



ЕВРОПЕЙСКАЯ ЭКОНОМИЧЕСКАЯ КОМИССИЯ
ОРГАНИЗАЦИИ ОБЪЕДИНЕННЫХ НАЦИЙ

**Государственно-частные
партнерства:
обзор законодательства**

Кыргызская Республика

2013

ВЫРАЖЕНИЕ ПРИЗНАТЕЛЬНОСТИ

Данный обзор законодательства в сфере государственно-частного партнерства был подготовлен под эгидой Секретариата ЕЭКООН, как часть сравнительного анализа законодательства стран СНГ, регулирующего государственно-частные партнерства. Секретариат выражает свою признательность г-же Гульнаре Каликовой, старшему партнеру «Юридической фирмы «Каликова энд Ассошиэйтс», которая выступила в роли ведущего консультанта Секретариата и отмечает вклад г-жи Мээрим Качкынбаевой и г-жи Альбины Рахмидиновой в подготовке данного обзора.

КЫРГЫЗСКАЯ РЕСПУБЛИКА

За последние две декады Кыргызская Республика испытывает экономические трудности в строительстве, финансировании и эксплуатации инфраструктуры (дорог, школ, больниц, общественных зданий и др). Низкое качество объектов инфраструктуры и государственных услуг наложили тяжелое бремя на общество в части продуктивности и уровня жизни. В ответ на это, Правительство Кыргызской Республики приняло решение улучшить объекты инфраструктуры путем развития государственно-частных партнерств (ГЧП) в стране. В международной практике известно, что основа для успешной имплементации ГЧП проектов должна иметь две основные цели: (а) создание условий для частного сектора, позволяющего ему участвовать в развитии инфраструктуры, и (б) создание условий постоянства (стабильности) при подготовке и реализации ГЧП проектов во всех секторах инфраструктуры. Данная статья представляет общий обзор того, каким образом основные предпосылки для развития ГЧП и привлечения частных инвесторов в инфраструктурные проекты наблюдаются в стране:

Политическая определенность. Правительство Кыргызской Республики выразило свой интерес в развитии ГЧП в Национальной стратегии устойчивого развития Кыргызской Республики на период 2013-2017.

Юридическая определенность. Для частных инвесторов комплексная и взаимосвязанная законодательная база является основой, создающая понятную и предсказуемую среду для инвесторов, чтобы они могли строить, финансировать и управлять ГЧП проектами. Принимая во внимание роль данной основы, 22 февраля 2012 года был принят новый Закон «О государственно-частном партнерстве в Кыргызской Республике». Закон определяет, среди прочего, концепцию ГЧП, сферу применения ГЧП проектов, компетенцию уполномоченных государственных органов, ответственных за государственное регулирование ГЧП, процедуру проведения тендера, виды государственной поддержки и гарантий, предоставляемых частному партнеру или проектной компании. Позже, в 2013 году Правительство приняло два постановления: «Порядок подготовки правил проведения тендера и тендерной документации по проектам государственно-частного партнерства в Кыргызской Республике» и «Положение о тендерной комиссии по отбору частных партнеров по проектам государственно-частного партнерства», которые определяют процесс проведения тендера, подготовки тендерной документации, а также устанавливают правила для тендерной комиссии.

Институциональные механизмы. Эффективные и действенные институциональные механизмы являются еще одной предпосылкой, которая необходима для успешной имплементации ГЧП проектов. На момент подготовки настоящей статьи существует два основных государственных органа, а именно, Министерство экономики Кыргызской Республики, которое является уполномоченным государственным органом, ответственным за реализацию и развитие ГЧП в Кыргызской Республике и Министерство финансов Кыргызской Республики, государственный орган, ответственный за координацию ГЧП проектов, включая предоставление государственной финансовой поддержки из республиканского (государственного) бюджета.

Подготовка ГЧП проектов. Министерство экономики провело отбор и выявило проекты, наиболее подходящие для ГЧП в сфере градостроительства, транспорта и здравоохранения.

Обучение и продвижение ГЧП. В целях продвижения концепции ГЧП и обучения общественности по вопросам ГЧП с 2009 года были организованы семинары, тренинги, конференции при поддержке таких международных организаций как АБР (ADB), МФК (IFC), ЕЭКООН (UNESCE), ЯАМС (JICA).

Конечно, для дальнейшего развития ГПЧ в Кыргызской Республике необходимо принять дополнительные меры. Вышеупомянутые предпосылки ГЧП должны совершенствоваться в целях получения максимальной выгоды от ГЧП.

1. ОСНОВНЫЕ ЗАКОНЫ, ДЕЙСТВУЮЩИЕ В СФЕРЕ ГЧП

1. Конституция Кыргызской Республики от 27 июня 2010 г.;
2. Гражданский Кодекс Кыргызской Республики, Часть I от 8 мая 1996 г. № 15 и Часть II от 5 января 1998 г. № 1;
3. Закон Кыргызской Республики “Об инвестициях в Кыргызской Республике” от 27 марта 2003 г. № 66 (Закон об инвестициях);
4. Закон Кыргызской Республики “О государственно-частном партнерстве в Кыргызской Республике” от 22 февраля 2012 г. № 7 (Закон о ГЧП);
5. Процедура подготовки правил проведения тендера и тендерной документации по проектам государственно-частного партнерства в Кыргызской Республике утвержденная Постановлением Правительства Кыргызской Республики от 28 января 2013 г. № 39;
6. Положение о тендерной комиссии по отбору частных партнеров по проектам государственно-частного партнерства утвержденное Постановлением Правительства Кыргызской Республики от 28 января 2013 г. № 39 (Положение о тендерной комиссии);
7. Постановление Правительства Кыргызской Республики “Об определении уполномоченных органов в сфере государственно-частного партнерства” от 14 сентября 2012 г. № 616 (Постановление о государственных органах ГЧП).

2. ИНСТИТУЦИОНАЛЬНАЯ ОСНОВА

А. Требования к уполномоченным органам в сфере ГЧП

Закон о ГЧП определяет четыре основных государственных органа, осуществляющих государственное регулирование в сфере ГЧП, а именно:

- *Правительство Кыргызской Республики* (Правительство);
- *уполномоченный государственный орган*, созданный Правительством в целях реализации и развития ГЧП в Кыргызской Республике (Центр ГЧП). В соответствии с Постановлением о государственных органах ГЧП Министерство экономики Кыргызской Республики выступает в качестве уполномоченного государственного органа;
- *государственный орган по управлению рисками*, уполномоченный Правительством разработать государственную политику по управлению рисками, связанными с реализацией проектов (Центр управления рисками). В соответствии с Постановлением о государственных органах ГЧП Министерство финансов Кыргызской Республики выступает в роли Центра управления рисками; и
- *государственные партнеры*, которые включают Правительство Кыргызской Республики, государственные органы исполнительной власти, включая министерства, государственные комитеты, административные ведомства и местные

государственные администрации, а также исполнительные органы местного самоуправления и муниципальные предприятия в Кыргызской Республике.

С точки зрения потенциальных инвесторов, стоит отметить, что одной из основных обязанностей государственного партнера является поиск и инициирование проектов ГЧП с учетом государственных и муниципальных программ развития ГЧП, программ социально-экономического развития, программ развития отраслей, иных программ и планов развития отдельных территориальных единиц. Следует, однако, отметить, что Правительство может инициировать проект ГЧП при условии, что инфраструктурный объект считается социально значимым и/или объем инвестиций в проект достигает минимального уровня, установленного Правительством¹. В этой связи, государственным партнером может быть либо Правительство, либо другие государственные органы.

Что касается полномочия по отбору проектов ГЧП, то это право принадлежит тендерной комиссии, создаваемой Правительством или одним из органов, подпадающих под определение государственного партнера (*более подробную информацию о тендерной комиссии см. в Разделе 3В*).

Б. Право применения ГЧП в конкретных сферах

Согласно Закону о ГЧП, ГЧП применяется к инфраструктурным объектам и инфраструктурным услугам в сфере:

1. производства, передачи и распределения электрической и тепловой энергии;
2. переработки, хранения, перевозки, передачи и распределения нефти и природного газа;
3. автомобильного, железнодорожного, водного, воздушного, городского электрического транспорта;
4. автомобильных и железных дорог (включая мосты и туннели);
5. коммунального хозяйства и коммунальных услуг;
6. медицинской, лечебно-профилактической и иной деятельности в системе здравоохранения;
7. образования, воспитания, культуры и социального обслуживания;
8. подвижной, стационарной связи и телекоммуникаций;
9. туризма, рекреации и спорта;
10. водных ресурсов; и
11. в иных сферах, связанных с предоставлением услуг широкому кругу потребителей.

Указанный перечень не является исчерпывающим, так что другие сферы, связанные с предоставлением услуг широкому кругу потребителей, тоже можно развивать посредством проектов ГЧП. Однако закон четко предусматривает, что ГЧП не применяется к отношениям, связанным с пользованием минеральными ресурсами, государственными закупками и приватизацией, а также к инфраструктурным объектам и инфраструктурным услугам, перечень которых определяется Правительством².

¹ На дату настоящего обзора, Правительством не принято руководство по определению того, является ли инфраструктурный объект социально значимым и не установлен минимальный объем инвестиций.

² На дату настоящего обзора, такой перечень не одобрен и не принят Правительством.

3. ПОДГОТОВКА

А. Порядок отбора:

Частные партнеры для проектов ГЧП отбираются только путем конкурсного отбора, а именно тендерного процесса³, состоящего из двух этапов: (1) стадии предварительного отбора и (2) стадии выбора победителя тендера.

Стадия предквалификации имеет целью выявление частных партнеров, обладающих достаточными возможностями и квалификацией, необходимыми для реализации проекта ГЧП. Тендерная комиссия публикует приглашение к участию в предварительном отборе в средствах массовой информации или официальном веб-сайте уполномоченного государственного органа (Центра ГЧП).⁴ Со дня опубликования приглашения тендерная комиссия обеспечивает открытый доступ к правилам проведения тендера (включая обе стадии) и тендерной документации.

Государственный партнер проводит сбор заявок на участие в предварительном отборе в течение 30 календарных дней с даты публикации приглашения к участию в тендере и в течение еще 30 календарных дней оценивает квалификацию каждого частного партнера. По результатам проведения оценки тендерная комиссия направляет приглашения частным партнерам, прошедшим предварительный отбор, к участию в следующей стадии, т.е. стадии выбора победителя тендера. Однако если количество частных партнеров, прошедших предварительный отбор, менее двух, тендер признается несостоявшимся.

Стадия выбора победителя тендера начинается в дату, когда частные партнеры, прошедшие предварительный отбор, получают приглашение к участию во второй стадии процесса тендера. Частные партнеры, прошедшие предварительный отбор, должны представить свои предложения в течение 30 календарных дней, которые должны быть оценены тендерной комиссией в течение не позднее 60 календарных дней. Оценка предложений тоже проводится в два этапа. На первом этапе проводится оценка соответствия квалификации частного партнера минимальным требованиям, установленным в тендерной документации. Только предложения, прошедшие первый этап, оцениваются на втором этапе на соответствие социальным и финансово-экономическим критериям, устанавливаемым в тендерной документации. Решение об объявлении победителя тендера должно быть объявлено в течение 5 рабочих дней после принятия такого решения.

Б. Критерии отбора

Закон о ГЧП не устанавливает критериев отбора потенциального частного партнера для участия в тендере по предполагаемому проекту ГЧП, возможно в связи с тем, что по каждому проекту ГЧП, который будет инициирован в Кыргызской Республике, будут разработаны определенные правила по проведению тендера и подготовке тендерной документации. Однако учитывая двухэтапный процесс тендера можно предположить, что критерии отбора будут разделены на две группы, такие как общие критерии предварительного отбора и критерии оценки предложения. Что касается оценки поданных заявок, следует отметить, что такая оценка будет проводиться в два этапа: *на первом этапе* тендерная комиссия будет оценивать, отвечает ли предложение минимальным требованиям к проекту, установленным в тендерной документации, а *на втором этапе*, тендерная

³ Статья 20 Закона о ГЧП.

⁴ Текст приглашения должен быть на государственном (кыргызском) и официальном (русском) языках и, при необходимости, на иностранных языках.

комиссия будет оценивать предложения, прошедшие первый этап, на соответствие социальным и финансово-экономическим критериям, установленным в тендерной документации.

В. Тендерная комиссия

После принятия решения об инициировании проекта ГЧП соответствующим государственным партнером (т.е. министерствами, государственными агентствами, муниципальными органами, и т.д.)⁵, этот государственный партнер формирует тендерную комиссию по отбору частного партнера по конкретному проекту. Однако по проектам, утверждаемым Правительством, тендерная комиссия формируется и утверждается Правительством. По запросу государственного партнера уполномоченный государственный орган (Центр ГЧП) оказывает государственному партнеру содействие в формировании тендерной комиссии, подготовке правил проведения тендера и тендерной документации⁶.

В состав тендерной комиссии должны входить представитель уполномоченного государственного органа (Центра ГЧП), специалист, обладающий опытом и знаниями по соответствующему инфраструктурному объекту, специалист в области экономики или финансов, специалист в области юриспруденции, представитель местного сообщества, на которое проект ГЧП будет оказывать непосредственное влияние. Количество членов тендерной комиссии должно быть нечетным и составлять не менее пяти человек, которым могут предъявляться квалификационные требования, утверждаемые Центром ГЧП и которые не должны иметь конфликта интересов в отношении рассматриваемого проекта. Членами тендерной комиссии не могут быть лица⁷:

- (i) представившие заявки на участие в тендере или состоящие в штате частного партнера, представившего заявки на участие в тендере;
- (ii) являющиеся собственниками частного партнера, участвующего в тендере;
- (iii) имеющие имущественные права и (или) иные интересы в представленном проекте ГЧП;
- (iv) имеющие близких родственников, являющихся собственниками (конечными выгодоприобретателями (бенефициариями) частного партнера.

Деятельность тендерной комиссии осуществляется на общественных началах. Заседание тендерной комиссии является правомочным при условии участия в нем не менее двух третей всех членов тендерной комиссии. Решение тендерной комиссии принимается большинством голосов присутствующих на заседании членов тендерной комиссии.

Г. Инициирование проекта ГЧП частным партнером

Частные партнеры вправе обратиться к государственному партнеру или Правительству с предложением об инициировании проекта ГЧП⁸. К предложению должно быть приложено предварительное технико-экономическое обоснование (ТЭО), документ, подтверждающий расходы частного партнера на подготовку предварительного ТЭО, обоснование целесообразности применения ГЧП к выбранному инфраструктурному объекту, оценка воздействия проекта на

⁵ Согласно Статье 1 Закона о ГЧП государственный партнер означает Правительство, государственные органы исполнительной власти, включая министерства, государственные комитеты, административные ведомства и местные государственные администрации.

⁶ Статья 18 Закона о ГЧП.

⁷ Статья 2.9 Положения о тендерной комиссии

⁸ Статья 17 Закона о ГЧП.

окружающую среду, основные условия соглашения о ГЧП, и иные документы, имеющие отношение к иницируемому проекту.

Государственный партнер, после тщательного изучения проектного предложения, обязан принять либо отклонить такое предложение в течение 60 дней, что приведет к следующему:

- В случае отклонения, государственный партнер должен уведомить частного партнера об этом с обоснованием причин, а также одновременно возвратить частному партнеру все оригиналы и копии документов, которые были ранее им предоставлены⁹.
- В случае принятия, государственный партнер принимает решение об иницировании проекта ГЧП, о чем уведомляет уполномоченный государственный орган (Центр ГЧП), а затем формирует тендерную комиссию (*более подробную информацию о тендерной комиссии см. в Разделе 3B*) и разрабатывает правила проведения тендера и тендерную документацию.

Отбор частных партнеров по проектам ГЧП, иницируемым частным партнером, проводится на основе тендера в два этапа: (1) пред-квалификация/предварительный отбор и (2) выбор победителя тендера (*более подробную информацию о процессе тендера см. в Разделе 3A*). Однако если автор предложения об иницировании проекта ГЧП не становится победителем тендера, то победитель тендера обязан возместить ему расходы, понесенные на подготовку предварительного ТЭО.

Д. Наличие стандартной тендерной документации

На дату настоящего обзора, стандартная тендерная документация в отношении проектов ГЧП отсутствует.

4. РЕАЛИЗАЦИЯ

А. Государственная поддержка¹⁰ и гарантии

Согласно Закону о ГЧП государственный партнер может предоставить или помочь предоставить либо государственную финансовую, либо государственную экономическую¹¹ поддержку частному партнеру и/или проектной компании следующим образом:

- i. Государственная финансовая поддержка¹²* может быть предоставлена за счет средств республиканского и/или муниципального бюджета, средств специального фонда или иных средств, не запрещенных законодательством Кыргызской Республики, в следующих видах:
 - займы на льготных условиях, необходимых для реализации проекта ГЧП;

⁹ Вся документация и информация, предоставленная автором предложения об иницировании проекта ГЧП должна быть конфиденциальной и использоваться только для целей оценки предложения автора, если только государственный и частный партнеры не договорятся об ином.

¹⁰ Государственная поддержка может принимать различные формы. В целом, любая мера, принятая Правительством для улучшения инвестиционного климата инфраструктурных проектов может рассматриваться как государственная поддержка. Меры государственной поддержки, если имеются, обычно являются неотъемлемой частью государственных программ по привлечению частных инвестиций в инфраструктурные проекты. (Руководящие принципы ЮНСИТРАЛ стр. 45.)

¹¹ Статья 13 Закона о ГЧП.

¹² Статья 12 Закона о ГЧП.

- банковские гарантии;
- гарантии выполнения обязательств государственного партнера;
- тарифные субсидии;
- финансирование части средств, необходимых для реализации проекта ГЧП;
- льготы и/или отсрочки и/или рассрочки по уплате налогов;
- льготы и/или отсрочки и/или рассрочки по уплате таможенных платежей.

ii. *Государственная экономическая поддержка* может предоставляться в следующих видах:

- в дополнение к правам на инфраструктурный объект предоставление прав на иное движимое или недвижимое имущество;
- содействие в получении лицензий, разрешений, согласований;
- предоставление сервитута на находящиеся в государственной и/или муниципальной собственности объекты движимого и недвижимого имущества;
- предоставление прав на сбор тарифа и на получение доходов из других видов деятельности, не связанных непосредственно с реализацией проекта ГЧП;
- установление льготных ставок арендной платы за пользование имуществом, находящимся в государственной и/или муниципальной собственности;
- предоставление исключительных прав на деятельность в рамках заключенного соглашения о ГЧП;
- в иных видах поддержки со стороны государственного партнера, не противоречащих законодательству Кыргызской Республики.

Кроме того, в целях предоставления гарантий защиты частных инвестиций в проект ГЧП частному партнеру и проектной компании гарантируются¹³:

- невмешательство со стороны государственного партнера в экономическую деятельность частного партнера и проектной компании;
- защита имущества частного партнера и проектной компании от национализации или иных эквивалентных мер (*более подробную информацию см. в Разделе 5.Б.*);
- право на свободное владение, пользование и распоряжение инвестициями, вложенными в проект ГЧП, и полученными от них доходами и прибылью в целях, не запрещенных законодательством Кыргызской Республики;
- право на свободную конвертацию национальной валюты Кыргызской Республики в любую другую иностранную валюту и на свободный вывоз валюты, полученной в результате реализации проекта ГЧП (*более подробную информацию см. в Разделе 4.Б.*);
- право на возмещение убытков, понесенных в результате незаконных действий (бездействия) государственных и/или муниципальных органов, их должностных лиц, причинивших ущерб частному партнеру и/или проектной компании, в соответствии с условиями соглашения о ГЧП;
- право на пересмотр условий соглашения о ГЧП или досрочное расторжение соглашения о ГЧП; и
- право на получение возмещения причиненного ущерба в случае принятия нормативных правовых актов, влекущих ухудшение условий реализации проекта ГЧП со стороны частного партнера и/или проектной компании по сравнению с условиями, предусмотренными соглашением о ГЧП.

¹³ Статья 14 Закона о ГЧП.

Б. Репатриация прибыли

Согласно Закону о ГЧП частный партнер и/или проектная компания имеет право на свободное владение, пользование и распоряжение инвестициями, вложенными в проект ГЧП и на вывоз дохода от их инвестиций¹⁴ в свободно конвертируемой валюте.

Инвестор, который первоначально ввез на территорию Кыргызской Республики имущество и информацию в документарной форме или в форме записи на электронных носителях в качестве инвестиции, имеет право на их вывоз без квотирования, лицензирования и применения к нему других мер нетарифного регулирования внешнеторговой деятельности.

Частный партнер как инвестор имеет право согласно Закону об инвестициях свободно пользоваться доходами, полученными от их деятельности в Кыргызской Республике и инвестировать их в любых формах в виды деятельности, не запрещенные законодательством Кыргызской Республики, в том числе и в лицензируемые виды деятельности.

В. Соглашение о ГЧП: обязательные положения

Соглашение о ГЧП должно содержать следующие обязательные положения:¹⁵

- предмет и объект соглашения о ГЧП;
- права, обязанности и ответственность сторон;
- срок действия соглашения о ГЧП;
- минимальный объем, порядок предоставления и стандарты качества инфраструктурных услуг, производимых и/или предоставляемых в процессе реализации проекта ГЧП, а также механизм оплаты инфраструктурных услуг;
- порядок и условия финансирования проекта ГЧП;
- виды и условия предоставления государственной финансовой и государственной экономической поддержки в случае их предоставления;
- распределение рисков, связанных с реализацией проекта ГЧП, между сторонами соглашения о ГЧП¹⁶;
- гарантии выполнения соглашения в части осуществления работ и эксплуатации;
- порядок применения тарифов или сборов за предоставление инфраструктурных услуг, а также методы и формулы расчета таких тарифов или сборов;
- порядок владения и пользования инфраструктурным объектом, передаваемым государственным партнером частному партнеру для реализации проекта ГЧП;
- способы обеспечения исполнения обязательств сторон соглашения о ГЧП;
- порядок мониторинга и оценки реализации проекта ГЧП;
- требования по страхованию проекта ГЧП;
- порядок уступки прав по соглашению о ГЧП финансовым учреждениям;
- порядок возврата государственному партнеру инфраструктурного объекта и иных прав, переданных в связи с исполнением соглашения о ГЧП, на момент прекращения действия соглашения;

¹⁴ Доход от инвестиций, совершенных в Кыргызской Республике, может включать, среди прочего: (а) прибыль от инвестиций в виде дивидендов, процентов и других форм поступлений; (б) средства, полученные инвесторами после частичного или полного прекращения инвестиционной деятельности в Кыргызской Республике или отчуждения инвестиций, собственности и имущественных прав.

¹⁵ Статья 22 Закона о ГЧП.

¹⁶ Инструкции и общие руководящие принципы в отношении порядка определения и распределения рисков между государственным и частным партнерами разрабатываются и принимаются уполномоченным государственным органом.

- требования по охране окружающей среды и безопасности ведения работ во время реализации проекта ГЧП;
- порядок переселения и выплаты соответствующих компенсаций в случае, если проект ГЧП предусматривает переселение граждан;
- действия сторон в случае наступления форс-мажорных обстоятельств;
- порядок возмещения ущерба, причиненного в случае принятия нормативных правовых актов, повлекших ухудшение для частного партнера условий реализации проекта ГЧП по сравнению с условиями, предусмотренными соглашением о ГЧП;
- порядок и условия изменения, продления и прекращения соглашения о ГЧП, включая основания досрочного прекращения соглашения о ГЧП и порядок возмещения убытков, причиненных в результате досрочного расторжения соглашения о ГЧП;
- применимое право и механизмы урегулирования споров, вытекающих из соглашения о ГЧП и связанных с реализацией проекта ГЧП.

По договоренности сторон соглашение о ГЧП может содержать другие положения, не противоречащие законодательству Кыргызской Республики.

Г. Установление тарифов и контроль за их применением¹⁷

Закон о ГЧП ничего не говорит об установлении тарифов и контроле за их применением в проектах ГЧП, однако стороны обязаны согласовать порядок применения тарифов и сборов за предоставление инфраструктурных услуг, а также методы и формулы расчета таких тарифов или сборов¹⁸. Однако на практике большинство сборов и тарифов за государственные услуги устанавливаются либо соответствующим государственным регулятором, либо государственными предприятиями и взимаются с потребителей.

Д. Обеспечительные интересы¹⁹

Проектная компания согласно Закону о ГЧП может привлекать займы, кредиты или использовать другие способы финансирования проекта ГЧП²⁰. В этих целях частный партнер может заложить свое собственное имущество (включая имущественные и неимущественные права²¹) и использовать другие способы обеспечения обязательств без согласия государственного партнера. Согласно Гражданскому Кодексу Кыргызской Республики исполнение обязательств может быть обеспечено, помимо залога, следующими средствами: пеня, удержание имущества, поручительство, гарантия, предоплата и другие средства, предусмотренные законодательством и договором.²² Что касается имущества, принадлежащего государственным или муниципальным

¹⁷ Некоторые отрасли, привлекательные для частных инвестиций, имеют большое социальной и экономическое значение для государства (например, коммунальные услуги, подача электроэнергии и природного газа). В результате государство продолжает обеспечивать свой контроль за отраслями (в основном за ценообразованием). Одним из ключевых инструментов такого контроля являются тарифы, т.е. установление максимальных уровней платежей, которые потребители должны производить за предоставленные им услуги (Практическое руководство по ГЧП в Европе. Россия. Стр. 301).

¹⁸ Статья 22 Закона о ГЧП.

¹⁹ Кредиторы обычно стремятся получить обеспечительные интересы, которые позволят им обратиться с взысканием на проект, которым они могут владеть и управлять для восстановления его экономической жизнеспособности с целью перепродажи в надлежащее время или для сохранения проекта в течение неопределенного срока и получения постоянного дохода.

²⁰ Статья 30 Закона о ГЧП.

²¹ Статья 10 Закона о ГЧП.

²² Статья 319 Гражданского Кодекса Кыргызской Республики.

органам и переданного частному партнеру во временное владение и пользование, то оно тоже может быть заложено, если иное не оговорено в соглашении о ГЧП.

5. УРЕГУЛИРОВАНИЕ

А. Право вмешательства

Закон о ГЧП вводит право вмешательства кредиторов, разрешая уступку прав и обязательств частного партнера и кредитной компании финансовым учреждениям, предоставляющим финансирование для реализации проекта ГЧП, с предварительного письменного согласия государственного партнера²³.

Б. Экспроприация/национализация и возмещение ущерба

В качестве меры защиты частных инвестиций в проекты ГЧП Закон о ГЧП устанавливает государственные гарантии для защиты имущества частного партнера и проектной компании от национализации и других аналогичных мер. Закон об инвестициях Кыргызской Республики²⁴ также устанавливает, что инвестиции не подлежат экспроприации (национализации²⁵, реквизиции или иным эквивалентным мерам, в том числе включающим действие (бездействие) со стороны уполномоченных государственных органов Кыргызской Республики, приведшим к принудительному изъятию средств инвестора или лишению его возможности воспользоваться результатами инвестиций).

Однако, в исключительных случаях, инвестиции могут быть экспропрированы в общественных интересах на основе недискриминации с выплатой своевременной и надлежащей компенсации за ущерб, понесенный инвестором. Возмещение должно быть эквивалентно объективной рыночной цене экспроприированной инвестиции или ее части, включая упущенную выгоду на дату принятия решения о такой экспроприации; подлежит выплате в свободно конвертируемой валюте, без промедления, вместе с процентами по Лондонской межбанковской ставке предложения LIBOR в долларах США после даты экспроприации, и должно быть реально осуществимым и свободно передаваемым.

Однако при наличии претензии инвестора на воздействие экспроприации, включая оценку его инвестиции и выплату возмещения, надлежащий законный порядок предусматривает право инвестора на скорое рассмотрение дела судебным органом или другим компетентным государственным органом Кыргызской Республики без нарушения порядка возмещения убытков инвестору.

В. Прекращение проектного соглашения и возмещение ущерба

Соглашение о ГЧП прекращает свое действие в следующих случаях:

²³ Статья 25 Закона о ГЧП.

²⁴ Статья 6 Закона об инвестициях.

²⁵ Следует отметить, что обращение имущества, принадлежащего гражданам и юридическим лицам, в государственную собственность путем его национализации допускается только на основании принятого в соответствии с Конституцией Кыргызской Республики закона о национализации этого имущества и с возмещением лицу, имущество которого национализировано, стоимости этого имущества и других убытков, причиняемых его изъятием (Статья 288 Гражданского Кодекса Кыргызской Республики).

- по истечении срока действия соглашения;
- на основании взаимного письменного согласия всех сторон соглашения;
- по инициативе одной из сторон соглашения в порядке, предусмотренном соглашением;
- по решению органа или лица, уполномоченного сторонами соглашения на разрешение споров;
- в случае прекращения деятельности проектной компании или частного партнера или признания проектной компании или частного партнера банкротами (несостоятельными).

По умолчанию прекращение соглашения о ГЧП согласно Закону о ГЧП влечет определенные последствия, если иное не предусмотрено в соглашении о ГЧП, такие как: передача государственному партнеру инфраструктурного объекта и иных активов, полученных от государственного партнера; обучение и подготовка персонала государственного партнера; обеспечение непрерывности оказания вспомогательных услуг и предоставления ресурсов, если это требуется. Однако досрочное прекращение действия соглашения о ГЧП по вине одной из сторон соглашения о ГЧП влечет обязательства по возмещению другой стороне убытков, понесенных сторонами. Случаи прекращения соглашения о ГЧП, а также порядок возмещения ущерба являются обязательными условиями соглашения о ГЧП.

В. Разрешение споров

Споры, связанные с ГЧП, могут быть разрешены следующим образом в зависимости от предмета спора:

1. Споры, вытекающие и связанные с (а) порядком отбора частных партнеров, и (б) предоставлением частным партнером или проектной компанией услуг потребителям в ходе реализации проекта ГЧП, разрешаются в судах Кыргызской Республики. Однако по требованию государственного партнера, либо частный партнер, либо проектная компания вправе установить простые и эффективные механизмы разрешения споров в качестве досудебного порядка урегулирования спора.
2. Споры, вытекающие и связанные с заключением, исполнением и прекращением соглашения о ГЧП, разрешаются путем переговоров в соответствии с положениями соглашения о ГЧП. В случае невозможности урегулирования сторонами спора путем переговоров, стороны соглашения о ГЧП вправе определить в качестве органа по урегулированию спора суды или третейские суды Кыргызской Республики, или международные коммерческие арбитражи.

Согласно Закону об инвестициях любая сторона инвестиционного спора²⁶ может инициировать рассмотрение спора путем обращения в:

- Международный центр по разрешению инвестиционных споров (МЦРИС) на основании Конвенции по урегулированию инвестиционных споров между государствами и гражданами других государств или правил, регулирующих использование дополнительных средств для проведения слушаний Секретариатом центра;²⁷ или

²⁶ Инвестиционный спор является спором между инвестором и государственными органами, их должностными лицами, и другими участниками инвестиционной деятельности.

²⁷ Конвенция о порядке разрешения инвестиционных споров между государствами и гражданами других государств от 18 марта 1965 г. была ратифицирована в 1997 г. Однако инструмент ратификации не был депонирован.

- арбитраж или международный временный арбитражный трибунал (коммерческий суд), созданный в соответствии с арбитражными правилами Комиссии Организации Объединенных Наций по праву международной торговли (ЮНСИТРАЛ).

Что касается признания и приведения в исполнение решений, то Кыргызская Республика присоединилась к следующим международным договорам, согласно которым заинтересованная сторона может подать иск в суд Кыргызской Республики о признании и приведении в исполнение решения суда или арбитража другой страны:

- Конвенция ООН о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений от 10 июня 1958 г., к которой Кыргызская Республика присоединилась в 1995 г.;
- Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях между странами СНГ по гражданским, семейным и уголовным делам от 22 января 1993 г., ратифицированная Кыргызской Республикой в 1995 г. В 2004 г. Кыргызская Республика также ратифицировала Конвенцию о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам от 7 октября 2002г.;²⁸
- Ряд двусторонних соглашений о взаимной правовой помощи с Азербайджаном, Ираном, Индией, Китаем, Латвией, Монголией, Россией, Казахстаном, Узбекистаном и другими странами.

В настоящее время Кыргызской Республикой признаются и приводятся в исполнение:

- Решения иностранных арбитражных судов, созданных согласно арбитражным правилам Комиссии ООН по праву международной торговли (ЮНСИТРАЛ);
- Решения судов Армении, Беларуси, Казахстана, Латвии, Молдовы, России, Таджикистана, Туркменистана, Украины, и Узбекистана по гражданским, семейным и уголовным делам;
- Решения арбитражных, экономических и коммерческих судов Азербайджана, Молдовы, Казахстана, России и Таджикистана.

Если у Вас возникнут любые вопросы, связанные с данным обзором, Вы можете связаться с

Г-жой Гульнарой Каликовой, старшим партнером юридической фирмы «Каликова энд Ассошиэйтс». Тел.: + 996 (312) 66-60-60, электронная почта: gkalikova@k-a.kg, веб-сайт: www.k-a.kg

Г-жой Мээрим Качкынбаевой, консультантом Европейской экономической комиссии Организации Объединенных Наций (ЕЭКООН), электронный адрес: Meerim.Kachkynbaeva@unece.org, веб-сайт: <http://www.unece.org/ceci-welcome/areas-of-work/public-private-partnerships-ppp/icoeppp.html>

Г-жой Альбиной Рахмидиновой, юристом юридической фирмы «Каликова энд Ассошиэйтс». Тел.: + 996 (312) 66-60-60, электронная почта: arakhmidinova@k-a.kg, веб-сайт: www.k-a.kg

Обзор подготовлен по состоянию на 4 апреля 2013 года.

²⁸ Конвенция 2002 г. заменила собой Конвенцию 1993 г. Однако Конвенция 1993 г. продолжает применяться к отношениям между Кыргызской Республикой и странами-участницами этой Конвенции, если Конвенция 2002 г. не вступила в силу для последних.