

# Прекращение контракта по инициативе недропользователя: причины, процедура, последствия

**Е. Еркебуланов, юрист Юридической фирмы «GRATA»**

На практике хоть и редко, но встречаются случаи, когда в силу определенных причин подрядчик (недропользователь) решает на расторжение контракта на недропользование.

## Причины расторжения контракта по инициативе недропользователя

Такая ситуация может возникнуть, например, в случаях:

- если обнаруженные на этапе разведки запасы являются непригодными для промышленной добычи и подрядчик не может защитить коммерческое обнаружение;
- если запасы коммерческого обнаружения оказались меньше запланированных при заключении контракта на добычу, а государственный орган отказывается соразмерно уменьшать финансовые обязательства подрядчика в силу законодательного положения, согласно которому условия контракта не могут быть менее выгодными для Республики Казахстан, чем условия, установленные по итогам прямых переговоров либо в конкурсном предложении;
- неспособности недропользователя исполнять свои обязательства по контракту вследствие отсутствия денежных средств.

В такой ситуации продолжение деятельности для подрядчика является экономически невыгодным и нецелесообразным, потому что, например, при двух «сухих» скважинах и заключениях геологов о бесперспективности дальнейшего продолжения буровых работ при плане в три-четыре и более скважин в рамках рабочей программы просто прекращение ведения буровых работ не освобождает подрядчика от обязательств по контракту.

Финансовое обременение недропользователя выражается в том, что каждый год, помимо сумм инвестиций в рамках согласованной рабочей программы, будут также накапливать-

ся обязательства по выплатам на социально-экономическое развитие региона (и в некоторых случаях в фонд г. Астаны), на обучение казахстанских кадров, в ликвидационный фонд, на обязательное страхование, на исторические расходы и т.д. В некоторых контрактах предусмотрены штрафные санкции в процентах от неосвоенной рабочей программы.

При этом зачастую недропользователь не может приостановить деятельность, так как по закону при прекращении действия контракта он обязан обеспечить непрерывность технологического процесса, промышленную безопасность и безопасность для окружающего населения.

Фактически в указанных случаях подрядчик стоит перед следующим выбором: либо найти инвестора, который согласился бы выкупить право недропользования, либо ждать, пока компетентный орган (Министерство нефти и газа Республики Казахстан — для нефтегазовых контрактов, Министерство индустрии и новых технологий Республики Казахстан — для горнорудных контрактов) не расторгнет контракт в одностороннем порядке ввиду невыполнения подрядчиком условий рабочей программы.

Третьим вариантом является принятие подрядчиком решения о расторжении контракта по своей инициативе. Новый Закон Республики Казахстан от 24 июня 2010 г. «О недрах и недропользовании» (далее — Закон о недрах) предусматривает для подрядчика такую возможность.

Так, согласно статье 72 Закона о недрах недропользователь вправе требовать досрочного расторжения контракта в судебном порядке или в одностороннем порядке отказаться от исполнения контракта по основаниям, установленным контрактом. Согласно этой же статье досрочное прекращение действия контракта допускается по соглашению сторон, а также в случаях, предусмотренных Законом о недрах, по требованию одной из сторон.



Следует также учитывать, что законодательством предусмотрен механизм компенсации затрат, понесенных недропользователем в связи с коммерческим обнаружением, его оценкой и поддержанием контрактной территории в состоянии, пригодном для осуществления дальнейших операций по добыче.

Описав позицию подрядчика, следует привлечь во внимание и основные аргументы противоположной стороны, для чего необходимо рассмотреть позицию государства, наиболее часто отстаиваемую им в судебных спорах, связанных с прекращением контракта.

### Позиция государства

Во-первых, на этапе заключения контракта компетентный орган руководствуется тем, что подрядчик по своей воле заявил наилучшие условия по сравнению с другими претендентами. При этом подрядчик должен был предвидеть и принять во внимание возможность отсутствия денежных средств или получения неутешительных результатов разведочных работ, что не может являться основанием для невыполнения принятых на себя обязательств и является предпринимательским риском подрядчика.

Во-вторых, подрядчик, досрочно отказываясь от исполнения контрактных обязательств, вызывает к жизни такое обстоятельство, как необоснованные убытки бюджета, выражающиеся в неполученных налоговых поступлениях.

В-третьих, государство терпит убытки в связи со следующими обстоятельствами: не происходит обучение казахстанских кадров, происходит сокращение рабочих мест, отсутствуют платежи на социально-экономическое развитие региона (и г. Астану в некоторых случаях), отсутствует плата за исторические расходы (в некоторых случаях), отсутствует мультипликативный эффект от закупок подрядчиком товаров, работ и услуг от местных производителей.

В-четвертых, государство недополучает реальные результаты в виде сбора информации по контрактной территории.

Подобные ситуации могут возникать при государственных закупках или при квазигосударственных закупках — закупках группы компаний АО «ФНБ «Самрук-Казына». В качестве страховки от неисполнения обязательств по выигранному на основе тендера договору потенциальные поставщики уплачивают гарантийный взнос либо представляют банковскую гарантию на сумму от 1 до 3 % от суммы сделки. В случае отказа поставщика от исполнения контракта он, во-первых, теряет сумму обеспечения, а во-вторых, его в судебном порядке заносят в реестр недобросовестных (ненадежных) потенциальных поставщиков.

«На 2012 г. будет запрет на экспорт светлых нефтепродуктов в течение всего года», — сказал С. Мынбаев, выступая на коллегии министерства 2 февраля.

Он пояснил, что на запрет экспорта светлых нефтепродуктов есть две причины.

«Что касается наших разбирательств по объемам поставок нефти, светлых нефтепродукты из Российской Федерации, то Россия, наверно, правильно трактует: если вы не импортируете светлые нефтепродукты, то любой факт экспорта светлых нефтепродуктов, по сути, является реэкспортом российских объемов, и до тех пор, пока вы не будете заниматься самообеспечением, было бы неправильно реэкспортировать российские объемы, играя на разнице экспортных таможенных пошлин, которые в Российской Федерации выше», — сказал С. Мынбаев.

Министр подчеркнул, что эта аргументация российской стороны Казахстаном принята.

«Таким образом, те так называемые излишки светлых нефтепродуктов, которые формировались в первые зимние месяцы, должны резервироваться с целью их последующего потребления в пиковые периоды весенне-осеннего потребления», — отметил министр.

Запрет на экспорт ГСМ действует по постановлению правительства в Казахстане до июля 2012 г.

«Новости-Казахстан». 02.02.2012

### Казахстан увеличил транспортировку газа в 2011 г. на 18 %

Казахстан увеличил транспортировку газа в 2011 г. на 18 % в основном за счет транзита туркменского газа в Китай, сообщил на коллегии Министерства нефти и газа Республики Казахстан глава ведомства Сауат Мынбаев.

«В целом по транзиту газа в 2011 г. рост держался на уровне 18 %. Такой рост в значительной степени произошел за счет увеличения поставок в Китай туркменского газа», — сказал С. Мынбаев.

При этом министр отметил «снижение транзита узбекского газа по территории нашей страны в Российскую Федерацию».

«Благодаря транзиту в Китай мы получили доступ к туркменскому газу. С 8 января прошлого года, в прошлый отопительный сезон, мы потребили 283 млн кубометров туркменского газа. В текущем отопительном сезоне планируется использовать до 500 млн кубометров туркменского газа, и уже с 10 ноября мы потребили чуть больше 400 млн кубометров», — сказал он.

«Новости-Казахстан». 02.02.2012



В отношениях между государством и недропользователями, на наш взгляд, своеобразной гарантией исполнения контрактных обязательств является подписной бонус, уплачиваемый недропользователем. Согласно действующему законодательству он перечисляется в госбюджет равными долями в два этапа: в течение 30 дней с даты объявления подрячика победителем тендера и в течение 30 дней с даты заключения контракта на недропользование.

## Процедура расторжения контракта по инициативе недропользователя

### Общие положения

Ввиду того что право подрячика на одностороннее расторжение контракта на недропользование появилось только в новом Законе о недрах, в котором присутствует общая ссылка на условия контрактов, полагаем, что позицию законодателя по данному вопросу можно найти в модельных контрактах на разведку, добычу, совмещенную разведку и добычу, утвержденных постановлением Правительства Республики Казахстан от 25 декабря 2010 г. № 1412.

Следует учитывать, что законодатель при описании вопросов расторжения контракта использовал формулировку «прекращение (действия) контракта», с которой связаны нормы о расторжении контракта как по инициативе подрячика, так и по инициативе компетентного органа.

Прежде чем перейти к описанию процедуры расторжения контракта по инициативе подрячика, полагаем необходимым для полноты картины указать также пункты, относящиеся к расторжению контракта компетентным органом:

- 1) при прекращении операций по добыче недропользователь осуществляет ликвидацию (консервацию) объектов недропользования, на которых проводились работы по добыче, за исключением технологических единиц объекта недропользования (блоки, панели, выработки, нефтяные и газовые скважины различного назначения), которые будут использованы при проведении дальнейших операций по недропользованию, в соответствии с проектными документами и рабочей программой;
- 2) при досрочном прекращении компетентным органом действия контракта сооружения и оборудование, обеспечивающие непрерывность технологического процесса и про-

мышленную безопасность, передаются недропользователем во временное владение и пользование национальной компании (АО «НК «КазМунайГаз») на срок до передачи имущества новому недропользователю, а компетентный орган обязан выставить предусмотренный контрактом участок недр на конкурс или провести прямые переговоры;

- 3) в случае отсутствия бывшего недропользователя либо его уклонения от передачи имущества национальной компании компетентный орган выступает в качестве его поверенного в отношении такого имущества;
- 4) в случае прекращения действия контракта в одностороннем порядке компетентным органом ликвидационный фонд передается доверительному управляющему в лице национальной компании.

Как видно из перечисленного, для случаев допущения недропользователем ситуации,

когда контракт прекращается компетентным органом, Законом о недрах предусмотрена процедура принудительного отчуждения иму-

щества недропользователя в виде сооружений и оборудования, обеспечивающих непрерывность технологического процесса и промышленную безопасность. Это еще один серьезный риск, помимо риска утраты сумм подписного бонуса и прочих инвестиций, который необходимо учитывать подрячику при планировании действий в ситуациях, ведущих к необходимости прекращения контракта, как было указано в начале настоящей статьи.

Нормами модельных контрактов, напрямую относящимися к прекращению контракта по инициативе подрячика, являются следующие:

- 1) недропользователь вправе требовать досрочного расторжения контракта или в одностороннем порядке отказаться от исполнения контракта по основаниям и в порядке, установленным контрактом;
- 2) прекращение действия контракта не освобождает недропользователя от исполнения обязательств по возврату государству контрактной территории и ликвидации последствий операций по недропользованию в соответствии с требованиями законодательства Республики Казахстан;
- 3) подрячик обязан привести все свои производственные объекты и земельные участки при прекращении операций по недропользованию в состояние, обеспечиваю-



щее безопасность жизни и здоровья населения, охрану окружающей среды, а последствия своей деятельности ликвидировать в порядке, установленном законодательством Республики Казахстан;

- 4) при прекращении действия контракта вся геологическая информация переходит в собственность государства. Недропользователь обязан безвозмездно передать уполномоченному органу по изучению и использованию недр (Комитет геологии и недропользования Министерства индустрии и новых технологий Республики Казахстан, далее — Комитет геологии) все документы и иные материальные носители геологической информации;
- 5) стороны не освобождаются от выполнения текущих обязательств, которые остались невыполненными к моменту вручения недропользователю уведомления о прекращении действия контракта;
- 6) прекращение действия контракта не освобождает недропользователя от исполнения обязательств по возврату государству контрактной территории и ликвидации последствий операций по недропользованию в соответствии с требованиями законодательства Республики Казахстан.

Исходя из изложенного мы полагаем, что недропользователь должен действовать согласно следующему алгоритму:

- 1) подача недропользователем заявления в компетентный орган с обоснованием причин, по которым он отказывается от контракта на недропользование;
- 2) возврат контрактной территории;
- 3) консервация либо ликвидация последствий операций по недропользованию;
- 4) рекультивация земель;
- 5) передача геологической информации Комитету геологии.

Если первые два этапа в принципе понятны и широко применяются на практике, то процедуру консервации (ликвидации последствий) необходимо рассмотреть более детально.

#### **Работы по консервации (ликвидации последствий)**

При консервации (ликвидации последствий) работ подрядчик должен руководствоваться Правилами ликвидации и консервации объектов недропользования, последняя редакция которых была утверждена постановлением Правительства Республики Казахстан от 6 июня 2011 г. № 634.

Указанные правила применяются к ликвидации всех скважин, за исключением тех, которые ликвидируются в соответствии с согласо-

## **Газовая отрасль**

### **Премьер-министр Республики Казахстан поручил ускоренно провести разведку сланцевого газа в стране**

Казахстан приступает к геологическим изысканиям сланцевого газа на своей территории вокруг крупных угольных месторождений. Соответствующее поручение дал Премьер-министр Республики Казахстан Карим Масимов на заседании правительства 13 марта.

«Надо нам изыскать ресурсы, проработать и в кратчайшие сроки провести геолого-разведочные работы по нашим сланцевым газам вокруг угольных месторождений, которые очень похожи на польские, — может, Карагандинская область, может, Павлодарский бассейн, может, еще какие-то места. Такие разработки необходимо провести в ускоренном порядке», — отметил глава правительства.

К. Масимов считает, что «сейчас, с открытием новых технологий по разработке сланцевого газа, во многих странах электроэнергетическая, энергетическая политика меняется».

В частности, по его данным, в США цена на газ упала в три раза, соответственно, изменилась и «вся энергетическая политика, конкурентоспособность промышленности».

«Кто мог предполагать, что США [с началом добычи сланцевого газа] перестанут экспортировать нефть и даже сами станут экспортерами?» — отметил премьер-министр.

К. Масимов пообещал, что на проведение геолого-разведочных работ по поиску сланцевого газа «даже из резерва [правительства] мы готовы деньги выделить, лишь бы быстрее [начать эти работы]».

«Надо какого-то опытного партнера найти по разработке сланцевых газов», — предложил глава правительства.

Первая коммерческая газовая скважина в сланцевых пластах была пробурена в США в 1821 г. Вильямом Хартом, который считается в США «отцом природного газа».

Масштабное промышленное производство сланцевого газа в США было начато компанией Devon Energy в начале 2000-х гг. на месторождении Barnett Shale, которая на этом месторождении в 2002 г. впервые пробурила горизонтальную скважину. Благодаря резкому росту его добычи, названному в СМИ «газовой революцией», в 2009 г. США стали мировым лидером по добыче газа (745,3 млрд куб. м), причем более 40 % приходилось на нетрадиционные источники (метан из угольных пластов и сланцевый газ).

В первом полугодии 2010 г. крупнейшие мировые топливные компании потратили \$21 млрд на активы, которые связаны с добычей сланцевого газа.

«Новости-Казахстан». 13.03.2012





ванными и утвержденными планами развития горных работ.

Вкратце суть правил сводится к тому, что недропользователь обязан на первом этапе составить проект ликвидации (консервации). Данный проект разрабатывается проектной организацией с лицензией на выполнение работ и оказание услуг в области охраны окружающей среды.

Все работы осуществляются строго в соответствии с этим планом, который должен включать пояснительную записку, геологическую, маркшейдерскую и графическую документацию, копии топографических планов и схемы размещения ликвидируемых (консервируемых) объектов недропользования.

План подлежит согласованию с Комитетом геологии, уполномоченными органами в области охраны окружающей среды, в области промышленной безопасности, санитарно-эпидемиологической службы, по управлению земельными ресурсами и утверждению недропользователем.

#### **Финансирование работ**

Финансирование работ осуществляется за счет средств ликвидационного фонда. Как известно, недропользователи в начале своей деятельности заключают договор условного банковского вклада, по условиям которого они ежегодно отчисляют определенный процент (как правило, 1 % от ежегодной суммы инвестиционных обязательств) в банк. При этом использование ликвидационного фонда осуществляется недропользователем с разрешения компетентного органа, согласованного с Комитетом геологии.

Если фактические затраты на ликвидацию превысят размер ликвидационного фонда, то недропользователь осуществляет дополнительное финансирование ликвидации. Если фактические затраты на ликвидацию окажутся меньше размера ликвидационного фонда, то излишки денежных средств передаются недропользователю и подлежат включению в налогооблагаемый доход.

#### **Завершение работ и рекультивация земельного участка**

Завершение работ по ликвидации (консервации) объектов недропользования оформляется подписанием акта приемки работ по ликвидации (консервации) объекта недропользования комиссией, создаваемой компетентным органом из представителей Комитета геологии, уполномоченных органов в области охраны окружающей среды, промышленной безопасности, санитарно-эпидемиологической службы, по управлению земельными ресурсами и акимата области (г. Алматы или г. Астаны).

После окончания операций по недропользованию и демонтажу оборудования недропользователь обязан провести работы по восста-

новлению (рекультивации) земельного участка в соответствии с проектными решениями.

#### **Передача геологической информации Комитету геологии**

После получения акта приемки работ по ликвидации (консервации) объекта недропользования, утвержденного уполномоченным органом в области охраны окружающей среды, пополненная на момент завершения работ геологическая, маркшейдерская и иная документация сдается в установленном порядке на хранение в Комитет геологии.

При прекращении действия контракта вся геологическая информация переходит в собственность государства. Недропользователь обязан безвозмездно передать в Комитет геологии все документы и иные материальные носители геологической информации.

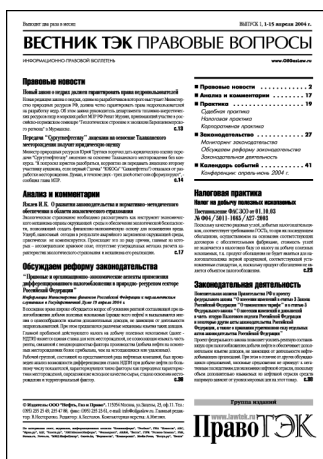
#### **Заключение**

Подводя итоги, необходимо констатировать, что недропользователю следует тщательно взвесить все плюсы и минусы одностороннего расторжения контракта. Как правило, основным вопросом является финансовый, так как недропользователем уже уплачен подписной бонус, а также затрачены определенные средства. При этом на практике при невозможности продолжения операций вследствие причин экономического характера недропользователи обычно пытаются найти инвестора и возникает риск того, что при дальнейшем неисполнении подрядчиком рабочей программы по истечении определенного времени компетентный орган расторгнет контракт.

В случае допущения ситуации прекращения контракта компетентным органом возникает также риск применения к подрядчику в автоматическом порядке процедуры принудительного отчуждения имущества, как уже было сказано выше. Следует отметить, что с практической точки зрения в данной ситуации при судебном рассмотрении спора подрядчик будет находиться в более уязвимой позиции.

На наш взгляд, обращение подрядчика в порядке, предусмотренном статьей 72 Закона о недрах, к компетентному органу с заявлением о расторжении контракта либо (при недостижении договоренности) в суд позволяет иметь больше возможностей для отстаивания своих позиций.

Необходимо отметить, что при любом варианте прекращения контракта законодательно закреплено право подрядчика, произведшего коммерческое обнаружение и его оценку, на компенсацию таких затрат, в том числе расходов, связанных с поддержанием контрактной территории в состоянии, пригодном для осуществления дальнейших операций по добыче. ❧❧❧



## Вестник ТЭК: правовые вопросы

Бюллетень оперативной правовой информации в области недропользования, экологии и энергетики

Выходит с 2004 года  
Периодичность —  
20 выпусков в год

## События Электроэнергетика

## Электроэнергетика

### Строительство первого модуля Балхашской ТЭЦ начнется в 2012 г.

Строительство первого модуля Балхашской ТЭЦ начнется в Казахстане в 2012 г., заявил Президент Республики Казахстан Нурсултан Назарбаев, выступая на совместном заседании палат Парламента с посланием народу страны.

«Для снижения энергодефицита в южных регионах и освобождения от энергозависимости южных регионов поручаю правительству обеспечить в текущем году начало строительства первого модуля Балхашской ТЭЦ мощностью 1300 мегаватт, стоимостью \$2,3 млрд. Это очень важно, мы не должны ни от кого зависеть», — заявил президент.

«Новости-Казахстан». 27.01.2012

### Потребление электроэнергии в Казахстане в 2011 г. выросло на 5,2 % — до 88,11 млрд кВт·ч

Потребление электроэнергии в Казахстане в 2011 г. составило 88,11 млрд кВт·ч, производство — 86,20 млрд кВт·ч, сообщила пресс-служба АО «KEGOC».

По сравнению с 2010 г. электропотребление выросло на 5,2 %, производство — на 4,7 %. Экспорт электроэнергии составил 1,8 млрд кВт·ч (увеличение — на 0,8 млрд кВт·ч), импорт — 3,7 млрд кВт·ч (увеличение — 1,3 млрд кВт·ч).

В 2011 г. объем услуг АО «KEGOC» по передаче электрической энергии вырос на 18,3 % и составил 41,04 млрд кВт·ч против 34,697 млрд кВт·ч в 2010 г.

Объем оказанных услуг увеличился на 6,4 % — до 80,81 млрд кВт·ч, по балансированию производства-потребления электроэнергии — на 5,4 % — до 145,9 млрд кВт·ч (138,3 млрд кВт·ч — в 2010 г.).

Рост показателей связан с увеличением объема потребления электрической энергии на оптовом рынке Казахстана и транзита электроэнергии из Российской Федерации.

По данным главы КЕГОК Бакытжана Кажиева, расходы на развитие (инвестиции) в 2011 г. достигли 18 млрд тенге.

В частности, по проекту «Модернизация НЭС, 2 этап» заключены контракты на проведение модернизации 55 подстанций. Завершено обследование, по всем объектам в полной объеме выполнены изыскательские работы. По проекту «Выдача мощности Монайской ГЭС» выполнен основной объем работ, в настоящее время завершается строительно-монтажные работы на участке ВЛ 220 кВ «ОРУ Монайской ГЭС — ПС 220 кВ Робот».

«Вестник ТЭК: правовые вопросы» — информационный бюллетень для тех, кому необходимо оперативно отслеживать последние изменения законодательства в области недропользования, нефтегазовой отрасли, электроэнергетики, охраны окружающей среды в России, других странах СНГ и за рубежом.

В бюллетене представлены правовые и судебные новости, отставки и назначения, арбитражная и налоговая практика, анализ и комментарии специалистов, обзор наиболее интересных материалов из прессы.

Вся эта информация подкреплена мониторингом нормативных правовых актов, принятых за текущий период, и анализом законопроектов, принятие которых может в той или иной мере повлиять на работу топливно-энергетического комплекса.

В каждом номере публикуется информация о прошедших событиях и календарь мероприятий, представляющих интерес для юриста, аудитора и бухгалтера.

Адрес в интернете:  
<http://vestnik.oilgaslaw.ru/vpv/>

Индекс по каталогу «Газеты. Журналы» агентства Роспечать **84350**

Индекс по объединенному каталогу «Пресса России» **83593**

**Подпишитесь на электронную версию и вы будете иметь более оперативный доступ к бюллетеню!**

