



Андрей Шихалеев, помощник юриста Юридической фирмы LECAP

## ЮНСИТРАЛ опубликовал изменения к Руководству для законодательных органов по проектам в области инфраструктуры, финансируемым из частных источников

В статье отмечается, что по итогам 52 сессии в июле 2019 года ЮНСИТРАЛ принял блок изменений к Руководству ЮНСИТРАЛ для законодательных органов по проектам в области инфраструктуры, финансируемым из частных источников (ПИФЧИ). В Руководство включены положения о новых моделях возврата инвестиций, уточнены процедуры запроса предложений и установлены требования к оценке проектов ГЧП.

Руководство ЮНСИТРАЛ по ПИФЧИ (издано в 2001 году) является сборником рекомендаций, подготовленным Комиссией ООН по праву международной торговли (ЮНСИТРАЛ) с целью оказания помощи государствам в разработке нормативно-правовой базы в сфере ГЧП, которая способна обеспечить баланс частных и публичных интересов. На 2015 год в законодательствах 58 стран, в число которых входят такие страны как Франция, Мексика и Южная Корея, отражены более 57% рекомендаций Руководства, а по некоторым разделам соответствие законодательства Руководству составляет до 77%.

Руководство также используется иными международными организациями для подготовки собственных материалов, таких как Основные принципы современного законодательства о концессиях (Core Principles for a Modern Concession Law), подготовленные Европейским банком реконструкции и развития, и Базовые элементы закона о концессионных соглашениях (Basic Elements of a Law on Concession Agreements), подготовленные ОЭСР.

Новые типовые положения представлены по каждому рассматриваемому в Руководстве аспекту, в том числе в связи с распределением рисков, выбором частного партнера, созданием и эксплуатацией объекта соглашения. Авторы отмечают, что типовые положения могут быть использованы как модельные при обновлении и улучшении российского законодательства о ГЧП. Выпуск консолидированного пересмотренного издания Руководства планируется позднее в этом году.

### Расширение сферы действия Руководства. Новые модели возврата инвестиций

Если раньше Руководство распространялось только на концессии с моделью возврата инвестиций в виде платежей от потребителей, то теперь сфера его действия расширена в отношении всех моделей ГЧП, в том числе и с возвратом инвестиций за счет платежей от публичного партнера (availability-based payments).

В этой связи Руководство ЮНСИТРАЛ для законодательных органов по проектам в области инфраструктуры, финансируемым из частных источников (ПИФЧИ) будет переименовано в Руководство для законодательных органов по публично-частным партнерствам (ПЧП).

Таблица 1. Новые модели возврата инвестиций в Руководстве ЮНСИТРАЛ

	Авансовые или арендные платежи	Платежи на основе пропускной способности и использования	Закупочные обязательства
Способ возврата инвестиций	Платежи от публичного партнера	Платежи от публичного партнера	Платежи от публичного партнера
Расчет платежа	Фиксированный в соответствии с согласованной в договоре формулой	Размер платежа основывается на оценке фактического спроса на предоставляемые по соглашению услуги (количество единиц предоставления услуги на согласованную цену за каждую единицу)	Фиксированный в соответствии с согласованным в договоре объемом закупаемых товаров/услуг
Возможные варианты модели	<p>Платежи осуществляются за:</p> <ul style="list-style-type: none"> <li>– создание/реконструкцию объекта соглашения,</li> <li>– эксплуатацию объекта соглашения,</li> <li>– обеспечение доступа публичному партнеру к объекту соглашения или его фактическое использование.</li> </ul> <p>Может быть установлена система вычетов и поощрений, привязанная к качеству оказываемых услуг.</p>	<p>Платежи вместо прямых сборов с потребителей, (скрытые/теневые сборы)</p> <p>Платежи в дополнение к прямым сборам с потребителей при установлении минимального гарантированного дохода (МГД)</p>	<p>Сфера энергетики:</p> <p>Сборы за наличие мощностей (покрытие всех фиксированных затрат + выплата нормы прибыли)</p> <p>Сборы за потребление (покрытие переменных эксплуатационных затрат)</p>

### Запрос предложений с проведением диалога

Расширение сферы охвата Руководства позволило его связать с Типовым законом ЮНСИТРАЛ о публичных закупках 2012 г. Из данного закона была заимствована процедура запроса в форме запроса предложений с проведением диалога. Такой метод, отличающийся от двухэтапных торгов, позволяет до начала конкурса обсудить характеристики проекта и финансовые аспекты потребностей публичного партнера, а также понять наличие заинтересованности в проекте со стороны потенциальных частных

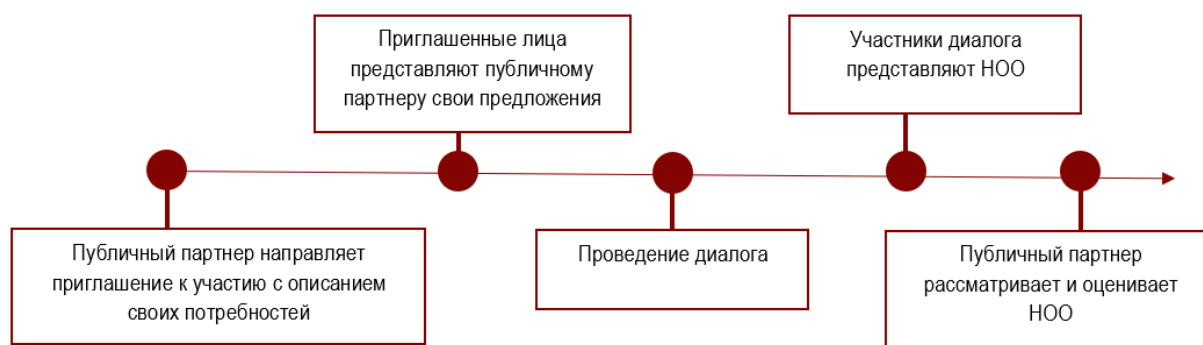
партнеров. Проведение диалога не подразумевает проведение переговоров или торгов и принятия на себя каких-либо обязательств любой из сторон.

К особенностям данного метода относится то, что публичному партнеру не требуется представлять полное техническое описание объекта, ответственность за разработку технического решения лежит на потенциальных частных партнерах. Сам диалог может состоять из нескольких раундов,

по итогу которых участники диалога могут доработать свои предложения. В то же время публичный партнер не может изменять объект проекта и иные существенные элементы, не являющиеся предметом диалога. По итогу

диалога участники представляют публичному партнеру наилучшие и окончательные оферты, которые публичный партнер рассматривает и оценивает.

Рисунок 1. Запрос предложений с проведением диалога



## Разработка проекта

Существенные изменения были внесены в рекомендации, посвященные этапу разработки проекта. В Руководство был добавлен раздел об оценке проекта – его экономичности и эффективности, фискальных рисков, социального воздействия, экологических последствий и воздействия на конкуренцию.

Во-первых, оценка проекта должна показать, что осуществление проекта в качестве ГЧП является наилучшим из возможных вариантов (сравнительное преимущество проекта). Касательно фискальных рисков необходимо определить какое публично-правовое образование несет в итоге ответственность за проект (федеральная власть, субъект или орган местного самоуправления), а также планируется ли дополнительная поддержка проекта со стороны публичного партнера.

Проект также должен соответствовать общим потребностям и стратегиям в области развития инфраструктуры и общедоступных услуг, а также более широкой экономической и социальной политике правительства (оценка

социального воздействия). Необходимо определить потенциальные экологические последствия и меры по минимизации негативного воздействия на окружающую среду.

Наконец, Руководство рекомендует рассмотреть целесообразность предоставления частному партнеру исключительных прав на эксплуатацию инфраструктуры или на оказание соответствующих услуг и географический охват таких исключительных прав. В целом, на стадии разработки проекта Руководство рекомендует публичному партнеру до начала конкурса определить как можно больше существенных элементов – например, предусматриваемые для объекта ГЧП механизмы собственности и обслуживания, модель оплаты и форму ГЧП. Это позволит лучше понять наличие на рынке спроса инвесторов на проект, облегчить процедуру отбора и ускорить процесс заключения соглашения.

## Прекращение эксплуатации объекта ГЧП

В Руководство был включен раздел, посвященный прекращению эксплуатации объекта ГЧП.

Для устаревших или не соответствующих принципам экологичности объектов Руководство рекомендует предусмотреть в законодательстве меры и процедуры прекращения эксплуатации после окончания проекта ГЧП.

В число таких мер может входить оценка объекта на предмет его потенциального устаревания и связанных с ним рисков для здоровья человека и окружающей среды, а также определение стоимости мероприятий по выведению объекта из эксплуатации и любой потенциальной ответственности за создание опасности для окружающей среды.

### О компании

LECAP – ведущий юридический консультант в сферах рынков капитала, корпоративного права, финансовых сделок и ГЧП. На счету команды LECAP более 45 M&A и реорганизаций, 45+ законопроектов, 200+ выпусков акций, 400+ облигационных займов, 75+ сопровождаемых проектов ГЧП. Экспертиза LECAP в сферах рынков капитала, корпоративного права, ГЧП и проектного финансирования отмечена ведущими международными юридическими рейтингами: Chambers Europe, The Legal 500, IFLR1000, Best Lawyers. Лучшая юридическая фирма на рынке облигаций семь лет подряд (2012–2018 гг.) по итогам ежегодного голосования участников инвестиционного рынка, проводимого Cbonds.

Контакты: 119048, г. Москва, ул. Усачева д. 1, с. 1, +7 (495) 122 05 17, [lecap@lecap.ru](mailto:lecap@lecap.ru), [www.lecap.ru](http://www.lecap.ru), [facebook.com/lecaplaw/](https://www.facebook.com/lecaplaw/)

