



Генеральная Ассамблея

Distr.: General
12 May 2003

Original: Russian

Комиссия Организации Объединенных Наций по праву международной торговли

Тридцать шестая сессия

Вена, 30 июня – 11 июля 2003 года*

Проект добавления к Руководству ЮНСИТРАЛ для законодательных органов по проектам в области инфраструктуры, финансируемым из частных источников

Записка Секретариата

Подборка замечаний правительств и международных организаций

Добавление

Содержание

	<i>Стр.</i>
II. Подборка замечаний	2
A. Государства	2
1. Беларусь	2

* Сроки пересмотрены.



II. Подборка замечаний

A. Государства

Беларусь

[Подлинный текст на русском языке]

1. По результатам рассмотрения Руководства ЮНСИТРАЛ для законодательных органов по проектам в области инфраструктуры, финансируемым из частных источников, заинтересованными государственными органами высказаны следующие предложения.
2. Особенности осуществления инвестиционной деятельности в Республике Беларусь на основе концессий регулируются Инвестиционным кодексом Республики Беларусь (далее – Кодекс). Статья 49 Кодекса устанавливает, что инвестиционная деятельность в отношении недр, вод, лесов, земель и объектов, находящихся только в собственности государства, либо деятельность, на осуществление которой распространяется исключительное право государства, могут осуществляться на основе концессий.
3. В законодательстве Республики Беларусь под концессией согласно статье 50 Кодекса понимается договор, заключаемый Республикой Беларусь с инвестором о передаче на возмездной основе на определенный срок права на осуществление на территории Республики Беларусь отдельного вида деятельности, на которую распространяется исключительное право государства, либо права пользования имуществом, находящимся в собственности Республики Беларусь.
4. Предлагаемые рекомендации ЮНСИТРАЛ в значительной степени находят свое отражение в содержании действующего законодательства Республики Беларусь.
5. Так, Рекомендация 2 отражена в статье 52 Кодекса, которая определяет стороны концессионного договора в лице Правительства Республики Беларусь или уполномоченного им республиканского органа государственного управления Республики Беларусь (концессионный орган).
6. Рекомендации 4 и 5 отражены в статье 51 данного Кодекса. Рекомендациям 10 и 11 отвечает действующее хозяйственное процессуальное законодательство, согласно которому хозяйственные суды Республики разрешают споры экономического характера, в том числе с участием иностранных лиц. При этом иностранным лицам предоставляются равные с национальными права и обязанности.
7. Рекомендации 13 отвечают положениям статей 14 и 15 Инвестиционного кодекса, которыми определена государственная поддержка инвестиционной деятельности в виде предоставления льгот по налоговым и таможенным платежам, гарантий правительства, централизованных инвестиционных ресурсов и дополнительных гарантий инвесторам.
8. Содержанию части второй проекта типовых законодательных положений по проектам в области инфраструктуры, финансируемым из частных источников

(Типовое положение 3 "Полномочия заключать концессионные договоры"), соответствует пункт 2 статьи 52 Кодекса.

9. Типовое положение 4 "Секторы инфраструктуры", в которых могут быть выданы концессии, – статье 53 Кодекса.

10. По разделу II "Выбор концессионера" типовое положение 5 "Правила, регулирующие процедуры отбора" и по части I "Предварительный отбор участников процедур" типовое положение 6 "Цель и процедуры предварительного отбора" соответствуют содержанию главы 12 данного нормативно-правового акта.

11. Типовое положение 7 "Критерии предварительного отбора" включено в содержание статьи 63 Кодекса "Заявка на участие в конкурсе или аукционе". Типовое положение 8 "Участие консорциумов" соответствует части 3 этой же статьи.

12. Типовое положение 9 "Решение о предварительном отборе" и часть 2 "Процедура запроса предложений" не урегулированы в достаточной степени в действующем законодательстве Республики Беларусь.

13. Заключение концессионных договоров без проведения конкурентных процедур, согласно части 4 статьи 59 Инвестиционного кодекса, возможно лишь в двух случаях: если поступила единственная заявка и по решению Президента Республики Беларусь, когда в целях государственной безопасности или интересов обороны требуется заключение концессионного договора путем прямых переговоров с определенным инвестором. Поэтому Типовое положение 18 не соответствует законодательству Республики Беларусь.

14. Регулирование "незапрошенных предложений" в законодательстве Республики Беларусь отсутствует и нецелесообразно, поскольку заключение концессионного договора возможно только на основе конкурса или аукциона, за исключением случаев, предусмотренных частью 4 статьи 59 Кодекса.

15. Типовому положению 24 "Конфиденциальность переговоров" соответствует часть 5 статьи 63 Кодекса, которая устанавливает, что сведения, полученные об участниках конкурса или аукциона, являются коммерческой тайной.

16. Типовое положение 25 "Уведомление о принятии решения заключить договор" соответствует части 2 статьи 64 Кодекса. Типовое положение 27 "Процедуры обжалования" согласуется со статьей 65.

17. В отношении типового положения 28 "Содержание концессионного договора" сообщаем, что статьи 67–70 Инвестиционного кодекса Республики Беларусь содержат условия, включаемые в концессионный договор, которые не в полной мере совпадают с содержанием типовых положений.

18. По нашему мнению, можно согласиться с содержанием типового положения 29 "Применимое право", которым устанавливается, что концессионный договор регулируется законодательством принимающего государства, если иное не предусмотрено в концессионном договоре. При этом следует иметь в виду, что согласно хозяйственному процессуальному законодательству споры о недвижимом имуществе, о нарушении прав собственника или иного законного владельца, не связанные с лишением владения, являются исключительной подсудностью по месту нахождения

имущества. В соответствии со статьей 130 Гражданского кодекса Республики Беларусь к недвижимому имуществу относятся земельные участки, участки недр, обособленные водные объекты и все, что прочно связано с землей, в том числе леса, здания, сооружения.

19. Требования, содержащиеся в типовом положении 30, отсутствуют в законодательстве Республики Беларусь. Представляется, что данные рекомендации было бы целесообразно использовать при доработке нашего законодательства.

20. Содержание типового положения 31 "Собственность на активы" соответствует специальным условиям, подлежащим включению в концессионный договор. В специальных условиях находит отражение и типовое положение 34 "Финансовые механизмы".

21. Типовое положение 32 "Приобретение прав, связанных со строительной площадкой". Согласно статье 12 кодекса Республики Беларусь о земле юридическим лицам Республики Беларусь, в том числе предприятиям с иностранными инвестициями, земельные участки могут передаваться в собственность при приватизации объектов государственной собственности. Земельные участки также могут передаваться в собственность юридическим лицам Республики Беларусь при осуществлении инвестиционных проектов. В то время концессионный договор носит срочный характер, поэтому представляется, что при предоставлении в пользование земельного участка возможно оформление договоров аренды земель со сроками концессионного договора.

22. В отношении типового положения 33 Кодекс Республики Беларусь о земле в статье 3 устанавливает, что собственник земельного участка вправе требовать от собственника соседнего земельного участка, а в необходимых случаях – и от собственника другого земельного участка предоставления права ограниченного пользования соседним участком (сервитута). Сервитут устанавливается для обеспечения прохода, проезда через соседний, а в необходимых случаях – через другой земельный участок, прокладки и эксплуатации линий электропередачи, связи и трубопроводов, обеспечения водоснабжения и мелиорации, а также иных нужд. Собственник земельного участка, обремененного сервитутом, вправе, если иное не предусмотрено законодательством, требовать от лиц, в интересах которых установлен сервитут, соразмерную плату за пользование земельным участком.

23. Уступка концессионного договора, предусмотренная в типовых положениях 36 и 37, законодательством Республики Беларусь не предусматривается.

24. Содержание типового положения 39 "Компенсация в связи с конкретными изменениями в законодательстве" отражено в статье 76 Инвестиционного кодекса, которая закрепляет стабильность условий концессионных договоров в течение всего срока их действия.

25. В отношении раздела IV "Срок действия, продление и прекращение концессионного договора" сообщаем, что статья 72 Инвестиционного кодекса определяет, что концессионный договор может заключаться на срок до 99 лет. По истечении срока договора концессионер, добросовестно выполнивший основные условия этого договора, пользуется преимущественным правом на его

перезаключение. При этом Президентом Республики Беларусь или по его поручению правительством Республики Беларусь может быть принято, при наличии заявки концессионера, решение о продлении действия договора на тот же срок без проведения конкурса или аукциона. Письменная заявка для продления договора подается концессионером в концессионный орган не позднее чем за один год до истечения срока действия концессионного договора. Более подробно данные правоотношения законодательством Республики Беларусь не регулируются.

26. Представляется, что типовые положения в этой части могли бы быть использованы в целях совершенствования национального законодательства.

27. Раздел V "Урегулирование споров" не противоречит законодательству Республики Беларусь. В то же время в отношении содержания типового положения 50 о том, что организация–заказчик может потребовать от концессионера создать упрощенные и эффективные механизмы для рассмотрения претензий, представленных его клиентами или пользователями объекта инфраструктуры, следует отметить, что законодательством Республики Беларусь не предусматриваются такие полномочия стороны по концессионному договору. Защита прав и законных интересов потребителя осуществляется в порядке, определенном законодательством Республики Беларусь.
