

УДК 330.322:34(477)

Понятие и сущность иностранных инвестиций: общеправовая характеристика

Бодунов Евгений Рудольфович

Соискатель,

Открытый международный университет развития человека «Украина»,

03115, Украина, Киев, ул. Львовская, 23;

e-mail: bodunover@ukr.net

Аннотация

В статье проведён анализ действующего национального законодательства Украины, международных нормативно-правовых актов, научной, учебно-методической и справочной литературы с целью определения понятия и правовой природы иностранных инвестиций. Автором рассмотрены вопросы определения и усовершенствования перечня объектов инвестиционной деятельности, проанализированы взгляды учёных в отношении понятия «инвестиции». Кроме того, особое внимание уделено определению правовой природы иностранных инвестиций. В результате анализа установлено, что они имеют «двойную прописку» и регулируются нормами нескольких отраслей права. Аргументируется вывод о том, что в действующем законодательстве Украины необходимо использовать единое понятие «иностранных инвестиций», которое автором приводится.

Ключевые слова

Инвестиции, иностранные инвестиции, объекты иностранного инвестирования, законодательство, правовая природа.

Введение

Современное развитие любого государства невозможно без привле-

чения определённых ресурсов (финансовых, энергетических, промышленных, природных и т. д.). Это в полной мере относится и к Украине, которая

имеет все возможности (географические, экономические, социальные, политические) для их привлечения.

Исследуя вопросы относительно процесса иностранного инвестирования в Украину, стоит отметить, что мировой экономический кризис заставил большое количество субъектов данной деятельности существенно снизить объёмы инвестирования в страну, а в некоторых случаях – вообще их прекратить. Однако анализ мнений экспертов по иностранному инвестированию свидетельствует, что основной причиной уменьшения «притока» иностранных инвестиций в Украину является не мировой экономический кризис, а проблемы внутри страны, к которым прежде всего относятся: во-первых, несовершенство нормативно-правовой базы; во-вторых, коррупция в органах публичной власти, в-третьих, сложность налогового законодательства (Всемирный банк признал Украину одной из стран, которые имеют самую сложную систему налогообложения)¹ в-четвёртых, непрозрачностью ад-

министративных процедур в сфере публичного администрирования иностранного инвестирования, в частности порядка осуществления процедур регистрации и контроля и т. п..

Мировой опыт привлечения иностранных инвестиций свидетельствует, что государственная политика в данной сфере прежде всего должна быть направлена на нормативное регулирование порядка привлечения и использования иностранных инвестиций, деятельности органов публичной администрации, ответственных за реализацию государственной политики в сфере иностранного инвестирования, определения государственных гарантов в этой сфере. Реализация приведённых направлений государственной политики обеспечит формирование благоприятного инвестиционного климата в государстве. Для Украины вопросы совершенствования нормативной базы в сфере публичного администрирования, в частности в сфере иностранного инвестирования, являются крайне актуальными, ведь интеграция Украины в мировое сообщество требует приведения нормативно-правовой базы к международным стандартам. Указанное положение касается и определения понятия «иностраннных инвестиций»,

1 Украина обладает самым сложным налогообложением. [Электронный ресурс]. – Режим доступа: www.prostobiz.ua/biznes/gosregulirovanie/novosti/ukraina_obladaet_samym_slozhnym_nalogooblozheniem.

которое по своему содержанию должно соответствовать сущности этого явления. Отметим, что анализ научной, учебно-методической, справочной литературы и норм действующего законодательства свидетельствует, что сегодня нет единого подхода к определению этого явления. Это приводит к определённым сложностям в правоприменительной деятельности, ведь общеизвестно, что одно понятие должно отражать одно явление.

В связи с этим в современных условиях очень актуален теоретический анализ понятия «иностранные инвестиции». Представляется, что разработка и закрепление в действующем законодательстве единого подхода к определению содержания понятия «иностранные инвестиции» имеет не только чисто теоретическое, но и практическое значение, ведь его закрепления позволит:

– во-первых, усовершенствовать правоприменительную деятельность субъектов публичного администрирования в сфере иностранного инвестирования, ведь отсутствие единого подхода к определению данного понятия в законодательстве приводит к тому, что различные субъекты публичного администрирования в сфере иностранного инвестирования приме-

няют в своей деятельности различные подходы к определению данного понятия;

– во-вторых, уменьшить возможность применения со стороны уполномоченных субъектов властных полномочий административного усмотрения, что, в свою очередь, позволит более полно обеспечить реализацию установленных законодательством прав как иностранных инвесторов, так и граждан Украины;

– и наконец, наличие такого понятия позволит обеспечить комплексное правовое регулирование данной сферы публичного администрирования.

Общая характеристика объектов иностранного инвестирования

Переходя к непосредственному анализу понятия «иностранные инвестиции», стоит отметить, что Законом Украины «О режиме иностранного инвестирования» закреплено, что иностранные инвестиции – это ценности, которые вкладываются иностранными инвесторами в объекты инвестиционной деятельности в соответствии с законодательством Украины с целью

получения прибыли или достижения социального эффекта².

Анализируя приведённое определение в Законе Украины «О режиме иностранного инвестирования», стоит отметить, что оно, безусловно, имеет положительное влияние на процессы в сфере иностранного инвестирования, ведь на законодательном уровне происходит закрепление и определение содержания данной категории. Однако представляется, что в нём есть определённые недоработки, которые имеют существенное значение, в частности:

– во-первых, в приведённом понятии законодателем определено, что иностранные инвестиции вкладываются в объекты инвестиционной деятельности, полный перечень которых приводится в ст. 4 Закона Украины «Об инвестиционной деятельности», а именно: любое имущество, в том числе основные фонды и оборотные средства во всех отраслях и сферах народного хозяйства, ценные бумаги, целевые денежные вклады, научно-техническая продукция, интеллектуальные ценности, другие объекты собственности, а также имуществен-

ные права. Указанный закон определяет, что запрещается инвестирование в объекты, создание и использование которых не отвечает требованиям санитарно-гигиенических, радиационных, экологических, архитектурных и других норм, установленных законодательством Украины, а также нарушает права и интересы граждан, юридических лиц и государства, которые охраняются законом³. Следовательно, в данном случае перечислены все виды объектов, куда могут быть вложены иностранные инвестиции.

Однако по нашему мнению представляется, что приведение закрытого, то есть не подлежащего расширенному толкованию перечня объектов, несколько сужает или даже ограничивает деятельность субъектов иностранного инвестирования. Это связано с тем, что дальнейшее развитие экономики, в частности различных сфер производства, обязательно обусловит появление новых объектов инвестиционной деятельности, которые не будут предусмотрены в законодательстве, однако возникнет потребность в осуществлении иностранного инвестирования. В связи с этим счи-

2 Про режим іноземного інвестування: Закон України від 19 березня 1996 року // Відомості Верховної Ради України. – 1996. – № 19. – Ст. 80.

3 Про інвестиційну діяльність: Закон України від 18 серпня 1991 року // Відомості Верховної Ради України. – 1991. – № 47. – Ст. 647.

таем целесообразным принять Закон Украины «О внесении изменений и дополнений в Закон Украины «Об инвестиционной деятельности»» и изложить ч. 1 ст. 4 следующим образом: «любое имущество, в том числе основные фонды и оборотные средства во всех отраслях и сферах народного хозяйства, ценные бумаги, целевые денежные вклады, научно-техническая продукция, интеллектуальные ценности, другие объекты собственности, имущественные права, а также другие объекты гражданского права»;

– во-вторых, как уже отмечалось ранее, ч. 2 ст. 4 Закона Украины «Об инвестиционной деятельности» определяет объекты, в отношении которых запрещено осуществлять инвестирование. Однако мы считаем, что кроме приведённых объектов, данную часть целесообразно дополнить объектами, которые изъяты или ограничены в гражданском обороте. В связи с этим целесообразно дополнить ч. 2 ст. 4 указанного Закона и изложить её в такой редакции: «запрещается инвестирование в объекты, создание и использование которых не отвечает требованиям санитарно-гигиенических, радиационных, экологических, архитектурных и других норм, установленных законодательством Украины,

нарушает права и интересы граждан, юридических лиц и государства, которые охраняются законом, а также в объекты, изъяты или ограниченные в гражданском обороте».

Основные подходы к определению понятия «инвестиции»

Исследуя понятие «иностранные инвестиции», стоит отметить, что данное понятие для украинского законодательства хотя и не новое, но мало исследовано и недостаточно чётко определено в науке и действующем законодательстве. Анализ в научной и учебно-методической литературе свидетельствует, что оно напрямую связано с понятием «инвестиции» (как общее и частичное). В связи с этим, по нашему мнению, методологически обоснованным будет проведение анализа родового понятия, а именно «инвестиции».

С этимологической точки зрения понятие «инвестиции» происходит от английского слова «investments», что в переводе означает «капиталовложения»⁴.

4 Словарь иностранных слов. 18-е изд. – М.: Рус. яз., 1989. – С. 214.

Интересно отметить тот факт, что понятие «инвестиции» не является новым для науки и практики и всегда находилось в поле зрения экономистов, политологов, социологов, юристов и т. д. Так, всемирно известный деятель К. Маркс в фундаментальном исследовании «Капитал» уделяет внимание вопросам капитализации прибавочной стоимости, необходимости и целесообразности вложения свободного капитала в экономику страны⁵. Однако исследование понятия «инвестиции» как отдельной категории ещё не осуществлялось.

Дж. Сакс в работе «Экономика переходного периода: Уроки для Украины» отмечает, что инвестиции – это расходы на приобретение оборудования, зданий и жилья, которые в будущем обеспечат подъём производственной мощи всей экономики. Указанный американский экономист инвестирование прежде всего связывает, во-первых, со сбережениями населения, а во-вторых, с появлением свободных капиталов, которые могут быть направлены не на удовлетворение потребительских нужд, а на раз-

витие определённой сферы производства⁶.

Американский учёный С. Хеннигер в исследовании «Хозяйственный риск и методы его измерения» высказывает мнение, что инвестиции – это любые инструменты, с помощью которых можно разместить деньги, рассчитывая сохранить и приумножить их стоимость, обеспечивая положительную величину доходов⁷.

По мнению В.В. Бочарова – инвестиции, в широком смысле, отражают вложения капитала с целью его последующего увеличения. При этом рост капитала должен быть достаточным для того, чтобы компенсировать инвестору отказ от использования собственных средств на собственные нужды в текущем периоде, провести вознаграждение за риск и вернуть потери от инфляции в будущем периоде⁸.

5 Маркс К. Капитал. Т.1-3. – М.: Политическая литература, 1970. – С. 189.

6 Сакс Дж. Экономика переходного периода: Уроки для Украины / Пер. с англ. Пивоварского А. – К.: Основы, 1996. – С. 291.

7 Хеннигер С. Хозяйственный риск и методы его измерения / Пер. с англ. Месена Д., Николаева Д. – М.: Экономика, 1979. – С. 10.

8 Бочаров В.В. Внешнеэкономическая деятельность предприятий в регионах Украины: эффективные формы и направления // Экономический журнал. – 2003. – № 1. – С. 23.

Анализ научной литературы свидетельствует, что определённая группа учёных считает, что инвестиции – это определённый процесс. Так, интересную мысль относительно определения понятия «инвестиции» выражает в исследовании «Предпринимательские риски» Б.М. Щукин, считая, что под инвестициями следует понимать процесс реализации инвестиционной деятельности, отвечающий конкретному проекту и ставящий целью получение прибыли⁹. Подобную позицию высказывает и известный российский экономист Л.Н. Павлова, которая считает, что инвестиции – это процесс использования совокупных материальных, трудовых и финансовых ресурсов, направленных на увеличение капитала, расширение, модернизацию и техническое перевооружение производства¹⁰. Инвестиции, по мнению авторского коллектива исследования «Стратегическое планирование и анализ эффективности инвестирования», это процесс взаимодействия по меньшей мере двух сторон: предпринимате-

ля (инициатора проекта) и инвестора (того, кто финансирует проект). Успех проекта зависит от того, найдут ли эти стороны общий язык¹¹. Безусловно, приведённые точки зрения имеют право на существование, однако, по нашему мнению, они не в полном объёме обоснованы, ведь инвестиции не могут быть процессом, т. е. определённой непрерывной деятельностью. Данное понятие вполне можно отнести к понятию «инвестирование», которое определяется как процесс, связанный с размещением ценностей.

А.Н. Кондрашкова, исследуя вопрос об особенностях правового регулирования инвестиционной деятельности, отмечает, что с юридической точки зрения основными чертами инвестиций являются: во-первых, обладание материальными или нематериальными ценностями на определённой правовой основе, что даёт право распоряжаться ими (например, право собственности, право патентодателя и т. п.), во-вторых, самостоятельность и инициатива при принятии решения об их вложения в объекты предпринимательской деятельности с целью извле-

9 Щукин Б.М. Предпринимательский риск // Основы предпринимательства. – М., 1996. – С. 116.

10 Павлова Л.Н. Финансы предприятий: Учебник для вузов. – М.: Финансы; ЮНИТИ, 1998. – С. 626.

11 Идрисов А.Б., Картышев С.В., Постников А.В. Стратегическое планирование и анализ эффективности инвестиций. Изд. 2-е, стереотип. – М.: Филинь, 1998. – С. 7.

чения прибыли в будущем, в-третьих, предоставление ценностям, которые вкладываются, статуса инвестиций; в-четвёртых, установленная законом возможность осуществления инвестиционной деятельности¹².

В.Г. Федоренко в монографическом исследовании «Инвестиционный менеджмент» отмечает, что инвестиции это расходы на строительство новых заводов, предприятий, учреждений, на оборудование с длительным сроком использования. По мнению указанного автора, инвестициям присущи следующие факторы: во-первых, норма чистой прибыли, которую предприниматели рассчитывают получить от расходов на инвестиции, а во-вторых, ставка процента¹³. Почти аналогичное определение дают А.А. Задоя и Ю.Е. Петруня в учебном пособии «Основы экономики Украины»¹⁴.

Таким образом, следует отметить, что проблема определения понятия и содержания инвестиций

в научной литературе связана с их сложностью и наличием многих форм и видов инвестирования. Кроме того, установлено, что в научной литературе встречаются понятия, не в полной мере отвечающие современным условиям хозяйствования. Отсутствие рыночных стимулов реализации капиталовложений и неполный перечень объектов инвестирования (например, чрезвычайно редко объектами инвестирования выступают целые хозяйствующие субъекты, нематериальные активы, персонал) являются типичными примерами такого несоответствия основных понятий инвестирования новым факторам и условиям функционирования украинской экономики. Другим, не менее важным фактом, является существование отдельных, но в теоретическом плане очень значимых противоречий между понятиями, разработанными на основе учётного (бухгалтерского) и общеэкономического (аналитического) подходов¹⁵.

Проведённый анализ свидетельствует, что подавляющее число учёных понятия «инвестиции» связывает: во-первых, с возможностью получения в будущем определённо-

12 Кондрашкова А.Н. Правовое регулирование инвестиционной деятельности. Хозяйственное право. Т.2. – М.: Инфра-М, 1994. – С. 153.

13 Федоренко В.Г. Инвестиційний менеджмент: Навч. посібник. – К.: МАУП, 1999. – С. 12.

14 Задоя А.А., Петруня Ю.Е. Основы экономики Украины: Учеб. пособие. – М.: Высшая школа, 1998. – С. 258.

15 Демидович В. Державне регулювання інвестиційної діяльності в промисловості: дис. ... канд. наук з держ. управ. – Запоріжжя, 2007. – С. 16.

го дохода, во-вторых, с расширением или модернизаций производства, в-третьих, это определённый процесс, связанный с использованием средств. По нашему мнению, следует поддерживать позицию тех учёных, которые считают, что инвестиции это капитал (ценности), который вкладывается с целью дальнейшего его увеличения.

Определение правовой природы иностранных инвестиций

Переходя к анализу понятия «иностранные инвестиции», отметим, что при анализе данной категории следует учитывать следующее.

Во-первых, понятие «иностранные инвестиции» используется в значительном количестве нормативно-правовых актов, обеспечивающих регулирование общественных отношений в различных отраслях права (конституционного, административного, гражданского, хозяйственного, международного и др.). Следовательно, данная категория имеет полиструктурную характеристику.

Среди указанных норм выделяются нормы конституционного права, регулирующие некоторые вопросы,

связанные с порядком осуществления иностранного инвестирования, а также деятельности субъектов публично-го администрирования в данной сфере.

Отметим, что именно Конституция Украины осуществляет первичную легализацию общественных отношений, возникающих в сфере иностранного инвестирования. Так, в частности:

– ст. 42 определяет, что каждый имеет право на предпринимательскую деятельность, которая не запрещена законом. Государство обеспечивает защиту конкуренции в предпринимательской деятельности;

– ст. 92 Конституции Украины закрепляет, что исключительно законами Украины определяются, во-первых, принципы создания и функционирования финансового, денежного, кредитного и инвестиционного рынков, а, во-вторых, основы внешних сношений, внешнеэкономической деятельности, таможенного дела.

Также Конституция Украины определяет отдельные элементы правового статуса субъектов публично-го администрирования относительно иностранного инвестирования, а в частности – полномочия Президента Украины и Кабинета Министров

Украины. Так, ст. 106 закрепляет, что Президент Украины представляет государство в международных отношениях, осуществляет руководство внешнеполитической деятельностью государства, ведёт переговоры и заключает международные договоры Украины. Ст. 116 определяет, что Кабинет Министров Украины обеспечивает проведение финансовой, ценовой, инвестиционной и налоговой политики, а также организует и обеспечивает осуществление внешнеэкономической деятельности Украины, таможенного дела¹⁶.

Нормы гражданского права определяют общие положения относительно объектов гражданского права (глава 12), понятие и порядок использования других объектов иностранного инвестирования, в частности: вещей и имущества (глава 13), ценных бумаг (глава 14), результатов интеллектуальной и творческой деятельности (глава 14) и т. д.

Значительное количество норм по вопросам публичного администрирования относительно иностранного инвестирования содержится в хозяйственном законодательстве, а именно в

Хозяйственном кодексе Украины. Так, глава 38 кодекса определяет следующие положения: понятие и виды иностранных инвесторов (ст. 390); виды иностранных инвестиций (ст. 391); формы осуществления иностранных инвестиций (ст. 392), оценка иностранных инвестиций (ст. 393); правовой режим иностранных инвестиций (ст. 394), порядок государственной регистрации иностранных инвестиций (ст. 395), общие основы деятельности субъектов хозяйствования с иностранными инвестициями (ст. 396), виды гарантий осуществления иностранных инвестиций (ст. 397-399, 404)¹⁷.

Нормы международного права регламентируют порядок разрешения споров, возникающих в процессе осуществления иностранного инвестирования. Так, согласно Вашингтонской конвенции о порядке разрешения инвестиционных споров между государствами и юридическими лицами создан Международный центр по урегулированию инвестиционных споров, основной целью которого является обеспечение решения посредством примирения и арбитража инвестиционных споров между договариваю-

16 Конституція України // Відомості Верховної Ради України. – 1996. – № 30. – Ст. 141.

17 Господарський кодекс України від 16.01.2003 // Відомості Верховної Ради України. – 2003. – № 18-22. – Ст. 144.

щимися государствами. Кроме того, данная конвенция определяет правовой статус указанного центра, а также процессуальные особенности урегулирования споров, возникающих в сфере иностранного инвестирования между субъектами публичного администрирования и иностранными инвесторами¹⁸.

Значительный объём правовых отношений, возникающих в сфере публичного администрирования относительно иностранного инвестирования, регулируется именно административно-правовыми нормами.

Отметим, что существенной чертой публичного администрирования относительно иностранного инвестирования является применение прямого государственно-властного воздействия. Так, как уже было сказано ранее, именно субъекты публичного администрирования, в частности, Кабинет Министров Украины, определяют содержание инвестиционной, налоговой, таможенной политики. Разработка и эффективная реализация именно этих мероприятий положи-

тельно влияют на формирование международного имиджа Украины и на состояние инвестиционного климата.

Кроме того, стоит отметить, что именно нормы административного права регулируют такие вопросы:

- реализации административных процедур при осуществлении иностранного инвестирования, а именно Законом Украины «О режиме иностранного инвестирования» предусмотрен порядок осуществления государственной регистрации иностранных инвестиций;

- осуществления контрольно-надзорной деятельности при реализации инвестиционных проектов с привлечением иностранных инвестиций;

- установления административно-правовых запретов в данной сфере, которые позволяют направить поведение субъектов иностранного инвестирования в жёсткое административно-правовое русло. Здесь мы непосредственно сталкиваемся с государственным принуждением, а в частности – административным, общие принципы которого определяют нормы административного права. Именно в науке административного права наиболее полно исследовано административное принуждение, а в инвестиционном законодательстве опре-

18 Конвенція про порядок вирішення інвестиційних спорів між державами та іноземними особами. [Електронний ресурс]. – Режим доступа: www.zakon.nau.ua/doc/?uid=1014.4082.2&nobreak=1.

делено его нормативное основание. Действующее законодательство предусматривает возможность применения мер административного принуждения как к иностранным инвесторам предприятий, совершивших правонарушения (например, налогового, таможенного законодательства), так и к субъектам, их совершившим, т. е. мер принуждения, обусловленных определёнными событиями. Кроме того, инвестиционное законодательство предусматривает возможность введения ограничений или запретов относительно деятельности иностранных инвесторов или предприятий с иностранными инвестициями в отдельных отраслях народного хозяйства или в границах отдельных территорий Украины исходя из национальных интересов и обеспечения национальной безопасности Украины^{19, 20}.

Закрепление нормы, которая позволяет субъектам публичного администрирования применять определённые меры принуждения к субъектам иностранного инвестирования, является

не случайным, ведь общеизвестно, что иностранные инвестиции для любой страны имеют как положительные, так и негативные аспекты. Зарубежный опыт привлечения иностранных инвестиций свидетельствует, что не все иностранные инвестиции могут положительно влиять на экономику страны, некоторые из них могут обусловить возникновение стратегических убытков и потерь определённого производства, технологий, даже целых отраслей. В связи с этим стоит привести такой пример: в 2008 году состоялась продажа двух автомобильных промышленных брендов «Land Rover» и «Jaguar» индийской компании «Tata Motors». Одним из обязательных пунктов соглашения был прямой запрет использовать ранее разработанные технологии указанных британских брендов при производстве других марок автомобилей, принадлежащих «Tata Motors»²¹. Ещё одним примером является покупка китайским автопроизводителем «Geely» шведской компании «Volvo». Однако в соглашении сразу же было определено, что покупатель покупает не только права на бренд и производственное оборудование для выпуска автомобилей, но и

19 Про режим іноземного інвестування: Закон України від 19 березня 1996 року // Відомості Верховної Ради України. – 1996. – № 19. – Ст. 80.

20 Господарський кодекс України від 16.01.2003 // Відомості Верховної Ради України. – 2003. – № 18-22. – Ст. 144.

21 Jaguar и Land Rover теперь принадлежат индийцам. [Электронный ресурс]. – Режим доступа: www.automotive.at.ua/news/2008-03-30-11.

всю интеллектуальную собственность «Volvo»²², что, в свою очередь, позволяет использовать ранее разработанные уникальные технологии при производстве автомобилей собственного бренда «Geely». По мнению специалистов в сфере иностранного инвестирования, такая ситуация может привести к стремительному развитию собственного производства современных автомобилей компании «Geely».

В связи с приведёнными примерами украинские учёные отмечают, что основными угрозами для национальной экономики, которые несут с собой иностранные инвесторы, являются: углубление внутренних дисбалансов товарных и финансовых рынков; консервация неэффективной структуры национального производства; монополизация отдельных стратегически важных или социально значимых сфер хозяйства и рынков сбыта с соответствующими деформациями конкурентной среды; нерациональная эксплуатация национальной сырьевой ресурсной базы и производственных мощностей²³.

Кроме того, стоит отметить, что именно такая ситуация обусловила появление понятия «инвестиционной безопасности государства», под которой следует понимать достижение уровня инвестиций, позволяющего оптимально удовлетворять текущие инвестиционные потребности национальной экономики по объёму и структуре с учётом эффективного использования и возврата инвестированных средств, оптимального соотношения между размерами внутренних и внешних инвестиций, иностранных инвестиций в страну и отечественных за рубежом, поддержание положительного национального платёжного баланса²⁴. Поэтому при разработке государственной политики в сфере иностранного инвестирования следует учитывать приведённые факторы, что, в свою очередь, позволит избежать определённых проблем.

Подытоживая вышесказанное, стоит отметить, что общественные отношения, возникающие при осуществлении иностранных инвестиций, не являются сугубо конституционными,

22 Китайцы купили Volvo. [Электронный ресурс]. – Режим доступа: www.auto.mail.ru/article.html?Id=31107.

23 Проблеми забезпечення економічної безпеки і сталого розвитку України / Відп. ред. Пирожков С.І., Губський

Б.В., Сухоруков А.І. – К.: НІУРВ, 2000. – С. 24.

24 Барановський О.І. Фінансова безпека в Україні (методологія оцінки та механізми забезпечення): Монографія. – К.: КНТЕУ, 2004. – С. 24.

хозяйственными или административными. Они имеют так называемую «двойную прописку» и регулируются сразу несколькими отраслями права. Вместе с тем значительное количество отношений в данной сфере регулируется преимущественно административно-правовыми нормами, что выражается прежде всего в применении прямого государственно-властного воздействия, а также реализации субъектами публичного администрирования определённых процедур, в частности регистрационных, контрольно-надзорных, процедур по применению административного принуждения.

Основные подходы к определению понятия «иностранные инвестиции» в научной литературе и действующем законодательстве

Понятие «иностранные инвестиции» является понятием, которое определено на законодательном уровне, однако сейчас различные нормативно-правовые акты закрепляют разные по смыслу понятия, что, в свою очередь, является недопустимым в нормотворчестве. Так, анализ

ст. 391 Хозяйственного кодекса Украины даёт возможность определить, что иностранные инвестиции – это иностранная валюта, которая признаётся конвертируемой Национальным банком Украины, любое движимое и недвижимое имущество и связанные с ним имущественные права, другие ценности (имущество), которые согласно закону признаются иностранными инвестициями²⁵.

Несколько иное по смыслу понятие иностранных инвестиций закрепляет Закон Украины «О внешнеэкономической деятельности». Указанный закон определяет, что иностранные инвестиции – это все виды имущественных и интеллектуальных ценностей, которые вкладываются иностранными субъектами хозяйственной деятельности в Украине, в результате чего образуется прибыль (доход) или достигается социальный эффект²⁶. Однако, приведённое определение имеет определённые недоработки, а именно: в данном понятии не определяется, куда они вкладываются.

25 Господарський кодекс України від 16.01.2003 // Відомості Верховної Ради України. – 2003. – № 18-22. – Ст. 144.

26 Про зовнішньоекономічну діяльність: Закон України від 16.04.1991 // Відомості Верховної Ради УРСР. – 1991. – № 29. – Ст. 377.

В свою очередь, Закон Украины «О режиме иностранного инвестирования» закрепляет, что иностранные инвестиции – ценности, вкладываемые иностранными инвесторами в объекты инвестиционной деятельности в соответствии с законодательством Украины с целью получения прибыли или достижения социального эффекта.

Конвенция о защите прав инвесторов закрепляет, что инвестиции – это вложенные инвестором финансовые и материальные средства в различные объекты деятельности, а также переданные права на имущественную и интеллектуальную собственность с целью получения прибыли (дохода) или достижения социального эффекта, если они не изъяты из оборота или не ограничены в обороте в соответствии с национальным законодательством Сторон²⁷.

В связи с этим следует отметить, что по нашему мнению, такая ситуация недопустима, ведь как уже было отмечено ранее, категория «иностранное инвестирование» применяется в различных отраслях права (конституционном, хозяйственном, административном, налоговом, таможенном и

т. п.). Следовательно, данное понятие должно иметь одинаковое (единственное) определение для всех отраслей права, в том числе и нормативно-правовых актах, регулирующих деятельность субъектов публичного администрирования относительно иностранного инвестирования.

Отсутствие единого законодательно закреплённого понятия «иностранное инвестирование» обусловило возникновение неоднозначного понимания данного понятия в юридической науке.

Так, М.Х. Корецкий в исследовании «Эффект иностранного инвестирования для принимающей экономики» отмечает, что иностранные инвестиции, влияя на уровень инвестиционной активности в стране, способствуют усилению экономического роста и, как следствие, повышению благосостояния общества²⁸.

А.В. Мерзляк считает, что «иностранное инвестирование» является источником денежных, а иногда и прямых имущественных вложений в развитие, расширение, освоение производства новых товаров и услуг²⁹.

28 Корецкий М.Х. Эффект иностранного инвестирования для принимающей экономики // Сб. наук. пр. НАГУ. Вып. 1. / Под общ. ред. В.И. Лугового, В.М. Князева. – М.: НАГУ, 2005. – С. 84.

29 Мерзляк А.В. Механизмы государственного управления иностран-

27 Конвенція про захист прав інвесторів. [Электронный ресурс]. – Режим доступа: www.zakon2.rada.gov.ua/laws/show/997_047.

А.В. Кирин предлагает рассматривать иностранные инвестиции как вложения иностранного капитала, а также капитала зарубежных филиалов юридических лиц, в предприятия и организации на территории государства с целью получения дохода³⁰.

В рамках диссертационного исследования, посвящённого анализу «Государственного регулирования иностранного инвестирования в Российской Федерации», П.П. Гончаров отмечает, что иностранные инвестиции – это финансовые и материальные средства, а также права на имущество и интеллектуальную собственность, вывезенные с таможенной территории одного государства и вложенные в предприятия на таможенной территории другого государства с целью получения прибыли и достижения социального эффекта. Указанный автор подчёркивает административную составляющую в регулировании инвестиционных отношений, которая включает совокупность административных процедур по таможенному контролю и оформлению

материальных ценностей, применение соответствующих таможенных режимов, квотирования, лицензирования и других нетарифных ограничений³¹.

Проведённый анализ правовой природы иностранных инвестиций, определений, содержащихся в научной литературе и действующем законодательстве, позволяет выделить следующие признаки данной категории: это определённые ценности, финансовые и материальные средства, нематериальные блага; принадлежащие иностранному субъекту; вкладываемые в определённые объекты, которые находятся на территории другого государства; перечень объектов инвестирования определяется в национальном законодательстве страны, получающей иностранные инвестиции; вкладываются на определённый срок; имеют целенаправленный характер вложений; основная их цель – получение прибыли или достижение социального эффекта; наличие законодательно определённых государственных гарантий их защиты.

ными инвестициями: региональный аспект: Монография. – М.: УАДУ, 2002. – С. 19.

30 Кирин А.В. Правовые основы отношений государства и инвесторов. – М.: Инфра-М, 1998. – С. 6.

31 Гончаров П.П. Государственное регулирование иностранных инвестиций в Российской Федерации: административно-правовой аспект: дис. ... канд. юрид. наук. – М., 2003. – С. 29-30.

Заключение

1. С целью усовершенствования законодательства, которое обеспечивает регулирование отношений в сфере иностранного инвестирования, следует дополнить ч. 1 ст. 4 Закона Украины «Об инвестиционной деятельности». Кроме того, в ч. 2 ст. 4 указанного Закона следует добавить объекты, изъятые или ограниченные в гражданском обороте.

2. Общественные отношения, возникающие при осуществлении иностранных инвестиций, не являются сугубо конституционными, хозяйственными или административными. Они имеют так называемую «двойную прописку» и регулируются сразу несколькими отраслями права. Вместе с тем значительное количество отношений в данной сфере регулируется преимущественно административно-правовыми нормами, что выражается прежде всего в применении прямого государственно-властного воздействия, а также реализации субъектами публичного администрирования определённых процедур, в частности,

регистрационных, контрольно-надзорных, процедур по применению административного принуждения.

3. На основе проведённого анализа научной, справочной, учебно-методической литературы и норм действующего законодательства считаем целесообразным дополнить существующие взгляды и предоставить научное понятие иностранных инвестиций под которыми следует понимать – ценности, финансовые, материальные средства и нематериальные блага, принадлежащие иностранному инвестору и вкладываемые в объекты инвестиционной деятельности в соответствии с законодательством Украины на определённый срок с целью получения прибыли или достижения социального эффекта и в обязательном порядке обеспеченные государственными гарантиями защиты.

Таким образом, учитывая вышесказанное, считаем целесообразным внести в ч. 2 ст. 1 Закона Украины «О режиме иностранного инвестирования» изменения в части определения понятия «иностранные инвестиции».

Библиография

1. Jaguar и Land Rover теперь принадлежат индийцам // [Электронный ресурс]. – Режим доступа: www.automotive.at.ua/news/2008-03-30-11.

2. Барановський О.І. Фінансова безпека в Україні (методологія оцінки та механізми забезпечення): Монографія. – К.: КНТЕУ, 2004. – 759 с.
3. Бочаров В.В. Внешнеэкономическая деятельность предприятий в регионах Украины: эффективные формы и направления // Экономический журнал. – 2003. – № 1. – С. 21-25.
4. Гончаров П. П. Государственное регулирование иностранных инвестиций в Российской Федерации: административно-правовой аспект: дис. ... канд. юрид. наук. – М., 2003. – 202 с.
5. Господарський кодекс України від 16.01.2003 // Відомості Верховної Ради України. – 2003. – № 18-22. – Ст. 144.
6. Демидович М. Державне регулювання інвестиційної діяльності в промисловості: дис. ... канд. наук з держ. управ. – Запоріжжя, 2007. – 182 с.
7. Задоя А.А., Петруня Ю.Е. Основы экономики Украины: Учеб. пособие. – М.: Высшая школа, 1998. – 478 с.
8. Идрисов А.Б., Картышев С.В., Постников А.В. Стратегическое планирование и анализ эффективности инвестиций. Изд. 2-е. – М.: Филинь, 1998. – 272 с.
9. Кирин А.В. Правовые основы отношений государства и инвесторов. – М.: Инфра-М, 1998. – 268 с.
10. Китайцы купили Volvo. [Электронный ресурс]. – Режим доступа: www.auto.mail.ru/article.html?id=31107.
11. Конвенція про захист прав інвесторів. [Электронный ресурс]. – Режим доступа: www.zakon2.rada.gov.ua/laws/show/997_047.
12. Конвенція про порядок вирішення інвестиційних спорів між державами та іноземними особами. [Электронный ресурс]. – Режим доступа: http://zakon.nau.ua/doc/?code=995_060.
13. Кондрашкова О.Н. Правовое регулирование инвестиционной деятельности. Хозяйственное право. Т. 2. – М.: Инфра-М, 1994. – 315 с.
14. Конституція України // Відомості Верховної Ради України. – 1996. – № 30. – Ст. 141.
15. Корецкий М.Х. Эффект иностранного инвестирования для принимающей экономики // Сб. науч. пр. НАГУ. Вып. 1 / Под общ. ред. Лугового В.И., Князева В.М. – М.: НАГУ, 2005. – С. 84-93.
16. Маркс К. Капитал. Т. 1-3. – М.: Политическая литература, 1970. – 373 с.

17. Мерзляк А.В. Механизмы государственного управления иностранными инвестициями: региональный аспект: Монография. – М.: УАДУ, 2002. – 300 с.
18. Павлова Л.Н. Финансы предприятий: Учебник для вузов. – М.: Финансы; ЮНИТИ, 1998. – 639 с.
19. Про зовнішньоекономічну діяльність: Закон України від 16.04.1991 // Відомості Верховної Ради УРСР. – 1991. – № 29. – Ст. 377.
20. Про інвестиційну діяльність: Закон України від 18 серпня 1991 року // Відомості Верховної Ради України. – 1991. – № 47. – Ст. 647.
21. Про режим іноземного інвестування: Закон України від 19 березня 1996 року // Відомості Верховної Ради України. – 1996. – № 19. – Ст. 80.
22. Проблеми забезпечення економічної безпеки і сталого розвитку України / Відп. ред. Пирожков С.І., Губський Б.В., Сухоруков А.І. – К.: НІУРВ, 2000. – 130 с.
23. Сакс Дж. Экономика переходного периода: Уроки для Украины / Пер. с англ. А. Пивоварского. – К.: Основы, 1996. – 345 с.
24. Словарь иностранных слов. 18-е изд. – М.: Рус. яз., 1989. – 624 с.
25. Украина обладает самым сложным налогообложением. [Электронный ресурс]. – Режим доступа: www.prostobiz.ua/biznes/gosregulirovanie/novosti/ukraina_obladaet_samym_slozhnym_nalogooblozheniem.
26. Федоренко В.Г. Инвестиційний менеджмент: Навч. посібник. – К.: МАУП, 1999. – 184 с.
27. Хеннигер С. Хозяйственный риск и методы его измерения / Пер. с англ. Месена Д., Николаев Д. – М.: Экономика, 1979. – 183 с.
28. Щукин Б.М. Предпринимательский риск // Основы предпринимательства. – М., 1996. – С. 110-143.

The concept and essence of foreign investment: general legal description

Bodunov Evgenii Rudol'fovich

PhD student,
Open International University of Human Development "Ukraine",

P.O. Box 03115, L'vovskaya str., No. 23, Kiev, Ukraine;
e-mail: bodunover@ukr.net

Abstract

This paper investigates the questions on the definition of "foreign investment" and draws attention to the definition of the nature and legal nature of the category. The analysis of scientific and reference literature of applicable national legislation shows that unfortunately there is no single approach to understanding the concept of "foreign investment". It is proved that this situation complicates law enforcement, because every person understands foreign investments of different objects. The author comes to conclusion that the improvement of the regulatory basis enshrined in the concept of "foreign investment" requires the implementation of certain steps, in particular: first, to improve the definition of foreign investment (including other objects of civil law, the prohibition of foreign investment in facilities withdrawn or restricted in civil law), and second, the definition of a common approach to the understanding of the concept in different legal acts.

In addition, the author analyzes the current legislation in order to determine the legal nature of the concept of "foreign investment". This concept is found to be used in a significant number of rules governing the public in various areas of law (constitutional, administrative, civil, economic, international, etc.). The analysis proved that the category of "foreign investment" has a "dual registration" and is subject to the rules of several branches of law at the same time. The article contains an argumentation of the need to secure the law of a single concept of "foreign investment".

Keywords

Investment, foreign investment, foreign investment facilities, legislation, legal nature.

References

1. Baranovskii, O.I. (2004), *Financial security in Ukraine (assessment methodology and facilitating mechanism): Monograph* [Finansova bezpeka v Ukraini

- (*metodologiya otsinki ta mekhanizmi zabezpechennya*): *Monografiya*], KNTU, Kiev, 759 p.
2. Bocharov, V.V. (2003), "Foreign economic activity of enterprises in the Ukrainian regions: effective forms and directions" ["Vneshneekonomicheskaya deyatel'nost' predpriyatii v regionakh Ukrainy: effektivnye formy i napravleniya"], *Ekonomicheskii zhurnal*, No. 1, pp. 21-25.
 3. Demidovich, V. (2007), *State regulation of investment activity in the production sector: dissertation* [Derzhavne reguluyuvannya investitsiinoi diyal'nosti v promislovosti: dis. ... kand. nauk z derzh. uprav.], Zaporizhzhya, 182 p.
 4. *Dictionary of foreign words. 18th ed.* [Slovar' inostrannykh slov. 18-e izd.], Rus. yaz., Moscow, 1989, 624 p.
 5. "Economic Code of Ukraine of 16.01.2003" ["Gospodars'kii kodeks Ukraïni vid 16.01.2003"], *Vidomosti Verkhovnoi Radi Ukraïni*, 2003, No. 18-22, Art. 144.
 6. Fedorenko, V.G. (1999), *Investment Management: study guide* [Investitsiinii menedzhment: Navch. posibnik], MAUP, Kiev, 184 p.
 7. Goncharov, P.P. (2003), *State regulation of foreign investments in the Russian Federation: administrative and legal aspects: dissertation* [Gosudarstvennoe regulirovanie inostrannykh investitsii v Rossiiskoi Federatsii: administrativno-pravovoi aspekt: dis. ... kand. yurid. nauk], Moscow, 202 p.
 8. Henniger, S. (1979), *Economic risk and methods of measurement* [Khozyaistvennyi risk i metody ego izmereniya], Ekonomika, Moscow, 183 p.
 9. Idrisov, A.B., Kartyshev, S.V., Postnikov, A.V. (1998), *Strategic planning and analysis of the efficiency of investment. 2nd ed.* [Strategicheskoe planirovanie i analiz effektivnosti investitsii. Izd. 2-e], Filin", Moscow, 272 p.
 10. "Jaguar and Land Rover are now owned by Indians" ["Jaguar i Land Rover teper' prinadlezhat indiitsam"], available at: www.automotive.at.ua/news/2008-03-30-11
 11. Kirin, A.V. (1998), *Legal basis of relations between the state and investors* [Pravovye osnovy otnoshenii gosudarstva i investorov], Infra-M, Moscow, 268 p.
 12. Kondrashkova, O.N. (1994), *Legal regulation of investment activities. Commercial law. Vol. 2* [Pravovoe regulirovanie investitsionnoi deyatel'nosti. Khozyaistvennoe pravo. T. 2], Infra-M, Moscow, 315 p.
 13. Koretskii, M.Kh. (2005), "The effect of foreign investment for the host economy", *Collection of scientific papers of the National Academy of Public Administration*.

- Issue 1* ["Effekt inostrannogo investirovaniya dlya prinyimayushchei ekonomiki", *Sb. nauk. pr. NAGU. Vyp. 1*], NAGU, Moscow, pp. 84-93.
14. Marx, K. (1970), *Capital. Vols 1-3* [*Kapital. T.1-3*], Politicheskaya literatura, Moscow, 373 p.
15. Merzlyak, A.V. (2002), *Mechanisms of foreign investment public administration: a regional perspective: monograph* [*Mekhanizmy gosudarstvennogo upravleniya inostrannymi investitsiyami: regional'nyi aspekt: Monografiya*], UADU, Moscow, 300 p.
16. "On foreign economic activity: the Law of Ukraine on 16.04.1991" ["Pro zovnishn'oekonomichnu diyal'nist': Zakon Ukraïni vid 16.04.1991"], *Vidomosti Verkhovnoi Radi URSR*, 1991, No. 29, Art. 377.
17. "On the investment activity: the Law of Ukraine on August 18, 1991" ["Pro investitsiinu diyal'nist': Zakon Ukraïni vid 18 serpnia 1991 roku"], *Vidomosti Verkhovnoi Radi Ukraïni*, 1991, No. 47, Art. 647.
18. "On the mode of foreign investment: the Law of Ukraine on March 19, 1996" ["Pro rezhim inozemnogo investuvannya: Zakon Ukraïni vid 19 bereznia 1996 roku"], *Vidomosti Verkhovnoi Radi Ukraïni*, 1996, No. 19, Art. 80.
19. Pavlova, L.N. (1998), *Corporate finance: textbook for universities* [*Finansy predpriyati: Uchebnik dlya vuzov*], Finansy; YuNITI, Moscow, 639 p.
20. Pirozhkov, S.I., Gubs'kii, B.V., Sukhorukov, A.I. (2000), *Problems of economic security and sustainable development in Ukraine* [*Problemi zabezpechennya ekonomichnoi bezpeki i stalogo rozvitku Ukraïni*], NIURV, Kiev, 130 p.
21. Sachss, J. (1996), *The Economics of Transition: Lessons for Ukraine* [*Ekonomika perekhodnogo perioda: Uroki dlya Ukrainy*], Osnovy, Kiev, 345 p.
22. Shchukin, B.M. (1996), "Business risk", *Fundamentals of entrepreneurship* ["Predprinimatel'skii risk", *Osnovy predprinimatel'stva*], Moscow, pp. 110-143.
23. "The Chinese bought Volvo" ["Kitaitsy kupili Volvo"], available at: www.auto.mail.ru/article.html?id=31107
24. "The Constitution of Ukraine" ["Konstitutsiya Ukraïni"], *Vidomosti Verkhovnoi Radi Ukraïni*, 1996, No. 30, Art. 141.
25. "The Convention on the Protection of investors" ["Konventsia pro zakhist prav investoriv"], available at: www.zakon2.rada.gov.ua/laws/show/997_047
26. "The Convention on the settlement of investment disputes between states and foreign persons" ["Konventsia pro poriadok virishennya investitsiinykh sporiv"]

mizh derzhavami ta inozemnimi osobami"]], available at: http://zakon.nau.ua/doc/?code=995_060

27. "Ukraine has the most complex tax system" ["Ukraina obladaet samym slozhnym nalogooblozheniem"], available at: www.prostobiz.ua/biznes/gosregulirovanie/novosti/ukraina_obladaet_samym_slozhnym_nalogooblozheniem
28. Zadoya, A.A., Petrunya, Yu.E. (1998), *Fundamentals of economics of Ukraine: study guide* [*Osnovy ekonomiki Ukrainy: Ucheb. posobie*], Vysshaya shkola, Moscow, 478 p.