

**Правовой анализ изменений, вносимых в законодательство
Российской Федерации о концессионных соглашениях**

Июль 2014 г.



Дополнительная информация

Если Вам необходима более подробная информации по любым вопросам, затрагиваемым в настоящем документе, пожалуйста, свяжитесь с партнером, указанным ниже, либо с юристом нашей фирмы, с которым Вы обычно ведете дела.

Контактное лицо

Александр Долгов

Партнер

T +7 495 933 3000

M +7 916 132 7196

E alexander.dolgov@hoganlovells.com

Настоящий документ посвящен общим вопросам права и не является какой-либо формой оказания юридических услуг.

Правовой анализ изменений, вносимых в законодательство Российской Федерации о концессионных соглашениях (Федеральный закон "О внесении изменений в Федеральный закон "О концессионных соглашениях" и отдельные законодательные акты Российской Федерации", одобрен Советом Федерации Федерального собрания Российской Федерации 9 июля 2014 года)

1. ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА

1.1 Федеральный закон "О внесении изменений в Федеральный закон "О концессионных соглашениях" и отдельные законодательные акты Российской Федерации" (далее – "Поправки") призван внести давно назревшие поправки в действующее законодательство Российской Федерации о концессионных соглашениях, прежде всего, в Федеральный закон № 115-ФЗ "О концессионных соглашениях" от 21 июля 2005 г. (далее – "Закон о концессионных соглашениях"), некоторые из которых имеют принципиальный характер.

1.2 Наиболее важные изменения связаны с нормами, регулируемыми стороны, объект, а также условия концессионного соглашения. Поправки предусматривают введение таких институтов, как множественность лиц на стороне концедента, инициатива потенциального концессионера по заключению концессионного соглашения (аналог зарубежного института *unsolicited proposals*), а также смягчение требований к объектам концессионного соглашения и расширение гарантий прав концессионера.

2. МНОЖЕСТВЕННОСТЬ ЛИЦ НА СТОРОНЕ КОНЦЕДЕНТА

2.1 В отличие от права зарубежных стран, Закон о концессионных соглашениях в действующей редакции не предусматривает возможности участия в концессионных проектах нескольких лиц в качестве концедента помимо случаев, когда на стороне концедента могут выступать уполномоченные концедентом органы и юридические лица. Это создаёт сложности, например, в случае если подлежащий созданию и (или) реконструкции объект, иное имущество, а также соответствующие земельные участки, необходимые для целей концессионного соглашения, находятся в собственности разных публично-правовых образований. Поправки устраняют данное упущение, прямо предусматривая возможность вовлечения в проект разных публично-правовых образований на основании соглашения о проведении совместного конкурса.

3. ОБЪЕКТЫ КОНЦЕССИОННОГО СОГЛАШЕНИЯ

3.1 Поправки устанавливают возможность заключения концессионного соглашения в отношении не только одного, а нескольких объектов соглашения одновременно, за исключением случаев, связанных с объектами теплоснабжения, централизованными системами горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельными объектами таких систем. Также вносятся уточнения и расширяются формулировки некоторых видов объектов концессионного соглашения, например,

"элементы обустройства автомобильных дорог, в том числе остановочные пункты", "объекты, на которых осуществляется обращение с отходами производства и потребления", "объекты социального обслуживания населения".

3.2 Кроме того, новыми являются положения, предусматривающие обязанность органов государственной власти и местного самоуправления по утверждению и опубликованию до 1 февраля каждого календарного года перечня объектов, по которым планируется заключение концессионных соглашений. Особо подчеркивается, что такой перечень носит информационный характер.

4. ЧАСТНАЯ ИНИЦИАТИВА

4.1 Принципиальным нововведением, которого участники рынка ожидали в течение долгого времени, являются положения, предоставляющие потенциальному концессионеру право выступления с инициативой заключения концессионного соглашения. Поправки регулируют порядок представления предложения о заключении концессионного соглашения, его рассмотрения, принятия решения и опубликования соответствующей информации уполномоченным органом. При этом форма предложения о заключении концессионного соглашения утверждается Правительством РФ.

4.2 В случае принятия решения о возможности заключения концессионного соглашения уполномоченный орган публикует в установленном порядке предложение о заключении концессионного соглашения в целях принятия заявок о готовности к участию в конкурсе. Если в течение 45 дней любое лицо, отвечающее ряду формальных требований (среди которых единственное имеющее отношение к проекту сформулировано достаточно расплывчато: "наличие средств или возможности их получения в размере не менее пяти процентов от объема заявленных в проекте концессионного соглашения инвестиций") подаст такую заявку, заключение концессионного соглашения должно осуществляться на конкурсной основе. При этом в отличие от передового международного опыта Поправки не содержат указания на предоставление каких-либо преимуществ или компенсации расходов инициатору проекта в этой ситуации.

4.3 Проект допускает отказ в заключении концессионного соглашения лишь в четко установленных случаях. Однако перечень оснований для подобного отказа достаточно обширен, включает в себя, например, случаи, когда "отсутствует ресурсное обеспечение", "создание объекта концессионного соглашения не требуется" и фактически оставляет решение на усмотрение уполномоченного органа.

4.4	С другой стороны, еще на этапе подготовки проекта концессионного соглашения инициатор проекта вправе проводить с уполномоченным органом переговоры, которые могут позволить определить отношение уполномоченного органа к проекту.	7.2	Поправки расширяют: • положения, регламентирующие срок концессионного соглашения, возможность его продления, а также закрепляют дополнительные положения о концессионной плате; • перечень существенных условий концессионного соглашения, включая обязательства по подготовке территории, а также объем валовой выручки, получаемой концессионером в рамках реализации концессионного соглашения.
5.	КОНКУРСНЫЕ ПРОЦЕДУРЫ, ЗАКЛЮЧЕНИЕ КОНЦЕССИОННОГО СОГЛАШЕНИЯ	7.3	Устанавливаются дополнительные основания и порядок изменения концессионного соглашения, а также дополнительные обязанности концедента по рассмотрению требований концессионера по изменению существенных условий концессионного соглашения.
5.1	Поправки предусматривают, что после размещения информации о проведении конкурса на право заключения концессионного соглашения концедент обязан предоставить участнику конкурса исчерпывающий перечень сведений и документов об объекте концессионного соглашения, а также доступ на объект концессионного соглашения.	8.	ИНЫЕ ПОПРАВКИ
5.2	Ряд нововведений касается заключения концессионного соглашения без проведения конкурса с лицом, обладающим правами владения и пользования имуществом (объектом концессионного соглашения) на основании договоров аренды. При этом множественность лиц на стороне концедента не допускается.	8.1	Поправки закрепляют возможность использования "прямых соглашений" в отношении любых объектов концессионных соглашений, а не только автомобильных дорог, систем коммунальной инфраструктуры и иных объектов коммунального хозяйства.
6.	ГАРАНТИИ ПРАВ КОНЦЕССИОНЕРА	8.2	Поправки относят ряд вопросов на уровень Правительства РФ и антимонопольного органа. Так, изменение существенных условий концессионного соглашения, концедентом в котором выступает субъект Российской Федерации или муниципальное образование, а равно продление срока действия такого концессионного соглашения, осуществляются по согласованию с антимонопольным органом. В то же время установление соответствующих оснований и порядка согласования с антимонопольным органом возлагаются на Правительство Российской Федерации.
6.1	Поправки вводят дополнительные гарантии прав концессионера: обязанность концедента по принятию мер, обеспечивающих окупаемость инвестиций концессионера и получение им валовой выручки, путем увеличения размера платы концедента по концессионному соглашению, срока концессионного соглашения с согласия концессионера, а также предоставления концессионеру дополнительных государственных и муниципальных гарантий.	8.3	Помимо Закона о концессионных соглашениях Поправки вносятся в: • Федеральный закон № 178-ФЗ "О приватизации государственного и муниципального имущества" от 21 декабря 2001 года: специальные нормы, устанавливающие особенности приватизации объектов концессионного соглашения; • Федеральный закон № 135-ФЗ "О защите конкуренции" от 26 июля 2006 года (далее – "Закон о защите конкуренции"): государственные или муниципальные гарантии, имущественные права по концессионному соглашению не являются государственными и муниципальными преференциями.
6.2	Концессионер, добросовестно исполняющий свои обязанности, наделяется преимущественным правом на выкуп объекта концессионного соглашения в случае включения последнего в прогнозный план (программу) приватизации федерального имущества или в документ планирования приватизации имущества, находящегося в собственности субъекта Российской Федерации, или муниципального имущества.		
6.3	Поправки предусматривают возможность закрепления платы концедента не только в отношении автодорожных объектов, как это было ранее, но и любых иных объектов. Особенно важной данная новелла является для проектов в социальной сфере (здравоохранение, образование).		
7.	УСЛОВИЯ КОНЦЕССИОННОГО СОГЛАШЕНИЯ		
7.1	С учетом сложившейся рыночной практики формулировка "типовые соглашения" изменяется на "примерные соглашения", что констатирует рекомендательный характер одобренных Правительством РФ форм концессионных соглашений.		

9. СРОКИ ВСТУПЛЕНИЯ ПОПРАВКИ В СИЛУ

9.1 Большинство поправок вступают в силу с 1 февраля 2015 года, за исключением следующих положений, которые вступают в силу с 1 мая 2015 года:

- обязанность органов публичной власти по утверждению на ежегодной основе перечня объектов, по которым планируется заключение концессионных соглашений;
- преимущественное право на выкуп объекта концессионного соглашения в случае его включения в прогнозный план (программу) приватизации федерального имущества или в документ планирования приватизации имущества, находящегося в собственности субъекта Российской Федерации, или муниципального имущества;
- право на заключение концессионного соглашения в отношении нескольких объектов одновременно;
- положения, касающиеся частной инициативы; и
- изменения в Закон о защите конкуренции.

www.hoganlovells.com

Hogan Lovells has offices in:

Alicante	Dusseldorf	London	Paris	Singapore
Amsterdam	Frankfurt	Los Angeles	Philadelphia	Tokyo
Baltimore	Hamburg	Luxembourg	Prague	Ulaanbaatar
Beijing	Hanoi	Madrid	Rio de Janeiro	Warsaw
Brussels	Ho Chi Minh City	Miami	Riyadh*	Washington DC
Budapest*	Hong Kong	Milan	Rome	Zagreb*
Caracas	Houston	Moscow	San Francisco	
Colorado Springs	Jakarta*	Munich	São Paulo	
Denver	Jeddah*	New York	Shanghai	
Dubai	Johannesburg	Northern Virginia	Silicon Valley	

"Hogan Lovells" or the "firm" is an international legal practice that includes Hogan Lovells International LLP, Hogan Lovells US LLP and their affiliated businesses. The word "partner" is used to describe a partner or member of Hogan Lovells International LLP, Hogan Lovells US LLP or any of their affiliated entities or any employee or consultant with equivalent standing. Certain individuals, who are designated as partners, but who are not members of Hogan Lovells International LLP, do not hold qualifications equivalent to members.

For more information about Hogan Lovells, the partners and their qualifications, see www.hoganlovells.com.

Where case studies are included, results achieved do not guarantee similar outcomes for other clients. Attorney Advertising.

©Hogan Lovells 2014. All rights reserved.

*Associated offices