SAO Y
Ngân hàng Nhà nước Việt Nam
Thời gian ký: 26/12/2022 16:33:09 +07:00

NGÂN HÀNG NHÀ NƯỚC VIỆT NAM	CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM Độc lập – Tự do – Hạnh phúc
Số: 9166/NHNN-PC V/v Góp ý dự thảo Nghị định thay thế Nghị định 124/2017/NĐ-CP về đầu tư ra nước ngoài trong hoạt động dầu khí	*Hà Nội, ngày 26 tháng 12 năm 2022*

Kính gửi: Bộ Công Thương

Phúc đáp Công văn số 7202/BCT-DKT ngày 14/11/2022 của Bộ Công Thương về việc tham gia ý kiến dự thảo Nghị định thay thế Nghị định 124/2017/NĐ-CP về đầu tư ra nước ngoài trong hoạt động dầu khí (dự thảo Nghị định), sau khi nghiên cứu, Ngân hàng Nhà nước Việt Nam (NHNN) có ý kiến như sau:

I. Ý kiến chung:

1. Về các quy định có chứa thủ tục hành chính

Điều 6 và Điều 7 Nghị định 124/2017/NĐ-CP quy định cụ thể về nguyên tắc và trình tự, thủ tục và hồ sơ chấp thuận chuyển ngoại tệ ra nước ngoài trước khi được cấp Giấy chứng nhận đầu tư ra nước ngoài (Giấy CNĐKĐTRNN). Các quy định này chứa nội dung về thủ tục hành chính (TTHC). Tuy nhiên, dự thảo Nghị định bỏ các quy định này đồng thời giao NHNN hướng dẫn chi tiết về quản lý ngoại hối đối với việc chuyển ngoại tệ ra nước ngoài trước khi cấp Giấy CNĐKĐTRNN tại khoản 9 Điều 18 dự thảo Nghị định.

Khoản 4 Điều 14 Luật Ban hành văn bản quy phạm pháp luật (đã được sửa đổi, bổ sung) quy định: *"Những hành vi bị nghiêm cấm:...4. Quy định thủ tục hành chính trong thông tư của Bộ trưởng...trừ trường hợp được luật giao"*.

Do đó, đề nghị Bộ Công Thương bổ sung quy định về nguyên tắc, trình tự, thủ tục hồ sơ chấp thuận chuyển tiền trước khi được cấp Giấy CNĐKĐTRNN tương tự tại Điều 6 và Điều 7 Nghị định 124 vào dự thảo Nghị định.

Tương tự như vậy, Điều 21 và Điều 22 Nghị định 124 quy định cụ thể trình tự, thủ tục, hồ sơ đăng ký giao dịch ngoại hối và đăng ký thay đổi giao dịch ngoại hối liên quan đến hoạt động đầu tư ra nước ngoài trong hoạt động dầu khí sau khi được cấp GCNĐKĐTRNN. Tuy nhiên, dự thảo Nghị định đã bỏ quy định này. Do đó, đề nghị Bộ Công thương rà soát bổ sung quy định vào Dự thảo Nghị định.

2. Về trách nhiệm của NHNN trong việc "chấp thuận" chuyển tiền ra nước ngoài trước khi được cấp Giấy CNĐKĐTRNN

Theo quy định tại Luật Đầu tư, Luật NHNN và Pháp lệnh Ngoại hối (đã được sửa đổi, bổ sung), NHNN có nhiệm vụ quản lý ngoại hối đối với hoạt động đầu tư ra nước ngoài, trong đó quy định về mở tài khoản vốn đầu tư ra nước ngoài và các giao dịch thu, chi nhằm theo dõi dòng vốn đầu tư **bằng tiền** chuyển ra nước ngoài (trong đó

có tài khoản ngoại tệ trước khi được cấp Giấy CNĐKĐTRNN). Tuy nhiên, NHNN không quản lý đối với lĩnh vực dầu khí và hoạt động đầu tư ra nước ngoài trong lĩnh vực dầu khí và theo quy định tại Luật NHNN và Pháp lệnh Ngoại hối, NHNN không có chức năng, nhiệm vụ chấp thuận đối với việc chuyển tiền ra nước ngoài trước khi được cấp Giấy CNĐKĐTRNN trong hoạt động dầu khí.

Theo quy định tại Luật Đầu tư, Luật Dầu khí và Luật Doanh nghiệp, thẩm quyền xem xét, "chấp thuận" hoạt động đầu tư ra nước ngoài trong lĩnh vực dầu khí, trong đó có hoạt động chuyển ngoại tệ, hàng hóa, máy móc, thiết bị chuyên dụng ra nước ngoài để nghiên cứu thị trường, khảo sát thực địa, đặt cọc, ký quỹ tham gia đấu thầu… trước khi được cấp Giấy CNĐKĐTRNN và chi phí cho hoạt động trên thuộc về đại điện chủ sở hữu của Nhà đầu tư và cơ quan quản lý chuyên ngành trong lĩnh vực dầu khí.

Đề nghị chỉnh sửa thay thế cụm từ *"phải được NHNN **chấp thuận**"* thành *"được NHNN **xác nhận đăng ký**"*tại khoản 7 Điều 18 và điều, khoản khác liên quan đến nội dung này tại dự thảo Nghị định.

II. Ý kiến cụ thể

1. Điều 4 và điểm đ Khoản 1 Điều 19:

Điều 4 dự thảo Nghị định quy định về Vốn đầu tư ra nước ngoài trong hoạt động dầu khí tại phương án 1 quy định điểm e Khoản 2 Điều 4 như sau: *Tiền và tài sản hợp pháp khác theo quy định tại Khoản 1 Điều này gồm: … Lợi nhuận thu được từ dự án dầu khí ở nước ngoài được giữ lại để tái đầu tư; chi phí thu hồi, lợi nhuận trả cho đối tác gánh vốn theo phương án đầu tư; …*

Điểm đ Khoản 1 Điều 19 dự thảo Nghị định quy định: *Nhà đầu tư thực hiện góp vốn đầu tư, thực hiện nghĩa vụ tài chính theo các hình thức sau: … Hình thức đối tác nước ngoài gánh vốn cho Doanh nghiệp Việt Nam.*

Đề nghị Bộ Công Thương làm rõ bản chất nội hàm "gánh vốn", "hình thức đối tác nước ngoài gánh vốn cho Doanh nghiệp Việt Nam" và bổ sung giải thích từ ngữ đối với cụm từ "gánh vốn" tại Điều 3 dự thảo Nghị định, đồng thời, đề nghị Quý Bộ lấy ý kiến Bộ Tài chính về nội dung này (liên quan hạch toán kế toán, Báo cáo tài chính …) bảo đảm phù hợp Luật Doanh nghiệp, Luật quản lý nợ công và pháp luật Việt Nam liên quan.

2. Điểm c khoản 2 Điều 15:

Điều 66 Luật Đầu tư quy định về việc đáp ứng điều kiện chuyển tiền như sau: Nhà đầu tư được chuyển vốn đầu tư ra nước ngoài để thực hiện hoạt động đầu tư khi đáp ứng các điều kiện sau đây: (i) Đã được cấp GCNĐKĐTRNN; (ii) Hoạt động đầu

tư đã được cơ quan có thẩm quyền của nước tiếp nhận đầu tư chấp thuận hoặc cấp phép…."

Điểm c Khoản 2 Điều 15 Dự thảo Nghị định của phương án 1 quy định: NHNN có văn bản trả lời Bộ KHĐT về việc nhà đầu tư đáp ứng điều kiện chuyển tiền theo quy định của pháp luật …". Nội dung này là không phù hợp vì Điều 15 Dự thảo Nghị định quy định về trình tự, thủ tục cấp GCNĐKĐTRNN, tức là nhà đầu tư chưa được Bộ KHĐT cấp GCNĐKĐTRNN. Do đó, theo quy định tại Điều 66 Luật Đầu tư, nhà đầu tư không đáp ứng điều kiện chuyển tiền ra nước ngoài (chưa được cấp GCNĐKĐTRNN). Do đó, việc quy định NHNN có ý kiến về việc đáp ứng điều kiện chuyển tiền ra nước ngoài là không phù hợp. Vì vậy, đề nghị Quý Bộ bỏ nội dung này tại Dự thảo Nghị định.

3. Khoản 1 Điều 21

Khoản 1 Điều 21 dự thảo Nghị định quy định: "Nhà đầu tư Việt Nam <u>được ủy quyền cho công ty điều hành huy động vốn từ các tổ chức tài chính, tín dụng</u> (nước ngoài hoặc trong nước) để thực hiện dự án dầu khi ở nước ngoài tương ứng với tỷ lệ tham gia của nhà đầu tư trong dự án."

Khoản 1 Điều 3 dự thảo Nghị định quy định "*Công ty điều hành* là pháp nhân do nhà đầu tư thành lập theo quy định tại Nghị định này <u>và pháp luật liên quan</u> để chuẩn bị đầu tư, thực hiện hoạt động hình thành dự án dầu khí hoặc điều hành, triển khai dự án dầu khí <u>ở nước ngoài phù hợp với pháp luật của quốc gia, vùng lãnh thổ tiếp nhận đầu tư (sau đây gọi chung là nước tiếp nhận đầu tư) hoặc thông lệ công nghiệp dầu khí quốc tế.</u>

Như vậy, trường hợp công ty điều hành là pháp nhân được thành lập bởi pháp luật nước ngoài thì việc Nhà đầu tư (pháp nhân Việt Nam) ***ủy quyền*** cho một pháp nhân ở nước ngoài thực hiện các giao dịch sẽ gây ra khó khăn trong việc xác định bản chất giao dịch do bị hệ thống quy phạm pháp luật khác nhau điều chỉnh cho hoạt động tương ứng và có thể dẫn đến sự mâu thuẫn trong áp dụng pháp luật. Ví dụ: Quy định của pháp luật về vay, trả nợ nước ngoài của Việt Nam không có quy định việc Bên đi vay ủy quyền cho pháp nhân ở nước ngoài để tiếp nhận khoản vay nước ngoài. Do đó, trường hợp ***ủy quyền*** như quy định tại dự thảo sẽ không phù hợp quy định về vay, trả nợ nước ngoài.

4. Điều 18 và Điều 28

4.1. Về trách nhiệm của các Bộ có liên quan

Khoản 23 Điều 3 Luật Đầu tư năm 2020 và khoản 2 Điều 69 Nghị định 31/2021/NĐ-CP quy định về vốn đầu tư ra nước ngoài:

"23. Vốn đầu tư là **tiền** và **tài sản khác** theo quy định của pháp luật về dân sự và điều ước quốc tế mà nước Cộng hòa xã hội chủ nghĩa Việt Nam là thành viên để thực hiện hoạt động đầu tư kinh doanh."

"2. Tiền và tài sản hợp pháp khác theo quy định tại khoản 1 Điều này gồm: a) Ngoại tệ trên tài khoản tại tổ chức tín dụng được phép hoặc mua tại tổ chức tín dụng được phép theo quy định của pháp luật; b) Đồng Việt Nam phù hợp với pháp luật về quản lý ngoại hối của Việt Nam; c) Máy móc, thiết bị, vật tư, nguyên liệu, nhiên liệu, hàng hóa thành phẩm, hàng hóa bán thành phẩm; d) Giá trị quyền sở hữu trí tuệ, công nghệ, thương hiệu, quyền đối với tài sản; đ) Cổ phần, phần vốn góp, dự án của nhà đầu tư được hoán đổi tại tổ chức kinh tế ở Việt Nam và tổ chức kinh tế ở nước ngoài theo quy định tại khoản 4 Điều này; e) Các tài sản hợp pháp khác theo quy định của pháp luật dân sự."

Căn cứ quy định trên, vốn đầu tư ra nước ngoài **tiền** (ngoại tệ, đồng Việt Nam) và **tài sản** (hàng hóa, máy móc, thiết bị, giá trị quyền sở hữu trí tuệ, công nghệ, thương hiệu…). Do đó, đề nghị Bộ Công Thương căn cứ chức năng, nhiệm vụ của các Bộ để rà soát, bổ sung tại Điều 18, Điều 28 quy định về trách nhiệm của các Bộ có liên quan (Bộ Khoa học và Công nghệ liên quan đến việc chuyển vốn bằng "Giá trị quyền sở hữu trí tuệ, công nghệ, thương hiệu, quyền đối với tài sản", Bộ Kế hoạch và Đầu tư liên quan đến việc chuyển vốn bằng "Cổ phần, phần vốn góp, dự án của nhà đầu tư được hoán đổi tại tổ chức kinh tế ở Việt Nam và tổ chức kinh tế ở nước ngoài", Bộ Tài chính về tình hình giao dịch chuyển vốn đầu tư ra nước ngoài và về Việt Nam bằng hàng hoá, máy móc, thiết bị và giao dịch hoán đổi cổ phần; tình hình chấp hành quy định liên quan và các vi phạm, xử lý vi phạm theo thẩm quyền…) để đảm bảo đồng bộ và tránh vướng mắc trong quá trình thực hiện.

4.2. Về hạn mức chuyển tiền

Điểm h khoản 2, khoản 4, khoản 6 Điều 18 dự thảo Nghị định quy định:

"2. Nhà đầu tư được chuyển ngoại tệ, hàng hóa, máy móc, thiết bị ra nước ngoài trước khi được cấp giấy chứng nhận đăng ký đầu tư ra nước ngoài để đáp ứng các chi phí cho hoạt động hình thành dự án dầu khí ở nước ngoài, bao gồm:…h) Tham gia đấu thầu quốc tế, đặt cọc, ký quỹ hoặc các hình thức bảo lãnh tài chính khác, thanh toán chi phí, lệ phí theo yêu cầu của bên mời thầu, quốc gia, vùng lãnh thổ tiếp nhận đầu tư liên quan đến điều kiện tham gia đấu thầu, điều kiện thực hiện dự án;

4. Hạn mức chuyển ngoại tệ theo quy định tại khoản 2 Điều này không vượt quá 5% tổng vốn đầu tư ra nước ngoài và không quá 500.000 đô la Mỹ, được tính vào tổng vốn đầu tư ra nước ngoài, trừ trường hợp Chính phủ có quy định khác.

6. Nhà đầu tư được thực hiện các giao dịch trước khi được cấp giấy chứng nhận đăng ký đầu tư ra nước ngoài để tham gia đấu thầu quốc tế hoặc các hình thức bảo đảm khác trước khi tiến hành đàm phán chính thức với đối tác như: đặt cọc, ký quỹ

hoặc các hình thức bảo lãnh tài chính khác theo yêu cầu của bên mời thầu, nước tiếp nhận đầu tư, với giá trị giao dịch nhỏ hơn hoặc bằng 02 triệu Đô la Mỹ."

Hạn mức chuyển ngoại tệ theo quy định tại khoản 4 được tính theo tổng vốn đầu tư (không vượt quá 5% tổng vốn đầu tư ra nước ngoài và không quá 500.000 đô la Mỹ), trong khi khoản 6 quy định theo giá trị giao dịch (không quá 2 triệu Đô la Mỹ). Đề nghị rà soát, làm rõ các mức này để đảm bảo thống nhất áp dụng.

5. Điều 22

Tại điểm a khoản 1, Điểm b khoản 2, điểm d khoản 2 và khoản 3 Điều 22 dự thảo Nghị định, đề nghị dự thảo bổ sung "nhà đầu tư phải có văn bản báo cáo Bộ Công Thương" vì Bộ Công Thương là cơ quan quản lý, cấp phép lĩnh vực dầu khí và thanh tra, kiểm tra, giám sát lĩnh vực này.

6. Điều 30

- Khoản 2: Việc quản lý, hướng dẫn giao dịch chuyển máy móc, thiết bị từ Việt Nam ra nước ngoài và từ nước ngoài về Việt Nam thuộc chức năng, nhiệm vụ của Bộ Tài chính (hải quan). Do vậy, đề nghị dự thảo Nghị định bổ sung vào diểm c Khoản 2 Điều 30 dự thảo Nghị định trách nhiệm thực hiện báo cáo của Bộ Tài chính về tình hình chuyển máy móc, thiết bị … ra nước ngoài và về Việt Nam. Đồng thời, đề nghị dự thảo bổ sung trách nhiệm thực hiện báo cáo của Bộ Khoa học và Công nghệ về tình hình chuyển vốn đầu tư bằng quyền sở hữu trí tuệ.

- Điểm c khoản 3: Đề nghị bỏ quy định tại điểm d khoản 3 Điều 30 dự thảo Nghị định để tránh trùng lắp về nhiệm vụ được giao vì nội dung này đã được Chính phủ giao NHNN tại điểm c khoản 3 Điều 99 Nghị định 31/2021/NĐ-CP.

Trên đây là ý kiến của Ngân hàng Nhà nước Việt Nam gửi Quý Bộ.

Nơi nhận:
- Như trên;
- Thống đốc NHNN (để b/c);
- PTĐ Phạm Thanh Hà;
- Vụ QLNH, Vụ TDCNKT;
- Lưu: VP, PC2.NTHà.

KT. THỐNG ĐỐC
PHÓ THỐNG ĐỐC

NGÂN HÀNG NHÀ NƯỚC VIỆT NAM

Phạm Thanh Hà