

УДК 341.1/8

**СОГЛАШЕНИЕ О ТОРГОВЫХ АСПЕКТАХ
ИНВЕСТИЦИОННЫХ МЕР И ЕГО ВЛИЯНИЕ
НА ИНВЕСТИЦИОННОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО ВЬЕТНАМА**

Фам Тхи Тхань Хуэн

Воронежский государственный университет

Поступила в редакцию 8 июля 2011 г.

Аннотация: *вступая в ВТО (11 января 2005 г.), Вьетнам взял на себя обязательства по соблюдению всех положений правовой системы ВТО, в том числе Соглашения о торговых аспектах инвестиционных мер. В рамках данной работы автор исследует процесс имплементации положений Соглашения в правовой системе Вьетнама и его влияние на инвестиционный климат государства.*

Ключевые слова: *Соглашение о торговых аспектах инвестиционных мер, ТРИМС, режим инвестиции, иностранные инвестиции, инвестиционное законодательство Вьетнама, Закон «Об иностранных инвестициях во Вьетнаме».*

Abstract: *becoming the WTO's member (January 11, 2005), Vietnam has committed itself to observe all provisions of the WTO legal system, including the Agreement on Trade-Related Investment Measures. In this paper the author examines the process of implementing the provisions of the Agreement on Trade-Related Investment Measures in the legal system of Vietnam and the impact of this Agreement on the investment climate in Vietnam.*

Key words: *Agreement on Trade-Related Investment Measures, TRIMS, investment regime, foreign investments, investment legislation of Vietnam, law on foreign investment in Vietnam.*

В январе 1995 г. Правительство СРВ обратилось с официальной заявкой о присоединении к ВТО¹. 29 ноября 2006 г. Народное Собрание СРВ приняло Резолюцию № 71/2006/QН11² «О ратификации Протокола о присоединении СРВ к ВТО», и 11 января 2005 г. после одиннадцати лет переговоров Вьетнам официально вступил в ВТО³.

Соглашение о торговых аспектах инвестиционных мер⁴ было принято на Уругвайском раунде переговоров и вступило в силу с 1 января 1995 г. (далее – ТРИМС). Задачами ТРИМС, как сказано в его преамбуле, являются «расширение и постепенная либерализация мировой торговли, а также содействие международным инвестициям, с тем, чтобы усилить экономический рост всех торговых партнеров, особенно развивающихся стран – членов ВТО, обеспечивая при этом свободную конкуренцию».

445

¹ Report of the Working Party on the Accession of Vietnam. URL: <http://wtocenter.vn/wto/vietnam's-wto-commitments/report-working-party-accession-vietnam>

² Công Báo số 43 & 44 tháng 12 năm 2006.

³ URL: http://www.wto.org/english/thewto_e/whatis_e/tif_e/org6_e.htm

⁴ Agreement on Trade-Related Investment Measures. URL: http://www.wto.org/english/docs_e/legal_e/18-trims.pdf

© Хуэн Фам Тхи Тхань, 2011

ТРИМС не касается регулирования иностранных инвестиций как таковых. Его предметом является дискриминационное отношение к импортируемой и экспортируемой продукции, и в нем ничего не говорится о приходе иностранных инвестиций и отношении к ним. ТРИМС не налагает на государство новых обязательств, но вносит ясность в уже существующие по ГАТТ 1994 г., как отмечает Джорджо Барба Нараретти⁵.

Соглашение запрещает применение мер, не соответствующих основным положениям ГАТТ 1994 г. Признавая, что определенные инвестиционные меры могут оказывать ограничивающее влияние на торговлю и приводить к искажениям, ст. 2 ТРИМС гласит, что ни один участник ВТО не может применять меры, запрещенные параграфом 4 ст. III (о применении национального режима) и параграфом 1 ст. XI (количественные ограничения).

Параграф 4 ст. III ГАТТ 1994 г. предусматривает предоставление одинакового отношения к местным и иностранным товарам в пределах государства. Принятие мер, навязывающих местное содержание (часть или все факторы производства должны приобретаться на местном рынке), а также требование сбалансированности торговли (импортные факторы производства не могут превышать определенную долю экспорта), нарушает ГАТТ.

Параграф 1 ст. XI ГАТТ 1994 г. предусматривает запрещение количественных ограничений. Нарушением этой статьи считаются меры, которые приравниваются к «количественным» ограничениям, таким как сбалансированность торговли, требования, касающиеся иностранной валюты (ограничение на количество иностранной валюты, которое иностранные инвесторы могут держать или покупать), требования по продаже на внутреннем рынке.

Первый параграф Приложения к ст. 2 ТРИМС касается требований о местном содержании (т.е. требования к предприятию покупать или использовать продукцию местного происхождения либо из местного источника) и сбалансированности торговли (сюда входит ограничение закупки или использования предприятием импортной продукции до количества, соотносимого с объемом или стоимостью местной продукции, которую предприятие экспортирует).

Во втором параграфе Положения говорится, во-первых, о мерах, которые в целом ограничивают импорт продукции, используемой предприятием в местном производстве, до количества, соотносимого с объемом или стоимостью экспортируемой местной продукции; во-вторых, о требовании сбалансированности по иностранной валюте, согласно которому доступ фирмы к иностранной валюте ограничивается, тем самым ограничивая ее способность импортировать; и, в-третьих, об ограничениях на экспортирование или продажу на экспорт (либо конкретной продукции, либо объема, либо стоимости).

⁵ См.: Дэвид Г. Тарра. Торговая политика и значение вступления в ВТО для развития России и стран СНГ : руководство. М., 2006. С. 438.

Перечисленные выше меры подлежат отмене в течение двух лет для развитых стран, пяти лет для развивающихся стран и семи лет для наименее развитых стран.

На заседании Рабочей Группы по присоединению Вьетнама к ВТО некоторые страны – участницы переговоров высказали мнение о том, что те меры, которые не перечислены в Приложении к ст. 2 ТРИМС, но не совместимы с обязательством предоставления национального режима или обязательством общего устранения количественных ограничений, тоже должны рассматриваться как меры, нарушающие ТРИМС, и соответственно должны быть отменены при вступлении Вьетнама в ВТО, например, требование по выполнению обязательного экспорта⁶.

Чтобы смягчать проблемы платежного баланса и способствовать развитию деятельности внутри страны в течение длительного периода, Вьетнам принял ряд мер, касающихся выбора факторов производства и рынков сбыта продукции в качестве основных, регулирующих деятельность иностранных предприятий в стране. Однако, как показала практика, многие из них ограничивают способность иностранных фирм взаимодействовать с международным рынком, импортировать и экспортировать.

К примеру, требования о местном содержании оказывают влияние на производственные издержки, которое аналогично влиянию тарифов на промежуточные товары или влиянию квот⁷. Меры, вынуждающие фирмы использовать местные компоненты, приводят к повышению цен на эти факторы производства. С другой стороны, требования по сбалансированности торговли и сбалансированности иностранной валюты ограничивают количество промежуточных товаров, которые фирмы могут импортировать, т.е. по сути они эквивалентны количественным ограничениям. Следовательно, они противоречат положениям права ВТО, и в частности ТРИМС.

Ярким примером нарушения п. «а» параграфа 1 Приложения в ТРИМС представляются требования об использовании аналогов и требования по сбалансированности торговли, установленные Законом «Об иностранных инвестициях во Вьетнаме»⁸ от 12 ноября 1996 г. (далее – Закон 1996 г.).

Согласно п. 4 ст. 47 Закона 1996 г. «в одинаковых коммерческих условиях, предприятия с иностранным капиталом и партнеры по договору делового сотрудничества (далее – ДДС) должны предпочитать покупать и использовать товары отечественного происхождения».

Кроме того, в соответствии со ст. 38 Закона налоговая ставка на прибыль предприятий с иностранным капиталом и иностранного партнера по ДДС составляет 25 %. Наряду с этим Закон предусмотрел возможность предоставления льготных налоговых ставок в отношении стимулирующих инвестиционных проектов, т.е. инвестиционные проекты, отвечающие определенным законом критериям.

⁶ Accession of Vietnam to the World Trade Organization : explanation of accession conditions. Ministry of Industry and Trade in partnership with the European Commission. Hanoi, 2007. P. 77.

⁷ См.: Дэвид Г. Тарра. Указ. соч. С. 435.

⁸ Công Báo số 2 năm 1997 // Бюл. 1997. № 2.

Такие критерии были подробно определены в Постановлении Правительства № 12/СР «О применении Закона об иностранных инвестициях»⁹ от 18 февраля 1997 г. В их число входит требование экспорта предприятием определенной доли производимых им товаров. Согласно ст. 54 Постановления № 12/СР налоговая ставка в размере 20 % полученной прибыли устанавливалась в отношении инвестиционных проектов, которые экспортируют не меньше 50 % своих производимых товаров. Предоставлялась 15 % налоговая ставка инвестиционным проектам, экспортная продукция которых составляет не меньше 80 %.

Другие нарушения можно обнаружить в ст. 33 Закона 1996 г. и некоторых нормативно-правовых актах, регулирующих валютные операции во Вьетнаме. Согласно ст. 33 Закона 1996 г. и п. 13 Циркуляра Государственного Банка № 02/ТТ-НН7 от 28 июня 1997 г. «Руководство по управлению иностранными валютами предприятий с иностранным капиталом и иностранных партнеров по ДДС»¹⁰ (далее – Циркуляр № 02/ТТ-НН7), предприятия с иностранным капиталом и иностранные партнеры по ДДС должны были сами обеспечить себе иностранные валюты, необходимые для своих производственных целей. При необходимости разрешается приобретать иностранную валюту в объемах, равных проданному, в течение 12 месяцев после продажи, при условии строгого соблюдения правил продажи и получения разрешения Государственного банка Вьетнама, что значительно ограничивает объемы прибыли, получаемой иностранными инвесторами.

Кроме того, 17 августа 1998 г. Правительство СРВ приняло Постановление № 63/1998/НД-СР «Об управлении иностранной валютой»¹¹ (далее – Постановление № 63/1998/НД-СР). В нем было установлено, что предприятия с иностранным капиталом обязаны продавать определенную долю своей иностранной валюты банкам в течение 15 дней с даты ее поступления. Конкретная доля иностранной валюты определялась в соответствии с решениями премьер-министра и колебалась с 80 до 40 %¹².

Еще одним примером несоответствия с соглашением ТРИМС являлось правило о предоставлении предприятиям, изготавливающим и монтирующим механические, электрические, электронные продукцию и запчасти, льготных импортных тарифов по доле локализации производства. Оно

⁹ URL: <http://www.luatvietnam.vn/default.aspx?tabid=667&id=FF5EEFB6-5959-48D8-96E1-9AD0A3D94EDE>

¹⁰ URL: <http://luatvietnam.vn/VL/662/Thong-tu-huong-dan-ve-quan-ly-ngoai-hoi-doi-voi-cac-doanh-nghiep-co-von-dau-tu-nuoc-ngoai-va-ben-nuoc/ABF23E46-F409-45AC-8B47-A9871D5E14AB/default.aspx>

¹¹ URL: <http://luatvietnam.vn/VL/662/Quyet-dinh-ve-nghia-vu-ban-va-quyen-mua-ngoai-te-cua-nguoi-cu-tru-la-to-chuc/BF9D87F1-FD3B-4B0A-8952-E7139B89CCC3/default.aspx>

¹² См.: О праве и обязанности резидентов-организаций по купле и продаже иностранной валюты : решения Премьер-министра № 173 /1998/QĐ-ТТг от 12 сентября 1998 г., № 180/1999/QĐ-ТТг от 30 августа 1999 г. и № 61/2001/QĐ-ТТг от 25 апреля 2001 г. // Система нормативно-правовых актов Вьетнама. URL: <http://luatvietnam.vn>

было предусмотрено в Межведомственном Циркуляре № 176/1998/ТТЛТ-ВТС-ВСН-ТСН¹³ «О применении налоговой программы по доле локализации производства в отношении механических, электрических, электронных изделий» от 25 декабря 1998 г. (далее – Циркуляр № 176/1998) и Решении Министерства финансов № 1944/1998/QĐ/ВТС¹⁴ «Об установлении льготных импортных тарифов по доле локализации производства в отношении механических, электрических, электронных изделий» от 25 декабря 1998 г. (далее – Решение № 1944/1998). Согласно этим документам размер импортной налоговой ставки в отношении электрической и электронной продукции колеблется с 40 до 3 % в зависимости от величины уровня локализации производства (выше 0 и не менее 60 %); и налоговая ставка на импорт мотоциклов устанавливается в размере с 60 до 5 % в соответствии с уровнем локализации свыше 0 и не менее 60 %.

В соответствии с параграфом 332 Доклада Рабочей группы¹⁵ по вступлению Вьетнама в ВТО, с момента вхождения Вьетнама в эту организацию страна берет на себя обязательство по полному соблюдению ТРИМС. Соответственно, Вьетнам должен перестать применять требования о местном содержании, по сбалансированности торговли и иностранной валюты, а также меры, вынуждающие компании использовать местные компоненты, как условия предоставления «Инвестиционных лицензий» или «инвестиционных стимулов».

При этом проведение переговоров по выполнению обязательств в соответствии с ТРИМС не является новым для Вьетнама. Обязательство отмены всех действующих ТРИМС, предусмотренных в Соглашении 1994 г. содержалось в некоторых двусторонних торговых и инвестиционных соглашениях СРВ, заключенных задолго до вступления Вьетнама в ВТО.

Так, в соответствии со ст. 11 гл. IV торгового соглашения между СРВ и США¹⁶ (далее – Торговое соглашение), стороны взяли на себя обязательство не применять любую ТРИМС, не совместимую с Соглашением 1994 г.

К моменту вступления Торгового соглашения с США в силу (10 декабря 2001 г.) стороны должны устранить все меры, содержащиеся в законах, правилах, контрактах или лицензиях, которые перечислены в п. «а» (требование сбалансированности торговли) и п. «б» (валютный контроль на импорт) параграфа 2 Приложения к ТРИМС. Вьетнам обязался аннулировать все другие ТРИМС не позднее, чем через 5 лет со дня вступления Торгового соглашения в силу либо по сроку в соответствии с условиями присоединения Вьетнама к ВТО.

¹³ URL: <http://luatvietnam.vn/VL/667/Thong-tu-1761998TTLTBTVCBNTCHQ>

¹⁴ URL: <http://luatvietnam.vn/VL/662/Quy-dinh-19441998QDBTC-cua-Bo-Tai-chinh-ve-viec-ban-hanh-quy-dinh-thue-suat-thue-nhap-khau-uu-dai-F2D8D54C-E5E8-4AB3-A07D-FDE5B8FE139C/default.aspx>

¹⁵ Report of the Working Party on the Accession of Vietnam. P.124. URL: http://www.wto.org/english/thewto_e/acc_e/completeacc_e.htm

¹⁶ Agreement between the United States of America and the Socialist Republic of Vietnam on Trade Relations, signed on 13 of July 2000. URL: <http://www.usvtc.org/trade/bta/text/>

Ссылка на нормы ТРИМС содержится также в Совместной инициативе между Вьетнамом и Японией по улучшению деловой среды с целью повышения конкурентоспособности Вьетнама (далее – «Совместная Инициатива») ¹⁷. В соответствии с п. 40 Гл. I Совместной Инициативы все требования о местном содержании подлежат отмене к концу 2006 г., либо не позднее даты вступления Вьетнама в ВТО. До этого момента применяется требование о местном содержании не более 5 % в автомобильной промышленности.

С целью гармонизации с упомянутыми выше двусторонними соглашениями в национальное инвестиционное законодательство был внесен ряд изменений и дополнений.

Во-первых, все требования по экспорту предприятием определенной доли производимых им товаров для получения налоговых льгот были отменены в соответствии с Законом № 18/2000/QН11 ¹⁸ «О внесении изменений и дополнений в Закон «Об иностранных инвестициях во Вьетнаме» от 9 июня 2000 г. (далее – Закон № 18/2000).

Во-вторых, было отменено требование о сбалансированности по иностранной валюте. Согласно новому правилу, иностранным инвесторам и иностранным партнерам по ДДС предоставляется право непосредственно покупать иностранную валюту в коммерческих банках (п. 6 ст. 1 Закона № 18/2000).

В-третьих, все правила, вынуждающие фирмы использовать местные компоненты, были сняты в соответствии с п. 3 ст. 71 Постановления Правительства № 24/2000/ND-СР ¹⁹ «О применении Закона об иностранных инвестициях во Вьетнаме». Таким образом, в одинаковых коммерческих условиях предприятия с иностранным капиталом и партнеры по ДДС больше не обязаны покупать и использовать товары отечественного происхождения.

Однако, как отмечено выше, Торговое соглашение и Совместная инициатива не предусматривали неотложной отмены всех запрещенных ТРИМ, а установили переходный период для постепенного аннулирования некоторых из них. Их полная отмена была произведена в соответствии с Планами действия ²⁰ по имплементации Соглашения ТРИМС, представленного Рабочей группой в ходе переговоров по вступлению Вьетнама в ВТО.

Так, несмотря на то, что требование по экспорту предприятием определенной доли производимых им товаров для получения налоговых льгот было отменено по Закону № 18/2000, в декабре 2003 г. Правительство

¹⁷ Vietnam-Japan Joint Initiative to Improve Business Environment with a view to strengthen Vietnam's Competitiveness. Signed on December 4, 2003, in Hanoi, Vietnam. URL: <http://www.mofa.jp/region/asia-paci/vietnam/index.html>

¹⁸ Công Báo số 28 năm 2000 // Бюл. 2000. № 28.

¹⁹ http://vbqpppl.moj.gov.vn/vbqpq/Pages/View_Properties.aspx?ItemID=6126

²⁰ Working Party on the Accession of Viet Nam – Accession of Viet Nam – Action Plan for the Implementation of the TRIMs Agreement. URL: http://www.wto.org/english/thewto_e/countries_e/vietnam_e.htm

приняло Постановление № 164/2003/NĐ-CP²¹ «О применении Закона № 09/2003/QН11²² «О налоге на прибыль предприятий» (далее – Постановление № 164/2003), которое вновь включило требование экспорта предприятием более 50 % производимых продуктов в перечень условий для предоставления налоговых льгот (п. III группы А²³ Приложения к Постановлению № 164/2003). Аналогичное правило было включено также в Постановление Правительства № 149/2005/NĐ-CP²⁴ «О применении Закона о таможенном тарифе» от 6 декабря 2005 г. (далее – Постановление № 149/2005). Кроме того, продолжали действовать программы предоставления льготных импортных тарифов по доле локализации производства в отношении продуктов и частей механической, электрической и электронной промышленности. Эти правила, которые явно нарушают параграф 2(с) Приложения к ТРИМС, были отмечены некоторыми государствами в ходе переговоров по присоединению Вьетнама к ВТО, и, по мнению этих государств, Вьетнам должен прекратить применение этих правил до вступления Вьетнама в ВТО²⁵.

Также продолжали действовать валютные ограничения в отношении предприятий с иностранным капиталом и иностранных партнеров по ДДС, установленные в Постановлении № 63/1998/NĐ-CP и Циркуляре № 02/ТТ-НН7.

Для приведения национального законодательства в полное соответствие с ТРИМС были приняты некоторые внутригосударственные правовые акты.

Так, требования продажи определенной доли иностранной валюты были отменены в соответствии с Решением премьер-министра № 46/2003/QĐ-ТТg от 2 апреля 2003 г. «О доле иностранной валюты резидент-организаций, подлежащей обязательной продаже»²⁶. В связи с принятием новой Резолюции Постоянного комитета Народного собрания СРВ № 28/2005/PL-UBTVQH11 «Об иностранной валюте»²⁷ от 13 декабря 2005 г. были аннулированы все валютные ограничения в отношении иностранных инвесторов, установленные Постановлением № 63/1998/NĐ-CP, Циркуляром № 02/ТТ-НН7 и рядом решений премьер-министра.

В августе 2006 г. Министерство финансов приняло Решение № 43/2006/QĐ-ВТС²⁸, которым отменило программы предоставления льготных им-

²¹ URL: <http://luatvietnam.vn/VL/662/Nghi-dinh-1642003ND-CP-cua-Chinh-phu-quy-dinh-chi-tiet-thi-hanh-Luat-Thue-thu-nhap-doanh-nghiep/EC7027FB-E184-4949-84E1-583E34E4883B/default.aspx>

²² Công Báo số 96 năm 2003.

²³ Группа А: Перечень деятельности и отрасли, в отношении которых предоставляются налоговые льготы.

²⁴ Công Báo số 21 tháng 12 năm 2005.

²⁵ Report of the Working Party on the Accession of Vietnam. Item 329. P. 123. URL: http://www.wto.org/english/thewto_e/acc_e/completeacc_e.htm

²⁶ URL: http://vbqpl.moj.gov.vn/vbqp/Pages/View_Property.aspx?ItemID=21661

²⁷ Công Báo số 37 năm 2006.

²⁸ URL: <http://luatvietnam.vn/VL/662/Quy-dinh-432006QD-BTC>

портных тарифов по доле локализации производства в отношении продуктов и частей механической, электрической и электронной промышленности. В соответствии с данным Решением были аннулированы и Циркуляр № 176/1998, и Решение № 1944/1998.

Событием на пути гармонизации национального законодательства с взятыми на себя международными обязательствами в сфере инвестиции стало принятие Народным собранием СРВ общего Закона № 59/2005/QH11²⁹ «Об инвестициях» от 29 декабря 2005 г.

В статье 8 этого Закона закреплялось общее правило применения ТРИМС во Вьетнаме и предусматривалось, что государство не будет налагать на иностранных инвесторов обязанность выполнять следующие требования:

а) обязательная закупка или использование предприятием товаров отечественного происхождения;

б) экспорт товаров или услуг должен достигать определенного законом процента производимых предприятием товаров или оказываемых услуг;

в) ограничение предприятием импорта товаров в целом или за счет количества, связанного с объемом или стоимостью экспортируемых им местных товаров, либо путем ограничения доступа предприятия к иностранной валюте объемом притока иностранной валюты, относимого на счет предприятия;

г) достижение минимального уровня научно-исследовательских и опытно-конструкторских работ;

д) обязанность по предоставлению товаров и оказанию услуг в конкретном местоположении внутри государства или за рубежом.

2011. № 2
452
Вслед за Законом № 59/2005/QH11 «Об инвестициях» было принято Постановление Правительства № 108/2006/NĐ-CP³⁰ «О применении некоторых статей Закона «Об инвестициях»» от 22 сентября 2006 г. В соответствии со ст. 88 этого Постановления все требования по экспорту предприятием определенной доли производимых им товаров для получения налоговых льгот были отменены вместе с прекращением действия Постановлений Правительства № 164/2003 и № 149/2005.

Таким образом, в результате осуществления Вьетнамом предварительных мероприятий по имплементации положений правовой системы ВТО национальное законодательство было приведено в полное соответствие с положениями ТРИМС.

²⁹ Công Báo số 2 năm 2006.

³⁰ Công Báo số 15 năm 2006.