

---

## ПОНЯТИЕ И СУЩНОСТНЫЕ ХАРАКТЕРИСТИКИ ИНВЕСТИРОВАНИЯ В ДЕЙСТВУЮЩЕМ РОССИЙСКОМ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВЕ

**А.О. Иншакова**

Кафедра международного права  
Российский университет дружбы народов  
ул. Миклухо-Макляя, 6, Москва, Россия, 117198

**М.С. Шищенко**

Кафедра гражданского права и процесса  
Волгоградский государственный университет  
Университетский просп., 100, Волгоград, Россия, 400062

В статье рассматриваются сущностные характеристики категорий «инвестиция» и «инвестирование», выявляются основополагающие признаки инвестирования в юридическом аспекте. Проведен детальный анализ различных экспертных точек зрения на правовую природу инвестирования и инвестиционного процесса в целом, раскрывается содержание инвестиционного контракта как основного элемента инвестиционного процесса. Определяется место инвестирования в системе иных правовых институтов. Аргументируется дифференциация инвестирования от других конструкций, таких как страхование, трудовой договор, лизинг и др.

**Ключевые слова:** инвестиции; инвестирование; инвестиционный процесс; инвестиционный контракт; правовая природа инвестиционного контракта; организатор инвестирования; механизмы привлечения инвестиций.

Понятие «инвестиция» происходит от латинского слова *in-vestire* — «одевать, покрывать, окружать» [2. С. 893], «внешнее оформление» [11. С.818].

В основе инвестирования как экономической категории лежат определенные социально-экономические причины, и, прежде всего, процесс общественного разделения труда. Поскольку понятия «инвестиции» и «инвестирование» — это, по природе своей, экономические категории, то особое внимание определению данных понятий уделяется в работах зарубежных и отечественных экономистов [1; 4; 14; 17; 18; 20; 24].

Обстоятельно раскрывает сущность инвестиционного процесса М.Ю. Маковецкий, рассматривая его в трех плоскостях:

- 1) в воспроизводственной, когда инвестиционный процесс воспринимается как последовательные этапы трансформации сбережений в инвестиции;
- 2) в институциональной, где инвестиционный процесс предполагает наличие сети финансовых учреждений и системы финансовых рынков;
- 3) в функциональной, в которой инвестиционный процесс предстает как совокупность отношений между участниками инвестиционной деятельности,

складывающихся на стадии аккумулирования инвестиций, их перераспределения и использования инвестиций в рамках экономической системы [25].

В условиях рыночной экономики зачастую имеет место ситуация, когда одни субъекты, имея деньги, не имеют желания приобрести на них какое-либо имущество, у других, наоборот, есть возможность приобрести либо произвести имущество, однако их возможности не позволяют этого сделать, и они нуждаются в дополнительных финансовых вливаниях. Соответственно, совершенно справедливо утверждение о том, что «в инвестировании, так же как при торговле, происходит товарообмен, но своеобразный: субъект, имеющий средства, т.е. инвестор, меняет принадлежащее ему имущество, но не на другой товар, а на обещание (обязательство) лица, получившего средства, передать (выплатить) в будущем имущество, как правило деньги, в объеме, превосходящем переданное, и тем самым получить доход (выгоду)» [23. С. 6].

Зачастую в научной литературе инвестиционный процесс понимается как механизм сведения вместе тех, кто предлагает деньги, с теми, кто определяет спрос [9. С. 15] либо как процесс превращения сбережений физических и юридических лиц в производственное оборудование, здание и сооружение [15].

Общим является понимание инвестирования как непосредственного процесса вложения, передачи материальных благ с определенной целью, главным образом с целью получения прибыли.

Кроме того, инвестиционный процесс можно рассматривать в политической плоскости как деятельность государства и его органов, прежде всего во внешнеполитической сфере, направленной на улучшение инвестиционного климата, а также и как явление социальное, поскольку инвестирование предполагает появление новых рабочих мест и, как результат, трудовую миграцию. В качестве инвестиционного процесса можно рассматривать и вложение в пенсионные фонды, и обеспечение жизнедеятельности пенсионеров за счет получения негосударственных пенсий [23. С. 7], хотя данное направление государственной политики требует еще детальной регламентации. Безусловно, инвестиционный процесс — явление многогранное, требующее особого анализа.

Юридическое экспертное сообщество также по-разному определяет инвестирование. По мнению одних авторов, это «вложение капитала в сферу материального производства с последующим его возвратом в виде предпринимательской прибыли» [6]. Другие ученые отмечают, что «инвестирование — это отчуждение имущества третьему лицу для последующего использования в целях развития производства ради получения прибавочного продукта» [12. С. 14]. Тем не менее, общим знаменателем этих двух позиций является то, что инвестирование понимается как процесс передачи, отчуждения имущества, целью которого выступает получение прибыли.

Нельзя обойти вниманием и позицию российского законодателя, выраженную в нормативно-правовых актах Российской Федерации, посвященных правовому регулированию инвестиций. Так, например, в Федеральном законе от 24 июля 2002 г. № 111-ФЗ (в ред. от 27.12.2009) «Об инвестировании средств для

финансирования накопительной части трудовой пенсии в Российской Федерации» [30] в п. 2 ст. 3 определено, что инвестирование средств пенсионных накоплений является деятельностью управляющей компании по управлению средствами пенсионных накоплений. Однако вряд ли с таким определением можно согласиться, поскольку, по сути, процесс доверительного управления денежными средствами, выражающийся в деятельности управляющих компаний, приравнивается к процессу инвестирования, а это две совершенно разные правовые категории, хотя признаки инвестирования в данном случае, безусловно, присутствуют.

Нельзя забывать и о том, что основу инвестиционного процесса составляет инвестиционный контракт, правовая природа которого в правовой литературе, законодательстве и правоприменительной практике оценивается неоднозначно. Так, одни авторы относят инвестиционные контракты к области административного (публичного) права и отрицают договорную природу инвестиционных контрактов, считая, что правовой базой для выдачи соответствующих документов являются «бланкетные полномочия, заранее предоставляемые государствами своим правительственным органам, или же постановления индивидуального характера, принимаемые высшими органами государств по конкретным иностранным инвестициям» [26. С. 98].

Принципиально иной концепции придерживаются сторонники другой позиции, которые подчеркивают гражданско-правовой характер инвестиционных контрактов и рассматривают их в качестве разновидности гражданско-правовых договоров, обладающих определенной спецификой [7; 13; 22].

Третья точка зрения, выражаемая зарубежными авторами, заключается в приравнивании инвестиционных контрактов к международным договорам, что подразумевает включение данного правового института в рамки международного публичного права.

Существуют и другие точки зрения. Так, А.С. Богатырев указывает на то, что «в силу сложности и комплексности отношений регулирования, вероятно, и невозможно прямолинейно отнести инвестиционные соглашения-контракты к категории договоров и соглашений международного публично-правового характера или административного и гражданского характера в национальном праве» [5. С. 74]. Данная позиция сегодня получила поддержку и со стороны других ученых. В частности, И.И. Басыров полагает, что «инвестиционный договор — это комплексный правовой институт, в рамках которого возникают как частно-правовые, так и публично-правовые отношения, поэтому его следует признать договором со смешанной правовой природой» [3].

Безусловно, инвестиционные контракты нельзя относить только к договорам гражданско-правового характера, как нельзя и отрицать наличие в них публично-правовой составляющей. В данном контексте вспоминается утверждение М.И. Кулагина, указывавшего на то, что «основное содержание инвестиционных соглашений в части обязанностей государства заключается в предоставлении государством иностранному вкладчику дополнительных гарантий (от на-

ционализации, свободного перевода за границу прибылей и репатриации капитала), а также дополнительных льгот (налоговых, таможенных и др.). Нередко государство гарантирует вкладчику стабильность инвестиционного режима. Все эти права и льготы являются публично-правовыми, а гражданский договор не может заключаться по поводу публичных прав» [19. С. 55]. Вместе с тем не стоит забывать, что основная масса инвестиционных контрактов заключается полностью равноправными субъектами, не обладающими особым иммунитетом в соответствии с положениями и принципами гражданского законодательства.

Раскрывая правовую природу инвестиционного контракта, обычно выделяют пять основных его элементов:

1) в результате заключения инвестиционного контракта происходит передача (инвестирование) инвестором имущества другому лицу, как правило, в собственность;

2) инвестирование всегда осуществляется в так называемое общее предприятие;

3) на стороне инвестора в той или иной степени участвуют несколько физических или юридических лиц;

4) цель заключения инвестиционного контракта — получение инвестором дохода от вложения средств. Источником дохода является деятельность лица, получившего инвестиции;

5) пятый признак инвестиционного контракта связан с содержанием субъективного права инвестора в части возможности участия последнего в той деятельности, которая может принести доход. При этом сам инвестор не принимает участия в той деятельности, которая приносит или может принести доход. Он вправе получать доход (часть дохода) не в силу факта участия в его создании, что происходит в случае с предпринимателем, а в силу наличия соответствующего правоотношения между ним и организатором инвестирования [23. С. 10].

То, что большинство инвестиционных контрактов носит гражданско-правовой характер, утверждают такие известные российские специалисты в соответствующей области, как И.З. Фархутдинов и В.А. Трапезников. При этом ученые обоснованно отмечают, что «правовое содержание инвестиционных правоотношений и инвестиционной деятельности определяется тем, что они являются разновидностью гражданско-правовых отношений и обладают общими с ним чертами. Поэтому их можно определить как общественные отношения, связанные с инвестициями и инвестиционной деятельностью, урегулированные нормами гражданского права, в результате чего у участников этих правоотношений возникают имущественные и личные неимущественные права и обязанности» [16. С. 432].

Как и в любом правоотношении, в основе инвестирования лежат не только договоры, но и другие юридические факты. Н.Г. Доронина и Н.Г. Семилютина подчеркивают, что инвестирование средств может опосредоваться различными правовыми формами — договором займа, договором кредитования (включая банковское) и др., в том числе за счет привлечения средств неопределенного

круга лиц путем выпуска таких ценных бумаг, как акции и облигации [27. С. 143]. Инвестиционные правоотношения могут возникнуть, например, и на основании отношения членства в жилищном накопительном кооперативе.

Специфика инвестиционных отношений проявляется и в том, что их следует отнести к тем отношениям, которые возникают между экономически неравными субъектами, когда один из субъектов данных правоотношений значительно сильнее своего контрагента именно по своим финансовым возможностям. Поэтому законодателем должны быть разработаны различные механизмы привлечения инвестиций, поскольку в различных видах инвестиционных отношений риски потерь существенно могут отличаться.

Определяя место инвестирования в системе иных правовых институтов, необходимо отметить, что инвестирование значительно отличается от других конструкций по целому ряду признаков. Так, например, целью участия в инвестировании для инвестора является получение дохода, что отличает его, например, от пожертвований, поскольку при пожертвовании отсутствует ожидание прибыли от вложения.

Инвестирование следует отличать от тех юридических институтов, где реализация субъективного права на получение дохода происходит с участием лица, которому вложения изначально принадлежали: полное товарищество, договор о совместной деятельности и т.д.

Нельзя рассматривать в качестве инвестирования и такой правовой институт, как соглашение о разделе продукции [23], на чем настаивают некоторые авторы, в частности В. Лисица [21].

Инвестирование отличается и от процесса вложения личного труда, осуществляемого в рамках трудового договора. И это отличие состоит в том, что работник вправе рассчитывать только на вознаграждение за свой труд. Инвестиционный же доход — это результат действий организатора инвестирования, без участия инвестора.

Юридическую конструкцию игры также следует ограничивать от инвестирования, во-первых, поскольку источником выплат является призовой фонд, составленный либо из вкладов участников, либо из средств спонсоров, во-вторых, игрок так или иначе принимает участие в самом процессе игры, что и определяет возможность выигрыша, в-третьих, правом на получение дохода обладают только те, кто выиграл. При инвестировании же правом на получение дохода обладают все лица, осуществившие инвестиции [23. С. 11].

Не является инвестированием и приобретение лотерейных билетов, хотя цель участия в лотерее и инвестировании совпадает — получение дохода. Однако в лотерее в виде выигрыша выплачиваются средства, полученные от продажи билетов, т.е. за счет проигравших лиц, и, соответственно, организатор не прилагает никаких усилий к получению прибыли конкретным участником.

Вложения, осуществляемые при участии в так называемых клубах и ассоциациях, также нельзя квалифицировать как инвестирование (сетевой маркетинг, пирамидальная схема).

Некоторые авторы относят к сфере инвестирования и страхования. Но, по мнению А.В. Майфата, это представляется неверным, поскольку цели у страхования и инвестирования разные. Цель страхования — компенсация неблагоприятных последствий в сфере материальных и личных благ [10. С. 496]. Участие в страховых отношениях не предполагает для застрахованного лица получения дохода или иной выгоды.

Думается, нет оснований относить к инвестированию и вложения в кредитные кооперативы посредством вступления в члены кооператива, на чем настаивают некоторые авторы [8]. Цель участия в кредитном кооперативе — возможность получить денежные средства взаймы посредством заключения с кооперативом соответствующего договора. В то же время признаки инвестирования присутствуют во взаимоотношениях между членами жилищных (жилищно-накопительных) кооперативов и указанными кооперативами.

Исходя из предложенных ранее критериев, не следует относить к инвестированию и деятельность, осуществляемую в рамках лизинговых отношений, это прямо вытекает из ст. 2 Федерального закона от 29 октября 1998 г. № 164-ФЗ «О финансовой аренде (лизинге)» [28].

Подводя итоги анализа нормативного и научного материала, использованного в процессе исследования, в качестве резюме данной статьи хочется предложить следующее определение инвестирования. Инвестирование — это экономико-правовая конструкция, предполагающая вложение материальных средств и/или капитала (инвестиций) в программы, проекты, предпринимательское дело, имущественные объекты, ценные бумаги, с целью получения материальной выгоды в будущем.

#### ЛИТЕРАТУРА

- [1] *Абрамов С.И.* Организация инвестиционно-строительной деятельности. — М., 1999.
- [2] *Ананьев П.М.* Полный латинский словарь. — М., 1862.
- [3] *Басыров И.И.* Природа инвестиционного договора (контракта) // Юрист. — 2009. — № 3.
- [4] *Бобылев В.В.* Эффективность организационных форм управления капитальным строительством. — М., 2003.
- [5] *Богатырев А.Г.* Инвестиционное право. — М., 1992.
- [6] *Бублик В.А.* Гражданско-правовое регулирование внешнеэкономической деятельности в Российской Федерации: проблемы теории, законодательства и правоприменения. — Екатеринбург, 1999.
- [7] *Вознесенская Н.Н.* Иностранные инвестиции и смешанные предприятия в странах Африки. — М., 1975.
- [8] *Гинатулин А.Р.* Развитие института коллективного инвестора // Журнал российского права. — 2002. — № 1. — С. 111–115.
- [9] *Гитман Л.Дж., Джонк М.Д.* Основы инвестирования. — М., 1997.
- [10] *Гражданское право / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого.* — М., 1997.
- [11] *Дворецкий И.Х.* Латинско-русский словарь. — 2-е изд., доп. — М., 1986.
- [12] *Доронина Н.Г., Семилотина Н.Г.* Государство и регулирование инвестиций. — М., 2003.
- [13] *Доронина Н.Г.* Некоторые организационно-правовые аспекты иностранных инвестиций в развивающихся странах: Автореф. дисс. ... канд. юрид. наук. — М., 1979.

- [14] *Иванов Г.И.* Инвестиции: сущность, виды, механизмы функционирования: Учеб. пособие для вузов. — Ростов н/Д., 2002.
- [15] *Инвестиции: Учебник / Под ред. В.В. Ковалева, В.В. Иванова, В.А. Лялина.* — М., 2003.
- [16] *Инвестиционное право: Учебно-практич. пособие.* — М., 2006.
- [17] *Инвестиции и инновации: Словарь-справочник от А до Я / Под ред. М.З. Бора, А.Ю. Денисова.* — М., 1998.
- [18] *Кейнс Дж.* Общая теория занятости, процента и денег / Пер. с англ. Н.Н. Любимова. — М., 2000.
- [19] *Кулагин М.И.* Правовая природа инвестиционных соглашений, заключенных развивающимися странами // Политические и правовые системы стран Азии, Африки и Латинской Америки. — М., 1975.
- [20] *Кулагин П.И., Пельман М.Г.* Управление инвестиционным процессом в европейских странах СЭВ. — М., 1979.
- [21] *Лисица В.* Инвестиционный договор // Закон. — 2003. — № 6. — С. 117.
- [22] *Луиц Л.А.* Курс международного частного права. Особенная часть. — М., 1975.
- [23] *Майфат А.В.* Гражданско-правовые конструкции инвестирования. — М., 2006.
- [24] *Макконнелл К.Р., Брю С.Л.* Экономикс: принципы, проблемы и политика: В 2 т. / Пер. с англ. — М., 1992. — Т. 1.
- [25] *Маковецкий М.Ю.* Роль рынка ценных бумаг в инвестиционном обеспечении экономического роста // Финансы и кредит. — 2003. — № 21.
- [26] *Мозолин В.П.* Право США и экспансия американских корпораций. — М., 1974.
- [27] *Предпринимательское право: Курс лекций / Под ред. Н.И. Клей.* — М., 1993.
- [28] *Федеральный закон от 29 октября 1998 г. № 164-ФЗ «О финансовой аренде (лизинге)» // Собрание законодательства Российской Федерации.* — 1998. — № 44. — Ст. 5394.
- [29] *Федеральный закон от 30 декабря 1995 г. № 225-ФЗ «О соглашениях о разделе продукции» // Собрание законодательства Российской Федерации.* — 1996. — № 1. — Ст. 18.
- [30] *Федеральный закон от 24 июля 2002 г. № 111-ФЗ (в ред. от 27.12.2009) «Об инвестировании средств для финансирования накопительной части трудовой пенсии в Российской Федерации» // Собрание законодательства Российской Федерации.* — 2002. — № 30. — Ст. 3028.
- [31] *Чернов В.А.* Инвестиционная стратегия. — М., 2003.

## **CONCEPT AND FEATURES OF INVESTMENT IN CURRENT RUSSIAN LEGISLATION**

**A.O. Inshakova**

The Department of International Law  
Peoples' Friendship University of Russia  
6, Miklukho-Maklaya st., Moscow, Russia, 117198

**M.S. Shishenko**

The Department of Civil Law and Procedure  
Volgograd State University  
100, University av., Volgograd, Russia, 400062

In the article the author reveals essential characteristics of «investment» and «investing» categories and identifies fundamental features of the investment process in legal aspect. A detailed analysis of different expert points of view on the legal nature of investment and investment process in general is carried out. An investment contract as a basic element of the investment process is described. A place of investment in the system of other legal institutions is defined. Differentiation of investment from other constructions, such as insurance, employment contract, lease and etc. is argued.

**Key words:** investment, investing, investment process, investment contract, legal nature of investment contract, investment provider, mechanisms of investment attraction.