

**Правовые формы осуществления инвестиционной
деятельности**

Введение

Предметом изучения и анализа настоящей работы являются правовые формы осуществления инвестиционной деятельности (далее – ФОИД), основными признаками которых являются следующие:

- 1) ФОИД определена федеральным законом, как правовая и организационная конструкция, применяемая для осуществления инвестиционной деятельности;
- 2) Федеральным законом установлены права и обязанности субъектов (участников, резидентов) ФОИД;
- 3) Федеральным законом предусмотрены особенности осуществления предпринимательской деятельности (специальный правовой режим) в рамках ФОИД, в том числе, меры государственной поддержки и стимулирования инвестиционной деятельности.

Необходимость в определении предмета исследования продиктована большим многообразием понятий и терминов, содержащихся в различных правовых актах, которые могут быть отнесены к формам осуществления инвестиционной деятельности. Несмотря на то, что эти понятия и термины содержатся в официальных правовых актах государственных органов, они могут не иметь четкого определения и употребляются без привязки к существующим правовым формам, закрепленным в законодательстве. Да и в самом законодательстве, одни и те же термины могут иметь разное значение, и наоборот, - разные термины могут иметь одинаковое (по сути) значение.

Для примера, можно привести ситуацию с термином «кластер». В правовые акты этот термин попал из экономической науки, где определяется как сконцентрированной на некоторой территории группы взаимосвязанных компаний. Экономическая наука, в отличие от правовых актов, не связана обязательством единообразного толкования и применения используемых понятий и терминов. Термин «кластер» стал популярным в среде экономистов и, в итоге, получил различные значения и широкое видовое разнообразие. Кластеры бывают монопроизводственными и диверсифицированными (в которых возникает кластерная синергия), инфраструктурными и ультраструктурными, инновационными, территориальными, промышленными и т.д. К сожалению, многообразие терминов, а также их значений перешло в правовые акты без предварительного «фильтра» для получения единого термина, а также его единообразного и многократного применения.

Впервые законодательное определение понятие «кластер» получило в статье 2 Федерального закона от 22.07.2005 № 116-ФЗ «Об особых экономических зонах в Российской Федерации»: «Кластер - совокупность особых экономических зон одного типа или нескольких типов, которая определяется Правительством РФ и управление которой осуществляется одной управляющей компанией».

Несмотря на существующее определение в законе, подзаконные правовые акты употребляли и употребляют понятие «кластер» в ином

значении. Так, в Концепции долгосрочного социально-экономического развития Российской Федерации на период до 2020 года (утв. распоряжением Правительства РФ от 17.11.2008 № 1662-р, далее — Концепция) декларируется «переход к новой модели пространственного развития российской экономики, в том числе формирование новых центров социально-экономического развития, опирающихся на создание сети территориально-производственных кластеров, реализующих конкурентный потенциал территорий». Можно предположить, что в данном документе речь идет о прообразе новой ФОИД – территории опережающего социально-экономического развития (ТОСЭР), но не о совокупности ОЭЗ. При этом в Концепции не делается четких различий между понятиями «центр социально-экономического развития», «индустриальный центр», «центр индустриального роста», «территориально-производственный кластер», «инновационный высокотехнологичный кластер».

В продолжение вышеуказанного подхода к пониманию термина «кластер» были приняты Методические рекомендации по реализации кластерной политики в субъектах Российской Федерации (утв. Минэкономразвития России 26.12.2008 № 20615-ак/д19) и Стратегия инновационного развития Российской Федерации на период до 2020 года (распоряжением Правительства РФ от 08.12.2011 № 2227-р). Кроме того, Правительством РФ были утверждены Правила распределения и предоставления субсидий из федерального бюджета бюджетам субъектов Российской Федерации на реализацию мероприятий, предусмотренных программами развития пилотных инновационных территориальных кластеров (постановление от 06.03.2013 № 188).

Новое законодательное определение понятия «кластер» содержится в Федеральном законе от 31 декабря 2014 г. № 488-ФЗ «О промышленной политике в Российской Федерации» (далее — Закон № 488-ФЗ). В соответствии со статьей 3 Закона № 488-ФЗ, **«промышленный кластер - совокупность субъектов деятельности в сфере промышленности, связанных отношениями в указанной сфере вследствие территориальной близости и функциональной зависимости и размещенных на территории одного субъекта Российской Федерации или на территориях нескольких субъектов Российской Федерации».** Данное определение ограничивает понятие «кластер» совокупностью субъектов деятельности в сфере промышленности и, тем самым, лишает его основного свойства и преимущества, — синергии на основе комплексного использования инновационных технологий.

В соответствии со статьей 3 Закона № 488-ФЗ, **«Субъекты деятельности в сфере промышленности - юридические лица, индивидуальные предприниматели, осуществляющие деятельность в сфере промышленности на территории Российской Федерации, на континентальном шельфе Российской Федерации, в исключительной экономической зоне Российской Федерации».** Определения понятия «деятельность в сфере промышленности» в Законе нет. Уяснение этого понятия происходит из данного в Законе № 488-ФЗ определения понятия «промышленное

производство (промышленность)». В соответствии с пунктом 2 статьи 3 Закона №488-ФЗ, **«промышленное производство (промышленность)** - определенная на основании Общероссийского классификатора видов экономической деятельности совокупность видов экономической деятельности, относящихся к добыче полезных ископаемых, обрабатывающему производству, обеспечению электрической энергией, газом и паром, кондиционированию воздуха, водоснабжению, водоотведению, организации сбора и утилизации отходов, а также ликвидации загрязнений». Из указанного определения понятия «промышленное производство (промышленность)» следует вывод о том, что в производственный кластер не могут быть включены научные и образовательные организации, а также все иные организации, не относящиеся к субъектам деятельности в сфере промышленности. Это обстоятельство не позволит совокупности субъектов промышленной деятельности стать кластером в его классическом понимании в сфере экономики и, соответственно, получить конкурентные преимущества по сравнению с другими видами кооперации.

В итоге, на сегодняшний день, в законодательстве и подзаконных правовых актах предусмотрено понятие «кластер», имеющее, как минимум, три различных значения. Меры государственной поддержки предусмотрены только для резидентов туристско-рекреационных ОЭЗ, объединенных решением Правительства РФ в кластер, определение которого дано в Федеральном законе «Об особых экономических зонах в Российской Федерации».

В качестве ФОИД может восприниматься, индустриальный (промышленный парк). Между тем, исходя из определения этого понятия, данного в Законе № 488-ФЗ, для такого восприятия нет оснований. В соответствии со статьей 3 Закона № 488-ФЗ, **«индустриальный (промышленный) парк** - совокупность объектов промышленной инфраструктуры, предназначенных для создания промышленного производства или модернизации промышленного производства и управляемых управляющей компанией - коммерческой или некоммерческой организацией, созданной в соответствии с законодательством Российской Федерации». То есть, индустриальный (промышленный) парк – это совокупность объектов инфраструктуры, а не субъектов инвестиционной деятельности. Соответственно, индустриальный (промышленный) парк может являться объектом инвестиционной деятельности, но не формой ее осуществления.

К ФОИД также не относится понятия «инвестиционный проект» и «приоритетный инвестиционный проект». В соответствии со статьей 1 Федерального закона от 25.02.1999 N 39-ФЗ "Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений", **инвестиционный проект** - обоснование экономической целесообразности, объема и сроков осуществления капитальных вложений, в том числе необходимая проектная документация,

разработанная в соответствии с законодательством Российской Федерации, а также описание практических действий по осуществлению инвестиций (бизнес-план)». В той же статье указанного Закона определено понятие **«приоритетный инвестиционный проект»**, как «инвестиционный проект, суммарный объем капитальных вложений в который соответствует требованиям законодательства Российской Федерации, включенный в перечень, утверждаемый Правительством Российской Федерации».

Статья 2 Федерального закона от 09.07.1999 № 160-ФЗ «Об иностранных инвестициях в Российской Федерации» определяет **приоритетный инвестиционный проект**, как инвестиционный проект, суммарный объем иностранных инвестиций в который составляет не менее 1 млрд. руб. (не менее эквивалентной суммы в иностранной валюте по курсу Банка России на день вступления в силу данного федерального закона), или инвестиционный проект, в котором доля (вклад) иностранных инвесторов в уставном (складочном) капитале коммерческой организации с иностранными инвестициями составляет не менее 100 млн. руб., включенные в перечень, утверждаемый Правительством РФ.

Итак, **инвестиционный проект** - это обоснование экономической целесообразности, включающее проектную документацию и бизнес-план, а **приоритетный инвестиционный проект** – это вышеуказанное обоснование крупных капитальных вложений, включенное в специальный перечень. То есть, инвестиционный проект является неотъемлемым элементом ФОИД, но не самим ФОИД, поскольку, сам по себе, не предполагает особый правовой режим и специальный правовой статус его участников, кроме того, который уже определен законодательством для всех субъектов инвестиционной деятельности.

Приоритетный инвестиционный проект предполагает наличие специального правового режима его реализации и специального правового статуса его участников. Однако федеральным законодательством, указанные правовой режим и статус, а также налоговые льготы, для участников приоритетного инвестиционного проекта не предусмотрены. При этом среди подзаконных правовых актов можно встретить акты, предусматривающие предоставление бюджетных субсидий или иных (неналоговых) преференций для участников приоритетных инвестиционных проектов.

У правовой формы «приоритетный инвестиционный проект» существует потенциал для дальнейшего развития. Как уже отмечалось, в настоящее время, нет федерального закона, регулирующего вопросы, связанные с реализацией приоритетных инвестиционных проектов. Между тем масштабные инвестиционные проекты, могли бы стать теми точками опоры для развития российской экономики, о которых говорили авторы понятий «инновационный высокотехнологичный кластер» и «территория опережающего социально-экономического развития». Такие проекты не могут и не должны целиком подгоняться под определенную форму, рассчитанную на многократное применение, в целях исключения индивидуального подхода при предоставлении мер государственной

поддержки. Однако вполне допустимо, что по каждому проекту возникнет необходимость принятия отдельного федерального закона. И такой пример есть — Федеральный закон от 28.09.2010 № 244-ФЗ «Об инновационном центре «Сколково»». Также, меры государственной поддержки в виде налоговых льгот, были предоставлены в рамках реализации проекта по подготовке и проведению в Российской Федерации чемпионата мира по футболу, а также проекта по организации и проведению XXII Олимпийских зимних игр и XI Паралимпийских зимних игр 2014 года в городе Сочи. Перечисленные проекты в полной мере можно назвать приоритетными инвестиционными проектами.

Крупный, масштабный, федеральный проект требует индивидуального подхода в связи с концентрацией значительных ресурсов для достижения поставленных задач. Вместе с тем федеральное законодательство может определить общие единые правила по созданию и функционированию приоритетных инвестиционных проектов.

К формам осуществления инвестиционной деятельности, соответствующим критериям данного исследования, можно отнести следующие правовые конструкции:

- 1) Особые (свободные) экономические зоны (ОЭЗ);
- 2) Зоны территориального развития (ЗТР);
- 3) Территории опережающего социально-экономического развития (ТОСЭР);
- 4) Свободный порт Владивосток (СПВ);
- 5) Региональный инвестиционный проект (РИП);
- 6) Специальный инвестиционный контракт (СПИК).

Инновационный центр «Сколково», несмотря на соответствие установленным критериям отбора, не вошел в данный список, поскольку является единственной и эксклюзивной правовой конструкцией, не предполагающей тиражирование и распространение. Дальнейшее исследование зон территориального развития также нецелесообразно, поскольку единственной мерой государственной поддержки для них является возможность заключения инвестиционного налогового кредита на льготных условиях. При этом для развития территорий (в том числе, опережающего развития), уже активно применяется форма ТОСЭР, которая обладает значительно большим набором мер государственной поддержки.

Оставшиеся ФОИД можно классифицировать на два вида:

- 1) ФОИД для одного инвестиционного проекта, инвестора (участника);
- 2) ФОИД для неопределенного числа инвестиционных проектов, инвесторов (резидентов).

Для второго вида ФОИД характерно создание дополнительной организационной структуры и правового механизма ее функционирования, предполагающего создание специальных органов по управлению этой структурой.

К первому виду ФОИД относятся РИП и СПИК, ко второму виду - ОЭЗ, ТОСЭР, СПВ. Если дальнейшее развитие данных ФОИД пойдет по пути поиска общего (унификации) для создания универсальной формы, то в итоге останутся только две ФОИД: для одного инвестиционного проекта и для неопределенного числа инвестиционных проектов.

Особые экономические зоны (ОЭЗ)

История и цели создания

В 1973 году, в международной конвенции по упрощению и гармонизации таможенных процедур (Киотская конвенция) получило нормативно-правовое закрепление понятие **«свободная экономическая зона»**.

4 июля 1991 года был принят [Закон](#) РСФСР N 1545-1 "Об иностранных инвестициях в РСФСР" (далее – Закон РСФСР), которым впервые было предусмотрено создание **свободных экономических зон** (далее - СЭЗ). Определение понятия СЭЗ в Законе РСФСР отсутствовало.

Цели создания СЭЗ (ст. 41 Закона РСФСР) - привлечения иностранного капитала, передовой зарубежной техники, технологий и управленческого опыта, развития экспортного потенциала РСФСР.

Закон РСФСР предусматривал следующие меры государственной поддержки:

- упрощенный порядок регистрации предприятий с иностранными инвестициями
- льготный налоговый режим;
- пониженные ставки платы за пользование землей и иными природными ресурсами;
- особый таможенный режим;
- упрощенный порядок въезда и выезда иностранных граждан.

Тогда же, в июле 1991 г. распоряжением Верховного Совета РСФСР N 1588-1 были утверждены Положения [о первых СЭЗ "Кузбасс", "Садко", "Выборг"](#).

31 мая 1999 года, - принят Федеральный закон [N 104-ФЗ](#) "Об особой экономической зоне в Магаданской области".

22 июля 2005 года, - принят Федеральный [закон](#) от 22 июля 2005 г. N 116-ФЗ "Об особых экономических зонах в Российской Федерации", основополагающий законодательный акт, регулирующий правовой статус **особых экономических зон** (далее - ОЭЗ) в Российской Федерации. С момента вступления данного закона в силу прекратилось существование созданных ранее свободных экономических зон (за исключением ОЭЗ в Магаданской области).

10 января 2006 года был принят Федеральный закон № 16-ФЗ "Об особой экономической зоне в Калининградской области и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации".

18 июня 2010 года, в городе Санкт-Петербурге, государствами - членами таможенного союза в рамках Евразийского экономического сообщества, заключено "Соглашение по вопросам свободных (специальных, особых) экономических зон на таможенной территории Таможенного союза и таможенной процедуры свободной таможенной зоны" (далее – Соглашение). Соглашение представляет собой международный договор, положения которого применяются наряду с положениями Федерального закона «Об особых экономических зонах в Российской Федерации».

29 ноября 2014 года, - принят Федеральный закон № 337-ФЗ "О развитии Крымского федерального округа и свободной экономической зоне на территориях Республики Крым и города федерального значения Севастополя".

История создания правовой базы для регулирования отношений, связанных с деятельностью ОЭЗ, объясняет **применение различных терминов для определения одного и того же понятия - «особая экономическая зона» и «свободная экономическая зона».**

Статья 2 Федерального закона "Об особых экономических зонах в Российской Федерации" (далее – Закон) определяет понятие **«особая экономическая зона»** как «часть территории Российской Федерации, которая определяется Правительством Российской Федерации и на которой действует особый режим осуществления предпринимательской деятельности, а также может применяться таможенная процедура свободной таможенной зоны».

Согласно статье 1 Соглашения, «**свободная (специальная, особая) экономическая зона** - часть территории государства - члена таможенного союза в пределах, установленных законодательством государства - члена таможенного союза, на которой действует особый (специальный правовой) режим осуществления предпринимательской и иной деятельности, а также может применяться таможенная процедура свободной таможенной зоны». Определение, данное в Соглашении, ставит знак равенства между терминами СЭЗ и ОЭЗ. В этой связи, в дальнейшем изложении будет использоваться термин «особая экономическая зона (ОЭЗ)».

Вышеприведенные определения понятия «особая экономическая зона» достаточно схожи, за исключением одного существенного условия. В соответствии с Соглашением пределы территории ОЭЗ должны быть установлены законодательством, а определение ОЭЗ, данное в Законе наделяет Правительство РФ правом на определение территории ОЭЗ.

Частью 4 статьи 15 Конституции РФ установлено: «Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора». Руководствуясь данной правовой нормой Конституции РФ можно предположить необходимость корректировки определения понятия ОЭЗ, данного в Законе или соответствующих разъяснений несоответствия правовых норм Закона и Соглашения.

Согласно статье 3 Закона, *«особые экономические зоны создаются в целях развития обрабатывающих отраслей экономики, высокотехнологичных отраслей экономики, развития туризма, санаторно-курортной сферы, портовой и транспортной инфраструктур, разработки технологий и коммерциализации их результатов, производства новых видов продукции».*

В соответствии со статьей 2 Соглашения, «свободные (специальные, особые) экономические зоны (далее - СЭЗ) создаются в целях содействия социально-экономическому развитию государств - членов таможенного союза, привлечения инвестиций, создания и развития производств, основанных на новых технологиях, развития транспортной инфраструктуры, туризма и санаторно-курортной сферы или в иных целях, определяемых при создании СЭЗ».

В данном случае, по сравнению с Законом, в Соглашении определены более широкие цели создания ОЭЗ. Возможные неясности в применении положений статьи 3 Закона могут быть также истолкованы с учетом положения статьи 2 Соглашения.

В статье 4 Закона установлено **4 типа ОЭЗ: промышленно-производственные, технико-внедренческие, туристско-рекреационные и портовые.**

Статья 3 Соглашения вопрос об установлении типов ОЭЗ относит к компетенции законодательства государства – участника соглашения. Вместе с тем, в Соглашении представлены определения портовой, а также

логистической ОЭЗ, которая не выделяется Законом в самостоятельный тип ОЭЗ.

Установленная классификация ОЭЗ соответствует целям создания ОЭЗ. На сегодняшний день (июнь 2017 г.) действуют **25** ОЭЗ (**10** промышленно-производственных ОЭЗ, **5** технико-внедренческих ОЭЗ, **9** туристско-рекреационных ОЭЗ (**6** ОЭЗ объединены в кластер), **1** портовая ОЭЗ). Постановлением Правительства РФ от 28.09.2016 № 978 **досрочно прекратили свою деятельность 8 ОЭЗ.**

Ограничения в применении

Согласно части 5 статьи 4 Закона, на территории особой экономической зоны не допускается:

1) разработка месторождений полезных ископаемых, за исключением разработки месторождений минеральных вод и других природных лечебных ресурсов;

2) производство и переработка подакцизных товаров (за исключением легковых автомобилей и мотоциклов).

Правительство РФ может определять иные виды деятельности, осуществление которых не допускается в особой экономической зоне.

Кроме того, в соответствии со статьей 5 Соглашения, Комиссия таможенного союза вправе устанавливать виды деятельности, запрещенные на территории ОЭЗ. При этом решение об установлении видов деятельности, запрещенных на территории ОЭЗ, принимается Комиссией таможенного союза консенсусом.

Президентом РФ, 27 мая 2016 года поручено Правительству РФ, **приостановить создание новых ОЭЗ** до разработки единых подходов к их формированию.

Условия и порядок создания

В соответствии со статьей 6 Закона, решение о создании ОЭЗ принимается Правительством РФ и оформляется постановлением. Решение принимается исходя из **критериев** создания ОЭЗ, утвержденных постановлением Правительства РФ от 26 апреля 2012 г. N 398. Данные критерии представляют собой достаточно жесткие условия для положительного решения о создании ОЭЗ, среди которых можно отметить следующие:

1. Соответствие целей создания ОЭЗ приоритетам комплексного территориального развития, предусмотренным в:

Концепции долгосрочного социально-экономического развития Российской Федерации на период до 2020 года;

государственных программах Российской Федерации, федеральных целевых программах;

стратегии социально-экономического развития федерального округа, в состав которого входит соответствующий субъект РФ;

документах долгосрочного и среднесрочного планирования социально-экономического развития субъекта РФ;

документах территориального планирования субъекта РФ и муниципальных образований, на территориях которых предполагается создание особой экономической зоны.

2. Прогнозная положительная динамика (включая обоснование) роста объемов дополнительных доходов, поступающих в федеральный бюджет, бюджет субъекта РФ, на территории которого предполагается создание ОЭЗ, а также в местный бюджет в связи с созданием и функционированием ОЭЗ.

3. Наличие инвестиционных проектов и потенциальных инвесторов, подтвердивших в письменной форме готовность реализовать эти проекты на территории предполагаемой к созданию ОЭЗ, с объемом запланированных инвестиций не менее планируемого объема необходимых для создания ее инфраструктуры средств федерального бюджета, бюджета субъекта Российской Федерации, местного бюджета.

4. Наличие успешного опыта реализации в субъекте РФ или муниципальном образовании крупных инвестиционных проектов с участием российских и иностранных инвесторов, объем привлеченных частных инвестиций в которые составляет не менее объема запланированных инвестиций потенциальных инвесторов ОЭЗ.

5. Наличие на территории, где предполагается создание ОЭЗ, а также на прилегающей территории объектов внутренней и внешней инженерной, транспортной, инновационной, социальной и иной инфраструктуры, которые возможно использовать для целей функционирования и развития ОЭЗ.

Порядок оформления и подачи **заявки** на создание ОЭЗ регулирует Приказ Минэкономразвития РФ от 19 июля 2012 г. N 439.

Согласно статье 6 Закона, в течение 30 дней со дня принятия решения о создании ОЭЗ Правительство РФ, высший исполнительный орган государственной власти субъекта РФ, исполнительно-распорядительный орган муниципального образования заключают **соглашение** о создании ОЭЗ. Соглашением определяются границы ОЭЗ, план развития ОЭЗ, показатели эффективности функционирования ОЭЗ, обязательства сторон, порядок формирования наблюдательного совета и т.д.

ОЭЗ создается на 49 лет. Этот срок продлению не подлежит.

Управление ОЭЗ возложено Законом на уполномоченный Правительством РФ федеральный орган исполнительной власти (Минэкономразвития РФ). Отдельные полномочия по управлению зонами могут быть переданы на основании **соглашения** органу исполнительной власти субъекта Российской Федерации либо **управляющей компании**. Требования к соглашению с Управляющей компанией установлены в статье 8.2 Закона, в соответствии с которой, соглашение об управлении ОЭЗ заключается в отношении каждой ОЭЗ.

В 2006 г. было создано ОАО "Особые экономические зоны" - управляющая компания (со 100 процентным государственным участием).

Резидентами ОЭЗ могут стать организации, зарегистрированные на территории ОЭЗ и заключившие соглашение об осуществлении деятельности в ОЭЗ, в котором определяется вид деятельности, объем и сроки капитальных вложений, порядок создания и использования инфраструктуры ОЭЗ, применение режима свободной таможенной зоны. Для получения статуса резидента организация направляет в Минэкономразвития России заявку с приложением документов (в т.ч. бизнес-плана). В случае одобрения заявки с организацией заключается соглашение об осуществлении деятельности в ОЭЗ, с последующим включением в реестр резидентов ОЭЗ.

Меры государственной поддержки

Основными мерами государственной поддержки резидентов ОЭЗ являются льготный налоговый режим и свободная таможенная зона на территории ОЭЗ.

Налог	Льготный налоговый режим ¹
НДС	Не подлежат налогообложению проведение работ (оказание услуг) в портовой ОЭЗ.
Налог на прибыль	<p>Ставка налога в федеральный бюджет – 0 % (на весь период резидентства) для организаций - резидентов технико-внедренческой ОЭЗ (до 2018 г.), а также организаций - резидентов туристско-рекреационных ОЭЗ, объединенных решением Правительства РФ в кластер (до 2023 г.).</p> <p>Ставка налога в бюджет субъекта РФ не может быть выше 13,5 % (12,5 % в 2017 - 2020 годах). Конкретный размер ставок определяется законом субъекта РФ.</p> <p>Для применения льготы по налогу на прибыль должно выполняться условие по ведению раздельного учета доходов (расходов).</p>
Налог на имущество	<p>Освобождение от уплаты налога в отношении имущества, созданного или приобретенного в целях ведения деятельности на территории ОЭЗ, используемого на территории ОЭЗ в рамках соглашения о создании ОЭЗ и расположенного на территории данной ОЭЗ, в течение 10 лет с месяца, следующего за месяцем постановки на учет указанного имущества.</p> <p>Судостроительные организации, - в отношении имущества, используемого в целях строительства и ремонта судов, в течение 10 лет с даты регистрации таких организаций в качестве резидента ОЭЗ, а также в отношении имущества, созданного или приобретенного в целях строительства и ремонта судов, в течение 10 лет с даты постановки на учет указанного имущества, но не более чем в течение срока существования промышленно-производственной ОЭЗ.</p>
Земельный налог	<p>Освобождаются в отношении земельных участков, расположенных на территории ОЭЗ, сроком на 5 лет с месяца возникновения права собственности на земельный участок.</p> <p>Судостроительные организации, - в отношении земельных участков, занятых принадлежащими им на праве собственности и используемыми в целях строительства и ремонта судов зданиями, строениями, сооружениями производственного назначения, с даты регистрации таких организаций в качестве резидента ОЭЗ сроком на 10 лет.</p>

¹ Для резидентов ОЭЗ в Магаданской и Калининградской области, а также СЭЗ Республики Крым и города федерального значения Севастополя», в НК РФ предусмотрен особый режим налогообложения.

Страховые взносы	Для резидентов технико-внедренческих, промышленно-производственных и туристско-рекреационных ОЭЗ, объединенных в кластер на 2017, 2018 и 2019 годы: ПФР - 8,0 %, 13,0 %, 20,0 %; ФСС - 2,0 %, 2,9 %, 2,9 %; ФСС в отношении выплат в пользу иностранных граждан и лиц без гражданства, временно пребывающих в РФ - 1,8 %; ФОМС - 4,0 %, 5,1 %, 5,1 %;
-------------------------	---

На территориях промышленно-производственных, технико-внедренческих и портовых ОЭЗ возможно применение таможенной процедуры **свободной таможенной зоны**. На территориях туристско-рекреационных ОЭЗ такая процедура не применяется.

Иностранные товары, ввезенные в ОЭЗ и помещенные под таможенную процедуру свободной таможенной зоны, размещаются и используются в пределах этой территории без уплаты ввозных таможенных пошлин и ввозного НДС. При этом территория ОЭЗ является зоной таможенного контроля. Перемещение товаров, транспортных средств, лиц, включая должностных лиц государственных органов, за исключением должностных лиц таможенных органов, через границы ОЭЗ и в их пределах допускается с разрешения таможенного органа и под его надзором.

К нефискальным мерам стимулирования инвестиционной деятельности, предусмотренным для резидентов ОЭЗ, можно отнести предоставляемые в статье 38 Закона гарантии от неблагоприятного изменения законодательства РФ о налогах и сборах («**дедушкина оговорка**»).

Проблемные вопросы и перспективы совершенствования

На первый взгляд, ОЭЗ является первой и наиболее проработанной в правовом и организационном плане формой инвестиционной деятельности. Может быть, именно по этой причине, ОЭЗ стала первой формой, получившей критические замечания со стороны органа государственного контроля (Счетной палаты РФ), которые, в свою очередь, легли в основу принятия Президентом РФ решения о прекращении деятельности неэффективных ОЭЗ и приостановлении процесса создания новых ОЭЗ.

Нельзя не согласиться с мнением Счетной палаты РФ о том, что наличие широкого числа механизмов, использующих метод зонирования территорий (инновационные территориальные кластеры, индустриальные (промышленные) парки, агропромышленные парки, технопарки и т.п.) избыточно. Легковесное обращение с правовыми формами и понятиями в правовых актах привело к появлению большого многообразия различных форм осуществления инвестиционной деятельности, которые нуждаются в инвентаризации, оценке и ликвидации неэффективных.

Перспективы совершенствования правового регулирования ОЭЗ весьма туманны. В первую очередь, по той причине, что правовое регулирование ОЭЗ неразрывно связано с правовым регулированием иных форм

осуществления инвестиционной деятельности (ФОИД). Достаточно вспомнить законопроект, предусматривающий территории опережающего социально-экономического развития как место, на котором могут быть созданы ОЭЗ. Поэтому, для совершенствования законодательства об ОЭЗ необходимо пересмотреть законодательство, регулирующее иные ФОИД, соотнести различные ФОИД между собой, определить их сходство и различие, унифицировать общие правила создания и деятельности и т. д. Однако данная задача весьма сложная, поскольку для своего решения потребует объединение различных ведомственных интересов. На сегодняшний день, отдельными формами осуществления инвестиционной деятельности занимаются соответствующие министерства (ОЭЗ и ЗТР – Минэкономразвития России, ТОСЭР, СПВ и РИП – Минвостокразвития России (при участии ФНС России в части РИП), СПИК – Минпромторг России).

С момента появления Федерального [закон](#) от 28 сентября 2010 г. N 244-ФЗ "Об инновационном центре "Сколково", совершенствование правового режима ОЭЗ пошло путем создание новых правовых форм. По своей сути, инновационный центр «Сколково» представляет собой технико-внедренческую ОЭЗ. Но, было принято решение о создании новой правовой формы, которая, по настоящее время, занимает отдельную и неповторимую позицию в перечне существующих форм осуществления инвестиционной деятельности.

Территория опережающего социально-экономического развития (ТОСЭР)

История и цели создания

История создания новой формы инвестиционной деятельности – территория опережающего социально-экономического развития (ТОСЭР) официально началась с послания Федеральному Собранию, произнесенного Президентом России **12 декабря 2013 года** (далее – Послание). Название и меры государственной поддержки новой формы возникли буквально из текста Послания:

«Кроме того, на Дальнем Востоке и в Восточной Сибири предлагаю создать сеть **специальных территорий опережающего экономического развития** с особыми условиями для организации несырьевых производств, ориентированных в том числе и на экспорт. Для новых предприятий, размещенных в таких зонах, в таких территориях, должны быть предусмотрены - и дальше то, что, собственно, предлагается, - должны быть предусмотрены пятилетние каникулы по налогу на прибыль, НДС (за исключением нефти и газа, это доходная отрасль), налогу на землю, имущество, а также, что очень важно для высокотехнологичных производств, - льготная ставка страховых взносов.

И что также важно, здесь будут созданы условия ведения бизнеса, конкурентные с ключевыми деловыми центрами АТР, должны быть созданы такие условия, включая процедуры разрешения на строительство, подключение к электросетям, прохождение таможи».

Попытки Минэкономразвития России предложить уже существующие формы в виде особых экономических зон (ОЭЗ) или зон территориального развития (ЗТР) не увенчались успехом. Существующие формы (ОЭЗ и ЗТР), курируемые Минэкономразвития России, не могли быть применимы, в том числе, потому, что развитием Дальнего Востока занимается Минвостокразвития России. В Послании речь шла об опережающем развитии Дальнего Востока и Восточной Сибири. В данном случае, очевидна необходимость в создании новой формы для опережающего развития, которая была бы подконтрольна Минвостокразвития России. В итоге, **29 декабря 2014 года**, был принят **Федеральный закон № 473-ФЗ «О территориях опережающего социально-экономического развития в РФ»** (далее – Закон).

Правовой анализ Закона позволяет прийти к выводу о том, что для создания новой организационно-правовой формы в основном были использованы положения Федерального закона «Об особых экономических зонах в РФ» а также положения Федерального закона «О зонах территориального развития в РФ». За основу льготного налогового режима ТОСЭР был принят режим, используемый в НК РФ для региональных инвестиционных проектов (РИП), также курируемых Минвостокразвития России.

В итоге, получилась форма инвестиционной деятельности, объединяющая в себе преимущества других форм. При этом в отличие от других форм, законодательство о ТОСЭР не предусматривает прямые ограничения на осуществление той или иной деятельности. Также для ТОСЭР не установлено каких-либо индикаторов эффективности, как это предусмотрено для ОЭЗ и ЗТР. Понятие «опережающее развитие» пока используется исключительно для идентификации новой формы и не имеет каких-либо точных параметров опережения, а также объектов по отношению к которым это опережение осуществляется. В этой связи, форма ТОСЭР становится для инвестора наиболее эффективной и востребованной формой инвестиционной деятельности. Количество созданных на сегодняшний день (чуть более двух лет) ТОСЭР уже сравнялось с количеством, созданных за 11 лет ОЭЗ.

Согласно статье 2 Закона **ТОСЭР** - часть территории субъекта РФ, включая закрытое административно-территориальное образование, на которой в соответствии с решением Правительства РФ установлен особый правовой режим осуществления предпринимательской и иной деятельности в целях формирования благоприятных условий для привлечения инвестиций, обеспечения ускоренного социально-экономического развития и создания комфортных условий для обеспечения жизнедеятельности населения.

Для сравнения, **ЗТР** - часть территории субъекта РФ, на которой в целях ускорения социально-экономического развития субъекта РФ путем формирования благоприятных условий для привлечения инвестиций в его экономику резидентам ЗТР предоставляются меры государственной поддержки.

Условия и порядок создания

Уполномоченный ФОИВ (Минвостокразвития России) вносит в Правительство РФ предложение о создании ТОСЭР.

Правительство РФ рассматривает предложение и принимает постановление о создании ТОСЭР.

Постановление о создании ТОСЭР содержит: перечень видов экономической деятельности, при осуществлении которых действует особый правовой режим; минимальный объем капитальных вложений резидентов ТОСЭР в осуществление соответствующих видов экономической деятельности на ТОСЭР; положение о применении или неприменении на ТОСЭР таможенной процедуры свободной таможенной зоны; описание местоположения границ ТОСЭР и др.

Между уполномоченным ФОИВ (Минвостокразвития России), высшим исполнительным органом власти субъекта РФ и исполнительно-распорядительным органом муниципального образования заключается соглашение о создании ТОСЭР (30 дней со дня принятия постановления Правительством РФ).

Управление и координация деятельности в рамках ТОСЭР осуществляется определяемой ФОИВ управляющей компанией (УК), а также наблюдательным советом.

Для каждой ТОСЭР определен перечень видов деятельности, в отношении которых предоставляются меры государственной поддержки.

На сегодняшний день (04.2017 года) создано 32 ТОСЭР. В созданных ТОСЭР минимальный объем капитальных вложений резидентов ТОСЭР варьируется от 0,5 млн. рублей до 20 млн. рублей.

Процедура приобретения статуса резидента ТОСЭР:

1. Лицо, намеревающееся получить статус резидента ТОСЭР, обращается в УК с заявкой с приложением бизнес-плана и правоустанавливающих документов;
2. УК рассматривает заявку (15 рабочих дней с даты ее получения).
3. Рассмотрение заявки и оценка бизнес-плана осуществляется на основании критериев и методики оценки, установленных уполномоченным ФОИВ;
4. УК принимает решение о возможности заключения соглашения об осуществлении деятельности или об отказе в заключении указанного соглашения;

5. В случае принятия положительного решения, между УК и резидентом ТОСЭР заключается соглашение об осуществлении деятельности;
6. УК вносит организацию в реестр резидентов ТОСЭР (3 дня с момента заключения соглашения), после чего организация признается резидентом ТОСЭР и УК выдает организации свидетельство о регистрации в качестве резидента ТОСЭР.
7. УК сообщает сведения о регистрации лица в качестве резидента ТОСЭР в налоговые органы, органы внебюджетных фондов, таможенные органы (если введен режим свободной таможенной зоны).

Ограничения в применении и меры государственной поддержки

Единственное прямое ограничение для применения формы ТОСЭР – это ограничение территории РФ, на которой может быть создана ТОСЭР, действующее до **30 марта 2018 года**.

Согласно статье 35 Закона, в течение трех лет со дня его вступления в силу (**30 марта 2015 года**) ТОСЭР могут создаваться на территориях субъектов РФ, входящих в состав Дальневосточного федерального округа, а также на территориях моногородов с наиболее сложным социально-экономическим положением, включенных в [перечень](#), утверждаемый Правительством РФ. По истечении указанных трех лет - на территориях остальных субъектов РФ. На территориях ЗАТО (моногорода) ТОСЭР могут создаваться начиная с 1 января 2016 года.

Для резидентов ТОСЭР предусмотрен особый порядок осуществления предпринимательской деятельности на ТОСЭР.

Меры государственной поддержки для резидентов ТОСЭР	
Налоговые	
НДС	Право на возмещение НДС в заявительном порядке при наличии поручительства управляющей компании (<i>пп. 3 п. 2 ст. 176.1 НК РФ</i>).
Налог на прибыль	<p>Общая ставка налога:</p> <ul style="list-style-type: none"> - в размере 0-5% - в течение 5 налоговых периодов начиная с периода, в котором была получена первая прибыль от деятельности в рамках ТОСЭР; - в размере 12-20 % (13-20% на период 2017 -2020 г.) - в течении следующих 5 налоговых периодов. <p>По федеральной части налога ставка – 0 % в течение 5 налоговых периодов начиная с периода, в котором была получена первая прибыль от деятельности в рамках ТОСЭР.</p> <p>Конкретный размер ставок зависит от решения субъекта РФ.</p> <p>При отсутствии прибыли в течение 3 лет (налоговых периодов) с момента включения организации в реестр резидентов ТОСЭР, льготный режим применяется с 4-го налогового периода (п. 1.8 ст. 284 НК РФ, а также ст. 284.4 НК РФ).</p>
Налог на	Законодательством субъектов РФ, НПА муниципальных образований

Имущество и земельный налог	может быть предусмотрено снижение ставок или освобождение от налога на имущество и (или) земельного налога.
Страховые взносы	<p>Установлены пониженные тарифы страховых взносов для резидентов ТОСЭР:</p> <p>Пенсионный фонд РФ – 6,0 %;</p> <p>Фонд социального страхования РФ – 1,5 %;</p> <p>Федеральный фонд обязательного медицинского страхования – 0,1 %.</p> <p>Тарифы применяются в течение 10 лет со дня получения статуса резидента ТОСЭР, но не позднее чем в течение 3 лет со дня создания соответствующей ТОСЭР. (ст. 427 НК РФ)</p>
Условия предоставления налоговых льгот резидентам ТОСЭР (статья 284.4 НК РФ)	<ol style="list-style-type: none"> 1) государственная регистрация юридического лица осуществлена на ТОСЭР; 2) организация не имеет в своем составе обособленных подразделений, расположенных за пределами ТОСЭР; 3) организация не применяет специальных налоговых режимов; 4) организация не является участником консолидированной группы налогоплательщиков; 5) организация не является некоммерческой организацией, банком, страховой организацией (страховщиком), НПФ, профессиональным участником рынка ценных бумаг, клиринговой организацией; 6) организация не является резидентом ОЭЗ любого типа; 7) организация не является участником РИП; 8) доходы от деятельности на ТОСЭР, определенной соглашением, составляют не менее 90 % всех доходов, учитываемых при определении налоговой базы по налогу на прибыль организаций; 9) налогоплательщиком ведется раздельный учет доходов (расходов), полученных (понесенных) от деятельности на ТОСЭР.
Таможенные	
Свободная таможенная зона	<p>Для ТОСЭР может быть предусмотрено применение таможенной процедуры свободной таможенной зоны (СТЗ). (Ст. 25 Федерального закона № 473-ФЗ «О территориях опережающего социально-экономического развития в Российской Федерации»)</p> <p>СТЗ - таможенная процедура, при которой иностранные товары используются в пределах свободной экономической зоны или ТОСЭР без уплаты таможенных пошлин, налогов и без применения мер нетарифного регулирования.</p>
Нефискальные	
Градостроительная деятельность	<ol style="list-style-type: none"> 1. Документация по планировке ТОСЭР подготавливается <u>УК</u>. 2. Документация по планировке ТОСЭР утверждается <u>без проведения публичных слушаний</u>. 3. Подготовка и утверждение документации по планировке ТОСЭР допускаются при отсутствии документов территориального планирования. 4. Вид разрешенного использования земельных участков устанавливается в соответствии с документацией по планировке ТОСЭР. 5. До выдачи разрешения на строительство объектов, необходимых для размещения объектов инфраструктуры ТОСЭР, подготовительные работы могут выполняться с даты представления проектной документации.

	6. Для получения разрешений на строительство линейных объектов, необходимых для создания ТОСЭР, и на ввод таких объектов в эксплуатацию <u>предоставление градостроительных планов земельных участков не требуется.</u>
Государственный контроль (надзор) и муниципальный контроль	В целях недопущения излишнего административного дублирования и избыточного контроля, на ТОСЭР действуют особые условия осуществления государственного контроля (надзора) и муниципального контроля: плановые проверки проводятся органами государственного контроля (надзора) в виде совместных проверок (срок - не более чем 15 рабочих дней).
Трудовое законодательство	Действует облегченная процедура привлечения и использования труда иностранных граждан.
Экологическая экспертиза проектной документации	Государственная экологическая экспертиза проводится в максимально короткий срок - 45 дней.
Иные особенности правового режима	<ul style="list-style-type: none"> - приоритетное подключение к объектам инфраструктуры; - установление льготных ставок арендной платы за пользование объектами недвижимого имущества; - различные преференции в части земельного, лесного законодательства и т.д.

Проблемные вопросы и перспективы совершенствования

Серьезных проблем в применении формы ТОСЭР до настоящего времени не выявлено. ТОСЭР становится для инвестора наиболее предпочтительной формой осуществления инвестиционной деятельности по объему мер государственной поддержки и отсутствию ограничений по виду деятельности.

Учитывая «родство» налоговых режимов ТОСЭР и РИП, можно также предположить их дальнейшее сближение. Минфином России на общественное обсуждение в рамках проведения оценки регулирующего воздействия был представлен законопроект о внесении изменений в статью 284.4 НК РФ с целью изменения режима налогообложения ТОСЭР. По итогам оценки законопроект получил положительное заключение Минэкономразвития России. Суть предложения Минфина России заключается в применении к резидентам ТОСЭР дифференцированного подхода в установлении отдельных параметров режима налогообложения в зависимости от объема капитальных вложений, по аналогии с подходом, применяемым для участников РИП.

На сегодняшний день, при отсутствии прибыли в течении трех налоговых периодов, льготный налоговый режим в ТОСЭР начинается с 4 налогового периода. То есть, чем позднее с момента регистрации в качестве резидента ТОСЭР организация получает прибыль, тем меньше срок

льготного налогообложения, которым она может воспользоваться. Для крупных проектов такие условия – большая проблема.

Законопроект предлагал увеличить указанный срок до 5 налоговых периодов при капитальных вложениях свыше 500 млн. рублей. К этому предложению присоединилось предложение ПАО «Газпром» об увеличении данного срока до 9 налоговых периодов при капитальных вложениях свыше 100 млрд. рублей. Высказанное в ходе обсуждения предложение о применении льготного режима налогообложения, предусмотренного для РИП, действующего до окупаемости произведенных капитальных вложений, Минфин России не поддержал. Вместе с тем, дальнейшая реализация законопроекта в итоговой редакции (с учетом предложения ПАО «Газпром») сможет значительно увеличить экономический эффект от применения льготного режима налогообложения при осуществлении крупных инвестиционных проектов, требующих продолжительное время для выхода на проектную мощность.

Одним из проблемных вопросов в деятельности ТОСЭР, может стать вопрос о ведомственном взаимодействии между Минвостокразвития России и Минэкономразвития России. С апреля 2018 года ТОСЭР могут создаваться на всей территории Российской Федерации. Деятельность ТОСЭР на территории ДВФО будет курироваться Минвостокразвития России, а на остальной территории Российской Федерации – Минэкономразвития России.

Свободный порт Владивосток (СПВ)

История и цели создания

Форма осуществления инвестиционной деятельности «Свободный порт Владивосток» создана Федеральным законом от 13.07.2015 № 212-ФЗ «О свободном порте Владивосток» (далее – Закон), в продолжение процесса правового обеспечения развития Дальнего Востока. На первый взгляд, для развития портовых территорий Дальнего Востока можно было использовать уже существующие правовые формы осуществления инвестиционной деятельности (ФОИД), например, такие как территория опережающего социально-экономического развития (ТОСЭР) или портовая особая экономическая зона (ОЭЗ). Однако, по уже сложившейся традиции, законодатель пошел путем создания новой сущности, новой формы осуществления инвестиционной деятельности – «Свободный порт». Первоначально, свободным портом Владивосток называлась акватория и территория морских портов, а также муниципальных образований, находящихся в непосредственной близости к городу Владивосток. При этом название новой формы соответствовало ее территориальному расположению.

Дальнейшие планы Минвостокразвития России предполагали создание свободного порта Дальний Восток, объединяющего в себе другие порты

Дальнего востока, о чем был подготовлен соответствующий законопроект. Видимо на пути нового законопроекта возникли определенные трудности и препятствия, в том числе, в виде законопроекта, подготовленного уже Минтрансом России о свободных портах в Российской Федерации. Законопроект Минтранса России открывал просторы всей территории России для применения новой ФОИД. Законопроекты ведомств конкурировали друг с другом. В итоге, законопроекты не превратились в федеральные законы, но при этом, идея Минвостокразвития России была реализована другим способом. В Федеральный закон «О свободном порте Владивосток» были внесены соответствующие поправки, и Закон стал фактически определять и регулировать правовой статус свободного порта Дальний Восток и его резидентов. Так, в соответствии с п 1.1. Статьи 4 Закона (в ред. от 03.07.2016), к свободному порту Владивосток относятся также территории муниципальных образований (включая территории и акватории морских портов, расположенных на территориях этих муниципальных образований):

- 1) Камчатского края: городского округа Петропавловск-Камчатский;
- 2) Хабаровского края: Ванинского муниципального района;
- 3) Сахалинской области: городского округа Корсаковский;
- 4) Чукотского автономного округа: городского округа Певек.

Анализ текста Закона приводит к выводу о том, что при его создании, за основу был взят текст Федерального закона о ТОСЭР, который в свою очередь позаимствовал идеи и положений у федеральных законов об ОЭЗ и зонах территориального развития. Об идейной близости форм ТОСЭР и СПВ красноречиво говорится в пп. 5 п. 2 статьи 1 Закона, где одной из целей создания СПВ является **«ускорение социально-экономического развития территории свободного порта Владивосток и повышение уровня жизни населения, проживающего на территории Дальнего Востока»**. Целями Закона также являются:

- 1) обеспечение взаимодействия органов государственной власти и органов местного самоуправления, общественности, предпринимателей и инвесторов в целях развития свободного порта Владивосток;
- 2) использование географических и экономических преимуществ Приморского края для интеграции в экономическое пространство государств Азиатско-Тихоокеанского региона (АТР);
- 3) развитие международной торговли с государствами АТР;
- 4) создание и развитие производств, основанных на применении современных технологий и ориентированных на выпуск конкурентоспособной в государствах АТР продукции.

Формулировки целей Закона, очевидно, требуют дальнейшего совершенствования. В частности, желательно исключить опосредованность целей (уход от формулы - «цель для цели»). Также, учитывая существенное расширение территории, относящейся к СПВ, можно рассчитывать на использование преимуществ не только Приморского края, но и всего Дальнего Востока.

Условия и порядок получения статуса резидента СПВ

Критерии отбора резидентов СПВ утверждены постановлением Правительства РФ от 20 октября 2015 г. N 1123, согласно которому **объем капитальных вложений не может быть менее 5 млн. рублей в срок, не превышающий 3 лет со дня включения лица в реестр резидентов СПВ. Резидентом СПВ может стать только лицо, планирующее реализацию нового инвестиционного проекта или вида деятельности.**

Виды предпринимательской деятельности, которые не вправе осуществлять резиденты СПВ, определяются решением наблюдательного совета СПВ. Наблюдательный совет также вправе определять виды предпринимательской деятельности, при осуществлении которых не применяются отдельные меры государственной поддержки предпринимательской деятельности (статья 6 Закона).

Порядок и основания приобретения и прекращения статуса резидента СПВ определены в статье 11 Закона и состоит из следующих процедур:

1. Подача заявки в управляющую компанию на заключение соглашения об осуществлении деятельности. Заявка должна содержать следующие сведения:

- 1) планируемые к осуществлению виды предпринимательской деятельности;
- 2) адрес и права на недвижимость, где планируется осуществлять деятельность;
- 3) срок, на который предлагается заключить соглашение;
- 4) сведения о применении таможенной процедуры свободной таможенной зоны.

2. К заявке прилагаются следующие документы:

- 1) копии учредительных документов;
- 2) бизнес-план;
- 3) копия свидетельства о государственной регистрации юридического лица или физического лица в качестве индивидуального предпринимателя;
- 4) копия свидетельства о постановке на учет в налоговом органе;
- 5) надлежащим образом заверенный перевод на русский язык документов о государственной регистрации иностранного лица.

3. Форма заявки утверждена приказом Минвостокразвития России от 01.09.2015 № 170.

4. По результатам рассмотрения заявки и оценки бизнес-плана управляющая компания принимает решение о возможности заключения соглашения об осуществлении деятельности или об отказе в заключении соглашения об осуществлении деятельности.

5. Соглашение об осуществлении деятельности заключается между управляющей компанией и заявителем.

6. После заключения соглашения Минвостокразвития России вносит в реестр резидентов СПВ соответствующую запись о регистрации лица в качестве резидента СПВ.

На начало 2017 года было зарегистрировано 57 резидентов свободного порта Владивосток.

Ограничения в применении

Решением наблюдательного совета СПВ (протокол от 21.10.2015 № 1) утверждены виды предпринимательской деятельности, которые не вправе осуществлять резиденты свободного порта Владивосток:

- 1) добыча нефти и природного газа;
- 2) деятельность административная и сопутствующие дополнительные услуги;
- 3) производство подакцизных товаров, за исключением производства автомобилей легковых, мотоциклов, моторных масел, авиационного, дизельного и автомобильного топлива.

Указанным решением также утверждены виды предпринимательской деятельности, при осуществлении которых резидентам СПВ не предоставляются меры государственной поддержки, предусмотренные федеральным законодательством о налогах и сборах:

- 1) деятельность финансовая и страховая;
- 2) торговля оптовая и розничная.

Меры государственной поддержки

Фискальные меры государственной поддержки резидентов СПВ практически аналогичные мерам государственной поддержки, предусмотренным для резидентов ТОСЭР. Исключение составляют только вышеуказанные ограничения при осуществлении определенных видов деятельности.

Фискальные меры государственной поддержки для резидентов СПВ	
НДС	Право на возмещение НДС в заявительном порядке при наличии поручительства управляющей компании (<i>пп. 3 п. 2 ст. 176.1 НК РФ</i>).
Налог на прибыль организаций	<p>Общая ставка налога:</p> <ul style="list-style-type: none"> - в размере 0-5% - в течение 5 налоговых периодов начиная с периода, в котором была получена первая прибыль от деятельности в рамках СПВ; - в размере 12-20 %.(13-20% на период 2017 -2020 г.) - в течении следующих 5 налоговых периодов. <p>По федеральной части налога ставка – 0 % в течение 5 налоговых периодов начиная с периода, в котором была получена первая прибыль от деятельности в рамках СПВ.</p> <p>Конкретный размер ставок зависит от решения субъекта РФ.</p> <p>При отсутствии прибыли в течение 3 лет (налоговых периодов) с момента включения организации в реестр резидентов ТОСЭР, льготный режим применяется с 4-го налогового периода (п. 1.8 ст. 284 НК РФ, а также ст. 284.4 НК РФ).</p>
Налог на имущество и земельный налог	Законодательством субъектов РФ, НПА муниципальных образований может быть предусмотрено снижение ставок или освобождение от налога на имущество и (или) земельного налога.

Страховые взносы	Установлены пониженные тарифы страховых взносов: Пенсионный фонд РФ – 6,0 % ; Фонд социального страхования РФ – 1,5 % ; Федеральный фонд обязательного медицинского страхования – 0,1 % . Указанные тарифы применяются в течение 10 лет со дня получения статуса резидента СПВ, при условии получения этого статуса не позднее 12.10.2018 года (ст. 427 НК РФ)
Условия предоставления налоговых льгот (ст. 284.4 НК РФ)	<ol style="list-style-type: none"> 1) государственная регистрация юридического лица осуществлена в СПВ; 2) организация не имеет в своем составе обособленных подразделений, расположенных за пределами СПВ; 3) организация не применяет специальных налоговых режимов; 4) организация не является участником консолидированной группы налогоплательщиков; 5) организация не является некоммерческой организацией, банком, страховой организацией (страховщиком), НПФ, профессиональным участником рынка ценных бумаг, клиринговой организацией; 6) организация не является резидентом особой экономической зоны любого типа; 7) организация не является участником региональных инвестиционных проектов; 8) доходы от деятельности в СПВ, составляют не менее 90 % всех доходов, учитываемых при определении налоговой базы по налогу на прибыль организаций; 9) налогоплательщиком ведется отдельный учет доходов (расходов), полученных (понесенных) от деятельности в СПВ.
Свободная таможенная зона	Для резидентов СПВ предусмотрена возможность применения процедуры свободной таможенной зоны (статьи 11 и 23 Закона).

Нефискальными мерами государственной поддержки предпринимательской деятельности на территории СПВ являются снижение административной нагрузки при проведении государственного и муниципального контроля (надзора), упрощенные процедуры выдачи разрешений на строительство, облегченный порядок въезда иностранных граждан.

Проблемные вопросы и перспективы совершенствования

Проблемным вопросом можно назвать сам факт появления новой ФОИД – Свободный порт Владивосток. Закон о СПВ больше напоминает наспех сшитое лоскутное одеяло, а не результат эволюционного развития правового регулирования ФОИД. Можно предположить, что появление новой формы продиктовано ведомственной целесообразностью: портовые ОЭЗ Минвостокразвития России не курирует; для создания ТОСЭР необходимы инициатива субъекта РФ; законопроект о свободном порте Дальнего Востока встретил препятствия на своем пути, и т.д.

На фоне такого законодательства трудно найти вопрос, который можно назвать проблемным. Однако такие вопросы все же есть. Во-первых, это различный налоговый режим резидентов СПВ, в зависимости от места их нахождения, во-вторых, это полномочия наблюдательного совета СПВ, а в-

третьих, это вопрос о распространении формы «свободный порт» на другие территории РФ.

1. Свободный порт Владивосток включает территории 5 субъектов РФ (Приморский край, Хабаровский край, Камчатский край, Чукотский автономный округ и Сахалинская область). Законами каждого из этих субъектов РФ предусмотрены льготы для резидентов СПВ по налогу на прибыль и налогу на имущество организаций. Вместе с тем, эти льготы не аналогичны и отличаются размером ставок и периодом действия. В итоге, резиденты СПВ, одной и той же правовой формы осуществления инвестиционной деятельности, имеют разный по объему налоговый режим. Однако такая ситуация не соответствует положениям статьи 15 Федерального закона «Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации в форме капитальных вложений», гарантирующих обеспечение равных прав субъектам инвестиционной деятельности, а также соблюдению конституционного принципа равенства налогообложения (Постановление КС РФ от 22.06.2009г. №10-П). К вышеуказанному неравноправию остается только добавить различные требования к минимальному объему капитальных вложений в зависимости от места деятельности резидента СПВ. Новые требования предусмотрены проектом постановления Правительства РФ «О внесении изменений в критерии отбора резидентов свободного порта Владивосток, утвержденные постановлением Правительства Российской Федерации от 20 октября 2015 г. № 1123 «Об утверждении критериев отбора резидентов свободного порта Владивосток».

2. Прообразом законов о ТОСЭР и СПВ является Федеральный [закон](#) от 22 июля 2005 г. N 116-ФЗ "Об особых экономических зонах в Российской Федерации", в соответствии с которым, полномочия наблюдательного совета ОЭЗ определяются [Положением](#), утвержденным уполномоченным Правительством РФ федеральным органом исполнительной власти. Положением о наблюдательном совете ОЭЗ, утвержденном Приказом Минэкономразвития России от 20.10.2010 № 502 установлено, что решения наблюдательного совета **носят рекомендательный характер**. В отличие от своего прообраза полномочия наблюдательного совета СПВ определены непосредственно Федеральным законом «О свободном порте Владивосток». Этим же Законом наблюдательному совету СПВ **делегированы полномочия Закона** по определению видов предпринимательской деятельности, которые не вправе осуществлять резиденты СПВ и видов предпринимательской деятельности, при осуществлении которых не применяются отдельные меры государственной поддержки предпринимательской деятельности (статья 6 Закона). В итоге, чтобы узнать вид деятельности, допустимый к осуществлению в СПВ и предусматривающий меры государственной поддержки, инвестору необходимо обратиться к документам, фиксирующим решения наблюдательного совета СПВ.

При создании ОЭЗ или ТОСЭР, разрешенные виды деятельности для их резидентов определяются постановлением Правительства РФ о создании конкретного ОЭЗ или ТОСЭР. СПВ создан Законом. Это предполагает, что

виды деятельности, для которых этим Законом предусмотрены меры государственной поддержки также будут установлены Законом. Санкционирование применения мер государственной поддержки для лиц, осуществляющих определенный вид деятельности, является государственно-властным полномочием. Согласно статье 3 Конституции РФ, «народ осуществляет свою власть непосредственно, а также через органы государственной власти и органы местного самоуправления». Передача властных полномочий иным лицам или органам Конституцией РФ не предусмотрено. В этой связи, передача государственно-властных полномочий наблюдательному совету СПВ, не являющемуся органом государственной власти, нарушает вышеуказанные положения Конституции РФ.

К сожалению, с момента принятия Конституции РФ и по настоящее время, вопрос о делегировании властных полномочий является дискуссионным. Ключевую роль в данной дискуссии сыграло Постановление Конституционного Суда от 19.05.1998 № 15-П, где Судом была изложена следующая правовая позиция: «Между тем Конституция РФ, в том числе указанные конституционные нормы (статьи 3 и 11 Конституции РФ, прим. авт.), не запрещает государству передавать отдельные полномочия исполнительных органов власти негосударственным организациям, участвующим в выполнении функций публичной власти. По смыслу ее [статей 78](#) (части 2 и 3) и [132](#) (часть 2), такая передача возможна при условии, что это не противоречит Конституции РФ и федеральным законам». Иными словами, – «если очень хочется, то можно». Следует только отметить, что в указанных Конституционным Судом правовых нормах, речь идет о передаче властных полномочий между органами государственной власти, либо органами государственной власти и органами местного самоуправления. То есть, положения статей 78 и 132 Конституции РФ не предполагают передачу властных полномочий иным лицам или органам, кроме государственных органов или органов местного самоуправления. В этой связи, представляется, что применение популярного в девяностые годы прошлого столетия принципа, - «если прямо не запрещено, то разрешено», неуместно при толковании Конституции РФ, поскольку открывает широкие возможности для произвольного толкования ее лаконичных правовых норм публичного характера.

3. Вопрос о дальнейшем развитии правовой формы, – «свободный порт», будет также зависеть от решения Минтранса России вернуться к продвижению законопроекта о свободных портах в РФ, чтобы распространить передовой опыт Дальнего Востока на иные территории РФ.

Процесс совершенствования правового режима СПВ не стоит на месте. Имея практически «прямой доступ» к Налоговому кодексу, Минвостокразвития России подготовило проект федерального закона «О внесении изменений в статью 18 части первой и часть вторую Налогового кодекса Российской Федерации в связи с введением специального налогового режима для резидентов свободного порта Владивосток» (далее –

Законопроект). Законопроект предусматривает введение единого налога для резидентов СПВ в качестве дополнительной меры поддержки инвесторов к установленному федеральными законами «О свободном порте Владивосток», «О внесении изменений в часть вторую Налогового кодекса Российской Федерации в связи с принятием Федерального закона «О свободном порте Владивосток» налоговому режиму.

Специальный налоговый режим - Единый налог для резидентов СПВ (далее – «ЕН СПВ») является новым налогом, заменяющим два основных корпоративных налога (налог на прибыль и налог на имущество).

Плательщиком ЕН СПВ может стать резидент СПВ, осуществляющий виды деятельности согласно предлагаемому перечню. Минимальный объем капитальных вложений в соответствии с представленным бизнес-планом должен составлять не менее 500 млн. руб., которые должны быть осуществлены в течение 10 лет с момента начала применения режима ЕН СПВ. Доля продукции, поставляемая плательщиком ЕН СПВ на экспорт, должна составлять не менее 50%, а доля доходов от основного вида деятельности в рамках проекта должна быть не менее 70 процентов.

Основные элементы режима ЕН СПВ:

- новый налог вместо налога на прибыль и налога на имущество;
- ставка налога – 6%;
- срок применения ставки и специального налогового режима – 15 лет с момента получения первой прибыли (по данным налогового учета);
- налоговая база – денежное выражение доходов от реализации и прочих видов деятельности, уменьшенных на величину обоснованных и документально подтвержденных расходов, связанных с основным видом деятельности согласно закрытому перечню.

При этом для участников специального режима будут применяться все преференции, предусмотренные для резидентов СПВ, в том числе, льготные тарифы страховых взносов на период применения режима ЕН СПВ; режим свободной таможенной зоны; ускоренный порядок возмещения НДС.

В сравнении с действующим льготным налоговым режимом, предусмотренным для резидентов СПВ, специальный налоговый режим является более продолжительным по сроку применения, за счет чего, участники специального режима могут получить дополнительный эффект в виде налоговой экономии. Также необходимо отметить, что специальный налоговый режим является единым для всех резидентов СПВ, что заслуживает положительной оценки.

Вместе с тем, помимо ограничений по видам деятельности, Законопроект предусматривает существенные ограничения по использованию имущества. В частности, налогоплательщик - резидент СПВ не вправе использовать оборудование, которое ранее использовалось на территории РФ, или имущество, которое ранее использовал другой налогоплательщик на территории РФ или имущество другого налогоплательщика, за исключением случаев приобретения резидентом СПВ основных средств по договору лизинга.

В качестве замечания (предложения) к Законопроекту необходимо обратить внимание на следующее.

При соотношении положений Законопроекта с положениями действующего законодательства очевиден вывод о невозможности одновременного применения резидентами СПВ действующего и специального налогового режима. При этом, в отличие от инвесторов уже ставших резидентами СПВ, у инвесторов планирующих стать резидентами СПВ после реализации Законопроекта возникает дополнительное преимущество в виде возможности выбора режима налогообложения. В данном случае возникает очередное неравенство прав инвесторов и условий налогообложения. В этой связи, в Законопроекте было бы целесообразно предусмотреть переходные положения, предоставляющие действующим резидентам СПВ, соответствующим требованиям специального режима налогообложения, право выбора режима налогообложения.

Кроме того, сам факт создания нового специального налогового режима для отдельной категории инвесторов, являющихся резидентами единственной в своем роде формы осуществления инвестиционной деятельности, также не в полной мере соответствует принципу равенства налогообложения. При таком подходе к созданию специальных налоговых режимов их число может существенно увеличиться.

Региональный инвестиционный проект (РИП)

История и цели создания

30 сентября 2013 года принят Федеральный закон № 267-ФЗ «О внесении изменений в части первую и вторую Налогового кодекса РФ в части стимулирования реализации региональных инвестиционных проектов на территориях Дальневосточного федерального округа и отдельных субъектов РФ». Цель изменений Налогового кодекса РФ (НК РФ) определена в самом названии Федерального закона № 267-ФЗ. Вместе с тем, новые правовые нормы НК РФ предусматривали не только меры стимулирования реализации РИП, но и определяли само понятие РИП, а также правовой статус участников РИП и порядок получения этого статуса. В итоге, законодательство о налогах и сборах, в противоречие статьи 2 НК РФ, стало регулятором отношений по осуществлению инвестиционной деятельности, в части определения одной из форм ее осуществления и установления правового статуса отдельных участников инвестиционной деятельности. В статье 2 НК РФ закреплена сфера общественных отношений, регулируемых налоговым законодательством, куда не входят отношения по осуществлению инвестиционной деятельности. Следует отметить то обстоятельство, что действующая система законодательства базируется на принципе специализации ее элементов (отраслей) на определенной сфере общественных отношений. Нарушение этого принципа может привести к

негативным последствиям для осуществления и развития общественных отношений, как в целом, так и в частности.

Согласно п.1 статьи 25.8 НК РФ, целью РИП является **производство товаров**. То есть, РИП не может быть направлен на иные цели, в том числе, на выполнение работ или оказание услуг. Также, согласно пп.2 п.1 статьи 25.8 НК РФ, **РИП не может быть направлен на следующие цели:**

- добыча и (или) переработка нефти, добыча природного газа и (или) газового конденсата, оказание услуг по транспортировке нефти и (или) нефтепродуктов, газа и (или) газового конденсата;

- производство подакцизных товаров (за исключением легковых автомобилей и мотоциклов);

- осуществление деятельности, по которой применяется налоговая ставка по налогу на прибыль организаций в размере 0 процентов.

Из определения РИП, данного в п.1 статьи 25.8 НК РФ следует **наличие 3 типов РИП:**

1. Реализуемые на территории субъектов РФ **из перечня пп.1 п.1.ст.25.8 НК РФ с ведением реестра** участников РИП (разрешительный порядок получения налоговых льгот);
2. Реализуемые на территории субъектов РФ **из перечня пп.1 п.1.ст.25.8 НК РФ без ведения реестра** участников РИП (заявительный порядок получения налоговых льгот);
3. Реализуемые на территории субъектов РФ, **не предусмотренных перечнем пп.1 п.1.ст.25.8 НК** с ведением реестра участников РИП.

Для каждого типа РИП, предусмотрен соответствующий перечень требований, установленных пунктом 1 статьи 25.8 НК РФ, в том числе, требование по минимальному объему капитальных вложений. Обобщенно требование по минимальному объему капитальных вложений выглядит следующим образом: **не менее 50 млн. рублей в течении 3 лет и не менее 500 млн. рублей в течении 5 лет.**

Условия и порядок получения статуса участника РИП

Для **первого и третьего типа РИП** обязательным условием получения статуса участника РИП является включение в реестр участников РИП. Реестр участников РИП ведется ФНС России и уполномоченным органом государственной власти соответствующего субъекта РФ. В реестре отражаются сведения об участниках РИП, а также сведения о РИП, содержащиеся в соответствующих инвестиционных декларациях. Порядок ведения реестра, состав сведений, содержащихся в реестре, и форма инвестиционной декларации устанавливаются ФНС России.

Решения о включении организации в реестр, а также о внесении изменений в реестр принимаются уполномоченным органом государственной власти субъекта РФ. Решение о прекращении статуса участника регионального инвестиционного проекта принимается налоговым органом по

месту нахождения налогоплательщика - участника РИП (по месту учета в качестве крупнейшего налогоплательщика).

Для включения в реестр организация направляет в уполномоченный орган государственной власти субъекта РФ заявление о включении в реестр с приложением следующих документов:

- 1) удостоверенные копии учредительных документов;
- 2) копия документа, подтверждающего факт внесения записи о государственной регистрации организации в ЕГРЮЛ;
- 3) копия свидетельства о постановке организации на учет в налоговом органе;
- 4) инвестиционная декларация (с приложением инвестиционного проекта);
- 5) иные документы, подтверждающие соответствие требованиям к РИП и (или) их участникам

По итогам рассмотрения заявления уполномоченный орган государственной власти субъекта РФ принимает решение о включении организации в реестр, либо об отказе во включении в реестр.

Для второго типа РИП применение налоговых льгот осуществляется на основании заявления, поданного организацией в налоговый орган при предварительном соблюдении установленных для данного типа РИП ограничений и требований по объему и срокам инвестиций. [Форма](#) и [форматы](#) заявления о применении налоговой льготы, а также [порядок](#) его передачи утверждены приказом ФНС России от 27.12.2016 N ММВ-7-3/719@.

Ограничения в применении РИП

Помимо вышеуказанных ограничений по целенаправленности РИП, а также минимальному объему и сроку инвестиций, для получения налоговых льгот налогоплательщики – участники РИП должны соблюдать следующие условия:

- ведется отдельный учет доходов, при этом, доходы от реализации товаров, произведенных в результате осуществления РИП, составляют не менее 90 % всех доходов, учитываемых при определении налоговой базы по налогу на прибыль организаций;
- государственная регистрация организации осуществлена на территории субъекта РФ, в котором реализуется РИП (для первого и третьего типа РИП);
- организация не применяет специальных налоговых режимов, предусмотренных частью второй НК РФ;
- организация не является участником консолидированной группы налогоплательщиков;
- организация не является некоммерческой организацией, банком, страховой организацией (страховщиком), НПФ, профессиональным участником рынка ценных бумаг, клиринговой организацией;
- организация не является резидентом ОЭЗ любого типа или ТОСЭР;

- организация ранее не была участником РИП и не является участником (правопреемником участника) иного реализуемого РИП;
- местом нахождения организации (обособленного подразделения) является территория одного из субъектов РФ, указанных в [пп. 1 п. 1 статьи 25.8](#) НК РФ (для второго типа РИП).

Для налогоплательщиков – участников РИП первого и третьего типа, чей объем капитальных вложений не превышает 500 млн. рублей льготный налоговый режим действует до 2027 года. Для остальных участников РИП первого и второго типа, льготный налоговый режим действует до 2029 года. Для участников РИП второго типа льготный налоговый режим действует до 2029 и до 2031 года, соответственно объему капитальных вложений.

Меры государственной поддержки

Для налогоплательщиков – участников РИП предусмотрены следующие налоговые льготы:

Налог на прибыль организаций – предусмотрено **2 налоговых режима:**

1. **Общая ставка налога 0 – 10 % - на 5 лет** (налоговых периодов) с момента получения прибыли и **10-18%** (10-17% - на период 2017 - 2020 г.) - **на следующие 5 лет;**

Конкретная ставка налога зависит от решения субъекта РФ, поскольку **по федеральной части налога установлена ставка 0 % на все 10 лет** льготного налогового режима;

При капитальных вложениях до 500 млн. рублей и отсутствии прибыли в первые 3 года, льготные ставки начинают действовать с 4-го года (налогового периода);

При капитальных вложениях свыше 500 млн. рублей и отсутствии прибыли в первые 5 лет, льготные ставки действуют с 6-го года;

2. **Общая ставка налога 10 – 18 %** (10-17% - на период 2017 - 2020 г.) **с момента получения прибыли и до момента окупаемости капитальных вложений** (применяется только для первого типа РИП, по предварительному выбору участника такого РИП);

По федеральной части налога установлена **ставка 0 %** на весь период льготного налогового режима

Налог на имущество - субъект РФ вправе установить льготные ставки;

Земельный налог – муниципальное образование вправе устанавливать льготные ставки;

НДПИ – предусмотрены понижающие коэффициенты к ставке (не применяются в отношении углеводородного сырья).

Нефискальные преференции федеральным законодательством для участников РИП не предусмотрены.

Проблемные вопросы и перспективы совершенствования

Как уже отмечалось, специальным законом, регулирующим правовой статус РИП и его участников является Налоговый Кодекс РФ. Тем самым, в

отношении РИП, НК РФ выступает в несвойственном ему качестве регулятора общественных отношений по осуществлению инвестиционной деятельности.

Практика установления в НК РФ налоговых преференций для различных субъектов инвестиционной деятельности (резидентов особой экономической зоны (ОЭЗ), резидентов территорий опережающего социально-экономического развития (ТОСЭР), резидентов свободного порта Владивосток и т. д.) подтверждает вывод о том, что для целей налогообложения НК РФ устанавливает свои критерии, определяющие правовой статус налогоплательщика – субъекта инвестиционной деятельности. То есть, существует два субъекта права: субъект инвестиционной деятельности и налогоплательщик-субъект инвестиционной деятельности. Правовой статус первого субъекта регулируется специальным законодательством, а правовой статус второго субъекта уточняется налоговым законодательством.

Ситуация с РИП несколько иная. Вопреки своему назначению, специальным законодательством, определяющим правовой статус РИП и статус участника РИП, является НК РФ. Правовой статус налогоплательщика-участника РИП также регулирует НК РФ. В этой связи, при толковании положений НК РФ нет ясной определенности в вопросе, – по отношению к какому правовому субъекту установлены те или иные ограничения: РИП, участник РИП или налогоплательщик-участник РИП? Такая ситуация препятствует однозначному пониманию положений НК РФ и эффективному регулированию отношений, связанных с реализацией РИП. Более того, вопросы о статусе РИП и статусе участников РИП, очевидно выходят за рамки сферы общественных отношений, которые призвано регулировать налоговое законодательство и НК РФ, в частности. К сожалению, закрепление в НК РФ правовых норм, которые должны содержаться в других отраслях законодательства, превращается в устойчивую тенденцию. Для примера достаточно привести подготовленный Минвостокразвития России законопроект «О внесении изменений в части первую и вторую Налогового кодекса Российской Федерации», предусматривающий введение новой главы за номером 3.5 и названием: «Инвесторы, осуществляющие инвестиции в объекты инфраструктуры на основе инвестиционных соглашений» (Консультант Плюс, раздел - законопроекты). Одного только названия новой главы достаточно, чтобы подтвердить вывод о вышеуказанной тенденции включения в НК РФ правовых норм, предназначенных другой отрасли законодательства. Дальнейшее развитие такой тенденции может привести к ситуации, когда Налоговый кодекс РФ будет конкурировать с гражданским законодательством по части определения правового статуса видов, участников и правовых инструментов инвестиционной деятельности.

Практические сложности в толковании и применении правовых норм НК РФ, посвященных РИП, возникли после того, когда к налогоплательщикам – участникам РИП были приравнены

налогоплательщики – участники СПИК. Предусматривая налоговые преференции для участников СПИК, законодатель решил не создавать отдельных правовых норм, регулирующих правовой статус налогоплательщика-участника СПИК (как это было сделано для ТОСЭР и свободного порта Владивосток), а приравнивал этот статус к правовому статусу налогоплательщика-участника РИП. В итоге, несмотря на присутствующие в новой редакции статьи 25.9 НК РФ оговорки о том, что статус участников СПИК регулируется Федеральным законом от 31.12.2014 № 488-ФЗ «О промышленной политике в Российской Федерации», такая правовая конструкция не исключает толкования, при котором ограничения, предусмотренные для РИП, могут распространяться на СПИК. В данном случае проявляется вышеуказанный недостаток НК РФ, ставшего в отношении к РИП регулятором как налоговых, так и гражданских правоотношений.

Письмо Минфина России от 12 апреля 2017 г. N 03-03-РЗ/21627, подтверждает наличие разночтений положений НК РФ в вопросе о распространении требований, предусмотренных для РИП и его участников, к участникам СПИК. В данном письме Минфина России разъясняется следующее:

- 1) требований в отношении участников СПИК [НК РФ](#) прямо не предусмотрено;
- 2) требования, установленные в отношении налогоплательщиков - участников РИП ([пп. 1 и 2 п. 1 статьи 25.9 НК РФ](#)), на налогоплательщиков - участников СПИК не распространяются;
- 3) требования (обязательства) к налогоплательщикам - участникам СПИК могут быть отражены в специальном инвестиционном контракте.

Специальный инвестиционный контракт (СПИК)

История и цели создания

Официальная история СПИК начинается с момента вступления в силу **Федерального закона от 31.12.2014 года № 488-ФЗ «О промышленной политике в Российской Федерации»** (далее – Закон). По уже сложившейся традиции Закон о СПИК был принят накануне нового календарного года, через два дня после принятия Федерального закона «О территориях опережающего социально-экономического развития в РФ». Несмотря на практически одновременный старт с ТОСЭР, полезное использование инвестором формы СПИК стало возможным только с **1 января 2017 года**. Налоговые льготы для СПИК запоздали на два года. При этом период государственной поддержки СПИК в виде льгот по налогам и сборам ограничен Законом на срок – до 2025 года включительно. То есть, воспользоваться максимальным 10 летним сроком льготного налогового периода участники СПИК уже не смогут.

Между тем, разработка проекта Закона началась гораздо ранее, чем появился законопроект о ТОСЭР. Анализ истории появления новых форм инвестиционной деятельности (РИП, ТОСЭР, СПИК) приводит к заключению о существовании в 2013 году активного поиска этих форм со стороны министерств и ведомств, вместо концентрации общих усилий по совершенствованию уже существующих форм, таких как особая экономическая зона (ОЭЗ) и территория опережающего развития (ЗТР).

Прототипом Закона можно считать законопроект «О национальной промышленной политике в РФ», внесенный в Государственную Думу РФ группой депутатов в сентябре 2008 года. Понятие «специальный инвестиционный контракт» появилось в подготовленном Минпромторгом

России законопроекте «О промышленной политике в РФ» (ноябрь 2013 г.), который после продолжительной доработки был внесен в Государственную Думу РФ в июне 2014 года.

Целью заключения СПИК является создание либо модернизация и (или) освоение производства промышленной продукции на территории РФ, на континентальном шельфе РФ, в исключительной экономической зоне РФ.

Условия и порядок заключения СПИК

СПИК может быть заключен на федеральном уровне с привлечением субъекта РФ в качестве одной из сторон контракта, а также на уровне субъекта РФ с привлечением муниципального образования в качестве одной из сторон контракта. Уровень заключения СПИК определяет уровень государственной поддержки его участников. В частности **положения НК РФ применяются только к СПИК, заключенных на федеральном уровне.**

Порядок заключения СПИК на федеральном уровне регулируется **Постановлением Правительства РФ от 16.07.2015 № 708 «О специальных инвестиционных контрактах для отдельных отраслей промышленности»** (далее - Постановление). Следует сразу обратить внимание на фразу в названии Постановления - «отдельных отраслей промышленности». Фактически Постановление распространяется только на отрасли промышленности, которые курирует Минпромторг России. На отрасли промышленности, которые курируют иные министерства (в частности, Минэнерго России), Постановление не распространяется. Представляется, что такой ведомственный подход к формированию НПА для различных форм инвестиционной деятельности не является оптимальным способом их правового регулирования.

В соответствии с Законом, порядок заключения СПИК субъектами РФ и муниципальными образованиями устанавливается соответственно НПА субъектов РФ, муниципальными правовыми актами **с учетом порядка заключения СПИК, установленного Правительством РФ, и типовых форм, утвержденных Правительством РФ.** Следовательно, до тех пор, пока иное министерство (например, Минэнерго России) не подготовит постановление Правительства для отдельных отраслей промышленности, субъекты РФ и муниципалитеты будут учитывать порядок и типовые формы, подготовленные Минпромторгом России для курируемых им отраслей промышленности. То есть, предприятия отраслей промышленности, курируемых Минэнерго России, не смогут заключить СПИК не только на федеральном, но и на региональном уровне.

На федеральном уровне СПИК заключается юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем с Минпромторгом России. Также сторонами федерального СПИК, наряду с вышеуказанными лицами, могут быть уполномоченные органы субъекта РФ и (или) муниципального образования, в том случае, если правовыми актами этих субъектов предусмотрены меры поддержки для участников СПИК. На сегодняшний день, **на федеральном уровне заключено 8 СПИК.**

Максимальный срок заключения СПИК – 10 лет. При этом, налоговые льготы для федеральных СПИК применяются только до 2025 года включительно.

Процедура заключения СПИК на федеральном уровне:

1. Подача заявления в Минпромторг РФ с приложением следующих документов:
 - а) подтверждающих вложение инвестиций в инвестиционный проект в размере не менее **750 млн.**;
 - б) предполагаемого перечня мер стимулирования и поддержки;
 - в) предлагаемого перечня обязательств инвестора и (или) привлеченного лица;
 - г) сведений об инвестиционном проекте и предполагаемой к созданию, модернизации или освоению продукции.
 - д) документы, подтверждающие модернизацию или создание промышленного производства (бизнес-план проекта, копии инвестиционного соглашения и т. д.).
2. Направление Минпромторгом РФ предварительного заключения в межведомственную комиссию для рассмотрения.
3. Межведомственная комиссия направляет в Минпромторг РФ заключение о возможности, либо о невозможности заключения СПИК.
4. Рассмотрение возможных разногласий по проекту СПИК.
5. Подписание СПИК.

Ограничения в применении СПИК

1. Применяется только при создании, либо модернизации и (или) освоении производства промышленной продукции;
2. Механизм заключения СПИК предусмотрен только для отраслей промышленности курируемых Минпромторгом РФ;
3. Господдержка в виде льгот по налогам и сборам применяется в отношении федеральных СПИК только до 2025 года включительно;
4. Минимальный объем инвестиций – 750 млн. рублей.

Меры государственной поддержки

В отличие от других форм осуществления инвестиционной деятельности (ФОИД), предусматривающих меры стимулирования и господдержки, единственной реальной мерой поддержки СПИК, после вступления в силу Закона, была провозглашенная в Законе **гарантия стабильности правового режима и налоговой нагрузки для участников СПИК**, на весь период действия СПИК, независимо от изменений законодательства в течении действия СПИК («дедушкина оговорка»).

Другие меры господдержки СПИК вступили в силу значительно позже вступления в силу Закона. Налоговые льготы и преференции, направленные на поддержку участников СПИК действуют с **1 января 2017 года**:

1. Для участников СПИК, заключенного на федеральном уровне, общая ставка налога на прибыль организаций может быть понижена до 0 % (при наличии закона субъекта РФ о понижении ставки налога); Пониженные ставки налога применяются до окончания срока действия СПИК, но не позднее 2025 года включительно; Льгота применяется только для инвестора – участника СПИК (п.2 ст. 25.9 НК РФ), при условии, что доходы от реализации товаров, произведенных в результате реализации СПИК, составляют не менее 90 процентов всех доходов, учитываемых при определении налоговой базы по данному налогу (п.1 ст. 284.3 НК РФ)
2. Законами субъектов РФ, а также правовыми актами муниципальных образований, для участников СПИК, заключенных на федеральном уровне, могут быть предусмотрены льготы по налогу на имущество организаций и (или) земельному налогу;
3. Организации, эксплуатирующие промышленную продукцию, произведенную в рамках реализации СПИК, вправе применить к основной норме амортизации повышающий коэффициент (пп.6 п.1 ст. 259.3 НК РФ);
[Порядок](#) отнесения амортизируемых основных средств к произведенным в соответствии с условиями СПИК установлен постановлением Правительства РФ от 22.04.2017 № 484
4. Для СПИК, заключенных на уровне субъекта РФ, законами субъекта РФ и правовыми актами муниципальных образований могут быть установлены льготы по налогам и сборам на общих основаниях. В частности, по налогу на прибыль организаций общая ставка налога может быть понижена до 15.5 процентов.

Для участников СПИК, Федеральным законом от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (в ред. от 03.07.2016), предусмотрена возможность приобретения статуса **единственного поставщика товара**, производство которого создается или модернизируется и (или) осваивается на территории Российской Федерации. Получение такого статуса значительно упрощает процесс заключения государственного или муниципального контракта, избавляя участника СПИУ от прохождения конкурентных процедур (аукцион, конкурс). Данная мера государственной поддержки применяется с **1 сентября 2016 года**.

Также, заключение СПИК является одним из условий **предоставления субсидий** Минпромторгом РФ **производителю** промышленной продукции, действующему на территории **Российской Федерации** в рамках реализации различных государственных программ.

Проблемные вопросы и перспективы совершенствования

Порой возникает подозрение в том, что концепция СПИК была реализована только в части, а вернее, в урезанном виде. Если бы создавалась универсальная форма-шаблон для многократного применения различными

участниками инвестиционной деятельности (как все остальные ФОИД), то было бы логично и разумно, принять одновременно с Законом поправки в иное законодательство, предусматривающие различные меры господдержки (как это было сделано для других ФОИД). Однако меры господдержки были закреплены в законодательстве значительно позднее вступления Закона в силу (изменения в НК РФ – май 2016 (действие с 01.01.2017), изменения в ФЗ N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" – июль 2016 (действие с 01.06.2016)).

Определенный парадокс содержится в положениях статьи 16 Закона, устанавливающих правовой статус СПИК. С одной стороны, в п. 1 статьи 16 определено указано на то, что меры стимулирования СПИК предусматриваются законодательством. С другой стороны, в п. 3 той же статьи закреплена правовая норма о том, что перечень мер стимулирования СПИК содержится в самом СПИК. Непонятно, для чего в Законе предусмотрено дублирование в СПИК мер стимулирования, предусмотренных законодательством. Если в качестве напоминания, то с таким же успехом в СПИК можно включить еще много других положений законодательства, применяемых при исполнении СПИК. Можно только предположить, что нынешний СПИК является «отголоском» концепции государственного контракта для инвестиционного проекта федерального значения, например, такого как строительство байкало-амурской магистрали (БАМ). Действительно, для реализации подобных мега проектов необходим индивидуальный подход. То есть вначале проект, а потом – закрепление в законодательстве конкретных мер стимулирования и поддержки для эффективной реализации именно этого проекта. Примером индивидуального подхода к применению мер стимулирования для отдельных проектов федерального масштаба является инновационный центр «Сколково». Однако в отличие от проекта «Сколково», форма государственного контракта больше подходит к проектам, предполагающим конечный результат – построенная магистраль или завод федерального масштаба.

Неизвестно, что в действительности было положено в основу концепции СПИК, только, в итоге, концепция мега контракта для мега проекта до настоящего времени так и не реализована, а концепция СПИК больше напоминает модификацию концепции регионального инвестиционного проекта (РИП), только при участии федерального министерства – Минпромторга РФ. Такой вывод в немалой степени подтверждается схожестью мер государственной поддержки в виде налоговых льгот, предусмотренных для РИП и СПИК в Налоговом кодексе РФ.

Федеральный закон от 23.05.2016 № 144-ФЗ «О внесении изменений в части первую и вторую Налогового Кодекса Российской Федерации» определил правовой статус налогоплательщика – участника СПИК через правовой статус налогоплательщика – участника РИП. В пункте 2 новой редакции статьи 25.9 НК РФ это определение выглядит следующим образом: «Налогоплательщиками - участниками региональных инвестиционных

проектов в целях настоящего Кодекса признаются также налогоплательщики - участники специальных инвестиционных контрактов».

Побочным эффектом такой своеобразной конструкции статуса налогоплательщика может стать вывод о том, что на СПИК распространяются требования и ограничения, предусмотренные для РИП. В частности, предусмотренное подпунктом 2 пункта 1 статьи 25.8 НК РФ ограничение для РИП, по осуществлению таких видов деятельности, как добыча и (или) переработка нефти, добыча природного газа и (или) газового конденсата, оказание услуг по транспортировке нефти и (или) нефтепродуктов, газа и (или) газового конденсата.

Следует отметить, что Налоговый кодекс РФ не содержит правовых норм, предусматривающих однозначное правило о применении ограничений для РИП к инвестиционным проектам, реализуемым в рамках СПИК. Распространение на налогоплательщиков – участников СПИК статуса налогоплательщиков – участников РИП предусмотрено исключительно для целей налогообложения и не предполагает распространение требований, предъявляемым к РИП, на инвестиционные проекты, реализуемые в рамках СПИК. Из положений абзаца 2 пункта 2 новой редакции статьи 25.9 НК РФ однозначно следует вывод о том, что правовой статус инвестиционных проектов и участников СПИК устанавливается Федеральным законом «О промышленной политике в Российской Федерации».

Требования, предъявляемые к налогоплательщикам – участникам РИП, установлены в подпункте 1 пункта 1 новой редакции статьи 25.9 НК РФ. Эти требования предъявляются для целей налогообложения и не пересекаются с требованиями, предъявляемыми непосредственно к РИП (статья 25.8 НК РФ). В этой связи, для применения требований, предъявляемых к РИП к инвестиционным проектам, реализуемым в рамках СПИК, нет законных оснований.

Письмо Минфина России от 12 апреля 2017 г. N 03-03-РЗ/21627, подтверждает наличие разночтений положений НК РФ в вопросе о распространении требований, предусмотренных для РИП и его участников, к участникам СПИК. В данном письме Минфина России разъясняется следующее:

- 4) требований в отношении участников СПИК Налоговым кодексом РФ не предусмотрено;
- 5) требования, установленные в отношении налогоплательщиков - участников РИП ([пп. 1 и 2 п. 1 статьи 25.9 НК РФ](#)), на налогоплательщиков - участников СПИК не распространяются;
- 6) требования (обязательства) к налогоплательщикам - участникам СПИК могут быть отражены в специальном инвестиционном контракте.

Новые перспективы для совершенствования НПА, регулирующего СПИК, могут возникнуть при подключении других министерств, курирующих отдельные отрасли промышленности.

Заключение

Перечень ФОИД может пополниться еще одним экземпляром - «инвестиционный проект, предусматривающий создание объектов внешней инфраструктуры». Минвостокразвития России упорно продвигает законопроект о внесении изменений в части первую и вторую Налогового кодекса РФ (далее – Законопроект), направленный на создание новой ФОИД и установление налоговых льгот для нее. Законопроект размещен на информационном сайте Минэкономразвития России для прохождения общественного обсуждения и оценки регулирующего воздействия. Законопроект подготовлен в продолжение порочной практики закрепления в Налоговом кодексе РФ правовых норм, не относящихся к предмету регулирования налоговым законодательством. Речь идет о региональных инвестиционных проектах, для которых Налоговый кодекс РФ совмещает сразу две функции: специальный закон, устанавливающий правовой статус участников инвестиционной деятельности и налоговый закон, предусматривающий налоговые льготы для таких участников.

В Законопроекте (как и в случае с РИП) предусмотрены правовые нормы, не входящие в сферу отношений, регулируемых налоговым законодательством в соответствии с положениями статьи 2 НК РФ. В частности, Законопроект определяет такие понятия как «инвестиционный проект» и «инвестиционное соглашение о создании объектов внешней инфраструктуры». Понятие «инвестиционный проект» и его определение вносится Законопроектом в статью 11 части первой Налогового кодекса РФ, где определены понятия, единообразно применяемые налоговым законодательством при любых обстоятельствах на всей территории применения. Вместе с тем, как следует из положений Законопроекта, под понятие «инвестиционный проект» не подпадают региональные инвестиционные проекты, а также инвестиционные проекты, реализуемые на ТОСЭР, в Свободном порте Владивосток и ОЭЗ. При этом Законопроект не предоставляет четких признаков, которые отличают инвестиционный проект

соответствующий определению, данному Законопроектом в статье 11 НК РФ, от иных инвестиционных проектов, для участников которых в Налоговом кодексе РФ предусмотрены налоговые льготы. Кроме того, предлагаемое Законопроектом определение понятия «инвестиционный проект» не соответствует определению этого понятия, данного в специальном законодательстве, призванном регулировать инвестиционную деятельность в РФ (Федеральный закон от 25.02.1999 N 39-ФЗ "Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений"). Такой подход к регулированию общественных отношений может существенно затруднить применение налогового законодательства, поскольку усложняет его толкование и применение.

Ситуация, при которой вопросы о создании и деятельности ФОИД распределяются между различными министерствами и ведомствами, может стать серьезным препятствием на пути дальнейшего совершенствования ФОИД и получения результатов их эффективного применения.

Каждое министерство демонстрирует свой индивидуальный подход к вопросам создания и функционирования ФОИД. Ситуация осложняется распределением полномочий федеральных министерств не только по отраслевому, но, и по территориальному признаку. ФОИД, созданные Минвостокразвития России для Дальнего Востока, по истечении определенного времени начинают действовать на всей территории Российской Федерации. В итоге, под кураторство Минэкономразвития России попадают ФОИД, которые это министерство не создавало. В итоге одна и та же ФОИД будет курироваться как минимум двумя министерствами. Если Минтранс России вернется к идее применения формы «свободный порт» на всей территории Российской Федерации, то нельзя исключить различные подходы к деятельности этой ФОИД. Не менее интересная ситуация со СПИК. На сегодняшний день, форма СПИК, предусмотренная федеральным законом для всех отраслей промышленности, применяется только для отраслей, курируемых Минпромторгом России. Даже сложно себе представить ситуацию, когда к этому процессу подключится другое министерство, например, Минэнерго России. Видимо, появится еще одно Постановление Правительства РФ "О специальных инвестиционных контрактах для отдельных отраслей промышленности" (вместе с "Правилами заключениями специальных инвестиционных контрактов").

Представляется, что для государства и инвестора было бы наиболее удобным, если бы все ФОИД имели единую правовую базу в виде отдельного федерального закона (кодекса) и единственного куратора в лице конкретного федерального министерства. Осталось только дожидаться, когда для «правового поля» инвестиционной деятельности придет время «собирать камни».

Список используемой литературы

Статья: Конституционные основы делегирования государственно-властных полномочий субъектам частного права (на примере управляющих компаний)

(Романовская О.В.)

("Lex russica", 2017, N 2)

Статья: Экономические и правовые предпосылки формирования региональных кластеров на территории Российской Федерации

(Рехтина И.В., Шунина О.А.)

("Юридический мир", 2012, N 10)

Статья: Быть или не быть ОЭЗ в России

(Никитина Т.)

("ЭЖ-Юрист", 2016, N 37)

Статья: Особые экономические зоны в Российской Федерации: проблемы правового регулирования и практика применения

(Левушкин А.Н.)

("Журнал предпринимательского и корпоративного права", 2016, N 3)

Статья: О правовом регулировании и практике функционирования в России особых экономических зон

(Платонова Н.Л.)

("Предпринимательское право", 2016, N 3)

Статья: Свободные (особые) экономические зоны: цели и причины создания

(Оболонкова Е.В.)

("Законодательство и экономика", 2016, N 5)

Статья: Государственное регулирование особых экономических зон в России

(Чернышев А.И.)

("Российская юстиция", 2016, N 4)

Статья: Территории с особым режимом осуществления предпринимательской деятельности: правовой анализ соотношения законодательства

(Гургулия А.А.)
("Право и экономика", 2017, N 3)

Статья: Правовое регулирование территорий с особыми условиями экономического развития в Российской Федерации
(Гасников К.Д., Оболонкова Е.В.)
("Журнал российского права", 2017, N 1)

Статья: Территории опережающего социально-экономического развития и другие зоны со льготным режимом предпринимательской деятельности: сравнительный анализ
(Щербаков В.А.)
("Юрист", 2017, N 2)

Статья: О некоторых проблемах законотворчества в Российской Федерации
(Носов С.И.)
("Юрист", 2016, N 21)

Статья: Пути совершенствования правового обеспечения структурирования инфраструктурных проектов
(Попов М.С.)
("Предпринимательское право", 2016, N 4)

Статья: К вопросу о ликвидации экономической асимметрии в развитии российских территорий
(Попова Н.Ф.)
("Административное право и процесс", 2016, N 8)

Статья: Территории опережающего развития: правовое регулирование и перспективы развития
(Миронова С.М.)
("Право и экономика", 2016, N 3)

Статья: Налоговая политика как основополагающий элемент организационно-правового механизма концепции государственного администрирования в области налогов и сборов
(Гоголев А.М.)
("Финансовое право", 2015, N 10)

Статья: Новшества региональных инвестиционных проектов
(Гордеева С.Н.)
("Промышленность: бухгалтерский учет и налогообложение", 2016, N 7)

Статья: Государственная поддержка инвестиционной деятельности и законодательство о налогах и сборах: особенности налогообложения при реализации региональных инвестиционных проектов
(Емельянов А.С.)
("Реформы и право", 2016, N 2)

Статья: Специальные инвестиционные контракты
(Васильев Ю.А.)
("Промышленность: бухгалтерский учет и налогообложение", 2015, N 11)

Статья: Комментарий к Основным направлениям налоговой политики Российской Федерации на 2016 год и на плановый период 2017 и 2018 годов
(Лермонтов Ю.М.)
("Все о налогах", 2015, N 9)

"Закон о промышленной политике в России. Экспертный комментарий"
(Дидикин А.Б., Юдкин А.В.)
("Фонд "СЭЦ "Модернизация", 2015)

"Сборник научно-практических статей II Международной научно-практической конференции "Актуальные проблемы предпринимательского и корпоративного права в России и за рубежом" (22 апреля 2015 года, г. Москва)"
(под общ. ред. С.Д. Могилевского, М.А. Егоровой)
("РАНХиГС при Президенте Российской Федерации. Юридический факультет им. М.М. Сперанского", "Юстицинформ", 2015)

"Инвестиционное право"
(Лисица В.Н.)
("Новосибирский национальный исследовательский государственный университет", 2015)

Статья: Специальный инвестиционный контракт. Требования и преференции
(Полякова Ю.)
("ЭЖ-Юрист", 2016, N 38)

Статья: О порядке подготовки предварительного заключения о соответствии заявления инвестора правилам заключения специальных инвестиционных контрактов
(Юридическая фирма "Гольцблат БЛП", Таможенное право и внешняя торговля)
(Подготовлен для системы КонсультантПлюс, 2015)

Статья: Об утверждении формы заявления о заключении специального инвестиционного контракта
(Юридическая фирма "Гольцблат БЛП", Таможенное право и внешняя торговля)
(Подготовлен для системы КонсультантПлюс, 2015)