

Стабилизационная оговорка

*Санок А. Э., студ. III к. БГУ,
науч. рук. Бабкина Е. В.,
канд. юр. наук, доц.*

Обеспечение благоприятного инвестиционного климата состоит в стабильности правового регулирования, что влечет за собой законодательное закрепление гарантий для инвесторов. Это, прежде всего гарантии от ухудшения условий хозяйствования, на основе которых осуществляется приток иностранных инвестиций. Такой гарантией является стабилизационная оговорка, которая предполагает, что на протяжении определенного промежутка времени на иностранного инвестора или коммерческую организацию с иностранными инвестициями (далее КОИИ) не распространяются неблагоприятные изменения в законодательстве и по отношению к данным субъектам продолжают применяться нормы законодательства, при которых началось инвестирование. То есть, если после создания КОИИ, принимаются акты законодательства Республики Беларусь, которые ухудшают положение и условия деятельности КОИИ (на них возлагаются дополнительные обязанности, они ограничиваются в своих правах или лишаются их), то к КОИИ в течение 5 лет применяется законодательство, действовавшее на день регистрации КОИИ.

Касательно законодательства Республики Беларусь данная гарантия Законом Республики Беларусь от 18.07.2006 № 159-З «О внесении изменений в Инвестиционный кодекс Республики Беларусь» она была отменена [2].

В настоящее время Декрет Президента «О стимулировании производства и реализации товаров (работ, услуг)» от 28.01.2008 возвращает стабилизационную оговорку для КОИИ [3]. Существуют требования, которым должна отвечать КОИИ, подпадающая под действие стабилизационной оговорки. Во-первых, она должна быть созданной после 1 апреля 2008 г. Во-вторых, иметь местом своего нахождения населенный пункт с численностью населения до 50 тыс. человек. В-третьих, осуществлять в этом населенном пункте производственную деятельность, что должно быть подтверждено сертификатами продукции собственного производства, выданными Белорусской торгово-промышленной палатой. Таким образом, национальное законодательство устанавливает точечное применение данной гарантии.

Вместе с тем указанная гарантия предусматривается Соглашением о сотрудничестве в области инвестиционной деятельности 1993 года, в котором участвует Республика Беларусь [5]. В частности, ст. 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.

Государствами-участниками СНГ 28 марта 1997 г. была принята Конвенция о защите прав инвестора, участницей которой является Республика Беларусь [1]. В Конвенции содержатся гарантии для инвесторов государств-участников, в том числе от изменений законодательства.

Конвенция предусматривает, если после вступления ее в силу, государствами-участниками будут изменены законодательные нормы, касающиеся инвестиций, которые ухудшают условия и режим инвестиционной деятельности, 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. При этом данное положение не распространяется на изменения законодательства, касающегося обороны, национальной безопасности, охраны общественного порядка, природной среды, нравственности и здоровья населения, налогообложения, а также на перечень изъятий.

Таким образом, одним из оснований применения стабилизационной оговорки является ухудшение условий деятельности ранее созданных предприятий на территории государства по месту инвестирования.

Экономический Суд СНГ в консультативном заключении № 01-1/5-09 от 22.03.2010 сделал вывод о том, что стабилизационная оговорка:

1) распространяется на предприятия, созданные инвесторами государств-участников Соглашения, независимо от формы собственности;

2) может быть реализована инвестором по согласованию с компетентным органом государства или посредством обращения в суды по месту инвестирования, по договоренности сторон спора — в третейские суды (международные арбитражные суды) либо государством инвестора (страна происхождения инвестиций) путем внесения вопроса на рассмотрение международных судов или международных арбитражных судов [4].

Таким образом, несмотря на отсутствие в Инвестиционном кодексе стабилизационной оговорки, с учетом норм двух названных международных соглашений при соблюдении предусмотренных ими условий и порядка иностранные инвесторы государств — участников данных соглашений, создавшие КОИИ в Республике Беларусь, могут рассчитывать на применение моратория на ухудшение законодательства в течение 5 лет с момента регистрации организаций с учетом обозначенных исключений.

Подчеркнем, что формулировка указанной гарантии несет в себе не только, преимущество, но и некоторую неточность, поскольку при ухудшении законодательства должны применяться нормы законодательства, действовавшего на дату регистрации КОИИ, подлежат применению акты законодательства, уже признанные утратившими силу. Это приводит к необходимости глубокого анализа его соотношения как с действующими на дату применения, так и действовавшими в период его действия нормативными правовыми актами.

Необходимость нормативного закрепления стабилизационной оговорки очевидна. Во-первых, следует включать оговорки для КОИИ при государственном регулировании отдельных элементов деятельности коммерческой организации. Во-вторых, каждое изменение законодательства, которое может ухудшить условия деятельности КОИИ, наряду с введением новой нормы, должно воспроизводить ранее действовавшую норму, сохраняющую свое действие для КОИИ.

Литература

1. 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, 2011.
2. О внесении изменений в Инвестиционный кодекс Республики Беларусь: Закон Респ. Беларусь, 18 июля 2006 г., № 159-З // КонсультантПлюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. — Минск, 2011.
3. О стимулировании производства и реализации товаров (работ, услуг): Декрет Президента Респ. Беларусь, 28 янв. 2008 г., № 1; в ред. Декрета Президента Респ. Беларусь от 13.09.2010 г. № 7 // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. — Минск, 2011.
4. О толковании части второй статьи 10 Соглашения о сотрудничестве в области инвестиционной деятельности от 24 декабря 1993 года: Консультативное заключение Экономического Суда Содружества Независимых Государств, 22 марта 2010 г., № 01-1/5-09 // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. — Минск, 2011.
5. Соглашение о сотрудничестве в области инвестиционной деятельности: заключ. в г. Ашхабаде 24 дек. 1993 г. // Консультант Плюс : Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. — Минск, 2011.