

3. социальная направленность государственного регулирования сбережений;
4. недопустимость в процессе правового регулирования сбережений произвольного вмешательства в частные дела.

Список использованных источников:

1. Банковский кодекс Республики Беларусь : Кодекс Респ. Беларусь, 25 окт. 2000 г., № 441-3 // Эталон – Беларусь [Электронный ресурс] / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2016.
2. Бюджетный кодекс Республики Беларусь : Кодекс Респ. Беларусь, 16 июля 2008 г. № 412-3 // Эталон – Беларусь [Электронный ресурс] / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2016.
3. Гражданский кодекс Республики Беларусь : Кодекс Респ. Беларусь, 7 дек. 1998 г., № 218-3 // Эталон – Беларусь [Электронный ресурс] / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2016.
4. Конституция Республики Беларусь, 1994 г. (с изменениями и дополнениями, принятыми на республиканских референдумах 24.11.1996, 17.10.2004) // Эталон – Беларусь [Электронный ресурс] / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2016.

УДК 339.727.22:341(476)

**К КОПРОСУ О ПРАВОВОМ РЕЖИМЕ ИНОСТРАННЫХ ИНВЕСТИЦИЙ
В РЕСПУБЛИКЕ БЕЛАРУСЬ**

А. А. Герасимович,

заведующий кафедрой истории государства и права УО Белорусская государственная сельскохозяйственная академия, кандидат исторических наук, доцент

А.В. Подворный,

старший преподаватель кафедры истории государства и права УО Белорусская государственная сельскохозяйственная академия

Введение. Республика Беларусь, как и многие другие государства, остро нуждается в инвестициях как национальных, так и иностранных, для модернизации производства. Кроме этого иностранные инвестиции являются важным фактором интеграции в мировую экономику, способствуют развитию внешнеэкономических связей страны, содействуют укреплению положения Республики Беларусь на международном рынке.

Поскольку наше государство заинтересовано в осуществлении со стороны иностранных инвесторов капиталовложений в национальную экономику, оно стремится к созданию наиболее привлекательных условий для осуществления инвестиционной деятельности, формируя в конечном итоге определенный правовой режим иностранных инвестиций.

В соответствии с ним устанавливаются права и обязанности государства-реципиента, статус иностранных инвесторов и их возможности, правовые основы и основные принципы осуществления инвестиций. Именно оценивая существующий правовой режим иностранных инвестиций иностранный инвестор принимает решение об осуществлении капиталовложений. В этой связи исследова-

ние данной проблемы представляется актуальным как с теоретической так и с практической точек зрения.

Основная часть. Понятие «инвестиции» является ключевым в инвестиционном законодательстве, для определения наличия или отсутствия инвестиционных правоотношений и инвестиционных споров, правильного их разрешения. Содержание легального определения «инвестиции» оказывает непосредственное влияние на развитие экономики любого государства, отражает её тенденции. Каждое государство в зависимости от своих целей и приоритетов по-своему определяет инвестиции в законодательстве и устанавливает соответствующее правовое регулирование. В связи с чем, на сегодняшний день не выработано единого, общепринятого, в юридическом смысле, понятия «инвестиции» ни в литературе, ни в законодательстве разных стран. Тем не менее, в последние годы в экономической теории наметилась тенденция к выработке общего (единого) понятия «инвестиции», включающего в себя основные признаки данного явления.

Ввиду многообразия форм, видов и методов инвестирования понятие иностранных инвестиций характеризуется множеством подходов как в юридической литературе, так и в нормативных источниках. Различия в нормативном определении инвестиций предопределяются целями и задачами того или иного источника.

Во внутреннем законодательстве Республики Беларусь понятие иностранные инвестиции формируется путем сопоставления двух терминов, определенных в Законе об инвестициях: «инвестиции» и «иностранные инвесторы». Под инвестициями Закон об инвестициях понимает любое «имущество и иные объекты гражданских прав, принадлежащие инвестору на праве собственности, ином законном основании, позволяющем ему распоряжаться такими объектами, вкладываемые инвестором на территории Республики Беларусь способами, предусмотренными настоящим Законом, в целях получения прибыли (доходов) и (или) достижения иного значимого результата либо в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием» [1]. Инвестиции следует считать иностранными, когда они вкладываются иностранными инвесторами.

Понятие «инвестиционный климат» (англ. – investment climate) включает в себя установленные экономические, политические, финансовые условия, оказывающие влияние на приток внутренних и внешних инвестиций в экономику страны [2]. Иными словами, это комплекс политических (к примеру, политическая стабильность), юридических (сформированная законодательная база), социальных, а также иных факторов, обеспечивающих привлекательность осуществления капиталовложений в национальную экономику.

Определяя понятие правовой режим необходимо прежде всего отметить, кто может выступать в качестве иностранных инвесторов. Ведь именно от признания того или иного физического или юридического лица или организации в качестве иностранного инвестора зависит его допуск к участию в инвестиционных правоотношениях на территории государства получателя инвестиций, а также объем прав, преференций и льгот, которыми он будет пользоваться.

Ч. 2 ст. 1 Закона Республики Беларусь от 12.07.2013 № 53-З «Об инвестициях» (далее – Закон об инвестициях) установлено, что иностранными инвесторами являются:

- иностранные граждане и лица без гражданства, постоянно не проживающие в Республике Беларусь;
- граждане Республики Беларусь, постоянно проживающие за пределами Республики Беларусь;
- иностранные юридические лица (организации, не являющиеся юридическими лицами);
- международные юридические лица (организации, не являющиеся юридическими лицами).

Применительно к вышеприведенному определению, считаем целесообразным обратить внимание на то обстоятельство, что действующий до вступления в силу Закона об инвестициях Кодекс Республики Беларусь от 22.06.2001 № 37-З «Инвестиционный кодекс Республики Беларусь» (далее – ИК) предусматривал, что иностранными инвесторами в Республике Беларусь признаются также иностранные государства и их административно-территориальные единицы в лице уполномоченных органов.

В инвестиционных правоотношениях государство может участвовать как непосредственно (через уполномоченные органы государственной власти), так и опосредованно (как учредитель государственных предприятий и учреждений). Опосредованное участие иностранного государства в качестве иностранного инвестора на территории Республики Беларусь проблем не вызывает, поскольку реальным участником инвестиционных отношений являются государственные предприятия и учреждения, независимо от фактического получателя дохода от инвестиционной деятельности, коим признается иностранное государство. В то время как определение государства в качестве иностранного инвестора может повлечь за собой ряд трудностей, связанных с тем, что иностранные государства занимают особое положение в силу того, что государство есть публично-правовое образование. Как следствие, в случае возникновения спора, касающегося инвестиций, он фактически возникнет между двумя государствами, и должен быть рассмотрен по правилам международного публичного права. Таким образом, на сегодняшний день, иностранные государства имеют возможность осуществлять инвестирование в экономику Республики Беларусь только опосредованно, то есть через учреждаемые ими организации и учреждения.

Определение иностранного инвестора содержится также в двусторонних соглашениях о поощрении и взаимной защите инвестиций.

В литературе можно найти различные точки зрения по поводу того, что собой представляет правовой режим. Это может быть порядок правового регулирования, выраженный в комплексе правовых средств (С. С. Алексеев, Н. И. Матузов, А. В. Малько); установленный в нормах права порядок приобретения, пользования и распоряжения вещами как объектами гражданских правоотношений; социальный режим некоторого объекта, закреплённый правовыми нормами и обеспеченный совокупностью юридических средств (В. Б. Исаков); совокупность прав и обязанностей иностранных граждан (Л. Н. Галенская); порядок координации и субординации поведения субъектов; юридическая форма организации известного круга общественных отношений; установленный государством в правовых нормах порядок формирования и реализации общественных отноше-

ний (О. А. Красавчиков); результат регулятивного воздействия на общественные отношения системы юридических средств (Л. А. Морозов); основные начала (принципы), определяющие основы правового регулирования соответствующих отношений (Л. П. Ануфриева).

Нельзя ставить знак равенства между правовым режимом и правовым статусом иностранных граждан. Дело в том, что правовой режим раскрывается через совокупность различных элементов, таких как: субъекты, объекты, методы, гарантии и др., тогда как правовой статус определяется в первую очередь через права и обязанности лица. Понятие правовой статус используется для характеристики субъекта, а правовой режим - объекта или деятельности (в нашем случае объект – иностранные инвестиции).

Таким образом, правовой режим имеет в международно-правовой защите иностранных инвестиций чрезвычайно важное значение: на основании его определяются права и обязанности государства по обращению с иностранными инвестициями, а также правосубъектность иностранного инвестора на территории этого государства.

Понятие «правовой режим иностранных инвестиций» необходимо рассматривать в широком и узком смыслах. В широком смысле правовой режим иностранных инвестиций – это основные принципы правового регулирования инвестиционных правоотношений (например, принцип не дискриминации). В узком смысле правовой режим иностранных инвестиций есть не что иное, как совокупность условий (правил) осуществления инвестиционной деятельности, внешней формой выражения которых являются международные договоры и внутреннее законодательство государства реципиента капитала.

В юридической литературе принято выделять три вида режимов для инвестиций: национальный режим (далее – НР), режим наибольшего благоприятствования (далее – РНБ) и специальный режим [4]. Ряд исследователей используют другие термины для их обозначения. Например, А. Г. Богатырев отмечает, что льготный, или преференциальный, режим составляют суть специального режима для иностранных инвестиций.

Вместе с тем, у ученых нет единого мнения о том, какой из режимов следует использовать для привлечения большего количества иностранных инвестиций в экономику государства. Одни авторы С. Ким, В. Рудашеский, А. Львов, М. Фурщик придерживаются мнения о необходимости использования РНБ, другие Н. Г. Доронина, Ю. И. Ершов склонны отдавать предпочтение НР.

В настоящее время в Республике Беларусь действует 51 двустороннее международное соглашение о поощрении и взаимной защите иностранных инвестиций, из них: 1 представляет НР, 5 соглашений содержат положения о РНБ и 45 предусматривают применение смешанного режима.

Национальный режим предполагает, что допуск иностранных инвесторов на территорию государства для ведения предпринимательской деятельности осуществляется по правилам, устанавливаемым национальным законодательством и в соответствии с правилами, применяемыми одновременно и к национальным инвесторам. Так, в соглашении с Сирийской Арабской Республикой предусматривается, что каждая договаривающаяся сторона в целях осуществления ин-

вестиций на территории ее государства предоставит режим, не менее благоприятный, чем тот, который она предоставляет в отношении инвестиций и доходов своих собственных инвесторов.

Государство – реципиент инвестиций в одностороннем порядке регулирует доступ капиталовложений на свой рынок и в отдельные отрасли, устанавливая, например, разрешительный порядок для осуществления предпринимательской деятельности и т. д., при этом не проводя различий в источнике капитала (национальном и/или иностранном). Использование НР компаниями, осуществляющими инвестирование на территориях государств – участников таких договоров, характеризуется тем, что инвесторы получают доступ во все отрасли промышленности государства, пользуются местными источниками финансирования и т. д.

Как отмечает И. З. Фархутдинов, данный режим в основном предоставляется странами с развитой, стабильной экономикой, которые не боятся экономической интервенции со стороны другого государства. При этом они не создают специальное законодательство, которое регулирует деятельность иностранных компаний на своей территории. В случае необходимости урегулирования каких-то аспектов деятельности иностранных инвесторов (например, в вопросах порядка учреждения и регистрации компаний, лицензирования) следует применять нормы, содержащиеся в общих нормативных правовых актах. Такого принципа регулирования деятельности инвесторов придерживаются в США. Развивающиеся государства, в том числе Республика Беларусь и ряд стран СНГ, предоставляющие НР инвесторам государств – участников подобных соглашений, имеют специальное законодательство (в виде законов или кодексов об инвестиционной деятельности) с целью недопущения иностранных инвесторов в стратегические отрасли экономики государства. Как утверждает Н. Г. Доронина, предоставление НР никогда не означало полной идентичности в правах иностранцев и национальных граждан.

Первое документальное закрепление РНБ было осуществлено в двустороннем соглашении о взаимном содействии и защите инвестиций, подписанном 16 апреля 1992 г. между правительствами Республики Беларусь и Республики Польша. Данное соглашение предусматривает, что режим деятельности инвесторов на территории принимающего государства будет не менее благоприятным, чем в отношении инвесторов третьих государств. Аналогичный режим был предоставлен соглашениями о взаимном содействии и защите инвестиций, заключенными с Китайской Народной, Республикой Сингапур, Социалистической Республикой Вьетнам и Республикой Кипр.

Как отмечает Т. Н. Нешатаева, данный правовой режим предоставляет возможность инвесторам из любого государства пользоваться теми же правами, которые предоставлены лицам другого иностранного государства.

РНБ в целом соответствует интересам инвесторов зарубежных государств, поскольку при предоставлении льгот инвесторам третьего государства данные преференции будут распространяться и на них. Данный режим ставит в равное положение иностранных инвесторов друг перед другом, что, в свою очередь, облегчает конкуренцию между ними в стране – реципиенте капитала.

Однако такой режим, во-первых, сопряжен с ограничениями для иностранных инвесторов на получение особых льгот, которые могут быть закреплены для инвесторов других государств в результате подписания специальных международных договоров (по вопросам налогообложения, приграничной торговли и т. д.), в том числе соглашений об экономических зонах, экономическом или таможенном союзах и зонах свободной. Во-вторых, при проникновении на рынок государства – реципиента капитала иностранные инвесторы сталкиваются с преградой в лице национального инвестора, который активно пользуется защитой и поддержкой собственного государства. В качестве поддержки национальных инвесторов государство может устанавливать правила, регулирующие особый порядок доступа к осуществлению предпринимательской деятельности, запрет на использование зарубежных инвестиций в определенных секторах экономики и т. д.

Такой «осторожный» подход в целом не содействует росту инвестиционной активности из-за рубежа, и поэтому государства все-таки стремятся внести особые условия в соглашения о содействии и взаимной защите инвестиций, которые предоставят их инвесторам одинаковые с национальными инвесторами возможности по ведению хозяйственной деятельности. При этом иностранные инвесторы желают одновременно сохранить те преференции, которые им предоставляются в рамках РНБ.

По справедливому мнению И. З. Фархутдинова, новой тенденцией в соглашениях о содействии и взаимной защите инвестиций является предоставление смешанного режима, т. е. сочетания РНБ и НР.

Впервые закрепление смешанного режима произошло в Договоре о содействии осуществлению и взаимной защите инвестиций от 2 апреля 1993 г., заключенном между Республикой Беларусь и Федеративной Республикой Германия. Смешанный режим предоставляется в соглашениях о содействии и взаимной защите инвестиций, заключенных Республикой Беларусь с многими государствами, например Королевством Нидерландов, Государством Израиль, Итальянской Республикой, Королевством Бахрейн и т. д.

При несомненных положительных сторонах каждого режима одновременное использование НР и РНБ в соглашениях создает неопределенность при осуществлении инвестиций на территории принимающего государства ввиду возможной неоднозначной квалификации действий инвесторов контролирующими государственными органами. Реализация смешанного режима на практике ставит задачу перед государством в выборе конкретного правового режима деятельности для иностранного инвестора в зависимости от ситуации.

Для ее решения предлагается прибегнуть к одному из способов определения действующего режима, которые были установлены в соглашениях о поощрении и взаимной защите инвестиций Республики Беларусь с Королевством Саудовская Аравия, Азербайджанской Республикой и Республикой Словения, а именно: считать, что действует тот режим, который в настоящий момент является наиболее благоприятным; предоставить определение режима деятельности самому инвестору; считать, что режим деятельности иностранного инвестора определяется государством – реципиентом капитала. И. З. Фархутдинов рекомендует установить одновременное действие НР и РНБ. В

этом случае инвестор будет пользоваться теми же условиями предпринимательской деятельности, что и национальный инвестор, иметь равные с ним права, одновременно используя преимущества и льготы, предоставляемые иностранным инвесторам по национальному законодательству или на основании международных договоров. По нашему мнению, необходимо согласиться с данной позицией ученого относительно смешанного режима, поскольку создаваемые последним условия деятельности будут более привлекательными и максимально выгодными для иностранных инвесторов по сравнению с другими режимами.

Таким образом, следует отметить, что положения двусторонних международных договоров Республики Беларусь о поощрении и взаимной защите иностранных инвестиций предоставляют различные правовые режимы иностранным инвесторам.

Полагаем, что оптимальным является предоставление смешанного правового режима ввиду того, что он унифицирует условия деятельности, при этом сохраняет возможности по установлению льгот или ограничений для иностранных инвесторов в зависимости от проводимой государством инвестиционной политики. Использование данного режима подтверждается мировой практикой и данными ЮНКТАД о последних заключенных двусторонних инвестиционных соглашениях в докладе о мировых инвестициях 2013 г. Данной тенденции придерживается и Республика Беларусь, используя смешанный режим в большинстве двусторонних соглашений о поощрении и взаимной защите инвестиций.

Относительно инвестиционного законодательства Республики Беларусь, считаем необходимым обратить внимание на следующее. Ст. 79 ИК предусматривала, что «правовой режим иностранных инвестиций на территории Республики Беларусь не может быть менее благоприятным, чем соответствующий режим для имущества и имущественных прав, а также условий для инвестиционной деятельности юридических и физических лиц Республики Беларусь, кроме случаев, определенных ИК». Тем самым, ранее действовавший правовой акт устанавливал национальный режим иностранных инвестиций. На сегодняшний день Закон об инвестициях не содержит указаний на применяемый для иностранных инвестиций режим. Вместе с тем, модель закрепления положений, используемая законодателем, позволяет сделать вывод о сохранении национального режима. Дело в том, что под инвесторами для целей Закона об инвестициях понимаются как иностранные, так и местные инвесторы. Как следствие, все его положения одинаково применимы для рассматриваемых групп. При этом, Законом об инвестициях дополнительно указываются некоторые гарантии для иностранных инвесторов (например, гарантии на беспрепятственный перевод за пределы Республики Беларусь дохода, полученного от инвестиционной деятельности), что не меняет нашего вывода, а лишь говорит о предоставлении отдельных прав иностранцам, которые для местных инвесторов не релевантны.

В соответствии с п. 2 ст. 3 Закона об инвестициях, «если международным договором Республики Беларусь установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены настоящим Законом, то применяются правила международного договора».

Заключение. Таким образом, проведенное исследование позволяет констатировать, что правовой режим иностранных инвестиций можно определить как совокупность условий (правил) осуществления инвестиционной деятельности, внешней формой выражения которых являются международные договоры и внутреннее законодательство государства-реципиента капитала. Общеизвестным является деление правовых режимов на национальный режим, режим наибольшего благоприятствования и специальный режим.

Анализ внутреннего законодательства Республики Беларусь позволяет сделать вывод о том, что наше государство в качестве общего правила закрепляет национальный режим иностранных инвестиций. В отношении же тех инвесторов – резидентов государств, с которыми Республикой Беларусь заключены соглашения о поощрении и взаимной защите инвестиций, применимы иные правила. Абсолютное большинство таких соглашений устанавливает возможность использования двух режимов: РНБ и национального режима, закрепляя непосредственно за иностранным инвестором право выбора наиболее подходящего. Данный фактор, по нашему мнению, делает инвестиционный климат Республики Беларусь более благоприятным, поскольку предоставляет самому иностранному инвестору право выбора применяемых при допуске на внутренний рынок, а также в деятельности на данном рынке условий, льгот и преференций, ограничений формирующих в конечном итоге соответствующий правовой режим.

Список использованных источников:

1. Об инвестициях: Закон Республики Беларусь от 12.07.2013 № 53-З // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2016.
2. О реализации инвестиционного проекта «Экспериментальный многофункциональный комплекс «Минск-Мир»: Указ Президента Республики Беларусь от 22.09.2014 № 456 // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2016.
3. Райзберг, Б.А. Современный экономический словарь / Б.А. Райзберг, Л.Ш. Лозовский, Е.Б. Стародубцева // Консультант Плюс: Версия Проф. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр». – М., 2016.
4. Пушкин, А.В. Правовой режим иностранных инвестиций в Российской Федерации / А.В. Пушкин А.В. // Консультант Плюс: Версия Проф. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр». – М., 2016

УДК 347

ОТДЕЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ ПРИОБРЕТЕНИЯ ПРАВА СОБСТВЕННОСТИ НА КЛАД

Е.Н. Гладкая,

старший преподаватель кафедры адвокатуры Учреждения образования Федерации профсоюзов Беларуси Международный университет «МИТСО»,

Одним из оснований приобретения права собственности, закрепленных в главе 14 Гражданского кодекса Республики Беларусь (далее – ГК), является обнаружение клада.