

УДК 346.32/347.44

К ВОПРОСУ О КЛАССИФИКАЦИИ ДОГОВОРОВ В СФЕРЕ ОСУЩЕСТВЛЕНИЯ ИНВЕСТИЦИЙ

О. А. Бакиновская

начальник отдела исследований в области
гражданского, экологического и социального права,
кандидат юридических наук, доцент,
Национальный центр законодательства и правовых исследований
Республики Беларусь
e-mail: bakinov187@mail.ru

***Аннотация.** В статье с теоретико-правовых позиций рассматриваются вопросы классификации договоров в сфере осуществления инвестиций. При этом затрагивается значение классификации в юриспруденции с точки зрения методологии систематизации научных знаний. За основу классификации взяты поименованные в действующем законодательстве договорные конструкции инвестиционного характера.*

***Ключевые слова:** договор, инвестиции, договоры в сфере осуществления инвестиций.*

***Annotation.** The article describes the classification of contracts in the field of investment from the legal perspective. At the same time, the importance of classification in jurisprudence from the point of view of the methodology of systematization of scientific knowledge is affected. The classification is based on investment-type contractual constructions named in the current legislation.*

***Keywords:** contract, investment, investment agreements.*

В настоящее время продолжает сохранять свою актуальность проблематика привлечения инвестиций в экономику Республики Беларусь, несмотря на предпринятые положительные меры по формированию благоприятного инвестиционного климата. Планомерная работа по созданию наиболее привлекательных условий для осуществления инвестиций должна быть направлена в том числе на создание эффективного правового поля, обеспечивающего максимально выгодные по сравнению с другими юрисдикциями законодательные рамки инвестиционной деятельности.

Одним из инструментов, опосредующим инвестиционный процесс, являются договоры в сфере осуществления инвестиций. С теоретико-доктринальных позиций представляет интерес проблематика их классификации по различным основаниям, попытка которой и будет предпринята в настоящей статье. Значение классификации для развития теоретического юридического знания заключается в том, что с ее помощью мы упорядочиваем существующий нормативный материал, подходы исследователей, правоприменительную практику и тем самым приводим разрозненный правовой массив в определенной сфере в стройную логически обоснованную систему, позволяющую определить

степень достаточности правовых конструкций в исследуемой области общественных отношений.

Нами разделяется высказанная в юридической литературе точка зрения, что «методологическая ценность классификации состоит в том, что она одновременно позволяет подвести итог достигнутого знания и выступить очередным импульсом дальнейшего исследования» [1]. При этом, по справедливому замечанию Е. В. Чуманова, «классификация в законодательстве при внешней беспристрастности может использоваться для целенаправленного регулирования правового поведения с учетом тех или иных социальных интересов. При ее умелом использовании содержание отдельных правовых норм, в целом нормативно-правовых актов становится понятным или, напротив, недоступно сложным, абсолютно точным либо безгранично неопределенным» [2].

Традиционно классификацию договоров производят по дихотомичному принципу, который предполагает деление понятий на две группы, из которых одну характеризует наличие основания (критерия) классификации, а другую — его отсутствие [3]. Вместе с тем полагаем допустимыми и иные принципы классификации, в том числе с учетом подходов действующего законодательства.

Статья 17 Закона Республики Беларусь от 12 июля 2013 г. № 53-З «Об инвестициях» (далее — Закон об инвестициях) устанавливает, что инвестор имеет право на заключение договора (договоров) с Республикой Беларусь, связанного (связанных) с осуществлением инвестиций, в порядке и на условиях, установленных законодательством Республики Беларусь. При этом такой критерий, как «связанность с осуществлением» инвестиций, в инвестиционном и в ином законодательстве не раскрывается. Разновидностью договоров, связанных с осуществлением инвестиций, является инвестиционный договор с Республикой Беларусь. Данный вывод следует из системного толкования ч. 1 и ч. 2 ст. 17 Закона об инвестициях.

Анализируя специфику ч. 1 ст. 17 Закона об инвестициях, профессор Я. И. Функ отмечает, что «скорее всего речь идет о каких-то иных договорах, которые имеют правовую природу, отличную от природы гражданско-правовых договоров и сходную с природой инвестиционного договора. Иными словами, наряду с инвестиционным договором, который, безусловно, относится к разряду тех договоров, о которых говорит ч. 1 ст. 17 Закона об инвестициях к договорам, которые имеют право заключить с Республикой Беларусь инвесторы, относятся и иные договоры, «сходные по природе с инвестиционным договором» [4]. И далее профессор Я. И. Функ указывает на «резервный» характер вышеназванной нормы.

Другой белорусский автор, Т. И. Манцевич, отмечает, что «статья 17 Закона определяет право на заключение с Республикой Беларусь договора при реализации инвестиционного проекта. В настоящий момент (по сост. на 26.02.2014 г. — О. Б.) с Республикой Беларусь инвесторы имеют право при соблюдении установленных требований законодательства заключить два вида договоров: инвестиционный и концессионный» [5]. Таким образом, Т. И. Манцевич не предполагает резервного характера данной нормы, а исходит из наличия законодательно обеспеченной возможности заключения определенных соглашений инвестиционной направленности с Республикой Беларусь. В этой связи возникает вопрос — сфера действия ч. 1 ст. 17 Закона об инвестициях покрывает только поименованные в законодательстве договоры, связанные с осуществлением инвестиций, или включает в том числе непоименованные.

На момент подготовки настоящего материала мы склоняемся ко второму варианту, поскольку речь идет о праве инвестора на заключение, но не содержится упоминания об обязанности со стороны Республики Беларусь в обязательном порядке заключить такое соглашение. Ограничив сферу действия ч. 1 ст. 17 Закона об инвестициях только поименованными соглашениями, мы бы тем самым необоснованно ограничили бы принцип свободы договора.

Наличие в Законе об инвестициях упоминания только о вышеобозначенных конструкциях не означает, что к числу договоров в сфере осуществления инвестиций относятся такого рода соглашения исключительно с Республикой Беларусь.

Исходя из широкого понимания категории «договоры в сфере осуществления инвестиций», полагаем, что по меньшей мере к таковым могут быть отнесены соглашение о государственно-частном партнерстве, концессионный договор.

В данном случае, подвергнув классификации упоминаемые в Законе об инвестициях договорные конструкции, мы видим, что объединяющим их общим признаком является то, что одной из сторон такого договора всегда выступает Республика Беларусь.

Вместе с тем очевидно, что договорные конструкции в сфере осуществления инвестиций гораздо шире по своему спектру, чем упоминаемые в ч. 1 ст. 17 Закона об инвестициях. Поэтому предлагаем в качестве одного из оснований классификации взять способы осуществления инвестиций, предусмотренные ст. 4 Закона об инвестициях. Так, на территории Республики Беларусь инвестиции осуществляются следующими способами:

созданием коммерческой организации;

приобретением, созданием, в том числе путем строительства, объектов недвижимого имущества, за исключением случаев приобретения или строи-

тельства гражданами Республики Беларусь, иностранными гражданами и лицами без гражданства жилых домов, жилых помещений для проживания этих граждан Республики Беларусь, иностранных граждан и лиц без гражданства и (или) членов их семей;

приобретением прав на объекты интеллектуальной собственности;

приобретением акций, долей в уставном фонде, паев в имуществе коммерческой организации, включая случаи увеличения уставного фонда коммерческой организации;

на основе концессии;

иными способами, кроме запрещенных законодательными актами Республики Беларусь.

Применительно к данным способам можно выделить соответствующие договорные конструкции, которые, безусловно, можно отнести к договорам в сфере осуществления инвестиций.

Например, договоры в сфере создания коммерческой организации, имеющие инвестиционную направленность, — это учредительный договор (например, при учреждении хозяйственного товарищества), договор о создании хозяйственного общества, акционерные соглашения.

Так, согласно ст. 11 Закона Республики Беларусь от 9 декабря 1992 г. № 2020-XII «О хозяйственных обществах» (далее — Закон о хозобществах) решение об учреждении хозяйственного общества может приниматься учредителями путем заключения договора о создании хозяйственного общества. В данном договоре должны быть определены порядок осуществления учредителями совместной деятельности по созданию хозяйственного общества, их права и обязанности по созданию хозяйственного общества, в том числе порядок подготовки проекта устава хозяйственного общества и т. д.

В свою очередь в акционерном соглашении согласно ст. 90-1 Закона о хозобществах определяется порядок осуществлении прав, удостоверенных акциями, и (или) особенности осуществления прав на акции. При этом сторонами данного соглашения являются акционеры, которые обязуются осуществлять определенным образом права, удостоверенные акциями, и (или) права на акции и (или) воздерживаться от осуществления указанных прав.

К договорам, опосредующим приобретение, создание, в том числе путем строительства, объектов недвижимого имущества, можно отнести договор купли-продажи недвижимого имущества, договор долевого строительства коммерческой недвижимости, договор строительного подряда. Вместе с тем обозначенные нами договоры однозначно имеют гражданско-правовой характер и в свою очередь обладают характеристиками, присущими традиционному гражданско-правовому договору.

К договорам, связанным с приобретением прав на объекты интеллектуальной собственности, можно отнести договор уступки исключительного права, лицензионный договор и договор о создании и использовании результатов интеллектуальной деятельности.

Приобретение акций, долей в уставном фонде, паев в имуществе коммерческой организации, включая случаи увеличения уставного фонда коммерческой организации, опосредуется договорами купли-продажи акций, долей, паев в имуществе коммерческой организации.

В качестве самостоятельного способа осуществления инвестиций в Законе об инвестициях выделяется концессия, которая опосредуется заключением концессионного договора.

Поскольку в Законе об инвестициях закреплён открытый перечень способов осуществления инвестиций, мы полагаем, что к договорам в сфере их осуществления могут быть отнесены соответствующие конструкции, которые в той или иной степени сопровождают данный процесс, в том числе, например, договор о совместной деятельности.

Подводя итог предпринятой нами выше попытки классификации, исходя из подходов, закреплённых в Законе об инвестициях, можно предложить следующее. Договоры в сфере осуществления инвестиций могут быть подразделены на:

1) в зависимости от субъектного состава:

- заключаемые между инвесторами и заключаемые инвестором (инвесторами) с Республикой Беларусь;

2) в зависимости от способов осуществления инвестиций;

3) в зависимости от содержания:

- непосредственно связанные с осуществлением инвестиций, т. е. обеспечивающие процесс инвестирования;

- сопутствующие осуществлению инвестиций, т. е. сопровождающие данный процесс.

Общим объединяющим признаком указанных выше договорных конструкций является то, что их исполнение оказывает влияние на состояние капитала, позиционируемого как инвестиция, в том числе происходят изменения в статусе инвестора.

1. Шмалый О. В. Классификация правовых средств обеспечения прав заказчика по договору строительного подряда [Электронный ресурс] // Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс». [Вернуться к статье](#)

2. Чуманов Е. В. Классификация в российском законодательстве [Электронный ресурс] : дис. ... канд. юрид. наук : 12.00.01. Н. Новгород, 2005. 199 с. // URL: <http://www.lib.uu.ru.net/diss/cont/103005.html> (дата обращения: 07.03.2020). [Вернуться к статье](#)

3. Рогова Ю. В. Договор как средство обеспечения стабильности гражданского оборота [Электронный ресурс] // Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс». [Вернуться к статье](#)

4. Функ Я. И. Об иных (по сравнению с инвестиционным договором) договорах между инвесторами и Республикой Беларусь [Электронный ресурс] // Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс». [Вернуться к статье](#)

5. Манцевич Т. И. Постатейный комментарий к Закону Республики Беларусь «Об инвестициях» [Электронный ресурс] // Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс». [Вернуться к статье](#)