

На правах рукописи

Ципун Алексей Викторович

**Конституционно-правовые основы регулирования международных
экономических отношений**

Специальности: 12.00.02 – Конституционное право; Муниципальное право.

12.00.10 – Международное право; Европейское право.

Автореферат

на соискание учёной степени
кандидата юридических наук

Москва – 2008

Работа выполнена в секторе теории конституционного права Института
государства и права Российской Академии наук

Научный руководитель доктор юридических наук,
Фархутдинов Инсур Забирович

Официальные оппоненты доктор юридических наук, профессор
Сафонов Владимир Евгеньевич

кандидат юридических наук
Трапезников Валерий Анатольевич

Ведущая организация Казанский Государственный Университет

Защита состоится 22 января 2009г. в 14.00 часов на заседании
Диссертационного совета Д.002.002.02 в Институте государства и права
Российской академии наук по адресу: 119991, г. Москва, ул. Знаменка, д. 10.

С диссертацией можно ознакомиться в библиотеке Института
государства и права РАН по адресу: 119991, г. Москва, ул. Знаменка, д. 10.

Автореферат разослан « ___ » _____ 2008г.

Ученый секретарь
диссертационного совета
доктор юридических наук, доцент

Королев С.В.

ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

Актуальность темы исследования. Необходимость постепенной конституционализации всех сфер жизни общества и государства определяет задачи развития и обогащения теории и практики конституционного права России. Анализ тенденций развития конституционализма показывает, что экономические и социальные отношения все в большей степени вовлекаются в сферу конституционного воздействия – как путем их прямого конституционно-правового регулирования, так и осуществления конституционного контроля. Особенно это касается сферы защиты экономического суверенитета и национальных интересов России в условиях глобализации международных экономических отношений, что, следует особо заметить, одновременно является предметом регулирования и международного публичного права.

Действие конституционного права и его эволюция однозначно связаны с государством, а эффективное правовое обеспечение международных экономических отношений является генеральным направлением в полномочиях государства. Расширение предмета конституционного права за счет регулирования экономических отношений происходит в общем русле правовой глобализации, в основе которой лежит юридизация свободы, власти, собственности, в том числе иностранной, как основополагающих компонентов современных социально-политических и экономических систем.

В области конституционно-правового регулирования международных экономических отношений расширение международного инвестиционного сотрудничества, что является ведущей тенденцией в исследуемой сфере, требует особого внимания. Мощные инвестиционные потоки, формирование мировой системы экономики и права, вызывают потребность в тесном взаимодействии национальных правовых систем, усиление роли международного права как универсального правового регулятора.

Решение этих проблем требует неукоснительного следования ст.15(ч.4) Конституции России, отводящей особое значение роли основных норм и принципов международного права, международным договорам. Конституционно-правовое регулирование международных экономических отношений требует соответствующего юридического механизма, выходящего за рамки отраслей внутригосударственного и международного права. Такой механизм, оптимально сочетающий публично-правовой и частноправовой методы регулирования, возможен только на межотраслевой и межсистемной правовой основе. Этому должен способствовать особое двухуровневое - национально-правовое и международно-правовое - регулирование экономических отношений с участием принимающего государства, национальных и иностранных юридических, физических лиц.

Международное право однозначно выступает за то, что государство в соответствии с конституционными требованиями облечено особыми правовыми функциями и полномочиями в целях выполнения своей главной задачи: быть на защите национальных интересов во имя повышения благосостояния общества. При этом успех правового механизма, обеспечивающего эффективность зарубежных капиталовложений, зависит от надежности юридических институтов, защищающих как интересы иностранного инвестора, так и государства, выступающего в некоторых случаях одновременно в двух ипостасях: хранителя суверенитета и участника гражданско-правовых отношений со всеми вытекающими отсюда юридическими последствиями.

Основная цель исследования заключается в решении актуальных научно-теоретических и практических проблем конституционно-правового и международно-правового регулирования международных экономических отношений на основе накопленного доктринального материала в теории общего права, конституционного права, международного права, в том числе, исследования проблем соотношения норм национально-правового и международно-правового регулирования иностранных инвестиций в соответствии с ч. 4 ст.15 Конституции РФ, государственно-правовых

проблем, возникающих в связи с усилением международного экономического сотрудничества в современных условиях.

На достижение указанной цели направлено решение следующих научно-практических задач:

- выявление тенденций, проблем, особенностей конституционно-правового регулирования международных экономических отношений;

- определение приоритетной функции государства в конституционно-правовом регулировании международных экономических отношений, имеющих особо важное значение для национальных интересов российского общества;

- анализ проблем взаимовлияния, взаимодействия и соотношения норм двух самостоятельных правовых систем – внутригосударственного права и международного права - в сфере регулирования международных экономических отношений;

- поиск оптимальных форм и методов гармонизации национально-правовых и международно-правовых норм регулирования экономических отношений международного характера;

- изучение конституционно-правовых основ защиты экономического суверенитета в ходе осуществления иностранной инвестиционной деятельности;

- определение параметров конституционно-правовых гарантий иностранных инвестиций;

- рассмотрение международно-договорных основ режимов иностранных инвестиций;

- разграничение законных актов государственного управления от мер косвенной экспроприации иностранных инвестиций, требующих компенсацию;

- исследование конституционно-правовых гарантий возмещения убытков при принудительном изъятии иностранной собственности в ходе осуществления международного экономического сотрудничества.

Объектом диссертационного исследования выступает совокупность публично-правовых отношений на международном и национальном уровнях, охватывающих сферу международных экономических отношений. В силу чрезмерной массивности избранной темы и разнородности нормативно-правового материала в сфере международных экономических отношений диссертант вынужден несколько сузить предмет своих исследований, ограничившись в основном исследованием проблем конституционно-правового регулирования иностранной инвестиционной деятельности на территории Российской Федерации.

Предмет диссертационного исследования составляет комплекс действующих принципов, норм, положений конституционного права и международного права, регулирующих правоотношения в ходе осуществления международных экономических отношений на территории Российской Федерации.

Степень научной разработанности темы исследования. Проблемы конституционно-правовых основ регулирования международных экономических отношений, находящихся также в орбите международного права, являются темой практически не исследованной, поскольку в науке конституционного права отсутствуют какие-либо комплексные диссертационные или другие исследования в данной области правовой науки. Что касается разработок избранной темы на стыке двух специальностей – конституционного права и международного права, то данное диссертационное исследование является первой попыткой в отечественной правовой науке.

В основе эмпирической и теоретико-правовой основы исследования лежат труды целого ряда ученых-конституционалистов: Авакьян С.А., Автономов А.С., Амирбеков К.И., Баглай М.В., Баренбойм П.Д., Бондарь

Н.С., Гаджиев Г.А., Лафитский В.И., Козлова Е.И., Конюхова И.А., Крусс В.И., Кутафин О.Е., Лучин В.О., Степанов И.М., Тихомиров Ю.А., Топорнина Б.Н., Хабибуллин А.Г., Хабриева Т.Я., Чиркина В.Е., Шульженко Ю.Л., Эбзеев Б.С., и др.

Что касается международного права, то имеется ряд трудов, посвященных различным аспектам правового регулирования международных экономических отношений. В ходе диссертационного исследования автор опирался на доктринальные работы по международному праву, содержащихся в трудах таких ученых, как Бахин С.В., Блищенко И.П., Богатырев А.Г., Богуславский М.М., Волова Л.И., Вельяминов Г.М., Доронина Н.Г., Дмитрива Г.К., Каламкарян Р.А., Ковалев А.А., Курдюков Г.И., Лукашук И.И., Мингазов Л.Х., Мюллерсон Р.А., Нешатаева Т.Н., Тиунов О.И., Ушаков Н.А., Фархутдинов И.З., Шумилов В.М. и др.

В ходе данного научного исследования использовались также труды таких зарубежных ученых, как Ананда В., Асанте С., Батлер В., Вальде Т., Мачлински П., Нортон Дж., Сорнораджа М., Фотурос А., Шварценбергер Дж., Шихата Н., Янака-Смолл К. и др.

Теоретические и методологические основы исследования сформировались на основе изучения доктринальных научных трудов в сфере общей теории права, конституционного права, международного права, а также национально-правовых законодательных и других нормативно-правовых актов, международно-правовых договоров и документов.

При разработке темы применялись общие научные методы познания: диалектический, комплексный, сравнительно-правовой, формально-логический и др. Исходным методологическим подходом выступил диалектический метод, обосновывающий взаимообусловленность всех социально-экономических процессов, в том числе и в области зарубежного инвестирования на территории Российской Федерации.

Комплексный научный метод позволил диссертанту проанализировать обозначенные проблемы конституционного и международного характера во

всем многообразии их связей и отношений. Сочетание сравнительно-правового и формально-логического методов дало возможность выявить пути оптимального сочетания конституционно-правовых и международно-правовых методов регулирования международных экономических отношений.

Нормативную базу диссертационного исследования составили: Конституция Российской Федерации, Гражданский Кодекс РФ, Закон РФ “О внешнеэкономической деятельности Российской Федерации”, Закон РФ “Об иностранных инвестициях в Российской Федерации” от 9 июля 1999г., Закон РФ “О соглашениях о разделе продукции ” от 30 декабря 1995г., другие законодательные и нормативно-правовые акты, постановления Конституционного Суда РФ, а также международные многосторонние и двусторонние инвестиционные договоры с участием России, решения международных арбитражных судов и др.

Научная новизна диссертационного исследования заключается в том, что в нем впервые комплексно исследуются проблемы совместного конституционно-правового и международно-правового регулирования международных экономических отношений. В целях совершенствования правового регулирования международных экономических отношений путем гармонизации национально-правовых и международно-правовых методов диссертантом сформулированы концептуальные политико-правовые подходы по участию России во все более усиливающемся интеграционном экономическом сотрудничестве, по разрешению государственно - правовых проблем международных экономических отношений, в частности, по повышению эффективности экономического суверенитета в условиях глобализации, по применению мер разумного государственного вмешательства в международный инвестиционный проект.

В работе также предложен новый подход на классификацию юридических понятий о принудительных формах изъятия иностранных инвестиций, применения гарантий иностранных инвестиций, разграничения

законных актов государственного управления от мер косвенной экспроприации.

В ДИССЕРТАЦИИ СФОРМУЛИРОВАНЫ И ОБОСНОВАНЫ НОВЫЕ
ТЕОРЕТИЧЕСКИЕ ПОЛОЖЕНИЯ, ПРАКТИЧЕСКИЕ ВЫВОДЫ И
ПРЕДЛОЖЕНИЯ, КОТОРЫЕ ВЫНОСЯТСЯ НА ЗАЩИТУ:

1. Теория и практика конституционного права однозначно выступают за то, что государство облечено быть на защите национальных интересов. Между тем глобализация объективно ведет к ослаблению регулирующих функций государства, которое не всегда в состоянии достойно защищать национальные интересы. При допуске крупного капитала на территорию России особенно актуализируется вопрос о публичных интересах и обеспечении приоритета общества в целом, безопасности и стабильности государства. Размывание изначально присущих государству функций – процесс не только не желательный, но и не допустимый. Поэтому в условиях глобализации во весь рост встает задача сохранения и усиления дееспособности государства и его социальной эффективности в соответствии с конституционными требованиями.

2. Между тем причины недооценки публичных функций государства, наблюдавшейся до недавних пор, кроются, как считает диссертант, в преобладавшей в 90-е годы прошлого века тенденции массового разгосударствления российской экономики и непонимания на этом фоне роли публичной власти. Форсированная либерализация и чрезмерный уход государства от функций экономического администрирования в условиях перехода к рыночной экономике привели к тому, что государство невольно сузило свои прямые обязанности быть высшим выразителем и защитником публичных интересов общества, в том числе при осуществлении международных экономических связей.

3. Конституция России, обладая высшей юридической силой, закрепляет систему правового регулирования международных

экономических отношений. На это направлены важнейшие принципы Конституции Российской Федерации: национальный режим для иностранных граждан и лиц без гражданства (ч.3 ст. 62); недопустимость принудительного отчуждения собственности без выплаты предварительного и равного возмещения (ч. 3 ст. 35); отнесение к исключительной компетенции РФ наиболее важных аспектов правового регулирования иностранных инвестиций: финансовое, валютное, кредитное, таможенное регулирование (п. «ж» ст. 71), внешнеэкономические отношения РФ (п. «л» ст. 71); гражданское, гражданское процессуальное и арбитражное процессуальное законодательство; правовое регулирование интеллектуальной собственности (п. «о» ст. 71); запрет установления таможенных границ, пошлин, сборов и каких-либо иных препятствий для свободного перемещения товаров, услуг и финансовых средств на территории Российской Федерации (ч. 1 ст. 74).

4. Диссертант делает вывод о том, что в условиях глобализации международных экономических отношений центральной государственно-правовой проблемой становится проблема суверенитета. Статьи 3 и 4 Конституции России исходят из положения о суверенитете народа как источнике государственной власти и основе существования и развития государства. Диссертант считает, что государство является суверенным лишь тогда, когда оно, умело функционируя на конституционной основе, реализует волю граждан и народа, в том числе, и в сфере международных экономических отношений. Достижению этого способствует исследование конституционно-правовых основ регулирования международных экономических отношений (МЭО) в контексте ст.15(ч.1) Конституции России.

5. Между тем, ведущей тенденцией в современной системе международных экономических отношений выступает поступательное расширение международного инвестиционного сотрудничества, что нельзя только оценивать в позитивном плане. Иностранные инвестиции предполагают как благоприятные возможности, так и определенные риски для экономического суверенитета государства. Но, тем не менее, Россия не может находиться вне процессов глобализации. Более того, наша страна,

перешагнув национальные границы, должна занять одну из главенствующих экономических позиций в мире. Поэтому защита экономического суверенитета России должна стать одной из важнейших задач теории и практики конституционного права.

6. Относительно России конституционно-правовое регулирование МЭО должно базироваться на концепции о том, что государство, стремящееся к самостоятельности, которая состоит не в изоляции от мира, а в сохранении своей независимости, должно вырабатывать собственную стратегию вхождения в процесс глобализации национальных экономик. Эта концепция должна учитывать этапы такого вхождения в процесс глобализации, защиту экономического суверенитета, престиж национальных интересов, свободу от чьего то ни было диктата, отсутствие двойных стандартов в международных экономических отношениях. Это ставит перед теорией конституционного права особые задачи, которые непосредственно связаны и с международным публичным правом.

7. Диссертант далее заключает, что интенсивное включение России в современные международные экономические отношения актуализирует конституционную проблему «вхождения» международных правовых норм во внутреннее законодательство. На разрешение этой важнейшей проблемы направлены важнейшие положения Конституции Российской Федерации 1993 года о включении общепризнанных принципов и норм международного права, международных договоров страны с другими государствами в правовую систему России и о приоритете применения норм международных договоров РФ перед национальными законами (ч.4 ст.15). Оптимальное вовлечение России в глобальные высокотехнологичные экономические процессы требует умелой гармонизации норм международных договоров и национально-правовых норм регулирования международных экономических отношений в свете конституционных требований.

8. Диссертант рекомендует, что для теории и практики конституционного права России важное значение имеет исследование практики международного инвестиционного арбитража, который показывает, что разумные меры

государственного вмешательства в инвестиционный проект вполне допустимы, когда речь идет о дополнительных мерах государственного регулирования, направленного на экологическую безопасность, запрет в целях сохранения нравственности и здоровья, соблюдения других насущных интересов общественного благополучия в свете конституционных принципов. Диссертант считает возможным применять этот зарубежный опыт разумного государственного вмешательства и в отношении международных инвестиционных проектов, осуществляемых на территории Российской Федерации. Но государственное вмешательство должно быть адекватным к сложившейся ситуации, только в таком случае Конституция РФ и международный арбитраж не признают его косвенной экспроприацией, требующей компенсации.

9. Диссертант считает, что в области конституционно-правового регулирования международных экономических отношений особого внимания требует совершенствование системы законодательного обеспечения экономического суверенитета России. В частности, Федеральному закону от 29 апреля 2008 года N 57-ФЗ г. “О порядке осуществления иностранных инвестиций в хозяйственные общества, имеющие стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства” не удалось в полной мере решить эту задачу. В качестве систематизирующей основы всех нормативно-правовых материалов, регулирующих обеспечение экономической безопасности Российской Федерации необходимо использовать конституционные нормы, т.к. конституционные положения, закладывают прочный правовой фундамент для создания общей, в том числе и экономической системы безопасности РФ на конституционных основах.

Теоретическая и практическая значимость исследования заключается в возможности использования его результатов в научно-исследовательской работе, а также в процессе преподавания курсов конституционного права и международного права. Кроме того, результаты работы могут быть учтены при подготовке учебных учебно-методических

материалов по названным дисциплинам и при проведении дальнейших научных исследований.

Апробация результатов исследования. Основные выводы и положения диссертационного исследования нашли отражение в научных статьях автора, опубликованных в журналах «Право и политика», «Политика и общество», «Административное и муниципальное право» и других изданиях. Отдельные теоретические выводы диссертации докладывались на различных научно-практических конференциях.

Диссертация выполнена в секторе теории конституционного права Института государства и права Российской Академии наук. Диссертационная работа обсуждена и рекомендована к защите на заседании Сектора теории конституционного права ИГиП РАН.

Структура и объем диссертационного исследования обусловлены целями и задачами работы. Диссертация состоит из введения, трех глав, разделенных, в свою очередь, на параграфы, заключения и списка использованных источников и литературы.

Основное содержание диссертационной работы

Во введении обосновывается актуальность темы, определяются цели и задачи диссертационного исследования, отражается степень научной разработанности темы исследования, ее научная новизна, обосновывается практическое значение работы, формулируются выносимые на защиту положения, отмечается практическая апробация результатов исследования.

Первая глава – **«Конституционное право - основа правового регулирования международных экономических отношений»** – состоит из двух параграфов.

В первом параграфе – **«Приоритет публичных интересов в системе конституционного права»** – отмечается, что сама природа конституционного права такова, что благодаря повышенной концентрации своей нормативности социально-экономическое развитие общества

естественным образом становится конституционной проблемой, поиск решения которой предполагает выработку стратегии экономического и социального развития в соответствии с основополагающими принципами и целями конституционного развития общества и государства.

Необходимость усиления внимания к международно-правовой стороне регулирования международных экономических отношений диктуется положениями ст. 15 ч.4 ныне действующей Конституции РФ. Далее делается вывод о том, что важнейшей функцией государства является правовое регулирование экономических отношений, в том числе и на международной арене, являющихся фундаментом общественного благополучия. Тем более в процессе осуществления правовой реформы социально-экономические преобразования должны получать адекватное отражение в конституционном законодательстве, что имеет объективные предпосылки с точки зрения самих закономерностей становления нового конституционного строя, рыночной экономики в целом.

При приоритете международных инвестиционных договоров успех правового механизма, обеспечивающего эффективность капиталовложений, зависит также от надежности юридических институтов, защищающих как интересы иностранного инвестора, так и государства, в некоторых случаях выступающего одновременно в двух ипостасях: хранителя суверенитета и участника гражданско-правовых отношений со всеми вытекающими отсюда юридическими последствиями. Решающее значение при этом имеет конституционное регулирование правоотношений в сфере собственности. Юридическое содержание права собственности предопределяет важнейшие характеристики институтов конституционного строя в их экономическом и социальном проявлении.

Конституция определяет правовую базу для регулирования отношений в сфере частноправовых методов регламентации международных экономических отношений на территории России. Конституция, будучи ядром отечественной правовой системы, устанавливает основополагающие

принципы для отраслевого законодательства, в том числе и в исследуемой сфере.

При недостаточном государственном регулировании активная деятельность транснациональных корпораций при привлечении особо крупных финансовых потоков может нанести непоправимый вред национальной безопасности страны, подорвать основы его экономического суверенитета. В какой-то мере это можно, считает автор, проиллюстрировать отрицательной стороной опыта осуществления крупнейшего международного инвестиционного проекта «СРП Сахалин-2».

Роль конституционного права возрастает еще в связи с тем, что иностранные инвестиции требуют комплексного регулирования на межотраслевой основе, т.е. в рамках национальной правовой системы в целом. При этом внутригосударственный механизм регулирования включает нормы различных отраслей публичного и частного права. Среди первых стоят нормы конституционного права, как ядра российской правовой системы, а также нормы административного, финансового и других отраслей национального публичного права. Далее в этот комплексный механизм входят нормы гражданского и других отраслей и подотраслей частного права. В общем, система национально-правового регулирования состоит из публично-правовых и частноправовых норм.

Диссертант красной нитью в диссертации проводит мысль о том, что конституционное право, в первую очередь, направлено на охрану публичных интересов общества и государства, что является ключевой проблемой в условиях свободной в принципе циркуляции иностранных инвестиций по всему миру.

Содержание публичных интересов, охраняемых конституционным правом, определяется предметом его правового регулирования и включает в себя взаимообусловленные интересы общества и государства по вопросам осуществления народовластия. То есть, по поводу определения территориальных, социальных, политических и, главное, экономических

условий осуществления государственной власти, что имеет непосредственное значение для избранной темы.

Во втором параграфе - **«Взаимодействие и соотношение норм национального права и международного права в сфере международных экономических отношений»** – красной нитью проходит идея о том, что правовое регулирование международных экономических отношений, происходящее в значительной степени на основании международных межгосударственных договоров, находится в орбите конституционного права в силу ч.4 ст.15 Конституции России, которая гласит: «Общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотрены законом, то применяются правила международного договора».

Практический вывод из конституционной статьи заключается в том, что правовое регулирование международных экономических отношений, содержащееся, например, в ФЗ РФ «Об иностранных инвестициях в Российской Федерации» от 9.07.1999г., ФЗ РФ «О соглашениях о разделе продукции» от 30.12.1994 г. и в других национальных специальных правовых актах, необходимо гармонизировать с международными договорами в этой сфере.

В этих целях, по мнению диссертанта, Конституция Российской Федерации ввела принцип «включенности» и признала приоритет общепризнанных принципов и норм международного права, норм международных договоров над нормами законов в случае их противоречия, что направлено на разрешение проблемы «вхождения» международных правовых актов и норм во внутреннее законодательство. В результате в России были созданы конституционные гарантии осуществления норм международного права в ходе правового регулирования международных экономических отношений.

Конституция включает в правовую систему страны огромный комплекс международных норм, который по своему объему превышает внутреннее право. Что касается исследуемой темы, то к настоящему времени Россия подписала около 50 двусторонних соглашений о поощрении и взаимной защите капиталовложений, так называемых двусторонних договоров (ДИД), более 40 двусторонних соглашений об избежании двойного налогообложения, которые составляют костяк международно-правовой базы регулирования международных экономических отношений в нашей стране.

Диссертант считает, что принципиальное значение п. 4 ст. 15 Конституции России для решения проблем соотношения международного и внутригосударственного права никем не оспаривается. Однако при ее анализе возникает ряд вопросов, имеющих важное теоретическое и практическое значение. Например, он отмечает, что международные договоры обладают приоритетом только в отношении законов и не могут превалировать над положениями самой Конституции России. При этом он ссылается на ч.1 ст. 15: «Конституция РФ имеет высшую юридическую силу, прямое действие и применяется на всей территории РФ. Законы и иные правовые акты, принимаемые в РФ, не должны противоречить Конституции РФ». Нормами одного уровня следует считать принципы международного права и национального права. Принципы Конституции РФ можно сравнивать лишь с общепризнанными принципами международного права.

Конституционный закон непосредственно затрагивает проблему взаимодействия международного и внутригосударственного права. До сих пор в практике вопрос соотношения конституционного закона и международного права возникал редко. Однако уже в недалеком будущем, по мере того, как международное право будет все в большей степени касаться разных аспектов мировой экономики, такая проблема может возникать чаще, - заключает автор. В подтверждение этого он ссылается на Федеральный конституционный закон «О судебной системе Российской Федерации» 1996г.,

который установил обязательную для суда иерархию норм правовой системы России.

Конституционному праву отведена главная роль в определении взаимодействия внутреннего и международного права. Конституционное право определяет полномочия государственных органов при создании и осуществлении международных норм. В свою очередь международное право закрепляет принцип уважения к установленному Конституцией порядку. Конституция России создавалась как основной закон правового государства, неотъемлемым качеством которого является уважение международного права.

Диссертант также считает, что одного международно-правового регулирования иностранных инвестиций недостаточно. Подлинно полноценный, благоприятный режим зарубежного инвестирования может быть достигнут только при условии развития международно-правовых стандартов в национально-правовых инвестиционных нормах в полном соответствии с Конституцией России.

Вторая глава – **«Конституционно-правовые основы защиты экономического суверенитета России в условиях глобализации международных экономических отношений»** - состоит из двух параграфов.

В первом параграфе – **«Особенности правового регулирования современных международных экономических отношений»** – рассматривается специфика правового обеспечения экономической деятельности международного характера. Диссертант, в частности, отмечает, что в соответствии с теорией конституционного права одной из основных функций государства выступает экономическая система, которая выражается в установлении государством условий и порядка экономической деятельности, в регулировании экономики, в том числе, и международных экономических отношений. Главная задача государственного управления в экономической сфере – обеспечение роста материального производства, продукции, в конечном итоге повышение благосостояния общества.

Современная мировая экономика всё более отчётливо приобретает характер единого, целостного, комплексного организма – глобального по своим масштабам и далеко идущим последствиям, - считает диссертант.

Диссертант приходит к выводу, что процесс глобализации протекает в условиях сильно поляризованной мировой системы в плане экономической мощи и возможностей. Такое положение является потенциальным источником рисков, проблем и конфликтов. Несколько ведущих стран контролируют значительную часть производства и потребления, даже не прибегая к политическому или экономическому давлению. Их внутренние приоритеты и ценностные ориентиры накладывают отпечаток на все крупнейшие сферы интернационализации. В этих условиях перед конституционным правом стоит задача разработки проблем укрепления экономического суверенитета.

Во второй половине XX в. в мире произошли кардинальные прогрессивные изменения, установившие в целом свободное движение капиталов. Но в результате через национальные финансовые организации и учреждения были сужены национальные ограничения и особые меры контроля над иностранными инвестициями.

Государство предпринимает меры против незаконных монополий, но одновременно может создавать государственные монополии в жизненно важных для общества сферах. Правовое регулирование сферы экономики не обособлено от остального правового массива. Конституция в принципе должна определить систему координат, в которой государство играет свою экономическую роль, включая международную арену. Конституция может предусматривать также инструменты государственного регулирования экономики, в том числе бюджет, налоги, экспортно-импортные льготы.

Таким образом, государства, взаимодействуя в международных отношениях, на основе не всегда выгодных для всех государств компромиссов, вступают в правоотношения, несут юридические права и обязанности. Из совокупности этих правоотношений складывается

международный экономический правопорядок. Государства играют главную роль в организации и функционировании международного экономического сообщества, что наглядно подтверждает сам характер источников международного (публичного) экономического права, которые в основном имеют межгосударственное происхождение, то есть эти источники создаются государствами и для государств.

Диссертант считает, что особенность момента заключается в том, что государства играют двойную роль. С одной стороны, они выполняют роль управляющих, так как именно государства создают правовые нормы, с другой – управляемых, потому что эти юридически обязательные нормы воздействуют на поведение государств путем возложения на них соответствующих прав и обязанностей.

Некоторые аспекты влияния глобализации на национальную экономику заслуживают, по - мнению диссертанта, особого упоминания. Прежде всего он отмечает чрезвычайно высокие темпы роста прямых иностранных инвестиций, намного превосходящие темпы роста мировой торговли. Эти капиталовложения играют ключевую роль в трансфере технологий, промышленной реструктуризации, образовании глобальных предприятий на территории России, что оказывает непосредственное воздействие на национальную экономику

В этой сфере общественных отношений государство в соответствии с конституционными требованиями воздействует на инвестиционные отношения посредством экономических и административных методов, в основе которых находится механизм гарантирования предпринимательской деятельности. В данном случае речь идет о такого рода правоотношениях с участием иностранных юридических и физических лиц. Основу правового регулирования, например, инвестиционных отношений составляют государственные гарантии прав инвесторов, которые призваны обеспечить надлежащую защиту инвестиций в случае нарушения интересов собственников в ходе осуществления инвестиционной деятельности. При этом

государство, как правило, гарантирует, прежде всего стабильность прав, что очень важно, например, при долгосрочных инвестициях

Во втором параграфе – «Защита экономического суверенитета государства в условиях глобализации» - диссертант специально рассматривает эту важную государственно-правовую проблему, находящуюся непосредственно в сфере конституционного права. Возвращение к этой теме, начатой в первой главе диссертационного исследования, автор объясняет тем, что национальные интересы невозможно обеспечить без усиления экономического суверенитета. Сбалансированная государственная экономическая политика требует, чтобы в ее недрах разумно переплетались общественные и частные интересы инвесторов, в том числе и иностранного происхождения. Выразителем этого баланса интересов должно стать именно государство, - делает вывод диссертант.

Юридическим выражением суверенитета РФ является верховенство ее Конституции и федеральных законов на всей ее территории России (ч.2 ст.4): "Суверенитет Российской Федерации распространяется на всю ее территорию". Суть данного конституционного положения заключается, по мнению автора, в том, что оно закрепляет присущее суверенитету свойство единства государства и независимости его власти от любой другой власти как внутри страны, так и вне ее.

Государство в силу принципа суверенного равенства государств, являющегося одним из основных принципов международного права, самостоятельно определяет свою внешнюю инвестиционную политику, устанавливая на основе действующего национального законодательства правила доступа на свою территорию иностранных инвестиций.

В принципе право государства контролировать допуск иностранных инвестиций неограниченно, отмечает диссертант, так как проистекает из самого понятия государственного суверенитета. Как показывает международный опыт привлечения иностранных инвестиций, государства устанавливают целый ряд барьеров иностранным гражданам и компаниям в

ходе их допуска к осуществлению инвестиционной деятельности на их территории в целях обеспечения своего экономического суверенитета.

Диссертант заключает, что проблема суверенитета является принципиальной конституционно-правовой и международно-правовой проблемой одновременно, подлежащей разрешению в условиях глобализации. Особую актуальность она приобретает в связи с допуском иностранных инвестиций на территорию принимающего государства.

По его мнению, широкий приток иностранного капитала в экономику того или иного государства объективно в той или иной мере как бы «подтачивает» экономический суверенитет страны. Иностраный капитал в виде прямых или портфельных инвестиций таит в себе определенную угрозу для национальной экономики, так как может исчезнуть из страны столь же быстро, как появился. В принципе это свободный, ничем не связанный капитал. Данный методологический посыл имеет, отмечает диссертант, принципиальное значение при изучении конституционно-правовых основ правового регулирования международных экономических отношений.

В результате своих исследований диссертант пришел к выводу, что глобализация не ведет к отмиранию института государства, а выставляет к государству гораздо более высокие требования, связанных с переплетением и столкновением национальных интересов различных государств.

Государства включаются, по мнению диссертанта, в более сложные структуры международных отношений, само время ставит перед ними требования об усиленной международной ответственности за свои внутренние дела. В последнем случае, государство – это не просто одна из договаривающихся сторон, это весьма особая договаривающаяся сторона.

В транснациональном экономическом сотрудничестве государство в определенном смысле играет, отмечает диссертант, несколько ролей, оно может не только выступать в качестве договаривающейся стороны, но и - публичного хранителя государственных интересов. При определенных условиях государства признаются национальным и международным правом в

качестве обладателя правомочия и власти в последней инстанции, который, в законодательном порядке, может влиять на права, касающиеся частной собственности, и договорные права иностранных инвесторов.

В принципе любое государство обречено проводить политику разграничений между национальным и иностранным капиталом. Оно заинтересовано, прежде всего именно в первом, поскольку внутренние инвестиции направляются в своём большинстве в социально значимые отрасли производства, они носят более долговременный характер. Зарубежные инвесторы зачастую стремятся вложить свои капиталы в наиболее прибыльные отрасли экономики.

В целях защиты экономического суверенитета многие государства, также и Россия, устанавливают ограничения или особые условия допуска прямых иностранных инвестиций в определенные отрасли экономики

Активное международное инвестиционное сотрудничество, вовлекая государства в международные арбитражные процедуры, все более актуализирует проблемы государственного иммунитета.

Государственный иммунитет является своеобразным проявлением суверенитета государства, - считает диссертант. Иммунитет государства означает изъятие или освобождение его от юрисдикции другого государства. Российское законодательство, постепенно меняя свою позицию, в последние годы начало склоняться от абсолютного иммунитета к функциональному иммунитету. Об этом, в частности, свидетельствует п.1 ст.251 АПК РФ 2002 г., который исходит из того, что если иностранное государство выступает в качестве носителя власти, оно пользуется судебным иммунитетом и иммунитетом от предварительных обеспечительных мер. Если же иностранное государство не выступает в данном качестве, т.е. осуществляет частноправовую деятельность, названные виды иммунитета ему не предоставляются.

В третьей главе – **«Конституционно - правовые методы регулирования международных инвестиций»**- содержатся два параграфа.

В первом параграфе - **«Конституционно-правовые методы регулирования иностранных инвестиций»** – рассматриваются проблемы конституционного регулирования условий допуска и хозяйственной деятельности иностранных юридических и физических лиц на территории Российской Федерации, которые регламентируются как Конституцией РФ, так и другими законодательными актами, а также и различными международными соглашениями в соответствии с ч.4 ст.15 Конституции РФ.

Диссертант делает вывод о том, что идея о недопустимости дискриминации иностранцев в ходе осуществления ими торговой и хозяйственной деятельности эволюционизировалась веками, прежде чем она получила концептуальное, а затем и конституционно-правовое признание.

Конституция России, хотя и прямо не утверждает принцип недискриминации, но её принципы однозначно перекликаются с положениями международных договоров.

Диссертант указывает, что значение принципа взаимности, имеющую международно-правовую суть, не понижается, а наоборот, усиливается при правовой регламентации юридического статуса иностранного предпринимателя. Установление необоснованных, дискриминационных ограничений в отношении граждан и юридических лиц другого государства вызывает со стороны последнего ответные аналогичные действия, именуемые в международном праве реторсиями.

Право каждого государства на реторсию, т.е. на ответные меры в отношении иностранных юридических и физических лиц, вытекает из принципа суверенного равенства государства, без соблюдения которого конституционное право не представляет соблюдение национальных интересов.

Диссертант отмечает, что сегодня самым распространенным режимом, в отношении регламентации прав иностранных юридических и физических лиц, занимающихся экономической деятельностью на территории государства пребывания является режим наибольшего благоприятствования (РНБ).

Последний не может смешиваться или отождествляться с режимом недискриминации.

Диссертант считает, что национальный режим иностранного участника экономического оборота в России становится возможен только после выполнения этим участником ряда предварительных условий и распространяется на иностранное лицо лишь на определенной стадии инвестиционного процесса. Эти две особенности распространения национального режима на иностранных лиц: а) выполнение определенных условий и б) разрешительный порядок вступления в инвестиционный процесс на территории Российской Федерации — недостаточно четко прописаны в законодательстве Российской Федерации. Формулировка о национальном режиме не соотнесена с условиями его предоставления, - считает диссертант.

Исследуя конституционно-правовые начала регулирования иностранных инвестиций, диссертант также приходит к выводу о том, что национальные законодательства различных государств имеют тенденцию к распространению на иностранцев национального режима. Но эта тенденция недостаточно устойчива. Как правило, эти нормы носят превентивный характер и блокируются многочисленными изъятиями из национального режима, установленными в национальном законе и судебной практике государств.

Особого внимания со стороны конституционного права требует также вопрос о запретах на осуществление иностранных инвестиций в некоторых сферах экономической деятельности. Это делается в целях защиты экономического суверенитета. В международно-правовой практике также допускаются определенные ограничения или запреты и в сфере иностранных инвестиций. Диссертант отмечает, что действие любых изъятий из национального режима возможно только при условии их включения в федеральные законы или международные договоры.

Диссертант, анализируя отечественное законодательство, заключает, что полного уравнивания иностранных юридических и физических лиц с

правами граждан и фирм собственной страны (России) так и не произошло. В национальном законодательстве сохраняются многочисленные ограничения специальных прав и привилегий иностранных лиц, что не противоречит теории и практике конституционного права.

Любой вид правового режима иностранных юридических и физических лиц редко применяется, считает автор, в "чистом" виде - к каждому из них возможны различные исключения и изъятия, перечень которых либо содержится в международных договорах, либо устанавливается государством в одностороннем порядке нормами внутреннего законодательства.

Во втором параграфе – “Конституционно-правовое обеспечение гарантий от принудительных форм изъятия иностранных инвестиций” - диссертант отмечает, что одной из главных задач в конституционно-правовой защите иностранных инвестиций является обеспечение государственных гарантий от применения всякого рода принудительных мер по изъятию иностранной собственности в силу прямых норм Конституции РФ.

Процесс национализации в Российской Федерации законодательно продекларирован, но в настоящее время не получил нормативного развития.

Российское законодательство предусматривает такие принудительные формы изъятия иностранных инвестиций как национализация и реквизиция.

Национализация любого имущества допустима только путем издания индивидуально-определенного акта о принудительном изъятии конкретного имущества органом государственной исполнительной власти (п. 3 ст. 35 Конституции РФ).

Любая национализация должна сопровождаться выплатой предварительного и равноценного возмещения, причем на предварительной основе (п. 3 ст. 35 Конституции РФ).

Диссертант отмечает, что в отечественной теории и практике правового регулирования иностранных инвестиций относительно данного аспекта основное внимание уделено проблемам национализации, поскольку данный институт имеет свою длительную историю.

Автор считает, что национализация, как принудительный акт, не подлежит оспариванию в судебном порядке.

По-мнению диссертанта, термин национализация в общем виде представляет собой государственно-властный акт, направленный на принудительное прекращение права частной собственности на определенные имущественные комплексы и (или) права частного участия в долях и капиталах организации и возникновении права собственности на это имущество (право участия в долях и капиталах) у государства, как правило, в экстремальных условиях (революции, войны, кризис и т.д.).

При любом из вышеперечисленных обстоятельств ключевым моментом является одностороннее изменение обстоятельств, навязанное иностранному инвестору в ущерб ему по инициативе правительства или представляющего его (уполномоченного им) лица.

Диссертант ставит знак равенства между понятиями «национализация» и «экспроприация», поскольку они подразумевают одну и ту же форму принудительного изъятия иностранной собственности. Чаще в западных источниках применяется слово экспроприация, переводимая из английского как отчуждение, конфискация имущества, хотя в отечественных правовых источниках, в отличии ДИД с участием России, вообще не употребляется термин “экспроприация”.

С конституционно-правовой точки зрения прямая национализация означает полное принудительное изъятие собственности иностранного инвестора в ходе осуществления инвестиционной деятельности на территории чужого государства, как правило, под политическими соображениями. Эти меры могут сопровождаться установлением окончательного государственного контроля над экономикой страны и включают иногда захват всех средств производства, находящихся в частной собственности

Что касается реквизиции, то это принудительная мера по изъятию имущества у собственника в государственных или общественных целях с выплатой собственнику стоимости имущества.

Ползучая или скрытая национализация, нося косвенный характер, представляет постепенное ущемление прав иностранного инвестора, что снижает эффективность капиталовложений. Формально зарубежный предприниматель остается хозяином своей собственности, но его права на ее использование в ходе осуществления инвестиционной деятельности ограничиваются произвольным вмешательством государства.

Диссертант делает вывод о том, что национализация возможна лишь в случае его соответствия конкретной норме действующего в момент акта национализации закона. В противном случае это является ни чем иным, как актом насилия, произвола и причинения ущерба. Любые принудительные меры в отношении иностранных инвестиций не должны носить дискриминационного характера, то есть они не должны проводиться выборочно с учетом национальности капитала.

В третьем параграфе – **«Конституционно-правовые гарантии возмещения убытков в ходе осуществления иностранной инвестиционной деятельности»** - диссертант отмечает, что в соответствии со ст. 8 Конституции РФ иностранная собственность пользуется равным признанием и защитой.

Автор делает вывод о том, что проблема компенсации за убытки, нанесенные иностранному инвестору в ходе осуществления инвестиционной деятельности по большому счету находится в конституционно-правовой плоскости. Развивая конституционную концепцию, ст. 235 действующего Гражданского кодекса РФ определяет национализацию как «обращение в государственную собственность имущества, находящегося в собственности граждан и юридических лиц», а ст. 306 ГК РФ предусматривает необходимость возмещения стоимости этого имущества и других убытков в порядке, установленном законом.

Принципиальным, по-мнению диссертанта, является то, что любая национализация должна сопровождаться выплатой предварительного и равноценного возмещения, причем на предварительной основе (ч. 3 ст. 35 Конституции РФ).

Однако диссертант приходит к выводу, что такой подход не воспринят российской практикой международных инвестиционных договоров. ДИД, заключенные Россией до и после принятия Конституции РФ 1993г., предусматривают выплату компенсации после акта экспроприации. Поскольку Конституция РФ имеет высшую юридическую силу и прямое действие, то согласно ч. 1 ст. 15 Конституции РФ иностранный инвестор вправе потребовать именно предварительной выплаты компенсации. Таким образом, условие о предварительной выплате в случае экспроприации будет побуждать государство к скорейшей выплате и от проведения экспроприации.

Принудительная экспроприация собственности для нужд государства (реквизиция) также возможна только в случае выплаты полной компенсации (п. 3 ст. 35 Конституции РФ).

Действующий Закон об иностранных инвестициях от 9.07.1999 г. не включил общепринятое в международном праве положение о возможной национализации только в случае, когда эта мера применяется «в общественных интересах», а также о «быстрой адекватной и эффективной компенсации».

Но при этом диссертант указывает на то, что в основе адекватной, эффективной и быстрой компенсации, общепринятой в международном праве, а также в большинстве заключенных Россией ДИД, лежит конституционное требование о том, что «принудительное отчуждение имущества для государственных нужд может быть произведено только при условии предварительного и равноценного возмещения».

Диссертант на основе изучения международной арбитражной практики считает, что для дополнительной защиты национальных интересов могут быть приняты так называемые меры разумного государственного вмешательства, т.е. дополнительные меры государственного регулирования, направленного на экологическую безопасность, запрет в целях сохранения нравственности и здоровья, соблюдения других насущных интересов общественного благополучия.

Диссертант считает, что трудно провести грань между косвенным отчуждением (ползучей экспроприацией), и разумными мерами государственного регулирования - за последними международное право не требует компенсации. Но тем не менее изучение международной арбитражной практики показывает, что существуют определенные критерии; каковыми являются степень вмешательства в право собственности; характер правоприменительных мер, т.е. цель и обстоятельства правительственной меры; коллизия меры с разумными ожиданиями, связанными с инвестициями.

В случае, когда действия такого рода не снижали существенно или не сводили полностью к нулю экономическую стоимость собственности, есть реальные шансы, что арбитражные суды не вынесут решение о компенсации.

Автор отмечает, что отсутствие какой-либо аналогичной правоприменительной практики на территории России в исследуемой сфере не позволяет пока переводить зарубежный опыт на отечественную почву. Однако, по-мнению диссертанта, настало время для соответствующих правовых исследований мер разумного государственного вмешательства в международный инвестиционный проект.

**Основные результаты диссертационного исследования нашли
достаточно полное отражение в следующих публикациях автора:**

1. Ципун А.В. Конституционные основы развития международного права // Право и политика, №1, 2008 (0,7 п.л.).Рекомендован ВАК.
- 2.Ципун А.В. Конституционно-правовые основы режимов иностранных инвестиций // Евразийский юридический журнал, №1, 2007 (1 п.л.).
3. Ципун А.В. Конституционно-правовые основы международных экономических отношений // Политика и общество, № 1, 2008. (0,5 п.л.).
4. Ципун А.В. Государство и регулирование инвестиций // Политика и общество, № 3, 2008. (0,5 п.л.).
5. Ципун А.В.Международные экономические отношения: взаимодействие норм конституционного права и международного права // Евразийский юридический журнал, №4, 2008 (0,5 п.л.).
6. Ципун А.В. Об административно-правовых составляющих международного инвестиционного соглашения // Административное и муниципальное право, №4, 2008 (0,4 п.л.).
7. Ципун А.В. Приоритет публичных интересов в системе конституционного права // Политика и общество.№1,2009.(1 п.л.)
8. Ципун А.В.Конституционно - правовые методы регулирования иностранных инвестиций в России // Евразийский юридический журнал.№1,2009(1,5 п.л.)

Подписано в печать 15.12.08

Печать лазерная цифровая

Тираж 100 экз.

Типография Aegis-Print

115230, Москва, Варшавское шоссе, д. 42

Тел. (495) 785-00-38

www.autoref.webstolica.ru