



Irina Paliashvili

Managing Partner

irinap@rulg.com



72, Velyka Vasylkivska St.,
Olimpiysky Center
Suite 14, 11th floor
Kiev, 03150, Ukraine

ТОВ Українська
Юридична Група
Бізнес-центр "Олімпійський"
вул. Велика Васильківська, 72
Офіс 14, поверх 11
Київ, 03150 Україна

+380 44 207-1060
www.rulg.com
[www.rulg.com/
cisforum/index.asp](http://www.rulg.com/cisforum/index.asp)



Olga Nevmerzhytska

Senior Counsel

olga.nevmerzhytska@ulg.kiev.ua

**ОБЗОР ПРИНЯТЫХ И НАХОДЯЩИХСЯ НА
РАССМОТРЕНИИ ИЗМЕНЕНИЙ В ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО
УКРАИНЫ ОБ СРП**

Ирина Палиашвили и Ольга Невмержицкая

RULG-Ukrainian Legal Group, P.A.

RULG-Ukrainian Legal Group, P.A. - многопрофильная юридическая фирма, офисы которой находятся в Киеве и Вашингтоне. Фирма предлагает всестороннее юридическое сопровождение международным корпоративным клиентам, осуществляющим хозяйственную деятельность в Украине и других странах СНГ. Одним из основных направлений практики RULG являются вопросы добычи нефти и газа в рамках лицензионного режима и режима соглашений о разделе продукции. RULG была соавтором законодательства Украины по вопросам раздела продукции и более 20 лет представляет интересы международных нефтяных компаний в инвестиционных проектах в Украине. Подробную информацию о практике RULG можно получить на сайте www.rulg.com. Контактный адрес Ирины Палиашвили - irinap@rulg.com

В настоящем обзоре предлагается описание последних принятых и находящихся на рассмотрении изменений в законодательство Украины по вопросам соглашений о разделе продукции ("СРП"). Для оптимизации поиска в каждом разделе есть краткий подраздел "Описание и статус", более подробный подраздел "Анализ" и подраздел "Комментарии" с нашими комментариями о предполагаемом влиянии этих изменений на проекты по СРП.

1. Изменения в Закон Украины "О соглашениях о разделе продукции" ("Закон СРП") касательно возобновления деятельности Межведомственной комиссии по организации и заключению соглашений о разделе продукции

Описание и статус

Закон "О внесении изменений в Закон Украины "О соглашениях о разделе продукции" касательно государственного регулирования заключения и выполнения соглашений" ("**Закон о внесении изменений касательно Комиссии СРП**") вступил в силу 21 июля 2013 г.

Основная цель Закона о внесении изменений касательно Комиссии СРП - возобновление деятельности Межведомственной комиссии по организации и заключению СРП ("**Комиссия СРП**").

Также в Закон о СРП внесены другие существенные изменения:

- ст. 5 (часть вторая) дополнена новым положением, которое прямо позволяет сторонам СРП делегировать полномочия по управлению и координации СРП Управляющему комитету или другому созданному сторонами органу управления.

- изменения в ст. 13 (часть третья) лишили стороны возможности использовать английский текст их СРП в качестве имеющего преимущественную силу в случае противоречий между украинским и английским текстами – теперь в случае противоречий между английским и украинским текстами преимущественную силу имеет украинский текст.
- изменения в ст. 28 предусматривают регулярные проверки Кабинетом Министров хода выполнения СРП, при этом такие проверки должны осуществляться не реже одного раза в пять лет.

Анализ

Комиссия СРП была предусмотрена в первоначальной версии Закона СРП 1999 г. и была единственным органом, координирующим вопросы СРП между разными госорганами. Комиссия СРП была упразднена в декабре 2012 г. и вместо нее в качестве координирующего органа был определен “центральный орган исполнительной власти в сфере геологического изучения и рационального использования недр”, которым в настоящее время является Государственная служба Украины по геологии и недрам (“Госгеонедро”) при Министерстве экологии и природных ресурсов (“Минэкологии”). В результате упразднения Комиссии СРП образовался вакуум, поскольку при Кабинете Министров отсутствовал какой-либо другой орган (помимо самого Кабинета Министров), координирующий вопросы СРП между разными ключевыми министерствами, ведомствами и органами местного самоуправления. Очень маловероятным представлялся тот факт, что сам Кабинет Министров возьмет на себя роль внутреннего координатора, поэтому на практике вопросы СРП в Правительстве координировали Госгеонедро, Минэкологии и Министерства энергетики и угольной промышленности (“Минэнерго”).

Закон о внесении изменений касательно Комиссии СРП предоставляет Кабинету Министров широкие полномочия по формированию Комиссии СРП, установлению процедур и правил ее работы и назначению ее Рабочего органа (последний на практике будет выполнять всю административную работу).

Кроме этого, Закон о внесении изменений касательно Комиссии СРП позволяет Кабинету Министров делегировать некоторые из своих функций не определенному в этом Законе “центральному органу исполнительной власти”.

В соответствии с Законом о внесении изменений касательно Комиссии СРП, Положение о Комиссии СРП утверждается Кабинетом Министров Украины в течение 3 месяцев после вступления этого Закона в силу, т.е. до 21 октября 2013г. Соответствующее постановление Кабинетом Министров Украины №644 вступило в силу 10 сентября 2013.

В состав восстановленной Комиссии СРП входят представители Минэнерго, Минэкологии, Министерства экономического развития и торговли, Министерства

финансов, Министерства доходов и сборов, Министерства юстиции, Госгеонедра, Государственной службы горного надзора и промышленной безопасности.

Рабочим органа Комиссии СРП определено Минэкологии, а руководить работой Комиссии СРП будет Министр энергетики и угольной промышленности.

Комментарии

Возобновление деятельности Комиссии СРП - положительный шаг, дающий инвесторам уверенность в том, что в правительстве существует единый орган, который официально отвечает за решение всех ключевых вопросов СРП. Однако на практике ожидается, что большинство вопросов СРП останутся в сфере компетенции нового триумvirата, сформировавшегося в течение последних нескольких месяцев под единым руководством: Минэнерго, Минэкологии и Госгеонедра (в прошлом, при предыдущем руководстве Минэкологии/Госгеонедра с одной стороны и Минэнерго с другой не координировали свои позиции).

2. Разъяснение Национального Банка Украины касательно порядка освобождения операций, совершаемых в рамках СРП, от валютных и банковских ограничений¹

Описание и статус

В своем Письме № 29-216/6760/7303 от 20 июня 2013 г. Национальный Банк Украины ("НБУ") реализует ряд ранее принятых законодательных изменений, освобождая хозяйственные операции инвесторов (в т.ч. представительств иностранных инвесторов в Украине) от различных валютных и банковских ограничений.

Анализ

В Украине действует архаичный и предельно зарегулированный валютный и банковский режим. Тем не менее, НБУ, следуя ранее принятым законодательным изменениям, освобождает хозяйственные операции, совершаемые в рамках СРП, от ограничений, установленных для:

- расчетов по экспортным и импортным сделкам, которые предусматривают, что платежи резидентам обязательно должны быть осуществлены в течение 90 календарных дней (что предусмотрено Законом "О порядке осуществления платежей в иностранной валюте" и Постановлением Правления НБУ № 163 от 14 мая 2013 г.);

¹ <http://www.visnuk.com.ua/ua/news/id/446>

- получения и погашения резидентами кредитов, полученных от нерезидентов, в частности требования об обязательной регистрации в НБУ кредитных договоров с нерезидентами (что предусмотрено Указом Президента № 734/99 от 27 июня 1999 г.), а также максимального размера процентных ставок по таким кредитным договорам (что предусмотрено Постановлением НБУ № 363 от 3 августа 2004 г.);
- использования иностранной валюты при расчетах между резидентами-инвесторами, для которого требуется получение в НБУ индивидуальной лицензии на осуществление таких платежей (что предусмотрено Декретом Кабинета Министров № 15-93 от 19 февраля 1993 г.);
- перечисления средств в иностранной валюте нерезидентам для оплаты работ, услуг или прав интеллектуальной собственности по договорам, которые подлежат ценовой экспертизе на соответствие рыночным ценам и фактическое выполнение которых подлежит документальному подтверждению (что предусмотрено Постановлением Правления НБУ № 597 от 30 декабря 2003 г.);
- получения резидентами выручки в иностранной валюте, 50% которой подлежит обязательной конвертации в местную валюту (гривню) на межбанковском валютном рынке Украины (что предусмотрено Постановлениями Правления НБУ № 163 и 164 от 14.05.2013 г.).

Комментарии

Цель данного письма НБУ - информирование украинских банков, на которые согласно законодательству возложен контроль операций по расчетам в иностранной валюте и мониторинг соблюдения требований действующего законодательства, о том, что установленные украинским законодательством ограничения по таким операциям, не распространяются на СРП.

Письмо НБУ является дополнительной гарантией устранения возможных препятствий в процессе осуществления банковских и валютных операций в рамках СРП.

3. Законопроект об обеспечении экологической безопасности в связи с заключением СРП в отношении нетрадиционных углеводородов²

Описание и статус

18.02.2013 г. в Верховной Раде (Парламенте Украины) был зарегистрирован законопроект № 2318 "О внесении изменений в некоторые законодательные акты Украины относительно обеспечения экологической безопасности,

²

http://w1.c1.rada.gov.ua/pls/zweb2/webproc2_5_1_J?ses=10008&num_s=1&num=2318&date1=&date2=&name_zp=&out_type=&id=

предупреждения и ликвидации негативного воздействия добычи нетрадиционных углеводородов на окружающую природную среду в связи с заключением и во время выполнения соглашений о разделе продукции" ("**Законопроект 2318**"). Несмотря на то, что в названии законопроекта упоминаются лишь нетрадиционные углеводороды, его содержание позволяет сделать вывод о том, что в случае его принятия изменения коснутся всех СРП.

Законопроект 2318 был рассмотрен Комитетом Верховной Рады по вопросам экологической политики, природопользования и ликвидации последствий Чернобыльской катастрофы и рекомендован для принятия за основу для дальнейшего рассмотрения. Следует также отметить, что Главное научно-экспертное управление Верховной Рады предоставило негативное заключение касательно Законопроекта 2318, указав на несоответствие некоторых его положений и необходимость его доработки.

Анализ

Законопроект 2318 предусматривает в частности следующие изменения:

- Утверждение всех СРП отнесено к компетенции Верховной Рады (в настоящее время решение о заключении СРП принимается Кабинетом Министров).
- Обязательное проведение общественных слушаний при согласовании проектов СРП органами местного самоуправления.
- Обязательное проведение инвестором при выполнении СРП, не реже одного раза в календарный год, экологической экспертизы (исследования) с целью определения степени экологического риска и безопасности запланированной или осуществляемой деятельности, оценки ее воздействия на состояние окружающей природной среды и качества природных ресурсов.
- Обязательное проведение государственными органами мониторинга окружающей природной среды в районе эксплуатации передаваемого по СРП участка недр до начала выполнения работ, предусмотренных СРП, и ежегодного мониторинга участка СРП после вступления СРП в силу. Существенное изменение показателей окружающей природной среды будет являться основанием для расторжения СРП.

Комментарии

В случае его принятия, Законопроект 2318 будет иметь катастрофические последствия для СРП.

Во-первых, согласование каждого СРП в Верховной Раде будет противоречить первоначальной цели Закона о СРП - созданию действенного и привлекательного режима инвестирования в сфере природных ресурсов Украины. Такое согласование на практике не только создаст значительные и необоснованные сложности и задержки. Учитывая сверх политизированную обстановку в Верховной Раде, большинство проектов СРП вполне вероятно не будут утверждены и таким образом сделают напрасными все усилия инвесторов в связи с подготовкой к участию и участием в конкурсах на заключение СРП, переговорами по согласованию СРП в Кабинете Министров и т.д.

Во-вторых, несмотря на то, что Законопроект 2318 направлен на решение абсолютно оправданных и важных вопросов охраны окружающей среды, он содержит ряд обременительных и ненужных условий, которые потребуют дополнительных финансовых и организационных усилий и затрат со стороны инвесторов.

4. Законопроект об обеспечении интересов территориальных общин, на территории которых расположены участки недр, передаваемые в пользование по СРП³

Описание и статус

26.04.2013 г. Верховной Радой (Парламентом Украины) зарегистрирован законопроект № 2936 "О внесении изменений в Закон Украины "О соглашениях о разделе продукции" (касательно обеспечения интересов территориальных общин, на территории которых расположены участки недр, передаваемые в пользование по соглашению о разделе продукции)" ("**Законопроект 2936**").

Законопроект 2936 в настоящее время находится на рассмотрении в профильном Комитете Верховной Рады.

Анализ

Законопроект 2936 предусматривает в частности следующее:

- Заключение соглашений о социально-экономическом сотрудничестве между инвестором и местными советами, на территории которых находятся

³ http://w1.c1.rada.gov.ua/pls/zweb2/webproc4_1?pf3511=46802

участки недр, передаваемые в пользование по СРП. Заключение такого соглашения является обязательным условием для заключения СРП и неотъемлемой его частью. Такие соглашения должны предусматривать обязанность инвестора застраховать ответственность за причинение экологического вреда в пользу органов местного самоуправления.

- Объем государственной доли продукции, направляемый на потребности территорий, на которых расположены участки недр, переданные в пользование по СРП, должен составлять не менее 10% (на сегодняшний день Закон СРП вообще не предусматривает направление доли продукции для местных нужд).

Комментарии

Законопроект 2936 направлен на защиту интересов территориальных общин в процессе заключения и выполнения СРП. Отсутствие в ныне действующем законодательстве о СРП каких-либо положений, защищающих их интересы, на практике оправданно вызывает серьезное противодействие проектам СРП со стороны территориальных общин и местных органов власти. До настоящего времени центральное правительство не продемонстрировало желание разделить свои будущие выгоды от выполнения СРП с территориальными общинами, на территории которых будут реализованы проекты СРП, и переложило бремя отношений с местными органами власти с себя на инвестора. Законопроект 2936 делит это бремя между инвестором по СРП и центральным правительством: инвестор должен заключить соглашение с местными органами власти, а правительство выделяет не менее 10% государственной доли продукции на потребности территориальных общин. Создание стимулов для территориальных общин и четких процедур предоставления таких стимулов (несмотря на дополнительные затраты времени и усилий) в итоге является неизбежным положительным шагом, необходимым для действенного и добросовестного заключения и выполнения СРП.

5. Законопроект о внесении изменений в законодательство о налогообложении СРП⁴

Описание и статус

В настоящее время в Верховной Раде (Парламенте Украины) зарегистрирован законопроект 2288а от 11.06.2013 "О внесении изменений в Налоговый кодекс

⁴ http://w1.c1.rada.gov.ua/pls/zweb2/webproc4_1?pf3511=47381

Украины относительно некоторых вопросов налогообложения по соглашениям о разделе продукции" ("**Законопроект 2288а**").

Законопроект 2288а предусматривает возможность регистрации в качестве налогоплательщиков и ведения налогового учета по СРП всеми инвесторами многостороннего СРП, а не только его оператором (как это предусмотрено действующим законодательством). Кроме этого, предусмотрена возможность отображения налогового кредита по НДС как оператором, так и другими инвесторами по многостороннему СРП.

Комментарии

На наш взгляд, предоставленная Законопроектом 2288а возможность выбора вариантов ведения налогового учета по СРП, является позитивным шагом. В то же время, при выборе порядка налогообложения СРП, необходимо будет учитывать все нюансы украинского налогового законодательства, включая сложность администрирования и дополнительные затраты на ведение налогового учета.

6. Законопроект о внесении изменений в некоторые акты законодательства о пользовании недрами⁵

Описание и статус

Законопроект № 2438а "О внесении изменений в некоторые акты законодательства Украины (о согласовании использования недр)" зарегистрирован в Верховной Раде (Парламенте Украины) 27 июня 2013 г. ("**Законопроект 2438а**").

Законопроект предусматривает передачу полномочий по согласованию СРП от органов местного самоуправления областным госадминистрациям (местным органам исполнительной власти).

Комментарии

По мнению его авторов, Законопроект 2438а устранит неопределенность в распределении полномочий между органами местного самоуправления разных уровней, и таким образом устранит необоснованные задержки и сложности при согласовании СРП.

7. Проект нового Кодекса о недрах⁶

⁵ http://w1.c1.rada.gov.ua/pls/zweb2/webproc4_1?pf3511=47654

Описание и статус

Минэкологии разработан проект нового Кодекса о недрах ("Проект Кодекса о недрах"), который, в настоящее время, находится на стадии общественного обсуждения. Проект Кодекса о недрах еще не был подан на рассмотрение Верховной Рады и не зарегистрирован в Верховной Раде, поэтому он вряд ли будет принят в ближайшем будущем. Это последняя из многочисленных попыток принять новую редакцию Кодекса о недрах, но при этом ни одна из них пока не имела серьезных шансов на успех.

Анализ

Проект Кодекса о недрах предусматривает в частности:

- Введение в гражданский оборот прав на использование недрами (в настоящее время законодательство запрещает пользователям недр осуществлять ряд важных гражданско-правовых операций в отношении их прав на использование недрами, в частности отчуждать право на их использование, вносить его как залог или вклад в совместную деятельность);
- Введение в Кодекс о недрах положений некоторых других действующих законов по недропользованию (при этом сами эти законы предлагается отменить) в частности:
 - ✓ Закона "О Государственной геологической службе Украины" от 4 ноября 1999 г.;
 - ✓ Закона Украины "О нефти и газе" от 12 июля 2001 г.;
 - ✓ Закона Украины "О газе (метане) угольных месторождений" от 21 мая 2009 г.;
- Ограничение перечня оснований для внеконкурсного (т.е. вне аукциона или конкурса) приобретения прав на использование недр;
- Урегулирование и уточнение инспекционных процедур.

Комментарии

Проект Кодекса о недрах направлен на модернизацию и кодификацию всего комплекса законодательства, регулирующего правоотношения в сфере недропользования, модификацию права на использование недр, ограничение согласований, внедрение других новаций и т.д. Однако, пока не известно будет ли данный проект Кодекса о недрах подан Кабинетом Министров на рассмотрение Верховной Рады.

⁶ <http://www.menr.gov.ua/content/article/11913>

8. Проект постановления Кабинета Министров о страховании гражданской ответственности инвестора⁷

Описание и статус

Кабинетом Министров разработан проект Постановления "Об утверждении порядка и правил обязательного страхования гражданской ответственности инвестора, в том числе, за вред, причиненный окружающей среде, здоровью людей, по соглашениям о разделе продукции, если иное не предусмотрено таким соглашением" ("**Проект Постановления**").

Проект Постановления разработан на основе норм Закона "О страховании", Закона СРП и Закона "Об охране окружающей природной среды", которые предусматривают страхование гражданской ответственности инвестора, в том числе, за вред, причиненный окружающей природной среде, здоровью людей, если иное не предусмотрено самим СРП.

Интересно отметить, что, несмотря на то, что в Проекте Постановления используется слово "обязательное", требование касательно страхования фактически не будет обязательным, поскольку в соответствии со п. 30.2 ст.30 Закона СРП стороны СРП могут договориться об ином, т.е. требование касательно страхования будет обязательным только в том случае, если стороны СРП не смогут согласовать иное в СРП.

Комментарии

Проект Постановления направлен на урегулирование процедуры и правил страхования ответственности инвесторов в рамках СРП. По мнению его разработчиков, его внедрение будет выгодным как для государства, так и для инвесторов.

В числе выгод для государства указываются:

- Уменьшение нагрузки на бюджет;
- Гарантирование возмещения убытков гражданам и юридическим лицам;
- Улучшение состояния окружающей среды.

Выгоды для инвесторов:

- Гарантирование возмещения убытков, которые могут быть нанесены имуществу в результате действий третьих лиц.

⁷ <http://www.menr.gov.ua/content/article/11893>

- Возможность экономии средств в случае, если инвестор окажется виновным при возникновении страхового случая.

9. Проект приказа Минэкологии о правилах разработки нефтяных и газовых месторождений⁸

Описание и статус

Минэкологии разработан проект приказа "Об утверждении правил разработки нефтяных и газовых месторождений" ("**Проект приказа**"). Цель Проекта приказа - замена устаревшего порядка разработки нефтяных/нефтегазовых месторождений, изложенного в нормативном акте СССР 1984 г.⁹ и установление современных основных требований к организации и осуществлению разработки месторождений, регламентация отношений субъектов хозяйствования, возникающих при использовании недр.

Комментарии

По мнению разработчиков, установление современных и четких нормативных актов для нефтегазовой отрасли окажет позитивное влияние на состояние окружающей природной среды и сохранение здоровья людей.

Однако, по нашему мнению, внедрение строгой регламентации может иметь как положительное, так и отрицательное влияние. С одной стороны, это предотвратит споры с разными госорганами, возникающие в связи с отсутствием четкого правового регулирования, но с другой стороны такие нормативные акты могут создать дополнительные бюрократические препятствия, которые выльются в значительные дополнительные затраты для недропользователей.

⁸ <http://www.menr.gov.ua/content/article/48>

⁹ Правила разработки нефтегазовых месторождений, утвержденные Министерством нефтяной промышленности СССР от 15 октября 1984 г. № 44.