

Защита прав иностранных инвесторов

Отношения, связанные с правовым положением иностранных инвесторов в Украине, с реализацией и защитой их прав были всегда в центре внимания как органов исполнительной власти, так и законодателя. Весьма актуально правовое положение иностранных инвесторов и сегодня. Об этом свидетельствует постоянное обновление инвестиционного законодательства. За последнее время правовое регулирование иностранного инвестирования в Украине менялось трижды. Причем, юридический анализ содержания нормативных актов, регулирующих иностранное инвестирование в Украине, позволяет сделать вывод о том, что указанные акты нормотворчества, следующие один за другим, ухудшают правовое положение иностранных инвесторов (по сравнению с тем правовым положением, которое существовало ранее) по мере их принятия.

Таким образом, в законодательстве наметилась тенденция ограничения ранее предоставленных иностранным инвесторам налоговых, таможенных или иных прав. Хотя, справедливости ради, следует отметить, что первоначально в украинском законодательстве попытка сохранить государственные гарантии тех прав и преимуществ, которыми пользовались иностранные инвесторы в начале своей деятельности на Украине была предпринята в п. 5 постановления Верховного Совета Украины о порядке введения в действие закона Украины «О режиме иностранного инвестирования» от 19 марта 1996 года. Из смысла которого следовало, что несмотря на то обстоятельство, что закон Украины «Об иностранных инвестициях» от 13 марта 1992 года и Декрет Кабинета Министров «О режиме иностранного инвестирования» от 20 марта 1993 г. (в которых иностранным инвесторам были предоставлены гарантии от изменения законодательства в последующем), утратили силу, возможно по требованию иностранного инвестора применения к иностранным инвестициям, внесенным до вступления в силу Закона Украины от 19 марта 1996 г. «О режиме иностранного инвестирования», государственных гарантий защиты иностранных инвестиций, предусмотренных специальным законодательством Украины об иностранных инвестициях, действовавшим на момент внесения этих инвестиций.

Данное нормативное предписание Верховного совета фактически, по логике вещей, сохранило силу действия специального законодательства (налогового, таможенного и др.), действовавшего ранее, а именно на момент регистрации иностранной инвестиции. Что явилось признанием за иностранными инвесторами государственных гарантий на слу-

чай изменения инвестиционного законодательства в Украине в сторону ухудшения их правового положения. Так, в частности, в ст. 9 Закона Украины «Об иностранных инвестициях» от 13 марта 1992 г. прямо закрепилось право иностранного инвестора на применение по его требованию в течении десяти лет специального законодательства, действовавшего в момент регистрации инвестиции в случае, когда последующее специальное законодательство Украины об иностранных инвестициях изменяет условия защиты иностранных инвестиций, указанные в настоящем законе.

На практике правового регулирования иностранного инвестирования в Украине возникла сложная ситуация. Смысл которой заключается в том, что, с одной стороны, иностранным инвесторам в украинском законодательстве были предоставлены первоначально преимущества и гарантии защиты их инвестиций. В последующем правовом регулировании иностранных инвестиций изменилось, но с другой стороны, прямой нормы, которая отменила бы действие специального льготного законодательства для иностранных инвесторов не было. Такое двойственное восприятие прав иностранных инвесторов вызвало неопределенность их правового положения как субъектов предпринимательской деятельности в Украине. В свою очередь, данная ситуация привела к многочисленным обращениям иностранных инвесторов в судебные органы Украины с просьбой распространения на них налогового, таможенного законодательства, действовавших на момент регистрации их инвестиций.

Возникшая проблема правового положения иностранных инвесторов не получила своего разрешения и с вступлением в силу Закона Украины «Об устранении дискриминации в налогообложении субъектов предпринимательской деятельности, созданных с использованием имущества и средств отечественного происхождения» от 17 февраля 2000 г., которым льготы иностранным инвесторам отменены, как равно и отменен Закон Украины «Об иностранных инвестициях» от 13 марта 1992 г. Напротив, с принятием нового Закона от 17 февраля 2000 г. ситуация в правовом анализе сложившихся отношений с участием иностранных инвесторов как субъектов предпринимательской деятельности усложнилась. В этой связи возникла необходимость осмысления теории права ультраактивной формы действия нормативного акта и распространения данных теоретических положений на восприятие смысла нормативного содержания отдельных положений инвестиционного законодательства.

Принятие Закона Украины «Об устранении дискриминации в налогообложении субъектов предпринимательской деятельности, созданных с использованием имущества и средств отечественного происхождения» от 17 февраля 2000 г. это по существу третья попытка прекращения действия специального льготного законодательства для иностран-

ных инвесторов и в частности очередной шаг в отечественном законодательстве по прекращению действия закона Украины «О иностранных инвестициях» от 13 марта 1992 г. Первоначально действие этого Закона было прекращено Декретом Кабинета Министров Украины от 20 мая 1993 года № 55-93. Вторично Закон «О иностранных инвестициях» от 13 марта 1992 г. утратил силу на основе Закона Украины «О режиме иностранного инвестирования» от 19 марта 1996 г.

На наш взгляд, такое активное, целенаправленное нормотворчество в сфере иностранного инвестирования объясняется следующим. Первоначально, с начала 90-х годов стал остро вопрос о привлечении иностранных инвестиций для становления и развития рыночной экономики в Украине. С этой целью была создана нормативная база иностранного инвестирования, которая закрепила определенные преимущества и льготы для иностранных инвесторов и эти преимущества и льготы имели государственные гарантии, также нашедшие свое правовое оформление. Но данное инвестиционное законодательство в дальнейшем, как показала практика его применения, оказалось несовершенным, в ряде случаев поспешным. Так, законодательством не было установлено минимального размера инвестиций, не определен вид иностранных инвестиций, в отношении которых устанавливались льготы и преимущества. Это привело к тому, что большая часть иностранных инвесторов деньги в экономику Украины вкладывала не фактически, а формально. Законодатель же фактически сам создал льготный налоговый режим для «инвестиций – фикций». Что, естественно, ухудшило положение национального инвестора и создало правовое поле для злоупотреблений. За время действия налоговых и таможенных льгот был скорее всего получен отрицательный социально – экономический для Украины эффект. Так, указывается, что за период действия льгот до 42% всех иностранных инвесторов вложили в экономику Украины менее одной тысячи американских долларов [1].

Все вышеизложенное и объясняет необходимость тех изменений, которые осуществляются в правовом регулировании иностранного инвестирования в Украине. Для достижения поставленной цели (равного правового положения иностранных и отечественных инвесторов) и был принят Закон Украины «Об устранении дискриминации в налогообложении субъектов предпринимательской деятельности, созданных с использованием имущества и средств отечественного происхождения» от 17 февраля 2000 г. Однако препятствием в достижении указанной цели и отмены специального льготного законодательства для иностранных инвесторов выступает два основных обстоятельства, а именно ст. 9 Закона Украины «О иностранных инвестициях» от 13 марта 1992 г. и нормативные положения ст. ст. 8, 12, 13, 22 Конституции Украины. Анализ указанных конституционных Предписаний позволяет утверждать следующее.

Во-первых, ст. 9 Закона Украины «О иностранных инвестициях» прямо указывает, что: «В том случае, когда последующее специальное законодательство Украины об иностранных инвестициях изменяет условия защиты иностранных инвестиций, указанные в настоящем законе, к иностранным инвестициям в течении 10 лет по требованию иностранного инвестора применяется специальное законодательство, действовавшее на момент регистрации инвестиций». Речь идет о том, что данная норма является нормой ультраактивного действия. На данное понятие сослался Конституционный суд в мотивировочной части своего решения в деле за конституционным обращением Национального Банка Украины по официальному толкованию положения части первой ст. 58 Конституции Украины (дело об обратном действии во времени законов и иных нормативно – правовых актов от 9 февраля 1999 г. № 1-7/99).

В этом решении Конституционный суд указывает, что в регулировании общественных отношений применяются разные способы действия во времени нормативно–правовых актов. И переход от одной формы регулирования общественных отношений к иной может осуществляться, в частности, немедленно (непосредственное действие нормативного акта), путем переходного периода (ультраактивная форма действия нормативного акта) и путем обратного действия нормативного акта (ретроактивная форма).

Непосредственное действие нормативных актов является общим правовым принципом, который закреплен в ст. 58 Конституции Украины и означает что закон применяется к тем отношениям, которые возникли после принятия данного закона и вступления его в силу. Ультраактивная и ретроспективная формы действия нормативного предписания являются исключением из общего правила. Ретроактивная форма действия закона означает его применение к тем отношениям, которые возникли до вступления данного закона в силу. Ультраактивная форма означает, что закон действует и применяется к тем отношениям, которые возникают после утраты силы этого закона.

Как пояснил Конституционный Суд, в указанном решении, под ультраактивной формой действия нормативного акта следует понимать переход от одной формы регулирования общественных отношений к иной путем установления переходного периода. Исходя из этого, можно утверждать, что Закон Украины «Об иностранных инвестициях» от 13 марта 1992 г. свою силу утратил и не действует. Однако ст. 9 указанного закона устанавливает гарантии от изменения законодательства в течении 10-ти лет, является нормой ультраактивной и она сохраняет свое действие на указанный период. В этой связи Закона Украины «Об устранении дискриминации в налогообложении субъектов предпринимательской деятельности, созданных с использованием имущества и средств отечественного происхождения» от 17 февраля 2000 г. не может

прекратить действие этой ультраактивной нормы. Поскольку она действует и применяется к тем отношениям, которые имеют место после утраты силы того закона, в котором эта норма содержалась. А это означает, что иностранные инвесторы, зарегистрировавшие свои инвестиции до изменения специального законодательства имеют право на налоговые и таможенные льготы в течение десяти лет со дня регистрации инвестиций.

Во-вторых, ухудшение правового положения иностранных инвесторов в сложившейся правовой ситуации путем отмены предоставленных им налоговых или иных льгот невозможно без противоречия тем нормативным предписаниям и принципам, которые нашли свое отражение в Конституции Украины 1996 г. Так, согласно ст. 26 Конституции Украины, иностранцы и лица без гражданства, находящиеся в Украине на законных основаниях пользуются теми же правами и свободами, а также несут такие же обязанности, как и граждане Украины, – за исключением, установленными Конституцией, Законами или международными договорами Украины. Исходя из этого иностранным гражданам в Украине предоставляется национальный режим и они в своем правовом положении, за отдельными изъятиями приравниваются к гражданам Украины. Это положение распространяется и на предпринимательскую деятельность иностранных граждан в сфере инвестиций. В соответствии со ст. 42 Конституции Украины каждый имеет право на предпринимательскую деятельность, не запрещенную законом. При этом государство обеспечивает защиту конкуренции в предпринимательской деятельности. Не допускается злоупотребление монопольным положением на рынке, неправомерное ограничение конкуренции и недобросовестная конкуренция. Как вытекает из смысла части четвертой ст. 13 Конституции, государство должно обеспечивать защиту прав всех субъектов права собственности и хозяйствования (в том числе и прав иностранных инвесторов) так как все субъекты права собственности равны перед законом. Более того, государство приняло на себя ряд обязательств, вытекающих из международных соглашений. В частности, речь идет о соглашении о содействии и взаимной защите инвестиций, где прямо указывается на необходимость придерживаться Украиной любых обязательств в отношении иностранных инвестиций, в том числе и во внутреннем национальном законодательстве. С этих позиций можно говорить, что специальный льготный режим для иностранных инвесторов, это исключение их общего правила, установленного в законодательстве Украины, но этот льготный режим должен соблюдаться в соответствии с установленным в праве порядком.

В соответствии со ст. 8 Конституции в Украине признается и действует принцип верховенства права и Конституция Украины имеет высшую юридическую силу. В связи с чем законы и иные нормативные акты принимаются на ее основе и должны соответствовать Конституции.

Данное положение распространяется и на инвестиционное законодательство. Причем Основной Закон Украины прямо говорит, что при принятии новых законов или внесении изменений в действующие законы не допускается сужение содержания и объема существующих прав и свобод. Данное положение в полной мере распространяется и на иностранных граждан, являющихся субъектами предпринимательского права и занимающихся инвестиционной деятельностью.

Таким образом, изложенное позволяет сделать вывод о том, что Закон Украины «Об устранении дискриминации в налогообложении субъектов предпринимательской деятельности, созданных с использованием имущества и средств отечественного происхождения» от 17 февраля 2000 г. допускает сужение содержания инвестиционных прав иностранных граждан и входит в этой части в противоречия с Конституцией Украины.

Список литературы:

1. Брынцев О. К вопросу о праве иностранного инвестора на гарантии от изменения законодательства // Предпринимательство, хозяйство и право. – 2000. – №8. – С. 19-20.
2. Конституция Украины. Принята Верховной Радой 28 июня 1996 г. – К., 1996.
3. О режиме иностранного инвестирования. – Закон Украины от 13 марта 1992 г.

Надійшла до редколегії 10.11.2000

О.О. Трущенко,

*нач. кабінету каф. соціально-економічних дисциплін
Кримського факультету Ун-ту внутр. справ*

Стан економічної безпеки України: реалії та перспективи

Для розвитку України як суверенної держави важливе значення має чітке усвідомлення суті, структури й системи забезпечення національної безпеки, на формування якої повинні спрямовуватися першочергові зусилля владних структур. Серед складових національної безпеки держави особливе місце займає економічна безпека, оскільки лише гарантування державою невинного економічного зростання дозволить успішно вирішувати проблеми суспільного розвитку в Україні.

З переходом України до ринкової економіки різко розширилося коло проблем, пов'язаних із питаннями забезпечення економічної стабільності та незалежності. Це можна пояснити тим, що в даний час відкриті протиріччя між державами стали практично неможливими, і на перше місце виходить протистояння економічних систем. Саме тому економічна безпека країни сьогодні увійшла в число проблем, що при-