

ЛЕКЦИОННЫЙ КОМПЛЕКС
(тезисы лекций)

Тема:1 Теоретические проблемы определения понятия инвестиций и инвестиционной деятельности

Вопросы:

- 1) Предмет правового регулирования И.П.
- 2) Метод правового регулирования И.П.
- 3) Принципы И.П.
- 4) Система И.П. и функции И.П.

1) Предмет И.П.
- Особенности отдельной отрасли права обусловлены своеобразием соответственного вида общ. отношений.

Основными критериями деления права на отрасли являются предмет метод правового регулирования.

Формирование предмета основной отрасли зависит от метода этой отрасли.

Становление комплексных отраслей права зависят именно от предмета. Многие правоведы спорят о первичности права.

Предметом правового регулирования И.П. выступают инвестиционные отношения. Таким образом общественные отношения возникающие в процессе осуществления инвестиционной деятельности.

Инвестиционными отношениями М/б гражданско-правовые, финансовые, международные правовые и др. правоотношения.

Например: Если финансовые отношения складываются в инвестиционной сфере они автоматически становятся и инвестиционными правоотношениями одновременно.

Т.о. В процессе осуществления инвестиционной деятельности могут возникать самые разнообразные по своей природе правоотношения.

- Это и гражданско – правовые, и административно – правовые, и финансово – правовые и т.д. всех их объединяет то, что все они складываются по поводу инвестиций.

Но инвестиционные отношения, будучи однотипными отношениями могут быть подразделены на различные виды и подвиды

Инвестиционная деятельность как процесс состоит из нескольких взаимосвязанных стадий, на каждый из которых складывается определенная группа инвестиционных отношений.

По этому их можно выделить на три стадий.

- 1) Отношения, возникшие на прединвестиционной стадий
(Отношения складывающиеся в процессе принятия решения инвестировать)
- 2) Собственно инвестиционной отношения (складывающиеся в процессе вложения инвестиций)

3) Отношения возникшие на постинвестиционной стадий.

Отношения возникшие после создания объекта инвестиционной деятельности

Между этими группами инвестиционных отношений можно найти различия, но все они направлены на осуществление инвестиционной деятельности.

Следовательно инвестиционные отношения представляет собой однотипные общ-ые отношения, на которые воздействует инвестиционное право.

Трактовка метода: Это совокупность способов, приемов который применяется при регулировании общественных отношений.

В теорий права в зависимости от характера субъективных прав и обязанностей участников правовых отношений выделяются три разновидности регулятивных норм:

1) уполномочивающие – это юридические нормы устанавливающие субъективные права с позитивным содержанием;

2) обязывающие – это юридические нормы, которые устанавливают обязанность лица совершить определенные действия в пользу другого участника;

3) запрещающие – Это нормы обязывающие лиц воздержаться от совершения конкретного действия – эти веления выступают в качестве способов регулирования

Метод правового регулирования объединяет эти способы велений, а сущность и характерные черты его зависят от того, какой из указанных способов в нем преобладает.

В общетеоретическом плане метод правового регулирования определяется такими компонентами как: порядок предоставления прав и обязанностей; автономности действий участников правоотношений; основанием возникновения, изменения или прекращения правоотношений; правовым положением субъектов; средствами обеспечения субъективных прав и обязанностей.

Предмет инвестиционных правоотношений отличается тем, что содержание правоотношений определяют нормативные акты и договоры, в том числе и международные договоры, по этому права и обязанности субъектов инвестиционного права регулируются равным образом.

Императивный характер норм И.П. проявляется в установлении различного рода ограничений и запретов, которые обеспечивают воздействие государства на инвестиционный процесс. (ст 7) закона об инвестициях.

Принципы И.П. представляет собой такие идеи и наиболее существенные моменты, нашедшие свое воплощение в права, с учетом которых осуществляются регламентация и регулирование инвестиционных отношений.

В инвестиционном праве есть и общетраслевые принципы, охватывающие все институты И.П. и внутриотраслевые принципы которые характерны для одного или нескольких институтов И.П.

К общетраслевым принципам относятся принципы демократизма, верховенства права, законности, равноправия, равенства всех форм собственности и т.д.

1) К числу основных принципов И.П. можно отнести принцип равенство субъектов И.П. Данный принцип выражается в равенстве прав инвесторов на осуществление инвестиционной деятельности.

Но этот принцип отличается от гражданско – правового принципа тем, что в инвестиционном праве он проявляется своеобразно, потому что в И.П. одни группы инвесторов обладают большим объемом прав, чем другие.

Пр-п свободы выбора инвест-ом объекта инвестиций. Он заключается в том, что инвестиций могут вкладываться в любые объекты и виды деятельности, кроме случаев предусмотренных законодательными актами.

3. Принцип самостоятельного осуществления инвестором своей деятельности. Он включает в себя: права инвестора владеть, пользования результатами инвестиционной деятельности.

4. Принцип защиты прав и законных интересов инвесторов данный принцип выражается в гарантиях государства по защите инвестиций, прибыли, дивидендов прав и интересов инвесторов.

5. Принцип взаимовыгодности инвестиций. Он заключается в том, чтобы инвест-я деятельность приносила прибыль не только инвестору, но и способствовала организации новых предприятия созданию новых или дополнительных рабочих мест, увеличению производства качественных товаров.

6. Принцип государственного регулирования инвестиционной деятельности это принцип административно правового характера. Он определяет основные направления государственной инвестиционной политики.

Т.е. государство, оказывая воздействие на инвестиционную деятельность использует как прямые (административные), так и косвенные (экономические) методы регулирования.

4. Системы И.П.

Когда мы говорим и о системе конкретной отрасли права, мы выделяем нормы которые распространяются на все виды отношения регулируемые данной отраслью права и называем их общей частью отрасли права и выделяем нормы которые призваны регулировать отдельные аспекты или виды отношений.

Общая часть И.П. и норм, определяющих основные начала осуществления инвестиционной деятельности, основные принципы и методы регулирования инвестиционных отношений.

Система общей части И.П. включает в себе институты раскрывающие ее сущность как комплексной отрасли права куда относятся

1) понятие и виды; 2) правовой режим инвестиций; 3) гарантий инвестиций; 4) инвестиционные риски; 5) инвестиционные правоотношения; 6) деятельность; 7) государственное регулирование инвестиционной деятельности; 8) Ответственность за нарушение инвестиционного законодательства и другие важные для всей отрасли права вопросы.

Институты особенной части регулируют отдельные виды отношений. К институтом особенной части относятся:

- 1) Правовое регулирование инвестиций в сфере недропользования
- 2) Правовое регулирование инвестиций на рынке ценных бумаг;
- 3) Правовое регулирование инвестиций в банковской сфере
- 4) Правовое регулирование инвестированных инвестиций
- 5) Инвестиционные договоры
- 6) Инвестиционные договоры в сфере недропользования
- 7) Защита прав инвесторов и инвестиционных споров инвестиционные договоры.

Функции права это основные направления его воздействия на поведения субъектов права. В теории права выделяются такие функции как регулятивная, охранительная и воспитательная и инвестиционное право выполняет регулятивную, охранительную и воспитательную функций.

1) Регулятивная функция И.П. обусловлена тем что определяет порядок и основания осуществления инвестиции.

2) Охранительная функция И.П. заключается в том, что стоит на страже субъективных прав и обязанностей инвесторов и других участников инвестиционных отношений и способствует их восстановлению

3) Воспитательная функция проявляется в том, что воспитывает у граждан уважения к закону.

Тема №2 Инвестиционное право в системе права

Различные определения понятия инвестиции содержатся в экономической и юридической науке и все они в основном выделяют некоторые характерные признаки инвестиции и это говорит о сложности и многоаспектности самого явления.

Во-первых «инвестиции» в переводе с английского языка означают «капиталовложения» Т.к. слова инвестиции и капиталовложения являются синонимами.

Во-вторых само понятие капиталовложения означает и действие и результат этого действия т.е. и решение инвестировать и инвестируемое благо.

Под капитальными вложениями понимаются – затраты на госпроизводство основных фондов, их увеличение и совершенствование. По этому в экономическом смысле инвестиции определяются – как процесс затрат живого и овеществленного труда для создания производственных мощностей- с помощью которых, в процессе производства живой труд создает большую стоимость, чем потребует. В широком смысле инвестиции это любые виды

имущественных и интеллектуальных ценностей, а также прав на них, вкладываемые в объекты предпринимательской и иной деятельности с целью получения прибыли и достижения положительного социального эффекта.

В узком смысле инвестиции – это собственные, заемные или привлеченные денежные средства, вкладываемые инвестором с целью извлечения прибыли и направленные на создание материальных и духовных благ.

Наиболее развернутое определение дается в законе КазССР от 10 июня 1991 года « Об инвестиционной деятельности». Инвестиции –это все виды вложений финансовых и материально-технических средств, а также имущественные права и интеллектуальные ценности вкладываемые в объекты предпринимательской и иных видов деятельности с целью получения прибыли и для достижения социального, экономического и научно-технического эффекта.

Законодатель представляет перечень тех благ, которые могут быть инвестициями, но для того, чтобы эти капиталовложения рассматривались как инвестиции они должны обладать 5 признаками:

1 Они не используются для личного потребления, а вкладываются в объекты предпринимательской и иных видов деятельности

2 Целью вложения является получение прибыли и достижения положительного социального эффекта

3 Субъекты должны иметь право на осуществление данного вида деятельности, т.е право лицензиата, патентообладателя или вещное право

4 Деятельности субъекта должна характеризоваться- самостоятельностью и инициативностью

5 Вкладываемые ценности должны оформляться инвестиционным договором

2 Виды инвестиции

Традиционно инвестиции делятся на 3 вида

1 Потребительские (т.е. денежные средства, вкладываемые в недвижимость или товары длительного пользования, с целью получения дохода в будущем)

2 Экономические инвестиции (т.е. все виды материальных и нематериальных благ, вкладываемые в реальные активы направленных на производство товаров и услуг с целью получения прибыли)

3 Инвестиции в ценные бумаги, с целью получения прибыли или дохода

А также инвестиции по объекту инвестирования делятся на материальные и нематериальные

по субъекту – институциональные (профессиональные) и индивидуальные

по критерию субъекта инвестирования – иностранные и внутренние (национальные)

по форме собственности – частные и государственные

С помощью деления на основе двучленной формулы инвестиции можно делить на капиталобразующие и интеллектуальные, государственные и частные, иностранные и национальные.

2 Государственные и частные инвестиции

Основанием деления инвестиции на государственные и частные выступает форма собственности.

- инвестиции осуществляемые за счет бюджетных средств являются государственными инвестициями.

-Инвестиции осуществляемые за счет собственных средств или заемных средств негосударственными юридическими лицами являются частными инвестициями.

Частные инвестиции и порядок их осуществления регулируется нормами законодательства «Об инвестициях, гражданским законодательством, законодательством о недрах и недропользовании и другими нормами.

Особенности частных инвестиции, отличающиеся от государственных заключаются в том, что объемы и объекты инвестиции определяются самим инвестором.

А государственные инвестиции отличаются от частных следующими особенностями:

- 1 Источниками инвестиции являются бюджетные средства
 - 2 Государственные инвестиции осуществляются на возвратной и платной основе
 - 3 Объемы и размеры зависят от утверждения государственного бюджета
 - 4 Государство осуществляет контроль за целевым использованием инвестиций
 - 5 Государственные инвестиции обеспечиваются имуществом государственной казны
- Капиталообразующие и интеллектуальные инвестиции

Капиталообразующие инвестиции – это инвестиции направленные на увеличение или прирост материальных и нематериальных активов.

Капиталообразующие инвестиции в свою очередь подразделяются на реальные и финансовые инвестиции, либо на прямые и портфельные инвестиции.

Интеллектуальные инвестиции – это инвестиции, направленные на подготовку специалистов, а также повышение их квалификации, проведение научных исследований и т.д.

3 Под инвестиционной деятельностью – понимаются вложение инвестиций и совокупность практических действий по реализации инвестиций.

Инвестиционную деятельность условно можно поделить на два этапа:

1 на первом этапе субъект принимает решение о вложении средств в качестве инвестиции. С этой целью исследуются инвестиционные возможности, разрабатываются технико-экономическое обоснование, подготавливается бизнес план, контрактная и проектная документация. Заканчивается данный этап подписанием инвестиционного договора.

2 На втором этапе осуществляется совокупность практических действий по реализации инвестиции, т.е. исполняется инвестиционный договор. завершается второй этап созданием объекта инвестиционной деятельности.

Объектами инвестиционной деятельности могут быть создаваемые и модернизируемые основные и оборотные средства, ценные бумаги, целевые денежные вклады, научно-техническая продукция, имущественные права.

Для привлечения прямых инвестиций необходимо создать благоприятный инвестиционный климат, для этого необходим целый ряд различных мер:

- 1 Совершенствование законодательной базы
- 2 Либерализация внешней и внутренней торговли
- 3 Формирование частного сектора
- 4 Развитие рыночной инфраструктуры
- 5 Устойчивость банковской системы
- 6 развитие валютного рынка
- 7 Упорядоченность принятия управленческих решений в государственных органах и т.д.

Критерии благоприятного инвестиционного климата можно подразделить на 2 вида:

- 1 Основопологающие критерии
- 2 Дополнительные критерии

Тема №3 Теоретические проблемы определения инвестиционно-правовых норм и правоотношений

Инвестиционное правоотношение это правоотношение возникающие по поводу материальных и нематериальных благ, вкладываемых инвестором в объекты предпринимательской и других видов деятельности с целью получения прибыли и достижения положительного социального эффекта.

С помощью правоотношения общие установления правовых норм. т.е. объективное право. Переводится в конкретные субъективные права и обязанности участников общественных отношений.

Признаки инвестиционных правоотношений.

1) Во первых – это те общественные отношения которые облачены в юридическую форму;

2) Во вторых это общественные отношения, складывающиеся на основе инвестиционно-правовых норм, и инвестиционных договоров

3) В третьих в инвестиционных правоотношениях конкретно определены субъекты (инвесторы и инвесторы).

4) В четвертых участники инвестиционных правоотношений обладают субъективными правами. И несут юридические обязанности

5) В пятых в отличие от экономических отношений инвестиционные правоотношения всегда носят сознательно волевой характер.

6) В шестых Инвестиционные правоотношения защищаются государством т.е. субъективные права исполняются без применения мер государственного принуждения.

Инвестиционные правоотношения классифицируются по различным основаниям.

1) По отраслевой принадлежности это комплексные отношения т.к. регулируются нормами различных отраслей права

2) В зависимости от количества участвующих лиц инвестиционные отношения могут быть: а) односторонними б) двухсторонними.

3) По характеру содержания правоотношения делятся на а) регулятивные (инвестиционные нормы порождают одиноковые правосубъектные возможности) и б) охранительные виды в случае нарушения установленных прав и обязанности)

4) По структуре взаимосвязей сторон различают

а) простые (одна взаимная связь прав и обязанностей)

б) сложные (два и более сторон связаны взаимными правами и обязанностями например:хоз.договоры)

5) А также И. Правоотношения могут быть частно правовыми и публично-правовыми

6) Инвестиционные правоотношения могут быть имущественными и неимущественными

7) Инвестиционные имущественные отношения могут быть

А) абсолютными отношения собственности т.е. праву управомоченного лица противопоставляется обязанность всех третьих лиц)

Б) относительными (т.е. праву управомоченного лица противопоставляется обязанность конкретных субъектов).

8) По способу возникновения прав и обязанностей инвестиционные правоотношения могут быть а) Договорными (т.е. основ-ем возн. Изм. и прекращение инвестиционных отношений является договор, контракт)

б) Внедоговорные (т.е. они возник, изменяются и прекращаются на основе неправомерных действий (причинение вреда, неосновательного обогащения и т.д.)

9) В зависимости от объекта инвестирования И.О. подразделяются на: 3 вида правоотношений

А) связанные с вещным правом собственности (т.е. правоотношения возникающие по поводу использования чужой собственности.

б) Связанные с вложением инвестирований в имущественные права (т.е. Инвестиции вкладываемые на права требования

в) связанные с интеллектуальной собственностью.

10) В зависимости сроков инвестирования выделяют краткосрочные (покупка и продажа ценных бумаг.) и б) долгосрочные (строительство какого-либо объекта

11) По характеру правоспособности инвесторов. Можно делить на два вида

А) Собственно инвестиционные отношения (т.е. когда инвесторы самостоятельно, со своим капиталом участвуют

б) Отношения возникающие, в процессе государственной поддержки инвестиций

12) В зависимости от принадлежности инвесторы к тому или иному государству

а) Инвестиционное отношение с участием иностранных инвесторов и

б) И.О. с участием Национальных инвесторов

13) В зависимости от формы собственности

А) государственные б) частные (в чей собственности нах-я инвестиций

14) По источникам финансирования инвестиции делятся на а) инвестиции осуществ-ые за счет государственных средств (т.е. государственного или местного бюджета) и б) инвестиции осущ-ые за счет привлеченных средств. (гос. Займы или кредиты)

Тема № 4 Правовая природа инвестиционных контрактов

Субъектами правоотношений являются участники обладающие взаимными правами и обязанностями.

Правоспособные, дееспособные, делликтаспособные участники

Суюбъектом инвестиционног правоотношения выступает лицо обладающее правосубъектностью.

Субъектами или участниками инвестиционных правоотношений выступают физические или юридические лица, осуществляющие инвестиционную деятельность (в том числе иностранные юридические лица и граждане, а также лица без гражданства)

Субъектами могут быть государство и инвестор государство находится в ином положении чем иные субъекты т.к. именно государство законодательно закрепляет основания и порядок осущ-ия инвестиционной деятельности, определяет объем правомочий инвесторов. Вторым участником выступает инвестор. Согласно закону об инвестициях все инвесторы объединены в одну группу т.е. нет делений как в старом законе.

С принятием Закона РК «Об инвестициях» был четко определен статус инвестора. Инвестор имеет право:

- 1) Осуществлять инвестиции в любые объекты и виды предпринимательской деятельности;
- 2) На возмещение вреда, причиненного ему в результате издания государственными органами актов не соответствующих законодательным актам РК, а также в результате незаконных действий должностных лиц;
- 3) По-своему усмотрению использовать доходы, полученные от своей деятельности;
- 4) Открывать банковские счета в национальной или иностранной валюте.

Наряду с этим инвесторам обеспечиваются свободный доступ к информации о регистрации юридических лиц, о регистрации сделок с недвижимостью, о выданных лицензиях и т.д.

Согласно п. 3 ст. 4 Закона РК «Об инвестициях», государство гарантирует стабильность условий договоров. За исключением случаев, когда изменения вносятся по соглашению сторон.

По новому Закону эти гарантии не распространяются на изменения в законодательстве РК, изменения международных договоров РК, изменения и дополнения в законодательные акты в целях обеспечения национальной и экономической безопасности и т.д.

Особенности правового статуса инвестора:

- 1) наличие имущественных и интеллектуальных ценностей для осуществления инвестиционной деятельности;
- 2) право самостоятельного определения объекта, формы и объема инвестиций;
- 3) свобода и независимость в принятии решений;
- 4) наличие способностей у инвестора для осуществления инвестиционной деятельности;
- 5) самостоятельная имущественная ответственность.

Субъекты на рынке ценных бумаг делятся на: эмитенты ценных бумаг, индивидуальные инвесторы и институциональные инвесторы.

Эмитенты – это юридические лица и государство, производящие ценные бумаги от своего имени и несущие обязательство перед владельцами ценных бумаг по реализации закрепленных в этих бумагах прав.

Существует две разновидности эмиссий: 1) эмиссия ценных бумаг и 2) эмиссия денег. Эмиссия ценных бумаг производится государственными и негосударственными коммерческими организациями, а эмиссия денег только государством.

Индивидуальные инвесторы – это лица, осуществляющие инвестиции в эмиссионные ценные бумаги самостоятельно или с использованием услуг профессиональных участников рынка ценных бумаг.

Институциональные инвесторы – это юридические лица, кредитные организации, а также физические лица, зарегистрированные в качестве предпринимателей, осуществляющие брокерскую, дилерскую деятельность по управлению ценными бумагами, деятельность по организации торговли на рынке ценных бумаг.

Профессиональные участники на рынке Ц.Б. – это юридические лица, осуществляющие свою деятельность в организационно-правовой форме акционерного общества и обладающие лицензией для работы на рынке ценных бумаг.

А также в зависимости от цели инвестирования выделяются стратегические и портфельные инвесторы. Стратегический инвестор предполагает получить собственность, завладев контролем над акционерным обществом и рассчитывает поручить доход от использования этой собственности, превышающий доход от простого владения акциями. Портфельный инвестор рассчитывает только на доход от принадлежащих ему ценных бумаг.

В юридической литературе также выделяются основные типы инвесторов.

- 1) Консервативные – преследующие в качестве главной цели безопасность вложений;
- 2) Умеренно агрессивные – их цель безопасность вложений плюс ликвидность вложений;
- 3) Агрессивные – их цель доходность + рост вложений;
- 4) Опытные инвесторы – их цель доходность + рост вложений + ликвидность вложений;
- 5) «Изодренные» инвесторы – их цель максимальные доходы.

Выявление этих типов связано со склонностью инвестора к риску.

Профессиональных участников рынка Ц.Б. можно подразделить на две группы:

1) Фондовые посредники – это участники сделок купли-продажи Ц.Б., соединяющие эмитентов и инвесторов.

2) Организации, обслуживающие рынок Ц.Б. – это организации, выполняющие на рынке Ц.Б. все иные функции, кроме купли-продажи Ц.Б.

Особенности правового статуса инвестора-недропользователя.

В сфере недропользования возникают две группы правоотношений:

- 1) Отношения гос. собственности на недра
- 2) Отношения по владению и пользованию недрами.

Отношения по предоставлению права недропользования негосударственными субъектами инв-х правоотношений относятся к договорным, частно-правовым отношениям.

В отношениях по недропользованию участвует государство в лице своих органов и инвестор, эмитенты и другие субъекты рынка Ц.Б., а также лица, с которым инвесторы вступают в правоотношения в процессе осуществления инвестиционной деятельности.

Объект инвестиционного правоотношения

Объектом инвестиционных правоотношений может быть реальное благо на использование или защиту которого направлены права и обязанности участников.

Таким образом, инвестиционной деятельностью признается вновь создаваемые и модернизируемые основные фонды и оборотные средства во всех отраслях и сферах народного хозяйства, различные виды имущества и интеллектуальной собственности.

Тема №5 Правовые режимы инвестиций

Основным направлением инвестиционной политики является достижения благоприятного инвестиционного климата в стране и дальнейшее стимулирование притока прямых иностранных инвестиций в экономику Казахстана.

Г.О. импорт международного капитала в РК М/б привлечен по двум основным каналам.

- 1) Портфельные, в частности инвестиционные кредиты.
- 2) Прямые иностранные инвестиции.

В первом случае речь идет о форме правительственного кредита, которые требуют:

- а) выполнения предоплаты,

б) предоставления правительственной гарантии

в) и возврата с процентами, что в настоящее время тяжело для государства.

2) Прямые иностранные инвестиции имеют ряд существенных преимуществ перед другими формами экономики чешского воздействия:

1) во-первых, они являются прямым источником капитал вложения в производство товаров и услуг.

Обеспечивая привлечения новейших технологи, ноу-хау, передовых методов управления и маркетинга.

2) во-вторых, не множится временем на внешний долг страны.

3) в-третьих, способствуют интеграциям Национальной экономики в мировую благодаря разнообразному производственному, техническому и хозяйственному сотрудничеству.

В зависимости от содержания выделяются три основных вида инвестиционных доходов:

1) инвестициям в физические активы

2) инвестиций в денежных активах

3) инвестициям в нематериальные активы.

Под физическими активами понимаются - производственные здания, сооружения а также любые виды машин и оборудования со сроком службы более одного года.

Под денежных активами понимаются - проба на поручения денежных сумм от других физических и юридических лиц, (например: депозитов в банке, облигаций, акциями и т.д.)

Под нематериальные активы понимаются - ценности приобретаемые фирмой в результате проведения программ переобучения или повышения квалификациям, персонала, разработка торговых знаков, приобретения лицензии и т.д.

Основополагающие критерии благоприятного инвестиционного климата:

1) Политическая стабильность, т.е. устойчивость функционирующей политической системы,

- Способность властей страны противостоять социально-политической напряженности в обществе.

- Обеспечения соблюдения Конституций и правопорядка.

- гарантирования независимости рыночной ориентации, проводимом в стране экономной политики.

2) Макроэкономическая стабильность, т.е. развития экономики, а также проводимой властями денежной, финансовой и бюджетной политики.

3) Обеспечения защиты права собственности и преимущественных интересов инвесторов, т.е. наличие надежных призовых гарантий против действия государственных органов (н/р лишения инвесторов движимого и недвижимого имущества путем экспроприаций или конфискаций без выплаты компенсации.)

Или изменения базисных условий функционирования инвестированного капитала в результате принятия новых законов или подзаконных актов.

К этой же категории м/б отнесены гарантии против криминогенной опасности и защита инвестора от произвола коррумпированного чиновничества.

С учетом этих критериев производится оценка инвестиционных рисков, таких, как экономикой, политикой, социальной, экологической и криминальной составляющей.

И на этой основе определяются рейтинги отдельных стран по инвестиционному риску.

К дополнению критериям относится:

1) Детально разработать процедуру регулирования споров.

2) Эффективная система страхования инвестиционных рисков.

А также при оценке состояния инвестиционного капитала большого значения придаются уполномоченным: к ним относятся нормы определяющие регулирования деятельности иностранных инвесторов.

1) Нормы, устанавливающие режим для иностранных инвесторов.

В современной мировой практике иностранным это нормы предоставим иностранным инвестором. Инвестором предоставляется национальный режим (НР)

Или режим наибольшего благоприятствования (РНБ)

При этом такой режим не является безусловным, т.е. предоставляется (и НР и РНБ)

2) Нормы, регулирующие допуск иностранных инвесторов в страну и их деятельность.

Это нормы установочной минимально допустимые пределы инвестируемого капитала.

Нормы, регулирования порядок дополнительных инвестиции или реинвестирования прибылей:

Нормы предъявляющие определенные требования (н-р экологические и др.)

3) нормы, регулирующие владения собственностью и степень контроля со стороны инвестора.

Это нормы, ограничивающие права собственности для иностранцев (н-р разрешается иметь не более 50 % акционеров капитала)

-принудительное применение формы собственных предприятий либо с участием государства либо местных частных интересов: - Обязательная передача права собственности местным компаниям по истечения определенного срока.

- Ограничения на свободную передачу акций или других имущественных прав, принадлежащих иностранному инвестору в данной компаний. (н-р акций не м/б переданы без предварительного разрешения) и др.

Для обеспечения ясной инвестиционной политики Правительством РК было принято постановления.

И в этой программе в первые были установлены основные принципы инвестиционной политики государства:

1) Стабильность и предсказуемость индивидуальной деятельности.

2) прозрачные и однозначные правовые нормы регулирующим инвестиционные деятельность

3) Защита законных интересов.

4) Ровные условия для иностранных и отечественных инвесторов:

5) Соблюдение условий контрактов и международных соглашений:

6) Прибыльность и результативность прямых инвесторов:

7) Стимулирования прямых инвестиционных в приоритетные секторы экономики:

8) Обеспечение информационной прозрачности внутреннего фондового рынка

9) сохранения окружающей среды.

Тема 6: Правовые основы государственной поддержки инвестиций

Для реализации экономических реформ важную роль играет освоение природных ресурсов Казахстана.

Поэтому особое значение отводится законодательству РК регулирующее отношения недропользования.

Правовую базу отношений недропользования составляет в первую очередь Конституция РК. В пункте 3 ст.6 сказано, что земля и ее недра, воды, растительный и животный мир и другие природные ресурсы находятся в государственной собственности. Земля может находиться и в частной собственности.

И другие специальные нормы. Одним из первых законов в сфере недропользования был Кодекс « О недрах и переработке минерального сырья» от 30 мая 1992 года. Кодекс заложил правовую основу недропользования в РК. В дальнейшем возникла потребность в новом законодательстве т.к. Кодекс о недрах 1992 года строился на административных отношениях и был рассчитан на отношения с государственными предприятиями, находящимися в жесткой зависимости от органов управления. И это мешало притокам иностранных инвестиций в эту сферу.

Для того, чтобы привлечь иностранный капитал 27 января 1996 года был принят указ Президента РК имеющий силу закона « О недрах и недропользовании». Указ состоит из 10 глав (общие положения, компетенция исполнительных органов в области недропользования; право недропользователя; контракты на разведку и добычу; охрана окружающей среды и др.)

Принятию указа о недрах предшествовало законодательство, о нефти (18 апреля 1995 года был принят Указ Президента РК «О нефтяных операциях» и в этом же году 28 июня был принят Указ Президента РК «О нефти».) Все основные положения указа «О нефти» были воспроизведены в указе «О недрах».

Указ «О нефти» был первым опытом в СНГ в области правового регулирования нефтебизнеса.

Практическое значение имеет ст.2 посвященная сфере применения Указа, ст.3 регулирует права собственности. По ст. 3 установлены следующие принципы: - вся нефть в естественном залегании в недрах принадлежит РК; - собственник нефти поднятой на поверхность определяется контрактом. Ст.5 устанавливает компетенцию Правительства РК. В ст.6 изложены функции компетентного органа и.т.д.

Следующим актом можно назвать «Положение о порядке аттестаций пользователей недр» утвержденное Постановлением Кабинета Министров от 2 февраля 1994 года. И Указ П. РК от 5 апреля 1994 года «О дополнительных мерах по упорядочению недропользования для геологического изучения и добычи полезных ископаемых».

В 1996 году было принято Постановление Правительства РК «Об утверждении перечня общераспространительных полезных ископаемых». Также Положение «О компетентном органе Правительства РК по заключению и исполнению контрактов с недропользователями в РК».

Это право впервые возникло в Указе «О недрах», как новое вещное право, как право собственности, хозяйственного ведения, землепользования.

Право недропользования и ранее существовало, но не рассматривалось как гражданско-правовое и как вещное право.

В Указе «О недрах» право недропользования построено также как и право землепользования.

Указ «О недрах» в ст.12 называет 8 гражданско-правовых оснований возникновения права недропользования.

Право недропользования возникает путем:

1) предоставление права недропользования – это означает наделение лица правом недропользования непосредственно государством;

2) передача права недропользования - это означает наделение лица правом недропользования другим недропользователем.

3) переход права недропользования – это означает возникновение права недропользования в порядке универсального права преемства при реорганизации юридических лиц.

Ст.13 Закона «О недрах» - предоставление права недропользования:

- предоставление права недропользования на разведку и добычу, строительство и эксплуатацию подземных сооружений не связанных с добычей производится на основе контракта;

- предоставление права недропользования на добычу общераспространенных полезных ископаемых в коммерческих целях производится на основе лицензии выдаваемой областным исполнительным органом;

- предоставление права недропользования на государственное геологическое изучение недр производится на основе административного акта уполномоченного органа.

Ст. 14 - передача права недропользования:

- передача недропользования своих прав другому лицу м/б произведена с разрешения уполномоченного органа;

- разрешение уполномоченного органа на передачу права недропользования конкретному лицу дается отдельно в каждом случае такой передачи;

- все расходы по передаче прав недропользования ложатся на недропользователя;

- если недропользователь сохраняет какое-либо участие в контракте, то он и лицо которому было передано это право несут солидарную ответственность по контракту.

Ст.16 – переход права землепользования (бланкетная норма). В случае реорганизации Ю. Л. Принадлежащее ему право недропользования переходит к правопреемнику в соответствии с нормами гражданского законодательства.

Субъектами права недропользования могут быть физические и юридические лица, в том числе иностранные, а также иностранные государства, международные организации.

Указ «О недрах и недропользовании» подразделяет субъектов по нескольким критериям. (ст.11):

- национальные недропользователи - граждане РК и казахстанские юридические лица;
- иностранные недропользователи – иностранные граждане и иностранные юридические лица, иностранные государства и международные организации.
- постоянные недропользователи – лица, право недропользования которых носит бессрочный характер;
- временные недропользователи – лица, право недропользования которых ограничено определенным сроком.

А также закон не исключает возможности получения право недропользования несколькими субъектами при взаимном согласии.

Право недропользования – это право по владению и пользованию недрами в пределах контрактной территории предоставленной недропользователю.

Согласно ст.1 Закона «О недрах» Недра- это часть земной коры расположенная ниже почвенного слоя, а при его отсутствии ниже земной поверхности и дна водоемов, простирающаяся до глубин доступных для проведения операций по недропользованию с учетом научно-технического прогресса.

Согласно ст.3 Кодекса РК «О недрах и переработке минерального сырья» Недра – часть природной среды, которая м/б использована для удовлетворения народнохозяйственных и иных нужд путем извлечения (отделения) ее составных частей или для размещения подземных сооружений, захоронения вредных веществ и отходов производства, сброса сточных вод.

Разведка и добыча или др. операции по использованию недр производится на общих основаниях на основе заключения контрактов.

Право на осуществление операций по недропользованию предоставляется на основе прямых переговоров.

Конкурс инвестиционных программ на право недропользования м/б открытым и закрытым. При проведении открытого конкурса условия опубликовываются и в нем могут принять участие любые инвесторы. При проведении закрытого конкурса определяются потенциальные участники или не позднее чем за 90 дней доводятся условия конкурса.

Для участия в конкурсе предоставляется заявка. Заявка принимается к рассмотрению после уплаты заявителем взноса на участие в конкурсе. Размер взноса устанавливается компетентным органом (ст.8 «О недрах»). О принятии заявки заявитель официально уведомляется в месячный срок.

Порядок заключения контрактов определяется Правительством РК и до его подписания в обязательном порядке согласовывается с гос-ми органами. А также до подписания проводятся экономическая и правовая экспертиза в течение 30 дней со дня предоставления контрактных документов на экспертизу. Контракт регистрируется в Правительстве РК и со дня регистрации вступает в силу.

Виды контрактов:

Согласно со ст.25 Указа «О нефти» от 28 июня 1995 года.

1)Для проведения нефтяных операций в РК применяются следующие виды контрактов:

- о разделе продукции;
- на предоставление сервисных услуг;
- о совместной деятельности (с образованием и без образования Ю.Л.)

2)В зависимости от условий конкретных нефтяных операций и др. обстоятельств допускаются комбинированные и иные формы контрактов:

- о разведке;

- о добыче;
- совмещенный контракт;
- контракты не связанные с разведкой и добычей.

Впервые был введен специальный раздел под названием «налогообложение недропользователей» Указом П. РК от 24 апреля 1995 года.

Согласно со ст. 94-5 специальные налоги недропользователей включают в себя:

- 1) бонусы, подписной бонус и бонус коммерческого обнаружения
- 2) роялти
- 3) налог на сверхприбыль.

Согласно со ст.95 Бонусы – являются фиксированными платежами недропользователей связанными с геологическим изучением и добычей полезных ископаемых.

Исходя, из индивидуальных условий проведения недропользования они выплачивают: подписной бонус и бонус комм-го обнаружения:

- 1) подписной бонус является разовым платежом недропользования за право осуществления деятельности по недропользованию.
- 2) Бонус комм-го обнаружения является фиксированным платежом за каждое коммерческое обнаружение на контрактной территории.

Согласно со ст.99 роялти выплачивается за право пользования недрами в процессе добычи полезных ископаемых и переработки техногенных образований.

Ставки роялти в каждом контракте устанавливаются в зависимости от видов полезных ископаемых (ст. 100, 100-1, 100-2, 100-3).

Ст. 102 – налог на сверхприбыль. Объектом этого вида налога является сумма чистого дохода недропользователя по каждому отдельному контракту, если недропользованием получена внутренняя норма прибыли (ВНП) выше 20%.

Согласно со ст. 104 Кодекса «О налогах и др. платежах в бюджет» ставки налога на сверхприбыль устанавливаются в следующих размерах:

Если ВНП превышают:

- | | |
|---------------------------|----------------|
| - более 20%, но менее 22% | 4% от прибыли; |
| - более 22%, но менее 24% | 8%; |
| - 24%, 26% | 12%; |
| - 26%, 28% | 18%; |
| - 28%, 30% | 24%; |
| - более 30% | 30% |

№ 7.Тема: Проблемы разрешение инвестиционных споров

Гражданско-правовые договоры относятся к хорошо изученным вопросам. Например:

- обязательства по передаче имущества в право собственности;
- обязательства по выполнению работ (подряд)
- обязательства по оказанию услуг (перевозка, страхование, хранение), и.т.д.

Инвестиционные договоры как гражданско-правовые договоры классифицируются по различным основаниям. Так:

1)В зависимости от сферы экономики инвестиционные договора подразделяются на две группы: а) договоры в сфере материального производства; б) договоры в сфере производства нематериальных благ;

2)В зависимости от объектов гражданских прав делятся на: а) договоры по передаче в собственность или пользование имущества; б) договоры по использованию исключительных прав; в) договоры по выполнению работ; г) договоры по оказанию услуг.

Индивидуальный договор является консессуальным, двухсторонним и возмездным.

3) В зависимости от экономической сферы их применения И.Д. можно делить на: а) договоры в сфере недропользования; б) внешнеэкономический договор; в) договор

государственного займа; г) договор банковского займа; д) договор лизинга; е) сделки, заключенные на рынке ценных бумаг, а также договоры в сфере строительства, транспорта и др.

Договор признается внешнеэкономическим, если в качестве одной из сторон участвует иностранный элемент.

Внешний инвестиционный договор имеет следующие основные признаки:

- 1) различная государственная принадлежность сторон договора
- 2) договорные отношения возникают по поводу иностранных инвестиций.

Внешнеэкономический инвестиционный договор - это договор, по поводу иностранных инвестиций, заключаемые между контрагентами, основные места деятельности которых, определяемые по месту их регистрации, находятся в различных государствах.

В отличие от обычного договора внешнеэкономическая сделка включает в себя ряд дополнительных условий, к ним относятся:

- 1) участие в сделке лиц, разной государственной принадлежности;
- 2) выбор применимого права, т.е. НР или РНБ
- 3) выполнение таможенных правил;
- 4) условия распределения налоговых издержек;
- 5) выбор валюты и формы международных расчетов;
- 6) условия о страховании товаров;
- 7) условия и порядок рассмотрения споров, т.е. арбитражная оговорка;
- 8) условия о форме и порядке подписания международных коммерческих сделок.

Договор государственного займа относится к числу И.Д. Некоторые авторы считают договор государственного займа особым финансовым договором.

А.И.Худяков рассматривает данный договор с двух позиций: во-первых, как гражданско-правовой договор; во-вторых, как финансово-правовой договор.

По мнению А.И. Худякова гражданско-правовой договор рассматривает стадию обмена, а финансовый стадию распределения.

Договор государственного займа трактуется в п.3 ст. 726 ГК РК. По договору государственного займа заемщиком выступает государств, заимодателем гражданин или юр. лицо.

Договор государственного займа заключается путем приобретения заимодателем выпущенных государственных облигаций, а также иных государственных ценных бумаг, удостоверяющих право заимодателя на получение от заемщика предоставленных ему взаймы денег или в зависимости от условий займа, иного имущества-го эквивалента, установленного вознаграждения, либо иных имущественных прав в сроки, предусмотренные условиями выпуска в обращение данного займа.

А.И.Худяков выделяет следующие отличия государственного займа от гражданско-правового договора займа:

1) условия займа определяет государство заемщик, а условия гражданско-правового займа определяется соглашением сторон.

2) при государственном займе государств выступает в качестве заемщика, а при договоре займе государств не является субъектом заемного отношения.

3) при государственном займе государство обладает возможностью конверсий займа (т.е. одностороннего изменения условия ранее выпущенного в обращение займа. А при гражданско-правовом договоре займа одностороннее изменение не допускается.

4) при отказе государств от погашения займа его кредиторы (гр. и юр.лица) не имеют возможности привлечения государства к ответственности путем обращения в суд в обычном исковом порядке. А при гражданско-правовом займе заимодатели вправе взыскать сумму задолженности по суду.

Несмотря на эти отличия договор государственного займа считается гражданско-правовым договором обладающим специфическими чертами и отличительными особенностями по сравнению с другими видами гражданско-правовых договоров.

Так как в данном договоре возникают и публично-правовые и частно-правовые отношения проявляется соприкосновение или наслаивание основных отраслей права друг на друга, в результате чего появляются комплексные отрасли права (в том числе и инвестиционное право).

В инвестиционной деятельности одним из основных путей удовлетворения потребностей в денежных средствах является их получение по договору. В соответствии, с которым банк или иная кредитная организация (кредитор) обязуется предоставить денежные средства или товарные ценности, оказание услуг другой стороне (заемщику) в размере и на условиях предусмотренных договором, а заемщик обязуется возвратить сумму и уплатить проценты на неё.

В ГК РК в ст. 727 дается понятие договора банковского займа. По договору банковского займа займодаделец обязуется передать займы деньги заемщику. Но здесь термин «кредит» не употребляется, т.к кредит, как экономическая категория определяется как возвратное движение стоимости или предоставление настоящих денег взамен будущих денег.

В практике банковской деятельности применяются разные виды договоров (Например, договор банковской ссуды, договор банковского займа, договор банковского кредита, кредитный договор и т.д.)

Отличия договора банк-го займа в сфере инвестиционной деятельности от договора банковского займа в гражданском праве:

- 1) во-первых, в качестве предмета выступают не только деньги, но и иные товарные ценности;
- 2) во-вторых, договор банковского займа в инвестиционных отношениях приобретает характер кредитного договора.

Отдельным видом инвестиционного договора выступает договор лизинга.

Согласно ст.565 ГК РК по договору лизинга лизингодатель обязуется приобрести в собственность указанное лизингополучателем имущество у продавца и предоставить лизингополучателю это имущество за плату во временное пользование и владение для предпринимательских целей.

Особенности данного договора:

- 1) право выбора объекта и продавца принадлежит лизингополучателю;
- 2) лизинговое имущество используется только в предпринимательских целях;
- 3) лизинговое имущество приобретается у продавца только при условии передачи его в лизинг лизингополучателю;
- 4) сумма лизинговых платежей за весь период лизинга должна включать полную стоимость лизингового имущества;
- 5) в договоре лизинга м/б предусмотрено право выкупа лизингового имущества лизингополучателем до истечения или по истечению срока договора.

Виды лизинга (договор лизинга классифицируется по различным основаниям):

1) В зависимости от объема обслуживания выделяют:

- а) чистый лизинг – когда все расходы по обслуживанию принимает на себя лизингополучателем;
- б) полный лизинг – когда расходы по обслуживанию передаются на лизингодателя;
- в) частичный лизинг – когда на лизингодателя возлагаются отдельные функции по обслуживанию имущества.

2) В зависимости типа финансирования:

- а) срочный лизинг – когда имеет место одноразовая аренда имущества;
- б) возобновляемый – когда по истечении первого срока договора лизинга сроки продлеваются и в зависимости от износа объекта лизинга меняются на более совершенные образцы.

В зависимости от состава участников договора лизинга:

- а) прямой – при котором собственник имущества (поставщик) самостоятельно сдает объект в лизинг, т.е без лизинговой компании;
- б) косвенный – это классический лизинг, т.е участвуют все 3 участника;

в) раздельный – где участвуют множество сторон. Особенностью этого вида явл-ся то, что лизингодатели обеспечивают лишь часть суммы (на практике 20-40% стоимости), которая необходима для покупки объекта лизинга, а оставшаяся часть контрактной стоимости объекта лизинга (60-80%) финансируется кредиторами (банками и др. инвесторами), которые не имеют права востребования задолженности по кредитам непосредственно у лизингодателей.

В зависимости от сектора рынка или принадлежности инвестора – участника выделяются внутренний лизинг- когда все участники представляют одну сторону и внешний лизинг – когда хотя бы одна из сторон принадлежит другому государству. В свою очередь внешний лизинг подразделяется на 2 вида:

а) импортный – когда лизингодателем явл-ся зарубежная страна;

б) экспортный – когда лизингополучатель зарубежная страна.

В зависимости формы расчетов м/у лизингодателем и лизингополучателем:

а) денежные – когда все расчеты производятся в денежной форме;

б) компенсационные – когда платежи осуществляются поставкой товаров произведенных на сданном в лизинг оборудовании;

в) смешанные – когда применяются и денежные и компенсационные формы платежа.

В зависимости от степени риска для лизингодателя:

а) необеспеченный лизинг – когда лизингополучатель фактически не представляет лизингодателю никаких дополнительных гарантий выполнения своих обязательств;

б) частично обеспеченный лизинг – подразумевающий наличие страхового депозита, покрывающий определенную долю расходов лизингодателя;

в) гарантированный – предусматривающий распределение рисков м/у несколькими субъектами, выступающими гарантами лизингополучателя либо страховыми компаниями, специализирующимися на страховании возврата лизинговых платежей.

Таким образом лизинг представляет собой особый вид договора, согласно которому лизингодатель инвестирует временно свободные или привлеченные денежные средства для приобретения в собственность имущества, обусловленного договором у определенного продавца и предоставляет его лизингополучатель за плату во временное пользование для предпринимательских целей.

Инвестиционная деятельность за рубежом в первую очередь ассоциируется с деятельностью на рынке ценных бумаг.

Сделки с ценными бумагами делятся на 2 вида:

1) Покупка ЦБ с расчетом на повышение курса. Ее называют длинной покупкой, т.к. инвестор покупает ЦБ-ги для последующей их перепродажи по более высокой цене, т.е. предполагается, что в период владения ими какой-либо ценной бумагой, курс на данные бумаги будет повышаться.

2) Покупка ЦБ с частичной оплатой в кредит, ее называют фондовой покупкой, т.к. ЦБ-ги приобретаются инвесторами за счет привлеченных, заемных средств, предоставленных фондовым брокером.

Эти покупки, фондовые покупки обладают серьезными недостатками:

1) во-первых ЦБ вместо ожидаемой высокой прибыли, может принести заключительные убытки;

2) во-вторых брокерские ссуды выдаются под проценты, который зависит от уровня процентных ставок и от размеров ссуды;

3) в-третьих расходы на обслуживание кредита могут возрасти гораздо быстрее, чем будут увеличиваться предполагаемые доходы.

На рынке ЦБ существуют и др. виды сделок. Они в основном показательные сделки, которые заключаются с целью введения в заблуждение др. участников торгов ценными бумагами.

Отличие биржевых сделок от общегражданских сделок заключаются:

1) во-первых местом и временем заключения сделки, а также установленным размером партии биржевого товара;

2) во-вторых в отличие от общегражданских сделок биржевые сделки являлись спекулятивными сделками;

3) в-третьих биржевые срочные сделки понимаются в основном как пари или игра, в которой стороны не имеют намерения приобрести конкретный биржевой товар, а представляет лишь игру на разнице цен при заключении и исполнении биржевого контракта.

Специфика сделок, заключенных на рынке ЦБ, проявляется в том, что общих требований гражданского законодательства, к ним предъявляются и специальные требования такие, как требования субъектного характера (т.е. один из участников должен быть профессиональным участником), а также обязательно должна быть оговорена форма сделки, ее регистрация, место, время и порядок заключения.

Тема №8 Инвестиции в недропользование

Инвестиционно-правовая ответственность. Гражданско-правовая ответственность за нарушение инвестиционного законодательства в сфере недропользования. Материальная ответственность в сфере недропользования. Дисциплинарная ответственность в сфере недропользования. Административно-правовая ответственность за нарушение инвестиционного законодательства в сфере недропользования, Уголовно-правовая ответственность за нарушение инвестиционного законодательства в сфере недропользования.

Институт юридической ответственности в инвестиционном праве все еще находится на стадии становления, хотя он, наряду, например, с институтом собственности, относится к числу межотраслевых правовых институтов. На это имеется ряд причин, как теоретического, так и практического характера. Так, в теории права до сих пор нет однозначных ответов на два основных вопроса: о позитивной юридической ответственности и о специализированных видах юридической ответственности.

В теории социалистического права получила распространение точка зрения, согласно которой наряду с негативно-ретроспективным аспектом ответственности существует и позитивно-перспективный аспект ответственности. По мнению Л.В. Ильяшенко, если для таких отраслей права, как уголовное, гражданское, юридическая ответственность выступает преимущественно как ответственность за неисполнение обязанностей, за правонарушение, то в области государственного, трудового, колхозного, семейного и ряда других отраслей права юридическая ответственность выступает в ее общем, позитивном значении¹. С позиции Л.Р. Насыровой, праву должна быть присуща сбалансированность позитивной и негативной ответственности, поощрительных и репрессивных санкций; чем продуктивнее удастся праву поощрять социально полезные поступки, тем больше возможностей создается для позитивных проявлений социальной энергии, тем меньше социальной патологии и ниже потребность в карательных санкциях². Следовательно, *позитивная ответственность* представляет собой наиболее широкую трактовку понятия юридической ответственности, согласно которой наряду с ответственностью, наступающей за совершенное правонарушение, существует и ответственность за совершение положительных действий, отвечающих объективным требованиям данной ситуации и идеалам времени. Поэтому нужно согласиться с И.А. Иконикой в том, что юридическая ответственность всегда была ответственностью за прошлое, за совершенное деяние: иначе можно прийти к выводу, что лицо, не совершающее преступления, уже несет правовую ответственность; ни научные соображения, ни тем более интересы практики не дают основания для пересмотра взгляда на юридическую ответственность как последствие правонарушения¹. Следует отметить, что противников позитивной ответственности было больше, чем сторонников. Это не случайно, так как позитивная ответственность отрицает саму юридическую сущность ответственности, как осуждения государством за невыполнение правовых предписаний и наложения соответствующих санкций, прямо предусмотренных законодательством. И вообще,

данное предположение носит несколько надуманный характер, и обусловлено веяниями и стремлениями эпохи развитого социализма и построения коммунистического общества.

Однако если первый вопрос, на наш взгляд, уже потерял свою актуальность в современных условиях, то, второй, наоборот, с переходом к рыночным отношениям и их бурным развитием, становится значимым и важным. Действительно, рамки признанных на сегодняшний день классическими видами юридической ответственности (гражданско-правовая, материальная, дисциплинарная, административная и уголовная) не в состоянии охватить все существующие способы воздействия на нарушителей действующего законодательства. Также, несомненно, то, что так называемое деление видов ответственности по отраслевому признаку, на самом деле с отраслевой структурой права не совпадает (отраслей права больше, чем видов ответственности; материальная и дисциплинарная ответственность присущи одной отрасли права - трудовому праву; один и тот же вид юридической ответственности может применяться за нарушение норм различных отраслей права). И, наконец, одной из основных причин, повлиявших на то, что отраслевое деление видов ответственности стало традиционным, явилась большая разработанность и изученность гражданского, административного и уголовного права, признанных фундаментальными (основными) отраслями права.

Множественность видов юридической ответственности вполне закономерное явление, и в юридической литературе неоднократно делались попытки выявить и определить сущность специализированных видов ответственности. Например, Р.А. Белоусовым, В.И. Павлюченко высказывалось предложение о выделении такого вида ответственности как экономическая ответственность: во-первых, это ответственность каждого производителя перед обществом за удовлетворение народнохозяйственных потребностей и обеспечение эффективности использования предоставленных государством ресурсов (реализуется через систему плановых оценок удовлетворения производительных и личных потребностей, соблюдения нормативов эффективности использования ресурсов и связанных с ними хозяйственного расчета и производителя); во-вторых, ответственность производителей перед непосредственными потребителями их продукции и услуг, основывающаяся на заказах и хозяйственных договорах, планах поставок продукции, на системе горизонтальных экономических связей¹. Представленная позиция характеризуется тем, что в ней предпринята попытка объединить под видом «экономической» ответственности два несовместимых понятия: позитивную ответственность и гражданско-правовую ответственность. Данный подход предполагает, что «экономическая» ответственность будет применяться наряду с юридической ответственностью и ее спектр значительно шире, так как «она начинает работать задолго до того, как возникает правонарушение, то есть юридически наказуемое действие»². Поэтому считаем, что здесь вообще не может быть и речи о юридической ответственности.

Вместе с тем, понятие «экономическая» ответственность выдвигается не только в теории хозяйственного права, но и рассматривается как категория экологического права. Так, считается, что за причинение вреда окружающей природной среде при правомерных действиях наступает экономическая ответственность, тогда как за вред в результате правонарушений - юридическая ответственность.

Необходимость введения института экономической ответственности, по мнению его сторонников, обусловлена тремя обстоятельствами: во-первых, возникновением вреда природной среде не только в результате неправомерной деятельности, когда возможно применить механизм юридической ответственности, но и вследствие действий правомерных, разрешенных государством, когда отсутствует вина причинителя вреда; во-вторых, платностью природопользования, установленной во всех странах, распространяемой на все виды природопользования, как позитивные (использование земель, потребление вод, охота, заготовка древесины и т.д.), так и негативные (загрязнение воздуха, вод, земель, в результате выбросов вредных веществ); в-третьих, потребностями компенсации причиненного вреда для обеспечения гармоничных отношений общества и природы, устранения опасности наступающей деградации природной среды¹. Мы полагаем, что понятие «экономическая ответственность» как институт социальной ответственности не должно подменять собой понятие «юридическая

ответственность», также как и понятие «экономические меры воздействия» не может заменить собой понятие «правовые (юридические) меры воздействия».

Более обоснованными и предпочтительными, на наш взгляд, являются предположения о существовании *специализированных (специфических) видов ответственности в сфере природопользования*, а именно, в горном, земельном, водном, лесном и в экологическом праве. Как отмечалось И.А. Иконицкой, конструирование специализированных видов ответственности применительно к отраслям права, регулирующим использование и охрану природных объектов, логически вытекает из принципа построения указанных отраслей по объекту общественных отношений². Соответственно, наряду с отраслевыми (традиционными) видами юридической ответственности выделяют горно-правовую, земельно-правовую, водно-правовую, лесо-правовую и эколого-правовую ответственность. Например, такие способы воздействия на нарушителей законодательства о недрах и недропользовании, как прекращение права пользования недрами, приостановление или запрещение работ при нарушении требований, предъявляемых при геологическом изучении недр, при разведке или добыче полезных ископаемых и другие, выступают в качестве мер горно-правовой ответственности, хотя, как правило, они проявляются в административно-правовом порядке¹.

Как полагает Л.В. Ильяшенко, в обобщенном виде это можно представить следующим образом: 1) изъятие земли применяется по отношению к землепользователям, допускающим систематические нарушения правил землепользования, имеющие устойчивый характер, в то время как другие меры административной ответственности (штрафы, денежный начет) при всей эффективности в борьбе с нарушениями направлены на преодоление правонарушений, носящих эпизодический характер; 2) изъятие производится по постановлению того органа, который предоставил земельный участок в пользование, а наложение других административных взысканий производится чаще всего государственными органами, правомочными применять административные меры воздействия на нарушителей земельного законодательства (административные комиссии и т.д.); 3) субъектом ответственности при изъятии земельного участка всегда является сам землепользователь, субъектом административной ответственности обычно выступает должностное лицо землепользователей². Нужно заметить, что кроме последнего тезиса, утратившего свою значимость в виду законодательно закрепленной возможности привлечения к административной ответственности самих землепользователей, остальные являются достаточно существенными для признания специализированных видов самостоятельными видами юридической ответственности. Хотя, справедливости ради следует отметить, что законодателем не выделяется ни специализированная (специфическая) ответственность, ни какие-либо виды специализированной ответственности (например, земельно-правовая или горно-правовая ответственность).

В целом, нужно заметить, что законодателем все еще недооцениваются роль и значение юридической ответственности как способа повышения эффективности инвестиционного законодательства. Так, в Законе об инвестициях в достаточно общей форме устанавливается ответственность юридического лица РК, заключившего контракт, по возврату всей недоплаченной суммы налогов и таможенных пошлин вследствие предоставленных по контракту инвестиционных преференций с применением соответствующих штрафных санкций, предусмотренных действующим законодательством. Содержащиеся в законодательстве о рынке ценных бумаг нормы об ответственности профессиональных участников на рынке ценных бумаг, настолько неконкретны и неопределенны, что реализация их на практике становится практически невозможной либо формальной. В частности, если профессиональный участник допускает нарушение установленных правил деятельности, то в худшем случае Национальной комиссией по ценным бумагам будет приостановлено действие выданной ему лицензии, а при устранении установленных нарушений, действие лицензии восстанавливается и, в результате, нарушитель не несет никакой материальной ответственности³.

Следовательно, законодателем предполагается возможность наступления *договорной и внедоговорной ответственности* инвесторов и других субъектов инвестиционной деятельности. В первом случае, ответственность наступает в соответствии с заключенным договором

(контрактом), то есть речь должна идти о гражданско-правовой ответственности, но установленные санкции носят скорее административно-правовой характер, тем более, что одновременно с этим применяются штрафные санкции. В Кодексе РК об административных правонарушениях от 30 января 2001 г. появилась новая ст. 134-1 «Нарушение сроков возврата государственных натуральных грантов», предусматривающая ответственность за нарушение сроков возврата государственных натуральных грантов: для юридических лиц, являющихся субъектами малого или среднего предпринимательства в размере от пятисот до тысячи месячных расчетных показателей; для юридических лиц, являющихся субъектами крупного предпринимательства, - в размере от одной тысячи до двух тысяч месячных расчетных показателей². Также необходимо отметить, что законодатель предоставил Комитету по инвестициям Министерства индустрии и торговли РК полномочия по рассмотрению дел об административных правонарушениях, предусмотренных ст. 134-1 «Нарушение сроков возврата государственных натуральных грантов» Кодекса об административных правонарушениях и наложению административных взысканий на нарушителей. Профессиональные участники рынка ценных бумаг несут ответственность, которую также нельзя однозначно признать административной и (или) материальной, так как административное законодательство не знает таких видов взысканий, как восстановление действия лицензии, а в отношении ответственности за причиненный ущерб возможно применение мер и материальной и гражданско-правовой ответственности. Поэтому можно сделать вывод о появлении нового специализированного вида юридической ответственности - инвестиционно-правовой ответственности.

Специфика юридической ответственности инвесторов в области недропользования проявляется в том, что Закон о недрах и недропользовании не содержит норм, предусматривающих конкретные виды правонарушений и меры ответственности за них. Действует общий принцип, установленный Законом РК «Об охране окружающей природной среды» от 15 июля 1997 г.¹, согласно которому, физические и юридические лица, виновные в совершении нарушений законодательства об охране окружающей среды несут ответственность в соответствии с законодательством РК (ст. 85). Следовательно, предполагается, что привлечение к ответственности за нарушение норм, например, законодательства о недрах и недропользовании осуществляется в соответствии со специальным законодательством (аналогичным образом и в отношении нарушения норм законодательства, регламентирующего порядок использования других природных ресурсов).

К числу видов юридической ответственности, способных самым серьезным образом повлиять на эффективность недропользования в условиях рыночных отношений, относится *гражданско-правовая ответственность*. В качестве основных признаков гражданско-правовой ответственности, В.П. Грибанов выделял следующие: 1) гражданско-правовая ответственность есть лишь одна из форм государственно-правового воздействия на правонарушителя; 2) гражданско-правовая ответственность имеет имущественный характер, характер имущественного воздействия на правонарушителя; 3) гражданско-правовая ответственность есть возложение невыгодных имущественных последствий на лицо, допустившее нарушение гражданских прав или обязанностей; 4) гражданско-правовая ответственность есть такое возложение невыгодных имущественных последствий на нарушителя гражданских прав и обязанностей, которое связано с применением санкций¹. Наряду с этим среди специфических особенностей гражданско-правовой ответственности следует назвать ее имущественный и компенсационный (восстановительный) характер.

Гражданско-правовая ответственность за нарушение обязательств, по мнению Е.Б. Осипова, может выступать в форме: возмещения убытков; уплаты неустойки; потери задатка либо уплаты дополнительно суммы задатка сверх возвращенной суммы задатка; конфискации в доход государства всего полученного по сделке, направленной на достижение преступной цели; утраты права собственности на заложенное имущество, а также на имущество, удерживаемое в соответствии с правом удержания; и т.п.; при этом наиболее распространенные, хотя и не единственные формы ответственности за нарушение обязательства - возмещение убытков и уплата неустойки². Тут следует особо оговориться, что в литературе иногда встречаются суждения,

согласно которым к отношениям, связанным с возмещением убытков, причиненных нарушением законодательства о недрах, нормы гражданского законодательства об убытках неприменимы: в частности, с точки зрения Н.Б. Мухитдинова, здесь дело не только в формальной стороне, в соответствии с которой земельное, горное и другие общественные отношения по природопользованию не могут регламентироваться гражданским законодательством, а в существе проблемы - недра представляют собой особый природный объект, не являются товаром и не имеют денежной оценки³. Также невозможность применения норм гражданского законодательства об убытках Н.Б. Мухитдиновым аргументируется тем, что в отношениях по возмещению убытков, причиненных нарушением законодательства о недрах, невозможно поставить вопрос о возмещении вреда в натуре, потому что ископаемые, которые остаются в недрах в результате нарушения правил их добычи, как правило, теряются безвозвратно; и, наконец, в отличие от гражданско-правовой ответственности невозможно требовать от недропользователей полного возмещения ущерба¹.

Мы не согласны с представленной позицией вследствие того, что: 1) в процессе осуществления инвестиционной деятельности в сфере недропользования возникают гражданские (договорные) отношения, которые регулируются гражданским правом; 2) в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения принятых недропользователем обязанностей, вытекающих из договора, наступает гражданско-правовая ответственность; 3) в гражданско-правовых отношениях также не всегда можно поставить вопрос о возмещении вреда в натуре: гражданским законодательством устанавливается, что возмещение убытков в случае неисполнения обязательства и уплата неустойки за его неисполнение освобождает должника от исполнения обязательства в натуре, если иное не предусмотрено законодательством или договором (п. 2 ст. 354 ГК РК). Что касается последнего положения, то следует признать, что принцип полного возмещения вреда, причиненного окружающей природной среде не всегда может быть реализован в достаточной степени.

Во-первых, довольно трудно установить размер убытков, включая реально причиненный ущерб и упущенную выгоду, (например, как указывают Б.Д. Елеманов, М.К. Сартбаев, ущерб от загрязнения морской среды вследствие разливов нефти и нефтепродуктов включает: издержки на ликвидацию последствий разливов (в том числе на буксировку и разгрузку поврежденных нефтеналивных судов, заделывание пробоин, расстановку заграждений, распыление дисперсантов, чистку пляжей и т.п.), стоимость превентивных мероприятий (соответствующего оборудования портов и судов), а также мероприятий, направленных на возмещение вреда, причиненного окружающей среде прибрежных районов²; однако данный подход к определению размеров убытков нельзя признать универсальным, потому что он не позволяет прогнозировать возможные негативные последствия, которые могут наступить в будущем, а они могут носить порой катастрофический характер); поэтому нужно согласиться с тем, что не всегда экономически реально взыскание причиненного ущерба в полном объеме.

Во-вторых, требование компенсации причиненного вреда в полном объеме не всегда экономически целесообразно: как справедливо замечает ИИ. Русин, неразумно требовать от недропользователей сохранения или использования теряемых при добыче полезных ископаемых природных ресурсов (за исключением сопутствующих полезных ископаемых)¹; далее, желательно, чтобы недропользователь имел достаточно средств на пресечение нарушения и ликвидацию наступивших негативных последствий собственными силами (например, когда необходимо проведение мероприятий по оздоровлению окружающей среды региона или производство ремонта очистных сооружений и т.п.).

В-третьих, принцип полного возмещения вреда должен применяться неукоснительно, когда речь идет о физических лицах (так, законом прямо установлено, что вред, причиненный здоровью и имуществу граждан вследствие нарушения законодательства об охране окружающей среды, подлежит возмещению в полном объеме, с учетом степени потери трудоспособности потерпевшего, затрат по уходу за больным, иных расходов и потерь; определение величины вреда здоровью и имуществу граждан производится в соответствии с действующим законодательством, о возмещении вреда - на основании решения суда; при этом возмещению подлежит моральный

вред, причиненный вследствие нарушения законодательства об охране окружающей среды, в порядке, установленном гражданским законодательством).

В-четвертых, в случае причинения вреда юридическими лицами и в случаях, когда вред носит необратимый характер, не всегда возможно обеспечить полное возмещение вреда; здесь должен быть разработан соответствующий механизм, который соответствовал бы требованиям законов рынка: дальнейшее развитие экономики при обеспечении охраны окружающей природной среды (то есть сочетание экономических и экологических интересов).

В-пятых, юридические и физические лица, деятельность которых связана с повышенной опасностью для окружающей среды, обязаны возместить причиненный ими вред, если не докажут, что вред возник вследствие непреодолимой силы или умысла потерпевшего. При этом постановлением Правительства РК «Об утверждении Модельного контракта на проведение операций по недропользованию в Республике Казахстан» от 31 июля 2001 г. (п. 23.1) предусмотрено правило, согласно которому ни одна из сторон контракта на недропользование не будет нести ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение каких-либо обязательств по контракту, если такое неисполнение или ненадлежащее исполнение вызваны обстоятельствами непреодолимой силы (форс-мажор)¹. К обстоятельствам непреодолимой силы отнесены чрезвычайные и непредвиденные при данных условиях обстоятельства, как, например, военные конфликты, природные катастрофы, стихийные бедствия (пожары и т.п.).

В-шестых, полный ущерб, причиняемый охраняемым природным объектам, не всегда можно определить в силу того, что учесть в количественном и стоимостном плане весь комплекс неблагоприятных факторов, а также вторичных последствий, проявляющихся в течение длительного времени, иногда превышающим десятки лет (в частности, законодательством об охране окружающей среды предусматривается, что юридические и физические лица, причинившие вред окружающей среде, здоровью граждан, имуществу организаций, граждан и государства вследствие совершения экологических правонарушений, обязаны возместить вред в соответствии с действующим законодательством добровольно либо по решению суда на основе утвержденных в установленном порядке такс и методик исчисления вреда, а при их отсутствии - по фактическим затратам на восстановление нарушенного состояния окружающей среды с учетом понесенных убытков).

В-седьмых, как правило, взыскиваемые в бюджет суммы и платежи за нерациональное и нехозяйское использование объектов природы являются «безадресными», что означает невозможность проконтролировать их дальнейшее полное и своевременное использование для ликвидации именно тех последствий, которые были вызваны соответствующим нарушением (в соответствии со ст. 86 Закона об охране окружающей среды, взыскиваемые суммы возмещения вреда перечисляются в фонды по охране окружающей среды, и только в установленных законодательством случаях потерпевшему юридическому или физическому лицу). Поэтому реализация гражданско-правового принципа полного возмещения вреда в экологическом праве и в природоресурсных отраслях права обладает определенными особенностями, обусловленными спецификой присущего им предмета правового регулирования.

Приходится признать, что гражданско-правовая ответственность в сфере природопользования, в целом, и в сфере недропользования, в частности, все еще недостаточно эффективна. Как верно замечено Ж.С. Елюбаевым, в процессе разрешения споров в сфере гражданско-правовых отношений не должно быть диктата государства, диктата государственных органов, диктата государственного служащего¹. Однако такие факты все еще имеют место, поэтому, на наш взгляд, необходимо более активно использовать все рычаги, способные пресечь произвол и беззаконие со стороны отдельных представителей государственных органов. Также немаловажным обстоятельством, способным оказать серьезное влияние на повышение эффективности гражданского законодательства, следует признать соблюдение договорной дисциплины участниками гражданского оборота. В этой связи должно оказаться позитивным введение института третейских судов (в том числе и международного коммерческого арбитража).

Материальная ответственность в сфере недропользования

Говоря о *материальной ответственности*, нужно сказать, что она очень близко связана с гражданско-правовой ответственностью с учетом того, что и в том и в другом случае речь идет о возмещении причиненного материального вреда. Здесь следует поддержать утверждение Н.В. Щукиной о том, несмотря на сходство регулируемых отношений, а также на то, что трудовое право своими корнями уходит в гражданское и выделилось из него в качестве самостоятельной отрасли права, можно говорить о нормах материальной ответственности как самостоятельном институте трудового права, с присущими ему специфическими чертами¹.

Материальная ответственность и гражданско-правовая ответственность - это самостоятельные виды юридической ответственности и институты различных отраслей права (трудового и гражданского соответственно). Помимо традиционных отличий, существующих между этими видами юридической ответственности и выделяемых в литературе, можно назвать и такие: гражданско-правовая ответственность предполагает возмещение реального вреда и упущенной выгоды, а материальная ответственность ограничивается размерами прямого действительного (реального) ущерба; в отличие от материальной ответственности, гражданско-правовая ответственность предполагает возмещение морального вреда.

Следовательно, гражданско-правовая ответственность основана на принципе полного возмещения вреда, а материальная ответственность может быть и ограниченной. В частности, согласно действующему законодательству работники несут материальную ответственность в полном размере вреда, причиненного по их вине работодателю, в случаях, когда: 1) между работником и работодателем заключен письменный договор о принятии на себя полной материальной ответственности за необеспечение сохранности имущества и других ценностей, переданных работнику; 2) в соответствии с законодательством на работника возложена полная материальная ответственность за вред, причиненный работодателю при исполнении трудовых обязанностей; 3) имущество и другие ценности были получены работником под отчет по разовой доверенности или по другим разовым документам; 4) вред причинен работником, находившимся в состоянии алкогольного, наркотического или токсикоманического опьянения; 5) вред причинен недостатками, умышленным уничтожением или умышленной порчей материалов, полуфабрикатов, изделий (продукции), в том числе при их изготовлении, а также инструментов, измерительных приборов, специальной одежды и других предметов, выданных работодателем работнику в пользование; 6) вред причинен в результате разглашения коммерческой тайны; 7) вред причинен действиями работника, содержащими признаки деяний, преследуемых в уголовном порядке¹. Данный перечень является закрытым, а это означает, что во всех остальных случаях материальная ответственность работника будет ограниченной.

Полагаем, что в современных условиях несправедливо недооцениваются важность и значимость материальной ответственности как средства обеспечения рационального и комплексного использования недр. В условиях рынка материальная ответственность рабочих и служащих, также как и дисциплинарная ответственность могут оказаться гораздо более эффективными, чем другие виды юридической ответственности.

Дисциплинарная ответственность рабочих и служащих, как отмечает В.М. Огрызков, наступает только при совершении работником дисциплинарного проступка и носит сугубо индивидуальный характер²; также особенности дисциплинарной ответственности определяется тем, что она может применяться оперативно и в отношении всех категорий работников. По мнению О.В. Даниленко, дисциплинарной является юридическая ответственность в порядке подчиненности по службе рабочих и служащих предприятий, учреждений, организаций, а также членов общественных организаций за совершение проступков, связанных с профессиональной или общественной деятельностью, если эти проступки в силу их относительно меньшей степени общественной опасности не квалифицируются как уголовные преступления или административные проступки³.

Дисциплинарная ответственность в сфере недропользования предполагает совершение дисциплинарного проступка в области отношений по недропользованию. Дисциплинарным проступком в данном случае может быть признано неисполнение или ненадлежащее исполнение работниками (рабочими или служащими) своих трудовых обязанностей, связанных с обеспечением

рационального и комплексного использования недр, а также их охраны. Законом РК «О труде в Республике Казахстан» от 10 декабря 1999 г. установлены следующие виды дисциплинарных взысканий: замечание; выговор; строгий выговор; расторжение индивидуального трудового договора (увольнение). Согласно ст. 95 указанного закона при применении дисциплинарного проступка работодатель обязан учитывать тяжесть совершенного проступка, обстоятельства его совершения, предшествующее поведение работника, отношение к труду, а также соответствие дисциплинарного взыскания тяжести совершенного проступка. В целом, дисциплинарная ответственность может применяться, как на государственных предприятиях, так и на негосударственных (в том числе и на предприятиях с иностранным участием), в соответствии с заключенным трудовым договором либо контрактом, как в отношении должностных лиц (руководителей), так и в отношении иных категорий работников (рабочих и служащих).

В настоящее время к числу видов юридической ответственности в сфере недропользования, получивших наибольшую регламентацию в действующем законодательстве, относится *административно-правовая ответственность*. По мнению Н.А. Тепловой административная ответственность наступает за совершение административного правонарушения, то есть противоправного, виновного (умышленного или неосторожного) деяния (действия или бездействия), посягающее на государственный, общественный строй, на собственность, на жизнь и здоровье граждан¹. Л.Р. Насырова полагает, что административная ответственность в области природопользования призвана пресечь действия, наносящие вред природе при их возникновении, то есть на той стадии, когда неправомерная деятельность не переросла в уголовно наказуемое деяние и не принесла обществу (природе) ущерба, предполагающего более жесткие меры реагирования².

В Кодексе РК об административных правонарушениях (ст.ст. 259-275; ст. 266 исключена) закреплены шестнадцать составов административных правонарушений в области использования и охраны недр. В частности, проведение работ по геологическому изучению недр без заключения контракта; нарушение права геологического изучения недр; нарушение правил размещения отходов производства и потребления, сброса сточных вод; нарушение правил при разработке проектов организаций по добыче и переработке минерального сырья; необеспечение правил охраны недр при строительстве и вводе в эксплуатацию организаций по добыче и переработке минерального сырья; нарушение экологических норм и правил при использовании недр и переработке минерального сырья; и др.

При характеристике административной ответственности А.Б. Агапов выделяет следующие ее особенности: 1) административная ответственность налагается за правонарушения, не представляющие высокой степени общественной опасности; 2) ответственность по административному праву всегда представляет собой следствие противоправного действия (бездействия) юридического или физического лица; 3) административная ответственность по преимуществу наступает вследствие правонарушений в сфере общегосударственных, а не частно-правовых интересов¹. На наш взгляд, к числу особенностей административно-правовой ответственности также можно отнести то, что она носит оперативный характер; применяется различными уполномоченными на то государственными органами (их должностными лицами); наступает в соответствии с нормами административного законодательства и носит превентивный характер (т.е. предупреждает совершение более опасного деяния - преступления).

Особым способом обеспечения надлежащего использования недр национальными и иностранными инвесторами, является *уголовно-правовая ответственность*. Традиционно, уголовная ответственность ассоциируется с государственным принуждением и воспринимается как самая суровая (по отношению к правонарушителю) мера воздействия. Наряду с этим, как считает Г.Г. Криволапов, уголовная ответственность характеризуется определенными лишениями, которые виновный обязан претерпеть (лишение определенных благ-объективное свойство ответственности, реакция государства на вред, причиненный преступником)¹. Уголовный Кодекс РК от 16 июля 1997 г. содержит два специальных состава, посвященных нарушениям в области охраны и использования недр: ст. 245 (нарушение правил безопасности при ведении горных или строительных работ) и ст. 286 (нарушение правил охраны и использования недр)². Среди

преступлений, которые напрямую не связаны с нарушением правил охраны и использования недр, но имеют к ним определенное отношение, можно назвать еще три: нарушение экологических требований к хозяйственной и иной деятельности (ст. 277 УК РК); загрязнение морской среды (ст. 283 УК РК) и нарушение законодательства о континентальном шельфе РК и об исключительной экономической зоне РК (ст. 284 УК РК).

Говоря об уголовной ответственности в сфере недропользования нужно иметь в виду, что ее субъектами могут быть не только национальные инвесторы, но и иностранные инвесторы. В этой связи представляет интерес утверждение цивилиста А.М. Винавера о том, что если данное деяние не запрещено в уголовном порядке, это еще не означает, что оно вообще правомерно: в силу тех или других оснований оно может оказаться в группе деяний все же воспрещенных, но воспрещенных в порядке частно-правовом³. Поэтому считаем неприемлемым высказанное И. Гальпериным предложение о замене мер уголовно-правовой ответственности на меры гражданско-правовой ответственности за совершение преступлений в области частного предпринимательства⁴, нельзя искусственно расширять один правовой институт (гражданско-правовую ответственность) за счет включения в него норм другого правового института (уголовно-правовой ответственности), тем более, что только возмещение причиненного материального ущерба нельзя признать эффективным средством борьбы с незаконным и нечестным предпринимательством. Конечно, справедливо высказывание Е.В. Горячевой о том, что положения законодательства о повышенной ответственности предпринимателей оказывают определенное превентивное воздействие на предпринимателей¹, но не следует такое воздействие переоценивать.

С учетом вышеизложенного можно сделать следующие выводы. Во-первых, в рамках инвестиционного права как комплексной отрасли права складываются определенные правовые институты, в том числе и институт юридической ответственности. Во-вторых, гражданско-правовая, административно-правовая или уголовно-правовая ответственность остаются институтами своих соответствующих отраслей права, а в сфере инвестиционного права эти и другие виды ответственности объединяются в единый институт инвестиционного права - институт инвестиционно-правовой ответственности. В-третьих, поскольку инвестиционное право относится к числу отраслей права, не получивших еще надлежащего теоретического обоснования и находящихся на ранней стадии развития, считаем своевременным и важным изучение юридической ответственности за нарушение инвестиционного законодательства как особого института инвестиционного права.

Нефть и газ как объекты инвестирования

Объекты инвестирования, как правило, различны по назначению, расположению на местности и в пространстве, применяемым конструкциям и материалам, оборудованию. Перечисленные особенности предопределяют необходимость специфического подхода к решению вопросов технологии, организации и определения стоимости строительства каждого конкретного здания и сооружения.

Как *объекты инвестирования*, инструменты денежного рынка в большинстве своем ликвидны, то есть их можно оперативно продать и купить. Кроме того, они относятся к инструментам с низким риском, а следовательно, их доходность ниже, чем у других финансовых инструментов. Финансовые директора многих корпораций используют денежные рынки для временного размещения свободных средств до принятия решения об их использовании.

В *объекты инвестирования* (см. табл. 2.1) включены также расходы на монтаж-наладку оборудования и на первоначальную потребность в материалах для осуществления первого шага товарооборота.

Ликвидность *объектов инвестирования* оказывает существенное влияние на уровень доходности соответствующих финансовых операций. Чем ниже ликвидность отдельных объектов (инструментов) инвестирования, тем соответственно выше должен быть необходимый уровень доходности по ним, обеспечивающий возмещение финансовых потерь, связанных с предстоящей высокой продолжительностью их реализации при реинвестировании капитала. Взаимосвязь этих показателей носит обратный характер и формирует шкалу доходность - ликвидность, определяющую количественные пропорции их уровней в процессе осуществления финансовых операций, связанных с инвестированием капитала. Таким образом, фактор ликвидности является объективным фактором, обуславливающим выбор управленческих решений по формированию уровня доходности соответствующих финансовых операций.

Риск *объекта инвестирования* в основном зависит от эмитента и определяется уровнем его доходности и способностью к выплате дохода по ценной бумаге. Таким образом, риск объекта инвестирования зависит от возможности наступления события случайного характера и потерь от вложений в ценные бумаги данного эмитента.

Ликвидность *объектов инвестирования* оказывает существенное влияние на уровень доходности соответствующих инвестиционных операций. Чем ниже ликвидность отдельных объектов (инструментов) инвестирования, тем соответственно выше должен быть необходимый уровень доходности по ним, обеспечивающий возмещение финансовых потерь, связанных с предстоящей высокой продолжительностью их реализации при реинвестировании капитала. Взаимосвязь этих показателей носит обратный характер и формирует шкалу доходность - ликвидность, определяющую количественные пропорции их уровней в процессе осуществления операций, связанных с инвестированием капитала. Таким образом, фактор ликвидности является объективным фактором, обуславливающим выбор управленческих решений по формированию уровня доходности соответствующих инвестиционных операций.

Выбор *объекта инвестирования ресурсов* должен быть осуществлен на основе учета будущего формирования финансовых потоков в ходе реализации лизинговой сделки, обязательств по договору, исходя и в т.ч. из интересов лизингополучателя. Лизингодатель изначально должен регулировать отношения с лизингополучателем посредством заключения сделки с поставщиком, который готов предоставить имущество не по самой высокой первоначальной цене, а по умеренной, которая бы соответствовала последующей значимости и отдаче объекта инвестирования. Как следствие объективно возникают вопросы недобросовестного бизнеса и определения пределов ответственности лизингодателя в рамках лизингового договора.

По *объекту инвестирования* различают основной и оборотный капитал. Основной капитал представляет собой ту часть используемого фирмой капитала, который инвестирован во все виды внеоборотных активов, а не только в основные средства, как иногда трактуется в литературе.

Спекулятивная покупка *объектов инвестирования*, обычно совершенная лицом, не являющимся постоянным и активным участником спекулятивных сделок на рынке.

Имеются два *объекта инвестирования*. Величина требуемых капитальных вложений одинакова.

В качестве *объектов инвестирования* могут выступать денежные средства, в том числе в иностранной валюте, государственные ценные бумаги Российской Федерации, государственные ценные бумаги субъектов РФ; муниципальные ценные бумаги; акции и облигации российских открытых акционерных обществ; ценные бумаги иностранных государств; акции иностранных акционерных обществ и облигации иностранных коммерческих организаций, другие ценные бумаги и имущество. Недвижимое имущество и имущественные права на недвижимое

имущество могут входить только в состав активов акционерных инвестиционных фондов и активов закрытых паевых инвестиционных фондов.

Имеются два *объекта инвестирования* с одинаковой прогнозной суммой требуемых капитальных вложений.

Имеются два *объекта инвестирования*. Величина требуемых капитальных вложений одинакова.

Общая характеристика *объекта инвестирования*, потребность в намечаемой к выпуску продукции (услуг): данные о необходимых ресурсах, вовлекаемых в хозяйственную деятельность предприятия, окружающей среде; сведения о рынке строительных услуг, предприятиях-поставщиках оборудования и материалов и пр.

Экономическая оценка эффективности инвестиций в освоение нефтегазовых объектов в современных условиях недропользования превращается в реальный инструмент принятия решений при оформлении лицензий на право поиска, разведки и добычи углеводородного сырья, используется при обосновании инвестиционной политики, технологических решений и многих других геолого-экономических задач. В настоящее время разработан ряд методик экономической оценки нефтегазовых объектов и компьютерных технологий расчетов. Тем не менее, все еще не создана методология экономической оценки, позволяющая учитывать огромный массив разнородной информации (экспертно-лингвистической, интервальной, нечеткой).

Экономико-математические модели и методы оценки эффективности и риска инвестиций в освоение нефтегазовых объектов требуют адаптации к всестороннему учету влияния неопределенности, связанных с особенностями:

- сформулированных целей (многокритериальность, качественно определенные цели);
- исследуемых объектов (наличие лингвистической экспертной информации об объекте; невозможность вероятностного описания из-за неполноты статистической информации; противоречивость, неоднозначность, недоопределенность, нечеткость информации о внешней и внутренней среде; наличие ограничений на ресурсы).

Влияние данных особенностей создает трудности при решении задач инвестиционного анализа и осложняет принятие инвестиционных решений.

На ранних стадиях изучения нефтегазовых объектов существует неопределенность геологических факторов (площадь и мощность залежи, пористость, нефте- или газонасыщенность), что приводит к неопределенности оценки запасов У В сырья. Данная неопределенность снижается при проведении геологоразведочных работ, т.е. получении дополнительной информации о характеристиках нефтегазового объекта. При анализе эффективности инвестиций в освоение нефтегазовых объектов приходится прогнозировать состояние факторов инвестиционного процесса на период не менее чем десять лет. Такой срок определяется длительностью проведения геологоразведочных работ, вводом месторождений в эксплуатацию и их сроком жизни. При прогнозировании на такой период приходится сталкиваться с неопределенностью технологических факторов (дебиты скважин, обводненность продукции) и финансово-экономических факторов (уровень затрат, спрос, цены на УВ сырье), что подчеркивает практическую важность решения задачи обработки неопределенных данных и проведение соответствующего исследования в области поиска и адаптации научно-обоснованных подходов к инвестиционному анализу, способных решать данную задачу.

10 Лекция

Ценные бумаги как объект инвестиционных правоотношений

Законодательство, регулирующее рынок ценных бумаг, далеко от совершенства. Тем не менее, рынок ценных бумаг существует, он функционирует и развивается, оказывает влияние на положение дел в государстве и способствует развитию предпринимательства.

Ранее, до наступления рыночных отношений, оборот ценных бумаг был небольшим и был представлен, в основном, облигациями, сберегательными книжками на предъявителя,

аккредитивами государственных сберегательных касс, лотерейными билетами. Между юридическими лицами использовались расчетные чеки.

С развитием рыночных отношений увеличилось количество видов ценных бумаг, и стал формироваться фондовый рынок.

Относительно серьезно рынок ценных бумаг начал работать в Казахстане в 1991 году, тогда же началось активное законодотворчество в этой области.

На сегодняшний день действует более 300 нормативных актов. Нельзя не выделить ряд важнейших законодательных актов – Гражданский кодекс РК, Закон РК «О рынке ценных бумаг», Закон РК «Об акционерных обществах», Постановление Правления Национального Банка РК «О правилах первичного размещения государственных ценных бумаг, эмитируемых Министерством финансов РК» от 28 апреля 1997 года, регулирующие основные положения о выпуске государственных ценных бумагах, Закон РК «О вексельном обращении в Республике Казахстан». Особое место среди органов, уполномоченных регулировать отношения в рассматриваемой сфере, занимает Национальная комиссия РК по ценным бумагам при Правительстве РК, на которую возлагается контроль и регулирование рынка ценных бумаг и деятельности профессиональных участников рынка ценных бумаг.

Важнейшими задачами рынка ценных бумаг являются обеспечение гибкого межотраслевого перераспределения инвестиционных ресурсов, привлечение инвестиций на казахстанские предприятия, создание условий для стимулирования накоплений и последующего их инвестирования.

В соответствии со ст. 129 Гражданского кодекса РК, «Ценной бумагой является документ, удостоверяющий с соблюдением установленной формы и обязательных реквизитов имущественные права, осуществление или передача которых возможны только при его предъявлении. С передачей ценной бумаги переходят все удостоверяемые ею, права в совокупности».

Отличительная особенность всех видов ценных бумаг – необходимость их предъявления для осуществления прав, удостоверенных ценными бумагами и возможность их широкого обращения, что достигается за счет упрощенного порядка передачи прав по ценной бумаге.

Ценные бумаги подразделяются на «казуальные» и «абстрактные». Казуальными являются ценные бумаги, содержащие ссылку на основную сделку. В тех случаях, когда из ценной бумаги возникает новое обязательство, которое не зависит от лежащей в его основе сделки, имеют место абстрактные ценные бумаги.

Права, удостоверенные ценной бумагой на предъявителя, передаются путем вручения ценной бумаги новому владельцу.

Предъявительские ценные бумаги обладают наибольшей оборотоспособностью.

Более сложный порядок передачи именных ценных бумаг, которые можно переуступить только в обычном гражданско-правовом порядке, установленном для уступки требования, то есть, путем заключения сделки между новым и предыдущим владельцами ценной бумаги. Права по ордерной ценной бумаге передаются с помощью передаточной надписи – индоссамента. Передаточная надпись на ценной бумаге означает, что все права, удостоверенные ценной бумагой, принадлежащие лицу, учинившему надпись, - индоссанту, переходят субъекту, которому передаются права по ценной бумаге, - индоссату.

Все лица, учинившие передаточные надписи – индоссировавшие ценную бумагу, несут перед ее законным владельцем, как и лицо, выдавшее ценную бумагу, солидарную ответственность. Таким образом, законный владелец ценной бумаги может требовать исполнения обязательства, вытекающее из ценной бумаги, от лица, выдавшего ценную бумагу, либо от всех обязанных лиц. Но далеко не каждый вид ценной бумаги может существовать в качестве предъявительских, именных или ордерных, поскольку закон может ограничивать такую возможность, что указано в ст.131 ГК РК.

В ценной бумаге на предъявителя удостоверенные ею имущественные права принадлежат тому, кто фактически сможет предъявить ее обязанному лицу, а последний вправе и обязан произвести исполнение такому владельцу. Соответственно этому, и для передачи прав другому лицу,

удостоверенных такой бумагой, достаточно передачи самой бумаги путем ее вручения (ст. 132 п.1 ГК РК).

В именной ценной бумаге удостоверенные ею имущественные права принадлежат только прямо обозначенному там лицу, которому только и может быть произведено надлежащее исполнение по такой бумаге. Поэтому при необходимости передачи права, удостоверенного именной ценной бумагой, иному лицу ее владелец должен соответствующим образом оформить уступку своего права, в частности, соблюсти необходимые требования к форме такой уступки (ст. 346 ГК РК) и уведомить о состоявшейся уступке должника – обязанное по ценной бумаге лицо (п. 3 ст. 339, 342 ГК РК). В такой ситуации прежний владелец именной ценной бумаги отвечает перед новым владельцем только за недействительность требования, удостоверенного ценной бумагой, но не несет ответственности за фактическое неисполнение этого требования обязанным лицом (п. 2 ст. 132, 347 ГК РК).

В ордерной ценной бумаге назван субъект удостоверенного ею права, что сближает ее с именной ценной бумагой. Но эта ценная бумага, по сути, заранее рассчитана на возможность ее передачи (отчуждения) иному владельцу. При этом и новый владелец не лишается возможности в свою очередь передать такую ценную бумагу другому приобретателю. В п. 3 ст. 132 ГК РК специально названы возможные виды передаточных надписей по ордерным ценным бумагам – индоссаментов. Такие надписи могут переносить удостоверенные бумагой права на конкретное лицо – индоссата, и быть бланковым («чистыми»), без указания лица, которому должно быть произведено исполнение, что сближает такой документ с предъявительской ценной бумагой, либо ордерными, то есть указывать лицо, которому или приказу которого должно быть произведено исполнение. Особый характер имеет препоручительный индоссамент (аб. 3 п.3 ст. 132 ГК РК), который не переносит на индоссата никаких имущественных прав, а содержит лишь поручение ему осуществить права, удостоверенные такой ценной бумагой. В этом случае, индоссат становится представителем индоссанта, и на их отношения распространяются общие нормы ГК РК о представительстве.

Интеллектуальная собственность как объект инвестиционных правоотношений

Человеческий гений является источником всех произведений искусства и изобретений. Эти произведения являются гарантией жизни, достойными человека. «Долг государства – обеспечить надежную охрану всех видов искусства и изобретений» (надпись на куполе здания штаб-квартиры ВОИС в Женеве).

Использование без согласия правообладателей произведений литературы, видеозаписей, музыкальных произведений наносит существенный вред не только экономике государства, но также нарушает права авторов и потребителей указанной продукции.

Необходимость эффективного содействия развитию внешнеэкономических связей поставила перед казахстанскими таможенными органами задачу разработки нового подхода к развитию таможенного дела, в сфере защиты интеллектуальной собственности.

Термин «интеллектуальная собственность» вошел в научный оборот и законодательство Республики Казахстан в начале 90-х годов. Охрана объектов интеллектуальной собственности - изобретений, полезных моделей, промышленных образцов и товарных знаков - новая область государственного регулирования независимого Казахстана.

Интеллектуальной собственностью, в соответствии со статьей 125 ГК РК, признается исключительное право гражданина или юридического лица на результаты интеллектуальной творческой деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, продукции физического или юридического лица, выполняемых ими работ или услуг (фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания и т.п.). Использование результатов интеллектуальной творческой деятельности и средств индивидуализации, которые могут быть объектом исключительных прав (интеллектуальной собственности), может осуществляться третьими лицами только с согласия правообладателя [1].

Объектами интеллектуальной собственности являются авторское право, смежные права, право на товарный знак, знак обслуживания, право использования места происхождения товара, патентное право.

Авторское право распространяется на произведения науки, литературы и искусства, являющиеся результатом творческой деятельности независимо от назначения и достоинства произведения, а также способа и формы их выражения.

Авторское право также распространяется как на обнародованные произведения, так и на необнародованные произведения, существующие в какой либо объективной форме:

- 1) письменной (рукопись, машинопись, нотная запись и тому подобное);
- 2) устной (публичное произведение, публичное исполнение и т.п.);
- 3) звуко - или видеозаписи (механической, цифровой, магнитной, оптической и т.п.);
- 4) изображения (рисунок, эскиз, картина, план, чертеж, кино -, теле -, видео - или фотокадр и тому подобное);
- 5) объемно-пространственной (скульптура, модель, макет, сооружение и т.п.) и в других формах.

Авторское право не распространяется на собственно идеи, концепции, принципы, методы, системы, процессы, открытия, факты. Авторское право на произведения не связано с правом собственности на материальный объект, в котором произведение выражено. Передача права на материальный объект или права владения материальным объектом сама по себе не влечет передачи каких-либо авторских прав на произведение, выраженное в этом объекте.

Смежные права распространяются на постановки, исполнения, фонограммы передачи организации эфирного и кабельного вещания, независимо от их назначения, содержания и достоинства, а также способа их выражения

Субъектами смежных прав являются исполнители, производители фонограмм и организации эфирного и кабельного вещания. Производитель фонограммы, организация вещания осуществляют права, в пределах прав, полученных по договору с исполнителем и автором записанного на фонограмме либо передаваемого в эфир или по кабелю произведения. Исполнитель осуществляет права при условии соблюдения прав авторов исполняемого произведения.

С 16 февраля 1993 года Республика Казахстан объявила о действии на всей территории четырех важнейших международных конвенций по правовой охране объектов промышленной собственности:

- Конвенция, учреждающая Всемирную Организацию Интеллектуальной Собственности;
- Парижская конвенция по охране промышленной собственности;
- Договор о патентной кооперации (РСТ);
- Мадридское соглашение о международной регистрации знаков

Распространение указанных конвенций на Казахстан означает, что в Республике действует принятая в большинстве стран мира система охраны объектов промышленной собственности. При этом необходимо иметь в виду, что, поскольку Казахстан, участвуя в международных договорах, принимает на себя определенные обязательства в области интеллектуальной собственности, перед таможенными органами Республики стоит ответственная задача – обеспечивать эффективную охрану прав на произведения и объекты смежных прав, содействовать формированию, становлению и стабильному функционированию общепринятых мировым сообществом цивилизованных норм взаимоотношений между обладателями прав и пользователями при перемещении через таможенную границу товаров, содержащих объекты интеллектуальной собственности. По сути дела, речь идет о том, что предстоит перестраивать всю систему правоотношений в этой области.

В настоящее время в Республике Казахстан сложилась крайне неблагоприятная обстановка в сфере охраны интеллектуальной собственности, а также соблюдения законодательства об авторском и смежных правах. Видеорынок Республики заполнен нелегальной (контрафактной) аудиовизуальной продукцией, компьютерными носителями, компакт-дисками, не все благополучно и в издании книжной продукции, которая бывает порой крайне низкого этического-нравственного содержания [2].

При сравнении нормативно-правовых актов об охране интеллектуальной собственности Республики Казахстан с международными нормами, хорошо заметен недостаток ряда норм, регулирующих охрану этих объектов. Поэтому весьма актуально, а главное, своевременно,

Правительство Республики Казахстан и Всемирная Организация Интеллектуальной Собственности (ВОИС), учитывая, что РК является членом ВОИС и участником ряда международных договоров, подписали программу сотрудничества между правительством РК и ВОИС № 303 от 28.02.01 г.

Правовое регулирование месторождений драгоценных металлов.

На сегодняшний день перед АРД РФЦА стоит серьезная задача создать условия для развития внутреннего рынка драгоценных металлов. В частности, организовать биржевые торги золотом на базе регионального финансового центра г. Алматы, а также придать золоту статус инвестиционного инструмента, доступного для инвестирования средств как частных, так и институциональных инвесторов.

В этой связи 10 апреля 2009 года на совещании с участием Президента страны АРД РФЦА совместно с Правительством было поручено проработать вопросы и устранить барьеры, препятствующие активной биржевой торговле золотом.

Первые шаги по устранению барьеров уже сделаны. Так, [Законом](#) РК «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты по вопросам валютного регулирования и валютного контроля», подписанным Президентом 4 июля 2009 года, в целях беспрепятственного осуществления операций с аффинированным золотом всеми субъектами экономических отношений было внесено дополнение в [статью 13](#) Закона РК «О валютном регулировании и валютном контроле». Согласно ему физическим и юридическим лицам разрешается осуществлять «операции по покупке и продаже аффинированного золота в слитках».

До принятия указанных поправок операции с золотом могли осуществляться только узким кругом участников рынка, так как золото является валютной ценностью, операции с ним могли осуществлять только банки второго уровня.

В целом, принятые поправки способствуют развитию золота как финансового инструмента, альтернативного средства для сбережения накоплений широкого круга частных и профессиональных инвесторов.

Вместе с тем, необходимо отметить, что для развития рынка недостаточно только открыть доступ инвесторов к золоту. Существует еще один немаловажный барьер, который мешает развитию инвестиционной привлекательности золота, это наличие НДС при осуществлении операций с золотом. НДС делает инвестиции в золото менее привлекательными, так как инвестор должен выплатить 12 процентов НДС, что приводит к удорожанию инвестиций, в то же время никто не гарантирует роста инвестиций на те же 12 процентов.

Во исполнение поручения Главы государства при АРД РФЦА была создана рабочая группа по обсуждению вопросов организации биржевой торговли золотом, в состав которой вошли представители АРД РФЦА, Национального Банка РК, АФН РК, крупных золотодобывающих компаний, а также члены ОЮЛ «Ассоциация финансистов Казахстана».

Результатом деятельности рабочей группы стала разработка предложений по внесению дополнений и изменений в [Кодекс](#) РК «О налогах и других обязательных платежах в бюджет».

Международно-правовое регулирование инвестиции

Мировой опыт показывает, что экономическая интеграция стран реально возможна и эффективна при условии достаточно высокой степени их экономического развития. Аграрно-сырьевые страны практически не заинтересованы во взаимной торговле; они, как правило, выступают не как взаимно дополняющие друг друга экономические системы, а как конкуренты, борющиеся за внешние рынки сбыта и источники финансовой помощи.

Следовательно, тенденции и перспективы развития СНГ во многом определяются глубинными экономическими процессами, происходящими в них.

Процесс интеграции стран СНГ - это их объединение в единую кооперированную структуру, функционирующую как система на основе организационной целостности, путем консолидации ресурсов, технологий, договорных отношений для достижения общих целей, повышения устойчивости каждого участника интеграции и всей системы в целом. В настоящее время тенденции формирования подобной структуры прослеживаются лишь между отдельными странами СНГ, но и их работа находится только в начальной стадии формирования

интегрированной системы. Интегрированная структура стран СНГ должна обладать системными свойствами, представлять собой определенную упорядоченность, оптимальную комбинацию общественных капиталов, детерминировать условия их использования, в том числе меру соответствия применения средств труда объективным требованиям развития экономики, науки, технологии и управления. Страны, интегрированные в единую экономическую структуру, могли бы являться инвесторами друг друга. Но для этого должен быть создан благоприятный инвестиционный климат, т.е.

совокупность политических, социально-экономических, организационно-правовых факторов, привлекающих инвесторов.

Движение капиталов между странами СНГ, также как и движение товаров и рабочей силы, является интеграционным процессом. Это перемещение капитала из одной страны в другую в экономических и политических целях, а также обратное перемещение инвестиционных доходов или дальнейшее их вложение в стране-реципиенте.

В условиях глобализации мировой экономики на протяжении многих лет наблюдается рост иностранных инвестиций, прежде всего прямых капиталовложений, причем темпы роста даже обгоняют темпы роста международной торговли.

Эффективность развития экономики любой страны во многом зависит от величины инвестиций, направленных на расширение существующих производственных мощностей, их реконструкцию, создание производств, выпускающих продукцию с новыми потребительскими свойствами. В России, например, в последние годы прямые иностранные инвестиции росли в 3 раза быстрее, чем внутренние инвестиции, хотя на их долю приходится всего 6 % ежегодных инвестиций в промышленно развитых странах. Параллельно осуществляется отток отечественного капитала за рубеж (порядка 30 млрд. долларов ежегодно, что эквивалентно 12,3 % ВВП). В условиях ограниченности внутренних инвестиционных ресурсов прямые иностранные инвестиции могут и должны сыграть важную роль в повышении конкурентоспособности экономики стран СНГ, модернизации основных фондов и, в конечном итоге, в переходе экономики стран Содружества в стадию устойчивого роста.

В силу специфики происходящих в СНГ экономических процессов особый интерес приобретают вопросы международного инвестиционного сотрудничества.

Роль международных организаций в развитии инвестиционных отношений

Межгосударственное регулирование международных валютных отношений осуществляется специализированными органами и институтами.

Основная из них — **Международный Валютный Фонд (МВФ)**. МВФ — это межправительственная организация, предназначенная для регулирования валютно-кредитных отношений между государствами-членами и оказания им финансовой помощи при валютных затруднениях, вызываемых дефицитом платежного баланса, путем предоставления кратко- и среднесрочных кредитов в иностранной валюте. МВФ — специализированное учреждение ООН — был создан в 1944 г. на Бреттон-Вудской международной конференции. К концу 1999 г. в него входит 182 страна-участница. Высший руководящий орган МВФ — Совет управляющих, в котором каждая страна-член представлена управляющим и его заместителем, назначаемыми на 5 лет. 29 промышленно развитых стран (ПРС) имеют 63,4% голосов в МВФ; 36,6% голосов приходится на долю остальных 84% стран. Капитал МВФ складывается из взносов государств-членов, производимых по подписке. Каждая страна имеет квоту, выраженную в СДР. На долю ПРС приходится 62,8% суммы квот, из которых доля стран ЕС равна 30,3%; РС — 27,2%; стран с переходной экономикой — 10,0%.

Объем кредитов МВФ в 1994 г. составлял 29,9 млрд СДР, в т.ч.:

кредиты поддержки («стенд бай») — 9,5 млрд СДР — выдаются под осуществление макроэкономических стабилизационных программ в течение 1—2 лет со сроком погашения 3 года 3 мес. — 5 лет;

расширенные кредиты — 9,6 млрд СДР — предоставляются для поддержки, рассчитанной на 3—4 года, т. е. среднесрочной программы стабилизации. Возврат этих кредитов рассчитан на срок от 4,5 до 10 лет;

компенсационные кредиты и кредиты финансирования буферных запасов — 3,8 млрд СДР — направлены на амортизацию резких сдвигов в структуре и условиях МТ, предоставляются менее развитым странам на срок от 3 лет 3 мес. до 5 лет;

кредиты структурной адаптации — 1,4 млрд СДР — и дополнительные кредиты структурной адаптации — 2,8 млрд СДР — получили сравнительно широкое распространение в условиях долгового кризиса РС. Выдаются за счет спец. фонда на срок от 5,5 до 10 лет;

кредиты системной трансформации предоставляются за счет Специального фонда поддержки, созданного в 1993 г.

Этими кредитами пользуются практически все страны — бывшие члены СЭВ. Размер такого кредита ограничивается 50% квоты данной страны и выдается для нейтрализации внешнеэкономических финансовых ограничителей рыночных реформ.

Кредиты МВФ выдаются, как правило, кредитными долями (транши) по 25%.

Не менее важную роль в МВС играет *группа Всемирного банка* — это многоструктурная международная кредитная организация, объединяющая 4 финансовых института.

- *Международный банк реконструкции и развития (МБРР)* образован в 1944 г. К концу 1998 г. насчитывал 182 страны-участницы (Украина с 1992 г.). Основные цели МБРР:

реконструкция и развитие территории стран-членов, стимулирование частных внешних инвестиций, обеспечение сбалансированного роста международных кредитов, повышение производительности в экономике стран-членов, ее эффективности, а также уровня жизни. Роль МБРР состоит в финансировании средне- и долгосрочных проектов развития инфраструктуры в странах-реципиентах, в поддержке программ облегчения болезненных последствий реализации стабилизационной и адаптационной экономической политики для беднейших слоев населения. Большинство кредитов МБРР выдается на срок 15—20 лет с льготным периодом 5 лет. Значительная часть кредитов МБРР приходится на регион Восточной Азии и Тихого океана (29% или 6034 млн долл. в 1994 г.). Россия получает кредиты на сумму 1 520 млн долл. Как правило, кредиты МБРР направляются в сельское хозяйство (16,7%), транспорт (14,2%), электроэнергетику (10,6%), сферу финансов (6%) и т.д.

- *Международная ассоциация развития (МАР)* создана как филиал МБРР в 1960 г. МАР предоставляет беспроцентные кредиты наименее развитым странам на срок 35—40 лет при льготном периоде 10 лет. Льготные кредиты в настоящее время получают 70 стран, в которых ВВП на душу населения не выше 925 долл. в год.

- *Международная финансовая корпорация (МФК)* создана в 1956 г. с целью стимулирования частных инвестиций в промышленность молодых государств, создания и расширения там частного сектора. МФК кредитует только высокорентабельные предприятия в наиболее развитых из развивающихся стран, т. е. в новых индустриальных странах ЮВА. Срок кредитов 7—8 лет. Характерная черта МФК в том, что все займы предоставляются частным лицам, а инвестиции проводятся совместно с частным бизнесом.

- *Многостороннее агентство по гарантированию инвестиций (МАГИ)* учреждено в 1988 г. К середине 1993 г. конвенция, учреждающая МИГА, была подписана 107 странами, в 1998 г. в него входит уже 120 стран. Его цель — поощрение инвестиций в акционерный капитал и других направлений прямых капиталовложений в развивающиеся страны посредством их страхования от некоммерческих рисков. К некоммерческим рискам относятся: экспроприация имущества инвестора; военные действия; перевороты; отмена конвертируемости национальной валюты и связанные с этим затруднения в переводе прибылей в страну инвестора. Срок гарантий 15 лет. В 1993 финансовом году МИГА предоставило гарантии по 27 проектам на сумму 374 млн. долл.

Всемирный банк предназначен для кредитования экономики развивающихся стран. В отличие от коммерческих банков, он оказывает техническую помощь, консультирует, как выгоднее использовать кредиты, и всячески содействует притоку капиталов в экономику этих стран. Ежегодно Всемирный банк выдает кредитов на сумму 20—22 млрд. долл. В 1996/97 гг. сумма кредитных обязательств всемирного банка снизилась и составила 19,1 млрд. долл. (число кредитруемых проектов сократилось с 256 до 241). В предыдущие два года она равнялась 22,5 и 22,4 млрд. долл. Примерно 3/4 предоставляемых Всемирным банком кредитных средств

приходится на инвестиционные проекты в различных отраслях экономики, требующие, как правило, чтобы страна-заемщик закупала товары и услуги, а также заказывала строительно-монтажные работы на международных рынках. Остальная часть займов (1/4) выдается на проведение национальных экономических и иных реформ. В 1996/97 гг. Россия вошла в десятку стран, которым Всемирный банк одобрил предоставление наиболее крупных займов (1,716 млрд. долл., уступает только Китаю — 2,815 млрд. долл.).

В международных валютно-финансовых и кредитных отношениях участвуют и **частные клубы кредиторов**:

- *Парижский клуб стран-кредиторов* («группа 10» = страны большой семерки + Бельгия, Нидерланды, Швейцария) — это неформальная организация индустриально развитых стран, где обсуждаются проблемы урегулирования, отсрочки платежей по государственному долгу стран. Начало его деятельности относится к 1956 г. РФ вступила в Парижский клуб 17 сентября 1997 г. Ее задолженность данной организации в 1993 г. составляла 41 млрд. долл.;

- *Лондонский клуб* является неформальной организацией крупнейших банков-кредиторов (600), где обсуждаются проблемы урегулирования частной внешней задолженности стран-должников. РФ вступила в Лондонский клуб 6 октября 1997 г. Задолженность РФ перед Лондонским клубом по состоянию на 3 октября 1997 г. составила 21,9 млрд. долл.

Среди организаций регионального значения следует выделить *Европейский банк реконструкции и развития* (ЕБРР), который создан в 1990 г., его членами являются 57 стран. Главная задача ЕБРР — содействовать переходу европейских постсоциалистических стран к открытой, ориентированной на рынок экономике, а также развитию частной и предпринимательской инициативы. Основными объектами кредитования являются частные фирмы или приватизируемые государственные предприятия, а также вновь создаваемые компании. В России ЕБРР участвует в первоначальном капитале Российского банка проектного финансирования (РБПФ) в Москве. Это банк среднесрочного и долгосрочного кредитования и инвестиций, а также финансовый посредник, осуществляющий консалтинговое обслуживание предприятий. Приоритетные отрасли финансирования ЕБРР: энергетика, телекоммуникации, транспорт, агробизнес, приватизация.

К организациям данного типа относятся региональные банки развития: Межамериканский банк развития (МаБР) создан в 1959 г., 43 страны-участницы; Африканский банк развития (АфБР) — 1963 г., 75 стран-участниц; Азиатский банк развития (АзБР) — 1965 г., 45 стран-участниц.

Взаимодействие международных актов с законодательством Республики Казахстан

(ПОЛОЖЕНИЕ

о Департаменте инвестиционной политики и внешних связей

Министерства сельского хозяйства Республики Казахстан)

1. Департамент инвестиционной политики и внешних связей (далее – Департамент) является структурным подразделением Министерства сельского хозяйства Республики Казахстан (далее - Министерство), осуществляющим свою деятельность в соответствии с Конституцией Республики Казахстан, законами Республики Казахстан, актами Президента и Правительства Республики Казахстан, Положением о Министерстве сельского хозяйства Республики Казахстан, утвержденным постановлением Правительства Республики Казахстан от 6 апреля 2005 года № 310, приказами и поручениями Министра сельского хозяйства Республики Казахстан, Ответственного секретаря Министерства, поручениями Вице-министров сельского хозяйства Республики Казахстан, постановлениями коллегии Министерства, настоящим Положением, а также иными нормативными правовыми актами Республики Казахстан.

2. Основными задачами Департамента являются:

1) налаживание и укрепление взаимовыгодного сотрудничества Республики Казахстан в области агропромышленного комплекса с зарубежными странами (дальнее и ближнее зарубежье) и региональными объединениями (ЕС и др.);

2) обеспечение выполнения обязательств, принятых Республикой Казахстан по международным договорам с зарубежными странами и международными организациями и

договорённостям, достигнутым в ходе встреч и переговоров на высшем и межправительственном уровнях по вопросам, входящим в компетенцию Министерства;

3) проведение эффективной инвестиционной политики в отрасли, стимулирование развития приоритетных направлений и важнейших производств в сельском хозяйстве;

4) управление, контроль и мониторинг реализации инвестиционных проектов Министерства, осуществляемых на средства внешних займов.

3. Структура и численность Департамента утверждается Ответственным секретарем после согласования с Министром сельского хозяйства Республики Казахстан в пределах существующего лимита штатной численности Министерства.

4. Департамент осуществляет свою деятельность в пределах своей компетенции во взаимодействии с другими структурными подразделениями, ведомствами и подведомственными организациями Министерства.

5. Для решения поставленных задач Департамент в установленном законодательством порядке осуществляет следующие функции:

1) участвует в развитии основных направлений интеграции в отрасли сельского хозяйства в рамках 4-х межправительственных советов Исполнительного комитета Содружества Независимых Государств (СНГ), Совета по агропромышленной политике и рабочих групп при Интеграционном комитете Евразийского Экономического Сообщества (ЕврАзЭС);

2) обеспечивает участие Республики Казахстан в деятельности Продовольственной и сельскохозяйственной организации ООН (ФАО) и других крупных международных организациях по вопросам сотрудничества в области агропромышленного комплекса;

3) подготовка и обеспечение согласования с заинтересованными государственными органами проектов международных, межправительственных и межведомственных договоров, соглашений, протоколов и меморандумов в сфере агропромышленного комплекса;

4) анализ состояния сотрудничества и подготовка предложений по его развитию в области агропромышленного комплекса со странами дальнего и ближнего зарубежья;

5) разработка, обоснование и согласование среднесрочных планов социально-экономического развития Республики Казахстан по вопросам государственных инвестиций в области агропромышленного комплекса;

6) выработка предложений по вопросам внешней инвестиционной политики и её реализации, определение приоритетных направлений сотрудничества и объемов привлекаемых средств, формирование перечня планируемых займов, технической помощи и грантов и включение их в страновые программы помощи международных финансовых организаций (МБРР, АБР, ИБР, ЕБРР и др.);

7) внесение предложений по привлечению внешних займов по инвестиционным проектам в области агропромышленного комплекса посредством подготовки технико-экономического обоснования проектов, организации их банковской, экологической, отраслевой, строительной, экономической и других предусмотренных законодательством экспертиз, проведения официальных переговоров с донорами, подписания Правительством Республики Казахстан и ратификации Парламентом Республики Казахстан соглашений о займе;

8) внесение предложений по привлечению грантов и технической помощи международных финансовых организаций и стран-доноров посредством подготовки и направления в Министерство экономики и бюджетного планирования Республики Казахстан соответствующих заявок, подписания и утверждения Правительством Республики Казахстан, либо ратификации Парламентом Республики Казахстан соглашений о грантах и технической помощи.

6. Департамент в установленном законодательством порядке в сфере реализации государственной политики осуществляет следующие функции:

1) подготовка материалов к заседаниям совместных межправительственных комиссий (комитетов, советов) и их подкомиссий по сотрудничеству с зарубежными странами по торгово-экономическому, научно-техническому и культурно-гуманитарному сотрудничеству и представление ежеквартальной информации по выполнению принятых решений;

- 2) подготовка и проведение заседаний межправительственных комиссий, ответственным органом за проведение которой является Министерство, а также представление отчетной информации в Правительство Республики Казахстан по выполнению достигнутых договоренностей;
- 3) подготовка материалов и представление информации по исполнению поручений Президента Республики Казахстан, Правительства Республики Казахстан и руководства министерства;
- 4) организация протокольных мероприятий и деловых встреч Министра и вице-министров с представителями дипломатического корпуса и официальными иностранными делегациями, с миссиями международных финансовых организаций, представителями иностранных компаний, физическими лицами, подготовка материалов к встрече, оформление пропуска в здание Министерства, составление меморандумов о взаимопонимании, протоколов встреч;
- 5) оформление дипломатических и служебных паспортов и выездных документов в зарубежные страны для руководства Министерства сельского хозяйства Республики Казахстан;
- 6) сбор, анализ и подготовка по каждому инвестиционному проекту информационного листа, логического обоснования, отраслевого заключения при формировании заявок в Министерство экономики и бюджетного планирования Республики Казахстан;
- 7) координация и мониторинг деятельности комитетов и департаментов Министерства сельского хозяйства по планированию, подготовке и реализации займов, грантов и проектов технической помощи международных финансовых организаций;
- 8) подготовка совместно с заинтересованными структурными подразделениями Министерства отраслевого заключения по инвестиционным проектам других министерств и местных органов власти;
- 9) участие в организации экономических форумов, формирование состава делегации от Республики Казахстан, подготовка аналитических и презентационных материалов, текстов докладов совместно с заинтересованными структурными подразделениями Министерства;
- 10) ежегодное обновление базы данных инвестиционных проектов сельхозтоваропроизводителей и поиск потенциальных инвесторов по дипломатическим каналам в зарубежных странах;
- 11) проведение организационных работ по участию казахстанских товаропроизводителей в международных выставках с целью продвижения сельскохозяйственной продукции на мировые рынки и привлечения прямых инвестиций;
- 12) подготовка материалов к заседаниям Межведомственной комиссии по вопросам задолженности перед иностранными организациями и проведение работ по выполнению ее протокольных решений, связанных с задолженностью сельхозтоваропроизводителей перед иностранными организациями;
- 13) подготовка материалов к заседаниям Межведомственной комиссии по возврату и реструктуризации кредитов, выданных из республиканского бюджета, а также средств, отвлечённых из республиканского бюджета в рамках гарантированных государством займов и проведение работ по выполнению ее протокольных решений, связанных с реструктуризацией задолженности сельхозтоваропроизводителей по инвестиционным проектам.