

## Существенные условия концессионных соглашений: что важно учитывать при формулировании условий долгосрочных обязательств сторон

**С.В. Дубинчина**

советник практики ГЧП и проектного финансирования юридической фирмы  
LECAP (г. Москва)

Светлана Вячеславовна Дубинчина, svetlana.dubinchina@lecap.ru

С учетом широкой практики заключения концессионных соглашений на территории Российской Федерации практически в каждом субъекте Российской Федерации уже заключено и находится на этапе исполнения не одно концессионное соглашение, как правило, заключен пакет таких соглашений. В связи с этим можно утверждать, что стороны таких соглашений получили возможность оценить качество юридической техники указанных соглашений, а также понять важность исключения ситуаций, при которых изменение внешней среды (изменение нормативного правового регулирования, отсутствие необходимого земельного участка для размещения объекта концессионного соглашения, изменение стоимости привлечения финансовых ресурсов), а также субъективные факторы (смена руководства публичного партнера или кадровые изменения в структуре управления частного партнера) могли бы повлиять на исполнение сторонами концессионного соглашения в течение всего его срока.

В долгосрочном соглашении важно, чтобы в его условиях емко учитывались различные факторы воздействия внешней среды. Применительно к концессионным соглашениям это обстоятельство также обусловлено существующими ограничениями на внесение изменений в них, установленными постановлением Правительства Российской Федерации от 24 апреля 2014 года № 368 «Об утверждении Правил предоставления антимонопольным органом

согласия на изменение условий концессионного соглашения», устанавливающим основания, по которым могут быть изменены существенные условия концессионного соглашения, а также порядок согласования антимонопольным органом таких изменений.

В связи с изложенным рассмотрим, как судебная практика отражает необходимость более тщательной подготовки основных условий концессионных соглашений с учетом долгосрочного характера обязательств сторон и требований нормативного правового регулирования, ограничивающего основания внесения указанных изменений.

### Исполнимость условий концессионного соглашения

Особый статус имеют существенные условия концессионного соглашения, предусмотренные статьей 10 Федерального закона от 21 июля 2005 года № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях», определяемые в решении о заключении концессионного соглашения и на основании конкурсного предложения концессионера. Изменить указанные условия, как уже отмечалось, можно только в определенном порядке при наличии решения уполномоченного органа концедента и согласования с антимонопольным органом. В связи с этим суды при рассмотрении исковых заявлений о внесении изменений в концессионные со-

глашения, о расторжении концессионных соглашений либо исков, обусловленных ненадлежащим исполнением сторонами принятых на себя обязательств, исходят из того, что существенные условия концессионного соглашения должны быть исполнимыми, то есть сформулированными исходя из объективных условий реализации проекта, при этом неисполнимые условия концессионного соглашения могут быть изменены. Однако изменение среды и выявление существенно изменившихся обстоятельств оцениваются судами в каждом конкретном случае индивидуально.

Стороны концессионного соглашения, пытаясь сократить сроки создания объекта соглашения, стремятся подробно прописать порядок и сроки исполнения всех обязательных условий, которые должны быть выполнены до начала строительства объекта. При формулировании таких условий важно учитывать сроки, установленные для реализации того или иного мероприятия в нормативном правовом регулировании, касающемся реализации обязательств сторон концессионного соглашения.

Так, в постановлении Восьмого Арбитражного апелляционного суда от 14 февраля 2017 года по делу № А81-4559/2016 суд не усмотрел в действиях концессионера нарушений установленного в концессионном соглашении срока разработки и утверждения инвестиционной программы (5 месяцев с момента подписания соглашения), за нарушение которого стороны определили штраф в значительном размере, несмотря на то, что это обязательство концессионером не было выполнено в указанный срок. Правоприменитель указал, что *пятимесячный срок с момента заключения соглашения (29 ноября 2015 года) с учетом необходимости разработки программы в этот же срок, а также с учетом положений Порядка согласования и утверждения инвестиционных*

программ организаций, осуществляющих регулируемые виды деятельности в сфере теплоснабжения, а также требований к составу и содержанию таких программ (за исключением таких программ, утверждаемых в соответствии с законодательством Российской Федерации об электроэнергетике) [4], *устанавливающих период для утверждения инвестиционных программ с 15 марта до 30 октября, изначально являлся неисполнимым и неразумным.* Суд указал, что является несостоятельной позиция истца о добровольном принятии ответчиком условия о сроках выполнения договорного обязательства и применении положений Гражданского кодекса Российской Федерации о свободе договора. Таким образом, суд обратил внимание на несколько важных моментов, которые необходимо учитывать при формировании условий концессионных соглашений. Таковыми, помимо обязательности нормативно установленных сроков исполнения обязательств сторонами, также являются исполнимость условий, закладываемых в концессионное соглашение, их соотношение с нормативно установленными сроками реализации конкретных мероприятий, проводимых сторонами в ходе реализации соглашения.

#### **Исполнимость закладываемых условий и возможность внесения изменений в концессионное соглашение**

Отдельного внимания заслуживает позиция судебных инстанций по делу № А32-30156/2013<sup>1</sup> по иску концедента о расторжении концессионного соглашения в связи с нарушением инвестиционных обязательств концессионером. В этом судебном решении указывается на отдельные аспекты, при наличии которых концессионер может обратиться к концеденту с требованием об изменении концессионного соглашения, если положения таких согла-

<sup>1</sup> Решение Арбитражного суда Краснодарского края от 18 февраля 2016 года по делу № А32-30156/2013 оставлено в силе вышестоящими инстанциями.