

ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ИНОСТРАННЫХ ИНВЕСТИЦИЙ В РЕСПУБЛИКЕ БЕЛАРУСЬ ЧЕРЕЗ НОРМЫ МЕЖДУНАРОДНОГО ИНВЕСТИЦИОННОГО ПРАВА

В. А. Бутич

Белорусский государственный университет, г. Минск;

vladabutich@mail.ru;

науч. рук. – О. Н. Толочко, д-р юрид. наук, проф.

Статья посвящена анализу инвестиционного климата в Республике Беларусь и путям совершенствования правового регулирования иностранных инвестиций в Республике Беларусь на основе изучения норм инвестиционного права, содержащихся в международных договорах и применяющихся в иностранных государствах. Отдельно отмечены запреты, предусматриваемые Соглашением по инвестиционным мерам, связанным с торговлей (ТРИМС), которые применяются странами-участницами Всемирной торговой организации, проведен анализ положений статьи 67 Договора о Евразийском экономическом союзе. Затронут вопрос применения стабилизационной оговорки («дедушкиной» оговорки), предусмотренной международными соглашениями с участием Республики Беларусь. Предложены меры по имплементации данной стабилизационной оговорки в законодательство Республики Беларусь с целью оптимизации инвестиционных отношений.

Ключевые слова: иностранные инвестиции; Республика Беларусь; стабилизационная оговорка; инвестиционный климат; международное инвестиционное право.

В настоящее время Республикой Беларусь на международном уровне подписано более 60 соглашений об избежании двойного налогообложения, около 60 двусторонних соглашений о содействии в осуществлении и защите инвестиций, Сеульская конвенция об учреждении Многостороннего агентства по гарантиям инвестиций [1], Конвенция по урегулированию инвестиционных споров и другие международные договоры [2]. В 2014 г. вступил в силу Закон Республики Беларусь «Об инвестициях» [3]. Выстраивая в соответствии с общеевропейскими стандартами институты регулирования бизнес-среды, Республика Беларусь обеспечила улучшение инвестиционного климата.

Однако, несмотря на реализацию такой экономической политики на протяжении долгого периода времени и множество разработанных программных документов, у Республики Беларусь пока ещё недостаточно благоприятный инвестиционный климат для привлечения большего количества инвестиций. Одним из важнейших факторов привлечения инвестиций является нормативно-правовая среда.

В связи с участием Республики Беларусь в международном инвестиционном обороте, приобретает особую актуальность Соглашение Всемирной торговой организации по инвестиционным мерам, связанным с

торговлей (ТРИМС)[4]. С целью снижения негативного влияния инвестиционных мероприятий на международную торговлю, данное соглашение обязывает страны – члены Всемирной торговой организации не применять в области регулирования иностранных инвестиций мероприятия, препятствующие развитию международной торговли, а также указывает конкретные такие мероприятия. Учет этих запретов будет способствовать как либерализации осуществления инвестиций, так и вступлению Республики Беларусь во Всемирную торговую организацию.

Следует также отметить статью 67 Договора о Евразийском экономическом союзе [5], в которой перечисляются принципы либерализации осуществления инвестиций. Как представляется, содержащиеся в ней формулировки не приносят какой-либо конкретики в инвестиционный климат стран. Такие термины, как «оптимизация», «упрощение», «поэтапно», «гармонизация», «с учетом чувствительности» и т.п. оставляют слишком много свободы усмотрения государств-участников при их применении, что мало сказывается на регулировании инвестиционного климата стран.

Например, принцип оптимизации внутреннего регулирования представляет собой поэтапное упрощение и (или) упразднение избыточного внутреннего регулирования, в том числе разрешительных требований и процедур для инвесторов с учетом наилучшей международной практики регулирования конкретных секторов услуг, а в случае ее отсутствия – путем выбора и применения наиболее прогрессивных моделей государств-членов. Само понятие «поэтапное» предполагает, что упрощение внутреннего регулирования может происходить в течение достаточно долгого периода времени или вовсе не произойти никогда.

В последнее время в стране отмечается положительная тенденция к уравниванию правового статуса иностранного и национального инвесторов. Однако уравнивание зачастую происходит не за счёт улучшения положения национального инвестора, а путём изменений, которые могут негативно сказываться на правовом положении иностранного инвестора.

Так, например, ранее в Инвестиционном кодексе [6], предусматривалась и широко применялась такая гарантия как «дедушкина» оговорка (известная также как стабилизационная оговорка) – правило о том, что нормы, ухудшающие положение иностранного инвестора, не действуют в отношении него в течение некоторого периода времени. Эта правовая конструкция достаточно эффективна, когда в ходе реализации проекта необходимо предупредить негативные изменения законодательства, и позволяет придерживаться правовых норм, которые действовали на дату заключения соглашения.

Указанная гарантия предусматривается заключенным в рамках СНГ Соглашением о сотрудничестве в области инвестиционной деятельности 1993 года [7], в котором участвует Республика Беларусь. В частности, статья 10 Соглашения закрепляет норму о пятилетнем моратории на применение измененных норм законодательства для созданных сторонами соглашения организаций. В отношении последних должны применяться нормы, действовавшие на момент их регистрации [7].

28 марта 1997 г. государствами – участниками Содружества Независимых Государств была принята Конвенция о защите прав инвестора, участницей которой является Республика Беларусь [8]. В соответствии с данной Конвенцией, если после вступления ее в силу, государствами-участниками будут изменены законодательные нормы, касающиеся инвестиций, которые ухудшают условия и режим инвестиционной деятельности, то этот вопрос может быть внесен на рассмотрение Экономического суда Содружества Независимых Государств, а также иных международных судов или международных арбитражных судов. При вынесении указанными судами решения, подтверждающего факт ухудшения условий и режима инвестиционной деятельности, действие измененных законодательных норм приостанавливается и возобновляется с момента истечения пятилетнего срока. Норма не распространяется на изменения законодательства, касающегося обороны, национальной безопасности, охраны общественного порядка, природной среды, нравственности и здоровья населения, налогообложения, а также на перечень изъятий.

На сегодняшний день «дедушкиной» оговорки в Законе об инвестициях не содержится. В статье 4 Закона Республики Беларусь от 12 июля 2013 г. «О концессиях» говорится, что в случае, если в течение срока действия концессионного договора законодательство изменилось таким образом, что концессионер в значительной степени лишается того, на что был вправе рассчитывать при заключении концессионного договора, если это предусмотрено концессионным договором, стороны концессионного договора изменяют условия концессионного договора в части обеспечения прав концессионера [9]. В статье указано, что в случае несогласия при изменении договора можно решить спор в судебном порядке [9]. Таким образом, в Законе о концессиях есть «мягкий» намек на «дедушкину оговорку» в отношении концессионного договора.

Однако, несмотря на отсутствие стабилизационной оговорки, с учетом норм двух названных международных соглашений, при соблюдении предусмотренных ими условий и порядка, иностранные инвесторы государств – участников данных соглашений в Республике Беларусь в принципе могут рассчитывать на применение моратория на ухудшение законодательства в течение 5 лет.

С нашей точки зрения, имплементация стабилизационной оговорки в национальное законодательство позволит устранить вопросы её применения на практике. Следует учитывать, что данная оговорка имплементирована в законодательство Российской Федерации, Республики Казахстан и других стран.

В целом, несмотря на предпринимаемые законодателем усилия по совершенствованию правовых норм, недостаточно высокий уровень привлечения инвестиций показывает, что здесь есть к чему стремиться. Значительный вклад в улучшение инвестиционного климата могло бы внести ведение государственной политики в направлении либерализации инвестиционной деятельности, введение в законодательство Республики Беларусь «дедушкиной» оговорки, что, по нашему мнению, будет способствовать привлечению большего количества иностранных инвестиций.

Библиографические ссылки

1. Конвенция об учреждении Многостороннего агентства по гарантиям инвестиций [Электронный ресурс] : [Заключена в г. Сеул 11.10.1985 г.] // Режим доступа: <http://docs.cntd.ru/document/1900505>. Дата доступа: 12.04.2019.
2. Конвенция о порядке разрешения инвестиционных споров между государствами и иностранными лицами [Электронный ресурс]: [Заключена в г. Вашингтоне 18.03.1965 г.] // Режим доступа: <http://arbitrations.ru/userfiles/file/Law/Treaty/icsid%20convention%20russian.pdf>. Дата доступа: 11.04.2019.
3. Об инвестициях : Закон Респ. Беларусь, 12 июля 2013 г., № 53-З: в ред. от 12.07.2013 [Электронный ресурс] / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019. – Режим доступа: <http://www.pravo.by>. – Дата доступа: 06.04.2019.
4. Соглашение по инвестиционным мерам, связанным с торговлей [Электронный ресурс] : [Заключено в г. Марракеше 15.04.1994] // Режим доступа: <http://docs.cntd.ru/document/902340080>. Дата доступа: 03.04.2019
5. Договор о Евразийском экономическом союзе : заключ. в г. Астана 29 мая 2014 г. // КонсультантПлюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «Юрспектр», нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. — Минск, 2019.
6. Инвестиционный кодекс Республики Беларусь: текст Кодекса по сост. на 9 ноября 2009 г.: [принят Палатой представителей 30 мая 2001 года: одобрен Советом Республики 8 июня 2001 года]. - Минск: Амалфея, 2010. - 82 с.
7. Соглашение о сотрудничестве в области инвестиционной деятельности: заключ. в г. Ашгабат 24 дек. 1993 г. // КонсультантПлюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «Юрспектр», нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. — Минск, 2019.
8. Конвенция о защите прав инвестора: заключ. в г. Москва 28 марта 1997 г. // КонсультантПлюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «Юрспектр», нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. — Минск, 2019.
9. О концессиях : Закон Респ. Беларусь, 12 июля 2013 г., № 63-З: в ред. от 12.07.2013 [Электронный ресурс] / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019. – Режим доступа: <http://www.pravo.by>. – Дата доступа: 06.04.2019.