

УДК 342.7

К. С. Мауленов,
доктор юридических наук, профессор,
Лауреат премии им. Чокана Валиханова
в области науки, профессор
Международного университета
информационных технологий

ПРАВОВЫЕ ГАРАНТИИ ЗАЩИТЫ ПРАВ ИНВЕСТОРОВ ПО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН

Аннотация

Статья посвящена правовым вопросам защиты прав инвесторов по законодательству Республики Казахстан.

Ключевые слова: права инвесторов, защита прав, Казахстан.

Аңдатпа

Мақала Қазақстан Республикасының заңнама бойынша инвесторлар құқықтарын қорғаудың құқықтық мәселелеріне арналған.

Тірек сөздер: инвесторлар құқықтары, құқықтарды қорғау, Қазақстан.

Abstract

The article focuses on legal questions of defence of investors' rights by legislation Republic of Kazakhstan.

Keywords: investors' rights, of defence of rights, Kazakhstan.

С приобретением Казахстаном независимости начался активный процесс присоединения республики к международным конвенциям и договорам в сфере международного инвестиционного права (МИП). В частности, 26 июня 1992 года был принят закон Республики Казахстан «О членстве Республики Казахстан в Международном валютном фонде (МВФ), Международном банке реконструкции и развития (МБРР), Международной финансовой корпорации (МФК), Международной ассоциации развития (МАР), Многостороннем агентстве по гарантиям инвестиций (МАГИ) и Международном центре по урегулированию инвестиционных споров (МЦУИС)». Участие Казахстана в вышеназванных международных организациях предоставляет республике не только преимущества, но и возлагает на нее дополнительные обязательства.

С определенной долей условности и рядом оговорок можно вывести некоторые основные принципы международного инвестиционного права, в частности: принцип свободы экспорта инвестиций; принцип свободы применения защитных мер при импорте инвестиций; принцип защиты инвестиций; принцип «территориальности» регулирования иностранных инвестиций; принцип государственного и международного контроля за движением инвестиций; принцип ненанесения ущерба инвестициями экономике принимающей страны; принцип недопущения экспроприации/национализации иностранных инвестиций без соответствующей компенсации; принцип свободы перевода доходов и дивидендов от инвестиций за пределы страны базирования; принцип суброгации (перехода прав требования возмещения в случаях ущерба инвестициям от частного инвестора к государству инвестора); принцип устранения двойного налогообложения.

В международном инвестиционном праве используются также «принципы-методы»: принцип недискриминации; принцип наиболее благоприятствуемой нации; принцип предоставления национального режима и другие.

К источникам МИП относятся международные договоры, международно-правовые обычаи, нормативные акты международных организаций. Широкое распространение получили двусторонние соглашения:

- о поощрении и взаимной защите инвестиций (капиталовложений);
- об избежании двойного налогообложения.

Свои системы двусторонних соглашений о поощрении и защите инвестиций имеют почти 140 государств мира.

С приобретением Казахстаном независимости начался активный процесс по заключению республикой соглашений (конвенций) о поощрении и защите инвестиций.

В частности, можно выделить следующие соглашения:

– договор между Республикой Казахстан и Соединенными Штатами Америки о поощрении и взаимной защите капиталовложений. Вашингтон, 19.05.1992. Вступил в силу 12 января 1994 г.;

– соглашение между Правительством Республики Казахстан и Правительством Арабской Республики Египет о поощрении и взаимной защите инвестиций. Каир, 14.02.1993. Вступило в силу 28 марта 1997 г.;

– соглашение между Республикой Казахстан и Государством Кувейт о поощрении и взаимной защите инвестиций. Эль-Кувейт, 31.08.1997. Вступило в силу 1 мая 2000 г.;

– соглашение между Правительством Республики Казахстан и Правительством Исламской Республики Пакистан о взаимном поощрении и защите инвестиций. Исламабад, 08.12.2003. Вступило в силу 07.12.2009 г.;

– протокол о внесении изменений в Соглашение между Правительством Республики Казахстан и Правительством Республики Болгария о взаимном поощрении и защите инвестиций. София, 24.07.2006. Вступил в силу 21 мая 2007 г.;

– соглашение между Правительством Республики Казахстан и Правительством Республики Армения о поощрении и взаимной защите инвестиций. Астана, 06.11.2006. Вступило в силу 1 августа 2010 г.;

– соглашение между Правительством Республики Казахстан и Правительством Иорданского Хашимитского Королевства о взаимном поощрении и защите инвестиций. Амман, 29.11.2006. Вступило в силу 1 июля 2008 г. и другие.

Следует также отметить активность Казахстана по заключению конвенций (соглашений) об устранении двойного налогообложения. По состоянию на 1 сентября 2012 года республика заключила 44 таких конвенции, которые вступили в силу.

В дополнение к вышесказанному хотелось бы отметить, что первое соглашение об устранении двойного налогообложения прибыли и имущества было заключено в 1895 году между Австро-Венгрией и Польшей.

Конвенции об избежании двойного налогообложения, заключенные между Республикой Казахстан и другими государствами

№ п/п	Действующие		
	Государство	Вступила в силу	Применение по налогам у источника
1.	Великобритания	21.08.1996	с 01.01.93
2.	Италия	26.02.1997	с 01.01.94
3.	Канада	30.03.1998	с 01.01.96
4.	США	30.12.1996	с 01.02.97
5.	Нидерланды	27.04.1997	с 01.01.96
6.	ФРГ	21.12.1998	с 01.01.96
7.	Пакистан	29.01.1997	с 01.01.96
8.	Польша	13.05.1995	с 01.07.95
9.	Турция	18.11.1996	с 01.01.97
10.	Венгрия	03.03.1996	с 01.01.97
11.	Украина	07.04.1997	с 07.06.97
12.	Индия	28.08.1997	с 01.01.98
13.	Литва	11.12.1997	с 01.01.98
14.	Азербайджан	07.05.1997	с 01.01.98
15.	Беларусь	13.12.1997	с 01.01.98
16.	Россия	29.07.1997	с 01.01.98

17.	Узбекистан	07.04.1997	с 07.07.97
18.	Швеция	02.10.1998	с 01.01.99
19.	Болгария	24.07.1998	с 01.01.99
20.	Кыргызстан	31.03.1998	с 01.01.99
21.	Иран	03.04.1999	с 01.01.00
22.	Корея	09.04.1999	с 01.01.00
23.	Чехия	29.10.1999	с 01.01.00
24.	Монголия	02.12.1999	с 01.01.00
25.	Бельгия	13.04.2000	с 01.01.00
26.	Туркменистан	10.03.2000	с 01.01.01
27.	Румыния	21.04.2000	с 01.01.01
28.	Франция	01.07.2000	с 01.01.96
29.	Грузия	05.07.2000	с 01.01.01
30.	Эстония	19.07.2000	с 01.01.01
31.	Таджикистан	07.11.2000	с 01.01.01
32.	Швейцария	24.11.2000	с 01.01.00
33.	Молдова	25.02.2002	с 01.01.03
34.	Латвия	02.12.2002	с 01.01.03
35.	Китай	09.08.2003	с 01.01.04
36.	Норвегия	24.01.2006	с 01.03.06
37.	Австрия	01.03.2006	с 01.01.07
38.	Сингапур	14.08.2007	с 01.01.08
39.	Словакия	28.07.2008	с 01.01.09
40.	Япония	30.12.2009	с 01.01.10
41.	Малайзия	27.05.2010	с 01.01.11
42.	Армения	28.12.2010	с 01.01.11
43.	Финляндская Республика	31.05.2010	с 01.01.11
44.	Королевство Испания	18.08.2011	с 18.08.11

Вопросы инвестирования поднимались на международно-правовом уровне и в рамках СНГ. Некоторыми странами СНГ были заключены две конвенции:

- о защите прав инвестора 1997 года (вступила в силу в 1999 году);
- о транснациональных корпорациях 1998 года (вступила в силу в 2000 году).

Законом Республики Казахстан от 30 декабря 1999 года была ратифицирована конвенция о защите прав инвестора 1997 года. Однако Казахстан не является участником конвенции о транснациональных корпорациях 1998 года.

Конвенция предусматривает предоставление инвестициям и инвесторам национального режима (ст. 5). Предусматривается право инвестора приобретать ценные бумаги на фондовом рынке страны-реципиента (ст. 14).

Вторая конвенция определяет основы сотрудничества в области создания и деятельности ТНК. Под ТНК понимаются структуры с иностранным участием, в том числе: «финансово-промышленные группы, компании, концерны, холдинги, совместные предприятия, акционерные общества» (ст. 2).

В 1994 году странами СНГ было подписано Соглашение о содействии в создании и развитии производственных, коммерческих, кредитно-финансовых, страховых и смешанных транснациональных объединениях. Казахстан и Россия участвуют в Соглашении.

Под транснациональными объединениями в Соглашении понимаются: «совместные финансово-промышленные группы, международные хозяйственные объединения, корпорации, холдинговые компании, ассоциации, союзы, совместные предприятия, торгово-посреднические организации типа торговых домов, агентств и международных бирж, совместные коммерческие банки и их объединения, финансовые и страховые компании» (ст. 2).

На национальном уровне принят специальный закон, регулирующий отношения в сфере привлечения инвестиций. В законе Республики Казахстан от 8 января 2003 года «Об инвестициях» регулируются отношения связанные с инвестициями в республике, и определяются правовые и экономические основы стимулирования инвестиций, гарантируется защита прав инвесторов при осуществлении инвестиций в Республике Казахстан, определяются меры государственной поддержки инвестиций, порядок разрешения споров с участием инвесторов.

В законе «Об инвестициях» Республики Казахстан дается следующее определение инвестиций – все виды имущества (кроме товаров, предназначенных для личного потребления), включая предметы лизинга с момента заключения договора лизинга, а также права на них, вкладываемые инвестором в уставный капитал юридического лица или увеличение фиксированных активов, используемых для предпринимательской деятельности.

Как мы отмечали, правовой режим инвестиций, в том числе и иностранных, установлен законом «Об инвестициях» от 8 января 2003 года. В статье 4 данного закона предусмотрены гарантии правовой защиты деятельности инвесторов на территории Республики Казахстан. В частности, инвестору предоставляется полная и безусловная защита прав и интересов, которая обеспечивается Конституцией Республики Казахстан и иными нормативными правовыми актами республики, а также международными договорами, ратифицированными Республикой Казахстан.

Инвестор имеет право на возмещение вреда, причиненного ему в результате издания государственными органами актов, не соответствующих законодательным актам Республики Казахстан, а также в результате незаконных действий (бездействия) должностных лиц этих органов в соответствии с гражданским законодательством Республики Казахстан.

Республика Казахстан гарантирует стабильность условий договоров, заключенных между инвесторами и государственными органами Республики Казахстан, за исключением случаев, когда изменения в договоры вносятся по соглашению сторон.

Настоящие гарантии не распространяются на:

1) изменения в законодательстве Республики Казахстан и (или) вступление в силу и (или) изменения международных договоров Республики Казахстан, которыми изменяются порядок и условия импорта, производства, реализации подакцизных товаров;

2) изменения и дополнения, которые вносятся в законодательные акты Республики Казахстан в целях обеспечения национальной и экологической безопасности, здравоохранения и нравственности.

В статье 5 закона «Об инвестициях» установлены гарантии использования доходов. В частности, инвесторы вправе:

1) по своему усмотрению использовать доходы, полученные от своей деятельности, после уплаты налогов и других обязательных платежей в бюджет в соответствии с законодательством Республики Казахстан;

2) открывать в банках на территории Республики Казахстан банковские счета в национальной валюте и (или) иностранной валюте в соответствии с банковским и валютным законодательством Республики Казахстан.

Статья 6 закона «Об инвестициях» посвящена гласности деятельности государственных органов в отношении инвесторов и обеспечение доступа инвесторов к информации, связанной с осуществлением инвестиционной деятельности. Так, официальные сообщения государственных органов Республики Казахстан и нормативные правовые акты, затрагивающие интересы инвесторов, публикуются в порядке, установленном законодательством Республики Казахстан.

Инвесторам, включая миноритарных инвесторов, обеспечивается свободный доступ к информации о регистрации юридических лиц, об их уставах, о регистрации сделок с недвижимостью, выданных лицензиях, а также к иной предусмотренной законодательными актами Республики Казахстан информации, которая связана с осуществлением ими

инвестиционной деятельности и не содержит коммерческой и иной охраняемой законом тайны.

Важные правила предусмотрены в статье 8 рассматриваемого закона о гарантиях прав инвесторов при национализации и реквизиции. Так, в частности принудительное изъятие имущества инвестора (национализация, реквизиция) для государственных нужд допускается в исключительных случаях, предусмотренных законодательными актами Республики Казахстан.

При национализации инвестору возмещаются Республикой Казахстан в полном объеме убытки, причиненные ему в результате издания законодательных актов Республики Казахстан о национализации.

Реквизиция имущества инвестора осуществляется с выплатой ему рыночной стоимости имущества. Рыночная стоимость имущества определяется в порядке, установленном законодательством Республики Казахстан. Оценка, по которой собственнику была возмещена стоимость реквизированного имущества, может быть оспорена им в судебном порядке.

При прекращении действия обстоятельств, в связи с которыми произведена реквизиция, инвестор вправе требовать возврата сохранившегося имущества, но при этом обязан возратить полученную им сумму компенсации с учетом потерь от снижения стоимости имущества.

Следует назвать и статью 9 закона «Об инвестициях» о разрешении споров. Инвестиционные споры могут быть решены путем переговоров, в том числе с привлечением экспертов, либо в соответствии с ранее согласованной сторонами процедурой разрешения споров (пункт 1).

При невозможности разрешения инвестиционных споров в соответствии с положениями пункта 1 статьи 9 закона разрешение споров производится в соответствии с международными договорами и законодательными актами Республики Казахстан в судах Республики Казахстан, а также в международных арбитражах, определяемых соглашением сторон.

Дата поступления статьи в редакцию: 2 сентября 2013 г.