



22 апреля 2010

**Разработка программ
типовых проектов ГЧП
Гид Луарэт Нуэль**



Gide Loyrette Nouel

ГИД ЛУАРЭТ НУЭЛЬ в мире



Введение

- ▮ ГИД ЛУАРЭТ НУЭЛЬ основана в Париже в 1920 году, Московский офис был открыт в 1993 году, в 2008 году открыт офис в г. Санкт-Петербурге
- ▮ Лидирующая международная юридическая фирма, являющаяся юридической фирмой № 1 во Франции
- ▮ 24 офиса в мире
- ▮ 700 юристов, включая 109 партнеров, представляющих более 50 национальностей
- ▮ Единственная юридическая фирма в континентальной Европе, настолько широко представленная в мире
- ▮ «Юридическая фирма первого ранга в области ГЧП» в России - статус, присвоенный международным юридическим изданием Chambers в 2007, 2008 и 2009 гг.
- ▮ Специализированная Группа, занимающаяся Международными Инфраструктурными Проектами



Основные формы ГЧП известные в мировой практике

Основные формы ГЧП

▮ Оказание услуг

▮ Управление

▮ Аренда

▮ Концессия

▮ BOT - «строительство, эксплуатация, передача»

▮ Приватизация



Основные формы ГЧП

<i>Форма ГЧП</i>	<i>Описание</i>	<i>Инвестиции</i>	<i>Вознаграждение частного оператора и коммерческий риск</i>	<i>Эксплуатация и обслуживание</i>	<i>Собственность на имущество</i>	<i>Срок действия договора</i>
<i>Оказание услуг</i>	С частной компанией заключен договор на оказание определённых услуг	Государственные	Государство выплачивает вознаграждение частной компании за оказание услуг; Коммерческий риск лежит на государстве	Государство и частный оператор	Государственная	1-3 года
<i>Соглашение об управлении</i>	В управлении частного оператора находится инфраструктура	Государственные	Государство выплачивает оператору вознаграждение; Коммерческий риск лежит на государстве	Частный оператор	Государственная	3-5 лет

Основные Формы ГЧП

<i>Форма ГЧП</i>	<i>Описание</i>	<i>Инвестиции</i>	<i>Вознаграждение частного оператора и коммерческий риск</i>	<i>Эксплуатация и обслуживание</i>	<i>Собственность на имущество</i>	<i>Срок действия договора</i>
<i>Аренда</i>	Частный оператор управляет инфраструктурой, финансирует текущие затраты	Государственные	Частный оператор получает доход и осуществляет фиксированные выплаты государству; коммерческий риск: у обеих сторон	Частный оператор	Государственная	5-15 лет
<i>Концессия</i>	Частный оператор управляет инфраструктурой, финансирует текущие затраты, а также производит новые инвестиции	Частные	Частный оператор получает доход от оказания услуг, а также может осуществлять концессионные выплаты государству Коммерческий риск: на частном операторе	Частный оператор	Государственная	15-30 лет

Основные Формы ГЧП

<i>Форма ГЧП</i>	<i>Описание</i>	<i>Инвестиции</i>	<i>Вознаграждение частного оператора и коммерческий риск</i>	<i>Эксплуатация и обслуживание</i>	<i>Собственность на имущество</i>	<i>Срок действия договора</i>
<i>ВОТ</i>	Частный оператор строит новый объект инфраструктуры, осуществляет функции оператора в течение определенного периода, после чего передает объект в собственность государства	Частные	Частный оператор получает прибыль от использования новой инфраструктуры; коммерческий риск: у частного инвестора (или у обеих сторон)	Частный оператор	Частная и/или государственная	15-30 лет
<i>Приватизация</i>	Частный инвестор приобретает имущество у государства	Частные	Доходы от предоставления коммунальных услуг; коммерческий риск: частный	Частный оператор	Частная	



Возможные пути структурирования проектов ГЧП в РФ

Возможные пути структурирования проектов ГЧП в РФ

Два основных варианта реализации проектов ГЧП в РФ:

- ▮ Капитализация компании, принадлежащей государству, путем капитальных инвестиций, осуществляемых частным инвестором; или
- ▮ Структурирование проектов договорным путем (“Договорная Схема”).

Договорная схема: проектное соглашение в общей договорной схеме



Договорная схема: Возможная законодательная база

▮ Федеральный Закон №.115-ФЗ от 21 июля 2005
“О Концессионных соглашениях”

▮ Гражданский кодекс РФ

и

Региональное законодательство в области ГЧП (Например:
Закон г. Санкт-Петербурга №627-100 «Об участии города
Санкт-Петербурга в Государственно-Частных Партнерствах» от
20 декабря 2006, с последними поправками от 9 апреля 2008)

Концессионные соглашения в России



Федеральный Закон No. 115-ФЗ от 21 июля 2005 «О Концессионных соглашениях»

Закон о концессиях:

вопросы, затрудняющие его применение на практике

- ▮ Отсутствие возможности предусмотреть право собственности частного инвестора на объект соглашения
- ▮ Вопрос о применении Закона о концессиях к иным формам ГЧП: необходимо снижение риска переквалификации соглашений о ГЧП в концессионные соглашения
- ▮ Императивный характер типовых концессионных соглашений: нет возможности заключения концессионных соглашений в форме, выбранной сторонами
- ▮ Сложности при предоставлении государственных и муниципальных гарантий: вопрос о совершенствовании бюджетного законодательства
- ▮ Дополнительное регулирование Правительством РФ: требования к банкам и страховым организациям

Закон о концессиях:

вопросы, затрудняющие его применение на практике

- ▮ В отношении урегулирования споров: отсутствует возможность передачи споров для рассмотрения в международный арбитраж

- ▮ Ограничены возможности по заемному финансированию:
 - в отношении уступки прав концессионера по концессионному соглашению
 - в отношении гарантийных и компенсационных обязательств
 - в отношении прямого соглашения

Соглашение о ГЧП, заключенное в рамках ГК РФ и регионального законодательства: преимущества

- ▮ Больше количество вариантов структурирования проекта
- ▮ Возможность участия в реализации ГЧП юридических лиц, принадлежащих государству
- ▮ Возможность сохранения частным оператором права собственности на объект соглашения о ГЧП
- ▮ Возможность предоставления гарантий со стороны государства, также возможность предусмотреть адекватные компенсации в случае досрочного расторжения соглашения о ГЧП
- ▮ Отсутствие необходимости использовать типовые соглашения
- ▮ Возможность обременить залогом объект соглашения о ГЧП

Модели ГЧП, используемые для реализации Программ ГЧП при поддержке ВЭБ

Структурирование Программ (1 из 2)

▮ Модель ГЧП при строительстве нового объекта :

- Объект инфраструктуры сооружается инвестором за свой счет, закрепляется за ним на праве собственности, после чего передается в аренду соответствующему муниципалитету с последующим (после полного возмещения инвестиционных затрат) переходом права собственности на объект к муниципалитету;
- Возмещение инвестиционных затрат инвестора осуществляется посредством арендных платежей муниципалитета;
- Эксплуатация объекта осуществляется оператором, выбранным для данных целей муниципалитетом, на основании договора субаренды или договора на оказание услуг / договора подряда с муниципалитетом;
- Инвестор также может заключить с оператором договор о техническом обслуживании или договор об оказании иных необходимых услуг в отношении объекта;
- Инвестор не несет рисков эксплуатации и коммерческих рисков оказания платных услуг с использованием объекта;
- Муниципалитет (регион) участвует в проекте в качестве стороны договора о реализации проекта (с принятием на себя прямых обязательств по возвратному финансированию в соответствующих случаях);
- Интересы финансирующего банка обеспечиваются посредством независимой бюджетной гарантии либо в силу прямых платежных обязательств муниципалитета (региона) в отношении банка в соответствии с заключаемым между ними прямым соглашением

Структурирование Программ (2 из 2)

▮ Модель ГЧП при реконструкции / модернизации объекта :

- Объект инфраструктуры реконструируется / модернизируется инвестором за свой счет по заказу МУП, закрепляется за муниципалитетом на праве собственности;
- Возмещение инвестиционных затрат инвестора осуществляется посредством платежей МУП за выполненные работы в рассрочку;
- Эксплуатация объекта осуществляется оператором, выбранным для данных целей МУП, на основании договора субаренды или договора на оказание услуг / договора подряда с МУП;
- Инвестор также может заключить с оператором договор о техническом обслуживании или договор об оказании иных необходимых услуг в отношении объекта;
- Инвестор не несет рисков эксплуатации и коммерческих рисков оказания платных услуг с использованием объекта;
- Муниципалитет (регион) участвует в проекте в качестве стороны договора о реализации проекта (с принятием на себя прямых обязательств по возвратному финансированию в соответствующих случаях);
- Интересы финансирующего банка обеспечиваются посредством независимой бюджетной гарантии либо в силу прямых платежных обязательств муниципалитета (региона) в отношении банка в соответствии с заключаемым между ними прямым соглашением



Gide Loyrette Nouel

Ольга Ревзина

Партнер

revzina@gide.com

Мария Минскова

Старший юрист

minskova@gide.com

Московское представительство

Столешников пер., 14

107031 Москва

Тел. + 7 495 258 31 00

Факс + 7 495 258 31 01

E-mail : gln.moscow@gide.com

www.gide.com



Gide Loyrette Nouel

Algiers

Beijing

Belgrade

Brussels

Bucharest

Budapest

Casablanca

Hanoi

Istanbul

London

Moscow

New York

Paris

Prague

Riyadh

Shanghai

Tunis

Warsaw