

ПРАВОВОЙ РЕЖИМ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ ДЛЯ ИНОСТРАНЦЕВ В РЕСПУБЛИКЕ БЕЛАРУСЬ

Ф. М. Реза

В статье рассматривается правовой режим осуществления предпринимательской деятельности иностранными гражданами в Республике Беларусь. Автором рассмотрено понятие правового режима иностранных граждан, дан анализ нормативного регулирования правового режима предпринимательской деятельности иностранных граждан; рассмотрены общие условия и отличительные черты предпринимательской и инвестиционной деятельности, а также гарантии защиты прав иностранных граждан при осуществлении инвестиционной и предпринимательской деятельности.

The article deals with the legal regime of the entrepreneurial activity of foreign citizens in the Republic of Belarus. The authors examined the concept of the legal status of foreign nationals, give an analysis of the regulatory regime of legal entrepreneurial activity of foreign citizens, discuss the general conditions and the distinctive traits of entrepreneurs and investors, as well as guarantees of protection of the rights of foreign citizens in the investment and business activity.

Ключевые слова: правовой режим, инвестор, предпринимательская деятельность, инвестиционная деятельность, реинвестирование, вид на жительство, режим наибольшего благоприятствования.

Keywords: the legal regime, the investor, business activities, investing activities, reinvestment, residence permit, most favored nation treatment.

ВВЕДЕНИЕ

Создание благоприятных условий для предпринимательской деятельности является одним из основных стратегических факторов устойчивого социально-экономического развития любого государства.

Улучшение условий осуществления предпринимательской деятельности повышает уровень жизни и благосостояние общества, способствует привлечению инвестиций, внедрению новых технологий, а также стабилизации и улучшению экономических показателей деятельности государства.

В последние годы в социально-экономическом развитии Республики Беларусь произошли очевидные позитивные изменения в области определения правил ведения бизнеса, направленные на улучшение делового климата и повышение инвестиционной привлекательности нашего государства.

Последовательно реализуются меры по либерализации условий осуществления хозяйственной деятельности, устранению излишнего вмешательства государственных органов в деятельность юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, упразднению необоснованных административных барьеров для развития деловой инициативы.

Наиболее значительные движения по направлению либерализации предпринимательской деятельности начались после принятия Директивы Президента Республики Беларусь «О развитии предпринимательской инициативы и стимулировании деловой активности в Республике Беларусь» от 31.12.2010 г. № 4 [7].

Положения данной директивы являются основой для большинства нормативных правовых актов, принимаемых в настоящий момент, направленных главным образом на упрощение порядка осуществления предпринимательской деятельности.

До последнего времени во многом низкая предпринимательская активность была обусловлена большим количеством административных барьеров, сложностью законодательства, бухгалтерского учета и порядка осуществления хозяйственной деятельности.

Однако принимаемые меры и сохранение курса на либерализацию позволят повысить предпринимательскую инициативу и улучшить бизнес-климат нашего государства.

Происходящие изменения в равной степени затрагивают и порядок осуществления предпринимательской деятельности иностранными гражданами.

Более того, в текущих условиях именно увеличение доли участия иностранных граждан в предпринимательской деятельности в Республике Беларусь является приоритетным, поскольку позволяет привлечь иностранный капитал извне и тем самым устранить надобность привлечения дорогих кредитных ресурсов.

Данное обстоятельство обуславливает актуальность подробного рассмотрения правового режима предпринимательской деятельности для иностранцев в Республике Беларусь.

Целесообразность исследования данной темы обусловлена также тем, что в отечественной литературе отсутствуют отдельные теоретические работы по теме правового режима предпринимательской деятельности для иностранных граждан в Республике Беларусь. Как следствие, данная тема рассматривается в книгах, посвященных предпринимательскому и международному частному праву, в контексте ряда других правовых тем. Тема правового режима осуществления предпринимательской деятельности иностранными гражданами поднимается в работах отечественных авторов В. Н. Фисенко, В. Г. Тихини, С. С. Вабищевич, а также работах российских авторов М. М. Богуславского, С. Э. Жилинского, В. В. Гущина, Ю. А. Дмитриева, В. С. Белых, О. А. Беляевой, Н. М. Коршунова, Н. Д. Эриашвили, В. В. Лаптева, Г. К. Дмитриевой, И. В. Ершовой, И. В. Гетьман-Павловой, А. О. Иншаковой, Д. А. Шевчука.

Целью настоящей статьи является рассмотрение правового режима осуществления предпринимательской деятельности иностранными гражданами в Республике Беларусь.

В соответствии с целью автором выдвигаются следующие основные задачи данной статьи:

- рассмотреть понятие правового режима предпринимательской деятельности иностранных граждан;
- определить нормативное регулирование правового режима предпринимательской деятельности иностранных граждан;
- рассмотреть общие условия и отличительные черты предпринимательской и инвестиционной деятельности;
- рассмотреть гарантии защиты прав иностранных граждан при осуществлении инвестиционной и предпринимательской деятельности.

1. ОПРЕДЕЛЕНИЕ ПРАВОВОГО РЕЖИМА ИНОСТРАННЫХ ГРАЖДАН

Право, выступая регулятором общественных отношений, в зависимости от преследуемых законодателем целей устанавливает определенные правовые режимы. Жесткость регламентируемых отношений определяется рядом факторов: степенью угрозы общественной безопасности; временными параметрами; международными обязательствами государства; масштабностью; назначением объекта, подвергаемого специальной правовой регламентации, и др. [15, с. 187].

В контексте предпринимательской деятельности правовой режим определяет порядок ее осуществления различными категориями физических и юридических лиц, а также устанавливает механизмы государственного регулирования данной деятельности.

Для лучшего понимания природы специальных правовых режимов предпринимательской деятельности различных категорий физических и юридических лиц необходимо исходить из общей характеристики правового режима, выступающего в качестве первичного по отношению ко всем остальным.

При этом в теории права существует достаточно большой разброс в определении понятия правового режима.

Правовой режим рассматривается как совокупность способов, методов и типов правового регулирования, характеризующих особенности и характер правового воздействия и складывающихся внутри каждой отрасли права [8, с. 457], либо как совокупность приемов и способов, используемых при регламентации конкретных общественных отношений для достижения определенных целей [15, с. 188].

Н. И. Матузов и А. В. Малько рассматривают правовой режим как особый порядок правового регулирования, выражающийся в определенном сочетании юридических средств, создающих желаемое социальное состояние и конкретную степень благоприятности [9, с. 450].

С. С. Алексеев и С. И. Архипов определяют правовой режим как специфику юридического регулирования определенной сферы общественных отношений с помощью различных юридических средств и способов [10, с. 227].

Кроме того, С. С. Алексеев в более ранних работах по теории права рассматривает правовой режим как порядок регулирования, который выражен в комплексе правовых средств, характеризующих особое сочетание взаимодействующих между собой дозволений, запретов, а также позитивных связываний и создающих особую направленность регулирования [11, с. 243].

Правовой режим, как правило, выражается в совокупности правил, закрепленных в юридических нормах, регулирующих определенный вид общественной деятельности. Его также можно характеризовать как комплекс общественных отношений определенного вида деятельности, закрепленный юридическими нормами и обеспеченный совокупностью юридико-организационных средств [15, с. 189].

Применительно к иностранным инвестициям правовой режим можно определить как основной показатель отношения конкретного государства к возможности допущения иностранных инвестиций в экономику, который определяет порядок и сферу помещения иностранного капитала; порядок налогообложения; условия перевода за пределы страны-реципиента прибыли и иного капитала; гарантии прав и льготы иностранным инвесторам; ограничения, связанные с капиталовложениями в ряде отраслей экономики, а также порядок разрешения инвестиционных споров.

Анализ изложенных определений позволяет сформулировать наиболее общее определение правового режима.

Правовой режим представляет собой совокупность нормативно закрепленных методов и средств правового регулирования, направленных на установление определенного порядка и правил взаимодействия в той или иной области общественных отношений.

Правовой режим выражает степень жесткости юридического регулирования, наличие известных ограничений или льгот, допустимый уровень активности субъектов, пределы их правовой самостоятельности.

Жесткость применяемых средств юридического воздействия для регулирования соответствующих общественных отношений определяется необходимостью обеспечения функционирования стабильности государства как основного условия стабильности функционирования всего общества и его институтов.

В зависимости от доминирующих в правовом режиме средств, он может быть либо стимулирующим, либо ограничивающим. Если первый создает благоприятные условия для удовлетворения конкретной группы интересов, а иногда и сверхблагоприятные (режим наибольшего благоприятствования), то второй нацелен на их комплексное сдерживание [9, с. 450].

В рамках каждого правового режима всегда участвуют все способы правового регулирования. Но в каждом режиме – и это во многом определяет его специфику – один из способов, как правило, выступает в качестве доминанты, определяющей весь его облик и как раз создающей специфическую направленность, настрой в регулировании. Это лежит в основе классификации первичных юридических режимов.

Правовой режим можно рассматривать как своего рода укрупненный блок в общем арсенале правового инструментария, соединяющий в единую конструкцию определенный комплекс правовых средств. И с этой точки зрения эффективное использование правовых средств при решении тех или иных специальных задач в значительной степени состоит в том, чтобы выбрать оптимальный для решения соответствующей задачи правовой режим, искусно отработать его сообразно специфике этой задачи и содержанию регулируемых отношений.

Как правило, в основе юридических режимов лежит тот или иной способ правового регулирования. Применительно к каждому юридическому режиму можно с достаточной четкостью определить, что лежит в его основе – запрет, дозволение или позитивное обяывание [11, с. 243].

Если подробнее рассмотреть в этой связи дозволения и запреты, то окажется, что фундамент соответствующих режимов составляют не просто дозволения и запреты, а общие дозволения и общие запреты, а еще точнее, базирующиеся на них типы правового регулирования. И, соответственно, самым общим образом правовые режимы наряду с выделением режимов обяывающего профиля могут подразделяться на общедозволительные и разрешительные.

Вместе с тем нужно иметь в виду, что каждый правовой режим есть именно режим; следует принимать во внимание основные смысловые оттенки этого слова, в том числе и то, что правовой режим выражает наличие известных ограничений или льгот, допустимый уровень активности субъектов, пределы их правовой самостоятельности. Именно поэтому при рассмотрении правовых вопросов обычно говорят, например, о жестких или льготных правовых режимах.

В правовых режимах различных видов присутствуют две взаимосвязанные стороны: содержательная – определяет основания установления (или причины и цели), а также вытекающие из этого организационные, политические, идеологические, экономические и иные управленческие аспекты; юридическая – определяет правовые формы установленного режима (срок действия, территориальные границы, субъекты обеспечения и объекты правового воздействия, процедура введения в действие, характер правовых ограничений, виды юридической ответственности за их нарушение и т. д.).

Устанавливаемые правовые режимы имеют особенности, выражающиеся в определении: объектов специального правового воздействия; круга

субъектов реализации правоустановок, а также объема их полномочий; особых принципов, форм и методов их деятельности [12, с. 334].

Субъектами правового воздействия применительно к рассматриваемой теме будут являться иностранные граждане, осуществляющие предпринимательскую деятельность на территории Республики Беларусь.

Целями введения различных правовых режимов для иностранных граждан являются: обеспечение суверенитета и обороны государства; обеспечение общественного порядка и общественной безопасности; обеспечение охраны здоровья и жизни граждан; обеспечение устойчивости функционирования институтов гражданского общества [15, с. 190].

Установление того или иного правового режима для иностранных граждан, как правило, осуществляется на взаимной основе путем подписания международного договора.

Классификация правовых режимов законодательством и исследователями проводится по различным основаниям. Подходы определяются и высказываются самые разнообразные. Они отличаются друг от друга по многим основаниям, которые условно можно подразделить на следующие:

- сферы действия – подразделяются на международно-правовые и внутригосударственные правовые режимы;
- отрасли права;
- продолжительность действия;
- основания установления;
- объекты правового воздействия;
- субъекты реализации устанавливаемых правовых предписаний [12, с. 336].

Действующие в Республике Беларусь правовые режимы многообразны и многоаспектны.

Применительно к иностранным гражданам выделяют следующие виды правовых режимов:

- режим национального пребывания – предоставление иностранным гражданам такого объема прав, свобод и обязанностей, которым пользуются граждане данного государства;
- преференциальный режим – особый льготный экономический режим, предоставляемый одним государством гражданам другого без распространения на третьи страны;
- режим наибольшего благоприятствования – предоставление гражданам каждой из договаривающихся стран такого режима, которым пользуются граждане третьего государства и который является наиболее благоприятным;
- режим реторсий – ответные, ограничивающие права и свободы иностранных граждан меры, принимаемые государством в ответ на дискриминационные меры другого государства;

- привилегированный режим – связан с режимом капитуляций, по которому восточноевропейские государства предоставляли гражданам некоторых европейских государств значительно большие права, чем своим собственным [16, с. 222].

Описанные правовые режимы могут устанавливаться как в рамках международных соглашений, так и актов национального законодательства.

Анализ изложенного материала позволяет сформулировать определение правового режима применительно к иностранным гражданам и лицам без гражданства, определив его как совокупность предоставленных указанным лицам прав и обязанностей, устанавливаемых национальным законодательством и международными договорами страны пребывания в определенной области гражданских отношений.

2. НОРМАТИВНОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ПРАВОВОГО РЕЖИМА ИНОСТРАННЫХ ГРАЖДАН

Основополагающим документом, определяющим правовой режим иностранных граждан в Республике Беларусь, является Конституция Республики Беларусь от 15 марта 1994 г. № 2875-ХІІ [1].

В соответствии со статьей 11 Конституции Республики Беларусь определено, что иностранные граждане и лица без гражданства на территории Беларуси пользуются правами и свободами и исполняют обязанности наравне с гражданами Республики Беларусь, если иное не определено Конституцией, законами и международными договорами [1, ст. 11].

Статья 13 Конституции Республики Беларусь закрепляет гарантии государства на предоставление равных возможностей свободного использования способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности [1, ст. 13].

Основы правового режима предпринимательской деятельности иностранных граждан закреплены Гражданским кодексом Республики Беларусь.

В части 2 пункта 3 статьи 1 Гражданского кодекса Республики Беларусь оговорено, что правила, установленные гражданским законодательством, применяются к отношениям с участием иностранных граждан, лиц без гражданства, иностранных и международных юридических лиц (организаций, не являющихся юридическими лицами), иностранных государств, если иное не определено Конституцией Республики Беларусь, иными законодательными актами и международными договорами Республики Беларусь [2, ст. 1].

Отдельные положения о правовом режиме предпринимательской деятельности иностранных граждан в Республике Беларусь содержатся в Законе Республики Беларусь «О правовом положении иностранных граждан и лиц без гражданства в Республике Беларусь» от 04.01.2010 г. № 105-3.

В части 1 статьи 11 указанного Закона иностранцам, постоянно проживающим в Республике Беларусь, предоставлено право заниматься тру-

довой и предпринимательской деятельностью наравне с гражданами Республики Беларусь с ограничением участия в выборах и референдумах, а также ограничением занятия определенных должностей, назначение на которые в соответствии с законодательством Республики Беларусь связано с принадлежностью к гражданству Республики Беларусь [4, ст. 11].

Иностранцы, временно пребывающие и временно проживающие в Республике Беларусь, в соответствии с ч. 3 статьи 11 названного Закона, не вправе осуществлять в Республике Беларусь предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, если иное не определено законодательными актами и международными договорами Республики Беларусь [4, ст. 11].

Например, в соответствии со статьей 2 Договора о равных правах граждан, заключенного между Республикой Беларусь и Российской Федерацией (подписан в г. Москве 25.12.1998 г., вступил в силу 22.07.1999 г.), гражданам Республики Беларусь и гражданам Российской Федерации гарантированы равные права на участие в хозяйственной деятельности на территориях Договаривающихся Сторон. Исходя из этого граждане Российской Федерации, временно пребывающие и временно проживающие на территории Республики Беларусь, вправе осуществлять предпринимательскую деятельность без образования юридического лица [5, ст. 2].

Следует отметить, что Российская Федерация является единственным государством, с которым у Республики Беларусь подписано подобное соглашение. На наш взгляд, данное обстоятельство несколько дискриминирует иностранных граждан других государств, не имеющих вида на жительство в Республике Беларусь.

В то же время в ближайшей перспективе следует ожидать расширение списка государств, чьи граждане будут обладать правами, равными правам граждан Республики Беларусь, в связи с формированием Таможенного союза.

Таким образом, в настоящий момент только имеющие вид на жительство иностранные граждане и лица без гражданства, а также граждане Российской Федерации, без вида на жительство, обладают равными правами с гражданами Республики Беларусь и вправе осуществлять предпринимательскую деятельность как путем образования юридического лица, так и без образования юридического лица.

Реализовать свое право на занятие предпринимательской деятельностью без образования юридического лица в соответствии с п. 1 статьи 22 Гражданского кодекса Республики Беларусь иностранные граждане и лица без гражданства могут лишь с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя [2, ст. 22].

Иностранные граждане, временно пребывающие и временно проживающие в Республике Беларусь, за исключением граждан Российской Феде-

рации, могут осуществлять предпринимательскую деятельность только путем образования юридического лица.

Определение особенностей правового режима предпринимательской деятельности отдельных иностранных граждан является предметом урегулирования соглашений о содействии и взаимной защите инвестиций.

На сегодня Республика Беларусь является участницей более чем 50 двусторонних договоров (соглашений) о содействии в осуществлении (поощрении) и взаимной защите инвестиций. Республика Беларусь подписала такие договоры со следующими государствами: Соединенные Штаты Америки, Федеративная Республика Германия, Босния и Герцеговина, Турецкая Республика, Королевство Швеция, Королевство Нидерланды. Межправительственные соглашения заключены с Финляндской Республикой, Султанатом Оман, Королевством Дания, Бельгийско-Люксембургским экономическим союзом, Австрийской Республикой, Государством Израиль, Республикой Молдова, Кыргызской Республикой, Латвийской Республикой, Чешской Республикой, Румынией, Французской Республикой, Украиной, Соединенным Королевством Великобритании и Северной Ирландии, Социалистической Республикой Вьетнам, Китайской Народной Республикой и др. [14].

Кроме того, правовой режим иностранных инвестиций в Республике Беларусь определяется Инвестиционным кодексом Республики Беларусь [3].

В соответствии со статьей 79 Инвестиционного кодекса Республики Беларусь, определено, что правовой режим иностранных инвестиций на территории Республики Беларусь, условия деятельности иностранных инвесторов и создаваемых с их участием юридических лиц не могут быть менее благоприятными, чем соответствующий режим для имущества и имущественных прав, а также условия для инвестиционной деятельности юридических и физических лиц Республики Беларусь [3, ст. 79].

В целях создания дополнительных гарантий защиты инвестиций, а также для увеличения объема их привлечения был принят Декрет Президента Республики Беларусь от 06.08.2009 г. № 10 «О создании дополнительных условий для инвестиционной деятельности в Республике Беларусь», уточняющий порядок реализации инвестиционных проектов путем заключения инвестиционного договора.

Приведенные нормативные акты являются основными в определении правового режима предпринимательской деятельности иностранных граждан. В то же время существует достаточно большое количество иных нормативных документов, в том числе не имеющих прямого отношения к предпринимательской деятельности, которые косвенно затрагивают и ограничивают права иностранных граждан в области предпринимательской деятельности.

К примеру, беспроцентные займы иностранных граждан, как имеющих вид на жительство, так и не имеющих его, в соответствии со статьей 5 Инвестиционного кодекса Республики Беларусь следует относить к источникам инвестиций [3, ст. 5].

В то же время контролирующие субъекты, руководствуясь Декретом Президента Республики Беларусь от 28.11.2003 г. № 24 «О получении и использовании иностранной безвозмездной помощи», с учетом положений Постановления Управления делами Президента Республики Беларусь от 17.09.2010 г. № 9 «О порядке регистрации, учета, получения и использования иностранной безвозмездной помощи» и собственного толкования, относят беспроцентные займы иностранных граждан и лиц без гражданства к иностранной безвозмездной помощи, что значительно ограничивает их использование целями, не связанными с систематическим извлечением прибыли.

Как можно заметить, положения о правовом режиме предпринимательской деятельности иностранных граждан содержатся в достаточно большом количестве отдельных нормативных актов, что, на наш взгляд, значительно ограничивает возможности иностранных граждан в осуществлении предпринимательской деятельности.

В этой связи с целью улучшения бизнес-климата Республики Беларусь, а также создания прозрачных условий и правил осуществления предпринимательской деятельности представляется целесообразной выработка единого кодифицированного акта, объединяющего в себе все правила и условия осуществления иностранными гражданами предпринимательской деятельности на территории Республики Беларусь.

3. ОБЩИЕ УСЛОВИЯ ИНВЕСТИЦИОННОЙ И ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ ИНОСТРАННЫХ ГРАЖДАН

Прежде чем перейти к общим условиям осуществления предпринимательской и инвестиционной деятельности, на наш взгляд, целесообразно рассмотреть, каким образом соотносятся указанные понятия.

В теории данная тема является весьма дискуссионной. Одни авторы полагают, что инвестиционная деятельность является видом предпринимательской деятельности [18, 19], другие полагают, что это два самостоятельных вида деятельности [17].

В соответствии со статьей 1 Гражданского кодекса Республики Беларусь предпринимательская деятельность – это самостоятельная деятельность юридических и физических лиц, осуществляемая ими в гражданском обороте от своего имени, на свой риск и под свою имущественную ответственность и направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи вещей, произведенных, переработанных или

приобретенных указанными лицами для продажи, а также от выполнения работ или оказания услуг, если эти работы или услуги предназначаются для реализации другим лицам и не используются для собственного потребления [2, ст. 1].

В соответствии со статьей 2 Инвестиционного кодекса Республики Беларусь под инвестиционной деятельностью понимаются действия инвестора по вложению инвестиций в производство продукции (работ, услуг) или их иному использованию для получения прибыли (дохода) и (или) достижения иного значимого результата [3, ст. 2].

Общие черты предпринимательской и инвестиционной деятельности выражаются в самостоятельности, систематичности, легитимности, имущественной ответственности, регистрации субъекта, ведущего деятельность, инициативности, риске.

В частности, риск инвестора и риск предпринимателя по сути одинаковы. Риск обычно рассматривается как неблагоприятное последствие, в частности как неполучение прибыли (дохода), на которую рассчитывал инвестор или предприниматель.

Имущественная ответственность инвестора как признак инвестиционной деятельности закреплена законодательно и должна быть конкретизирована при заключении договора или зафиксирована в учредительных документах. На инвестора может быть возложена как полная имущественная ответственность, так и ограниченная [13, с. 14].

Отличительная черта инвестиционной деятельности заключается в том, что средства инвестора вкладываются в объекты предпринимательской деятельности с целью извлечения прибыли от использования и эксплуатации этих объектов в будущем. Предпринимательская деятельность скорее направлена на краткосрочное достижение результата.

Отличительными особенностями инвестиционной деятельности являются следующие аспекты:

- для инвестиционной деятельности законодатель установил двуединую цель (прибыль и достижение иного значимого результата);
- законодатель предоставил инвестору возможность извлекать прибыль (доход) от использования средств в экономическом, хозяйственном обороте не от собственного имени, а от имени хозяйствующего субъекта;
- законодатель не требует от инвестора регистрации в качестве предпринимателя [13, с. 15].

Анализ общих и отличительных черт позволяет сделать вывод о том, что общего больше, чем отличий, следовательно, есть все основания рассматривать инвестиционную деятельность как разновидность предпринимательской, имеющую свои особенности.

Правда, нужно отметить, что инвестиционная деятельность теоретически может выходить за пределы предпринимательской только в одном слу-

чае – когда инвестиции вкладываются в другие виды деятельности, не являющиеся предпринимательством, и приносят доход не в виде прибыли.

Как инвестиционная, так и предпринимательская деятельность иностранных граждан может осуществляться путем:

- создания юридического лица;
- приобретения имущества или имущественных прав (доли в уставном фонде юридического лица, включая случаи увеличения уставного фонда юридического лица; недвижимости; ценных бумаг; прав на объекты интеллектуальной собственности; концессий; оборудования; других основных средств).

Инвестиционная деятельность может осуществляться путем заключения инвестиционного договора.

Общий порядок государственной регистрации и ликвидации субъектов хозяйствования, в том числе для иностранных граждан, установлен Декретом Президента Республики Беларусь «О государственной регистрации и ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования» от 16.01.2009 г. № 1 [7].

Порядок осуществления государственной регистрации организаций в некоторых сферах предпринимательской деятельности регулируется отдельными нормативными правовыми актами (банковская сфера, сфера оказания страховых услуг, игровой бизнес и т. д.).

Создание юридического лица требует выполнения ряда юридических формальностей, в частности регистрации в Едином государственном регистре юридических лиц и индивидуальных предпринимателей.

Юридические лица должны иметь свое наименование, уставный фонд (минимальный размер которого для определенных организационно-правовых форм определен законодательством), органы управления, юридический адрес и счета в банке.

Юридические лица, зарегистрированные в Республике Беларусь, являются субъектами белорусского законодательства, но соглашения, заключенные белорусскими организациями с иностранными компаниями, могут регулироваться правом, избранным сторонами.

Белорусское законодательство предусматривает следующие организационно-правовые формы субъектов предпринимательской деятельности:

- Индивидуальный предприниматель (аббревиатура ИП);
- Крестьянское (фермерское) хозяйство (аббревиатура КФХ);
- Унитарное предприятие (аббревиатура УП);
- Производственный кооператив (аббревиатура ПК);
- Полное товарищество (аббревиатура ПТ);
- Коммандитное товарищество (аббревиатура КТ);
- Общество с дополнительной ответственностью (аббревиатура ОДО);
- Общество с ограниченной ответственностью (аббревиатура ООО);

- Открытое акционерное общество (аббревиатура ОАО);
- Закрытое акционерное общество (аббревиатура ЗАО).

Другими вариантами ведения бизнеса выступает создание представительств и филиалов юридических лиц.

При этом законодательство Республики Беларусь ограничивает возможность создания филиала иностранной организации.

Как отмечалось ранее, предпринимательская деятельность путем регистрации в качестве индивидуального предпринимателя может осуществляться только иностранными гражданами и лицами без гражданства, постоянно проживающими на территории Республики Беларусь, т. е. имеющими вид на жительство.

Юридическое лицо в Республике Беларусь может быть создано:

- со статусом коммерческой организации с иностранными инвестициями;
- без статуса коммерческой организации с иностранными инвестициями.

Необходимо отметить, что такое различие касается статуса только как свода норм, определяющих особенности создания и деятельности юридического лица, а не его организационно-правовую форму.

Большинство юридических лиц в Республике Беларусь, в том числе организуемых иностранными гражданами, осуществляют свою деятельность в форме УП, ООО или ЗАО, как наиболее удобных формах для осуществления хозяйственной деятельности.

Источниками средств для предпринимательской и инвестиционной деятельности в соответствии со статьей 5 Инвестиционного кодекса Республики Беларусь могут являться:

- собственные средства инвесторов, включая амортизационные фонды, прибыль, оставшуюся после уплаты налогов и других обязательных платежей, в том числе средства, полученные от продажи долей в уставном фонде юридического лица;
- заемные и привлеченные средства, включая кредиты банков и небанковских кредитно-финансовых организаций, займы учредителей (участников) и других юридических и физических лиц, облигационные займы [3, ст. 5].

Объектами инвестиционной деятельности в соответствии со статьей 5 Инвестиционного кодекса Республики Беларусь являются:

- недвижимое имущество, в том числе предприятие как имущественный комплекс;
- ценные бумаги;
- интеллектуальная собственность [3, ст. 5].

Законодательными актами Республики Беларусь определяются объекты, находящиеся только в собственности Республики Беларусь, что не исключает инвестиционной деятельности в отношении этих объектов, к примеру, на основании концессионных договоров [3, гл. 12].

Законодательными актами Республики Беларусь устанавливается перечень объектов, в отношении которых запрещено осуществление инвестиционной деятельности всем инвесторам, за исключением Республики Беларусь.

4. ГАРАНТИИ ПРАВ ИНОСТРАННЫХ ГРАЖДАН, ОСУЩЕСТВЛЯЮЩИХ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКУЮ И ИНВЕСТИЦИОННУЮ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ

Самостоятельное место в государственном регулировании инвестиционной и предпринимательской деятельности иностранных граждан занимают государственные гарантии прав субъектов инвестиционных правоотношений и защита инвестиций. Прежде всего, государство гарантирует стабильность прав субъектов путем включения в законодательство об инвестиционной деятельности так называемой дедушкиной оговорки в виде неприменения норм права, ухудшающих положение субъектов инвестиционных правоотношений в определенный период времени [13, с. 25].

Законодательство Республики Беларусь гарантирует защиту прав и законных интересов иностранных граждан, осуществляющих предпринимательскую деятельность в Республике Беларусь.

Инвестиционный кодекс Республики Беларусь гарантирует:

- право частной собственности и иные вещные права, а также имущественные права, приобретенные законным способом;
- равенство прав, предоставляемых инвесторам независимо от их формы собственности при осуществлении инвестиционной деятельности, а также равную, без всякой дискриминации защиту прав и законных интересов инвесторов;
- стабильность прав инвестора, установленных Инвестиционным кодексом, по осуществлению инвестиционной деятельности и ее прекращению [3, ст. 9].

Действия либо бездействие государственных органов или их должностных лиц, органов административно-территориальных единиц (должностных лиц) и акты государственных органов или органов административно-территориальных единиц Республики Беларусь, нарушающие права инвестора и (или) причиняющие ему убытки и иной вред, могут быть обжалованы инвестором в суде.

Вред, в том числе убытки, причиненные в результате вышеуказанных действий (бездействия) государственных органов (их должностных лиц), органов административно-территориальных единиц (их должностных лиц) либо в результате принятия актов государственными органами или органами административно-территориальных единиц Республики Беларусь, подлежит возмещению из средств соответствующей казны по решению суда [3, ст. 13].

Инвестор вправе самостоятельно распоряжаться прибылью (доходом), полученной в результате осуществления инвестиционной деятельности, в том числе осуществлять реинвестирование на территории Республики Беларусь в соответствии с законодательными актами Республики Беларусь.

Под реинвестированием понимается вложение инвестором в объекты инвестиционной деятельности на территории Республики Беларусь прибыли (дохода), уже полученной им в результате такой деятельности.

Иностранному инвестору гарантируется после уплаты им налогов и других обязательных платежей, установленных законодательными актами Республики Беларусь, беспрепятственный перевод за пределы Республики Беларусь прибыли (дохода), полученной на территории Республики Беларусь в результате осуществления инвестиционной деятельности, а также выручки от полной или частичной реализации инвестиционного имущества при прекращении инвестиционной деятельности [3, ст. 10].

Государство гарантирует защиту инвестиций в соответствии с законодательными актами Республики Беларусь.

Инвестиции не могут быть безвозмездно национализированы, реквизированы, к ним также не могут быть применены меры, равные указанным по последствиям.

Национализация или реквизиция возможны лишь со своевременной и полной компенсацией стоимости национализированного или реквизированного инвестиционного имущества и других причиненных этим убытков [3, ст. 11].

Компенсация стоимости национализированного или реквизированного инвестиционного имущества должна быть равной рыночной стоимости этого имущества, определяемой в порядке, установленном Президентом Республики Беларусь или по его поручению Правительством Республики Беларусь. Кроме того, компенсация должна включать процент, исчисленный согласно официальному курсу белорусского рубля по отношению к соответствующей иностранной валюте за период с даты фактической национализации или реквизиции либо их публичного объявления до даты фактической выплаты компенсации. Указанный процент не должен быть ниже, чем соответствующий процент, установленный на Лондонском межбанковском рынке (LIBOR).

Компенсация стоимости национализированного или реквизированного инвестиционного имущества национальному инвестору выплачивается в официальной денежной единице Республики Беларусь, иностранному инвестору – в валюте, в которой первоначально были осуществлены инвестиции.

Размер компенсации стоимости национализированного или реквизированного инвестиционного имущества может быть обжалован инвестором в суд [3, ст. 12].

Основные способы защиты прав иностранных граждан закреплены статьей 11 Гражданского кодекса Республики Беларусь [2, ст. 11].

К сожалению, несмотря на то, что правовые основы инвестиционной деятельности были заложены еще в 1994 г., большинство государственных гарантий и мер поддержки частных инвестиций, действующих в настоящий момент, по-прежнему носит декларативный характер, поскольку, на наш взгляд, так и не были разработаны правовые механизмы их реализации.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

По результатам рассмотрения правового режима предпринимательской деятельности иностранцев в Республике Беларусь, с учетом анализа теоретических источников можно сделать вывод о том, что правовой режим иностранных граждан следует рассматривать как совокупность предоставленных указанным лицам прав и обязанностей, устанавливаемых национальным законодательством и международными договорами страны пребывания в определенной области гражданских отношений.

Применительно к предпринимательской деятельности иностранных граждан в Республике Беларусь из проведенного анализа белорусского законодательства вытекает, что положения о правовом режиме предпринимательской деятельности иностранных граждан содержатся в достаточно большом количестве отдельных нормативных актов, что, на наш взгляд, значительно ограничивает возможности иностранных граждан в осуществлении предпринимательской деятельности.

Помимо этого, следует устранить все имеющиеся пробелы и коллизии толкования нормативных актов. В частности, необходимо исключить описанное противоречие актов, регулирующих область предоставления иностранной безвозмездной помощи и инвестиций, четко определив, какие беспроцентные займы следует относить к иностранной безвозмездной помощи.

Также можно сделать вывод о том, что законодательство Республики Беларусь содержит множество положений о гарантиях защиты прав и законных интересов иностранных граждан, осуществляющих предпринимательскую деятельность в Республике Беларусь.

При этом большинство государственных гарантий и мер поддержки частных инвестиций по-прежнему носят декларативный характер, поскольку, на наш взгляд, так и не были разработаны правовые механизмы их реализации.

Так, на данный момент все еще отсутствует действенная реализация положений о режиме наибольшего благоприятствования, декларируемого в рамках международных соглашений о поощрении и взаимной защите инвестиций.

Несмотря на установление защиты инвестиций путем ограничения безвозмездной национализации и реквизиции инвестиций, к вложениям инвесторов могут быть применены схожие по своему содержанию меры в виде конфискации вложений за совершение различного рода администра-

тивных правонарушений в сфере осуществления предпринимательской деятельности.

Повсеместно декларируемое освобождение инвесторов от внесения платы за право заключения договора аренды земельного участка, перечисляемой в республиканский или местный бюджет или фонд развития соответствующей свободной экономической зоны, применяется властями весьма избирательно, по своим собственным критериям, которые позволяют им в большинстве случаев злоупотреблять предоставленным правом.

В то же время следует отметить, что для всех иностранных граждан, за исключением граждан Российской Федерации, независимо от их личного статуса, гражданства законодательно установлены единые условия и порядок (режим) осуществления предпринимательской деятельности на территории Республики Беларусь, которые, однако, отличаются от условий и порядка осуществления предпринимательской деятельности белорусскими резидентами.

Большинство элементов правового режима осуществления предпринимательской деятельности иностранных граждан в Республике Беларусь существенно отличаются от аналогичных составляющих правового режима предпринимательской деятельности граждан Республики Беларусь.

В то же время в последнее время в законодательстве Республики Беларусь наметилась тенденция к либерализации режима осуществления предпринимательской деятельности иностранными гражданами, однако, по мнению автора, этих изменений правового режима еще недостаточно для создания благоприятных и прозрачных условий осуществления предпринимательской деятельности.

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЕ ССЫЛКИ

1. Конституция Республики Беларусь, 15 марта 1994 г., № 2875-XVII : с изменениями и дополнениями, принятыми на республиканских референдумах 24.11.1996, 17.10.2004 // КонсультантПлюс : Беларусь. Проф-2012 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2012.

2. Гражданский кодекс Республики Беларусь, 7 декабря 1998 г., № 218-3 : в редакции Закона Республики Беларусь от 03.07.2011 г. № 295-3 // КонсультантПлюс : Беларусь. Проф-2012 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2012.

3. Инвестиционный кодекс Республики Беларусь, 22 июня 2001 г., № 37-3 : в редакции Закона Республики Беларусь от 09.11.2009 г. № 55-3 // КонсультантПлюс : Беларусь. Проф-2012 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2012.

4. О правовом положении иностранных граждан и лиц без гражданства в Республике Беларусь : Закон Республики Беларусь от 04.01.2010 г. № 105-3 // Кон-

сультантПлюс : Беларусь. Проф-2012 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2012.

5. О ратификации договора между Республикой Беларусь и Российской Федерацией о равных правах граждан : Закон Республики Беларусь от 17.02.1999 г. № 244-3 // КонсультантПлюс : Беларусь. Проф-2012 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2012.

6. О государственной регистрации и ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования : Декрет Президента Республики Беларусь от 16.01.2009 г. № 1 // КонсультантПлюс : Беларусь. Проф-2012 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2012.

7. О развитии предпринимательской инициативы и стимулировании деловой активности в Республике Беларусь : Директива Президента Республики Беларусь, 31 декабря 2010 г. // КонсультантПлюс : Беларусь. Проф-2012 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2012.

8. *Мухаев Р. Т.* Теория государства и права : учеб. для вузов. – М. : ПРИОР, 2001. – 464 с.

9. Теория государства и права : курс лекций / под ред. Н. И. Матузова и А. В. Малько. – 2-е изд., перераб. и доп. – М. : Юристь, 2001. – 776 с.

10. *Алексеев С. С., Архипов С. И.* Теория государства и права : учеб. для юрид. вузов и фак. – М. : Норма, 2005. – 496 с.

11. *Алексеев С. С.* Теория права. – М. : БЕК, 2006. – 317 с.

12. *Мелехин А. В.* Теория государства и права : учебник. – М. : КонсультантПлюс, 2009. – 640 с.

13. Предпринимательское (хозяйственное) право : учебник / О. М. Олейник [и др.]; под общ. ред. О. М. Олейника. – М. : Юристь, 2002. – 666 с.

14. *Самосюк О. В.* Иностранные инвестиции. Правовой аспект // КонсультантПлюс : Беларусь. Проф-2012 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2012.

15. *Мелехин А. В.* Теория государства и права : учеб. пособие. – М. : Москов. междунар. ин-т эконометрики, информатики, финансов и права, 2004. – 367 с.

16. *Иванец Г. И., Калинин И. В., Червонюк В. И.* Конституционное право России : энцикл. сл. / под общ. ред. В. И. Червонюка. – М. : Юрид. лит., 2002. – 432 с.

17. Коммерческое право : учебник / под ред. В. Ф. Попондопуло, В. Ф. Яковлевой. – СПб. : Изд-во С.-Петербур. ун-та, 1998. – Ч. 2. – С. 114–115.

18. *Круглова Н. Ю.* Хозяйственное право. – М. : Рус. деловая лит., 1998. – С. 420–429.

19. *Ершова И. В., Иванова Т. М.* Предпринимательское право : учеб. пособие. – М. : Юриспруденция, 2000. – С. 281–300.

Статья поступила в редакцию 30.03.2013 г.