

БЕЛОРУССКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ ЭКОНОМИЧЕСКИЙ УНИВЕРСИТЕТ

УДК 334.012.32: 336.227.3

Гончаров Александр Алексеевич

**ОРГАНИЗАЦИОННО-ПРАВОВЫЕ ФОРМЫ
ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ
В ОФФШОРНЫХ ЗОНАХ**

12.00.03 - Гражданское право; предпринимательское право;
семейное право; международное частное право

АВТОРЕФЕРАТ

диссертации на соискание ученой степени
кандидата юридических наук

Минск, 2003

Работа выполнена

на кафедре гражданского-правовых дисциплин и международного права
Белорусского государственного экономического университета

Научный руководитель: член - корреспондент НАН Беларуси, доктор
юридических наук, профессор Тихиня В.Г.

Официальные оппоненты: доктор юридических наук
Матусевич А.В., УО БИП, заведующий кафедрой
международного права

кандидат юридических наук, доцент
Сидорчук В.К., БГУ, кафедра гражданского
права

Оппонирующая организация: Академия МВД Республики Беларусь

Защита состоится 27 июня 2003 г. в 16.00 на заседании Совета по защите
диссертаций К 02.07.02 в Белорусском государственном экономическом
университете по адресу: 220070, г.Минск, пр. Партизанский, 26, зал засе-
даний Совета (аудитория 205), тел. 249-51-07.

С диссертацией можно ознакомиться в библиотеке Белорусского государ-
ственного экономического университета.

Автореферат разослан «26» мая 2003 г.

Ученый член
по защите
диссертаций
юридических наук, доцент

член
Совета
диссертаций,

юридических наук, доцент



Е.А. Зорченк

ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

Актуальность темы исследования. В 2001 г. в Республике Беларусь принят Инвестиционный кодекс. Он определяет общие правовые условия осуществления инвестиционной деятельности и направлен на ее стимулирование, государственную поддержку и защиту прав инвесторов. Однако значительных успехов в области привлечения иностранных инвестиций в Беларуси так и не наблюдается. По мнению аналитиков, Беларусь имеет один из самых низких среди стран Центральной и Восточной Европы показатели привлечения иностранных инвестиций по всем каналам инвестирования: кредитам иностранных государств и международных финансовых организаций, прямым и портфельным иностранным инвестициям и т.п.

Вместе с тем успехи развития государств, которые относятся к оффшорным зонам, показывают, что они за относительно короткие сроки стали ведущими мировыми финансовыми и торговыми центрами. Правовое регулирование в таких странах позволяет регистрировать коммерческие организации в соответствующих организационно-правовых формах для ведения предпринимательской деятельности за границей. За счет этого государства получают дополнительный приток иностранного капитала в экономику.

Оффшорные зоны являются разновидностью свободных экономических зон, которые во всем мире играют большую роль при проведении реформ в экономике. В них апробируются передовые технологии и модели, создаются оптимальные возможности для ведения предпринимательской деятельности. Важное значение в этом процессе имеет правовое обеспечение.

На наш взгляд, в рамках закона Республики Беларусь 1998 г. «О свободных экономических зонах» возможно создание особой экономической зоны, в которой будут регистрироваться коммерческие организации со стопроцентным иностранным капиталом в целях осуществления предпринимательской деятельности за пределами республики.

В научном плане актуальность диссертации обусловлена недостаточной разработкой в отечественной юридической науке проблем правового регулирования отношений с иностранным элементом, возникающих при ведении предпринимательской деятельности в оффшорных зонах. В международном частном праве отсутствуют комплексные работы, описывающие и систематизирующие правовые аспекты в этой области, а употребляемые термины в большинстве случаев характеризуются только экономическими категориями.

Актуальность темы настоящего исследования обусловлена также реформированием инвестиционного законодательства в Республике Беларусь. Учитывая большую потребность экономики страны в иностранных инвестициях, необходимо создать реальную правовую основу для конкурентного инвестиционного климата. Большое значение в этом процессе имеют изучение и применение зарубежного опыта. Все это обосновывает выбор темы диссертационного исследования и свидетельствует о ее актуальности.

Связь работы с крупными научными программами, темами. Настоящее диссертационное исследование связано с фундаментальным исследованием «Правовые проблемы экономики Беларуси в переходный период (2001–2005 гг.)», разрабатываемым кафедрами факультета права БГЭУ; Программой социально-экономического развития Республики Беларусь на 2001–2005 гг.; Национальной программой привлечения инвестиций в экономику Республики Беларусь на период до 2010 г.

Цель исследования. Целью настоящей диссертации являются новые правовые возможности для иностранных лиц в области организации предпринимательской деятельности путем использования оффшорных правовых моделей.

Задачами настоящего исследования являются:

- обобщение используемых понятий и формулировка определений «оффшорная коммерческая организация» и «оффшорная юрисдикция»;
- возможности использования опыта других государств при создании особой экономической зоны в Республике Беларусь;
- определение содержания и воздействия на белорусскую экономику правового регулирования предпринимательской деятельности в оффшорных зонах;
- определение статуса оффшорных коммерческих организаций в соответствующих организационно - правовых формах;
- разработка и характеристика нового термина «оффшорная правовая модель»;
- практические рекомендации по реформированию законодательства Республики Беларусь в области привлечения иностранных инвестиций.

Объект и предмет исследования. Объектом исследования выступают общественные отношения, возникающие в процессе создания и деятельности оффшорных коммерческих организаций в различных организационно-правовых формах, реализация прав и интересов предпринимателей и государств в оффшорных зонах.

Предметом исследования является историческое и современное со-

стояние теоретических, правовых и организационных проблем регулирования правового статуса оффшорных коммерческих организаций.

Методология и методы проведенного исследования. Методологическую основу настоящего исследования составляют общенаучные и специальные методы познания: диалектический, формально-логический, системно-структурный, социологический, сравнительно-правовой и др.

В диссертации использованы труды ученых:

– в области общей теории права, гражданского права, международного частного права: С.С. Алексеева, Л.П. Ануфриевой, М.М. Богуславского, С.Н. Братуся, Е.А. Васильевой, В.А. Витушко, А.Ф. Вишневого, Г.К. Дмитриевой, С.Э. Жилинского, С. Л. Зивса, И. С. Зыкина, О.С. Иоффе, Д.А. Керимова, Л.А. Лунца, И.А. Маньковского, М.Н. Марченко, Ю.В. Петровичевой, А.К. Романова, А.П. Сергеева, Л.В. Смирнова, Е.А. Суханова, А.Я. Сухарева, И.Т. Тарасова, В.Г. Тихини, К.А. Тихомирова, Ю.К. Толстого, Г.Ю. Федосеевой, Я.И. Функа, Р.О. Халфиной, В.Ф. Чигира, Г.Ф. Шершеневича и др.;

– в области оффшорного бизнеса: В.Д. Андрианова, А.Р. Горбунова, Ю.С. Маточкина, Э.М. Сердинова, Э. Шамбоста, Д.Л. Ушакова и др.

Научная новизна и значимость полученных результатов. Данная диссертация представляет собой первое в белорусской юридической науке комплексное монографическое исследование гражданских правоотношений с иностранным элементом, связанных с осуществлением предпринимательской деятельности в оффшорных зонах. В диссертации определяется правовой статус оффшорных коммерческих организаций (в различных организационно-правовых формах) в международном частном праве. Предлагается конструкция таких базовых понятий, как «оффшорная коммерческая организация», «оффшорная юрисдикция», «оффшорная правовая модель».

Изложенные в диссертации выводы, суждения и рекомендации по исследуемой проблематике могут быть основой для дальнейших научных поисков других авторов.

Практическая (экономическая, социальная) значимость полученных результатов. В настоящей диссертации сформулированы отвечающие потребностям сегодняшнего дня рекомендации по совершенствованию некоторых положений инвестиционного законодательства Республики Беларусь. Представленные рекомендации основаны на опыте правового регулирования предпринимательской деятельности других государств.

Полученные результаты могут быть использованы: 1) Национальным Собранием Республики Беларусь при подготовке и совершенствовании ин-

вестиционного законодательства; 2) Администрацией Президента Республики Беларусь при организации экспертизы проектов актов законодательства, вносимых на рассмотрение Президента Республики Беларусь; 3) Советом Министров Республики Беларусь, министерствами и ведомствами в правоприменительной практике; 4) Национальным банком Республики Беларусь при осуществлении валютного регулирования и валютного контроля; 5) в учебном процессе: при преподавании учебных курсов «Международное частное право», «Правовое регулирование внешнеэкономической деятельности» и др.

Внедрение сделанных предложений в практику позволит:

- привлечь дополнительные валютные поступления от регистрации и ежегодной перерегистрации оффшорных коммерческих организаций;
- развить экономически отсталые регионы республики;
- решить задачи социального характера;
- провести новые инвестиционные эксперименты в экономике и др.

Основные положения диссертации, выносимые на защиту:

1. Авторское определение понятий:

- «оффшорная коммерческая организация» (характеризует особенности правового статуса коммерческих организаций, зарегистрированных в оффшорных зонах и осуществляющих предпринимательскую деятельность за их пределами. Понятие позволяет определить сущность любой оффшорной структуры независимо от правовой модели, в соответствии с которой она создана, и применить к ней соответствующие нормы права);
- «оффшорная юрисдикция» (характеризует сферу власти государства в отношении оффшорных коммерческих организаций, что позволяет четко определить территориальные границы оффшорной зоны, компетенцию законодательных, судебных и административных органов государства);
- «оффшорная правовая модель» (представляет совокупность закономерно связанных и взаимозависимых модельных правовых норм; используя конкретную оффшорную правовую модель, государство может в установленном порядке адаптировать свое законодательство с целью достижения соответствующего экономического эффекта).

2. Характеристика правового регулирования предпринимательской деятельности в оффшорных зонах. Обобщает все его положительные и отрицательные качества, помогает определить общие особенности и составляющие элементы независимо от применяемой правовой модели. Это касается предмета правового регулирования; целей, как с точки зрения защиты интересов государства, так и его привлекательности для иностран-

ных инвесторов; субъектов, правовой статус которых санкционируется государством; источников, которые имеют свою специфику и сферу действия.

3. Вывод о возможности создания на территории Республики Беларусь особой экономической зоны с использованием элементов оффшорной правовой модели. Это создаст необходимые предпосылки для привлечения в экономику дополнительных валютных поступлений, которые, в конечном счете, положительно скажутся на благосостоянии белорусских граждан.

4. Предложения по подготовке проекта Указа Президента Республики Беларусь «О создании особой экономической зоны». Данные предложения основываются на правовом опыте других государств и позволяют сократить время на выработку соответствующих нормативных правовых актов.

5. Предложения о внесении изменений и дополнений в Указ Президента Республики Беларусь N 104 от 12 марта 2003 г. «Об оффшорном сборе», которые касаются конкретизации понятия «оффшорные зоны». Это позволит более объективно подходить к определению оффшорного статуса и соответствующих коммерческих организаций.

6. Предложения о внесении изменений и дополнений в Инвестиционный кодекс Республики Беларусь, в закон Республики Беларусь «О свободных экономических зонах». Данные предложения, в случае их принятия, позволят использовать инвестиционное законодательство для организации особой экономической зоны.

Личный вклад соискателя. Настоящая диссертация является самостоятельным исследованием автора. В процессе работы была изучена, систематизирована и проанализирована юридическая, экономическая литература, нормативные правовые акты и практика различных государств. Выводы и предложения разработаны автором без участия других лиц.

Апробация результатов диссертации. Результаты исследования докладывались и обсуждались на:

- Республиканской научно - практической конференции «Механизм функционирования национальной экономики и проблемы экономического роста» (Минск, 2001г.);
- Университетской научно - практической конференции, посвященной итогам научно - исследовательской работы БГЭУ (Минск, 2001г.);
- Международной научно - практической конференции «Управление образованием в условиях переходной экономики» (Минск, 2002г.);

- Международной научно - практической конференции «Управление в социальных и экономических системах» (Минск, 2003г.);
- Международной научно - практической конференции «Теория и практика менеджмента и маркетинга» (Минск, 2003г.);
- Университетской научно-практической конференции, посвященной 70-летию Белорусского государственного экономического университета «Актуальные проблемы правового государства и экономическое развитие Беларуси» (Минск, 2003г.).

Кроме того, материалы диссертации обсуждались на заседаниях кафедры гражданско - правовых дисциплин и международного права Белорусского государственного экономического университета.

Опубликованность результатов. Положения настоящего диссертационного исследования опубликованы в двух монографиях, двух статьях и пяти материалах конференций общим объемом 370 страниц.

Структура и объем диссертации. Диссертация выполнена в объеме 100 страниц и состоит из введения, общей характеристики работы, трех глав, заключения, списка использованных источников. При проведении настоящего исследования автором использовано 199 источников.

ОСНОВНОЕ СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ

Введение диссертации включает оценку современного состояния оффшорного сектора в мировом хозяйственном обороте и обоснование необходимости рассмотрения и разработки вопросов, связанных с правовым регулированием статуса коммерческих организаций в оффшорных зонах, с позиции юридической науки.

Общая характеристика работы состоит из определения актуальности темы диссертации, изложения цели и задач, объекта и предмета исследования. В этой части работы определяется научная новизна и значимость полученных результатов, формулируются основные положения, выносимые на защиту, указываются данные об апробации результатов исследования, количестве научных публикаций.

Первая глава «Правовая характеристика предпринимательской деятельности в оффшорных зонах» включает два раздела.

В первом разделе «Правовое закрепление оффшорных зон как способ повышения эффективности предпринимательской деятельности» обращается внимание на необходимость поиска новых способов привлечения иностранных инвестиций.

Одним из способов привлечения в национальную экономику иностранных капиталов является предоставление иностранным инвесторам благоприятного правового режима для осуществления предпринимательской деятельности. Такой режим часто вводится в свободно-экономических зонах, среди которых выделяют оффшорные зоны. Приводятся примеры, показывающие, как за короткие промежутки времени отдельные государства, регистрируя оффшорные структуры, добились больших результатов в экономике.

К сожалению, остаются множество неразработанных вопросов правового статуса коммерческих организаций в оффшорных зонах и самих оффшорных зон. Большинство научных исследований касается экономических аспектов их существования и практических советов предпринимателям.

Анализируются понятия «оффшор», «оффшорные компании», «оффшорные зоны», «оффшорные юрисдикции», проводится анализ литературы по исследуемой проблематике.

Обосновываются правовые возможности существования оффшорных зон в условиях интернационализации хозяйственной жизни и права предпринимателей на использование их преимуществ.

Делается вывод о том, что оффшорная зона – это разновидность свободных экономических зон, созданная специально для регистрации коммерческих организаций со стопроцентными иностранными инвестициями для осуществления предпринимательской деятельности за пределами государства, создавшего данную зону.

Исследуются особенности правового регулирования предпринимательской деятельности в оффшорных зонах и дается его авторская характеристика. Раскрываются его цели, субъекты, источники. При формировании правового регулирования в оффшорных зонах важное значение имеет определение сферы действия и компетенции государственных органов, которые взаимодействуют с оффшорными коммерческими организациями. В юридической науке для этого часто используется понятие «юрисдикция». Понятие «оффшорная юрисдикция» требует научного осмысления. Автор обобщает различные подходы и дается определение понятия «оффшорная юрисдикция», указываются его составляющие.

Анализируя опыт оффшорных юрисдикций, отмечается, что их правовое регулирование предпринимательской деятельности в основном следует двум моделям: правовой модели, основанной на англо - американской правовой системе; правовой модели, основанной на европейском

(континентальном) праве. Используются и смешанные варианты. Представляется, что моделирование – это основа правотворческой деятельности в оффшорных зонах на современном этапе. Дается определение оффшорной правовой модели.

Во втором разделе «Сущность и понятие организационно - правовой формы предпринимательской деятельности в оффшорных зонах» раскрываются понятие и сущность организационно - правовой формы, некоторые особенности, присущие ей как юридическому лицу. Выделяются понятия «национальность юридического лица» и «личный статут».

Анализ организационно - правовых форм показывает, что им присущи определенные признаки, по которым их можно объединить в две группы: организационно - правовые формы, которые отражают организационную связь любого юридического лица с правом; организационно - правовые формы, которые отражают имущественный статус юридического лица. Указываются общие начала, характерные для организационно - правовых форм коммерческих организаций, регистрируемых в оффшорных зонах.

Понимание сущности организационно - правовых форм предпринимательской деятельности в оффшорных зонах позволяет наиболее полно оценить оффшорные коммерческие организации, определить особенности их правового статуса и юридической ответственности, сравнить между собой и сделать обоснованные выводы. Большинство государств создают возможности для регистрации оффшорных коммерческих организаций в одной или нескольких организационно-правовых формах. Эти формы, как правило, обеспечивают осуществление определенных видов деятельности (например, банковской, страховой, торговой деятельности и т.п.). Их изменение может повлечь за собой нецелесообразность использования данной оффшорной зоны.

Отмечается, что в качестве субъектов предпринимательской деятельности в оффшорных юрисдикциях выступают коммерческие организации со стопроцентным иностранным капиталом, которым предоставляются права на получение «национальности» в государстве регистрации и осуществление предпринимательской деятельности за его пределами.

Обосновывается целесообразность использования понятия оффшорная коммерческая организация и дается ее определение.

Вторая глава «Оффшорные коммерческие организации в англо-американской и европейской правовых моделях» состоит из двух разделов.

В первом разделе «Понятие и виды основных организационно-

привных форм предпринимательской деятельности в англо-американской оффшорной правовой модели» дается характеристика правового регулирования предпринимательской деятельности в англо-американской правовой модели (прежде всего его источников: судебного прецедента, статут, документов Европейского Союза и других). Приводятся точки зрения ученых, в частности, И.Ю. Богдановской, Ю.В. Петровицовой, Г.В. Полковникова, А.К. Романова, А.Х. Саидова, Ласка Г. и др. Центральное место среди источников занимает английский Закон «О компаниях», а также модельные предпринимательские законы США. Раскрываются их связь с нормативными правовыми актами оффшорных зон и закономерности использования тех или иных организационно-правовых форм коммерческих организаций. Обращается внимание на то, что Великобритания и США ведут постоянную конкурентную борьбу за мировые капиталы и являются посредниками и проводниками, облегчающими деловые связи предпринимателей всего мира. Анализируются преимущества данной модели.

Англо-американская правовая модель предоставляет предпринимателям возможности для эффективного осуществления хозяйственной деятельности. Основными организационно - правовыми формами предпринимательской деятельности в оффшорных зонах являются: оффшорные компании (корпорации) и группы компаний (холдинги), оффшорные партнерства, инвестиционные фонды и некоторые другие. Анализируется их создание и деятельность. Среди специализированных организационно-правовых форм оффшорных коммерческих организаций выделяются международные деловые компании IBC и компании с ограниченной ответственностью LLC.

Автор отмечает, что для улучшения своего международного имиджа оффшорные зоны, использующие англо - американскую правовую модель, начинают использовать различные комбинации правового регулирования предпринимательской деятельности и организационно - правовые формы, характерные для других правовых систем.

Во втором разделе «Организационно-правовые формы, способные выполнять роль оффшорных коммерческих организаций, в европейской правовой модели» раскрываются особенности европейской (континентальной) правовой модели. Обобщаются основные положения правовых актов, характерных для европейских оффшорных зон. Указываются особенности и закономерности использования в оффшорной деятельности европейских государств следующих форм хозяйственных обществ: акционерных обществ, обществ с ограниченной ответственностью,

товариществ (командитного и полного) и др.

Инкорпоративные процедуры европейской системы права имеют более обременительные условия, чем в англо - американской системе, и часто требуют больших временных затрат и немалые финансовые средства. С одной стороны, это может создать множество ненужных препятствий при ведении предпринимательской деятельности. С другой стороны, придает определенные элементы доверия. На наш взгляд, в ближайшем будущем доверие международного сообщества и гибкость правового регулирования, в том числе в оффшорной сфере, будут определять эффективность экономического развития.

Делается вывод, что наиболее привлекательными с точки зрения правового регулирования создания и деятельности оффшорных коммерческих организаций в Европе являются Королевство Нидерландов, Герцогство Люксембург, Швейцария и некоторые другие государства. Эти страны пользуются большим авторитетом на международной арене и, вместе с тем, активно привлекают иностранные капиталы. В последнее время они используют комбинированные оффшорные правовые модели.¹

Третья глава «Возможности использования в Республике Беларусь зарубежного опыта правового регулирования деятельности оффшорных коммерческих организаций» включает два раздела.

Первый раздел «Правовое регулирование предпринимательской деятельности иностранных инвесторов в Республике Беларусь» посвящен анализу правовых возможностей иностранных инвесторов осуществлять предпринимательскую деятельность за пределами Республики Беларусь. Помимо иностранных граждан иностранными инвесторами могут выступать граждане Республики Беларусь и лица без гражданства, постоянно проживающие за пределами республики. Исследуются коммерческие организации с иностранными инвестициями и организационно - правовые формы, в которых они могут создаваться.

С точки зрения действующего белорусского законодательства, под оффшорной коммерческой организацией следует понимать нерезидента (иностранное юридическое лицо и его структурные подразделения) Республики Беларусь, зарегистрированного в оффшорной зоне, в любых организационно-правовых формах. Предлагаются дополнения в Указ Президента Республики Беларусь № 104 от 12 марта 2003 г. «Об оффшорном сборе», которые более детально конкретизируют понятие «оффшорная зона».

Выделяются два правовых режима в регулировании отношений с иностранными инвесторами: национальный и специальный.

Согласно законодательству о свободных экономических зонах, в них может устанавливаться специальный правовой режим, под которым понимается совокупность правовых норм, устанавливающих особый порядок и условия налогообложения, валютного, таможенного и иного регулирования.

Белорусское законодательство не содержит нормативных правовых актов, которые позволяли бы регистрировать организационно-правовые формы предпринимательской деятельности, схожие по своему статусу с оффшорными коммерческими организациями. Введение специального правового режима в Республике Беларусь для коммерческих организаций с иностранными инвестициями нацелен прежде всего на привлечение инвестиций в производство товаров, работ и услуг собственного производства. Однако действующее законодательство, при внесении некоторых дополнений и изменений в отдельные нормативные правовые акты, может позволить регистрировать оффшорные коммерческие организации в особых экономических зонах. Это могут быть коммерческие организации со стопроцентным иностранным капиталом, для которых будет установлен специальный правовой режим, позволяющий им (осуществляя деятельность за пределами Республики Беларусь) иметь при этом существенные льготы.

✓ **Раздел второй «Актуальные проблемы создания оффшорных коммерческих организаций в Республике Беларусь»** посвящен выработке предложений по созданию особой экономической зоны, в которой будут регистрироваться оффшорные коммерческие организации. В связи с этим предлагается подготовить проект Указа Президента Республики Беларусь «Об особой экономической зоне» и внести дополнения и изменения в нормативные правовые акты Республики Беларусь, которые регулируют деятельность иностранных инвесторов. Внедрение в законодательство выводов позволит: привлечь дополнительные валютные поступления от регистрации и ежегодной перерегистрации оффшорных коммерческих организаций; развить экономически отсталые регионы республики; решить задачи социального характера и т.д.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Результаты проведенного научного исследования позволяют сформулировать ряд теоретических выводов и практических рекомендаций по совершенствованию инвестиционного законодательства Республики Беларусь.

1. Основываясь на положениях международного частного права, внутреннего законодательства оффшорных зон и практики его примене-

ния, предлагается авторское определение понятия «оффшорная юрисдикция». Его целесообразно разделить на две составляющие:

а) это государство или территория внутри государства, правовое регулирование которого устанавливает специальный правовой режим для иностранных инвесторов, осуществляющих предпринимательскую деятельность за пределами данной территории ;

б) это компетенция органов государства (в том числе законодательных, административных и судебных) в области создания, деятельности и ликвидации оффшорных коммерческих организаций.

Понятие «оффшорная юрисдикция» в правовом понимании шире понятия «оффшорная зона». Это комплексное понятие, которое характеризует сферу суверенной власти государства в отношении оффшорных коммерческих организаций, что позволяет четко определить территориальные границы оффшорной зоны, компетенцию законодательных, судебных и исполнительных органов государства [1, 8].

2. С правовой точки зрения, целесообразно использовать термин «оффшорная коммерческая организация», так как он характеризует особенности правового статуса коммерческих организаций, зарегистрированных в оффшорных зонах и осуществляющих предпринимательскую деятельность за их пределами. Данное понятие дает возможность определить сущность любой оффшорной структуры независимо от правовой модели, по которой она создана, и применять к ней соответствующие нормы права.

Под *оффшорной коммерческой организацией* следует понимать юридическое лицо со стопроцентным иностранным капиталом, создаваемое в определенной организационно - правовой форме с целью осуществления предпринимательской деятельности за пределами государства, в котором она официально регистрируется в соответствии с установленным порядком и специальным правовым режимом. При осуществлении коммерческой деятельности на территории государства регистрации организационно-правовая форма утрачивает свой оффшорный статус.

В оффшорных зонах могут использоваться как общеизвестные организационно-правовые формы (партнерства, компании, корпорации, общества и т.д.), так и специализированные (международные деловые компании – ИВС, компании с ограниченной ответственностью – LLC и др.).

Основными организационно-правовыми формами предпринимательской деятельности в англо-американской оффшорной правовой модели являются следующие: партнерства, компании (корпорации), холдинги, компании с ограниченной ответственностью (LLC), международные деловые

компания ПВС и взаимные фонды. Компания с ограниченной ответственностью (Л.С) представляет собой классическую форму ведения предпринимательской деятельности в оффшорных зонах (Ангилье, Невисе, Каймановых островах и др.). Она объединяет элементы партнерства (отсутствие корпоративных налогов) и компании (ограниченная ответственность).

Товарищество (общество) с ограниченной ответственностью и акционерное общество – две наиболее значимые организационно-правовые формы предпринимательства в европейском праве. На их базе в оффшорных юрисдикциях могут организовываться холдинговые, финансовые и страховые компании, которые, в частности, предусмотрены законодательством Австрии, Бельгии, Испании, Португалии, Лихтенштейна, Люксембурга, Дании, Нидерландов, Швейцарии и других государств.

В Республике Беларусь предлагается регистрировать оффшорные коммерческие организации в следующих организационно-правовых формах: «международное акционерное общество», «международное закрытое акционерное общество», «международное общество с ограниченной ответственностью», «международное общество с дополнительной ответственностью», «международное унитарное предприятие». Данные организационно-правовые формы предназначены для создания коммерческих организаций со стопроцентным иностранным капиталом, основная цель которых – осуществление предпринимательских операций за пределами Республики Беларусь [3, 4, 6, 1].

3. В качестве предмета правового регулирования предпринимательской деятельности в оффшорных зонах можно выделить четыре вида общественных отношений:

а) отношения между коммерческими организациями, зарегистрированными в оффшорной зоне, и государственными органами, которые санкционируют, регулируют и контролируют их деятельность различными способами;

б) отношения коммерческих организаций, зарегистрированных в оффшорной зоне, с субъектами других государств;

в) отношения коммерческих организаций, зарегистрированных в оффшорной зоне, с субъектами государства, которое создало данную оффшорную юрисдикцию;

г) отношения между органами коммерческих организаций, зарегистрированных в оффшорной зоне.

Целями правового регулирования предпринимательской деятельности в оффшорных зонах являются:

– обеспечение интересов государства за счет привлечения иностранных капиталов, что позволяет решать следующие задачи: улучшение бюджетного ба-

ланса государства, увеличение экспортных валютных поступлений, стимулирование реформ, развитие регионов и страны в целом посредством передачи передовой зарубежной технологии и опыта управления, создание дополнительных рабочих мест, привлечение финансовых возможностей эмиграции, укрепление имиджа надежного партнера, доступ к мировым рынкам и др.;

- предоставление благоприятных возможностей для ведения предпринимательской деятельности иностранцам (правовые и экономические выгоды в определенном регионе, гарантии защиты активов от конфискации и любого посягательства на них, обеспечение конфиденциальности; уменьшение потерь и др.).

В качестве источников правового регулирования предпринимательской деятельности в оффшорных зонах можно выделить акты внутреннего законодательства рассматриваемых юрисдикций, международные и национальные обычаи, судебную практику в отдельных странах, международные договоры.

Характеристика правового регулирования в оффшорных зонах обобщает все его положительные и отрицательные качества, помогает определить общие особенности и составляющие элементы независимо от применяемой правовой модели. Это касается предмета правового регулирования, целей, субъектов, правовой статус которых санкционируется государством, источников, которые имеют свою специфику и сферу действия. Данная характеристика расширяет представления о специфике правового регулирования в оффшорных зонах, основываясь на известных правовых понятиях [2, 8, 9].

4. Модели, которые используются в оффшорных юрисдикциях при формировании правового регулирования предпринимательской деятельности, целесообразно именовать оффшорными правовыми моделями.

Под *оффшорной правовой моделью* следует понимать совокупность (схему) закономерно связанных друг с другом и взаимозависимых модельных правовых норм, принципов и правовых институтов, на основе которых формируется и реализуется правовое регулирование предпринимательской деятельности в оффшорных юрисдикциях.

Правовое регулирование предпринимательской деятельности в оффшорных юрисдикциях в основном следует двум моделям:

- правовой модели, основанной на англо - американской правовой системе;
- правовой модели, основанной на европейском (континентальном) праве.

Используются и смешанные варианты.

Применяя конкретную оффшорную правовую модель, государство может в установленном порядке адаптировать свое законодательство с целью достижения соответствующего экономического эффекта [5, 3, 7, 1].

5. Основываясь на опыте других государств, экономической ситуации, возможностях национального законодательства, целесообразно использовать некоторые элементы оффшорных правовых моделей в Республике Беларусь. В частности, предлагается учредить в рамках закона «О свободных экономических зонах» особую экономическую зону для создания и деятельности оффшорных коммерческих организаций, что позволит привлечь в экономику дополнительные валютные поступления. Целесообразно подготовить проект Указа Президента Республики Беларусь «О создании особой экономической зоны» и другие нормативные правовые акты, регулирующие упрощенную регистрацию и функционирование коммерческих предприятий со стопроцентным иностранным капиталом, осуществляющих деятельность за пределами Республики Беларусь; отмену налогов на прибыль в течение 3–5 лет со дня регистрации и введение налога на прибыль до 10% после указанного срока; порядок предоставления информации органам иностранных государств и др.

Предлагается изложить ст. 77 Инвестиционного кодекса Республики Беларусь после слов «Иностранные инвесторы вправе создавать на территории Республики Беларусь юридические лица Республики Беларусь с любым объемом иностранных инвестиций и в любых организационно - правовых формах, а также их филиалы и представительства в соответствии с актами законодательства Республики Беларусь, в том числе международными договорами Республики Беларусь» в следующей редакции: «Юридические лица, в уставном фонде которых иностранные инвестиции составляют объем, эквивалентный не менее чем 20 000 долларов США, и которые преследуют извлечение прибыли (дохода) в качестве основной цели своей деятельности (в том числе юридические лица, в уставном фонде которых 100% иностранного капитала, создаваемые исключительно для осуществления деятельности за пределами Республики Беларусь), признаются на территории Республики Беларусь коммерческими организациями с иностранными инвестициями. Такие организации могут создаваться в форме обществ с ограниченной ответственностью, обществ с дополнительной ответственностью, открытых акционерных обществ, закрытых акционерных обществ и частных иностранных унитарных предприятий.

Минимальные размеры уставных фондов иных организаций (за исключением тех, которые создаются в свободных экономических зонах) и порядок их создания определяются законодательными актами Республики Беларусь, и на такие организации не распространяются льготы, установленные настоящим Кодексом и законодательными актами Республики Беларусь для коммерческих организаций с иностранными инвестициями» [1, 8, 9].

Ст. 91 Инвестиционного кодекса Республики Беларусь после слов «Коммерческие организации с иностранными инвестициями пользуются всеми льготами по налоговым и таможенным платежам, установленными законодательными актами Республики Беларусь для юридических лиц Республики Беларусь» дополнить следующим содержанием: «В случае, если коммерческие организации с иностранными инвестициями осуществляют предпринимательскую деятельность исключительно за пределами Республики Беларусь и зарегистрированы в свободной экономической зоне (СЭЗ), их налогообложение и предоставление льгот регулируются специальным законодательством о международных коммерческих организациях и свободно экономических зонах».

Предлагается внести дополнения и изменения в закон Республики Беларусь «О свободных экономических зонах». Предлагается ст. 6 указанного Закона после слов «Данные о регистрации администрация СЭЗ в пятнадцатидневный срок передает в Министерство по налогам и сборам Республики Беларусь и Министерство статистики и анализа Республики Беларусь для внесения соответственно в государственные реестр и регистр Республики Беларусь, а также информирует иные государственные органы в случаях и порядке, предусмотренных законодательством» изложить в следующей редакции: «Резидент СЭЗ (за исключением коммерческих организаций с иностранными инвестициями, осуществляющими деятельность исключительно за пределами Республики Беларусь) вправе заниматься предпринимательской деятельностью за пределами СЭЗ на территории Республики Беларусь с соблюдением общих правил, установленных законодательством Республики Беларусь. Правовой статус коммерческих организаций с иностранными инвестициями, осуществляющих деятельность исключительно за пределами Республики Беларусь, устанавливается специальным законодательством» [1].

6. Предлагается расширить толкование термина «оффшорные зоны» и внести изменения и дополнения в Указ Президента Республики Беларусь № 104 от 12 марта 2003 г. В частности, п. 1.2 изложить в следующей редакции: «Перечень оффшорных зон – государств (территорий), в которых действует льготный правовой режим (в том числе налоговый) для предпринимательской деятельности иностранных инвесторов за пределами их территории и (или) не предусматривается раскрытие и предоставление информации о финансовых операциях, утверждается Национальным банком» [1, 8].

Внедрение в инвестиционное законодательство Республики Беларусь отдельных элементов оффшорных правовых моделей позволит создать дополнительные возможности для экономики и социальной сферы.

**СПИСОК ОПУБЛИКОВАННЫХ АВТОРОМ РАБОТ
ПО ТЕМЕ ДИССЕРТАЦИИ**

Монографии, книги, брошюры

1. Гончаров А.А., Тихиня В.Г. *Оффшорный бизнес (правовые аспекты)*. - Минск: НО ООО «БИП-С», 2002.- 162 с.
2. Гончаров А.А. *Международная торговля (правовые аспекты)*. - Минск: НО ООО «БИП-С», 2003.- 222 с.

Статьи в журналах, сборниках научных трудов, газетах

3. Гончаров А.А. *Правовое регулирование оффшорного бизнеса (общий взгляд на проблему) // Вестн. молодеж. науч. о-ва.* - 2001. - №4. - С.50-51.
4. Гончаров А.А. *Правовая модель США в области оффшорного бизнеса // Вестн. молодеж. науч. о-ва.* - 2002. - №1. - С.39-41.

Тезисы докладов в сборниках научных трудов

5. Гончаров А.А. *Правовое регулирование предпринимательской деятельности в оффшорных зонах // Механизм функционирования национальной экономики и проблемы экономического роста. Итоги НИР БГЭУ 2000г.: Материалы науч.- практ. конф., Минск, 5-6 февр. 2001г.: В 3ч. - Отв. ред. Н.Е. Заяц. - Минск: БГЭУ, 2001.- Ч. III. - С. 349-350.*
6. Гончаров А.А. *Правовое регулирование предпринимательской деятельности на Британских Виргинских островах // Проблемы правового регулирования хозяйственной деятельности экономики переходного периода: Материалы науч.-практ. конф., Минск, 18 дек. 2001г.- Минск: Молодеж. науч. о-во, 2002.- С.49-51.*
7. Гончаров А.А. *Особенности преподавания спецкурса «Правовое регулирование предпринимательской деятельности в оффшорных зонах» // Управление образованием в условиях переходной экономики: Материалы Международ. науч.- практ. конф., Минск, 1-2 марта 2002г. / Отв. ред. С.В. Шаврук. - Минск: БГЭУ, 2002.- С.89-92.*
8. Гончаров А.А. *Правовое регулирование предпринимательской деятельности оффшорного типа // Актуальные проблемы правового государства и экономическое развитие Беларуси: Материалы науч.- практ. конф., Минск, 17 мая 2002г. / Отв. ред. Г.Б. Шишко. - Минск: БГЭУ, 2003.- С.39-43.*
9. Гончаров А.А. *Правовое регулирование оффшорного бизнеса в Люксембурге // Теория и практика менеджмента и маркетинга: Материалы междунар. науч.- практ. конф., Минск, 26-28 мая 2003г. / Отв. ред. И.Л. Акулич. - Минск: БГЭУ, 2003.- С.93-94.*

РЕЗЮМЕ

Гончаров Александр Алексеевич

Организационно-правовые формы предпринимательской деятельности в оффшорных зонах

Ключевые слова: оффшорная зона и оффшорная юрисдикция, оффшорная коммерческая организация и оффшорная правовая модель, правовое регулирование предпринимательской деятельности в оффшорных зонах, свободная экономическая зона.

Объектом исследования выступают общественные отношения, возникающие в процессе создания и деятельности оффшорных коммерческих организаций в различных организационно-правовых формах, процесс реализации прав и интересов предпринимателей и государств в оффшорных зонах.

Предметом исследования являются историческое и современное состояние теоретических, правовых и организационных проблем регулирования правового статуса оффшорных коммерческих организаций в соответствующих организационно-правовых формах.

Цель диссертации - новые правовые возможности для иностранных лиц в области организации предпринимательской деятельности путем использования оффшорных правовых моделей.

В работе применялись общенаучные и специальные методы познания: диалектический, формально-логический, системно-структурный, социологический, сравнительно-правовой и др.

В результате проведенного исследования дана характеристика правового регулирования предпринимательской деятельности в оффшорных зонах, его целей, субъектов, источников и сферы действия. Сформулированы новые дефиниции таких понятий, как: «оффшорная юрисдикция», «оффшорная коммерческая организация», «оффшорная правовая модель». Выделены две составляющие понятия «оффшорная юрисдикция». Раскрыт статус оффшорных коммерческих организаций. Предложены изменения и дополнения в инвестиционное законодательство.

Научная значимость полученных результатов состоит в том, что диссертация представляет собой первое в белорусской юридической науке комплексное монографическое исследование гражданских правоотношений с иностранным элементом, связанных с осуществлением предпринимательской деятельности в оффшорных зонах. В частности, в диссертации определяется правовой статус оффшорных коммерческих организаций в различных организационно-правовых формах в международном частном праве.

Изложенные в диссертации выводы, суждения и рекомендации по исследуемой проблематике могут быть основой для совершенствования положений инвестиционного законодательства Республики Беларусь, практики его применения и дальнейших научных разработок.

РЭЗІЮМЭ

Ганчарова Аляксандра Аляксеевіча

Арганізацыйна - прававыя формы прадпрымальніцкай дзейнасці ў афшорных зонах

Ключавыя словы: афшорная зона, афшорная юрысдыкцыя, афшорная камерцыйная арганізацыя, афшорная прававая мадэль, прававое рэгуляванне прадпрымальніцкай дзейнасці ў афшорных зонах, свабодная эканамічная зона.

Аб'ектам даследавання выступаюць грамадскія адносіны, якія ўзнікаюць у працэсе стварэння і дзейнасці афшорных камерцыйных арганізацый у розных арганізацыйна-прававых формах, працэс рэалізацыі правоў і інтарэсаў прадпрымальнікаў і дзяржаў у афшорных зонах.

Прадметам даследавання з'яўляюцца гістарычны і сучасны стан тэарэтычных, прававых і арганізацыйных праблем рэгулявання прававога афшорных камерцыйных арганізацый у адпаведных арганізацыйна-прававых формах.

Мэта дысертацыі – новыя прававыя магчымасці для замежных асобаў у галіне арганізацыі прадпрымальніцкай дзейнасці праз выкарыстанне афшорных прававых мадэляў.

У працы выкарыстоўваліся агульнанавуковыя і спецыяльныя метады пазнання: дыялектычны, фармальна-лагічны, сістэмна-структурны, сацыялагічны, параўнальна-прававы і іншыя.

У выніку праведзенага даследавання ахарактарызавана прававое рэгуляванне прадпрымальніцкай дзейнасці ў афшорных зонах, яго мэт, суб'ектаў, крыніц і сферы дзейнасці. Сфармуляваны новыя дэфініцыі такіх паняццяў, як: "афшорная юрысдыкцыя", "афшорная камерцыйная арганізацыя", "афшорная прававая мадэль". Вылучаны дзве складальныя паняцця "афшорная юрысдыкцыя". Раскрыты статус афшорных камерцыйных арганізацый. Прапанаваны змяненні і дапаўненні да інвестыцыйнага заканадаўства.

Навуковая значымасць атрыманых вынікаў заключаецца ў тым, што дысертацыя ўяўляе сабою першае ў беларускай юрыдычнай навуцы комплекснае манаграфічнае даследаванне грамадзянскіх праваадносін з замежным элементам, звязаных з ажыццяўленнем прадпрымальніцкай дзейнасці ў афшорных зонах. У прыватнасці, у дысертацыі вызначаецца прававы статус афшорных камерцыйных арганізацый ў розных арганізацыйна-прававых формах у міжнародным прыватным праве.

Выкладзеныя ў дысертацыі вынікі, меркаванні і рэкамендацыі па даследаванай праблематыцы могуць быць падставай для ўдасканалення палажэнняў інвестыцыйнага заканадаўства Рэспублікі Беларусь, практыкі яго прымянення і далейшых навуковых распрацовак.

SUMMARY**Aliaksandr Aliakseevich Hancharov****Organizational and legal forms of business activity in offshore zones**

Key words: offshore zone, offshore jurisdiction, offshore commercial organization, offshore legal model, legal regulation of business activity in offshore zones, free economic zone.

The object of the research is social relations, arising in the process of creation and activity of offshore commercial organizations in different organizational and legal forms, the process of realization of rights and interests of entrepreneurs and states in offshore zones.

The subject of the research is historical and modern state of theoretical, legal and organizational problems of regulation of legal status of offshore commercial organizations in corresponding organizational and legal forms.

The objective of the dissertation is new legal opportunities for foreign persons in the sphere of organization of business activity by means of offshore legal models.

The following general scientific and special cognitive methods have been used in the work: dialectical, formalistic-logical, system-structural, sociological, comparative-legal and other methods.

As a result of the carried out research characteristic of legal regulation of business activity in offshore zones, its objectives, subjects, sources and sphere of activity have been given. New definitions of "offshore jurisdiction", "offshore commercial organization", "offshore legal model" have been formulated. Analysis of status of offshore commercial organizations has been given. Two components of the concept "offshore jurisdiction" have been singled out. Additions and modifications to the investment legislation have been introduced.

It is the first in Belarusian jurisprudence science complex monographic research of civil legal relationships with foreign element, connected with carrying out of business activity in offshore zones. In particular, the dissertation gives definition of legal status of offshore commercial organizations in different organizational and legal forms of international private law.

Conclusions, judgments and recommendations on the researched problems given in the dissertation can serve as a basis for improvement of regulations of the invest legislation and practice, further scientific searches.

Подписано в печать 23.05.2003 Усл.п.л. 1,0 Уч.изд.л. 1,1

Формат 60x80 1/16 Бумага офсетная Гарнитура Roman Тираж 100 экз.

ИООО «Право и экономика» Лицензия ЛВ 464 от 15.09.2000 Минск Сурганова I.

УП «Книга» Лицензия ЛП 47 от 11.10.2000 220050 Минск Революционная. 12

