



## Генеральная Ассамблея

Distr.: General  
2 December 1999  
Russian  
Original: English

### Комиссия Организации Объединенных Наций

#### по праву международной торговли

Тридцать третья сессия

Нью-Йорк, 12 июня - 7 июля 2000 года

### Проекты в области инфраструктуры, финансируемые из частных источников: проекты глав руководства для законодательных органов по проектам в области инфраструктуры, финансируемым из частных источников

#### Доклад Генерального секретаря

Добавление

#### Сводные рекомендации по законодательным вопросам

#### Содержание

	<u>Рекомендации</u>	<u>Страница</u>
I. Общие законодательные и институциональные рамки . . . . .	1-11	4
Конституционные и законодательные рамки . . . . .	1	4
Объем полномочий на выдачу концессий . . . . .	2-5	4
Административная координация . . . . .	6	4
Полномочия на регулирование услуг в области инфраструктуры	7-11	5
II. Риски, связанные с проектами, и правительственная поддержка	12-13	5
Риски, связанные с проектами, и распределение рисков . . . . .	12	5
Правительственная поддержка . . . . .	13	5
III. Выбор концессионера . . . . .	14-38	6
Общие соображения . . . . .	14	6
Предварительный отбор участников процедур . . . . .	15-17	6
Процедура запроса и предложений . . . . .	18-27	6
Прямые переговоры . . . . .	28-29	9
Незапрошенные предложения . . . . .	30-35	10

	<u>Рекомендации</u>	<u>Страница</u>
Процедуры обжалования .....	36	11
Уведомление о выдаче подряда на проект .....	37	11
Отчет о процедурах отбора и принятия решения о выдаче подряда	38	11
 IV. Сооружение и эксплуатация инфраструктуры .....	 39-59	 11
Общие положения проектного соглашения .....	39-40	11
Организационное устройство концессионера .....	41-42	11
Строительная площадка, активы и сервитуты .....	43-44	12
Финансовые положения .....	45-47	12
Обеспечительные интересы .....	48	12
Уступка концессии .....	49	13
Передача контрольного пакета акций проектной компании .....	50	13
Строительные работы .....	51	13
Эксплуатация инфраструктуры .....	52-54	13
Общие договорные механизмы .....	55-59	14
 V. Срок действия, продление и прекращение проектного соглашения	 60-67	 15
Срок действия и продление проектного соглашения .....	60-61	15
Прекращение проектного соглашения .....	62-64	15
Последствия истечения или прекращения проектного соглашения	65-67	16
 VI. Урегулирование споров .....	 68-70	 16
Споры между организацией-заказчиком и концессионером .....	68-68 бис	16
Споры между концессионером и его кредиторами, подрядчиками и поставщиками .....	69	17
Споры между концессионером и его клиентами .....	70	17

## Предисловие

В каждой главе Руководства содержится свод рекомендуемых законодательных принципов под названием "Рекомендации по законодательным вопросам". Рекомендации по законодательным вопросам преследуют цель оказать помощь в создании законодательных рамок, благоприятных для реализации проектов в области инфраструктуры, финансируемых из частных источников. Вслед за рекомендациями по законодательным вопросам, включенными в Руководство, приводятся комментарии, в которых содержится аналитическое введение со ссылками на финансовые, регулятивные, правовые, политические и прочие вопросы, возникающие в рассматриваемой предметной области. Ниже в настоящем документе для целей облегчения использования воспроизводится полный текст всех рекомендаций по законодательным вопросам, содержащихся в Руководстве. Пользователям рекомендуется читать рекомендации по законодательным вопросам вместе с комментариями, в которых приводится справочная информация, способствующая лучшему пониманию этих рекомендаций.

Рекомендации по законодательным вопросам касаются тех аспектов, которые важно урегулировать в законодательстве, непосредственно затрагивающем проекты в области инфраструктуры, финансируемые из частных источников. В них не рассматриваются другие области права, которые, как об этом говорится в комментариях к рекомендациям по законодательным вопросам, также оказывают воздействие на проекты в области инфраструктуры, финансируемые из частных источников. Кроме того, для успешной реализации проектов в области инфраструктуры, финансируемых из частных источников, как правило, требуются различные меры, выходящие за рамки создания надлежащей законодательной основы: здесь речь идет, например, о надлежащих административных структурах и видах практики, организационном потенциале, технических специальных знаниях и опыте, надлежащих людских и финансовых ресурсах и экономической стабильности.

Принимающим странам, которые хотели бы стимулировать осуществление проектов в области инфраструктуры, финансируемых из частных источников, рекомендуется реализовать в законодательном порядке нижеследующие принципы.

## **I. Общие законодательные и институциональные рамки**

**Конституционные и законодательные рамки (см. главу I "Общие законодательные и институциональные рамки", пункты 2-14)**

Рекомендация 1. Законодательные и институциональные рамки для осуществления проектов в области инфраструктуры, финансируемых из частных источников, должны обеспечивать прозрачность, справедливость и долгосрочную устойчивость проектов. Нежелательные ограничения на участие частного сектора в развитии и эксплуатации инфраструктуры следует ликвидировать.

**Объем полномочий на выдачу концессий (см. главу I "Общие законодательные и институциональные рамки", пункты 15-22)**

Рекомендация 2. В законодательстве следует указать публичные органы принимающей страны (включая, если это уместно, общенациональные, региональные и местные органы власти), которые наделены полномочиями заключать соглашения о реализации проектов в области инфраструктуры, финансируемых из частных источников.

Рекомендация 3. Проекты в области инфраструктуры, финансируемые из частных источников, могут предусматривать выдачу концессий на строительство новых объектов или систем инфраструктуры и их эксплуатацию, или на материально-техническое обслуживание, модернизацию, расширение и эксплуатацию действующих объектов и систем инфраструктуры.

Рекомендация 4. В законодательстве следует указать те секторы или виды инфраструктуры, в отношении которых могут быть выданы концессии.

Рекомендация 5. В законодательстве следует оговорить вопрос о том, может ли концессия распространяться на весь регион в пределах компетенции соответствующей организации-заказчика, или только на отдельную географическую часть такого региона, или на конкретный проект, и может ли она быть выдана с предоставлением исключительных прав или без него, как это уместно, в соответствии с нормами и принципами права, законодательными положениями, подзаконными актами и политикой, применимыми к соответствующему сектору. Организации-заказчики могут быть совместно уполномочены выдавать концессии, выходящие за пределы компетенции отдельных организаций-заказчиков.

**Административная координация (см. главу I "Общие законодательные и институциональные рамки", пункты 23-29)**

Рекомендация 6. Следует создать институциональные механизмы для координации деятельности публичных органов, ответственных за выдачу подтверждений, лицензий, разрешений или санкций, необходимых для осуществления проектов в области инфраструктуры, финансируемых из частных источников, в соответствии с законодательными или нормативными требованиями, касающимися строительства и эксплуатации объектов инфраструктуры соответствующего типа.

**Полномочия на регулирование услуг в области инфраструктуры (см. главу I "Общие законодательные и институциональные рамки", пункты 30-53)**

Рекомендация 7. Не следует наделять полномочиями на регулирование услуг в области инфраструктуры тех субъектов, которые прямо или косвенно занимаются предоставлением услуг в области инфраструктуры.

Рекомендация 8. Компетенцией по вопросам регулирования следует наделять функционально независимые органы, обладающие достаточным уровнем автономии для обеспечения того, чтобы их решения принимались без политического вмешательства или ненадлежащего давления со стороны операторов инфраструктуры и поставщиков общедоступных услуг.

Рекомендация 9. Следует обеспечить опубликование правил, устанавливающих порядок применения процедур регулирования. В решениях, принимаемых в порядке регулирования, следует указывать причины, на которых они основываются, и такие решения должны быть доступны для заинтересованных сторон в результате их опубликования или с помощью других средств.

Рекомендация 10. В законодательстве следует установить прозрачные процедуры, с помощью которых концессионер может обжаловать в независимой и беспристрастной орган принятые в порядке регулирования решения и следует предусмотреть основания для возможного обжалования, а также возможные процедуры обжалования в судебном порядке.

Рекомендация 11. Если это уместно, следует предусмотреть специальные процедуры для разрешения споров между поставщиками общедоступных услуг в отношении утверждений о нарушении законодательных и нормативных требований, регулирующих соответствующий сектор.

## **II. Риски, связанные с проектами, и правительственная поддержка**

**Риски, связанные с проектами, и распределение рисков (см. главу II "Риски, связанные с проектами, и правительственная поддержка, пункты 8-29)**

Рекомендация 12. Не следует устанавливать излишних статутных или регулятивных ограничений применительно к способности организации-заказчика согласовывать такое распределение рисков, которое отвечает потребностям проекта.

**Правительственная поддержка (см. главу II "Риски, связанные с проектами, и правительственная поддержка, пункты 30-60)**

Рекомендация 13. В законодательстве следует ясно указать те публичные органы принимающей страны, которые могут предоставлять финансовую или экономическую поддержку осуществлению проектов в области инфраструктуры, финансируемых из частных источников, и те виды поддержки, которые они уполномочены предоставлять.

### **III. Выбор концессионера**

**Общие соображения (см. главу III "Выбор концессионера", пункты 1-33)**

Рекомендация 14. В законодательстве следует установить порядок выбора концессионера с помощью прозрачных и эффективных конкурентных процедур, приспособленных к особым потребностям проектов в области инфраструктуры, финансируемых из частных источников.

**Предварительный отбор участников процедур (см. главу III "Выбор концессионера", пункты 34-50)**

Рекомендация 15. Участники процедур должны продемонстрировать, что они удовлетворяют критериям предварительного отбора, которые были сочтены организацией-заказчиком уместными применительно к соответствующему конкретному проекту, включая следующие:

а) надлежащие профессиональные и технические квалификационные данные, людские ресурсы, оборудование и другие материальные средства, которые необходимы для выполнения всех этапов проекта, а именно для выполнения инженерно-конструкторских, строительных и эксплуатационных работ, а также работ по материально-техническому обслуживанию;

б) достаточные возможности по управлению финансовыми аспектами проекта и потенциальные возможности для удовлетворения финансовых потребностей инженерно-конструкторского, строительного и эксплуатационного этапов проекта;

с) соответствующие управленческие и организационные возможности, репутация и опыт, включая предшествующий опыт по эксплуатации публичной инфраструктуры.

Рекомендация 16. Участникам процедур следует предоставить возможность создавать консорциумы для представления предложений при условии, что каждый член консорциума, прошедшего предварительный отбор, может принимать участие, прямо или через дочерние компании, только в одном консорциуме, участвующем в процедурах.

Рекомендация 17. Организации-заказчику следует составлять краткий список прошедших предварительный отбор участников процедур, которым впоследствии по завершении этапа предварительного отбора будет предложено представить предложения.

**Процедура запроса предложений (см. главу III "Выбор концессионера", пункты 51-84)**

Одноэтапные и двухэтапные процедуры запроса предложений

Рекомендация 18. По завершении процедур предварительного отбора организации-заказчику следует пригласить прошедших предварительный отбор участников процедур представить окончательные предложения.

Рекомендация 19. Независимо от вышеизложенного, организация-заказчик может использовать двухэтапную процедуру для запроса предложений от прошедших предварительный отбор участников процедур, когда организация-заказчик не имеет возможности сформулировать проектные спецификации или эксплуатационные показатели и договорные условия в связи с проектом настолько подробно и точно, чтобы можно было сформулировать окончательные предложения. В случае использования двухэтапной процедуры применяются следующие положения:

a) организации-заказчику следует в первую очередь обратиться к прошедшим предварительный отбор участникам процедур с призывом представить предложения, касающиеся спецификаций на продукцию проекта и других характеристик проекта, а также предполагаемых условий договора;

b) организации-заказчику следует провести встречу с участниками процедур для разъяснения вопросов, касающихся первоначального запроса предложений;

c) после изучения полученных предложений организации-заказчику следует провести обзор и, в случае необходимости, пересмотреть первоначальные проектные спецификации и договорные условия до рассылки окончательного запроса предложений.

#### Содержание окончательного запроса предложений

Рекомендация 20. В окончательный запрос предложений следует включать по меньшей мере следующую информацию:

a) общая информация, которая может потребоваться участникам процедур для подготовки и представления их предложений;

b) проектные спецификации и эксплуатационные показатели, если это уместно, включая требования организации-заказчика в отношении стандартов охраны труда и безопасности, а также защиты окружающей среды;

c) предлагаемые организацией-заказчиком условия договора;

d) критерии оценки предложений, относительное значение, придаваемого каждому из этих критериев, и порядок применения критериев при оценке предложений.

#### Разъяснения и изменения

Рекомендация 21. Организация-заказчик может - либо по своей собственной инициативе, либо в результате запроса разъяснений каким-либо участником процедур - внести изменения в окончательный запрос предложений путем издания добавления в любой разумный момент до истечения окончательного срока представления предложений.

#### Критерии оценки

Рекомендация 22. Критерии оценки и сопоставления технических предложений должны быть направлены на определение эффективности представленного тем или иным участником процедур предложения с точки зрения удовлетворения потребностей организации-заказчика, включая следующее:

a) техническая обоснованность;

b) оперативная осуществимость;

c) качество услуг и меры по обеспечению непрерывности их предоставления;

d) открываемые предложениями потенциальные возможности с точки зрения социально-экономического развития.

Рекомендация 23. Критерии оценки и сопоставления финансовых и коммерческих предложений могут включать, если это уместно, следующее:

- a) текущая стоимость предлагаемых видов вознаграждения, оплаты и иных сборов в течение периода концессии;
- b) текущая стоимость предлагаемых прямых платежей со стороны организации-заказчика, если таковые предусматриваются;
- c) затраты на проектно-конструкторские и строительные работы, ежегодные затраты на эксплуатацию и материально-техническое обслуживание, текущая стоимость капитальных затрат и затрат на эксплуатацию и материально-техническое обслуживание;
- d) объем финансовой поддержки, ожидаемой со стороны правительства, если такая предполагается;
- e) обоснованность предлагаемых механизмов финансирования;
- f) степень согласия с предлагаемыми условиями договора.

#### Представление, вскрытие, сопоставление и оценка предложений

Рекомендация 24. Организация-заказчик может устанавливать минимальные требования в отношении качественных, технических и коммерческих аспектов, которые должны быть отражены в предложениях в соответствии с критериями, изложенными в запросе предложений. Предложения, не достигшие таких минимальных требований, должны рассматриваться в качестве не отвечающих формальным требованиям.

Рекомендация 25. Независимо от того, использует ли она процедуры предварительного отбора, организация-заказчик может сохранять за собой право потребовать от всех участников процедур вновь продемонстрировать их квалификационные данные в соответствии с критериями и процедурами, изложенными в запросе предложений или, если это уместно, документации для предварительного отбора. В тех случаях, когда процедуры предварительного отбора проводились, должны применяться те же критерии, что и при процедурах предварительного отбора.

#### Заключительные переговоры

Рекомендация 26. Организации-заказчику следует расставить все отвечающие формальным требованиям предложения в порядке полученных ими оценок на основе критериев, изложенных в запросе предложений, и пригласить к участию в заключительных переговорах по проектному соглашению участника процедур, получившего наиболее высокую оценку. На заключительных переговорах не могут рассматриваться те условия договора, которые были определены в окончательном запросе предложений в качестве не подлежащих обсуждению.

Рекомендация 27. Если организации-заказчику становится очевидно, что переговоры с приглашенным участником процедур не приведут к заключению проектного соглашения, организации-заказчику следует проинформировать этого участника процедур о том, что она прекращает переговоры, а затем пригласить к переговорам других участников процедур на основе полученных ими оценок до того момента, пока она не заключит проектного соглашения или не отклонит все оставшиеся предложения.





**Прямые переговоры (см. главу III "Выбор концессионера", пункты 85-96)**

Рекомендация 28. В законодательстве следует оговорить исключительные обстоятельства, при которых организация-заказчик может быть уполномочена вышестоящим органом произвести выбор концессионера с помощью прямых переговоров, например, следующие:

- a) случаи, когда существует срочная необходимость в обеспечении непрерывности предоставления соответствующей услуги и проведение процедур конкурентного отбора было бы поэтому практически нецелесообразным;
- b) случаи, когда речь идет о краткосрочных проектах и когда объем предполагаемых первоначальных инвестиций не превышает установленной минимальной суммы;
- c) причины, связанные с национальной обороной или национальной безопасностью;
- d) случаи, когда требуемая услуга может быть получена только из одного источника (например, поскольку для ее предоставления требуется использование запатентованной технологии или уникального ноу-хау);
- e) случаи, когда было опубликовано приглашение к участию в процедурах предварительного отбора или когда был опубликован запрос предложений, однако заявок или предложений не было представлено, или когда все предложения не удовлетворяют критериям оценки, изложенным в запросе предложений, и когда, по мнению организации-заказчика, опубликование нового запроса предложений вряд ли приведет к выдаче подряда на проект;
- f) другие случаи, когда вышестоящий орган разрешает прибегнуть к такому исключению по веским причинам, связанным с публичными интересами.

Рекомендация 29. Законодательство может предусматривать требование о соблюдении в ходе прямых переговоров следующих процедур:

- a) организации-заказчику следует публиковать уведомление о процедурах переговоров и проводить переговоры с настолько широким кругом компаний, которые считаются способными выполнить проект, насколько это позволяют обстоятельства;
- b) организации-заказчику следует установить и сообщить участникам процедур квалификационные критерии и критерии для оценки предложений и определить относительное значение, которое будет придаваться каждому такому критерию, и способ их применения при оценке предложений;
- c) организации-заказчику следует обращаться с предложениями таким образом, чтобы избежать разглашения их содержания конкурирующим участникам процедур;
- d) любые такие переговоры между организацией-заказчиком и участниками процедур должны носить конфиденциальный характер, и ни одна из сторон переговоров не должна разглашать какому-либо другому лицу любую техническую, ценовую или иную коммерческую информацию, касающуюся переговоров, без согласия другой стороны;
- e) после завершения переговоров организация-заказчик должна обратиться ко всем оставшимся участникам процедур с запросом представить к оговоренной дате их наилучшую и окончательную оферту в отношении всех аспектов их предложений;

f) предложения должны оцениваться и расставляться в порядке полученных ими оценок в соответствии с критериями оценки предложений, установленными организацией-заказчиком.

#### **Незапрошенные предложения (см. главу III "Выбор концессионера", пункты 97-117)**

Рекомендация 30. В порядке исключения из применения процедур отбора, описанных в законодательных рекомендациях 14-27, организации-заказчику может быть разрешено рассматривать незапрошенные предложения в соответствии со специальными процедурами, установленными в законодательстве для рассмотрения незапрошенных предложений, при условии, что такие предложения не касаются какого-либо проекта, в связи с которым организацией-заказчиком уже были начаты или объявлены процедуры отбора.

#### Процедуры определения приемлемости незапрошенных предложений

Рекомендация 31. После получения и предварительного изучения незапрошенного предложения организация-заказчик должна в течение непродолжительного разумного срока проинформировать представившую его сторону о том, рассматривается ли предложенный проект в качестве потенциально отвечающего публичным интересам. Если будет сочтено, что проект отвечает публичным интересам, организация-заказчик должна пригласить сторону, представившую предложение, представить официальное предложение, содержащее информацию, достаточно подробную для того, чтобы позволить организации-заказчику должным образом оценить концепцию или технологию и определить, отвечает ли предложение условиям, установленным в законодательстве, и может ли оно быть успешно реализовано в масштабах предлагаемого проекта.

Рекомендация 32. Сторона, предложившая проект, должна сохранять правовой титул на всю представленную документацию на протяжении всей процедуры, и эта документация должна быть возвращена ей в случае, если предложение будет отклонено.

#### Процедуры рассмотрения незапрошенных предложений, которые не связаны с концепциями или технологией, защищенными правами собственности

Рекомендация 33. Организация-заказчик должна начать процедуры конкурентного отбора в соответствии с рекомендациями 14-27, если будет сочтено, что предполагаемая проектная отдача может быть достигнута без использования процессов, конструкторских решений, методологий или инженерных концепций, на которые автор незапрошенного предложения обладает исключительными правами, или если предлагаемая концепция или технология в действительности не являются уникальными или новыми. Автор незапрошенного предложения должен быть приглашен к участию в таких процедурах, и ему могут быть предоставлены льготы за представление предложения.

#### Процедуры рассмотрения незапрошенных предложений, которые связаны с концепциями или технологиями, защищенными правами собственности

Рекомендация 34. Если, как представляется, предполагаемая проектная отдача не может быть достигнута без использования процессов, конструкторских решений, методологий или инженерных концепций, на которые автор незапрошенного предложения обладает исключительными правами, организация-заказчик должна попытаться получить сопоставительные элементы в связи с незапрошенным предложением. Для этой цели организация-заказчик должна опубликовать описание основных элементов, касающихся продукции предлагаемого проекта, с приглашением другим заинтересованным сторонам

представить альтернативные или сопоставимые предложения в течение определенного разумного срока.

Рекомендация 35. Организация-заказчик может провести переговоры с автором незапрошенного предложения, если никаких альтернативных предложений не было получено, при условии согласия вышестоящего органа. Если альтернативные предложения были представлены, организация-заказчик должна пригласить все представившие их стороны к переговорам в соответствии с положениями законодательной рекомендации 29 (b)-(f).

#### **Процедуры обжалования (см. главу III "Выбор концессионера", пункты 118-122)**

Рекомендация 36. Участники процедур, которые заявляют о том, что они понесли - или которые могут понести - убытки или ущерб в результате нарушения какой-либо обязанности, возложенной в соответствии с законодательством на организацию-заказчика, могут обжаловать действия организации-заказчика в соответствии с законодательством принимающей страны.

#### **Уведомление о выдаче подряда на проект (см. главу III "Выбор концессионера", пункт 123)**

Рекомендация 37. Организация-заказчик должна обеспечить публикацию уведомления о выдаче подряда на проект. В уведомлении должен указываться концессионер и должно приводиться резюме основных условий проектного соглашения.

#### **Отчет о процедурах отбора и принятии решения о выдаче подряда (см. главу III "Выбор концессионера", пункты 124-130)**

Рекомендация 38. Организация-заказчик должна вести надлежащую отчетность, в которую включается ключевая информация, касающаяся процедур отбора и принятия решения о выдаче подряда. В законодательстве должны устанавливаться требования об обеспечении публичного доступа к такой отчетности.

## **IV. Сооружение и эксплуатация инфраструктуры**

#### **Общие положения проектного соглашения (см. главу IV "Сооружение и эксплуатация инфраструктуры", пункты 1-11)**

Рекомендация 39. В законодательстве могут быть определены ключевые условия для включения в проектное соглашение, в число которых могут входить условия, упомянутые в рекомендациях \_\_\_ ниже.

Рекомендация 40. Если не предусмотрено иное, проектное соглашение регулируется законодательством принимающей страны.

#### **Организационное устройство концессионера (см. главу IV "Сооружение и эксплуатация инфраструктуры", пункты 12-18)**

Рекомендация 41. В распоряжение организации-заказчика должна быть предоставлена возможность потребовать, чтобы выбранные участники процедур учредили самостоятельное юридическое лицо с местонахождением в стране.

Рекомендация 42. В проектном соглашении должны оговариваться минимальный капитал проектной компании и процедуры для получения согласия организации-заказчика с

уставными документами и иными принимаемыми на их основе нормативными актами проектной компании, а также с внесением существенных изменений в эти документы.

**Строительная площадка, активы и сервитуты (см. главу IV "Сооружение и эксплуатация инфраструктуры, пункты 19-32)**

Рекомендация 43. В проектном соглашении должны оговариваться, если это уместно, вопросы о том, какие активы будут находиться в публичной собственности и какие активы будут находиться в частной собственности концессионера. В проектном соглашении следует далее указать те активы, которые концессионер должен передать организации-заказчику или новому концессионеру по истечении или прекращении проектного соглашения; какие активы организация-заказчик может, по своему выбору, выкупить у концессионера; и какие активы концессионер может свободно вывезти или реализовать по истечении или прекращении проектного соглашения.

Рекомендация 44. Организация-заказчик должна оказывать концессионеру помощь в приобретении тех сервитутов, которые необходимы для эксплуатации, сооружения и материально-технического обслуживания объекта. Законодательство может уполномочивать концессионера вступать на территорию, находящуюся в собственности третьих сторон, осуществлять транзитные перевозки по этой территории и производить на ней работы или устанавливать сооружения, как это требуется для целей возведения и эксплуатации объекта.

**Финансовые положения (см. главу IV "Сооружение и эксплуатация инфраструктуры", пункты 33-51)**

Рекомендация 45. В законодательстве следует предусмотреть полномочия концессионера на взимание тарифов или сборов с пользователей за использование объекта или предоставляемых им услуг. В проектном соглашении должны предусматриваться методы и формулы корректировки таких тарифов или сборов с пользователей.

Рекомендация 46. В тех случаях, когда тарифы или сборы, взимаемые концессионером, подлежат внешнему контролю со стороны какого-либо регулирующего учреждения, в законодательстве должны устанавливаться механизмы для периодических и внеочередных пересмотров формул корректировки тарифов.

Рекомендация 47. Организации-заказчику следует предоставить полномочия, если это уместно, соглашаться на прямые платежи концессионеру в качестве замены сборов за обслуживание, которые должны уплачиваться пользователями, или в дополнение к ним или принимать на себя обязательства по закупке фиксированных количеств товаров или услуг.

**Обеспечительные интересы (см. главу IV "Сооружение и эксплуатация инфраструктуры", пункты 52-61)**

Рекомендация 48. Концессионер должен нести ответственность за мобилизацию средств, необходимых для сооружения и эксплуатации объектов инфраструктуры, и, в этих целях, он должен обладать правом обеспечивать любое финансирование, требующееся для проекта, с помощью создания обеспечительных интересов в любой его собственности, залога акций проектной компании, залога поступлений и дебиторской задолженности из концессии или любого другого уместного обеспечения без ущерба для действия любых норм права, которые могут запрещать создание обеспечительных интересов в публичной собственности, находящейся во владении концессионера.

**Уступка концессии (см. главу IV "Сооружение и эксплуатация инфраструктуры", пункты 62-63)**

Рекомендация 49. В проектном соглашении должны устанавливаться условия, при которых организация-заказчик может дать согласие на уступку концессии, включая такие условия, как принятие на себя новым концессионером всех обязательств по проектному соглашению и представление доказательств наличия у нового концессионера технических и финансовых возможностей, необходимых для предоставления услуги. Уступка концессии третьим сторонам без согласия организации-заказчика допускаться не должна.

**Передача контрольного пакета акций проектной компании (см. главу IV "Сооружение и эксплуатация инфраструктуры", пункты 64-68)**

Рекомендация 50. Может быть установлено требование согласия организации-заказчика на передачу контрольного пакета акций компании-концессионера.

**Строительные работы (см. главу IV "Сооружение и эксплуатация инфраструктуры", пункты 69-79)**

Рекомендация 51. В проектном соглашении должны предусматриваться процедуры для рассмотрения и утверждения организацией-заказчиком строительных планов и спецификаций, право организации-заказчика следить за ходом строительства или модернизации объекта инфраструктуры, условия, при которых организация-заказчик может потребовать внести изменения в строительные спецификации, и процедуры для испытаний и итоговой инспекции, одобрения и принятия объекта, его оборудования и аппаратуры.

**Эксплуатация инфраструктуры (см. главу IV "Сооружение и эксплуатация инфраструктуры", пункты 80-97)**

Рекомендация 52. В проектном соглашении, если это уместно, должна устанавливаться степень ответственности концессионера за обеспечение следующего:

- a) приспособление услуги для удовлетворения фактического спроса на нее;
- b) непрерывность предоставления услуги;
- c) предоставление услуги всем пользователям на практически одних и тех же условиях;
- d) недискриминационный доступ, если это уместно, других поставщиков услуг к любой сети публичной инфраструктуры, эксплуатируемой концессионером.

Рекомендация 53. В проектном соглашении должно быть указано следующее:

a) степень ответственности концессионера за представление организации-заказчику или регулирующему учреждению, если это уместно, отчетов и другой информации о своих операциях;

b) процедуры для контроля за деятельностью концессионера и принятия таких мер, которые, по мнению организации-заказчика или регулирующего учреждения, будут являться разумными и уместными для обеспечения надлежащей эксплуатации объекта инфраструктуры и предоставления услуг в соответствии с применимыми юридическими и договорными требованиями.

Рекомендация 54. Концессионер должен обладать правом вводить, по согласованию с организацией-заказчиком или регулирующим учреждением, правила, регулирующие использование объекта, и обеспечивать их соблюдение.

**Общие договорные механизмы (см. главу IV "Сооружение и эксплуатация инфраструктуры", пункты 98-150)**

Рекомендация 55. Организация-заказчик может зарезервировать за собой право пересматривать и утверждать основные контракты, заключаемые концессионером, в частности, контракты с лицами, являющимися акционерами компании-концессионера или связанными с ней. Как правило, в утверждении организацией-заказчиком должно отказываться только в тех случаях, когда в контрактах содержатся положения, противоречащие проектному соглашению или явно противоречащие публичным интересам или императивным нормам публично-правового характера.

Рекомендация 56. Концессионер и его кредиторы, страховщики и другие договорные партнеры должны иметь возможность свободно выбрать применимое право для регулирования своих договорных отношений, за исключением случаев, когда такой выбор будет нарушать публичный порядок принимающей страны.

Рекомендация 57. В проектном соглашении должно устанавливаться следующее:

- a) форма, продолжительность и объем гарантий исполнения, предоставление которых может быть потребовано от концессионера в связи с сооружением и эксплуатацией объектов;
- b) страховые полисы, приобретение которых может быть потребовано от концессионера;
- c) компенсация, на которую может иметь право концессионер в случае законодательных изменений или других изменений в экономических и финансовых условиях, которые существенно затрудняют исполнение обязательств по сравнению с тем, как это первоначально предусматривалось. Кроме того, в проектном соглашении должны устанавливаться механизмы пересмотра условий проектного соглашения в случае любых таких изменений;
- d) объем возможного освобождения любой из сторон от ответственности в связи с неисполнением или задержкой исполнения любого обязательства, предусмотренного в проектном соглашении, в результате обстоятельств, находящихся вне сферы их разумного контроля;
- e) средства правовой защиты, имеющиеся в распоряжении организации-заказчика и концессионера в случае неисполнения обязательств другой стороной.

Рекомендация 58. В проектном соглашении должны быть указаны обстоятельства, при которых организация-заказчик может временно брать на себя функции по эксплуатации объекта с целью обеспечения эффективного и бесперебойного оказания услуг в случае серьезного неисполнения концессионером его обязательств.

Рекомендация 59. Организация-заказчик должна быть уполномочена заключать соглашения с кредиторами, предусматривающие назначение с согласия организации-заказчика нового концессионера для выполнения действующего проектного соглашения в случае серьезного нарушения концессионером своих обязательств по предоставлению требуемых услуг и в случае наступления других оговоренных событий, которые могут являться основанием для прекращения проектного соглашения.



## V. Срок действия, продление и прекращение проектного соглашения

**Срок действия и продление проектного соглашения (см. главу V "Срок действия, продление и прекращение проектного соглашения", пункты 2-8)**

Рекомендация 60. Продолжительность концессии должна быть оговорена в проектном соглашении.

Рекомендация 61. Срок действия концессии не должен продлеваться, кроме как в оговоренных в законе обстоятельствах, например, в следующих:

- a) задержки в завершении или приостановление эксплуатации в результате наступления событий вне сферы разумного контроля любой из сторон;
- b) приостановление проектов в результате действий организации-заказчика или других публичных органов;
- c) предоставление концессионеру возможности возместить дополнительные издержки, которые возникли в результате удовлетворения требований организации-заказчика, первоначально не предусмотренных в проектном соглашении, и которые концессионер не смог бы возместить в течение нормального срока действия проектного соглашения.

**Прекращение проектного соглашения (см. главу V "Срок действия, продление и прекращение проектного соглашения", пункты 9-35)**

### Прекращение организацией-заказчиком

Рекомендация 62. Организация-заказчик должна иметь право прекратить проектное соглашение:

- a) в случае, когда она не может более разумно ожидать, что концессионер будет способен или готов выполнить свои обязательства, будь то по причине несостоятельности, серьезного нарушения обязательств или по иной причине;
- b) в силу публичных интересов при условии выплаты компенсации концессионеру.

### Прекращение концессионером

Рекомендация 63. Концессионер должен иметь право прекратить проектное соглашение в случае оговоренных в законе исключительных обстоятельств, например, следующих:

- a) в случае серьезного нарушения организацией-заказчиком или другим публичным органом в том, что касается исполнения их обязательств по проектному соглашению;
- b) в случае, когда исполнение концессионером его обязательств существенно затрудняется в результате распоряжений организации-заказчика о внесении изменений или других ее действий или вследствие непредвиденных изменений в условиях или действий других публичных органов и когда стороны не смогли договориться о соответствующем пересмотре проектного соглашения.

#### Прекращение любой из сторон

Рекомендация 64. Каждая сторона должна иметь право прекратить проектное соглашение в случае, когда исполнение ее обязательств становится невозможным в силу возникновения обстоятельств вне сферы разумного контроля любой из сторон. Стороны должны также иметь право прекратить проектное соглашение по обоюдному согласию.

**Последствия истечения или прекращения проектного соглашения (см. главу V "Срок действия, продление и прекращение проектного соглашения", пункты 36-62)**

#### Передача активов организации-заказчику или новому концессионеру

Рекомендация 65. В проектном соглашении должны быть установлены критерии для определения, если это уместно, размеров компенсации, которая может причитаться концессионеру в связи с активами, передаваемыми организации-заказчику или новому концессионеру или выкупаемыми организацией-заказчиком по истечении или прекращении проектного соглашения.

#### Финансовые механизмы, регулирующие последствия прекращения

Рекомендация 66. В проектном соглашении следует оговорить способы исчисления компенсации, причитающейся любой из сторон в случае прекращения проектного соглашения, предусмотрев, когда это уместно, компенсацию справедливой стоимости работ, выполненных по проектному соглашению, и убытков, включая утраченную прибыль.

#### Этап завершения и меры в переходный период

Рекомендация 67. В проектном соглашении следует установить, если это уместно, права и обязательства сторон в отношении следующего:

- a) передача технологии, необходимой для эксплуатации объекта;
- b) подготовка персонала организации-заказчика или концессионера-преемника для эксплуатации и технического обслуживания объекта;
- c) предоставление концессионером услуг по эксплуатации и материально-техническому обслуживанию и поставка запасных частей, если это требуется, в течение разумного срока после передачи объекта организации-заказчику или концессионеру-преемнику.

## **VI. Урегулирование споров**

**Споры между организацией-заказчиком и концессионером (см. главу VI "Урегулирование споров", пункты 3-42)**

Рекомендация 68. Организация-заказчик должна иметь право свободно договариваться о таких механизмах урегулирования споров, которые, по мнению сторон, отвечают потребностям проекта, в том числе об арбитраже.

Рекомендация 68 бис. В законодательстве следует указать, может ли - и, при положительном ответе на этот вопрос, в какой степени может - организация-заказчик ссылаться на суверенный иммунитет как в качестве препятствия для возбуждения

арбитражного или судебного разбирательства, так и в качестве возражения против приведения в исполнение арбитражного или судебного решения.]

**Споры между концессионером и его кредиторами, подрядчиками и поставщиками (см. главу VI "Урегулирование споров", пункт 43)**

Рекомендация 69. Концессионер и учредители проекта должны иметь право свободно выбирать надлежащие механизмы для урегулирования коммерческих споров между учредителями проекта или споров между концессионером и его кредиторами, подрядчиками, поставщиками и другими деловыми партнерами.

**Споры между концессионером и его клиентами (см. главу VI "Урегулирование споров", пункты 44-46)**

Рекомендация 70. От концессионера может быть потребовано предусмотреть упрощенные и эффективные механизмы для рассмотрения претензий, представленных его клиентами или пользователями объекта инфраструктуры.