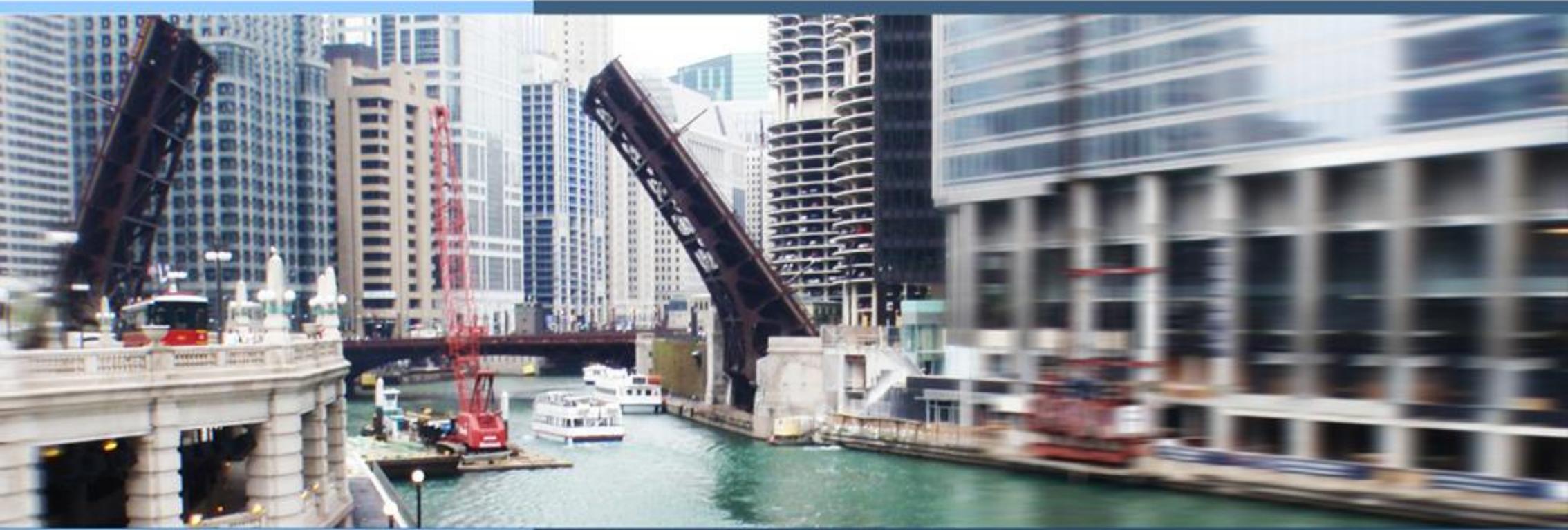




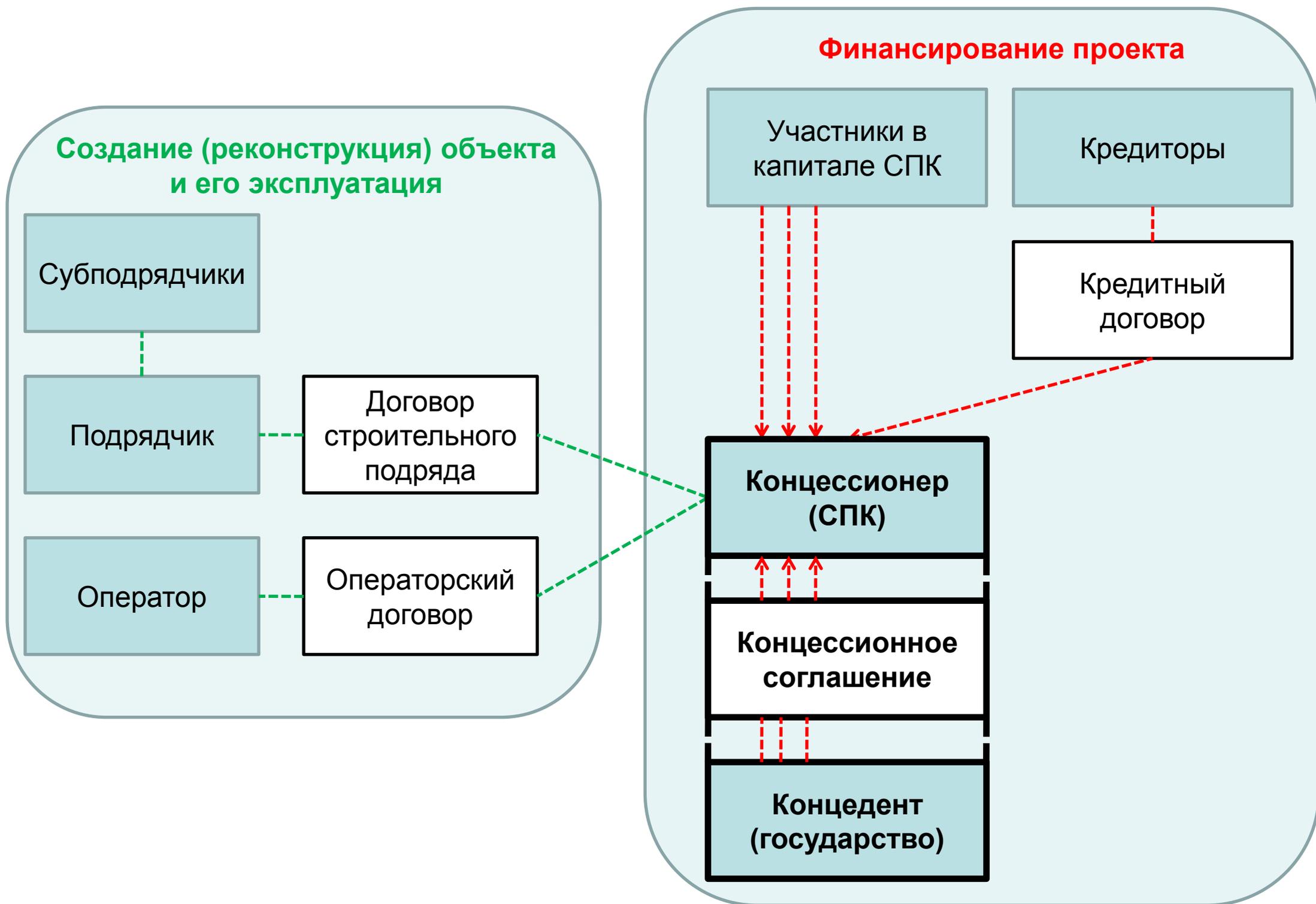
Постоянное представительство Челябинской области при Правительстве Российской Федерации



Денис Абдрахманов,
юрисконсульт

Особенности правоприменения
Федерального закона от
21 июля 2005 года № 115-ФЗ
«О концессионных соглашениях»

Структура концессионного проекта



Концессионное соглашение: правовая квалификация

Два подхода:

1. Если, оценив условия спорного договора (совокупности договоров), суды устанавливают, что такой договор (совокупность договоров) включает все существенные условия, предусмотренные в Законе о концессионных соглашениях для концессионного соглашения, они определяют, что такой контракт является концессионным соглашением – **наиболее распространенный подход:**

- В отношении инвестиционного соглашения, заключенного в соответствии с Законом об инвестиционной деятельности;
- В отношении муниципального контракта, заключенного с учетом положений Закона об инвестиционной деятельности;
- В отношении договора безвозмездного пользования имуществом и заключенного вместе с ним договора о порядке выполнения инвестиционных условий конкурса и использовании инвестиционных средств.

2. Несмотря на присутствие существенных условий в договоре (совокупности договоров) суды квалифицируют отношения по специальному неконцессионному законодательству – **наименее распространенный подход.**

Концессионное соглашение: существенные условия (1/2)

Существенные условия:

- Обязательства концессионера по созданию и (или) реконструкции объекта концессионного соглашения, соблюдению сроков его создания и (или) реконструкции;
- Обязательства концессионера по осуществлению деятельности, предусмотренной концессионным соглашением;
- Срок действия концессионного соглашения;
- Описание, в том числе технико-экономические показатели, объекта концессионного соглашения;
- Срок передачи концессионеру объекта концессионного соглашения;
- Порядок предоставления концессионеру земельных участков, предназначенных для осуществления деятельности, предусмотренной концессионным соглашением, и срок заключения с концессионером договоров аренды (субаренды) этих земельных участков (в случае, если заключение договоров аренды (субаренды) земельных участков необходимо для осуществления деятельности, предусмотренной концессионным соглашением);
- Цели и срок использования (эксплуатации) объекта концессионного соглашения;

Концессионное соглашение: существенные условия (2/2)

Существенные условия:

- Способы обеспечения исполнения концессионером обязательств по концессионному соглашению;
- Размер концессионной платы, форму или формы, порядок и сроки ее внесения;
- Порядок возмещения расходов сторон в случае досрочного расторжения концессионного соглашения;
- Обязательства концедента и (или) концессионера по подготовке территории, необходимой для создания и (или) реконструкции объекта концессионного соглашения и (или) для осуществления деятельности, предусмотренной концессионным соглашением;
- Объем валовой выручки, получаемой концессионером в рамках реализации концессионного соглашения;
- **Иные предусмотренные федеральными законами существенные условия.**

Концессионное соглашение: заключение (1/2)

Заключаются по результатам торгов в соответствии с ПРИМЕРНЫМИ типовыми формами:

- **Примерное** концессионное соглашение в отношении объектов здравоохранения, в том числе объектов, предназначенных для санаторно-курортного лечения;
- **Примерное** концессионное соглашение в отношении объектов культуры, спорта, организации отдыха граждан и туризма и иных объектов социально-культурного назначения;
- **Примерное** концессионное соглашение в отношении метрополитена и другого транспорта общего пользования;
- **Примерное** концессионное соглашение в отношении гидротехнических сооружений;
- **Примерное** концессионное соглашение в отношении систем коммунальной инфраструктуры;
- **Примерное** концессионного соглашения в отношении морских и речных судов;
- **Примерное** концессионное соглашение в отношении морских и речных портов;
- **Примерное** концессионное соглашение в отношении объектов железнодорожного транспорта;

Концессионное соглашение: заключение (2/2)

Заключаются по результатам торгов в соответствии с ПРИМЕРНЫМИ типовыми формами:

- **Примерное** концессионное соглашение в отношении аэродромов, зданий и (или) сооружений, предназначенных для взлета, посадки, руления и стоянки воздушных судов, а также объектов производственной и инженерной инфраструктур аэропортов;
- **Примерное** концессионное соглашение в отношении объектов по производству, передаче и распределению электрической и тепловой энергии;
- **Примерное** концессионное соглашение в отношении объектов трубопроводного транспорта;
- **Примерное** концессионное соглашение в отношении объектов образования;
- **Примерное** концессионное соглашение в отношении автомобильных дорог и инженерных сооружений транспортной инфраструктуры, в том числе мостов, путепроводов, тоннелей, стоянок автотранспортных средств, пунктов пропуска автотранспортных средств, пунктов взимания платы с владельцев грузовых автотранспортных средств.

Концессионное соглашение: изменение

Обязательное согласование с антимонопольным органом в двух случаях:

1. Изменяются существенные условия концессионного соглашения если концедентом является субъект Российской Федерации или муниципальное образование.

2. Изменяются любые условия концессионного соглашения в случаях, если:

- Объектом концессионного соглашения являются объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения;
- Поводом для изменения концессионного соглашения является изменения в законодательстве, приводящие к изменению совокупной налоговой нагрузки на концессионера;
- Поводом для изменения концессионного соглашения являются изменения в тарифном регулировании.

Концессионное соглашение: расторжение

Расторгается на основании решения суда по требованию стороны в случае существенного нарушения условий концессионного соглашения другой стороной или существенного изменения обстоятельств. Некоторые выводы судебной практики и важные положения закона:

- Судебной практикой признается, что стороны могут в концессионном соглашении установить дополнительные условия о том, какие действия (бездействие) концедента или концессионера являются существенными нарушениями условий концессионного соглашения;
- В законодательстве установлена обязательная процедура досудебного разрешения споров;
- В случае если нарушение концессионером своих обязательств вызвано действиями (бездействием) концедента, суд может прийти к выводу, что концедент не может требовать расторжения концессионного соглашения.

Субъекты

1

ПУБЛИЧНЫЙ ПАРТНЕР 115-ФЗ и 224-ФЗ

- РФ (Правительство РФ / уполномоченный орган исполнительной власти РФ);
- Субъект РФ (Исполнительный орган субъекта РФ / уполномоченный орган исполнительной власти субъекта РФ);
- Муниципальное образование РФ (глава муниципального образования / уполномоченный орган местного самоуправления).

ЧАСТНЫЙ ПАРТНЕР 115-ФЗ	ЧАСТНЫЙ ПАРТНЕР 224-ФЗ
Российское юридическое лицо	Все организационно-правовые формы юридических лиц, предусмотренные российским законодательством, кроме: <ul style="list-style-type: none"> ▪ Государственных и муниципальных унитарных предприятий; ▪ Государственных и муниципальных учреждений; ▪ Публично-правовых компаний и иных юридических лиц, созданных в РФ на основе специальных федеральных законов; ▪ Хозяйственных товариществ и обществ, хозяйственных партнерств, находящихся под контролем публично-правовых образований; ▪ Дочерних хозяйственных обществ, находящихся под контролем указанных выше организаций; ▪ Некоммерческих организаций в форме фондов, созданных публично-правовыми образованиями; ▪ Некоммерческих организаций, созданных указанными выше организациями.
Индивидуальный предприниматель	
Два и более юридических лица, действующих по договору простого товарищества, без образования юридического лица	
Иностранное юридическое лицо	

¹ См.: ГЧП-закон: что в имени тебе моем? / VEGAS LEX. 2015. С. 5

Объекты (1/2)

Объект ГЧП/МЧП	115-ФЗ	224-ФЗ
Автомобильные дороги или участки автомобильных дорог	да	Только частные автомобильные дороги или участки частных автомобильных дорог
Мосты, защитные дорожные сооружения, искусственные дорожные сооружения, производственные объекты (объекты, используемые при капитальном ремонте, ремонте и содержании автомобильных дорог), элементы обустройства автомобильных дорог, объекты, предназначенные для взимания платы (в том числе пункты взимания платы), объекты дорожного сервиса	да	да
Транспорт общего пользования	да	да
Метрополитен	да	нет
Объекты железнодорожного транспорта	да	да
Объекты трубопроводного транспорта	да	да
Морские и речные порты, в том числе искусственные земельные участки, гидротехнические сооружения портов, объекты их инфраструктур	да	да (только объекты, которые могут находиться в частной собственности)
Специализированные порты, объекты их инфраструктур	нет	да
Морские и речные суда, суда смешанного (река — море) плавания, а также суда, осуществляющие ледокольную проводку, гидрографическую, научно-исследовательскую деятельность, паромные переправы, плавучие и сухие доки	да	да (только объекты, которые могут находиться в частной собственности)
Воздушные суда	нет	да

Объекты (2/2)

Объект ГЧП/МЧП	115-ФЗ	224-ФЗ
Аэродромы, аэропорты, технические и другие предназначенные для обеспечения полетов воздушных судов средства	да	да
Объекты, отнесенные к имуществу государственной авиации или к ЕСОрВД	да	нет
Объекты производственной и инженерной инфраструктур аэропортов	да	нет
Гидротехнические сооружения	да	да
Стационарные и (или) плавучие платформы, искусственные острова	нет	да
Объекты по производству, передаче и распределению электрической энергии	да	да
Объекты по производству, передаче и распределению тепловой энергии	да	нет
Системы коммунальной инфраструктуры и иные объекты коммунального хозяйства, в том числе объекты тепло-, газо- и энергоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем	да	нет
Объекты, на которых осуществляются обработка, утилизация, обезвреживание, размещение твердых коммунальных отходов	да	да
Объекты, предназначенные для освещения территорий	да	да
Объекты, предназначенные для благоустройства территорий	да	да
Подводные и подземные технические сооружения, переходы, линии связи и коммуникации, иные линейные объекты связи и коммуникации	нет	да
Мелиоративные системы и объекты их инженерной инфраструктуры, за исключением государственных мелиоративных систем	нет	да
Объекты социального обслуживания населения	да	нет
Объекты здравоохранения	да	да
Объекты образования, культуры, спорта, объекты, используемые для организации отдыха граждан и туризма	да	да

Финансовые взаимоотношения между субъектами концессии: плата по концессионному соглашению

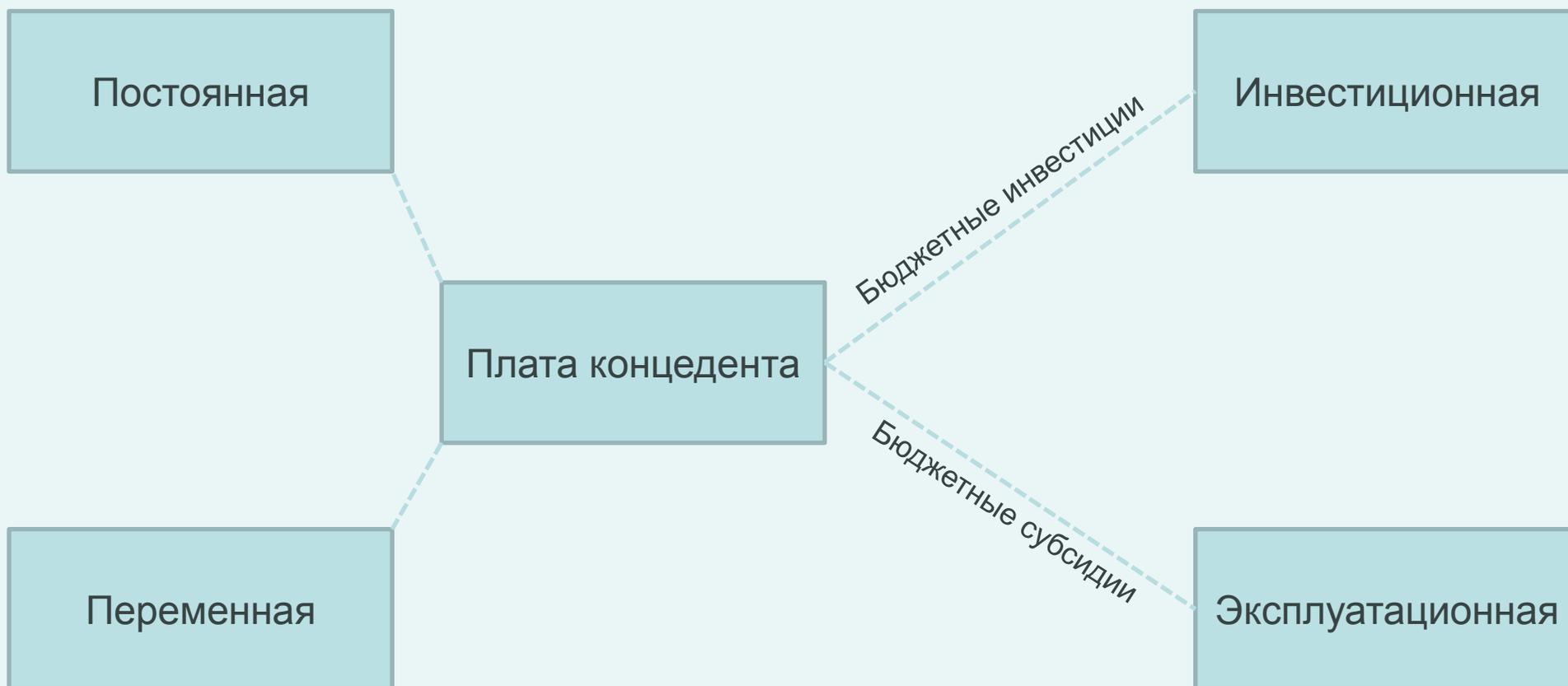
Нужна ли плата по концессионному соглашению?

«Концессионным соглашением предусматривается плата, вносимая концессионером концеденту в период использования (эксплуатации) объекта концессионного соглашения» - ч. 1 ст. 7 Закона о концессионных соглашениях.

Мнение: плата по концессионному соглашению как императивное требование – юридическая ошибка в законодательстве о концессионных соглашениях, так как в большинстве концессионных проектов данная плата не имеет практического значения с финансовой точки зрения.

Финансовые взаимоотношения между субъектами концессии: плата концедента

Принцип нерушимости бюджетных обязательств



Спасибо за внимание!