 октября 1961 г.) устанавливает правило – вместо последовательных операций по оформлению легализации требуется выполнение единственной формальности: проставление органами, выдавшими документ, апостиля – единственной удостоверительной надписи на документе, одинаковой по форме для всех государств-участников.

Одной из важных обязанностей нотариуса является сохранение тайны совершаемых нотариальных действий. Жалобы на неправильное выполнение нотариальных действий рассматривается судом в порядке особого производства.

Общие вопросы судебной защиты прав инвесторов. Международный коммерческий арбитраж.

Обращение инвесторов в суд с иском о защите нарушенных прав и законных интересов является наиболее эффективной формой восстановления нарушенного права или оспоренного права. Защита прав инвесторов осуществляется в основном арбитражным судом, который рассматривает и разрешает экономические споры в сфере управления. Спор рассматривается независимым арбитром, избранным сторонами на основе его профессиональных качеств.

Процессуальные действия, связанные с исполнением арбитражных решений и выполняемые судами общей юрисдикции: осуществление принудительных мер по предварительному обеспечению риска; принудительное исполнение арбитражного решения.

Заключение

Становление новых экономических отношений в России вызывает необходимость изменения механизма правового регулирования инвестиционной деятельности. Это объясняется неблагоприятным инвестиционным климатом в стране и по отношению к иностранным инвестициям и инвесторам в особенности.

Неблагоприятный климат приводит к тому, что иностранный инвесторы предпочитают осуществлять инвестиционные вложения через российских посредников, ориентирующихся на российском рынке.

Важной причиной такого положения является отсутствие необходимых факторов привлечения иностранных инвестиций и создания и деятельности совместного бизнеса в России.

Действующее российское инвестиционное законодательство далеко не во всем соответствует требованиям международной практики и глобальной тенденции либерализации режима привлечения иностранных инвестиций являются:

* пересмотр системы государственных гарантий иностранным инвесторам, включая предоставление полноценной гарантии от изменения условий хозяйственной деятельности на протяжении периода реализации инвестиционного проекта
* переосмысление принципа равноправия отечественных и иностранных инвесторов с учетом того факта, что неблагоприятный национальный режим хозяйственной деятельности фактически ставит иностранных инвесторов в неравноправное положение на рынке
* в отношениях федерального центра с регионами в области регулирования иностранных инвестиций должно быть четкое разграничение критериев, пределов и размеров государственных гарантий и льгот для частных инвестиций, разделение обязательств и ответственности по таким гарантиям и льготам между органами разных уровней, включая органы местного самоуправления
* дальнейшее совершенствование законодательства о недрах в целях притока иностранных инвестиций в добывающие отрасли российской экономики
* адаптация российского законодательства к условиям участия в международных инвестиционных и торговых организациях

С учетом этого необходимо осуществлять подготовку и специального регионального законодательства, касающегося вопросов инвестиционной деятельности конкретного субъекта Российской Федерации.

Тот факт, что многие субъекты приняли собственные законы об иностранных инвестициях, означает, что иностранные инвесторы должны руководствоваться не только положениями федерального закона, но и законами субъектов РФ, на территории которых осуществляется эта инвестиция. Одной из основных задач является необходимость обеспечить непротиворечивость таких законов федеральным законам.

Таким образом, перед нашим государством стоит сложная задача: привлечь в страну иностранный капитал и, не лишая его собственных стимулов, направлять его мерами государственного регулирования на достижение общественно полезных целей.

Список литературы

Законы

1. Таможенный кодекс РФ от 28 мая 2003 г.

2. Гражданский кодекс РФ от 30 ноября 2004 г.

3. Налоговый кодекс РФ от 31 июля 1998 г.

4. Уголовный кодекс РФ от 31 июня 1996 г.

5. ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» СЗ РФ – 2002 - № 43 – ст. 4190

6. ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» СЗ РФ – 2001 - № 33 – ст. 3430

Указы Президента РФ

от 27 сентября 1993 г. № 1466 «О совершенствовании работы с иностранными инвестициями»

Постановления Правительства РФ

от 30 июня 1995 г. № 657 «О Российском центре содействия иностранным инвестициям при Министерстве экономики Российской Федерации»

Учебники

1.Гущин В.В. - Инвестиционное право – М., 2006 г.

2. Коршунова Н.М. - Предпринимательское право – М., 200

3. Шадрина Т.В. – Правовое регулирование отношений с участием иностранных инвесторов – Оренбург, 2002

1. доходы от продажи за рубежом российских ценных бумаг [↑](#footnote-ref-1)
2. часть 2 ст. 4 и 23 ФЗ «Об иностранных инвестициях в РФ» [↑](#footnote-ref-2)
3. далее – декларирование соответствия [↑](#footnote-ref-3)
4. техническая документация, результаты собственных исследований, другие документы, послужившие мотивированным основанием для подтверждения соответствия продукции требованиям технических регламентов [↑](#footnote-ref-4)
5. Существуют иные подходы к классификации факторов, влияющих на привлечение инвестиций: политические, экономические, социальные, административно- организационные. Однако, как правило, такая классификация не дает ответы на причины и проблемы и деятельности иностранных инвесторов на территории России. Об этом рассуждают в своих монографиях Л.И. Абалкин, А.И. Анчишкин, Н.Д. Кондратьев, В.В. Шеремет [↑](#footnote-ref-5)
6. Республика Коми [↑](#footnote-ref-6)
7. Информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 18 января 2001 г. № 58 « Обзор практики разрешения арбитражными судами споров, связанных с защитой иностранных инвесторов» // Вестник ВАС РФ – 2001 - № 3 [↑](#footnote-ref-7)
8. Инвестиционный режим привлекательности. Федеральный справочник – 2003 [↑](#footnote-ref-8)
9. инвестора, образуемого им юридического лица, а также органов власти или должностного лица [↑](#footnote-ref-9)