

ПОЛЬЗОВАНИЕ НЕДРАМИ В УКРАИНЕ: БУДУЩЕЕ НЕ ОПРЕДЕЛЕНО

Как известно, согласно ст. 5 Закона "О государственном бюджете Украины на 2009 г.", специальные разрешения на пользование недрами в этом году должны продаваться на аукционах, кроме случаев, определенных Кабинетом Министров. Эта норма противоречит положениям Кодекса "О недрах", а также Закону "О нефти и газе", предусматривающим получение спецразрешений по конкурсной процедуре.



Михаил Щетка,
старший юрист
ЮФ "Василий
Кисиль и Партнеры"

Тем не менее, уже в начале 2009 г. было понятно, что в соответствии с порядком предоставления спецразрешений на пользование недрами, который должен был быть разработан Минприроды и утвержден КМУ, за спецразрешения, по крайней мере в текущем году, придется состязаться на аукционах.

Соответствующий проект был размещен на веб-сайте Минприроды для публичного обсуждения и сразу вызвал множество замечаний со стороны как предпринимателей, работающих в добывающей отрасли, так и практикующих юристов. К сожалению, многочисленные предложения по усовершенствованию проекта, обеспечению четкой и прозрачной процедуры предоставления спецразрешений, оптимизации механизмов административного контроля в сфере недропользования, которые не раз направлялись правительству, не были учтены.

17 июня 2009 г. постановлениями Кабмина №№608 и 609 были утверждены соответственно "Порядок специальных разрешений на пользование недрами в 2009 г." и "Порядок проведения в 2009 г. аукционов по продаже специальных разрешений на пользование недрами" в редакции, кардинально отличающейся от редакции проектов, которые были доступны общественности. С огромным недоумением следует констатировать, что в 2009 г. новый порядок предоставления спецразрешений на пользование недрами (в дальнейшем - "Порядок"):

(а) устанавливает более жесткий, чем когда-либо, режим регулирования выдачи спецразрешений;

(б) вопреки положениям действующего законодательства, наделяет слишком широкими полномочиями государственные органы, одновременно сужая права недропользователей;

(в) предоставляет непропорциональные привилегии компаниям, контролируемым государством, чем фактически сводит к нулю возможности частных компаний пользоваться недрами. Обращаем внимание лишь на основные недостатки Порядка.

Пункт 8 Порядка содержит перечень лиц, имеющих право на получение спецразрешений без аукциона. По сути, этой привилегией пользуются только государственные предприятия и компании, в которых доля государства составляет более 60%. Частные

компании, включая владельцев целостных имущественных комплексов, построенных с целью добычи и переработки полезных ископаемых, а также компании, уже осуществившие геологическое изучение соответствующих участков недр за собственные средства, отныне должны соревноваться за право получения спецразрешений на аукционах. И нет уверенности, что они победят. Кроме того, из предыдущей редакции проекта изъята норма о предоставлении спецразрешений без аукциона при заключении соглашения о разделе продукции. Таким образом, правительство делает шаг к государственной монополии в недропользовании, причем не только в нефтегазодобывающей отрасли.

Порядок, вопреки ст. 14 Закона "О нефти и газе", не предполагает возможности реорганизации (слияния, присоединения, разделения, выделения, преобразования) юридического лица-недропользователя. Фактически, следуя логике пункта 20 Порядка, при реорганизации юридического лица-недропользователя спецразрешение подлежит аннулированию, хотя согласно действующему законодательству оно в таких случаях должно быть реорганизовано на правопреемника. Что касается оснований для аннулирования спецразрешений, пункт 20 Порядка предусматривает

чрезвычайно широкие возможности для произвольного усмотрения Минприроды. Чего стоит одно лишь положение об аннулировании спецразрешения в случае, "когда отпала потребность в дальнейшем пользовании недрами" - непонятно, у кого такая необходимость "отпала" и как это определить? Разрешение также может быть аннулировано в случае признания недействительным аукциона, однако непонятно, должно ли это быть судебное решение, или Минприроды сможет счесть аукцион недействительным самостоятельно. Аналогичная ситуация с "установлением факта выдачи разрешения с нарушением требований Порядка", что в соответствии с подпунктом 12 пункта 20 может быть основанием для аннулирования разрешения, то есть при буквальном толковании есть риск, что Минприроды будет аннулировать разрешения на основании своего же решения об установлении факта выдачи разрешения с нарушением Порядка.

Согласно пункту 13 Порядка недропользователь не имеет права дарить, продавать или иным образом отчуждать права, предоставленные ему разрешением, том числе передавать их в уставный фонд, а также в состав имущества совместной деятельности, образовывать СП или любые объединения с целью пользования недрами.

*Продолжение читайте
в следующем номере*

Если Вы заинтересованы в получении дополнительной информации или Вам требуются юридические услуги, пожалуйста, обращайтесь к нам, мы будем рады Вам помочь! Юридическая фирма "Василь Кисиль и Партнеры". www.vkr.kiev.ua

ПОЛЬЗОВАНИЕ НЕДРАМИ В УКРАИНЕ: БУДУЩЕЕ НЕ ОПРЕДЕЛЕНО



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



Михаил ЩЕТКА,
старший юрист
ЮФ "Василь Кисиль
и Партнеры"

Подобная норма содержится в ст. 14 Закона "О нефти и газе", однако, во-первых, этот Закон не запрещает создание совместных предприятий и других объединений, а во-вторых, такое ограничение впервые вводится относительно пользования любыми недрами, а не только нефтегазоносными. Такой подход значительно усложнит возможности привлечения инвесторов для финансирования проектов в добывающей отрасли.

Как своеобразное средство воплощения известного правилительственного курса на борьбу с договорами о совместной деятельности в добывающей отрасли, в Порядке включено положение относительно права Государственной налоговой администрации вносить в Минприроды представления о приостановлении действия спецразрешений.

Несколько слов следует сказать о Порядке проведения в 2009 г. аукционов по продаже специальных разрешений на пользование недрами. Во-первых, этот документ не предполагает прозрачной процедуры согласования и решения о выставлении участков на аукцион, а также очередности такого

выставления. К тому же, недропользователи, кроме государственных, имеющих льготные права на получение участков без аукциона, не могут заранее планировать свое участие в аукционе и возможные инвестиции в его разработку. Учитывая это, было бы полезным заранее планировать выставление участков на аукцион в следующем году, с официальной публикацией таких запланированных на аукцион участков. Во-вторых, порядок проведения аукционов предусматривает откровенно нереальные сроки для подачи заявок на участие в торгах. Так, официальная публикация объявления о проведении аукциона печатается в газете "Урядовий кур'єр" не позднее чем за 30 дней до проведения аукциона. А заявки на участие принимаются только в течение 15 календарных дней после опубликования официального объявления о проведении аукциона. За это время потенциально заинтересованные недропользователи должны успеть:

■ вовремя приобрести "Урядовий кур'єр" и прочитать объявление (что возможно лишь при условии постоянного специального мониторинга или наличия соответствующего источника в Минприроды);

■ оплатить и получить у Минприроды аукционную документацию, в том числе соглашение об условиях пользования недрами, ознакомиться с ним, принять решение об участии в аукционе;

■ подготовить документы по немаленькому списку, установленному пунктом 9 Порядка, включая документы, подтверждающие государственную регистрацию, учредительные документы, сведения о количестве сотрудников, видах деятельности, уполномоченных лицах (которых еще нужно успеть назначить и оформить соответствующие документы), данные о наличии предоставленных претенденту участков и состоянии работ на них (причем не сказано, идет ли речь только об участках в Украине или мире в целом), сведения о производственной деятельности в течение трех лет (названия участков, перечень работ, применяемые технологии, результаты работы и т.д.), информация о технико-технологических возможностях, сведения об участии в аукционах в прошлом и т.п.;

■ подготовить подробные сведения о финансовом положении, для чего вместе с копиями финансовых отчетов за год получить и подать целый ряд справок, в том числе справку из ГНИ об отсутствии налогового долга, на получение которой требуется около десяти рабочих дней;

■ должным образом оформить, подписать и подать все необходимые документы в Минприроды.

В случае если претендентом является иностранный инвестор, необходимо учитывать время для получения извлечения из торгового, банковского или судебного реестра, его перевод на украинский язык, а также перевод учредительных

документов (в среднем 30-40 страниц), апостиль или легализацию документов, почтовые пересылки. Учитывая же, что инвесторы в этой области - это, как правило, крупные компании со сложной корпоративной структурой, также необходимо время на принятие решения органами управления и подготовку документов для представления их интересов уполномоченными лицами.

Вывод очевиден: установленный срок практически нереален для подготовки претендента к аукциону, и в него чрезвычайно трудно уложиться, особенно если до официального объявления в прессе претенденту не было известно о выставлении участков на аукцион.

Итоги неутешительны. По-видимому, во-первых, правительство пытается ввести "ручное управление" в отрасли, а во-вторых, на нормативном уровне создается теневая атмосфера, дающая возможность для злоупотреблений и ущемляющая права частных недропользователей. В этой ситуации частные инвесторы, очевидно, будут вынуждены уйти с украинского рынка. Вместе с тем, привилегированные госпредприятия из-за нехватки бюджетных средств для эффективной разработки недр просто не смогут работать. По-видимому, принятие Порядка - серьезный шаг к упадку добывающей отрасли. Таким образом, в интересах украинских недропользователей и зарубежных инвесторов - объединить усилия, чтобы защитить свои права и интересы, а также доказать правительству недалекость подобных шагов.

Окончание.

*Начало читайте
в предыдущем номере*

Если Вы заинтересованы в получении дополнительной информации или Вам требуются юридические услуги, пожалуйста, обращайтесь к нам, мы будем рады Вам помочь! Юридическая фирма "Василь Кисиль и Партнеры". www.vkr.kiev.ua