



20. Советское гражданское право. Т. 1/ Отв. ред. В.А. Рясенцев – М.: Юрид. лит., 1975. – 557 с.

21. Полтавець Л.Т., Проша С.Ф. Гроші та кредит: Конспект лекцій. – К., 2003. – С. 5.

22. Цивільне право України: Підручн./ За ред. О.В. Дзери, Н.С. Кузнецової. – Ч. 1. – К., 2004. – С. 154.

23. Опадчий І.М. Грошові зобов'язання у міжнародному приватному праві / І.М. Опадчий. – К.: Юстініан, 2009. – 168 с.

24. Эннексерус Л. Курс германского гражданского права. Т. 1. Полутом 2. М.: Изд-во иностранной литературы, 1950. – С. 21.

## К ВОПРОСУ ХАРАКТЕРИСТИКИ ПРАВОВОГО РЕЖИМА ПОЛЬЗОВАНИЯ НЕДРАМИ В УКРАИНЕ – СОГЛАШЕНИЙ О РАЗДЕЛЕ ПРОДУКЦИИ

Елена ЖИДЕНКО,

аспирант кафедры аграрного, земельного и экологического права имени В. З. Янчука Национального университета биоресурсов и природопользования Украины

### Summary

The article is devoted to the actual issues of the legal regime of subsoil use in Ukraine – production sharing agreements. In the article it is conducted the legal description of the legal regime and peculiarities of the legal regulation, suggestions for clarification of the subject of legal regulation are also made. The advantages and benefits of the regime of production sharing agreements include privileges in obtaining government permits; privileges in respect of imports of goods, the right investor at the free disposal of hydrocarbons; tax incentives; privileges in respect of currency and payments.

**Key words:** production sharing agreement; oil and gas; hydrocarbon production; nature use; investments.

### Аннотация

Статья посвящена актуальным проблемам правового режима пользования недрами в Украине – соглашений о разделе продукции. В статье проводится правовая характеристика данного правового режима и особенности правовой регламентации, а также, вносятся предложения относительно уточнения предмета правового регулирования. К преимуществам и выгодам правового режима соглашений о разделе продукции относятся: привилегии при получении государственных разрешительных документов; привилегии в отношении импорта товаров; право инвестора на свободное распоряжение углеводородами; налоговые льготы; привилегии в отношении валюты и платежей.

**Ключевые слова:** соглашение о разделе продукции; нефть и газ; добыча углеводородов; природопользование; инвестиции.

**Постановка проблемы.** Одной из немногих отраслей отечественного хозяйства, в которых заметно увеличивается активность иностранных инвесторов, является отрасль недропользования, в частности, добыча углеводородов на территории Украины и морского шельфа. Также наблюдается ускорение освоения новых месторождений полезных ископаемых для внутреннего потребления и расширения экспортного потенциала. Принимая во внимание нехватку внутренних источников финансирования, сегодня добыча углеводородов без привлечения иностранных инвестиций практически невозможна.

**Актуальность темы исследования** подтверждается степенью значимости предмета исследования для регулирования правоотношений в сфере добычи углеводородов, в том числе, нефти и газа.

**Состояние исследования.** Научный анализ вопроса правового режима соглашений о разделе продукции

в Украине осуществляется многими отечественными и зарубежными учеными, а именно: Медведевой Н.П., Шемяковым А.П., Храмовым Д.Г., Мазковым Е.Ю., Прокаевым А.В. и многими другими.

**Целью и задачей статьи** является исследование регламентации правового режима соглашений о разделе продукции в Украине, особенностей правовых аспектов и практики применения.

**Изложение основного материала.** В соответствии с положениями действующего законодательства Украины у инвестора, желающего принять участие в реализации проектов по добыче полезных ископаемых на территории Украины, есть несколько возможных вариантов для достижения своих целей.

Одним из вариантов является такой правовой инструмент как соглашение о разделе продукции (далее – СРП), который часто применяется для урегулирования правоотношений в нефтегазодобывающей отрасли



ли. Посредством СРП реализуются как проекты по добыче полезных ископаемых (в частности нефти и газа) во всем мире, так и стремление способствовать ускоренному развитию нефтегазодобывающей отрасли и совершенствовать имеющиеся правовые механизмы для привлечения большего количества иностранных инвестиций в отрасль и в экономику страны в целом.

С юридической точки зрения одна из самых привлекательных форм государственно-частного партнерства в сфере геологической разведки и добычи полезных ископаемых, которая может обеспечить иностранному инвестору самую высокую из существующих в Украине степеней защиты инвестиций, – заключение с Кабинетом Министров Украины соглашения о разделе продукции. Кроме того, законодательство Украины предусматривает для таких соглашений ряд исключений из законодательных норм, которыми регулируются налоговые, таможенные и другие правила.

В 2012 году правительство Украины провело 3 тендера на заключение соглашений о разделе продукции в отношении углеводородов, которые будут добываться на суше, на 2 участках недр, и на одном участке черноморского шельфа. По результатам указанных тендеров победителями стали компании: Shell, получившая право на разработку Юзовского участка (Восточная Украина), Chevron, выигравшая тендер на добычу углеводородов на Олесском участке (Западная Украина), и консорциум в составе Exxon Mobil, Shell, OMV и ПАТ НАК «Надра Украины», получивший в распоряжение участок «Скифский» на шельфе Черного моря. 24 января 2013 года в Давосе между правительством Украины, компанией Shell Exploration and Production Ukraine Investments (IV) B. V. и ООО «Надра Юзовская» было заключено СРП в отношении Юзовского участка. 26 сентября 2013 было заключено СРП относительно Скифского участка недр Украины между государством Украина, и консорциумом в составе Exxon Mobil, Shell, OMV и АК «Надра Украины», а 05 ноября 2013 года

было заключено СРП относительно Олесского участка недр Украины между государством Украина, компанией «Chevron Ukraine B.V.» и ООО «Надра Олеська» [1].

Участие крупных международных нефтегазовых компаний в тендерах на заключение СРП в 2012 году явно свидетельствует о значительном интересе инвесторов к разведке и добыче нефти и газа в Украине. Многие инвесторы соглашались с тем, что последние изменения законодательства в данной отрасли создают в Украине довольно благоприятный правовой режим регулирования соглашений о разделе продукции.

Основные правила и принципы СРП предусмотрены Законом «О соглашениях о разделе продукции» № 1039-XIV от 14.09.99 г. (далее – Закон) [2].

Отдельные положения относительно соглашений о разделе продукции включают Кодекс Украины о недрах [3] и Закон Украины «О трубопроводном транспорте» [4]. Особенности налогообложения налогоплательщиков в условиях действия соглашения о распределении продукции посвящен отдельный раздел Налогового кодекса Украины [5].

Следует отметить, что подчиненные соглашения о разделе продукции украинскому праву является императивным требованием Закона. В частности, ст. 2 определяет, что именно этот документ регулирует отношения, возникающие в процессе заключения, исполнения и прекращения действия соглашений о разделе продукции, определяет основные правовые требования к ним, а также, особенности правоотношений по пользованию недрами на условиях раздела продукции. Права и обязанности сторон соглашения о разделе продукции определяются в соответствии с гражданским законодательством Украины с учетом особенностей, предусмотренных Законом. Другое отечественное законодательство по соглашениям о разделе продукции в соответствии с Конституцией Украины действует с учетом особенностей, предусмотренных Законом. Если законодательными актами Украины установлены другие правила, чем те, которые предусмотрены Законом,

применяются правила настоящего Закона.

Одним из усовершенствований правового механизма СРП является предусмотренная в Законе возможность недропользователя, имеющего специальное разрешение на пользование недрами и осуществляющего добычу полезных ископаемых в правовом режиме, отличном от СРП, инициировать заключение соглашения о разделе продукции с целью применения режима этого правового инструмента для дальнейшей реализации своего проекта. Обратит внимание на такую возможность необходимо потому, что именно в таком случае инвестор (или несколько инвесторов) может принять участие в дальнейшей реализации проекта по добыче полезных ископаемых на участке недр, специальное разрешение для разработки которого было ранее выдано вышеупомянутому недропользователю, и урегулировать свои правоотношения положениями СРП. В настоящее время для урегулирования подобных правоотношений чаще всего инвестор заключает с собственником специальное разрешение на пользование недрами, договор об осуществлении совместной деятельности по разведке и добыче полезных ископаемых. Вышеуказанное усовершенствование предоставляет возможность переоформить взаимоотношения, урегулированные договором о совместной деятельности, и применить к ним правовое регулирование режима СРП.

Согласно ст. 4 Закона в соответствии с соглашением о разделе продукции одна сторона – государство Украина (в лице Кабинета Министров Украины (далее – КМУ)) – поручает другой стороне – инвестору (инвесторам) – на определенный срок проведение поиска, разведки и добычи полезных ископаемых на определенном участке (участках) недр и ведение связанных с соглашением работ. Инвестор же обязуется выполнить порученные работы за свой счет и на свой риск с последующей компенсацией затрат и получением платы (вознаграждения) в виде части прибыльной продукции.

Так, под «прибыльной продукцией» Закон понимает часть продукции,



которая распределяется между инвестором и государством, определяется как разница между общим объемом продукции, добытой в соответствии с соглашением о разделе продукции и доставленной в пункт измерения, и частью продукции, что передается в собственность инвестора, в счет компенсации его расходов и в случаях, предусмотренных законом, с учетом их индексации (компенсационная продукция).

Соглашения о разделе продукции в соответствии с положениями Закона могут заключаться по отдельным участкам (участки) недр, которые ограничиваются в пространстве и координатами, в пределах которых находятся месторождения, части месторождений полезных ископаемых общегосударственного и местного значения, в том числе, участки недр в пределах континентального шельфа и исключительной (морской) экономической зоны Украины.

Если участниками соглашения о разделе продукции является два или более инвесторов, они должны назначить из своего состава одного инвестора – оператора соглашения для представительства их интересов в отношениях с государством.

Статья 8 Закона устанавливает обязательные требования, которым должно отвечать соглашение о разделе продукции. В частности, в таком соглашении определяются: перечень видов деятельности инвестора и программа обязательных работ по определению сроков выполнения, объемов и видов финансирования, технологического оборудования и других показателей, которые не могут быть ниже предложенных инвестором в конкурсном заявлении, а также другие существенные условия.

Отдельно следует отметить, что согласно ч. 5 ст. 8 Закона соглашение о разделе продукции должно предусматривать обязанность инвестора по предоставлению, при прочих равных условиях, преимуществ продукции, товарам, работам, услугам украинского происхождения и принятия (наем) на работу на территории Украины работников для указанных в соглашении потребностей преимущественно из числа граждан Украины.

Недропользователю нужно направить в Государственную службу геологии и недр Украины (Госгеонедр) заявление с предложением заключить СРП (двустороннее или многостороннее) и предоставить копии документов, которые подтверждают правовой статус заявителя, его финансовые возможности, копию специального разрешения (разрешений) на пользование недрами. Госгеонедр может запросить дополнительные сведения и материалы, которые заявитель также должен будет предоставить.

Заявление о заключении многостороннего СРП подписывается всеми потенциальными сторонами соглашения, и в нем указывается информация обо всех подписантах. Несмотря на то, что Закон не требует предоставления по каждому из подписантов копий документов, подтверждающих их правовой статус и финансовые возможности, такие материалы не будут лишними, и их необходимо приложить к заявлению.

Решение о заключении СРП принимает Кабинет Министров Украины на основании заявления недропользователя, всех прилагаемых документов и предоставленных сведений, а также, на основании предложения Госгеонедр относительно возможности заключения СРП.

Чтобы возможность заключения СРП была поддержана в предложении Госгеонедр, не лишним будет предоставить краткую информацию об опыте работы в отрасли использования недр, а также подтвержденные документально сведения о технических и финансовых возможностях для выполнения работ, технологиях, которые будут применены при пользовании недрами, указать меры, направленные на охрану недр и окружающей среды. Необходимо предоставить программу работ на участке недр, который уже имеется у недропользователя и является приложением к соглашению об условиях пользования недрами (можно также предоставить дополнения к имеющейся программе с учетом потенциала привлекаемых инвесторов), проинформировать о размерах и видах инвестирования, изложить дополнительные предложения относительно пользования недрами.

В трехмесячный срок с момента подачи и регистрации заявления Кабинет Министров Украины принимает соответствующее решение. СРП должно быть подписано не позднее 12 месяцев с момента принятия решения КМУ. Необходимо обратить внимание, что решение КМУ принимается без проведения конкурса, предусмотренного при заключении СРП по инициативе инвестора (инвесторов).

Отсутствие необходимости участвовать в конкурсе существенно снижает затраты инвестора, связанные с заключением СРП, а также исключает необходимость обременять себя исполнением инвестиционных обязательств, размер которых указывается в условиях конкурса и зачастую бывает очень значительным. Инвестор самостоятельно определяет свои инвестиционные обязательства, исходя из программы работ, которая была ранее утверждена при выдаче специального разрешения недропользователю, и возможных дополнительных капиталовложений, реализация которых, по мнению инвестора, должна повысить шансы принятия позитивного решения относительно заключения СРП.

Немаловажным положительным моментом режима СРП для инвестора является переоформление специального разрешения на пользование недрами на имя всех инвесторов – участников соглашения, которое осуществляется после подписания СРП. Учитывая, что СРП можно заключить на основании нескольких специальных разрешений относительно нескольких участков недр, следует указать, что в таком случае оформляется единое специальное разрешение на имя всех инвесторов – участников соглашения.

В связи с этим также следует отметить, что во время рассмотрения поданного заявления с предложением заключить СРП, в период переговоров относительно согласования условий СРП, недропользователь не теряет права на проведение предусмотренных специальным разрешением работ на соответствующем участке недр.

Одним из наиболее стимулирующих положений Закона о СРП является стабилизационная ого-



ворка, согласно которой в течение срока действия СРП (т. е. не более 50 лет) права и обязанности инвестора подлежат регулированию в соответствии с правовым режимом, который существовал в момент заключения СРП, а также принятым в дальнейшем законодательством, благоприятным для инвестора. То есть, в соответствии с законодательством, которое снижает или отменяет определенные налоги, упрощает регулирование в отрасли разведки и добычи полезных ископаемых, облегчает процедуры таможенного, валютного, налогового и других видов контроля, а также уменьшает объемы ответственности инвестора. Такое благоприятное законодательство, которое будет действовать в будущем, подлежит применению со дня его вступления в силу.

Согласно Закону о СРП стабилизационная оговорка не применяется в отношении законодательства, регулирующего вопросы национальной обороны и безопасности, общественного порядка и защиты окружающей среды. Эти исключения крайне важны для инвесторов, поскольку они создают определенную неясность в отношении некоторых вопросов правового поля, требующих особого внимания, таких как природоохранное регулирование и ответственность инвестора.

Тем не менее, важно то, что даже в случае неблагоприятных изменений в законодательстве за пределами действия стабилизационной оговорки, которые могут повлиять на инвестиции согласно СРП, иностранный инвестор имеет право потребовать компенсацию понесенных убытков на основании законодательства Украины о защите иностранных инвестиций или соответствующих ратифицированных Украиной международных договоров, таких как двусторонние соглашения о защите инвестиций и Договор к Энергетической Хартии [6]. Таким образом, механизм действия СРП в Украине обеспечивает инвесторам достаточную правовую защиту от возможных неблагоприятных изменений в законодательстве.

В отличие от строго регулируемого и во многих отношениях неблаго-

приятного для инвесторов правового режима, действующего в отношении разведки и добычи нефти и газа, Закон о СРП позволяет сторонам СРП устанавливать собственные правила в отношении деятельности, связанной с СРП, в том числе, относительно раздела продукции, транспортировки, обработки, хранения, переработки, использования, продажи полезных ископаемых, строительства и эксплуатации соответствующих промышленных объектов, трубопроводов и других объектов и оборудования. Так, в соответствии с Законом о СРП инвестор и государство могут на договорной основе согласовать:

- процедуру определения суммы компенсируемых расходов инвестора в соответствии с требованиями, предусмотренными в Законе о СРП;
- условия и процедуру продажи (отчуждения) добытых полезных ископаемых (углеводородов) и выплат оператором другим сторонам СРП;
- право инвестора использовать имущество, переданное в собственность государства, и условия такого использования;
- ответственность сторон за неисполнение своих обязательств по СРП, в дополнение к обязательным положениям Закона о СРП;
- процедуру (а) приостановления и досрочного прекращения действия специального разрешения на пользование недрами и (б) ограничения, временного запрета (приостановления) или прекращения деятельности по добыче полезных ископаемых в случае непосредственной угрозы жизни и здоровью человека или окружающей среде;
- процедуру и условия досрочного прекращения действия СРП.

Помимо возможности широкого применения принципа свободы договора, Закон о СРП предусматривает для инвесторов ряд других важных преимуществ и привилегий, а именно:

**а) Привилегии в получении государственных разрешительных документов**

Государство обеспечивает выдачу инвесторам (в том числе операторам по СРП), а также упрощает процесс предоставления ими своим подряд-

чикам и субподрядчикам всех необходимых согласований, квот, специальных разрешений на пользование недрами и лицензий на разведку и использование полезных ископаемых, гарантирует выдачу горных отводов, документов на право пользование земель и других разрешительных документов, связанных с использованием недрами и выполнением работ в соответствии с СРП (далее – Государственные разрешительные документы). Выдача таких разрешительных документов осуществляется согласно утвержденному порядку.

Государство также гарантирует выдачу разрешений на трудоустройство и служебных карточек (в отношении сотрудников представительств инвесторов) иностранным сотрудникам инвесторов, а также упрощает выдачу таких документов сотрудникам их подрядчиков и субподрядчиков.

**б) Привилегии в отношении импорта товаров.**

На инвесторов и их подрядчиков не распространяется требование о необходимости получения лицензий или квот на импорт в Украину собственного или арендованного оборудования, материалов и других активов, необходимых для выполнения работ по СРП.

**в) Право инвестора на свободное распоряжение углеводородами.**

Инвестор вправе свободно отчуждать свою долю полезных ископаемых (углеводородов), добытых в соответствии с СРП, любому избранному покупателю на договорных условиях. Такие углеводороды не требуют получения каких-либо экспортных лицензий или квот, а также не подлежат каким-либо другим ограничениям в отношении распоряжения ими на территории Украины. Ограничения могут действовать только в том случае, если они были прямо предусмотрены тендерными условиями СРП.

**г) Привилегии в отношении валюты и платежей.**

Согласно Закону о СРП инвестор имеет право беспрепятственно конвертировать в украинскую или иностранную валюту и вывозить за пределы Украины денежные средства, полученные на основании СРП.



СРП также может содержать специальные условия в отношении валюты и платежей.

Государство обеспечивает исключение применения валютных ограничений, предусмотренных законодательством Украины, в отношении деятельности инвестора по СРП (в том числе деятельности, связанной с закупкой оборудования, материалов и других товаров, а также работами и услугами, необходимыми для деятельности в соответствии с СРП) относительно следующих операций:

а) платежи по экспортным и импортным операциям с соблюдением соответствующих установленных сроков;

б) получение займов в иностранной валюте от резидентов и нерезидентов, погашение таких займов в соответствии с действующими требованиями по регистрации займов в Национальном банке Украины и с соблюдением ограничений в отношении процентных ставок;

в) перечисление средств в иностранной валюте другим инвесторам по СРП и государству в соответствии с какими-либо требованиями о необходимости получения индивидуальной лицензии Национального банка Украины;

г) перечисление средств в иностранной валюте нерезидентам для оплаты товаров, работ, услуг и прав интеллектуальной собственности в соответствии с требованиями в отношении обязательной экспертной оценки стоимости с целью подтвердить соответствие уровню рыночных цен и документального подтверждения фактического выполнения работ, предоставления услуг и передачи интеллектуальной собственности;

д) купля-продажа иностранной валюты для расчетов с нерезидентами и погашения займов в иностранной валюте;

е) размещение валютных ценностей на иностранных счетах, в том числе в соответствии с требованиями о необходимости получения индивидуальной лицензии Национального банка Украины.

**д) Налоговые льготы.**

Согласно Налоговому кодексу Украины инвестор, действующий на основании СРП, обязан уплачивать

только налог на добавленную стоимость, налог на прибыль и плату за пользование недрами. Освобождение от уплаты всех прочих государственных или местных налогов и обязательных платежей компенсируется обязанностью распределять полезные ископаемые (углеводороды) между государством и инвестором в соответствии с условиями СРП. В отношении платы за пользование недрами Налоговый кодекс предусматривает для инвесторов по СРП льготную ставку в размере 1,25 % на природный газ и 2 % на сырую нефть.

**Выводы:**

Правовой анализ дает надежду на успешное применение режима СРП многими инвесторами и финансовыми учреждениями в нефтегазовой отрасли и других секторах экономики, связанных с добычей полезных ископаемых, в частности нефти и газа, и получение ими положительных экономических результатов.

С целью улучшения инвестиционного климата в Украине необходимо обеспечить постоянство законодательства относительно условий иностранного инвестирования, усовершенствовать нормативно-правовую базу, обеспечить надежность, доступность и оперативность организационного обеспечения иностранного инвестирования.

**Список использованной литературы:**

1. Электронный ресурс. – Режим доступа: [http://www.nadraukrayny.com.ua/news\\_rus.htm](http://www.nadraukrayny.com.ua/news_rus.htm).

2. Закон Украины «О соглашениях о разделе продукции» от 14 сентября 1999 года № 1039-XIV / Ведомости Верховного Совета Украины. – 1999. – № 44. – Ст. 391.

3. Закон Украины «О трубопроводном транспорте» от 15 мая 1996 года № 192/96-ВР / Ведомости Верховного Совета Украины. – 1996. – № 29. – Ст. 139.

4. Налоговый Кодекс Украины: [принят 2 декабря 2010 г. № 2755-VI] // Голос Украины. – 2010. – № 229–230 (4979–4980), 4 декабря.

5. Кодекс Украины о недрах: утв. Постановлением Верховного Совета Украины от 27 июля 1994 года по но-

меру № 132/94-ВР / Ведомости Верховного Совета Украины. – 1994. – № 36. – 340 с.

6. Закон Украины «О ратификации Договора к Энергетической Хартии и Протокола к Энергетической Хартии по вопросам энергетической эффективности и смежных экологических аспектов» от 6 февраля 1998г./Ведомости Верховной Рады Украины. – 1998. – № 26. – Ст. 150.