

ПРОБЛЕМНЫЕ ВОПРОСЫ СОВМЕСТНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

Украина является государством с огромнейшим потенциалом в энергетическом секторе, привлекательным для инвестиций. По запасам нефти Украина занимает четвертое место в Европе, но по уровню их добычи значительно уступает странам с близкими к ней запасами. Виной тому - недостаточно благоприятный инвестиционный климат. Следует отметить, что инвестиционный климат - это совокупность как политических и экономических, так и законодательных и регуляторных факторов, определяющих в конечном счете степень риска бизнеса и, в частности, возможность эффективного использования капиталовложений. Одним из механизмов привлечения инвестиций в нефтегазовую отрасль Украины является осуществление совместной инвестиционной деятельности.



Полина ЗАГНИТКО,
старший юрист ЮФ
"Василь Кисиль и
Партнеры"
zagnitko@vkr.kiev.ua



Татьяна ИВАНОВИЧ,
юрист ЮФ "Василь
Кисиль и Партнеры"

Понятие и особенности СД в нефтегазодобыче

Общие положения о СД регулируются Гражданским кодексом Украины от 16.01.2003 г. №435-IV. Так, одним из видов гражданско-правовых соглашений являются договоры о совместной деятельности в форме простого товарищества, в соответствии с которыми стороны берут обязательство объединить свои вклады и совместно действовать с целью получения прибыли или же достижения другой цели.

Таким вкладом считается все, что одна сторона вносит в совместную деятельность, включая денежные средства, другое имущество, профессиональные знания, а также деловую репутацию и деловые связи. При этом под имуществом также подразумеваются имущественные права, которыми владеет одна из сторон такого договора. В таком случае имущество, которым владеют двое или более лиц, принадлежит им на праве совместной собственности, а в случае выделения долей каждого из них - на праве совместной долевой собственности.

Специальный закон, регулирующий отношения, связанные с особенностями пользования нефтегазовыми недрами, -

это Закон Украины от 12.07.2001 г. № 2665-III "О нефти и газе". В соответствии с нормами ст. 11 указанного Закона и ст. 19 Кодекса Украины о недрах от 27.07.94 г. №132/94-ВР использование недр осуществляется на основании специального разрешения на пользование недрами и по соглашению об условиях пользования нефтегазовыми недрами, являющемуся обязательным приложением к такому разрешению.

На законодательном уровне определен перечень прав, которыми наделяется пользователь недрами - владелец специального разрешения на пользование недрами, а именно:

- осуществлять на предоставленном ему участке недр геологическое изучение, комплексную разработку месторождений полезных ископаемых и другие работы по условиям специального разрешения;

- распоряжаться добытыми полезными ископаемыми;

- осуществлять на условиях специального разрешения консервирование предоставленного в пользование месторождения полезных ископаемых или его части;

- на первоочередное продление срока временного пользования недрами.

На первый взгляд, никаких препятствий для привлечения инвестиций нет. Однако сложность заключается в том, что вышеперечисленные имущественные права не могут, как любые другие права, передаваться в имущество СД. Так, согласно ст. 14 Закона "О нефти и газе" владельцы специальных разрешений на пользование нефтегазовыми недрами не могут дарить, продавать или любым другим образом отчуждать права, предоставленные им специальным разрешением на пользование нефтегазовыми недрами

другому юридическому или физическому лицу, в том числе передавать эти права в уставные фонды создаваемых с их участием субъектов хозяйственной деятельности, а также в имущество совместной деятельности.

Учитывая изложенное, участник договора простого общества, который одновременно является владельцем специального разрешения на пользование нефтегазовыми недрами, не может внести права на пользование нефтегазовыми недрами, предоставленные ему специальным разрешением, в имущество СД. Из этого следует, что договор о совместной деятельности в нефтегазодобывающей отрасли не может иметь предметом геологическое изучение и добычу из месторождений нефти, природного газа и газового конденсата, что, в свою очередь, наиболее привлекательно с точки зрения инвестирования капитала в эту отрасль.

Несмотря на прямой запрет в ст. 14 Закона "О нефти и газе", практика применения договоров о совместной деятельности в нефтегазодобывающей отрасли весьма распространена. Первой причиной этого была, на наш взгляд, законодательная инициатива, касающаяся отмены указанного запрета, и многолетнее, с 2004 по 2008 г., приостановление действия ст. 14 Закона "О нефти и газе" законами о государственном бюджете на соответствующий год. После принятия Конституционным судом Украины решения №10-рп/2008 от 22.05.2008 г. о неконституционности такого приостановления указанная статья снова в силе, и мы сталкиваемся с проблемой незаконности всех договоров о СД, предмет которых так или иначе касается пользования нефтегазовыми недрами.

Продолжение читайте в следующем номере.

На данном этапе экономического развития договоры о совместной деятельности в нефтегазодобывающей отрасли приобрели широкую популярность в Украине. Связано это в первую очередь с тем, что совместная деятельность в этой сфере - один из ключевых механизмов привлечения инвестиций.

Ныне налоговые отношения при осуществлении совместной деятельности (далее - СД) в нефтегазодобывающей отрасли Украины предусматривают наличие ряда дискуссионных вопросов, поскольку противоречия в действующем законодательстве создали правовую коллизию, в соответствии с которой такая деятельность является неправомерной.

Согласно разъяснительному Письму Министерства экономики Украины от 23.05.2007 г. №97-23/3218 по данному вопросу, в настоящее время все договоры о СД в этой сфере заключались незаконно и подлежат проверке на предмет их экономической эффективности. Что же послужило основанием для такого вывода?