Мирзоев Парвиз Исроилович. Проблемы информационных услуг в инвестиционной деятельности: диссертация ... кандидата юридических наук: 12.00.03 / Мирзоев Парвиз Исроилович;[Место защиты: Таджикский национальный университет].- Душанбе, 2015.- 235 с.

**Содержание к диссертации**

Введение

**ГЛАВА 1. Правовая природа информационных услуг в сфере инвестиционной деятельности 133**

1.1. Гражданско-правовая сущность инвестиционной деятельности 133

1.2. Понятие и задачи информационных услуг в инвестиционной деятельности 41

**ГЛАВА 2. Договорное регулирование оказания информационных услуг в сфере инвестиционной деятельности 85**

2.1. Информационный характер инвестиционных договоров 85

2.2. Договор возмездного оказания информационных услуг и его роль в инвестиционной деятельности 111

2.3. Гражданско-правовые проблемы оказания консультационных услуг в инвестиционной деятельности 136

**ГЛАВА 3. Реализация договорных правоотношений по оказанию информационных услуг в сфере инвестици онной деятельности 1488**

3.1. Особенности заключения, изменения и расторжения договоров по оказанию информационных услуг в инвестиционной деятельности 1488

3.2. Ответственность за нарушение обязательств по оказанию информационных услуг в инвестиционной деятельности 1722

Заключение 21010

Список использованных источников и литературы

## Понятие и задачи информационных услуг в инвестиционной деятельности

Предпринимательская, инвестиционная деятельность и состояние экономики в целом в значительной степени зависят от государственной политики. Своими действиями государство может существенно затормозить или ускорить эти процессы. В Таджикистане «в целях организации площадки свободного диалога между государством и частным сектором, проведения посредством него необходимых реформ для улучшения инвестиционно-предпринимательского климата был создан на высшем уровне Консультативный совет по улучшению инвестиционного климата, в состав которого входят представители государственных органов, отечественного и зарубежного частного сектора, а также партнеров по развитию»56.

«Действительно, развитие частного сектора, в особенности улучшение инвестиционно-предпринимательского климата, является приоритетным направлением экономической политики Правительства страны и с этой целью принимается множество мер. В том числе, в целях реальной поддержки предпринимателей путем создания льготных финансовых ресурсов в текущем году было создано Государственное учреждение «Фонд поддержки предпринимателей», куда из государственного бюджета было направлено 63 млн. сомони. Ожидается, что в фонд в 2015 году будет направлено до 130 млн. сомони, а в течение предстоящих 7 лет - до 1 млрд. сомони»57.

На сегодняшний день Таджикистаном в рамках предусмотренных реформ принят ряд новых законов, отраслевых стратегий и программ, усовершенствован ряд нормативных правовых актов. Кроме того, Республика Таджикистан, став полноправным членом Всемирной торговой организации (ВТО), подписала Конвенцию ООН, или же Конвенцию Нью-Йорка, о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений58.

Не следует забывать, что инвестиции формируют производственный потенциал на новой научно-технической базе и предопределяют конкурентные позиции стран на мировых рынках. При этом далеко не последнюю роль для многих государств, особенно вырывающихся из экономического и социального неблагополучия, играет привлечение иностранного капитала в виде прямых капиталовложений, портфельных инвестиций и других активов.

Следует отметить, что инвестиция, определяя будущее страны в целом, отдельного субъекта хозяйствования и являясь локомотивом в развитии экономики, имеет тесную связь с такими понятиями как информация. А привлечение инвестиций в экономику Таджикистана и их освоение соответственно способствуют повышению производительного потенциала его экономики.

В настоящее время практически любая деятельность немыслима без получения и использования необходимой достоверной и своевременной информации. Инвестиционная деятельность не является исключением. Наличие необходимой информации может существенным образом повлиять на принятие решения об инвестициях, на объемы и направления

Вот почему в условиях формирования рыночной экономики и вхождения республики в мировой процесс глобализации возрастает роль и значение информации в развитии экономики, особенно инвестиционного климата. Так как «государственная политика привлечения и защиты инвестиций Республики Таджикистан (инвестиционная политика государства) направлена на социально-экономическое развитие государства и достижение общеполезного эффекта в инвестиционной сфере, включает в себя прямое участие государства в общественно-значимой инвестиционной деятельности, а также стимулирование инвестиционной деятельности, осуществляемого частным сектором»59.

В развитии экономики страны, в целом отдавая должное иностранным инвестициям и в его системе - хорошо налаженной сети информации, надо отметить, что исследование понятия и задач информационных услуг в инвестиционной деятельности невозможно без рассмотрения вопроса о понятии «информации» и «услуг».

В современном мире информация, занимая особое место и центральное звено в системе инвестиционной политики государства, играет решающую роль в привлечении притоков финансовых средств в экономики страны. Но теория экономики рынка информационных услуг представляет собой одну из наиболее активно развивающихся отраслей экономической науки. Специфика и особенности развития рынка информационных услуг, а также процесс становления теорий, изучающих данный процесс, поставили перед учеными ряд проблем, которые до сих пор не нашли должного осмысления и

Итак, информация, являясь основным элементом информационных услуг в системе инвестиционной деятельности, нашла свое отражение в ряде нормативно-правовых актов Таджикистана, среди которых можно особо выделить Концепцию государственной политики привлечения и защиты инвестиций Республики Таджикистан, утвержденную постановлением Правительства Республики Таджикистан от 29 декабря 2012 года, за №755.

Концепция государственной политики привлечения и защиты инвестиций Республики Таджикистан, регулируя вопросы касательно информационных услуг в инвестиционной деятельности, уделяет пристальное внимание доступности информации и её прозрачности. Так, согласно пункту 33 названной Концепции, доступность информации, прозрачность и ясность законодательства являются важнейшими факторами формирования инвестиционного имиджа страны. Декларация вышеуказанного принципа в Законе «Об инвестиции» является положительным моментом, однако на практике этот принцип не соблюдается. Доступ к информации у потенциальных инвесторов затруднен, что не способствует принятию положительных решений о размещении капиталов в Республике Таджикистан.

## Договор возмездного оказания информационных услуг и его роль в инвестиционной деятельности

В соглашениях о разделе продукции участок недр передается в пользование инвестору для производства работ по поиску, разведке, добыче минерального сырья и на ведение связанных с этим работ. А в соответствии с концессионным договором концессионер обязан создать (построить, смонтировать) либо реконструировать (отремонтировать, переоборудовать, модернизировать) передаваемое ему во владение и пользование недвижимое имущество. Таким образом, очевидно, что в указанных договорах присутствуют элементы договора подряда и смежных с ним договоров. Подряд на выполнение проектных и изыскательских работ как разновидность договора подряда - это договор, по которому подрядчик (проектировщик, изыскатель) обязуется по заданию заказчика разработать техническую документацию и/или выполнить изыскательские работы, а заказчик обязан принять и оплатить результат таких работ.

Учитывая, что одной из основных обязанностей инвестора по соглашению о разделе продукции является разработка такого сложного проектного документа, как технико-экономическое обоснование производства работ по эксплуатации недр, а также сбор геологической информации, которая включает информацию о количественных запасах недр, горно-технических, гидрогеологических, экологических и прочих условиях добычи полезных ископаемых, об участках недр, пригодных для строительства и эксплуатации подземных сооружений, и что такая информация становится собственностью государства, можно отметить несомненное сходство элемента соглашения о разделе продукции и договора подряда на выполнение проектных и изыскательских работ.

Еще одна общая черта соглашений о разделе продукций, концессионного соглашения и договора подряда состоит в общей презумпции выполнения работ иждивением подрядчика, которую устанавливает ст. 716 ГК РТ, поскольку инвестор (концессионер) производит работы за свой счет и на свой риск.

Также общие черты подряда, соглашения о разделе продукции и концессионного соглашения можно усмотреть в их субъектном составе.

По общему правилу для договоров подряда подрядчик вправе привлечь к исполнению своих обязанностей по договору других лиц (субподрядчиков), выступая в роли генерального подрядчика, в частности, для выполнения проектно-изыскательских работ, разработки инженерной или проектной документации, архитектурного решения. Ту же схему можно увидеть и в соглашении о разделе продукции. Инвестор заключает соглашение с собственником недр - государством и при этом назначает (создает) отдельное юридическое лицо - оператора соглашения, который осуществляет работы по соглашению в качестве генерального подрядчика, который привлекает субподрядчиков для выполнения различных работ по соглашению о разделе продукции.

При этом в качестве единственного существенного отличия договора подряда от соглашений о разделе продукции и концессий является то обстоятельство, что по общему правилу заказчик по договору подряда не может рассматриваться в качестве собственника результата произведенных подрядчиком работ до момента формальной передачи такого результата заказчику, то есть право собственности на вновь создаваемый подрядчиком объект возникает у подрядчика, и при передаче объекта заказчику подрядчик передает и право собственности на созданный объект. Также по договору подряда, заключенному на изготовление вещи (создание нового объекта), подрядчик передает права на такую вещь заказчику. Следовательно, чтобы предать право собственности на вещь, подрядчик должен таким правом располагать.

Статья 12 Закона РТ «О соглашениях о разделе продукции» гласит, что имущество, вновь созданное или приобретенное инвестором и используемое им для выполнения работ по соглашению, является собственностью инвестора, если иное не предусмотрено в соглашении. Право собственности на указанное имущество может перейти от инвестора к государству со дня, когда стоимость указанного имущества полностью возмещена государством, или со дня прекращения соглашения. В течение всего срока действия соглашения инвестору предоставляется полное право на пользование таким имуществом для проведения работ по соглашению. В этом случае ответственность за сохранность и риск его случайного повреждения возлагается на инвестора. Первичная геологическая, геофизическая и химическая информация, а также образцы полезных ископаемых, полученные инвестором в ходе выполнения работ по соглашению, принадлежат на праве собственности государству.

Согласно ст.4 Закона РТ «О концессиях» чистая прибыль, полученная концессионером в результате концессионной деятельности (в виде имущества или денежном выражении), является его собственностью в объемах, определяемых концессионным договором. Государство (Таджикистан) имеет преимущественное право приобретения продукции, произведённой концессионером.

Соглашение о разделе продукции и концессионное соглашение также сходны по субъектному составу (участником соглашений выступает государство) с перечнем гражданско-правовых договоров с участием государства, установленных ГК и соответствующими законами. Выступая участником гражданского оборота, или, как еще его называют, «совокупности сделок», государство обладает общей гражданской правоспособностью и, таким образом, вправе заключать любые гражданско-правовые договоры, кроме случаев, когда это прямо предусмотрено законом, то есть государство вправе участвовать в любых предусмотренных ГК РТ общих видах договоров (например, в договоре аренды), а также в особых разновидностях гражданско-правовых договоров с участием государства, предусмотренных гражданским законодательством, таких как государственный контракт на выполнение подрядных работ для государственных нужд, государственный заём, поставка товаров для государственных нужд. Необходимо отметить, что ведущие специалисты в области гражданского права при перечислении гражданско-правовых договоров с участием государства придерживаются именно такой точки зрения, продолжая этот ряд указанием соглашения о разделе продукции в качестве одного из таких договоров190.

Таким образом, можно сделать вывод, что все элементы соглашения о разделе продукции полностью совпадают с иными гражданско-правовыми договорами с особым субъектным составом (с участием государства).

Соглашения о совместной деятельности в форме капитальных вложений. В мировой практике инвестирования существует множество видов договоров в области капитальных вложений: это субподряд (subcontract), «перенесение доли капитала» (carriedinterest), соглашение о разделе продукции (productionsharingagreement), классическая концессия, концессия типа «роялти-налог на прибыль» (overridingroyalty), совместное предприятие, договор о технической помощи (EnhancedOilRecovery, EOR-contract), контракт, ориентированный на внутреннюю доходность, сервисный контракт191 и другие.

## Особенности заключения, изменения и расторжения договоров по оказанию информационных услуг в инвестиционной деятельности

Если суд выносит решение о расторжении договора вследствие существенно изменившихся обстоятельств, он по требованию любой из сторон должен определить последствия расторжения договора, исходя из справедливого распределения между сторонами расходов, понесенных ими в связи с исполнением договора.

В отличие от расторжения изменение договора в связи с существенными изменениями обстоятельств допускается по решению суда при наличии одновременно тех же самых условий только в исключительных случаях, когда расторжение договора противоречит общественным интересам либо несёт для сторон ущерб, значительно превышающий затраты, необходимые для исполнения договора на измененных судом условиях249.

Договор может быть расторгнут или изменен по требованию одной из сторон по решению суда или в иных случаях, предусмотренных законом или договором.

Изменение и расторжение договора, так же как и его заключение, подчиняются определенным правилам. Прежде всего, действия по изменению или расторжению договоров по своей юридической природе являются сделками. Следовательно, к ним применяются общие правила о совершении сделок. Наряду с этим к изменению и расторжению договоров применяются специальные правила, относящиеся к форме их совершения. В соответствии с ч. 1 ст. 484 ГК соглашение об изменении или расторжении договора осуществляется в той же форме, что и договор, если из закона, иных правовых актов, договора или обычаев делового оборота не вытекает иное. Так, если договор оказания информационных услуг в инвестиционной деятельности заключен в письменной форме, то его изменение или расторжение должно также быть совершено в письменной форме. Если стороны нотариально удостоверили договор, то его расторжение или изменение должно быть нотариально удостоверено. По своей юридической природе действия сторон по расторжению и изменению договора являются не только сделкой, но и договором, поскольку они представляют собой соглашение лиц, направленное либо на изменение, либо на прекращение гражданских прав и обязанностей. В силу этого они подчиняются общим правилам о порядке заключения договора.

Иной порядок изменения или расторжения договора предусмотрен для тех случаев, когда договор изменяется или расторгается не по соглашению сторон, а по требованию одной из них. Если это требование опирается на одно из изложенных оснований, порядок изменения или расторжения договора следующий: заинтересованная сторона обязана направить другой стороне предложение о расторжении или изменении договора, адругая сторона обязана в срок, указанный в предложении или установленный в законе или договоре, а при его отсутствии - в тридцатидневный срок, направить стороне, сделавшей предложение об изменении или расторжении договора: - либо извещение о согласии с предложением; - либо извещение об отказе от предложения; - либо извещение о согласии изменить договор на иных условиях. В первом случае договор считается соответственно измененным или расторгнутым в момент получения извещения о согласии стороной, сделавшей предложение об изменении или расторжении договора. Во втором случае, а также в случае неполучения ответа в установленный срок заинтересованная сторона вправе обратиться в суд о расторжении или изменении договора, который и разрешит возникший спор. В третьем случае сторона, сделавшая предложение об изменении договора, может согласиться с предложением контрагента. В таком случае договор считается измененным на условиях, предложенных контрагентом. Если сторона, сделавшая предложение об изменении договора, не согласится со встречным предложением контрагента, она вправе обратиться в суд с требованием об изменении договора. В этой ситуации условия, подлежащие изменению, будут определяться решением суда.

В ч. 2 ст. 484 ГК РТ особо подчеркивается, что требование об изменении или расторжении договора может быть заявлено стороной в суд только после получения отказа другой стороны на предложение изменения или расторжения договора либо неполучения ответа в срок, указанный в предложении или установленный законом либо договором, а при его отсутствии - в тридцатидневный срок.

Вместе с тем следует иметь в виду, что нельзя расторгнуть или изменить уже исполненный договор. Дело в том, что договор, так же как и основанное на нем обязательство, прекращается вследствие надлежащего исполнения (ст. 440 ГК РТ). Поэтому нельзя расторгнуть или изменить то, чего к моменту расторжения или изменения не существует.

В случае изменения договора соответствующим образом меняется и содержание обязательства, основанного на данном договоре. При этом обязательство меняется в той части, в какой был изменен лежащий в его основе договор. В оставшейся части условия договора сохраняются в прежнем виде, а стало быть, в прежнем виде сохраняется содержание обязательства, соответствующее этим условиям. С этого момента стороны лишаются принадлежащих им в силу обязательства прав и освобождаются от лежащих на них обязанностей.

## Ответственность за нарушение обязательств по оказанию информационных услуг в инвестиционной деятельности

Среди общественных отношений значительное место занимают информационные услуги. Законодатель для регулирования названных правоотношений выбрал нормы гражданского права, определив им место в системе гражданско-правовых обязательств. В то же время, определяя отраслевую принадлежность отношений, связанных с оказанием информационных и инвестиционной деятельности, необходимо учитывать и роль государства, выполняющего функции публично-правового характера.

Следует отметить, что первым достижением таджикской цивилистической мысли в этой области является включение гл. 37 «Договор возмездного оказания услуг» в ГК РТ. Из названий и содержания статей гл. 37 ГК видно, что включенные в нее нормы носят общий характер. Выделение в системе гражданско-правовых договоров договора возмездного оказания услуг связано с необходимостью определения его места в системе гражданско-правовых договоров. Что же касается специального регулирования отдельных разновидностей оказания услуг, в частности возмездного оказания информационных услуг, поименованных в ГК РТ, то оно, как заведомо предполагалось, должно осуществляться нормативными актами, которые находятся за пределами Кодекса.

Не вызывает сомнений многообразие услуг, которые способны обеспечивать индивидуальные и коллективные потребности участников гражданского оборота. Сохранение особенностей каждой из таких услуг может быть по общему правилу обеспечено при условии, если будет проведена необходимая дифференциация в их регулировании в рамках общего понятия договора услуг. С учетом этого обстоятельства, законодатель, определяя место услуг в ГК РТ, мог бы, казалось, воспользоваться в качестве образца для регулирования отношений, возникающих по поводу возмездного оказания услуг, моделями построения тех глав ГК РТ, в которых, наряду с общими положениями о договоре определенного типа, содержится регулирование в соответствующих пределах каждого из его видов.

На этом основании можно сделать вывод, что передача информации может происходить в обязательствах, не являющихся обязательствами по оказанию информационных услуг. Другими словами, любые информационные услуги включают передачу информации, но не любая передача информации является оказанием информационных услуг. Передача информации является обязательной характеристикой деятельности по оказанию информационных услуг, но не единственной.

В условиях стремительного развития рынка информационных услуг в инвестиционной деятельности особую актуальность приобретают проблемы обеспечения, реализации и защиты прав субъектов гражданских правоотношений. Положения ГК РТ закрепили общие подходы к регулированию названных отношений. Очевидно, что при рассмотрении договоров по оказанию информационных услуг в инвестиционной деятельности необходимо, прежде всего, опираться на их позитивно-правовое закрепление в действующей гражданско-правовой кодификации.

Исходя из сказанного, нами предложено авторское определение информационных услуг в инвестиционной деятельности: «Информационная услуга в инвестиционной деятельности - это совокупность задокументированных мер о предоставлении инвестору информации или сведений о процессе и реализации инвестированных средств».

Исследовав вопрос инвестиционных договоров, делается вывод, что «инвестиционные договоры» представляют собой «особый гражданско-214 правовой институт», который формируется по нормам и обычаям мирового коммерческого оборота, на основе межотраслевого взаимодействия частных, публичных, коллизионных, международных, процессуальных норм национального гражданского законодательства.

Инвестиционные договоры с иностранным элементом не урегулированы по их составам в гражданском законодательстве. С одной стороны, такие договоры имеют в своем содержании общие составы, относящие их к разновидности подрядных договоров (капитальные вложения, выполнение проектных и изыскательских работ, разработка технической документации и др.). С другой стороны, участие различных иностранных инвесторов, множественность конкретных объектов инвестиционных вложений привели к расширению спектра инвестиционных договоров.

Как показывает зарубежный опыт, наиболее распространенными видами государственных контрактов являются договоры о концессиях и договоры о разделе продукции.

Сложившиеся ситуация наталкивает на мысль, что необходимо выделить инвестиционные договоры в широком и узком смыслах. Причем в широком смысле корректнее будет использовать термин «договоры в сфере инвестиционной деятельности».

Следует также отметить, что все договоры в сфере инвестиционной деятельности имеют информационный характер. Информация обычно передается в двух формах: а) непосредственно - как объект договора на оказание соответствующего вида интеллектуальных услуг; б) как составная часть иных услуг или работ в других видах договоров в качестве необходимых сопутствующих услуг. Но информация передается не только при оказании услуг и не только в обязательствах по выполнению работ или оказанию услуг. Договоры в сфере инвестиционной деятельности характерны тем, что в них наблюдаются обе формы передачи информации. Поэтому необходимо учесть, что передача информации может происходить в обязательствах, не являющихся обязательствами по оказанию информационных услуг. Другими словами, любые информационные услуги включают передачу информации, но не любая передача информации является оказанием информационных услуг. Между тем, возможен вариант, когда информационные услуги предоставляются в рамках иных договоров. Однако на природу таких договоров в литературе не обращается внимания. По нашему мнению, такие договоры должны признаться смешанными (ч.3 ст.453 ГК). Исходя из того, что во всех договорах в сфере инвестиционной деятельности оказываются информационные услуги или информация передается в иной форме, можно указать на информационный характер инвестиционных договоров