



О ЗАЩИТЕ И ГАРАНТИЯХ ИНВЕСТИЦИОННОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ В СФЕРЕ ГЧП (КОНЦЕССИЙ)

I. Общие положения о защите и гарантиях инвесторов

В целом гарантии законных интересов и прав инвесторов в РФ регламентированы следующими основными актами:

- Федеральный закон от 25.02.1999 № 39-ФЗ «Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений»;
- Федеральный закон от 09.07.1999 № 160-ФЗ «Об иностранных инвестициях в Российской Федерации»;
- Федеральный закон от 30.12.1995 № 225-ФЗ «О соглашениях о разделе продукции».

Основные общие принципы инвестиционной деятельности и её основополагающие начала закреплены законодателем в Федеральном законе от 25.02.1999 № 39-ФЗ «Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений» (далее – Федеральный закон «Об инвестиционной деятельности»): обеспечение равных прав в процессе осуществления инвестиционной деятельности; гласность при обсуждении инвестиционных проектов; защита осуществленных капитальных вложений, а также право обжаловать в суд решения и действия или же бездействие органов местного самоуправления, органов государственной власти наравне с их должностными лицами.

Основные общие принципы инвестиционной деятельности:

- обеспечение равных прав в процессе осуществления инвестиционной деятельности;
- гласность при обсуждении инвестиционных проектов;
- защита осуществленных капитальных вложений;
- право обжаловать в суде решения и действия или же бездействие органов местного самоуправления, органов государственной власти наравне с их должностными лицами. (ст. 15 Федеральный закон «Об инвестиционной деятельности»).



Обеспечение равных прав при осуществлении инвестиционной деятельности — это одна из основополагающих гарантий. Этот принцип реализован не только в инвестиционном законодательстве, но также в конституционном и гражданском. Всем субъектам инвестирования предоставляются равные права, равные возможности. Это положение неоспоримо и позволяет защищать всевозможные инвестиции, реализуемые в России.

Гласность в обсуждении инвестиционных проектов. Очевидно, что все субъекты инвестирования должны обладать полной и достоверной информацией о инвестиционных проектах.

Не менее важным является и право обжаловать в суде решения на действия или бездействие органов местного самоуправления, государственной власти, их должностных лиц. Субъекты инвестиционной деятельности по своему личному усмотрению могут применять административный или судебный способ защиты собственных вложений.

+Дополнительно: гарантии инвесторов в соглашениях о разделе продукции в данном выступлении подробно не рассматриваются, в силу специфики:

Ст. 2 Федеральный закон от 30.12.1995 № 225-ФЗ «О соглашениях о разделе продукции»: Соглашение о разделе продукции является договором, в соответствии с которым Российская Федерация предоставляет субъекту предпринимательской деятельности (далее – инвестор) на возмездной основе и на определенный срок исключительные права на поиски, разведку, добычу минерального сырья на участке недр, указанном в соглашении, и на ведение связанных с этим работ, а инвестор обязуется осуществить проведение указанных работ за свой счет и на свой риск. Соглашение определяет все необходимые условия, связанные с пользованием недрами, в том числе условия и порядок раздела произведенной продукции между сторонами соглашения в соответствии с положениями настоящего Федерального закона.

Возможно отметить, что указанный закон в ст. 18 также устанавливает общие положения о том, что:

1. Инвестору гарантируется защита имущественных и иных прав, приобретенных и осуществляемых им в соответствии с соглашением;



2. На инвестора не распространяется действие нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти, а также законов и иных нормативных правовых актов субъектов Российской Федерации и правовых актов органов местного самоуправления, если указанные акты устанавливают ограничения прав инвестора, приобретенных и осуществляемых им в соответствии с соглашением, за исключением предписаний соответствующих органов надзора, которые выдаются в соответствии с законодательством Российской Федерации в целях обеспечения безопасного ведения работ, охраны недр, окружающей среды, здоровья населения, а также в целях обеспечения общественной и государственной безопасности.

II. Иностранные инвестиции

Отдельного внимания заслуживает правовое регулирование иностранных инвестиций.

Основной НПА, регламентирующий иностранные инвестиции в РФ - **Федеральный закон от 09.07.1999 № 160-ФЗ «Об иностранных инвестициях в Российской Федерации».**

Почему это важно: для эффективного привлечения капиталов из-за границы требуется благоприятный инвестиционный климат, важным элементом которого является законодательное регулирование. Именно оно развивает и охраняет инвестиционные отношения, включая установление правового механизма гарантий государства в адрес иностранных инвестиций.

В системе гарантий, можно выделить общие положения, позволяющие иностранным компаниям осуществлять инвестиционную деятельность на условиях, не ухудшающих их положение по сравнению с российскими инвесторами на территории РФ.

А также **специальные нормы, обеспечивающие возможность:**

- использовать на территории РФ, переводить за пределы страны прибыль, доходы, другие, полученные правоммерным образом денежные суммы;
- права инвестора беспрепятственным образом выводить имущество и информацию в документально выраженной форме, форме записи в электронных



носителях, которые изначально были ввезены в РФ в качестве иностранной инвестиции;

- гарантии права на приобретение различных ценных бумаг;
- участие в приватизации, в предоставлении инвестору права на земельные участки, здания, различные природные ресурсы, сооружения и иное недвижимое имущество в установленных законом случаях и др.

Перечень гарантий иностранных инвесторов

1. Система гарантий, позволяющих иностранным компаниям осуществлять инвестиционную деятельность на условиях, не ухудшающих их положение по сравнению с российскими инвесторами на территории РФ:

- гарантии правовой защиты деятельности на территории РФ;
- использование инвесторами всевозможным форм осуществления инвестиций в России;
- гарантия от неблагоприятного изменения для инвестора с коммерческой организацией с иностранными инвестициями законодательства РФ;
- участие в приватизации, в предоставлении инвестору права на земельные участки, здания, различные природные ресурсы, сооружения и иное недвижимое имущество в установленных законом случаях;
- гарантии компенсаций в случае реквизиции и национализации имущества инвестора или при коммерческой организации с иностранными инвестициями;
- гарантии компенсаций в случае реквизиции и национализации имущества инвестора или при коммерческой организации с иностранными инвестициями;

2. Специальные положения

- использовать на территории РФ, переводить за пределы страны прибыль, доходы, другие, полученные правомерным образом денежные суммы;
- права инвестора беспрепятственным образом выводить имущество и информацию в документально выраженной форме, форме записи в электронных носителях, которые изначально были ввезены в РФ в качестве иностранной инвестиции;
- гарантии права на приобретение различных ценных бумаг;
- участие в приватизации, в предоставлении инвестору права на земельные участки, здания, различные природные ресурсы, сооружения и иное недвижимое имущество в установленных законом случаях.



! Значимым моментом для привлечения, в том числе иностранных инвестиций является то, что для инвесторов, с целью защиты их инвестиций, сохраняется правовой режим при неблагоприятном изменении положений законодательства. Также капитальные вложения подлежат национализации лишь при условии равноценного и предварительного возмещения государством убытков, причиненных субъектам инвестиционной деятельности*.

*Такие вложения могут быть реквизированы лишь по решению государственных органов, в случаях и порядке, на условиях, определенных гражданским законодательством. Согласно с этой гарантии, инвестору предоставляется полная, безусловная защита прав и интересов, обеспечиваемая законодательством РФ.

III. О защите инвестиции в рамках ГЧП, концессий

1. Общие законодательные гарантии в рамках ГЧП

Федеральный закон от 13.07.2015 № 224-ФЗ «О государственно-частном партнерстве, муниципально-частном партнерстве в Российской Федерации и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (ст. 15) устанавливает следующие гарантии:

- защита прав и законных интересов в соответствии с законодательством РФ;
- право на возмещение убытков, причиненных в результате незаконных действий (бездействия) государственных органов или органов местного самоуправления;
- в случае реализации частным партнером производимых деятельности по регулируемым ценам (тарифам) уполномоченные органы государственной власти и органы местного самоуправления, осуществляющие функции в сфере регулирования цен (тарифов), устанавливают цены (тарифы) и надбавки к ценам (тарифам) на производимые и реализуемые частным партнером товары, выполняемые работы, оказываемые услуги исходя из определенных соглашением объема инвестиций и сроков их вложения;
- частным партнерам гарантируются равные права, предусмотренные законодательством Российской Федерации, правовой режим деятельности, исключающий применение мер дискриминационного характера и иных мер, препятствующих частным партнерам свободно распоряжаться инвестициями и полученными в результате осуществления предусмотренной соглашением деятельности продукцией и доходами;



- в случае, если в течение срока действия соглашения, в соответствии с которым частный партнер осуществляет реализацию потребителям производимых им товаров, выполнение работ, оказание услуг по регулируемым ценам (тарифам) и (или) с учетом установленных надбавок к ним, регулируемые цены (тарифы), надбавки к ним пересмотрены, в том числе с учетом изменений долгосрочных параметров регулирования деятельности частного партнера, и не соответствуют предусмотренным соглашением параметрам, условия соглашения должны быть изменены по требованию частного партнера;
- соглашением могут быть установлены также иные гарантии прав частного партнера, не противоречащие настоящему Федеральному закону, другим федеральным законам, иным нормативным правовым актам РФ, нормативным правовым актам субъектов Российской Федерации, муниципальным правовым актам;
- в ходе заключения, исполнения соглашения публичный партнер обязан оказывать частному партнеру содействие в получении обязательных для достижения целей соглашения разрешений федеральных органов исполнительной власти, исполнительных органов государственной власти субъектов РФ и (или) органов местного самоуправления и (или) согласований указанных органов;
- срок действия соглашения устанавливается с учетом срока создания объекта соглашения, объема инвестиций, вложенных в создание такого объекта, срока окупаемости этих инвестиций, срока получения частным партнером средств (выручки) в объеме, определенном соглашением.

2. Общие законодательные гарантии в рамках концессий

Федеральный закон «О концессиях» содержит специальную главу «Гарантии прав и законных интересов концессионеров». Статьями 18-20 указанного закона устанавливаются следующие группы гарантий:

- **Гарантии осуществления деятельности**, предусмотренной концессионным соглашением
 - В том числе защита прав и законных интересов в соответствии с Конституцией РФ, федеральными законами, иными НПА РФ; право на возмещение убытков, причиненных в результате незаконных действий (бездействия) государственных органов или органов местного самоуправления и др*.



*Переход права собственности на объект концессионного соглашения к другому собственнику не является основанием для изменения или прекращения концессионного соглашения.

- В случае осуществления концессионером деятельности по регулируемым ценам (тарифам) органы в области регулирования цен (тарифов) устанавливают цены (тарифы) и надбавки к ценам (тарифам) на результаты деятельности исходя из определенных концессионным соглашением объема инвестиций и сроков их осуществления.

• **Гарантии равноправия концессионеров**

Концессионерам, в том числе концессионерам - иностранным юридическим лицам, гарантируются равные права, предусмотренные законодательством Российской Федерации, правовой режим деятельности, исключающий применение мер дискриминационного характера и иных мер, препятствующих концессионерам свободно распоряжаться инвестициями и полученными в результате осуществления предусмотренной концессионным соглашением деятельности продукцией и доходами.

• **Гарантии прав концессионера**

- В случае, если изменения законодательства приводят к увеличению совокупной налоговой нагрузки на концессионера или ухудшению его положения таким образом, что он в значительной степени лишается того, на что был вправе рассчитывать при заключении концессионного соглашения, концедент обязан принять меры, обеспечивающие окупаемость инвестиций концессионера и получение им валовой выручки (дохода от реализации производимых товаров, выполнения работ, оказания услуг по регулируемым ценам (тарифам) в объеме не менее объема, изначально определенного концессионным соглашением*.

*Концедент вправе увеличить размер платы концедента по концессионному соглашению, срок концессионного соглашения с согласия концессионера, размер принимаемых на себя концедентом расходов на создание и (или) реконструкцию объекта концессионного соглашения, а также предоставить концессионеру дополнительные государственные или муниципальные гарантии.



- В случае если в течение срока действия концессионного соглашения, в соответствии с которым концессионер предоставляет потребителям товары, работы, услуги по регулируемым ценам (тарифам), законодателем устанавливаются нормы или вносятся изменения, предусмотренные, условия такого концессионного соглашения должны быть изменены по требованию концессионера.

- В случае если в течение срока действия концессионного соглашения, в соответствии с которым концессионер предоставляет потребителям товары, работы, услуги по регулируемым ценам (тарифам) и (или) с учетом регулируемых надбавок к ценам (тарифам), регулируемые цены (тарифы), надбавки к ценам (тарифам) устанавливаются с применением долгосрочных параметров регулирования деятельности концессионера, которые не соответствуют таким параметрам, предусмотренным концессионным соглашением, условия этого концессионного соглашения должны быть изменены по требованию концессионера.

3. Специальные положения

- **Механизм компенсации расходов инициатора.** В случае, когда инициатор проекта ГЧП (в т.ч. концессии) несет расходы на подготовку проекта, но при переходе в конкурсную процедуру не выигрывает конкурс, возможно применение следующего «защитного» механизма: формализация возмещения расходов за счет победившего в конкурсе участника, с фиксацией суммы возмещения в конкурсной документации и включением в общую стоимость проекта.

- **Преимущественное право выкупа объекта в случае приватизации** Согласно ч. 4 ст. 4 Федерального закона «О концессиях» в случае включения объекта концессионного соглашения в прогнозный план (программу) приватизации федерального имущества, в документ планирования приватизации имущества, находящегося в собственности субъекта Российской Федерации, или муниципального имущества на период, соответствующий окончанию срока действия концессионного соглашения, концессионер имеет преимущественное право на выкуп этого объекта концессионного соглашения при условии добросовестного исполнения им условий концессионного соглашения. Порядок реализации преимущественного права на выкуп определяется Федеральным



законом от 21 декабря 2001 года N 178-ФЗ «О приватизации государственного и муниципального имущества».

- **Обязательное закрепление гарантий возмещения расходов частного партнера (концессионера) в тексте соглашения.** Существенным условием является включение в текст соглашения о ГЧП (концессионного соглашения) порядка возмещения расходов сторон в случае досрочного расторжения соглашения (ст. 10 Федерального закона «О концессиях», ст. 12 Федерального закона «О ГЧП»)*.

*В случае если деятельность по соглашению осуществляется по регулируемым ценам (тарифам) и (или) с учетом установленных надбавок к ценам (тарифам), соглашение наряду с выше предусмотренным существенным условием должно содержать обязательства по привлечению финансирования в объеме, который частный партнер обязуется обеспечить в целях создания объекта соглашения в течение всего срока действия соглашения, и порядок возмещения расходов частного партнера, подлежащих возмещению в соответствии с законодательством РФ в сфере регулирования цен (тарифов) и не возмещенных ему на момент окончания срока действия соглашения.