

Некоторые особенности и положения нового законопроекта о недрах и недропользовании*

С. Ахметова, партнер, директор филиала юридической фирмы «GRATA» (г. Алматы)

Проект закона объединяет в себе нормы действующего Закона Республики Казахстан от 27 января 1996 г. № 2828 «О недрах и недропользовании» (далее — Закон о недрах) и Закона Республики Казахстан от 28 июня 1995 г. № 2350 «О нефти» (далее — Закон о нефти), а также включает в себя положения и требования некоторых постановлений Правительства Республики Казахстан и иных подзаконных нормативных актов.

Хотя одним из принципов законодательства о недропользовании остается «создание благоприятных условий для привлечения инвестиций в проведение операций по недропользованию», на самом деле оно ужесточает условия проведения операций по недропользованию, устанавливает положения, изменяющие инвестиционную привлекательность сектора природных ресурсов Казахстана в худшую сторону. В то же время плюсом данного законопроекта являются положения, которые разъясняют многие вопросы применения закона на практике.

Рассмотрим некоторые особенности и положения нового законопроекта.

1. Определения понятий и связанные с ними положения

В законопроекте выделено два отдельных определения понятий «концентрация прав на проведение операций по недропользованию» и «концентрация прав в рамках контракта». При этом последнее определение является новым и относится к «совместным обладателям права недропользования», к которым статья 27 законопроекта относит недропользователей (т.е. нескольких соподрядчиков) в рамках одного контракта.

Законопроект предусматривает положения о действующих государственных структурах, имеющих отношение к реализации операций по недропользованию, а также их функция — Межведомственной комиссии по вопросам осуществления приоритетного права государ-

ства, Центральной комиссии по разведке и разработке полезных ископаемых, Экспертной комиссии по вопросам недропользования. Кроме традиционных определений понятий разведки и добычи предлагается более подробно определить понятия, характеризующие отдельные стадии операций по недропользованию, — «оценочные работы», «поисковые работы», «пробная эксплуатация», «опытно-промышленная добыча», «опытно-промышленная разработка», «промышленная разработка». В законопроекте даются также подробные определения проектной документации — проекта опытно-промышленной добычи, проекта оценочных работ, проект поисковых работ, проекта пробной эксплуатации, проекта разработки месторождения, технологической схемы разработки месторождения.

2. Положения о приоритетном праве государства

В законопроект введена новая статья «Приоритетные права Республики Казахстан в сфере недропользования», содержащая в том числе положения ныне действующего Закона о недрах о приоритетном праве государства на приобретение: а) полезных ископаемых; б) права недропользования, доли участия (акций) в недропользователе или юридическом лице, прямо или косвенно влияющем на решения недропользователя.

При этом законопроект содержит **существенные изменения**, касающиеся приоритетного права государства на приобретение права недропользования или доли участия (акций) в недропользователе или юридическом лице, влияющем на его решения.

Прежде всего такое приоритетное право теперь распространяется на любые виды сделок. Статья 71 ныне действующего Закона о нед-

* Законопроект разработан Министерством энергетики и минеральных ресурсов Республики Казахстан // www.memr.kz.



рах указывает, что приоритетное право применяется в случае **отчуждения** права недропользования или доли участия (акций) в недропользователе или юридическом лице, влияющем на его решения. При этом может подразумеваться любая сделка. Но указание на то, что государство реализует свое право на условиях не хуже, чем предложены другими **покупателями**, означает, что **статья 71 Закона о недрах распространяет свое действие только на сделки по купле-продаже**. Статья 12 законопроекта четко устанавливает, что приоритетное право государства распространяется на случаи, когда право недропользования или доля участия (акций) в недропользователе или юридическом лице, влияющем на его решения, **отчуждаются по возмездным и безвозмездным основаниям**.

В проект закона введена новая статья 13, регулирующая **порядок реализации приоритетного права государства**. Согласно данной статье приоритетное право распространяется на следующих субъектов:

- лиц, отчуждающих право недропользования;
- лиц, передающих право недропользования или связанного с ним объекта в уставный капитал юридического лица;
- лиц, отчуждающих объекты, связанные с правом недропользования.

К таким связанным с правом недропользования объектам отнесены:

- а) доли участия (пакеты акций) в недропользователе;
- б) доли участия (пакеты акций) в юридическом лице, которое имеет:
 - в Казахстане основную деятельность, связанную с недропользованием (хотя в самом проекте не уточняется, что понимается под «основной деятельностью, связанной с недропользованием»);
 - возможность прямо или косвенно определять решения недропользователя или влиять на такие решения.

Как уже отмечалось, государство имеет приоритет по любой возмездной или безвозмездной сделке, связанной с отчуждением права недропользования или связанного с ним объекта, указанного выше.

Законопроектом предусмотрена следующая процедура реализации приоритетного права государством:

- 1) в компетентный орган направляется заявление;
- 2) компетентный орган в течение 30 рабочих дней передает заявление и приложенные к нему материалы на рассмотрение межведомственной комиссии (МВК);
- 3) МВК рассматривает все материалы в течение 20 рабочих дней и:

- в случае решения о приобретении отчуждаемого объекта МВК направляет протокол о своем решении в государственный орган или национальную компанию, уполномоченные на приобретение отчуждаемого объекта от имени государства. Далее, государственный орган или национальная компания, уполномоченные на приобретение отчуждаемого объекта от имени государства, в течение 15 рабочих дней принимают решение о приобретении или отказе в приобретении. При этом, несмотря на положительное решение МВК, государственный орган или национальная компания могут принять решение об отказе приобрести отчуждаемый объект. Если же принято решение приобрести отчуждаемый объект, то государственный орган или национальная компания должны завершить сделку по приобретению не позднее чем в течение шести месяцев с момента принятия такого решения;
- в случае отказа приобрести отчуждаемый объект МВК направляет протокол о своем решении в компетентный орган.

Как и в действующем Законе о недрах, в рассматриваемом законопроекте отмечено, что государство реализует свое приоритетное право на условиях не хуже, чем предложены другими приобретателями. При этом по безвозмездным сделкам приобретение государством права недропользования или связанного с ним объекта будет осуществляться по рыночной стоимости, определяемой согласно законодательству об оценочной деятельности.

В Законе Республики Казахстан от 30 ноября 2000 г. № 109-II «Об оценочной деятельности» в Республике Казахстан» дается определение понятия «рыночная стоимость», которое объясняет, что это наиболее вероятная цена, по которой объект может быть отчужден в условиях конкуренции, при условии, что сто-

Остается открытым вопрос: как же будет действовать новая норма в отношении первичного выпуска в обращение акций и дополнительно эмитированных акций иностранных акционерных обществ, которые имеют в Казахстане дочернее предприятие – недропользователя?



роны действуют без принуждения и в своих интересах и имеют полную информацию об объекте.

Таким образом, можно сделать вывод, что при реализации приоритетного права по безвозмездной сделке государство будет производить оплату отчуждающей стороне. В этом случае государство будет реализовывать свое право по цене, определенной исходя из конкурентных предложений цены за отчуждаемое таким образом имущество, которое могли бы предложить другие заинтересованные лица.

Однако неясно, как будет производиться оценка стоимости, если право недропользования или связанные с ним объекты передаются по безвозмездной сделке в составе имущественного комплекса (активов). Неясно также, как будет производиться оценка, если безвозмездная сделка осуществляется вне территории Казахстана, если отчуждающая сторона — иностранный недропользователь или иностранный участник иностранного недропользователя.

3. Изменения в условиях реквизиции полезных ископаемых

В статье 15 о праве государства на реквизицию полезных ископаемых в проекте закона **изменены условия реквизиции**. Изменения коснулись следующих двух моментов:

1) субъектов, у которых может проводиться реквизиция.

По действующему Закону о недрах реквизиция проводится у **каждого** недропользователя, а в проекте закона — у **любого** недропользователя. То есть при применении проекта закона на практике имеется риск того, что правительство может принять решение о реквизиции только, например, у конкретного или конкретных недропользователей. Из толкования новой нормы следует, что у национальной компании или связанных с ней недропользователей реквизиция может не проводиться;

2) выплаты компенсации недропользователю за реквизируемые полезные ископаемые.

В действующем Законе о недрах предусмотрена компенсация за полезные ископаемые по ценам мирового рынка. В законопроекте предусмотрено, что выплата компенсации производится по ценам, сложившимся за последний месяц перед реквизицией. При этом не указано, какие цены будут приниматься за основу — цены мирового или местного рынка.

Документы

Казахстан продлил запрет на экспорт нефтепродуктов

Казахстан продлевает запрет на экспорт нефтепродуктов с 1 сентября 2008 г. до 1 января 2009 г. Об этом говорится в постановлении правительства республики, опубликованном в официальных СМИ.

«Внести в постановление правительства от 19 мая 2008 г. «О введении временного запрета на вывоз бензина и дизельного топлива» следующие изменения: слова «1 сентября 2008 г.» заменить на слова «1 января 2009 г.», — говорится в тексте постановления, опубликованном в официальных СМИ Казахстана. Кроме того, с 1 сентября постановлением правительства вводится запрет на экспорт печного бытового топлива, который не действовал ранее.

«Постановление вводится в действие со дня его первого официального опубликования», — говорится в тексте документа. Комитету таможенного контроля Министерства финансов Республики Казахстан поручено принять необходимые меры по выполнению постановления. Министерству иностранных дел Республики Казахстан поручено уведомить Интеграционный комитет ЕврАзЭС о введении запрета на вывоз с территории Казахстана нефтепродуктов и печного топлива.

Запрет на вывоз нефтепродуктов из Казахстана действовал с 1 июня 2008 г. и первоначально срок его действия предполагалось ограничить 1 сентября 2008 г. Запрет был введен в целях стабилизации внутреннего рынка нефтепродуктов.

В апреле стоимость дизельного топлива в Казахстане выросла на 6,5 %, бензина — на 3 %. Таким образом, рост цен на продукты нефтепереработки в разы опередил темпы инфляции, составившей за месяц 0,9 %.

Министр энергетики и минеральных ресурсов Республики Казахстан Сауат Мынбаев говорил тогда, что, по его данным, имеются попытки реэкспорта нефтепродуктов из республики. По его словам, в первом квартале из страны было экспортировано дизельного топлива и бензина в полтора раза больше, чем за аналогичный период прошлого года.

Казахстан также объявил о введении с 17 мая таможенной пошлины на экспорт нефти в размере \$109,9 за тонну при мировой цене на нефть \$714 за тонну. Это, по оценке правительства, позволит обеспечить стабильную загрузку казахстанских НПЗ и увеличить поступления в республиканский бюджет до конца года на сумму более миллиарда долларов.

При этом предусматривается снижение ставки пошлины на сырую нефть для экспортеров, поставляющих нефть по схеме рентного налога — для них таможенная пошлина устанавливается в размере \$27,4 за тонну. Кроме того, таможенной пошлиной не будет облагаться нефть, вывозимая недропользователями, контракты которых предусматривают стабильность налогового режима.



4. Расширение функций экспертной комиссии и оснований для получения разрешения компетентного органа

Статьей 22 законопроекта установлены функции Экспертной комиссии по вопросам недропользования. Расширены случаи, в которых экспертная комиссия дает предложения компетентному органу о выдаче (отказе в выдаче) разрешений. Кроме случаев, указанных в статье 14 действующего Закона о недрах, экспертная комиссия рассматривает обращения о выдаче разрешений на:

1) передачу в залог долей участия (пакетов акций) в юридических лицах, обладающих правом недропользования;

2) участие в публичных торгах по реализации (продаже):

- права недропользования (его части), долей участия (пакетов акций) в недропользователе в случаях обращения взыскания, в том числе при залоге, на такое право недропользования (его часть), долю участия (пакет акций) в недропользователе;
- конкурсной массы, в состав которой входит право недропользования (его часть), доля участия (пакет акций) в недропользователе, при осуществлении процедур банкротства;

3) приобретение залогодержателем заложенного права недропользования (его части), доли участия (пакета акций) в недропользователе в случае объявления несостоявшимися торгов по реализации заложенного права недропользования (его части), доли участия (пакета акций) в недропользователе;

4) приобретение права на долю участия в недропользователе в результате увеличения уставного капитала в случае принятия нового участника в состав юридического лица;

5) первичный выпуск в обращение на организованном рынке ценных бумаг акций недропользователя и юридических лиц, обладающих долями участия (пакетами акций) в юридических лицах — недропользователях;

6) первичное размещение на организованном рынке ценных бумаг акций таких юридических лиц, выпущенных в рамках дополнительной эмиссии.

Остается открытым вопрос: как же будет действовать новая норма в отношении первич-

Очевидно, что положения о стабильности налогового режима на практике будут касаться контрактов с участием национальных компаний, которые имеют больше шансов получить от Парламента Республики Казахстан нужный закон об утверждении конкретных контрактов на недропользование.

ного выпуска в обращение акций и дополнительно эмитированных акций иностранных акционерных обществ, которые имеют в Казахстане дочернее предприятие — недропользователя?

5. Изменения в гарантиях прав недропользователей

Статья о **гарантиях прав недропользователей также претерпела серьезные изменения** (ст. 28 законопроекта).

Во-первых, проектом закона установлено, что изменения в законодательстве не применяются к недропользователям, если такие изменения «непосредственно **ухудшают результаты коммерческой деятельности** недропользователя». При этом законопроект не содержит норм, разъясняющих следующие моменты:

- что значит «результат коммерческой деятельности»;
- кем он будет определяться: недропользователем самостоятельно, совместно с компетентным органом, с привлечением каких-то финансовых экспертов;
- как он будет определяться: каким-то соглашением, протоколом, решением какого-то государственного органа или судебным решением;
- как будет определяться факт ухудшения, по каким параметрам.

Во-вторых, законопроектом установлено, что налоговый режим, определенный в контракте на недропользование, может быть сохранен в течение всего

срока действия контракта, если контракт утвержден отдельным законом. Таким образом, можно сделать вывод о том, что:

- ранее заключенные контракты на недропользование, по которым действует в настоящее время принцип стабильности налогового режима,
- контракты, заключенные с 2004 г., по которым действует общий налоговый режим без принципа стабильности,
- контракты, заключенные после вступления в силу нового налогового кодекса и нового закона о недрах,

могут иметь стабильный налоговый режим, если конкретный контракт будет утвержден



отдельным законом Республики Казахстан. Однако осуществление данного условия — утверждение контракта отдельным законом — является практически неосуществимым без очень сильной политической поддержки. Очевидно, что положения о стабильности налогового режима на практике будут касаться контрактов с участием национальных компаний, которые имеют больше шансов получить от Парламента Республики Казахстан нужный закон об утверждении конкретных контрактов на недропользование.

6. Новеллы в регулировании передачи права недропользования

Нормы о передаче права недропользования также претерпели изменения.

Новая статья 34 законопроекта имеет следующий заголовок: «Передача права недропользования и связанных с ним прав». Как известно, в действующем Законе о недрах можно было оспаривать применение некоторых норм (например, п. 10 ст. 14) к передаче доли (акций) в недропользователе, в том числе к передаче в уставный капитал, так как право недропользования означает права подрядчика — стороны по контракту на недропользование, а не права его участников (акционеров) и т.п. В рассматриваемом законопроекте такие права участников, акционеров, залогодержателей отнесены к категории «прав, связанных с правом недропользования». Однако, несмотря на достаточно юридически ясный и понятный заголовок статьи 34 законопроекта, в ее пункте 1 перечисляются случаи передачи прав, связанных с правом недропользования. Пункт 2 статьи 34 законопроекта, исходя из буквального толкования определения права недропользования, применяется только к передаче самого права недропользования, а не связанных с ним прав. Юридически некорректно указывать, что право недропользования передается путем отчуждения доли участия или пакета акций в недропользователе. То же самое можно сказать и в отношении других установленных законодателем так называемых способов передачи права недропользования.

В законопроекте **дополнен перечень случаев, при которых требуется получение разрешения компетентного органа.** Помимо указанных в действующем Законе о недрах (ст. 14), разрешение компетентного органа требуется в случаях:

- обращения взыскания на право недропользования, долю участия (пакет акций) в недропользователе, в том числе при залоге (то есть, например, эту норму можно при-

Налоги и тарифы

Правительство Республики Казахстан предлагает устанавливать НДС по нефти, включая газовый конденсат, по прогрессивной шкале с учетом объема извлекаемых запасов и добычи

Правительство Республики Казахстан предлагает в новом Налоговом кодексе ставки налога на добычу полезных ископаемых (НДС) по нефти, включая газовый конденсат, устанавливать по прогрессивной шкале с учетом объема извлекаемых запасов и добычи, исходя из мировой цены. Об этом говорится в документах, распространенных на заседании «круглого стола» на тему «Основные направления реформирования налогообложения», передает корреспондент Gazeta.kz.

«Для низкорентабельных, высоковязких, обводненных, малодобетных и выработанных месторождений будут установлены понижающие коэффициенты к ставкам НДС», — говорится в документе.

Перечень таких месторождений предлагается определять постановлением Правительства Республики Казахстан.

Согласно документам ставку НДС по природному газу, включая газообразные углеводороды, извлекаемые на поверхность совместно с жидкими углеводородами, предлагается установить в размере 15 %.

Ставки НДС на твердые полезные ископаемые будут установлены дифференцированно, в разрезе их видов, исходя из мировых цен в размерах, компенсирующих снижение ставки корпоративного подоходного налога в новом Налоговом кодексе и обеспечивающих недропользователям приемлемый уровень рентабельности по каждому месторождению.

Gazeta.kz. 07.08.2008

Недропользование

По результатам проверок крупных недропользователей за первое полугодие 2008 г. доначислено налогов и других обязательных платежей в бюджет на 15,5 млрд тенге

По результатам проверок крупных недропользователей за первое полугодие 2008 г. доначислено налогов и других обязательных платежей в бюджет на 15,5 млрд тенге, в том числе штрафов и пени — в размере 5 млрд тенге.

Об этом сообщил вице-министр финансов Республики Казахстан Даулет Ергожин, выступая 25 июля на международной научно-практической конференции «Актуальные проблемы правоприменительной практики налогообложения недропользователей».



менить в случае, если какая-либо третья сторона по решению суда обращает взыскание на право недропользования для погашения долгов или иных обязательств недропользователя, но для реализации такого решения суда требуется разрешение компетентного органа; законопроект предусматривает порядок обращения взыскания в статье 39);

- возникновения права на долю в недропользователе в результате увеличения уставного капитала в случае принятого нового участника в состав юридического лица (то есть данная норма не распространяется на АО и материнские компании недропользователя);
- первичного выпуска в обращение на организованном рынке ценных бумаг акций недропользователя и юридических лиц, обладающих долями участия (пакетами акций) в юридических лицах — недропользователях, в том числе первичного размещения на организованном рынке ценных бумаг акций таких юридических лиц, выпущенных в рамках дополнительной эмиссии;
- передачи в залог доли участия (пакета акций) в недропользователе (ранее разрешение требовалось только на залог права недропользования);
- перехода права недропользования или доли участия (пакета акций) в недропользователе в порядке правопреемства в случаях реорганизации недропользователя или участника (акционера) недропользователя (ст. 36 законопроекта).

В проекте закона более **конкретизированы случаи, когда разрешение компетентного органа не требуется**. К таким случаям отнесены:

- 1) сделки по отчуждению акций или производных от них ценных бумаг недропользователя, обращающихся на организованном рынке ценных бумаг;
- 2) передача всего или части права недропользования или доли участия (пакета акций) в недропользователе в пользу стопроцентной дочерней организации;
- 3) передача всего или части права недропользования, доли участия (пакета акций) в недропользователе юридическим лицам, являющимся стопроцентными аффилированными лицами. При этом законопроект указывает, что стопроцентными аффилированными лицами являются лица, 100 % долей участия (пакета

тов акций) которых прямо или косвенно принадлежит одному лицу.

Статьей 35 проекта закона также **описана сама процедура получения разрешения** компетентного органа, а именно подробно описываются:

- порядок обращения в компетентный орган;
- сведения, которые необходимо указывать в заявлении;
- срок рассмотрения заявления и материалов к нему (**продлен с действующего 45-дневного срока до 65 рабочих дней**);
- условия, при соблюдении которых компетентный орган выдает разрешение. При этом одним из условий является несоответствие: а) заявителя требованиям, предъявляемым к недропользователям и претендентам на право недропользования; б) представленного заявления требованиям, указанным в проекте закона.

Очевидно, что при установлении такого несоответствия компетентный орган должен возвращать заявление без рассмотрения и предоставлять шанс заявителю внести необходимые дополнения в документы и снова подать заявление на рассмотрение. Однако проект не указывает, что должен сделать компетентный орган в таких случаях: вернуть заявление и все материалы или отказать в выдаче разрешения.

В законопроекте сохранился и двухлетний мораторий на передачу права недропользования, но с учетом изменений в отношении исключительных случаев. Так, мораторий не распространяется на случаи:

- обращения взыскания на право недропользования. В действующем Законе о недрах мораторий не распространяется только на случаи обращения взыскания на заложенное право недропользования. В рассматриваемом законопроекте предусмотрены более широкие возможности для неприменения моратория;
- реорганизации недропользователя. В действующем Законе о недрах помимо реорганизации указан и случай ликвидации недропользователя.

7. Прекращение права недропользования

В законопроект введена новая статья о прекращении права недропользования (ст. 38).



Среди очевидных **оснований для прекращения права недропользования (прекращения срока контракта) указана ликвидация недропользователя.** При применении этой статьи возможны определенные риски для недропользователей в случаях реорганизации способом присоединения, слияния или разделения, которые предусматривают ликвидацию одного из реорганизуемых юридических лиц.

8. Изменения в условиях проведения конкурса на право недропользования

Изменены условия проведения конкурса на предоставление права недропользования, которые коснулись следующих положений:

1) более подробно прописаны порядок проведения конкурса и содержание заявки;

2) срок между датой опубликования условий конкурса и датой начала подведения итогов конкурса продлен с указанных в действующем законе трех месяцев до четырех месяцев. При этом срок для подведения итогов конкурса сокращен с двух месяцев, предусмотренных в действующем Законе о недрах, до 15 дней;

3) сокращены критерии, по которым будет определяться победитель. К таким критериям вместо ныне действующих девяти критериев отнесены только два: 1) размер подписного бонуса; 2) размер отчислений в местный бюджет на развитие социальной сферы;

4) в действующем Законе о недрах в случае признания конкурса несостоявшимся предусмотрено только проведение повторного конкурса. В рассматриваемом законопроекте предусматривается также возможность изменить конкурсную документацию и провести повторный конкурс. При этом при повторном конкурсе с единственным участником компетентный орган *может* заключить контракт с таким участником путем прямых переговоров;

5) в законопроект введена статья о признании конкурса недействительным. В действующем Законе о недрах в статье 45 установлены только случаи для признания контракта недействительным. Помимо условий, указанных в статье 45 действующего Закона о недрах, в законопроекте к заведомо ложной информации, оказавшей влияние на решение о победителе конкурса, отнесено «изменение состава участников либо акционеров юридического лица, признанного победителем конкурса, до даты заключения контракта». Иными словами, если ТОО «Х» стало победителем конкурса и, к примеру, по истечении какого-то периода времени после проведения конкурса кто-то из участников (учредителей) этого ТОО «Х»

«К сожалению, многие крупные налогоплательщики, в том числе из числа недропользователей, не в полной мере осознают серьезность выполнения своих обязанностей по уплате причитающихся налогов в бюджет, — заявил вице-министр. — Даже поверхностный анализ цен на нефть десять лет назад и сегодня показывает, что они возросли на порядок, однако никто не говорит об увеличении налогов на недропользование в десятки раз».

По словам Д. Ергожина, «изменения существующей ситуации в практике налогообложения недропользователей будут представлять стратегическую значимость для развития нашего государства».

«На заре независимости Казахстана правительство республики заключило множество контрактов с иностранными инвесторами, где последним предоставлялось значительное количество льгот и преференций, в частности в налоговой и таможенной сферах, и включались положения о стабильности контрактов на длительные сроки, — отметил заместитель министра финансов Казахстана. — Мы пошли навстречу инвесторам в данных вопросах, осознавая те риски, которые на тот момент существовали для сохранности их инвестиций, принимая во внимание инфраструктурную неразвитость, сложность транспортировки и уровень мировых цен на минеральные ресурсы».

Напомним, что Президент Республики Казахстан Н. Назарбаев в своем февральском послании народу Казахстана поставил задачу «привести налоговую систему в соответствие с задачами нового этапа развития». В частности, как было отмечено в этом документе, следует «снизить налоговую нагрузку для несырьевых секторов экономики, особенно для малого и среднего бизнеса, компенсируя ожидаемые потери бюджета за счет экономической отдачи от добывающих секторов».

«Ситуация, когда налоговая нагрузка на недропользователей различна, не соответствует ни мировой практике, ни казахстанской системе права, ни конституционным принципам равенства всех перед законом, недопустима и должна быть исправлена как с помощью законодательных изменений, так и с использованием передового опыта правоприменительной практики», — заявил Д. Ергожин.

По его мнению, «мы должны отойти от психологии догоняющего государства, перестать бояться принимать в установленных законом рамках жесткие решения, в том числе судебные», и более того, «при наличии оснований и уверенной правовой позиции со стороны государства инициировать судебные и арбитражные процессы вплоть до расторжения контрактов с теми, кто их не исполняет и нарушает законодательство». Однако, по словам вице-министра, в то же время необходимо принимать во внимание и политические, и международные аспекты наших действий.

Вице-министр финансов Республики Казахстан предложил обратить внимание «на мировую практику, которая предполагает лишение данных ранее гарантий, льгот и преференций тех инвесторов, которые не платят законные налоги, нарушают законодательство и контракты, тех, кто является, по сути, «недобросовестным инвестором».



продал свою долю в ТОО «Х», то такое изменение в составе участников компетентный орган признает заведомо ложной информацией, повлиявшей на решение о победителе конкурса. В данной формулировке законопроекта имеется противоречие, так как *заведомая* ложность каких-то сведений предполагает, что *заявитель знает* о несоответствии каких-то сведений действительности *на момент подачи заявки* и при этом *намеренно и сознательно* включает и оставляет эти сведения в заявке. При таких характеристиках «заведомо ложной информации» изменение состава участников (акционеров) победителя после проведения конкурса, то есть в будущем, не может рассматриваться как заведомо ложная информация.

9. Изменения в регулировании предоставления права недропользования путем прямых переговоров

В отдельную главу в законопроекте вынесены **положения о предоставлении права недропользования путем прямых переговоров**. Законодатель предусматривает следующее положение:

«В случае несогласия заявителя с предложенными компетентным органом условиями компетентный орган принимает решение об отказе в предоставлении права недропользования на основе прямых переговоров, а заявитель, обнаруживший и оценивший месторождение, теряет преимущественное право на заключение контракта на добычу, а соответствующий участок (участки) недр выставляется компетентным органом на конкурс».

То есть получается, что государство в лице компетентного органа может диктовать в одностороннем порядке условия контракта. При этом в законопроекте четко и однозначно не конкретизируется, при несогласии с какими именно условиями компетентный орган отказывается заключать контракт на добычу.

Тем не менее законопроект предусматривает, что в случае отказа компетентного органа заключить контракт на добычу заявителю будут возмещены его затраты, произведенные им по контракту на разведку на данном участке недр в связи с коммерческим обнаружением. При этом такие затраты будут возмещаться новым победителем конкурса на данный участок недр в течение срока, не превышающего пяти лет с даты заключения контракта на добычу.

10. Изменения в отношении контрактов на недропользование

В отношении контрактов на недропользование отметим следующие существенные положения проекта закона:

1) среди видов контрактов на недропользование **отсутствует соглашение о разделе продукции**. То есть с момента вступления в силу рассматриваемого законопроекта соглашение о разделе продукции как вид контракта на недропользование существовать и заключаться не будет;

2) очевидно, что по каждому виду недропользования будет свой модельный контракт;

3) в контракте обязательным условием будет обязательство недропользователя по обеспечению **равных условий и оплаты труда** для казахстанского персонала в сравнении с привлеченным иностранным персоналом, включая персонал, занятый на субподрядных работах, то есть **обязательство распространяется** не только на недропользователя, но и на его субподрядчиков. Нарушение этого обязательства как недропользователем, так и его субподрядчиком может повлечь за собой расторжение контракта на недропользование. Возможно, данное обязательство компетентный орган будет требовать включить в ранее

заключенные и ныне действующие контракты на недропользование при внесении в них каких-либо изменений (например, связанных

В законопроект введена новая статья о прекращении права недропользования (ст. 38). Среди очевидных оснований для прекращения права недропользования (прекращения срока контракта) указана ликвидация недропользователя.

с продлением периода разведки, изменением контрактной территории и т.п.);

4) в качестве одного из условий контракта проект закона предусматривает **неустойки (пени, штрафы) за неисполнение контрактных обязательств по платежам неналогового характера**. Таким образом, за неисполнение обязательств, например по финансированию обучения казахстанских кадров или развитию социальной инфраструктуры (и иных подобных обязательств), недропользователь будет платить штраф (неустойку, пени). При этом Кодекс Республики Казахстан об административных правонарушениях также содержит статью, устанавливающую ответственность за неисполнение условий контракта (ст. 264). То есть за нарушение финансовых условий контракта недропользователь может быть привлечен к двум видам ответственности — гражданско-правовой и административной. Проект закона не учитывает того факта, что в проектные документы, рабо-



чую программу, годовую рабочую программу и иные документы в основу обязательств закладываются планируемые показатели, расходы. Рыночные условия меняются постоянно как в сторону увеличения, так и в сторону уменьшения. И многие условия и запланированные недропользователем цифры зависят не от него, а от рынка, от условий поставщиков товаров и услуг. В таком случае, если в начале года планировались одни финансовые затраты, а в течение года они оказались меньше (к примеру, поставщик оборудования задержал поставки и обязательства недропользователя перенесены на следующий год), то под риском ответственности перед государством находится недропользователь. При этом такой риск ответственности чреват не просто штрафами, а также отзывом контракта;

5) в качестве условия контракта предусматривается **право** сторон контракта (недропользователя и компетентного органа) на изменение условий контракта в целях сохранения баланса экономических интересов сторон, достигнутого на дату заключения контракта. При этом проектом закона не предусматривается, как будет определяться такой баланс на дату заключения контракта, какие параметры будут брать за основу. Полагая, что в связи с этим каждый недропользователь в своих интересах и во избежание каких-либо недоразумений и рисков должен предусмотреть в своем контракте положения о параметрах и случаях изменений баланса экономических интересов сторон. К примеру, в качестве одного из параметров баланса экономических интересов могут быть указаны объемы внутренних и экспортных поставок полезных ископаемых, стоимость полезного ископаемого и т.п.;

6) действующим Законом о недрах предусмотрено согласование рабочей программы контракта одновременно с экспертизой контракта. Законопроект устанавливает, что контракт будет заключаться **уже на основе утвержденной рабочей программы** и проектных документов. То есть все проектные документы и программы должны быть утверждены до разработки проекта контракта на недропользование;

7) **сократилось количество обязательных согласований и экспертиз контрактов** с действующих семи до четырех. Проект закона предусматривает проведение трех экспертиз (правовой, экономической, экологической) и одного согласования с органом по изучению и использованию недр. Проектом исключаются экспертизы по вопросам здравоохранения и санитарии, горного надзора, а также налоговая экспертиза (что очевидно в связи с отменой режима налоговой стабильности).

По словам Д. Ергожина, «дальнейшее функционирование существующего режима налогообложения наиважнейших для государства и его народа отраслей на принципах прошлого века равноценно добровольному принятию формулы «зеркальце в обмен на золотце».

«Казинформ». 25.07.2008

МЭМР Казахстана разработало новый законопроект о недропользовании

Министерство энергетики и минеральных ресурсов (МЭМР) Республики Казахстан разработало новый законопроект о недропользовании. Об этом на расширенном заседании правительства заявил глава ведомства Сауат Мынбаев, передает корреспондент Gazeta.kz.

«Работа по отзыву контрактов показала значительные пробелы в законодательном обеспечении прав и обязанностей недропользователей. С этой целью министерство (энергетики и минеральных ресурсов. — Прим. агентства) внесло на рассмотрение министерств и ведомств новый проект закона о недропользовании», — сказал С. Мынбаев. При этом он отметил следующее: «предполагается, что старые законы «О нефти», «О недрах и недропользовании», СРП (соглашение о разделе продукции. — Прим. агентства) утратят свою силу».

Вместе с тем глава ведомства разъяснил ключевые позиции нового закона. «Не будет совмещенных контрактов на разведку и добычу. Будут разведка, добыча, и прописана процедура, как это будет происходить», — сообщил С. Мынбаев.

Наряду с этим изменена конкурсная процедура. «Победители определяются только на основании бонуса и социальных отчислений. Все остальные позиции являются обязательными к исполнению минимальными требованиями», — заметил он.

Также, по словам С. Мынбаева, «регламентирован порядок реализации приоритетного права государства по выкупу, регламентирована деятельность всех комиссий на уровне законов, дан исчерпывающий перечень проектных документов для проведения операций по недропользованию и их соотношению с контрактом и рабочей программой, и многое другое».

Кроме того, С. Мынбаев сообщил о проведении интенсивной инвентаризации исполнения обязательств по ранее подписанным контрактам. «По ее результатам в первом полугодии расторгнуто двадцать контрактов», — сказал он.

С. Мынбаев напомнил, что с ноября по декабрь прошлого года расторгнуто восемьдесят четыре контракта на недропользование. По многим из них идут судебные разбирательства. «Но в целом хочу отметить, что исполнение лицензионно-контрактных условий в результате принятия этих мер улучшилось», — заметил он.

Gazeta.kz. 06.08.2008



Срок проведения экспертиз, наоборот, увеличен с одного до двух месяцев;

8) законопроектом введен **перечень всех обязательных проектных документов**, на основе которых будут проводиться операции по недропользованию. Проект содержит описание таких документов, порядок и сроки их согласования и утверждения. В частности, в законе теперь будут предусмотрены положения о проектах поисковых, оценочных работ, проектах опытно-промышленной, промышленной разработки месторождений, технологической схеме разработки;

9) **изменены условия оплаты подписного бонуса**. Проект закона о недрах содержит положения о поэтапной выплате подписного бонуса:

- 50 % выплачивается победителем конкурса в течение месяца после опубликования результатов конкурса;
- оставшиеся 50 % выплачиваются в течение одного месяца с даты регистрации контракта.

Если победитель конкурса не выплатит первую половину подписного бонуса, он потеряет право на заключение контракта. Компетентный орган может отменить решение и провести повторный конкурс. Проект также предусматривает, что в случае незаключения контракта в установленные сроки по вине победителя конкурса подписной бонус не возвращается. При этом в проекте закона не говорится о том, будет ли возвращен подписной бонус, уплаченный победителем конкурса, в случае если контракт не будет заключен по вине государственных органов (например, при затягивании согласований и экспертиз, проведения переговоров, в связи с переназначением государственных служащих и т.п.). Также не ясно, будет ли возвращен уплаченный подписной бонус (как и другие налоговые и финансовые платежи по контракту) в случае признания контракта недействительным. Согласно Гражданскому кодексу Республики Казахстан в случае признания контракта недействительным стороны должны вернуться в первоначальное положение и возратить друг другу все полученное по сделке. Однако, учитывая мнение государственных служащих, «болеющих» за государственные интересы, вызывает сомнение возможность практического применения норм гражданского законодательства к таким случаям;

Законопроект предусматривает, что в случае отказа компетентного органа заключить контракт на добычу заявителю будут возмещены его затраты, произведенные им по контракту на разведку на данном участке недр в связи с коммерческим обнаружением.

10) проектом закона **предусмотрены отдельные сроки для заключения контракта** на разведку (18 месяцев) и контракта на добычу (24 месяца) с момента объявления победителя конкурса или даты подписания протокола прямых переговоров (в случае предоставления права недропользования путем прямых переговоров);

11) проектом закона **изменены условия о сроках действия контрактов**:

- для контрактов на разведку однозначно предусмотрен шестилетний срок. Продление возможно только в случае коммерческого обнаружения и на период, необходимый для оценки месторождения. Таким образом, ныне действующее право недропользователя дважды продлить период разведки на два года проектом закона исключается;
- для контрактов на добычу конкретный срок не устанавливается. Срок действия контракта на добычу теперь ставится в зависимость от утвержденного проекта на проведение работ по добыче;

12) статья 70 проекта закона о недрах содержит **измененные основания для прекращения контракта на недропользование**.

Согласно указанной статье проекта будет только три основания для досрочного прекращения контракта:

- двух и более кратное нарушение обязательств, установленных контрактом, рабочей программой или проектными документами;
- несоблюдение условий о приоритетном праве государства в случае отчуждения права недропользования или связанных с ним прав;
- истечение срока действия контракта (данный пункт проекта неверно включен разработчиком проекта в пункт о досрочном прекращении контракта).

По сравнению с действующим Законом о недрах (ст. 45-2) новый проект закона дает **право** компетентному органу расторгнуть контракт при **любом нарушении** контракта, рабочей программы или проектных документов. Действующий Закон о недрах дает такое право лишь при существенном нарушении обязательств, предусмотренных только контрактом или программой работ. При этом действующий Закон о недрах не имеет указаний на кратность нарушений и на то, какое нарушение



признается существенным. Таким образом, по сравнению с действующим Законом о недрах новый проект содержит более жесткие условия для недропользователя. Любое нарушение им контракта, рабочей программы, проектов работ может послужить основанием для компетентного органа прекратить действие контракта в одностороннем порядке.

Проектом закона также предусмотрено право недропользователя: а) досрочно расторгнуть контракт в судебном порядке; б) отказаться от исполнения контракта в одностороннем порядке.

При этом реализовать такие права недропользователь может при наличии оснований, установленных контрактом. Очевидно, такие основания будут указаны в модельном контракте либо должны будут прописываться сторонами в самом контракте. Если же основания не будут предусмотрены контрактом, значит, недропользователь не сможет реализовать такие права. Остается также открытым вопрос, сможет ли недропользователь использовать для досрочного прекращения контракта основания, предусмотренные Гражданским кодексом Республики Казахстан? Ведь проект закона и контракт не содержат (или не может содержать (последний) согласно проекту закона) ссылок на основания, предусмотренные не только контрактом, но и гражданским законодательством. Проект закона сам по себе также не содержит каких-либо обязательств компетентного органа или иных государственных органов, имеющих отношение к реализации контракта. Соответственно, раз нет обязательств, значит, не может быть каких-либо нарушений таких обязательств другой стороной контракта.

Из проекта закона также не ясно, может ли нарушение баланса экономических интересов стороны рассматриваться недропользователем как основание для расторжения контракта в одностороннем порядке. Вправе ли будет недропользователь при расторжении контракта по своей инициативе требовать от компетентного органа возмещения убытков, упущенной выгоды?

Таким образом, проектом закона ограничены возможности недропользователя в части одностороннего расторжения контракта или отказа от его исполнения и практической реализации этих прав недропользователя;

13) в проект закона введена новая статья (ст. 71), предусматривающая право компетентного органа возобновить действие расторгнутого контракта. Основаниями для возобновления контракта могут быть:

- недостоверность данных, на основании которых компетентным органом было принято решение о прекращении контракта

Создана рабочая группа по внесению изменений и дополнений в государственную программу по освоению казахстанского сектора Каспия

Создана рабочая группа по внесению изменений и дополнений в государственную программу по освоению казахстанского сектора Каспийского моря, передает пресс-служба акима Мангистауской области.

Как сообщают официальные СМИ, Премьер-министр Республики Казахстан Карим Масимов отметил, что в реализации данной программы, принятой в 2003 г., «есть несомненные достоинства, но есть и недочеты, которые необходимо поправить и решить». По его поручению до 1 ноября должны быть разработаны предложения, которые будут рассмотрены на заседании правительства. Руководителем рабочей группы назначен министр энергетики и минеральных ресурсов Республики Казахстан Сауат Мынбаев.

Kazakhstan Today. 11.08.2008

Нефтяная отрасль

МЭМР Казахстана ужесточит требования по экспорту для нефтекомпаний, не выполняющих обязательства по поставкам на внутренний рынок

Министерство энергетики и минеральных ресурсов Республики Казахстан ужесточит требования по экспорту для нефтекомпаний, не выполняющих обязательства по поставкам на внутренний рынок. Об этом в интервью журналистам после заседания с участием представителей нефтеперерабатывающих компаний сообщил глава ведомства Сауат Мынбаев. «Что касается ресурсов нефти, сейчас принято решение по значительному увеличению поставок на внутренний рынок», — отметил министр.

«Мы частично административно регулируем этот вопрос. Вынуждены это делать. Если данная ситуация (по несвоевременным поставкам сырой нефти на нефтеперерабатывающие заводы. — *Прим. агентства*) немедленно не исправится, буквально на днях будут приняты дополнительные ограничения на экспорт сырой нефти для тех недропользователей, которые не выполняют задание по поставке на внутренний рынок», — заявил С. Мынбаев.

Отвечая на вопрос о причинах удорожания ГСМ, министр отметил, что «существуют объективные и субъективные причины». «К объективным относится общая динамика цен в мире и в соседних странах, а также рост общего потребления нефтепродуктов. Кроме того, были ремонтные работы на НПЗ», — пояснил он.

«Есть и субъективные причины — это то, что график загрузки НПЗ был сорван и был некоторый недогруз по причине недопоставки российской сырой нефти на Атырауский нефтеперерабатывающий завод», — сказал С. Мынбаев.

Kazakhstan Today. 18.07.2008



(включая отсутствие документов, подтверждающих исполнение контрактных обязательств, по уважительным причинам);

- установление и подтверждение не зависящих от воли недропользователя причин, в результате которых произошло неисполнение или ненадлежащее исполнение контрактных обязательств.

Проект закона устанавливает порядок и сроки реализации компетентным органом права на возобновление прекращенного контракта.

11. Новые обязанности недропользователей

Права и обязанности недропользователя новым законопроектом дополнены обязанностью развивать и использовать высокие технологии, новые и перерабатывающие производства, трубопроводы, сооружать и использовать инфраструктурные объекты. Такие обязательства реализуются недропользователем в соответствии с положениями контракта на недропользование. Соответственно, если в контракте нет таких положений (например, если речь идет о контрактах, заключен-

ных в 90-е гг.), то нет и обязательств у недропользователя.

В проекте закона имеется статья об обязанностях недропользователя по консервации месторождений при приостановлении операций по недропользованию. При этом в законопроекте не устанавливается, в каких случаях и по чьей инициативе может быть произведено приостановление операций по недропользованию.

12. Распоряжение магистральным трубопроводом

В законопроект введена статья, регулирующая вопросы владения, пользования и распоряжения магистральным трубопроводом: к стратегическим объектам отнесены трубопровод и связанные с ним права, а именно:

- магистральный трубопровод;
- доли участия (пакеты акций) лиц, которые могут прямо или косвенно определять или влиять на решения юридических лиц — собственников магистральных трубопроводов.

Такие стратегические объекты имеют социально-экономическое значение для госу-

"ПравоТЭК" — это независимый информационно-аналитический ресурс, специализирующийся на предоставлении и освещении актуальной информации о правовых процессах в области недропользования, экологии и энергетики России и других стран СНГ.

Это удобный рабочий инструмент для юристов, правоведов, аналитиков и бизнес-консультантов, чья профессиональная деятельность в большой степени связана с информационной составляющей.

Базовыми рубриками портала "ПравоТЭК" являются:

Новости: отраслевые, правовые, судебные.

Анализ и комментарии: статьи, интервью, выступления.

Практика: судебная, налоговая, а также практика министерств и ведомств.

Законодательство: мониторинг, законопроекты, нормативные и правовые акты.

Календарь: выставки, конференции, семинары, круглые столы.

Досье: назначения, персоналии, проекты, события.

Подпишитесь на **бесплатную новостную ленту** и Вы будете всегда в курсе самых важных событий отрасли!

www.lawtek.ru • www.lawtek.ru • www.lawtek.ru



дарства, и сделки с ними могут оказать влияние на состояние национальной безопасности. В связи с этим любые сделки по обременению или отчуждению указанных объектов производятся с разрешения Правительства Республики Казахстан. При этом государство имеет приоритетное право перед другой стороной сделки по отчуждению таких объектов.

13. Вопросы ликвидации месторождений

В новом законопроекте имеется статья, более подробно описывающая положения о ликвидации и консервации месторождений. Проект предусматривает положения об обязательной разработке проекта консервации или ликвидации месторождения проектной организацией, имеющей соответствующую лицензию. Проект ликвидации должен быть:

- согласован с пятью государственными органами (в области охраны окружающей среды, изучения и использования недр, промышленной безопасности, управления земельными ресурсами, с санитарно-эпидемиологической службой);
- утвержден недропользователем.

Некоторые существовавшие в подзаконных актах положения о ликвидационном фонде также включены в проект закона, а именно нормы об использовании банковского депозитного счета для целей формирования ликвидационного фонда, а также средств фонда по разрешению компетентного органа, согласованному с органом по изучению и использованию недр.

Все иные положения о ликвидационном фонде (порядок, сроки, размер отчислений) должны быть предусмотрены контрактом.

Таким образом, новый законопроект о недрах содержит ряд существенных нововведений и изменений. При этом остаются открытыми многие вопросы будущего применения нового закона, а также других нормативных правовых актов. Очевидно, что на практике возникнет много вопросов и проблем, связанных с дальнейшей реализацией действующих лицензий и контрактов на недропользование, полученных и заключенных в 90-е гг. и позднее. ❦

Состоялось заседание Правительства Республики Казахстан по вопросам экспорта нефти с Батумского морского порта

В связи с ситуацией в Грузии Премьер-министр Республики Казахстан Карим Масимов на заседании правительства распорядился переориентировать экспорт нефти с Батумского морского порта на внутренний рынок.

По словам президента национальной компании «КазМунайГаз», «отношении Батумского порта и нефтеналивного терминала никаких враждебных действий принято не было».

«У нас ситуация в корне отличается от других портов», — добавил он. По его информации, из акватории порта по указу военной администрации выведены все сухогрузы и танкеры.

«Мы работаем только на хранение», — уточнил президент компании.

«Давайте переориентируем эти потоки на внутреннее потребление, отработайте совместно с Минэнерго», — распорядился К. Масимов.

«Вносите постановление о продлении запрета на экспорт дизельного топлива», — распорядился премьер на заседании правительства.

«Казинформ». 11.08.2008

В Атырау на базе НПЗ будет создан комплекс глубокой переработки нефти

В Атырау на нефтеперерабатывающем заводе (АНПЗ) будет создан комплекс по глубокой переработке нефти. Об этом шла речь на общественных слушаниях по предварительной оценке воздействия на окружающую среду этого комплекса.

По информации главного инженера ТОО «Инжиниринговая компания «Казгипрнефтьтранс» Романа Зайцева, «новые технологические установки комплекса глубокой переработки нефти разных сортов, в том числе и тяжелой, будут интегрированы в существующую схему АНПЗ, повысят безопасность и улучшат условия труда рабочего персонала завода, сократят риск возникновения аварийных ситуаций».

Объясняя основную причину создания комплекса, Роман Зайцев сообщил: «Сложившаяся ситуация на внутреннем рынке нефтепродуктов характеризуется избытком предложений по мазуту при одновременном дефиците авиационного топлива, высокооктановых автобензинов. Связано это с тем, что в настоящее время наблюдается тенденция снижения спроса на применение мазута в качестве котельного топлива, так как многие предприятия по производству тепловой и электрической энергии в Казахстане переходят на более дешевый газ».