На правах рукописи

Фам Тхи Тхань Хуэн

СООТНОШЕНИЕ МЕЖДУНАРОДНО-ПРАВОВОГО И НАЦИОНАЛЬНОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ИНОСТРАННЫХ ИНВЕСТИЦИЙ В СОЦИАЛИСТИЧЕСКОЙ РЕСПУБЛИКЕ ВЬЕТНАМ (ПУБЛИЧНО-ПРАВОВОЙ АСПЕКТ)

Специальность 12.00.10 - Международное право. Европейское право

АВТОРЕФЕРАТ
диссертации на соискание ученой степени
кандидата юридических наук

Москва – 2012 г.

Диссертация выполнена на кафедре международного и европейского права юридического факультета ФГБОУ ВПО «Воронежский государственный университет».

Научный руководитель: доктор юридических наук, профессор **Бирюков Павел Николаевич**

Официальные оппоненты: доктор юридических наук, ведущий научный сотрудник Института государства и права Российской академии наук **Фархутдинов Инсур Забирович**

кандидат юридических наук, доцент Казанского (Приволжского) федерального университета. **Тюрина Наталья Евгеньевна**

Ведущая организация: **ФГОБУ ВПО «Московский государственный институт международных отношений (У) МИД России»**

Защита состоится «21» марта 2012 года в 17. 00 часов на заседании диссертационного совета ДМ 212.203.21 при Российском университете дружбы народов и Всероссийской академии внешней торговли по адресу: 117198, г. Москва, ул. Миклухо-Маклая, д. 6, ауд. 347.

С диссертацией можно ознакомиться в Научной библиотеке Российского университета дружбы народов по адресу: 117198, г. Москва, ул. Миклухо-Маклая, д. 6.

Автореферат разослан «___» февраля 2012г.

Ученый секретарь
диссертационного совета,
кандидат юридических наук,
доцент Н. Ю. Четвергова

ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ДИССЕРТАЦИОННОГО ИССЛЕДОВАНИЯ

Актуальность темы исследования. В 1986 г. в СРВ начались реформы, направленные на развитие рыночных отношений при сохранении социалистических ориентиров развития страны (политика «дой-мой»). Встав на путь перехода к открытой рыночной экономике и интеграции в мировое хозяйство, Вьетнам возлагал большие надежды на быстрое развитие экономики с помощью иностранного капитала, новых иностранных технологий и опыта управления. Поэтому важным направлением реформы в СРВ была поддержка инвестиций как внутренних, так и иностранных.

В результате проведения политики «открытых дверей» Вьетнам привлек к себе внимание инвесторов из многих стран мира. Если в 1991 г. бизнесмены только из 23 стран решились вложить свой капитал в экономику СРВ, то по состоянию на 20 июля 2011 г. во Вьетнаме имелись капиталовложения из 92 государств на общую стоимость более 203 млрд. долл. США. В 2010 г. доля иностранных инвестиций в общем объеме инвестиций в СРВ составила 18%, а в ВВП Вьетнама – 14 %. При реализации иностранных инвестиционных проектов было создано около 620 тыс. непосредственных и несколько сотен тысяч опосредованных рабочих мест, что свидетельствует об успехах Вьетнама в жесткой конкуренции за иностранный капитал на региональном рынке.

Для формирования механизма регулирования инвестиционной деятельности Вьетнам активно использовал двусторонние и многосторонние соглашения. На 1 июня 2011 г. СРВ заключила 57 договоров о поощрении и взаимной защите капиталовложений и 50 - об избежании двойного налогообложения. В числе многосторонних документов с участием СРВ заметное влияние на формирование национального законодательства и либерализацию инвестиционного климата во Вьетнаме оказывают договоры в рамках АСЕАН, АТЭС и ВТО.

Включение большого количества международных договоров в механизм правового регулирования иностранных инвестиций, с одной стороны, способствует стандартизации и либерализации правового регулирования иностранных инвестиций в СРВ, а с другой, ведет к возникновению многочисленных коллизий норм международных договоров и национального права. Поэтому необходимо: во-первых, тщательно анализировать особенности правового регулирования иностранных инвестиций во Вьетнаме, как на международном, так и на национальном уровне; во-вторых, устранять основные противоречия между ними путем дальнейшего приведения национального законодательства в соответствии с международными обязательствами Вьетнама.

Трудность решения этих задач обусловлена неразвитостью вьетнамской юриспруденции. Как отмечают исследователи, юридическая наука Вьетнама фактически начала развиваться лишь в начале 90-х годов прошлого века. Некоторые аспекты проблемы международно-правового регулирования иностранных инвестиций стали предметом изучения лишь после вступления Вьетнама в АСЕАН (1995 г.). Вследствие этого, в науке СРВ до сих пор отсутствуют комплексные исследования международно-правового механизма правового регулирования иностранных инвестиций.

Указанные обстоятельства и предопределили актуальность темы диссертационного исследования.

Степень научной разработки проблемы.

Несмотря на возрастающую роль иностранных инвестиций в развитии экономики страны и наличие значительного числа как международных, так и внутригосударственных актов, проблеме правового регулирования иностранных инвестиций в СРВ было уделено очень мало внимания. Как справедливо отмечает проф. Ю. М. Юмашев, «вьетнамские и зарубежные юридические публикации на эту тему малочисленны, носят сугубо практический характер и пишутся главным образом с целью

проинформировать потенциальных инвесторов об особенностях регулирования иностранных капиталовложений во Вьетнаме. Причем многие из них не успевают за стремительными изменениями вьетнамского законодательства в этой области». С тех пор ситуация не изменилась. Имеющиеся работы посвящены либо особенностям внутреннего регулирования иностранных инвестиций во Вьетнаме, либо только отдельным вопросам международно-правового регулирования иностранных инвестиций.

В рамках гражданского права и экономической науки вопросы правового регулирования иностранных инвестиций рассматривались в работах вьетнамских авторов. Однако до сих пор вне поля зрения остается международно-правовое регулирование иностранных капиталовложений.

Некоторые аспекты международного регулирования иностранных инвестиций изучались представителями вьетнамской науки международного права. Специалисты в области международного коммерческого права рассматривали вопросы классификации иностранных инвестиций в соответствии с международными соглашениями, изучали основные положения Рамочного Соглашения о формировании Инвестиционной зоны АСЕАН. Анализировались проблемы предоставления национального режима и режима наибольшего благоприятствования в соответствии с международными соглашениями Вьетнама, основные обязательства Вьетнама при вступлении Вьетнама в ВТО. Однако, предметом изучения не было осуществление их положений в СРВ и взаимодействие норм этих международных соглашений с внутренним инвестиционным законодательством. Кроме того, вне поля зрения остались вопросы регламентации инвестиционных отношений двусторонними договорами Вьетнама и многосторонними соглашениями в рамках АТЭС.

В российской науке особенности правового режима иностранных инвестиций в СРВ рассматривались, в основном, в трудах вьетнамских

исследователей, учившихся в российских вузах. Однако выводы основывались на законодательной базе 90-х годов, ныне уже устаревшей.

Среди работ российских ученых в данной сфере следует назвать монографию проф. Ю. М. Юмашева. В работе весьма подробно исследованы проблемы правового регулирования прямых инвестиций по законодательству СРВ. Однако вопросы институционального механизма допуска и регулирования прямых иностранных инвестиций, а также сферы функционирования и организационно-правовых форм иностранных инвестиций были проанализированы на основе сегодня уже недействующих нормативных актов. Недостаточно были освещены и вопросы о формах осуществления иностранных инвестиций путем приобретения иностранным инвестором доли участия (акций) в ранее учрежденном предприятии без иностранных инвестиций во Вьетнаме. Неизученными оставались и международные многосторонние соглашения Вьетнама в сфере инвестиций.

В зарубежной литературе проблема иностранных инвестиций во Вьетнаме исследовалась только с экономической стороны.

В свете изложенного становится очевидной недостаточная научная разработанность вопроса о соотношении международно-правового и национального регулирования иностранных инвестиций во Вьетнаме. Это предопределяет необходимость комплексного анализа действующего правового регулирования иностранных инвестиций во Вьетнаме не только на основе внутренних правовых актов, но и на основе международных соглашений Вьетнама в сфере инвестиций, выявления его недостатков, пробелов и выработки рекомендаций для их устранения.

Цель и задачи диссертационного исследования. Целью данного исследования являются комплексный анализ норм международного права об иностранных инвестициях, в которых участвует СРВ и внутреннего инвестиционного законодательства Вьетнама, выработка рекомендаций по

совершенствованию вьетнамского инвестиционного законодательства в свете международных обязательств Вьетнама.

Указанная цель предопределила постановку следующих задач:

1. Анализ общих вопросов соотношения международного права и права СРВ, определение форм и способов реализации норм международного права в правовой системе Вьетнама.

2. Выявление специфики двустороннего и многостороннего регулирования иностранных инвестиций в СРВ.

3. Исследование основных проблем национального регулирования иностранных инвестиций в СРВ.

4. Рассмотрение проблем учреждения и функционирования предприятий с иностранными инвестициями во Вьетнаме в свете международных обязательств государства.

5. Исследование правового режима иностранных инвестиций в особых экономических зонах на территории Вьетнама.

6. Формулирование предложений по совершенствованию инвестиционного законодательства СРВ в свете международных обязательств государства.

Объектом исследования выступают вьетнамская доктрина международного инвестиционного права, нормы международного инвестиционного права, положения инвестиционного законодательства Вьетнама и практика осуществления иностранных инвестиций во Вьетнаме.

Предметом диссертационного исследования являются общественные отношения по регламентации иностранных инвестиций во Вьетнаме нормами международного и национального права и выработка рекомендаций по совершенствованию инвестиционного законодательства СРВ в свете международных обязательств.

Научная новизна диссертационного исследования заключается в том, что оно является первой работой в российской и вьетнамской

юриспруденции, которая системно и комплексно освещает проблемы международно-правового и национального регулирования иностранных инвестиций в СРВ.

Впервые в российской науке проанализирована практика имплементации в СРВ таких международных договоров, как «Соглашение по связанным с торговлей инвестиционным мерам» 1994 г., «Соглашение АСЕАН о поощрении и защите инвестиций» 1987 года, «Соглашение о всесторонних инвестициях АСЕАН» 2009 г. и «Необязывающие инвестиционные принципы» для регулирования иностранных капиталовложений в странах-участницах АТЭС 1994 г.

В работе выявлены существующие недостатки и пробелы в правовом регулировании иностранных инвестиций. Разработаны предложения по устранению коллизий и пробелов права СРВ. Сформулированы поправки в Закон СРВ «О международных договорах» 2005 г., изменения в Закон СРВ «Об инвестициях» от 2005 г., правила определения стоимости объектов интеллектуальной собственности во Вьетнаме. Элементами новизны обладает также разработанный автором проект основных положений Закона СРВ «Об особых экономических зонах».

Положения, выносимые на защиту.

1. В целом, СРВ придерживается дуалистической концепции соотношения международного и внутригосударственного права. В обеспечении выполнения своих международных обязательств СРВ допускает международные нормы в качестве непосредственного регулятора внутренних правоотношений. Кроме того, СРВ издает внутренние правовые акты, вносящие изменения и дополнения в действующее право страны в свете международных норм. Вместе с тем, участвуя в регулировании внутренних правоотношений, нормы международных договоров не превращаются в национальное право, а действуют «от собственного имени».

2. В СРВ закреплен принцип приоритета норм международного договора в случае коллизии с нормами национального законодательства. Однако если внутренним правовым актом предусматривается более благоприятное положение для иностранного инвестора, чем предусмотренное в международном договоре, необходимо руководствоваться нормами внутреннего права (если, конечно, это не противоречит целям международного договора).

3. Обоснована необходимость совершенствования п. 3 ст. 6 закона СРВ «О заключении, присоединении и выполнении международных договоров» от 2005 г. Предложено изложить указанную норму в следующей редакции: «Положения вступивших в силу международных договоров СРВ, не требующие издания внутригосударственных актов для применения, действуют на территории СРВ непосредственно. Для осуществления иных положений международных договоров СРВ принимаются соответствующие правовые акты».

4. Установлено, что международные договоры СРВ предоставляет иностранным инвесторам дополнительные способы защиты и большие гарантии, чем национальным правом. Доказано, что соглашения не только формируют более либеральный инвестиционный климат во Вьетнаме, но и восполняют пробелы внутреннего права в области капиталовложений. Установлено, что соответствующие международные договоры СРВ не только служат ориентирами национального нормотворчества, они напрямую применяются в качестве непосредственного регулятора инвестиционных правоотношений. Показано, как реализация инвестиционных договоров СРВ способствует формированию юридического механизма внутригосударственной имплементации международных норм в целом.

5. Показано, что в развитии законодательства СРВ об иностранных инвестициях можно выделить три периода. В первое время (1977–87 г.) статус иностранных инвестиций определялся исключительно нормами

национального права. СРВ еще не заключала международных договоров в сфере капиталовложений. На втором этапе (1988–2005 гг.) в национальном праве появились две группы норм, регулирующие инвестиционные отношения (с «иностранным» элементом и без). В этот период нормы международного права, в которых участвует СРВ, активно влияют на содержание и развитие инвестиционного законодательства. На третьем этапе (2005 г. по настоящее время) сформировался единый механизм правового регулирования внутренних и иностранных инвестиций. Законодательство СРВ активно проводится в соответствие с международными обязательствами в сфере инвестиций.

6. Выявлены недостатки в правовом регулировании иностранных инвестиций в особых экономических зонах СРВ. Аргументирована необходимость принятия Закона СРВ «Об особых экономических зонах», основные положения которого изложены в § 3 Главы II.

7. Выявлены проблемы национального инвестиционного законодательства и показано его несоответствие региональным обязательствам по либерализации экономики. С целью устранения имеющихся коллизий предложено: а) отделить процедуру допуска иностранных инвестиций от процедуры регистрации предприятия; б) упростить процедуру допуска иностранных инвестиций, отменив существующий порядок регистрации инвестиций; в) предоставить иностранным инвестициям свободный доступ во все открытые для инвестирования отрасли экономики; г) процедуру экспертизы инвестиций применять только к иностранным инвестиционным проектам, входящим в перечень секторов ограниченного доступа; д) перечень секторов ограниченного доступа существенно сократить.

8. Аргументирована необходимость отмены п. 4 ст. 29 Закона «Об инвестициях», согласно которому предприятия с иностранным капиталом приравниваются к национальным предприятиям и к ним применяется национальный режим, если доля участия иностранного капитала

составляет не более 51 %. Данное положение нарушает обязательства СРВ, вытекающие из двусторонних инвестиционных соглашений и Рамочного Соглашения о формировании Инвестиционной зоны АСЕАН 1998 г.

9. В связи с отсутствием в законодательстве СРВ института суброгации обоснована необходимость дополнения ст. 6 Закона «Об инвестициях» пунктом 5 следующего содержания: «Если иностранное государство или уполномоченный им государственный орган производит платеж в пользу иностранного инвестора по договору страхования инвестиций, осуществленных иностранным инвестором на территории СРВ, и к этому иностранному государству или уполномоченному им государственному органу переходят права иностранного инвестора на указанные инвестиции, то данный переход (уступка требований) признается во Вьетнаме правомерным».

Методологической основой исследования является диалектический метод научного познания, в рамках которого применялись различные частные методы, в том числе: системно-структурный подход, анализ, синтез, статистический анализ, сравнение. При подготовке диссертации использовались также методы, характерные для юриспруденции, такие как историко-правовой, сравнительно-правовой, толкование права, проблемно-теоретический, формально-юридический, нормативно-логический, метод прогнозирования и другие методы, применение которых позволяет исследовать современные проблемы международного права и национального права Вьетнама.

Теоретическую основу исследования составляют исследования, проведенные представителями:

российского международного права (Л.П. Ануфриева, Д. К. Бекяшев, К. А. Бекяшев, М. М. Бирюков, П. Н. Бирюков, А. Г. Богатырев, Г. Е. Бувайлик, Г. М. Вельяминов, Н. Н. Вознесенская, А. Н. Вылегжанин, Г. К. Дмитриева, Н. Г. Доронина, Н. Ю. Ерпылева, Г. В. Игнатенко, Д. В. Иванов, А. А. Ковалев, Ю. М. Колосов, С. И. Крупко, В. И. Кузнецов, Д.

К. Лабин, И. И. Лукашук, В. М. Мазырин, Ю. Н. Малеев, Г. Ф. Мурашева, Т. Н. Нешатаева, В. Ф. Попондопуло, Н. Г. Семилютина, А. А. Смирнова, Н. Е. Тюрина, И. З. Фархутдинов, С. В. Черниченко, В. М. Шумилов, Ю. М. Юмашев и др.);

юридической науки СРВ (Ву Дык Лонг, Доан Нанг, До Тиан Дык, Дыонг Тхань Хаи, Ле Май Ань, Ле Ан, Ле Тхань Ван, Нонг Квуок Пинь, Нгуен Па Сон, Нгуен Па Зьен, Нгуен Суан Линь, Нгуен Тьен Чунг, Нгуен Тхе Сон, Нго Тхи Тху Хонг, Нгуен Тхи Тхуан, Нгуен Чонг Зунг, Нгуен Чунг Тин, Пуи Нгок Сон, Тхай Винь Тханг, Фам Зуи Нгуа, Хо Суан Тханг, Хоанг Нгок Зао, Хоанг Фыок Хьеп, Чан Хао Хунг, Чан Тхи Хоа Пинь, Чан Ван Нам, и др.);

экономической науки (Нгуен Ны Фат, Нгуен Тхи Бик Нгок, Нго Чи Лонг, Нгуен Тхи Нгок Лам, Нгуен Тхи Кам Тхо, Чан Ван Тханг, Чан Тханг, К. Л. Астапов, Н. Н. Вознесенская, А. Н. Козырина, А. И. Ошенков, В. В. Силкин, и др.).

В ходе данного исследования использовались также труды ученых третьих стран (Б. Легум, Х. Гугенхейм, П. Жюйар, Иглтон, Д. Карро, Х. Кельзен, Кунц, Лаутерпахт, М. Ишида, О. Веггел, С. Рубин, М. Сорнараджей, Дж. Сэвидж, Г. Трипель, М. Уайтмэн, У. Шмидт, Дж. Шварценбергер и др.).

Нормативную базу исследования составили нормы международных договоров СРВ об инвестициях; акты международных организаций, в частности ВТО, АСЕАН и АТЭС, другие документы международного права. Использовались Конституция, законы и подзаконные акты СРВ. Исследовалась практика административных органов СРВ.

Теоретическая значимость исследования состоит в том, что в нем исследованы основные проблемы международно-правового и национального регулирования инвестиционных отношений во Вьетнаме, проведена периодизация процесса формирования и развития

инвестиционного законодательства и выявлен ряд особенностей правового режима иностранных инвестиций каждого периода, приведена соответствующая аргументация, обосновывая основные направления дальнейшего усовершенствования национального инвестиционного законодательства в свете международных обязательств Вьетнама.

Практическое значение результатов исследования заключается в возможности использования его положений и выводов при разработке и заключении новых международных договоров, касающихся иностранных инвестиций, в работе по приведению национального инвестиционного законодательства в соответствии с международно-правовыми стандартами, при осуществлении инвестиционной деятельности и в процессе разработки методических материалов и преподавания спецкурсов «Международное экономическое право», «Международное инвестиционное право».

Апробация исследования. Диссертация подготовлена на кафедре международного права и европейского права Воронежского государственного университета. Важнейшие положения диссертации, аргументы и выводы были представлены на научных конференциях и круглых столах. В их числе: международные научные конференции студентов, аспирантов и молодых учёных «Ломоносов» в г. Москве (апрель 2009 г. и апрель 2010 г.), научно-практическая конференция «Научная инициатива иностранных студентов и аспирантов российских вузов» на базе Томского политехнического университета (апрель 2011 г.) и заседания круглого стола «Актуальные проблемы государства и права», организованные в ВГУ (декабрь 2010 г., декабрь 2011 г.).

Основные положения диссертации отражены в десяти публикациях, в том числе трех научных статьях в рецензируемых научных изданиях и журналах, перечень которых утвержден ВАК РФ.

Структура и объём диссертации. Работа состоит из введения, двух глав, включающих шесть параграфов, заключения, приложений и списка

использованной литературы. Объём и оформление диссертационного исследования отвечает требованиям, предъявляемым ВАК России.

СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ

Во введении обосновывается актуальность темы диссертационного исследования; указывается степень разработанности проблемы; определяются цели и задачи, объект и предмет исследования, его методологическая, теоретическая основы и нормативно-правовая база; аргументируется научная новизна, теоретическая и практическая значимость диссертации; формулируются основные положения, выносимые на защиту, а также приводятся сведения об апробации результатов исследования.

Первая глава «Международно-правовое регулирование иностранных инвестиций в СРВ» состоит из трех параграфов.

В первом параграфе исследуется вопрос о соотношении международного и вьетнамского права.

Автор анализирует основные взгляды ученых по вопросу о соотношении международного и внутреннего права, существующие во вьетнамской, российской науке и науке третьих стран.

Соискатель выступает против признания международных договоров частью права Вьетнама. Международное и вьетнамское право – это две самостоятельные системы права. В обеспечении выполнения своих международных обязательств, вытекающих из международных договоров, государство вправе: допускать нормы этого договора, действуя от своего имени, непосредственно регулировать внутренние правоотношения; либо, под ориентиром международных договоров, издать внутренние правовые акты, вносящие изменения и дополнения в действующее право страны.

Подробно анализируя практику реализации принципа приоритетного применения международных договоров, закрепленного в Законе СРВ «О международных договорах», соискатель подчеркивает, что данный

принцип не является абсолютным. Если инвестиционным законодательством предусматривается более благоприятное положение, чем предусмотренное в международном договоре, следует руководствоваться нормами внутреннего права.

Во втором параграфе в свете норм международного права исследуются содержание понятий «инвестиции», «инвестор», «правовой режим инвестиций», «защита инвестиций» и рассмотрение споров между иностранным инвестором и государством.

Большинство соглашений СРВ содержит широкое определение инвестиций. В основном, этот термин включает в себя как прямые, так и портфельные капиталовложения. В дополнении к примерному и не исчерпывающему перечню объектов инвестиций во всех договорах СРВ встречается термин «любой вид имущества» или «все виды имущественных ценностей». Широкое определение позволяет капиталоэкспортирующим странам быть уверенными в том, что разнообразие имущества своих инвесторов на территории принимающих стран находится под защитой указанных соглашений. Однако эффективность реализации договоров зависит не только от предусмотренных в них норм, но и от совершенствования национально-правового механизма имплементации.

Все соглашения СРВ в понятие «инвестор» включают как физических, так и юридических лиц. При этом нормы различных соглашений не совпадают по своему содержанию в определении критериев, по которым инвестор считается принадлежащим к договаривающемуся государству. Физические лица рассматриваются как инвесторы, если они имеют национальность Договаривающихся государств или иначе связаны с ними (через постоянное местожительство).

Нормы различных инвестиционных соглашений СРВ не совпадают по содержанию в определении критериев, по которым юридическое лицо

считается принадлежащим к Договаривающемуся государству. При решении этого вопроса в соглашениях применяются три критерия: 1) место учреждения или регистрации (инкорпорации); 2) место пребывания головных органов (административного центра, центра управления) юридического лица; и 3) место центра эксплуатации (основной производственной, коммерческой деятельности).

Для определения национальности юридического лица в некоторых соглашениях СРВ применен лишь один критерий. Однако, во избежание злоупотребления применением договоров (treaty shopping) большинство договоров СРВ предусматривает комбинацию двух критериев: место учреждения и место пребывания головных органов или место учреждения и место осуществления деятельности юридического лица. Встречается и комбинация трех критериев: место учреждения, местопребывания головных органов и место осуществления деятельности.

Двусторонние соглашения СРВ о поощрении и взаимной защите инвестиций закрепляют три режима для иностранных инвестиций из разных государств: «справедливый и равноправный» режим, режим «наибольшего благоприятствования» («РНБ») и «национальный» режим («НР»).

Если РНБ устанавливается во всех договорах СРВ и распространяется на широкий круг объектов и инвестиционных отношений, то НР предоставляется государством в высокой степени редкости и только в комбинации с РНБ. В работе подробно рассматриваются особенности регулирования РНБ и НР в отношении следующих объектов: 1) «Инвестиции», «доходы, полученные от инвестиционной деятельности» и «деятельность, связанная с инвестициями»; 2) Компенсация за понесенные иностранным инвесторам убытки вследствие войны или гражданских беспорядков; 3) Перевод инвестиций и доходов; 4) Право на защиту в национальных административных органах и судах.

Далее анализируется специфика правовой защиты иностранных инвестиций и порядка разрешения споров. За исключением соглашения с Таиландом, которое регламентирует только споры о толковании и применении самого договора, все соглашения СРВ предусматривают порядок разрешения двух категорий споров: а) споры между иностранным инвестором и государством приема, возникающие в связи с осуществлением капиталовложений; б) споры между государством инвестора и государством приема, заключившими соглашение, относительно толкования и применения соглашения.

По критерию подсудности споров между иностранным инвестором и государством приема все соглашения СРВ можно условно разделить на две группы: В первую группу входит большинство договоров, предусматривающих альтернативную подсудность компетентных судов или административных органов принимающего государства и международных арбитражей; вторая группа состоит из тех соглашений, которые предусматривают разрешение инвестиционных споров только в международных арбитражах.

Как исключение из двух выше перечисленных групп составляет договор с Китаем. В нем предусмотрено разрешение споров исключительно национальными судами или арбитражами, за исключением споров о размере компенсации при экспроприации.

В третьем параграфе анализируется регулирование иностранных инвестиций договорами, принятыми в рамках международных организаций с участием Вьетнама.

Важную роль в формировании более либеральной и транспарентной инвестиционной средой для роста иностранных инвестиций во Вьетнаме играет Рамочное Соглашение о формировании Инвестиционной зоны АСЕАН. В рамках реализации Рамочного Соглашения проводится постепенное снижение или ликвидация инвестиционных барьеров и правил, мешающих движению капитала и реализации инвестиционных

проектов в рамках АСЕАН. Соглашение предусматривает двухэтапный процесс отмены и снижения инвестиционных барьеров. На первом этапе страна-участница должна предоставить РНБ инвесторам и капиталовложениям государств-партнеров. На втором этапе вводится НР, который обеспечивает иностранным инвесторам равный статус с местными компаниями.

К Рамочному Соглашению имеются три приложения: 1) Программа сотрудничества на основе стимулирования капиталовложений, развития трудовых ресурсов и повышения квалификации кадров. 2) Программа стимулирования инвестиций на основе расширения инвестиционных возможностей предпринимателей. Предусмотрено создать совместные межправительственные инвестиционные миссии стран АСЕАН по стимулированию капиталов, информационные базы данных, периодически публиковать необходимую информацию. 3) Программа сокращения инвестиционных ограничений в регионе, либерализации инвестиционных правил и политики допуска и функционирования зарубежных компаний, распространения НР.

В рамках реализации этих программ и других международных обязательств был принят ряд нормативных актов, которые внесли изменения и дополнения в инвестиционное законодательство Вьетнама. В работе подробно рассмотрена практика выполнения Вьетнамом обязательств, вытекающих из Рамочного Соглашения, и предложены меры по дальнейшему приведению законодательства в полное соответствие с ним.

После вступления в АТЭС в 1998 г. Вьетнам принял обязательство внести изменения и дополнения во внутренние нормативные акты и гармонизировать их с основными инвестиционными принципами «Добровольного кодекса». Соискатель характеризует некоторые «необязывающие» инвестиционные принципы (транспарентность, недискриминация, национальный режим, минимизация ограничений,

конфискация и компенсация, репатриация и конвертируемость инвестиций, урегулирование инвестиционных споров, предотвращение двойного налогообложения, устранение барьеров к экспорту капитала) и особенности имплементации их содержания в СРВ.

Наиболее важным среди универсальных договоров, регламентирующих иностранные инвестиции, выступает Соглашение по связанным с торговлей инвестиционным мерам («Соглашение по ТРИМС»), принятое на Уругвайском раунде переговоров и вступило в силу с 1 января 1995 г. До вступления в ВТО чтобы смягчать проблемы платежного баланса и способствовать развитию деятельности внутри страны Вьетнам принял ряд мер, вынуждающих фирмы использовать местные компоненты или требования по сбалансированности торговли и сбалансированности иностранной валюты в качестве основных мер, регулирующих деятельность иностранных предприятий в стране. В связи с вступлением в ВТО все меры, противоречащие Соглашению по ТРИМС, были отменены.

Анализ имплементации Соглашения по ТРИМС показывает, что Вьетнам добросовестно выполняет все требования соглашения. В качестве способа имплементации норм Соглашения по ТРИМС и положений других международных соглашений, касающихся устранения запрещенных ТРИМС, Вьетнам предпочитает принятие внутригосударственных правовых актов о внесении изменений и дополнений в существующие правовые акты.

Поскольку обязательства СРВ вытекают из членства в нескольких международных организациях, меры по гармонизации национального законодательства с правом одной организации, как правило, одновременно имплементируют обязательство в остальных.

Глава вторая – «Воздействие международного права на национальное законодательство СРВ об иностранных инвестициях» состоит из трех параграфов.

В первом параграфе исследуются общие вопросы правового регулирования капиталожложений и воздействия международных норм на формирование либерального инвестиционного климата во Вьетнаме.

Автор выявляет три этапа в процессе развития инвестиционного законодательства Вьетнама: *Первый этап* охватывает период с 1977 г. по 1987 г. и характеризуется отсутствием норм международного права в правовом регулировании иностранных инвестиций. В это время Вьетнамом не было заключено ни одного договора в сфере иностранных инвестиций. *Второй этап* начинается с принятия закона от 29 декабря 1987 г. «Об иностранных инвестициях во Вьетнаме» и заканчивается принятием Общего Закона «Об инвестициях» от 2005 г. На данном этапе параллельно существуют две системы нормативных актов, регулирующих иностранные и национальные инвестиционные отношения. Правовое регулирование иностранных капиталовложений этого этапа носило более либеральный характер. Это явилось результатом реализации международных обязательств Вьетнама, вытекающих из участия в двусторонних и региональных соглашениях, регулирующих иностранные инвестиции. Либеральный характер инвестиционного законодательства выражался, прежде всего, в обязанности государства предоставить иностранным инвесторам справедливое и равноправное обращение и гарантии инвестициям, в отказе государства от национализации иностранной собственности и от применения конфискационных мер к инвесторам. *Третий этап* начинался с 2005 г. и продолжается по настоящее время. С целью создания максимально благоприятных социальных и правовых условий для привлечения иностранных инвестиций во Вьетнам и сформировать единый механизм правового регулирования национальных и иностранных капиталовложений, в декабре 2005 г. Народное Собрание СРВ приняло Общий Закон «Об инвестициях». Впервые во Вьетнаме был принят закон, который в комплексе регулировал правовые формы инвестиций безотносительно к тому, иностранным или

национальным является инвестор. Инвестиционное законодательство данного этапа продолжает активно проводиться в соответствие с международными обязательствами, вытекающими из международных договоров Вьетнама, особенно соглашений в рамках ВТО.

По законодательству СРВ иностранные инвесторы вправе осуществлять инвестиции во все экономические сферы и отрасли, не запрещенные вьетнамским законом. Иностранные инвесторы должны иметь инвестиционный проект и осуществлять процедуру регистрации инвестиций или инвестиционной экспертной оценки в государственном органе для получения Инвестиционного Сертификата. Показывается, что процедура регистрации и экспертизы инвестиций, предусмотренная в Законе «Об инвестициях» нуждается в упрощении.

Закон «Об инвестициях» устанавливает расширенный круг способов осуществления инвестиций и группирует их в две основные группы: прямые и портфельные инвестиции.

Прямая инвестиция может быть осуществлена: а) путем создания юридического лица (предприятия с 100% иностранным капиталом и совместные предприятия); б) посредством заключения контрактов «строительство – управление – передача», «строительство – передача – управление», «строительство – передача» и договора делового сотрудничества; в) либо путем приобретения акций (долей) или внесения вклада (в уставный капитал), чтобы участвовать в управлении инвестиционной деятельностью; г) слияния, поглощения и приобретения компаний; и в иных формах, предусмотренных законом (создание ОЭЗ).

В работе подробно рассматривается процедура создания предприятия с иностранным капиталом: путем учреждения нового совместного предприятия или предприятия, полностью принадлежащего иностранному инвестору; и в результате приобретения зарубежным вкладчиком доли участия (пая, акции) в ранее учрежденном предприятии без иностранных инвестиций (в том числе путем приобретения такого

предприятия полностью) с целью принятия непосредственного участия в управлении инвестиционной деятельностью предприятия.

Во втором параграфе исследуется специфика особый режим инвестиционной деятельности в разного типа ОЭЗ.

К настоящему времени в СРВ сформировались четыре типа ОЭЗ: зоны экспортного производства, промышленные зоны, экономические зоны и зоны высоких технологий.

В отношении иностранных инвестиций в ОЭЗ Вьетнам придерживается концепции льготного режима, основным составом которого является предоставление льгот фискального характера. С течением времени под воздействием норм международного права критерии предоставления льгот резидентам ОЭЗ сильно изменились. Вначале в качестве оснований для предоставления налоговых льгот, наряду с региональным и отраслевым критериями, предусматривалось также выполнение инвесторами экспорта определенной доли производимых товаров. В рамках реализации предварительных мер по выполнению ТРИМС последний критерий был отменен. Теперь льготы предоставляются исходя из самого факта осуществления предприятиями хозяйственной деятельности в ОЭЗ и независимо от иностранного происхождения капитала.

Правовой режим иностранных инвестиций в ОЭЗ регулируется Общим законом «Об инвестициях». Особый режим осуществления хозяйственной деятельности в этих зонах регламентируются разными правовыми актами, которые зачастую противоречат друг другу. Для решения этой проблемы предлагается принять Закон «Об ОЭЗ во Вьетнаме» и внести ряд изменений в налоговое законодательство.

В третьем параграфе вырабатываются следующие предложения по внесению изменений в действующее законодательство СРВ.

1) По Закону «О международных договорах» все международные договоры СРВ разделены на две группы: договоры, заключенные от имени

государства и договоры, заключенные от имени правительства. Закон не относит к международным межведомственные договоры. Обосновывается необходимость включать в классификацию международных договоров Вьетнама и межведомственные соглашения.

2) В соответствии с п. 3 ст. 6 закона «О международных договорах» во Вьетнаме международные договоры осуществляются двумя способами: путем издания внутригосударственных актов, регулирующих те же вопросы, что и международные нормы, и путем непосредственного применения. При этом, международные договоры могут быть признаны Народным Собранием, Председателем государства или Правительством непосредственно применимыми только в силу ясности и конкретности своих положений. Закон не дает ответа на вопросы: что понимать под категориями «ясность» и «конкретность»? По каким критериям можно определить, что положение того или иного договора является ясным и конкретным? Кроме того, если международный договор подлежит непосредственному применению только в силу ясности и конкретности его положений, возникает коллизия между этой нормой и нормами других законов, которые предусматривают иные случаи непосредственного применения норм международных договоров во Вьетнаме. По мнению автора, необходимо сформулировать п. 3 ст. 6 Закона «О международных договорах» следующим образом: «Положения вступивших в силу международных договоров СРВ, не требующие издания внутригосударственных актов для применения, действуют на территории СРВ непосредственно. Для осуществления иных положений международных договоров СРВ принимаются соответствующие правовые акты»

3) Большинство двусторонних соглашений СРВ предусматривает внесения торговой марки в качестве одного из видов инвестиций. Такой подход закрепляется и в инвестиционном законодательстве Вьетнама. Однако на данный момент во Вьетнаме иностранные инвесторы не могут

внести стоимость товарного знака в качестве своей доли в уставный фонд предприятия с связи с отсутствием правового акта, регулирующего вопрос о правилах определения стоимости объектов интеллектуальной собственности. Для восполнения этого пробела Министерству финансов предлагается принять соответствующий Циркуляр.

4) Действующая процедура регистрации и экспертизы инвестиций, предусмотренная в Законе «Об инвестициях» остается слишком запутанной. Кроме того, на национальных инвесторов возложено излишнее бремя регистрации инвестиций, что свидетельствует о серьезном недостатке этого закона. Для приведения законодательства в соответствии с региональными международными обязательствами необходимо принять ряд конкретных мер.

5) В законодательстве есть норма, противоречащая требованиям «справедливого» и «национального» режима. В п. 4 ст. 29 Закона «Об инвестициях» говорится, что предприятия с иностранным капиталом приравниваются к национальным и к ним применяется национальный режим, если доля участия иностранного капитала состоит не более 51%. Таким образом, существуют два режима осуществления инвестиций, один применяется к иностранным инвесторам, а другой – к национальным. Кроме того, возникает и дискриминация предприятий с долей иностранных инвестиций более 51 %. В этой связи предлагается отменить п. 4 ст. 29 Закона «Об инвестициях».

6) В законодательстве Вьетнама институт суброгации не закреплен. В целях защиты иностранных инвестиций предлагается включить данный институт в ст. 6 Закона «Об инвестициях» и формулируется его содержание.

7) В настоящее время в СРВ вопросы о создании, функционировании ОЭЗ и осуществлении хозяйственной деятельности в таких зонах регулируются различными правовыми актами общего и специального характера, которые зачастую противоречат друг другу, что значительно

снижает степень стабильности и благоприятности инвестиционного климата в ОЭЗ. Для улучшения правового регулирования ОЭЗ соискатель предлагает принять закон об ОЭЗ и излагает основные положения проекта этого закона.

8) Для обеспечения международного обязательства по обеспечению права инвесторов на реализацию предусмотренных международными соглашениями международных средств разрешения споров, предлагается принять Народным Собранием СРВ решение о ратификации Вашингтонской Конвенции в самое ближайшее время.

В заключении подводятся итоги диссертации, обобщаются выводы, полученные в ходе проведенного исследования.

В Приложениях представлены схемы, иллюстрирующие содержание работы.

Основные положения диссертационного исследования нашли отражение в следующих публикациях автора:

Статьи, опубликованные в ведущих рецензируемых изданиях, рекомендованных ВАК:

1. Фам Тхи Тхань Хуэн. Процесс развития законодательства Вьетнама об иностранных инвестициях / Фам Тхи Тхань Хуэн // Евразийский юридический журнал. – 2010. – № 11 (30). – С. 51-56. – 0,77 п.л.

2. Фам Тхи Тхань Хуэн. Создание предприятий с зарубежным капиталом во Вьетнаме: особенности законодательства / Фам Тхи Тхань Хуэн // Вестник государственной регистрационной палаты при Минюсте РФ. – 2011. – № 2. – С. 12-18. – 0,46 п.л.

3. Фам Тхи Тхань Хуэн. Соглашение о торговых аспектах инвестиционных мер и его влияние на инвестиционное законодательство Вьетнама / Фам Тхи Тхань Хуэн // Вестник ВГУ. Серия: Право. – Воронеж: ВГУ, 2011. – №. 2 (11). – С. 445-452. – 0,42 п.л.

Статьи, опубликованные в иных изданиях

4. Фам Тхи Тхань Хуэн. Механизм разрешения споров, возникающих в связи с осуществлением инвестиционной деятельности во Вьетнаме / Фам Тхи Тхань Хуэн // Международно-правовые чтения. – Воронеж: Воронеж. гос. ун-т, 2009. – Вып. 8. – С. 100-107. – 0,43 п.л.

5. Фам Тхи Тхань Хуэн. Понятие «инвестиции» и «иностранный инвестор» в двусторонних соглашениях Вьетнама о поощрении и взаимной защите инвестиций / Фам Тхи Тхань Хуэн // Международно-правовые чтения. Воронеж: Воронеж. гос. ун-т, 2011. – Вып. 10. – С. 199-205. – 0,4 п.л.

6. Фам Тхи Тхань Хуэн. Механизм разрешения споров в соответствии с двусторонними соглашениями о поощрении и взаимной защите капиталовложений СРВ / Фам Тхи Тхань Хуэн // Актуальные проблемы государства и права: Воронеж: Воронеж. гос. ун-т, 2011. – Вып. 5. – С. 98-104. – 0, 25 п.л.

7. Pham Thi Thanh Huyen. Arbitration centre and recognition of foreign arbitral awards in Vietnam // Материалы XVI Международной научной конференции студентов, аспирантов и молодых учёных «Ломоносов». Секция «Юриспруденция». Подсекция «Международное право». – М., 2009. – С. 1-3. – 0,17 п.л.

8. Pham Thi Thanh Huyen. The legal aspect of Mergers and Acquisitions with foreign involvement in Vietnam // Материалы XVII Международной научной конференции студентов, аспирантов и молодых учёных «Ломоносов». Секция «Юриспруденция». Подсекция «Международное право». – М., 2010. – С. 1-4. – 0,16 п.л.

9. Pham Thi Thanh Huyen. Decree issued to guide the New Law on Personal Income Tax / Pham Thi Thanh Huyen // Asian law business journal (ALB). – 2008. – Issue 8.12. – P. 41. – 0,15 п.л.

10. Pham Thi Thanh Huyen. Long-awaited guidance on the Real Estate Law comes out // Asian law business journal (ALB). – 2007. – Issue 7.11. – P. 17. – 0,1 п.л.

Фам Тхи Тхань Хуэн (Вьетнам)

СООТНОШЕНИЕ МЕЖДУНАРОДНО-ПРАВОВОГО И НАЦИОНАЛЬНОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ИНОСТРАННЫХ ИНВЕСТИЦИЙ В СОЦИАЛИСТИЧЕСКОЙ РЕСПУБЛИКЕ ВЬЕТНАМ (ПУБЛИЧНО-ПРАВОВОЙ АСПЕКТ)

Диссертационное исследование представляет собой комплексный анализ особенности правового регулирования иностранных инвестиций во Вьетнаме, как на международном, так и на национальном уровне.

В диссертации исследована вьетнамская доктрина соотношения международного и внутригосударственного права, проанализирована практика осуществления во Вьетнаме международных договоров в сфере инвестиции, включая двусторонние соглашения СРВ о поощрении и взаимной защите инвестиций и многосторонние соглашения, принятые в рамках ВТО, АСЕАН и АТЭС. В работе также проведен анализ процесса развития инвестиционного законодательства Вьетнама и обоснованы основные направления его дальнейшего совершенствования в свете международных обязательств Вьетнама.

Pham Thi Thanh Huyen (Vietnam)

THE RELATIONSHIP BETWEEN INTERNATIONAL AND NATIONAL REGULATIONS OF FOREIGN INVESTMENTS IN THE SOCIALIST REPUBLIC OF VIETNAM (THE PUBLIC ASPECT)

This dissertation presents a complex analysis of characteristics of foreign investment regulations in Vietnam at both international and national level.

The author examined the Vietnamese doctrines on issues of relationship between international and national law, analyzed the implementation of international investment treaties in Vietnam, including the Vietnam’s bilateral agreements for the promotion and reciprocal protection of investments and the multilateral agreements of WTO, ACEAN and APEC. The dissertation also provides the analysis of the development process of Vietnam investment legislation and substantiates the main directions of its further improvement in light of Vietnam’s international commitments.