

ЗАКОНОМЕРНОСТИ И ОСОБЕННОСТИ СОЗДАНИЯ СОВМЕСТНЫХ ПРЕДПРИЯТИЙ В УКРАИНЕ

М.М. Окс. Закономірності та особливості розвитку спільних підприємств в Україні. Розглядається правовий аспект функціонування українських та німецьких спільних підприємств. Завдяки порівнянню правового поля обох держав партнерам стає зрозуміло, використання якого права вони хочуть закріпити у договорі і в якій державі повинно знаходитися спільне підприємство. При цьому правові умови, які порівнюються, можуть бути аналогічно порівняні при ініціюванні створення спільного підприємства в інших країнах.

М.М. Окс. Закономерности и особенности развития совместных предприятий в Украине. Рассматривается правовой аспект функционирования украинских и немецких совместных предприятий. Благодаря сравнению правового поля обоих государств партнерам становится ясно, использование какого права они хотят закрепить в договоре и в каком государстве должно находиться совместное предприятие. При этом сравниваемые правовые условия могут аналогично проверяться при инициировании создания совместного предприятия в других странах.

М.М. Оchs. Regularities and features of joint ventures' development in Ukraine. Comparing the legal frameworks of both states has made it clear which of the rights they want to be fixed in the agreement, and in which state the joint venture should have its seat. In doing so, the compared legal conditions can be checked in a similar way in founding joint ventures in other countries.

В связи с процессом глобализации мировой экономики для многих предприятий в Европе за последние годы изменились и условия конкуренции. Предприятия сокращают рабочие места и переносят производства на заводы, находящиеся за границей. Главные причины этого — слишком высокие расходы на зарплату и быстро растущие рынки в Восточной Европе и Азии. Федеративная Республика Германия (ФРГ), являясь “двигателем” Европейской экономики, также переносит свои производства за пределы страны. Ранее в рамках создания совместных предприятий в Восточной Европе внимание концентрировалось преимущественно на таких странах, как Чехия, Словакия, Венгрия и Польша, а также расположение производства там уже не так дешево, и проявляется дефицит профессиональных кадров, поэтому в сферу интересов немецких предприятий попадают государства, граничащие с Евросоюзом, например, Украина.

Ранее исследования были сконцентрированы на организационных вопросах [1]. Правовыми аспектами, хотя они являются решающими для принятия решения о создании международного совместного предприятия в определенной стране, как правило, пренебрегали.

В связи с тем, что до сих пор отсутствует сравнение отечественного и немецкого законодательств по вопросам создания интернациональных совместных предприятий, учреждение их весьма проблематично. Поскольку для потенциальных партнеров важна полная осведомленность о правовых условиях создания и функционирования совместного предприятия в принимающей стране, можно утверждать, что отсутствие исследований в данной области тормозит создание международных совместных предприятий в Украине, а также ухудшает инвестиционную привлекательность ее как принимающей страны в целом.

Для создания совместного предприятия в тех государствах, где находятся инвесторы, должны существовать общие правовые условия. Если они отсутствуют, то совместная деятельность в данных государствах связана со значительным риском.

Проведено сравнение правовых условий в Украине и ФРГ, важных для создания и деятельности совместных предприятий, а также совместных предприятий с инвесторами из других государств. Выделены наиболее важные правовые аспекты, которые должны проверяться при создании всех международных совместных предприятий:

- защита капитала и риск экспроприации;
- риск конвертирования или трансферта;

- инвестиционное законодательство;
- законодательство, регулирующее деятельность хозяйственных обществ;
- законодательство, регулирующее операции с недвижимым имуществом/приобретение земли;
- положения, регламентирующие порядок осуществления валютных операций;
- налогообложение;
- защита прав на объекты интеллектуальной собственности.

Защита капитала и риск экспроприации. В Украине и ФРГ частная собственность защищена Конституцией [2,3], поэтому национализация частной собственности, а также подобные экспроприации правовые посягательства в этих странах невозможны [4].

Риск конвертирования или трансферта. Иностранные инвестиции в Украину могут осуществляться в любой иностранной валюте, которая признается конвертируемой Национальным банком Украины (НБУ). Иностранному инвестору можно переводить за границу свою прибыль, доходы и др. средства, которые он легально выручил от инвестиции после уплаты налогов, пошлин и др. сборов, непосредственно и безотлагательно. Процедура трансферта устанавливается НБУ [5]. По окончании инвестиционной деятельности иностранный инвестор имеет право в течение 6 месяцев с момента окончания своей деятельности вывезти свои инвестиции в валюте, в которой он их осуществил, в размере суммы своего взноса за вычетом возможного сокращения основного капитала, а также доходы от этих инвестиций [5].

В ФРГ господствует принцип свободного обращения капитала. Для иностранного инвестора нет никаких ограничений при инвестициях в валюту, а также при трансферте капитала. Этот принцип является решающим для привлечения иностранных инвестиций.

Инвестиционное законодательство. В Украине совместные предприятия могут основываться иностранным инвестором с одной или несколькими украинскими физическими или юридическими лицами, а также путем покупки иностранным инвестором долей в уже существующем предприятии. При этом создание юридического лица не предписано [5].

В ФРГ для промышленных видов деятельности независимо от страны-инвестора существует обязательная регистрация в Торговом реестре [3].

Законодательство, регулирующее деятельность хозяйственных обществ. На территории Украины партнеры по договору могут объединяться для общей коммерческой деятельности для достижения определенной разрешенной законом цели без создания юридического лица [5]. Общая деятельность может проявляться в форме совместной мобилизации капитала всеми акционерами или без объединения взносов. Самыми употребительными видами, подлежащими письменному оформлению договоров о совместной деятельности, являются простое товарищество и договор о совместной инвестиционной деятельности.

При простом товариществе (ПрТ) две или более договаривающиеся стороны обязуются объединять свои взносы для достижения прибыли или другой общей цели [5]. Сторонами могут быть местные и иностранные физические и/или юридические лица.

При совместной инвестиционной деятельности содержание договоров может определяться сторонами самостоятельно. Договора подлежат обязательной государственной регистрации в территориальных управлениях Министерства экономики [5].

В законодательстве ФРГ нет подобной формы организации совместной деятельности.

ПрТ типично для договорных совместных предприятий, такая форма организации подходит для совместных предприятий в рамках цепей поставок и в структуре производственной сети.

Партнеры могут объединяться также в форме *юридического лица*, что подходит для инкорпорированных совместных предприятий. Как возможные формы организации принимаются в расчет *полное товарищество (ПТ), коммандитное товарищество (КТ), общество с ограниченной ответственностью (ООО), общество с дополнительной ответственностью (ОДО) и открытое или закрытое акционерные общества (ОАО или ЗАО, соответственно).*

В ПТ компаньоны отвечают по долгам товарищества своим личным имуществом, ПТ действует на основе учредительного договора [5] и сопоставимо с Открытым торговым обществом в ФРГ [3].

Коммандитное товарищество состоит из комплиментариев, которые несут неограниченную личную ответственность за долги фирмы, и коммандитистов, несущих ответственность в пределах своего вклада и не участвующих в руководстве обществом, и КТ действует на основе учредительного договора [5]. Эта форма организации сравнима с немецким коммандитным товариществом [3].

В обществе с ограниченной ответственностью компаньоны несут ответственность за долги фирмы только в размере доли в основном капитале, участниками могут быть физические и юридические лица, ООО действует на основе устава [5]. Свою правоспособность оно приобретает после государственной регистрации, к моменту которой его основной капитал должен составлять не менее 100 установленных законом минимальных зарплат. Оценка вещевых вкладов регулируется на основе соглашения между компаньонами в учредительных документах.

С согласия остальных компаньон может передавать свои доли другим участникам общества или третьим лицам. Если число компаньонов превосходит установленное законом максимальное число (10 человек), то ООО в будущем нужно будет преобразовывать в АО.

Подобная форма сравнима с обществом с ограниченной ответственностью в ФРГ, в котором [3]:

- основной капитал должен составлять минимум 25 тыс. евро;
- если внесены только 50 % доли, то нет никаких предписаний, до какого времени должны быть внесены другие;
- компаньон может продавать свою долю участия без согласия других компаньонов, которые при этом не имеют права преимущественной покупки;
- компаньон может продавать части своей доли только с согласия других компаньонов;
- посредством договора компаньонов могут быть отклонения от этого положения;
- количество компаньонов не ограничено законом;
- принуждения к преобразованию в акционерное общество нет.

Общество с дополнительной ответственностью (ОДО) — общество с уставным имуществом из долей, размер которых определяется учредительными документами, участники несут ответственность за долги ОДО в размере своего вноса согласно уставу и дополнительно своим личным имуществом в пределах суммы, соответствующей единой расчетной ставке для всех компаньонов согласно их взносам. Максимальная сумма ответственности устанавливается в учредительных документах. ОДО действует на основе устава [5]. Этой организационной формы в немецком праве нет.

Акционерное общество — это общество, основной капитал которого разбит на определенное количество акций и которое несет ответственность по своим долгам только имуществом общества [5]. Различают открытые и закрытые акционерные общества.

Акции ОАО подписываются официально и действуют на бирже. Акционер может распоряжаться своими акциями без согласия других акционеров или общества.

Акции ЗАО распределяются только среди членов-учредителей в виде именных акций. На них нельзя свободно подписаться и ими не торгуют на бирже. Акционеры при продаже акций одним из них имеют право преимущественной покупки. ЗАО может превращаться в ОАО.

Учредителями ЗАО и ОАО могут быть физические или юридические лица, количество акционеров неограниченно.

АО действует на основании устава. Уставный капитал АО должен составлять к моменту государственной регистрации по меньшей мере 1250 установленных законом минимальных зарплат. При основании ЗАО до момента регистрации должно быть внесено минимум 50 % основного капитала. В ОАО учредители должны минимум в течение двух лет сохранять по меньшей мере 25 % своих акций. Привилегированные акции могут быть израсходованы на сумму не более 25 % основного капитала.

Решение об увеличении и уменьшении основного капитала АО принимается на собрании акционеров:

- увеличение допустимо только после его полного внесения и не допускается для покрытия убытков фирмы;

— уменьшение капитала допускается только после уведомления всех кредиторов, которые уполномочены требовать досрочного погашения соответствующих долгов и выполнения обязательств;

— если кредиторы протестуют против уменьшения капитала, такое решение не может быть принято.

Органами АО являются общее собрание, правление и наблюдательный совет. Акционеры уполномочены, независимо от количества и вида своих акций, участвовать в *общем собрании*, которое нужно созывать, по меньшей мере, один раз в год. Оно правомочно, если присутствуют акционеры, имеющие более 60 % голосов.

Правление — это исполнительный орган акционерного общества. Нет никакого законного положения относительно количества членов правления. Если АО состоит более, чем из 50 акционеров, то может создаваться *наблюдательный совет*, контролирующей деятельность правления и состоящий из акционеров, которые не могут быть одновременно участником правления или ревизионной комиссии. Финансово-экономическая деятельность правления может проверяться специальной ревизионной комиссией параллельно с наблюдательным советом, состоящей из избранных акционеров.

Распределение дивидендов АО может происходить только раз в год соответственно результатам календарного года. Ревизия хозяйственной деятельности обязательно проводится один раз в год. Проверке один раз в три года подлежат общества с годовым оборотом менее 250-кратного необлагаемого налогом минимума [5].

Украинское АО сравнимо с АО в ФРГ [11], но в последнем:

— АО, акции которого не котируются на бирже, не может выдавать только именные акции без указанной номинальной стоимости; в дальнейшем в каждом АО вместо акций с указанной номинальной стоимостью также возможны именные акции; основной капитал должен составлять минимум 50 тыс. евро;

— денежные вклады должны быть внесены как минимум на 25%, имущественные вклады — на 100;

— для инкорпорированных совместных предприятий ООО и ЗАО являются наиболее подходящей формой организации. По причинам обязательственного права не рекомендуется ПТ или КТ. Однако ООО и ЗАО являются относительно негибкими формами организации, в которых невозможны краткосрочные изменения структуры предприятий. Но, в случае необходимости, ООО и ЗАО подходят для неслишком динамичных подразделений производственной сети.

Законодательство, регулирующее операции с недвижимым имуществом/ приобретение земли. В Украине собственность на земельный участок и на находящиеся на нем здания может разделяться. Иностранные физические лица могут приобретать земельный участок в пределах и вне населенных пунктов, если на нем уже стоит принадлежащее им здание. Иностранные юридические лица могут приобретать земельный участок в пределах населенных пунктов, если одновременно хотят приобрести стоящее на нем здание или застраивать его. Вне населенных пунктов иностранные юридические лица могут приобретать земельный участок только с возведенным на нем зданием. Государственные или земельные участки, принадлежащие юридическому лицу (например, общине), деятельность которого ограничена определенной территорией, иностранные физические и юридические лица могут приобретать только с целью застройки и на общественном аукционе [5].

В ФРГ собственник земельного участка является также собственником здания [3]. Право приобретения земельного участка не ограничено.

Из-за сильно регламентированного Земельного права в Украине для иностранного партнера создание совместного предприятия с украинским может явиться выходом из сложившейся ситуации, в результате чего иностранный партнер приобретает долю украинского предприятия, уже владеющего земельным участком, и обходит ограничения.

Для иностранных инвесторов это имеет большое значение при получении кредитов, т.к. земельные участки можно предлагать кредиторам в качестве залога, иначе финансирование за счет привлеченных средств почти невозможно. К тому же земля, как реальная ценность, пред-

ставляет собой определенную защиту от инфляции в принимающей инвестиции стране, вследствие чего сохраняется реальная стоимость инвестиции.

Здания могут также арендоваться, договор аренды начинается с момента передачи здания арендатору. Если аренда длится больше года, договор нужно заверять нотариально и обязательно официально регистрировать.

В ФРГ договор аренды не заверяется нотариально и не регистрируется. Нет никаких предписаний о соблюдении его определенной формы [3]. С помощью совместного предприятия с украинской стороной иностранный инвестор может избегать контакта со специфичным украинским жилищным правом.

Положения, регламентирующие порядок осуществления валютных операций. В Украине предприятия при финансовых операциях с другими странами в качестве платежного средства могут использовать также валюту. Любой ввоз и вывоз иностранных валют должен утверждаться НБУ отдельной лицензией. Для юридических лиц, однако, существуют исключения, при которых они не нуждаются в отдельной лицензии. Сделки в иностранной валюте требуют особого разрешения [6]. Валютная выручка украинских резидентов должна быть зачислена на кредит инвалютного счета в течение 90 дней после прохождения товаром всех таможенных формальностей, установленных законом, или заключения трудового договора. В противном случае требуется выдача лицензии НБУ. На основании такого строгого положения оплату следует производить посредством аккредитива или документального инкассо.

В ФРГ нет ограничений при обращении валюты.

Налогообложение. В Украине двойное налогообложение предотвращено на налог: на прибыль предприятий, доходы физических лиц, имущество предприятий; в ФРГ — на подоходный налог, налог на доходы корпораций, налог на имущество и промысловый налог [7].

В Украине объект налогообложения — это модифицированная прибыль, которая устанавливается как разница между валовым доходом и суммой брутто расходов, не облагаемых налогом, и амортизационных отчислений. Ставка налога на прибыль для предприятий, зарегистрированных в Украине, составляет 25 % облагаемой налогом прибыли.

Объект налогообложения в ФРГ — облагаемый налогом доход, который является разницей между доходами предприятия и производственными расходами и амортизационными отчислениями. Ставка налога с корпораций составляет 15 %. На него начисляется еще 5,5 % доплаты за солидарность от суммы налога на корпорации [8].

Украинскую систему взимания налога на добавленную стоимость (НДС), которая согласована с принципами ЕС-6-Директив, можно сравнить с немецкой. НДС обеих стран можно определить как многофазный нетто-налог с оборота. В Украине существует две ставки налога на добавленную стоимость — 20 и 0 %. В ФРГ — три ставки налога с оборота — 19; 7 и 0% [8].

Таможенное право. Таможенный кодекс Украины регулируется 14 таможенными процедурами, которые применяются для налогообложения зарегистрированных при пересечении границы товаров [5]. Ввозная и вывозные пошлины устанавливаются в процентах от таможенной стоимости товаров или как твердая сумма для соответствующей единицы товара.

В ФРГ действует европейское таможенное право и, частично, национальные положения [8]. Таможенная пошлина зависит от вида товара и страны его происхождения.

Защита прав на объекты интеллектуальной собственности. Украина присоединилась к Мадридскому Соглашению о международной регистрации торговых марок, а также к протоколу к нему [9]. Вследствие этого владелец торговой марки, зарегистрированной или заявленной в государствах-участниках этого соглашения, сохраняет и в других государствах-участниках договора вариант своей марки посредством единой регистрации во Всемирной организации интеллектуальной собственности (ВОИС).

В ФРГ существуют законы, направленные на защиту результатов интеллектуального труда, ФРГ также присоединилась к Мадридскому соглашению о международной регистрации торговых марок, а также к протоколу к нему.

В качестве стратегических факторов успеха рассмотрены общие правовые условия создания совместного предприятия в Украине и ФРГ. Не по всем сравниваемым правовым аспектам

правовые рамки двух данных государств идентичны. В таких условиях потенциальным партнерам после анализа приведенных наиболее важных правовых аспектов и выявления преимуществ и недостатков создания совместного предприятия в Украине или ФРГ необходимо принять и закрепить в договоре решение о местонахождении международного совместного предприятия.

Аналогичные правовые аспекты необходимо рассматривать и при основании совместных предприятий в любой другой стране. Для каждого совместного предприятия рекомендуется рассматривать все правовые вопросы по существу, затем определять применяемое право и местонахождение общества. На основе исследованных правовых вопросов должны быть представлены общие правовые условия других государств. Таким образом, предприниматели смогут получить оперативный обзор правовой ситуации в стране инвестирования.

Литература

1. Kabst, R. *Steuerung und Kontrolle internationaler Joint Venture* / R. Kabst. — München/Mering, 2000. — 248 s.
2. *Verfassung der Ukraine*. [Электронный ресурс] // Gesetze. Gesetze. Ukraine. Verfassung der Ukraine — <http://www.ukrain-business.de/Gesetze/GesetzeUkraine.gesamt.htm> / — 01.12.2006
3. Schönfelder, H. *Deutsche Gesetze. Textsammlung* / H Schönfelder. — München, 2006. — 9863 s.
4. Beiten, B. *Investieren in der Ukraine* / B. Beiten. — Düsseldorf; K., 2004. — 136 s.
5. Solotych, S., Breidenbach, S. *Handbuch Wirtschaft und Recht in Osteuropa* / S. Solotych, S. Breidenbach. — Frankfurt; Oder, 2006. — B. 4: Länderteil Ukraine. — 573 s.
6. *Investitionsführer Ukraine 2008* / Rödl & Partner. — 2008. — 76 s.
7. *Doppelbesteuerungsabkommen: Bundessteuerblatt*. — B. I, 1996. — 675 s.
8. Beck, C. *Steuergesetze* / Verf. C. Beck. — München, 2006. — 8566 s.
9. *Mitgliedschaften der Ukraine in internationalen Organisationen* / World Intellectual Property Organization [Электронный ресурс] — <http://www.wipo.int/about-ip/en/ipworldwide/pdf/ua.pdf> / — 14.12.2006.

Рецензент д-р экон. наук, проф. Одес. нац. политехн. ун-та Филиппова С.Г.

Поступила в редакцию 18 июня 2008 г.