

Рецензия на книгу А.А. Бардина и Е.С. Кувшинова «Правовое регулирование инвестиционного сотрудничества между российскими и иностранными компаниями при реализации проектов по разработке недр Российской Федерации»



Айдын Джебраилов,
партнер юридической фирмы
Norton Rose Fulbright

Книга Алексея Бардина и Евгения Кувшинова — отрадное явление в нашей действительности, скудной на глубокие правовые исследования. Тандем «Бардин — Кувшинов» известен читателям давно, и книга не была неожиданностью. Фундамент книги был заложен еще в 2010–2011 гг. в совместных программных статьях авторов, посвященных вопросам правового регулирования инвестиционного сотрудничества при разработке углеводородных проектов. Статьи сразу стали настольным пособием для экспертного сообщества по сложным вопросам недропользования и энергетики и, в частности, сервисным договорам с риском. Такие договоры известны в международной практике как одна из форм участия иностранных инвесторов в нефтегазовых проектах. До Штокмановского проекта (2008 г.) такие договоры в России не использовались, по крайней мере, в такого рода крупных проектах. При отсутствии адекватного регулирования правоотношений по таким договорам в России конструкция, примененная в Штокмановском проекте, вызывала немало вопросов. Именно А.Бардин и Е.Кувшинов первыми осветили в специальной литературе ключевые проблемы и риски, связанные с реализацией таких договоров, в контексте применимых норм российского законодательства. Авторы, в частности, показали, что к таким не поименованным в Гражданском кодексе Российской Федерации договорам суд может применить нормы о договоре подряда, или того хуже, договора воз-

мездного оказания услуг, в результате чего суд мог бы признать вполне легитимными расторжение договора в одностороннем порядке российской стороной и отказ выплатить инвестору компенсацию за принятые геологические риски. С тех пор тема сервисных договоров с риском, впоследствии (после внесения соответствующих изменений в Налоговый кодекс Российской Федерации в 2013 г.) перешедшая в тему операторских соглашений «обкатывалась» авторами синхронно с изменениями российского законодательства. Таким образом, книга вобрала в себя анализ соответствующих новаций законодательства последних нескольких лет.

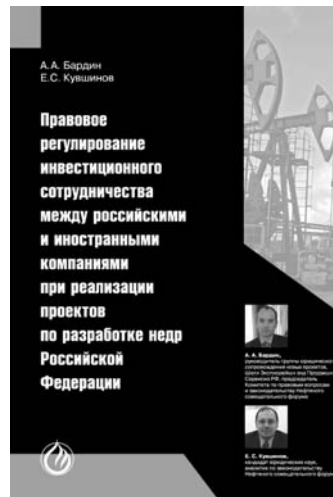
Добротность анализа и основательность при одновременном внимании к сугубо практическим вопросам — несомненные достоинства книги. А еще — постоянное усилие разобраться, упорядочить внешне разрозненный материал. «Прежде чем перейти к проблемам практического свойства, считаем необходимым остановиться на одной теоретической проблеме, понимание которой поможет нам продвигаться дальше» — характерный оборот для книги, определяющий вектор движения — от выявления проблемы к ее постижению и обоснованию путей ее решения. Если к этому добавить еще и живой, прозрачный язык книги, стиль изложения, предполагающий ясные прямые ответы на прямые вопросы («Что такое консорциум?», «Что нужно иностранному инвестору?»), станет ясно, что при всем академизме — это еще и прекрасное пособие для широкой аудитории — студентов, прежде всего юристов, конечно, но и шире — для всех, кому интересны вопросы правового регулирования крупнейших иностранных инвестиций в нашу экономику.

Говоря о российском законодательстве, правоприменительной практике, российских судах и многом другом, авторы не упускают из поля зрения международный контекст и правовые сис-

темы различных стран. Так, вопросам применения английского права к сервисным (операторским) соглашениям посвящена отдельная глава. В этом смысле книга — уникальное пособие по сквозному сравнительному анализу правовых понятий и терминов. Авторы берут ключевое понятие, детально разбирают содержание терминов, придаваемое им в международном обороте, и демонстрируют, как это содержание трансформируется в российском праве. Расхождения временами получаются разительные. Это касается и терминов «оператор», «операторское соглашение», и термина «консорциум», и многих других понятий, заимствованных из международной практики. В книге немало интересных примеров и из практики стран СНГ (например, Азербайджана и Казахстана).

В более обобщенном плане книга Бардина и Кувшинова — это наглядный пример того, каким должен быть профессиональный системный правовой анализ. Книга подспудно напоминает читателю, что право — это не набор разрозненных юридических норм, собранных в произвольном порядке, а выстроенная по определенным правилам и принципам система с присущей ей логикой и развитием. К сожалению, наше законодательство о недрах последнего времени не всегда соответствует этому пониманию.

Участникам рынка то и дело приходится разводить руками при появлении очередного положения законодательства, напоминающего точечную застройку в строительстве. Речь идет о ситуациях, когда без должного учета действующих норм и принципов юридической техники в законодательство встраивается нечто неожиданное и в неожиданном месте. Именно такое впечатление произвела новая глава 3.2 Налогового кодекса Российской Федерации. Недропользователи и экспертное сообщество с нетерпением ожидали появления в Законе Российской Федерации «О недрах» или, на худой конец, в Законе Российской Федерации «О континентальном шельфе» нового полноценного понятия «оператор», соответствующего международной практике (термин, фигурирующий в нынешней версии Закона Российской Федерации «О недрах» крайне произволен и такой практике не соответствует). И вдруг долгожданный термин «выстреливает» в Налоговом кодексе Российской Федерации. Не удивительно, что эту новацию пропустили многие профессиональные наблюдатели. Причем термин этот появился не как таковой, а в виде



Бардин А.А.,
Кувшинов Е.С.

**Правовое
регулирование
инвестиционного
сотрудничества
между
российскими
и иностранными
компаниями
при реализации
проектов
по разработке недр
Российской
Федерации**

Москва, ПравоТЭК, 2014. —
288 с.

Книга посвящена вопросам правового регулирования международных инвестиционных проектов на территории России. Иностранные инвесторы сталкиваются с самыми разными правовыми проблемами, как сугубо практического, так теоретического и даже концептуального характера. Авторы проанализировали основные и актуальнейшие из подобных проблем и предлагают свои варианты ответов на острые дискуссионные вопросы.

Книга поможет выбрать модель структурирования нового инвестиционного проекта. Авторы, также проанализировали уже заключенные соглашения между российскими и мировыми нефтегазовыми компаниями (на основании сведений из открытых источников).

В книге подробнейшим образом разбираются «подводные камни» сервисных (операторских) соглашений, рассматриваются такие неоднозначные проблемы, как «правовой статус» оператора, регулирование сервисных (операторских) соглашений иностранным правом, «букирование» запасов, лицензирование экспорта геологической информации и т.д.

Данная книга издана на двух языках в одном томе, поэтому, готовясь к согласованию и подписанию инвестиционного меморандума, купите экземпляр и для другой стороны. Это поможет стереть многие противоречия между сторонами и поможет в кратчайшие сроки найти компромисс и синергию.

Приобрести книгу можно в группе изданий «ПравоТЭК»:

115054 Москва, ул. Зацепы, 23

Тел.: +7 (499) 235-47-88

Факс: +7 (499) 235-23-61

E-mail: order@lawtek.ru

<http://media.lawtek.ru/>

РЕКЛАМА

сложной цепочки понятий «оператор нового морского месторождения углеводородного сырья» — своего рода сварная конструкция или некий иероглиф, не предполагающий наличие составных частей (т. е. базовое понятие «оператор») подобно образам из известной китайской классификации животных, в которой животные подразделяются не на кошек, собак, поросят и других братьев наших меньших, а, например, на (i) прирученных, (ii) бродячих собак, (iii) неисчислимых, (iv) нарисованных очень тонкой кисточкой из верблюжьей шерсти, (v) только что разбивших кувшин или (vi) издавонка кажущихся мухами.

В своей «позитивной программе», завершающей книгу, авторы с присущим им лаконизмом предлагают свои варианты расчистки этих и подобных завалов в законодательстве. Вот одна из рекомендаций: «Включение понятия «оператор» в Закон Российской Федерации «О недрах» позволит «навести порядок» и в Законе Российской Федерации «О континентальном шельфе»... Чрезмерно сложное регулирование вносит только путаницу... Вместо трех понятий необходимо использовать два понятия: «пользователь недр» и «оператор».

Разумеется, ни одно исследование не может быть полным и окончательным. «Нельзя объять необъятное», — признаются авторы. В книге попадают и в некотором смысле недоработанные темы. Например, говоря о принципах компенсации при изъятии участков недр федерального значения, предусмотренных постановлением Правительства Российской Федерации от 10 марта 2009 г. № 206, наверное, важно было бы подчеркнуть, что данное постановление, помимо всего прочего, противоречит принципу «предварительного и равноценного возмещения», предусмотренного Конституцией Российской Федерации (пункт 3 статьи 35), а также принципу возмещения рыночной (реальной) стоимости инвестиций, предусмотренному рядом международных соглашений Российской Федерации о поощрении и взаимной защите капиталовложений.

Эти и подобные мелкие недоработки никоим образом не умаляют многие достоинства книги и могут быть легко устранены в следующих изданиях, которые, надеюсь, не за горами. □

© Джебраилов А., 2014
e-mail: aydin.jebrailov@nortonrose.com

Требования к оформлению текстов статей

1. Статьи, направляемые в редакцию, должны быть оригинальными, не опубликованными ранее в других изданиях и интернет-ресурсах.

2. Число авторов статьи не должно быть более четырех человек.

3. Рекомендуемый объем статьи — не более 15 страниц, иные материалы — по согласованию с редакцией.

4. К статье необходимо приложить:

- краткую аннотацию и ключевые слова;
- список использованной литературы;
- сведения об авторах (Ф.И.О., место работы, должность, ученая степень, ученое звание, номера телефонов, e-mail);
- фотографии авторов в электронном виде (форматы .JPG без компрессии (сжатия) или .TIF, разрешение 300 dpi, размер не менее 60*80 мм (или 700*900 px).

5. Правила оформления текста.

- Текст статьи набирается через 1,5 интервала в текстовом редакторе Word для Windows с расширением DOC или RTF, шрифт 12 Times New Roman, из расчета 1800 знаков с пробелами на одной странице формата A4.
- Рисунки и таблицы в статью не вставляются, а даются отдельными файлами. В тексте статьи должны приводиться только ссылки на номера рисунков.
- Рисунки предоставляются в электронном виде: растровые файлы — в формате .TIF или .JPG (без компрессии) 300 dpi, CMYK; векторные — CorelDraw (.CDR) или Adobe Illustrator (.AI, .EPS) (тексты в кривых, bitmap 300 dpi).
- Единицы измерения в статье следует выражать в Международной системе единиц (СИ).
- Все таблицы в тексте должны иметь названия и сквозную нумерацию. Сокращения слов в таблицах не допускаются.
- Литературные источники должны быть представлены библиографическим списком в конце статьи. Нумерация источников в списке идет в последовательности упоминания в тексте.
- Ссылки на неопубликованные работы не допускаются.

6. Правила оформления ссылок.

При ссылках на авторов в тексте следует указывать сначала инициалы, затем фамилию; в сноске, наоборот, сначала указывается фамилия, затем инициалы автора.

При упоминании публикации обязательно приводится полное название публикации и выходные данные — название статьи / книги / журнала / место издания, год, номер, страница.

При упоминании нормативного акта необходимо полностью указать в тексте его вид (Федеральный закон, Указ Президента Российской Федерации, постановление Правительства Российской Федерации и т.д.), дату принятия (в формате день, месяц, год), привести в кавычках полное (без сокращений) наименование (в том числе — не РФ, а Российской Федерации). В этом случае в сноске достаточно указать источник публикации.

Можно привести в тексте сокращенное наименование акта, однако дающее правильное представление о документе. В этом случае в сноске необходимо привести его полное название и источник публикации.

Все сноски размещаются постранично.

7. Плата за публикацию научных статей не взимается.

8. Статью необходимо направить в редакцию на адрес электронной почты: info@lawtek.ru.

9. Авторы также при желании могут разместить информацию о себе на портале www.lawtek.ru.