

**НАУЧНО-ТЕОРЕТИЧЕСКИЕ ПОДХОДЫ
К ИССЛЕДОВАНИЮ ИНВЕСТИЦИОННОГО ПРАВА
В РОССИЙСКОЙ ПРАВОВОЙ СИСТЕМЕ
(В СИСТЕМЕ ФИНАНСОВОГО ПРАВА)**

© 2017 Терехова Елена Владиславовна

кандидат юридических наук

Российский государственный университет правосудия

117418, г. Москва, ул. Новочеремушкинская, д. 69, корп. А

E-mail: Ter_finlaw@mail.ru

Рассматриваются научные подходы к инвестиционному праву в системе права Российской Федерации. Обосновывается, что инвестиционное право является подотраслью финансового права. Предлагается введение в научный оборот дефиниции “публичное инвестиционное правоотношение”.

Ключевые слова: инвестиционное право, комплексная отрасль права, комплексное правовое образование, комплексная отрасль законодательства, финансовое право.

***Инвестиционное право в системе права
Российской Федерации***

В юридической литературе сложились определенные мнения относительно инвестиционного права в системе права Российской Федерации. Наиболее распространенные и научно обоснованные подходы к исследуемому вопросу представляют инвестиционное право с трех позиций, а именно: как самостоятельную, комплексную отрасль российского права; комплексную отрасль законодательства; институт или подотрасль определенной отрасли либо международного, либо национального права. Рассмотрим более подробно указанные научные подходы. Большинство ученых признают инвестиционное право как комплексную отрасль российского права (см.: А.Г. Богатырев¹, П.П. Гончаров², Н.Г. Дороница³, А.В. Киринов⁴, С.П. Мороз⁵, В.Н. Лисица⁶, В.В. Гушин, А.А. Овчинников⁷). Кроме того, о самостоятельности и комплексности инвестиционного права говорят И.З. Фархутдинов⁸ и В.А. Трапезников⁹. С.П. Мороз отмечает, что инвестиционное право представляет собой цельное правовое образование, отличающееся единством составляющих его институтов, объединяя нормы различных отраслей права, оно является комплексной отраслью права, сосуществующей наряду с основными отраслями права (гражданским, уголовным, административным, трудовым, процессуальным), и занимает особое место в системе права¹⁰. А.Г. Богатырев придерживается данной позиции и приводит доводы и обоснование, что

инвестиционное право является комплексной отраслью права и имеет собственный предмет правового регулирования. Так, А.Г. Богатырев рассматривает предмет и метод правового регулирования инвестиционного права и указывает на его специфические черты, а именно: а) на наличие обособленной группы инвестиционных отношений, отражающих объективные условия существования и развития инвестиционного процесса или инвестиционной деятельности, т.е. наличие самостоятельного предмета правового регулирования; б) наличие особого метода правового регулирования инвестиционных отношений, который выражается в сочетании публично-правового и частноправового регулирования инвестиционных отношений¹¹. Существование комплексных (межотраслевых) правовых образований (отраслей, институтов) в современной системе российского права подтверждают многие правоведы (В.А. Бублик, В.М. Сырых и др.)¹². В.М. Сырых отмечает, что комплексный институт права - это совокупность норм, с помощью которых в отдельной отрасли права применительно к специфике ее предмета конкретизируются и дополняются нормы других отраслей права¹³. В свою очередь, С.С. Алексеев указывал на наличие в правовой системе вторичных, комплексных образований, состоящих из специальных, согласованных между собой норм¹⁴. Профессор говорит, что комплексные отрасли характеризуются обособленными нормативными правовыми актами, предметным единством, но отсутствует самостоятельный метод регулирования¹⁵.

Существует противоположная точка зрения относительно комплексных отраслей. Например, О.А. Красавчиков выступал против комплексных отраслей права и отмечал, что они произвольные, исходя из тех или других научных, педагогических или практических соображений, субъективно сформированные группы норм права, принадлежавшие отдельным отраслям системы права в целом либо отдельным правовым институтам системы данной конкретной отрасли права в частности¹⁶. Н.В. Лисица отмечает, что инвестиционные отношения регулируются нормами различных отраслей права (гражданского, административного, финансового и т.д.), которые определяют субъектов инвестиционной деятельности, организационно-правовые формы ее ведения, устанавливают специальные требования к отдельным направлениям инвестиционной деятельности, регламентируют порядок и условия заключения и исполнения договоров, устанавливают пределы и формы государственного воздействия на инвестиционные процессы¹⁷. Согласимся с утверждением, что инвестиционные отношения являются сложными и цельными отношениями, в то же время вызывает сомнения тезис относительно возможности урегулирования инвестиционных отношений нормами гражданского, административного, финансового права в отдельности. Например, инвестиционные отношения в рамках института бюджетных инвестиций в должной мере урегулированы финансово-правовыми нормами. Справедливо отмечает А.В. Попова, что в российской правовой системе происходит образование иных, так называемых “вторичных интегрированных структур”, одной из которых и является инвестиционное право¹⁸. Заслуживает внимания научный подход А.В. Поповой, раскрывающий инвестиционное право как комплексное нормативное образование в системе права, сосуществующее наряду с основными отраслями как частного, так и публичного права, и занимающее свое особое место в системе права¹⁹. Далее, А.В. Попова делает вывод, что отдельные части инвестиционного права (инвестиции, инвестиционная политика, инвестиционные договоры, инвестиционная деятельность и др.) выступают как межотраслевые (комплексные) правовые институты, а инвестиционное право в целом - как объединение комплексных (межотраслевых) институтов²⁰.

Таким образом, можно констатировать факт признания многими отечественными учеными

комплексности инвестиционного права. При этом утверждается, что инвестиционное право не является самостоятельной отраслью права, поскольку не имеет самостоятельного предмета и метода правового регулирования (предметом регулирования выступают разные по правовой природе отношения, в частности гражданские, административные, финансовые и др.). Относительно метода правового регулирования инвестиционного права существуют противоречивые точки зрения. В частности, А.В. Майфат отрицает наличие метода правового регулирования в инвестиционном праве²¹. В.Н. Лисица не поддерживает мнения о существовании особого метода инвестиционного права (например, метода сочетания публично-правового и частноправового регулирования) и считает, что метод современного инвестиционного права - это метод гражданского, административного или иной отрасли права в зависимости от природы инвестиционного отношения²². Другие ученые считают, что инвестиционное право как комплексная отрасль права имеет свой собственный метод правового регулирования. На наш взгляд, метод правового регулирования инвестиционного права, как и предмет правового регулирования, характеризуется *комплексностью и сочетает в себе как публичные, так и частноправовые нормы*.

Далее, распространение получило утверждение о том, что инвестиционное право выступает комплексной отраслью законодательства, объединяющей нормы различной отраслевой принадлежности (гражданского, международного, финансового законодательства и др.).

Необходимо подчеркнуть, что содержание и форма права не существуют обособленно друг от друга. В реальной действительности происходит взаимодействие системы права и системы законодательства, и рассматривать эти категории следует системно и в определенной взаимосвязи. По мнению Н.Г. Дорониной, Н.Г. Семилотиной, инвестиционное законодательство является комплексной отраслью законодательства, состоящей из норм частного и публичного права²³. Для построения системы инвестиционного законодательства важно определить цели и задачи данной отрасли законодательства и выявить системообразующий критерий при ее формировании. Для инвестиционного законодательства таким системообразующим фактором является защита прав инвестора как главная цель правового регулирования инвестиций²⁴.

В юридической литературе существует третья точка зрения, согласно которой инвестиционное право выступает как институт, подотрасль (внутриотраслевое образование) определенной отрасли либо международного, либо национального права. Здесь же представляется обоснованным рассмотреть вопрос о соотношении инвестиционного права (инвестиционных отношений) со смежными отраслями права.

Некоторые авторы рассматривают инвестиционное право применительно к международному праву. С точки зрения международного права А.Г. Богатырев представляет инвестиционное право как правовой институт, входящий в состав отрасли права - международное экономическое право²⁵. В.М. Шумилов раскрывает предмет международного экономического права и утверждает, что в состав определенных отношений входят отношения торговые, финансовые, инвестиционные и некоторые иные²⁶.

Существует научный подход, согласно которому инвестиционное право выступает правовым институтом предпринимательского права²⁷. Отметим, вопрос о предпринимательском характере инвестиционной деятельности является дискуссионным в юридической науке. Инвестиционная деятельность не всегда характеризуется предпринимательским характером, особенно в рамках реализации публичных инвестиционных отношений.

Безусловно, инвестиционные отношения регулируются нормами как частного, так и публичного права. Вопрос о том, какие нормы преобладают в инвестиционном праве, не получил в науке однозначного ответа. Одни ученые (А.Г. Богатырев, П.П. Гончаров²⁸) отдают приоритет нормам публичного, а другие - частного права. С точки зрения А.Г. Богатырева, существо частного правового регулирования состоит в определении организационно-правовых форм субъектов инвестиционных отношений, а публично-правового регулирования - в обеспечении правовых гарантий и защиты со стороны государства²⁹. В свою очередь, Н.Г. Доронина полагает, что нормы публичного права регулируют отношения государства с частным инвестором в связи с допуском иностранных инвестиций, а также в связи с осуществлением государственного контроля за деятельностью инвестора на национальном рынке в рамках законодательства о конкуренции³⁰. В.Н. Лисица отмечает, что гражданское право

регулирует любые имущественные и личные неимущественные отношения инвесторов с другими участниками гражданского оборота, основанные на юридическом равенстве сторон. В случае наличия административного или иного властного подчинения одной стороны другой следует вести речь о нормах административного (финансового) права. Они касаются, прежде всего, деятельности государства по созданию ряда (других) гарантий инвестиционной деятельности и установлению мер государственной поддержки инвесторам³¹. В свою очередь, С.П. Мороз обосновывает, что "гражданское право для инвестиционного права - это так называемая "материнская" отрасль, или "место основной прописки" инвестиционно-правовых норм"³². Мнения ученых по вопросу приоритета норм частного права в области инвестиционного права основываются на том, что значительная часть инвестиционно-правовых отношений составляет гражданско-правовые нормы (организационно-правовые формы предприятия с иностранными инвестициями или вложение инвестиций в сферу недропользования, правовое регулирование инвестиций на рынке ценных бумаг)³³. Сторонники данного подхода подчеркивают роль и значение гражданско-правовых договоров в регулировании инвестиционных отношений.

Далее, с учетом вышесказанного отметим, что наряду с частноправовыми отношениями инвестиционному праву присущи и публично-правовые отношения, которые проявляются в государственно-правовом регулировании инвестиционной деятельности. Существует взаимосвязь инвестиционного права с административным, финансовым правом. В целом, к сфере административно-правового регулирования относится реализация процесса организации системы федеральных органов исполнительной власти, полномочий в рамках взаимоотношений с субъектами инвестиционной деятельности, процедуры государственной регистрации и др. Продолжая рассматривать научные подходы к инвестиционному праву как внутриотраслевому образованию определенной отрасли национального права, отметим особый научный интерес автора статьи как представителя финансово-правовой науки. Существуют мнения ученых в области финансового права (М.А. Барышев, Е.М. Ашмарина)³⁴, что инвестиционная деятельность является институтом финансового права. Е.М. Ашмарина пишет, что

инвестиционная деятельность представляет собой институт финансового права, а именно совокупность императивных норм, регулирующих отношения по консолидации, движению и использованию централизованных и децентрализованных фондов денежных средств, как собственных, так и привлеченных инвестором с целью извлечения прибыли³⁵. При этом ряд ведущих отечественных ученых (О.Н. Горбунова, Н.И. Химичева, Е.А.Горохов, Г.В. Петрова)³⁶ считают, что инвестиционное право выступает подотраслью финансового права.

Инвестиционное право как подотрасль финансового права

Дополняя утверждение, что инвестиционное право представляется подотраслью финансового права, следует подчеркнуть имеющийся определенный набор качеств, необходимый для признания подотраслью. Еще М.И. Пискотин в своей работе обозначил на примере бюджетного права определенные критерии, которым должна соответствовать подотрасль. Она должна регулировать особую область однородных отношений, ее нормы должны иметь специфику, выделяющую их из общей массы норм данной отрасли права и одновременно придающую им определенное внутреннее единство. Такая совокупность норм составляет цельную и обособленную систему, которая является главным подразделением соответствующей отрасли права. Она не выделяется в самостоятельную отрасль, так как имеет больше общего, чем специфического, по сравнению с другими нормами включающей ее отрасли права, и у государства пока нет политической заинтересованности в ее самостоятельности и обособленном развитии³⁷. Следуя указанной логике и применяя вышеуказанные критерии, можно признать, что инвестиционное право с присущими ему признаками соответствует подотрасли и включает перечень определенных правовых институтов (институты представлены далее по тексту статьи).

Предметом регулирования инвестиционного права являются общественные отношения по аккумулярованию, перераспределению, использованию централизованных и децентрализованных фондов денежных средств, имеющих специфику, состоящую в инвестиционном предназначении, опосредованы государственным (муниципальным) инвестиционным контролем. Предмет ин-

вестиционного права как подотрасли финансового права составляют только те группы публичных инвестиционных отношений, которые входят в сферу финансово-правового регулирования.

В целях уяснения публично-правового характера инвестиционных отношений в рамках финансово-правовой сферы сформулируем определение публичного инвестиционного правоотношения. Публичное инвестиционное правоотношение - это урегулированное нормой права и охраняемое принудительной силой государства волевое общественное отношение, сторонами которого являются публичные образования (Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования), выполняющие в нем функции инвестора, с одной стороны, и физические и юридические лица - с другой, возникающее в процессе инвестиционной деятельности государства или муниципального образования и направленное на достижение полезного социального эффекта.

Следует отметить роль публичных компаний как субъектов публичных инвестиционных отношений, участников инвестиционного процесса. В настоящее время существуют позиции ученых относительно сферы финансово-правового регулирования инвестиционных отношений. В частности, А.В. Кирин включает в сферу финансово-правового регулирования в связи с осуществлением инвестиционной деятельности в Российской Федерации следующие: налоговые отношения; отношения в сфере банковского регулирования и банковского контроля; отношения в сфере валютного регулирования и валютного контроля; кредитные отношения; отношения по инвестиционным соглашениям и соглашениям о разделе продукции; отношения по регулированию денежного обращения, включая установление порядка наличного денежного оборота и кассовых операций юридических лиц; отношения по регулированию рынка ценных бумаг; отношения по обращению государственных ценных бумаг и т.д.³⁸. В целом соглашаясь с научным подходом А.В. Кирина по данному вопросу, следует отметить спорные позиции, в частности касающиеся кредитных отношений, возникающих в рамках заключения кредитного договора (сфера гражданского права), отношений по инвестиционным соглашениям.

С учетом вышесказанного перечислим основные группы инвестиционных правоотношений, входящих в сферу финансово-правового регулирования:

1) правоотношения по созданию или увеличению за счет средств бюджета стоимости государственного (муниципального) имущества - бюджетные инвестиции. Основным инструментом в рамках государственного инвестирования выступают инвестиционные проекты;

2) правоотношения по направлению бюджетных ассигнований Инвестиционного фонда РФ³⁹ и региональных инвестиционных фондов в уставные капиталы акционерных обществ;

3) правоотношения, связанные с вложением государственных средств в финансовые активы - ценные бумаги, паи, вклады в уставные (складочные) капиталы юридических лиц, банковские депозиты, долевое участие и пр. (портфельные инвестиции);

4) правоотношения в области эмиссии ценных бумаг;

5) правоотношения, связанные с инвестиционными операциями на срочном рынке, а именно купля-продажа фьючерсов (срочных контрактов), опционов;

6) правоотношения в области бюджетных кредитов⁴⁰;

7) правоотношения в сфере межбюджетных трансфертов⁴¹ в инвестиционных целях (софинансирование инвестиционных субсидий);

8) правоотношения, возникающие посредством размещения средств Резервного фонда и Фонда национального благосостояния⁴² в различные виды финансовых активов;

9) правоотношения, возникающие при осуществлении инвесторами коллективных инвестиций (общие фонды банковского управления, паевые и акционерные инвестиционные фонды, страховые компании, негосударственные пенсионные фонды, кредитные, жилищные кооперативы, общества взаимного страхования);

10) правоотношения, возникающие при осуществлении контрольных мероприятий в сфере государственной инвестиционной деятельности.

Вышеперечисленные группы публичных инвестиционных правоотношений представляют институты инвестиционного права как подотрасли финансового права.

министративно-правовой аспект : автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Москва, 2003. С. 12.

³ Доронина Н.Г. Правовое регулирование иностранных инвестиций (Постановка проблем и варианты решений) : автореф. дис. ... д-ра юрид. наук. Москва, 1996. С. 15, 37.

⁴ Кирилин А.В. Правовые основы отношений государства и инвесторов. Москва, 1998. С. 18, 20.

⁵ Мороз С.П. Инвестиционное право. Алматы, 2006. С. 56.

⁶ Лисица В.Н. Инвестиционное право России как комплексная отрасль российского права // Вестник НГУ. Серия "Право". 2008. Т. 4, вып. 1. С. 20.

⁷ Инвестиционное право : учебник / В.В. Гущин, А.А. Овчинников. Москва, 2006.

⁸ Фархутдинов И.З. Международное инвестиционное право: теория и практика применения. Москва, 2005. С. 53.

⁹ Фархутдинов И.З., Трапезников В.А. Инвестиционное право: учеб.-практ. пособие. Москва, 2006. С. 15.

¹⁰ Мороз С.П. Указ. соч.

¹¹ Богатырев А.Г. Инвестиционное право. С. 52 и след.

¹² См.: Бублик В.А. Публично- и частноправовые начала в гражданско-правовом регулировании внешнеэкономической деятельности : автореф. дис. ... д-ра юрид. наук. Екатеринбург, 2000; Сырых В.М. Комплексные институты как компоненты системы российского права // Журнал российского права. 2002. № 10. С. 22-23.

¹³ Сырых В.М. Указ. соч. С. 22-23.

¹⁴ Алексеев С.С. Структура советского права. Москва, 1975. С. 27, 28, 149-157, 184-197.

¹⁵ Алексеев С.С. Об отраслях права // Советское государство и право. 1972. № 3. С. 14-15.

¹⁶ Красавчиков О.А. Категории науки гражданского права. Избранные труды. В 2 т. Т. 2 / науч. ред. В.С. Ем. Москва, 2005.

¹⁷ Лисица В.Н. Указ. соч. С. 15.

¹⁸ Попова А.В. "Инвестиционное право" как структурный элемент российской системы права // Право и современные государства. 2014. № 4. С. 17.

¹⁹ Там же. С. 120.

²⁰ Попова А.В. Инвестиционное право как комплексное нормативное образование системы права Российской Федерации // Научный вестник МГТУ ГА. 2013. № 196. С. 21.

²¹ Майфат А.В. Гражданско-правовые конструкции инвестирования. Москва, 2006. С. 36-39.

²² Лисица В.Н. Указ. соч. С. 19.

²³ Доронина Н.Г., Семилотина Н.Г. Проблемы и пути развития российского инвестиционного законодательства // Журнал российского права. 2015. № 6. С. 6.

²⁴ Там же. С. 7.

²⁵ Богатырев А.Г. Государственно-правовой механизм регулирования инвестиционных отношений

¹ Богатырев А.Г. Инвестиционное право. Москва, 1992.

² Гончаров П.П. Государственное регулирование иностранных инвестиций в Российской Федерации: ад-

(вопросы теории) : автореф. дис. ...д-ра юрид. наук. Москва, 1996. С. 8.

²⁶ Шумилов В.М. Международное экономическое право : учеб. для магистров. 5-е изд., перераб. и доп. Москва, 2011. С. 28.

²⁷ Ершова И.В., Иванова Т.М. Предпринимательское право : учеб. пособие. Москва, 2000. С. 281-300.

²⁸ Гончаров П.П. Указ. соч. С. 12.

²⁹ Богатырев А.Г. Указ. соч. С. 24, 31.

³⁰ Доронина Н.Г. Указ. соч. С. 37.

³¹ Лисица В.Н. Указ. соч. С. 16.

³² Мороз С.П. Принципы инвестиционного права // Журнал российского права. 2003. № 3. С. 33.

³³ Бозоров Р.Б. К вопросу о соотношении инвестиционного права со смежными отраслями права. Наука и новые технологии. 2012. № 8. С. 207.

³⁴ Барышев М.А. Инвестиционная деятельность государства: проблемы финансово-правового регулирования : дис. ...канд. юрид. наук. Саратов, 2010. С. 104.

³⁵ Финансовое право : учебник / кол. авт.; отв. ред. Е.М. Ашмарина, С.О. Шохин. Москва, 2009. С. 65.

³⁶ См.: Горбунова О.Н. Финансовое право и финансовый мониторинг : монография. Москва, 2003; Горохов Е.А. Правовое обеспечение инвестиционной

деятельности в Российской Федерации (финансово-правовой аспект). С. 15.; Петрова Г.В. Финансовое право: учебник. Москва, 2009. С. 14, 15, 152-156.

³⁷ Пискотин М.И. Советское бюджетное право. Москва, 1971. С. 50-56.

³⁸ Кирилин А.В. Указ. соч. С. 19, 20.

³⁹ Об утверждении Правил формирования и использования бюджетных ассигнований Инвестиционного фонда Российской Федерации : постановление Правительства Рос. Федерации от 1 марта 2008 г. № 134 // Собр. законодательства РФ. 2008. № 10 (ч. 2). Ст. 932.

⁴⁰ Бюджетный кодекс Российской Федерации от 31 июля 1998 г. № 145-ФЗ // Собр. законодательства РФ. 1998. № 31. Ст. 3823.

⁴¹ Там же. Гл. 16.

⁴² О проведении расчетов и перечислении средств в связи с формированием и использованием дополнительных нефтегазовых доходов федерального бюджета, средств Резервного фонда и Фонда национального благосостояния, а также о признании утратившими силу отдельных актов Правительства Российской Федерации : постановление Правительства Рос. Федерации от 14 авг. 2013 г. № 699 // Собр. законодательства РФ. 2013. № 34. Ст. 4434.

Поступила в редакцию 06.04.2017 г.