



ИЮЛЬ 2016

Изменения в закон о государственно-частном партнерстве

3 июля 2016 года Президентом был подписан Федеральный закон № 360-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее – «Закон»). Законом вносятся ряд изменений в Федеральный закон от 13 июля 2015 № 224-ФЗ «О государственно-частном партнерстве, муниципально-частном партнерстве в Российской Федерации и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее – «Закон о ГЧП»).

Изменения в Закон о ГЧП вступают в силу 15 июля 2016 года.

1. НОВЫЕ ВОЗМОЖНОСТИ

1.1. Расширение сферы действия Закона о ГЧП

Законом дополняется перечень объектов, в отношении которых допускается заключение соглашений о государственно-частном / муниципально-частном партнерстве (далее – «ГЧП»).

Теперь на основе ГЧП могут создаваться также объекты охотничьей инфраструктуры и **имущественные комплексы, предназначенные для производства промышленной продукции и (или) иной деятельности в сфере промышленности.**

При этом Закон не предусматривает каких-либо ограничений по отраслям промышленности. Таким образом, соглашение о ГЧП потенциально может быть заключено в отношении любого промышленного предприятия.

На практике данные изменения позволят не только создавать на основе ГЧП новые объекты промышленности, но и **осуществлять реновацию существующих предприятий**, находящихся в государственной или муниципальной собственности, с возможностью их последующей **передачи частному инвестору.**

1.2. Предоставление инвестору публичного имущества, не являющегося объектом соглашения

Законом вводится категория *«иное предоставляемое по соглашению имущество»*, под которым понимается принадлежащее публичному партнеру на праве собственности имущество, которое не является объектом соглашения, однако 1) образует с ним единое целое и (или) 2) предназначено для использования в целях осуществления частным партнером деятельности, предусмотренной соглашением. Такое имущество подлежит возврату публичному партнеру при прекращении соглашения.



Введение данной категории имеет ключевое значение для проектов, предполагающих вовлечение **имущества, которое в силу закона не может находиться в частной собственности** (например, взлетно-посадочные полосы аэродромов).

Соглашение о ГЧП должно устанавливать состав и описание такого имущества, цели и срок его эксплуатации частным партнером, а также порядок его возврата.

Следует отметить, что схожая норма существует в концессионном законодательстве.

1.3. Участие нескольких финансирующих организаций

Положения Закона предусматривают возможность привлечения **одновременно нескольких финансирующих организаций** для реализации ГЧП проекта.

При этом каждая из финансирующих организаций вправе участвовать **в прямом соглашении**, которое заключается одновременно как с частным партнером (заемщиком), так и с публичным партнером.

Напомним, что согласно Закону о ГЧП, прямое соглашения является необходимой предпосылкой для передачи финансирующей организации в залог объекта соглашения либо прав частного партнера по соглашению, а также позволяет **учесть мнение финансирующей организации** при изменении и прекращении соглашения, а также замене частного партнера.

Легальное закрепление такой возможности позволит использовать более гибкие модели финансирования ГЧП-проектов.

2. УПРОЩЕНИЕ ПРОЦЕДУРНЫХ АСПЕКТОВ

2.1. Смягчение требований к наличию у частного партнера лицензий, допусков и разрешений на момент проведения конкурса

Первоначальной редакцией Закона о ГЧП предусматривалось, что инвестор должен обладать всеми необходимыми лицензиями, допусками и разрешениями для осуществления деятельности, предусмотренной соглашением о ГЧП (далее – **«Разрешительная документация»**), на момент проведения конкурса на право заключения такого соглашения.

Законом соответствующие положения были скорректированы.

Теперь данное **требование не применяется** в отношении Разрешительной документации, получение которой в соответствии с законодательством допускается только после заключения соглашения о ГЧП и выполнения необходимых для этого условий такого соглашения.

По всей видимости, речь должна идти о такой Разрешительной документации, которая не может быть получена в силу отсутствия у инвестора правовых оснований для использования имущества, находящегося в публичной собственности, до заключения соглашения. При такой трактовке, в качестве примера можно привести разрешение на строительство объекта, для оформления которого требуются правоустанавливающие документы на земельный участок, а также лицензирование деятельности, связанной с обращением отходов, требующее для оформления подтверждение прав на объекты обезвреживания и размещения отходов.



Кроме того, согласно Закону, для целей участия в конкурсе **требования** о наличии Разрешительной документации **могут быть подтверждены** не только самим заявителем, но и **иными лицами**.

Так, допускается подтверждение указанных требований лицами, с которыми заявитель связан в силу **корпоративного участия** (в частности, лицами владеющими (прямо или косвенно) не менее 10 процентов уставного капитала заявителя) либо **лицами, с которым заявитель заключил соглашение о намерениях**, предусматривающее исполнение отдельных обязательств частного партнера.

Данное нововведение позволит минимизировать издержки инвесторов на подготовительном этапе реализации проекта, что особенно актуально в случае создания для реализации ГЧП-проекта специальной проектной компании, которая априори не обладает никакими разрешениями.

Вместе с тем, Законом **не предусмотрена возможность подтверждения** требований о наличии Разрешительной документации **иными лицами** в случае разработки и направления предложения о реализации проекта самим инвестором (в порядке т.н. «**частной инициативы**»). Положения Закона о ГЧП в этой части остались прежними.

Напомним, что по Закону о ГЧП инвестор должен обладать соответствующими документами на момент направления предложения о реализации проекта публичному субъекту, т.е. уже на начальном этапе процедуры.

2.2. Сокращение максимального срока оценки эффективности и сравнительного преимущества проекта

Законом вдове сокращен срок стадии оценки эффективности и сравнительного преимущества проекта ГЧП – **до 90 дней**.

Поскольку оценка эффективности и сравнительного преимущества является обязательной стадией рассмотрения предложения о реализации проекта как в рамках общей процедуры, так и в рамках частной инициативы, данное изменение позволит **сократить сроки вхождения инвестора в проект**.

Для примера, если ранее ориентировочный срок заключения соглашения в порядке частной инициативы (в случае, если конкурс не объявлялся) составлял около 14-15 месяцев, то с учетом изменений, данный срок на практике не должен превышать 12 месяцев (без учета временных затрат на подготовку самого предложения).

2.3. Упрощение требований к содержанию решения о реализации проекта для частной инициативы

В случае подготовки проекта в рамках частной инициативы в решении публичного субъекта о реализации проекта (далее – «Решение») теперь должны определяться лишь цели, задачи реализации проекта, характеристика публичного партнера, а также существенные условия соглашения, что существенно облегчает содержание документа

Ранее действующая редакция Закона о ГЧП не содержала специальных требований к содержанию Решения при реализации проекта в порядке частной инициативы.

В результате, несмотря на то, что в рамках частной инициативы конкурс мог и не проводиться, Решением должны были утверждаться, в том числе, критерии конкурса и их параметры, конкурсная документация (либо порядок и сроки ее утверждения), а также состав конкурсной комиссии.



Теперь такие условия будут определяться **только в случае перехода к конкурсным процедурам** при появлении иных лиц, заинтересованных в реализации проекта. Таким образом, изменение направлено на сокращение организационных затрат публичного партнера, а также сроков вхождения в проект.

3. СУДЬБА РЕГИОНАЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

Законом **продлевается срок** приведения регионального законодательства в соответствие с положениями Закона о ГЧП **до 1 января 2025 года**. Первоначально предполагалось скорректировать региональные законы не позднее июля 2016 года.

При этом Законом уточняется, что до приведения в соответствие **изменение соглашений о ГЧП** (включая изменение условий о сроке), заключенных в соответствии с региональным законодательством до вступления в силу Закона о ГЧП (1 января 2016 года) осуществляется в соответствии с **правилами региональных законов**. Таким образом, отношения сторон, связанные с исполнением соглашений о ГЧП, заключенные до 1 января 2016 года, а также внесением в них изменений будут полностью регулироваться региональным законодательством.

Авторы: юрист Юрий Нефедов и старший юрист Ольга Мищенко

Контакты



Иван СМИРНОВ
Управляющий партнер
санкт-петербургского офиса
+7 (812) 322 9681
ivan_smirnov@epam.ru



Елена ГАВРИЛИНА
Партнер
+7 (495) 935 8010
elena_gavrilina@epam.ru



Юрий САВВИН
Партнер
+7 (495) 935 8010
yuri_savvin@epam.ru



Ольга МИЩЕНКО
Руководитель практики
строительства и ГЧП санкт-петербургского офиса
+7 (812) 322 9681
olga_mischenko@epam.ru

Подписка и отказ от подписки

Данный материал подготовлен исключительно в информационных и/или образовательных целях и не является юридической консультацией или заключением. «Егоров, Пугинский, Афанасьев и партнеры», его руководство, адвокаты и сотрудники не могут гарантировать применимость такой информации для Ваших целей и не несут ответственности за Ваши решения и связанные с ними возможные прямые или косвенные потери и/или ущерб, возникшие в результате использования содержащейся в данных материалах информации или какой-либо ее части.

Вы получили эту информацию, так как данная тематика может представлять для вас интерес. Если данная информация была направлена вам по ошибке, приносим наши извинения и просим направить отказ от рассылки. Чтобы отказать от получения рассылок «Егоров, Пугинский, Афанасьев и партнеры», пожалуйста, ответьте на это письмо с темой **Unsubscribe**. Для включения нового адресата в число получателей рассылки необходимо ответить на это письмо с темой **Subscribe**.