

6. Об охране и использовании животного мира: Закон Белорусской ССР, 26 нояб. 1981 г. // СЗ БССР. – 1981. - № 33. – ст. 669.
7. Об охране, воспроизводстве и использовании животного мира: Закон Респ. Казахстан, 9 июля 2004 г., № 593-П // Национальная библиотека Беларуси. Режим доступа: <http://www.base.spinform.ru> – Дата доступа: 12.03.2012 г.
8. О животном мире: Закон Респ. Молдова, 27 апр. 1995 г., № 439-ХП // Национальная библиотека Беларуси. Режим доступа: <http://www.base.spinform.ru> – Дата доступа: 12.03.2012 г.
9. Об охоте и о сохранении охотничьих ресурсов: Федеральный Закон Российской Федерации, 24 июля 2009 г., № 209-ФЗ // Национальная библиотека Беларуси. Режим доступа: <http://www.base.spinform.ru> – Дата доступа: 12.03.2012 г.
10. О животном мире: Закон Азербайджанской Респ., 4 июня 1999 г., № 675-П // Национальная библиотека Беларуси. Режим доступа: <http://www.base.spinform.ru> – Дата доступа: 12.03.2012 г.
11. Петров, В.В. Экологическое право России. Учебник для вузов / В.В. Петров. – М.: Издательство БЕК, 1995. – 557 с.
12. Экологическое право: учеб. пособие / С.А. Балашенко и др.; под ред. Т.И. Макаровой, В.Е. Лизгаро. – Минск: Изд. центр БГУ, 2008. – 495 с. // base.spinform.ru

КОНЦЕССИОННЫЙ ДОГОВОР КАК ПРАВОВОЕ ОСНОВАНИЕ ПРАВА ПОЛЬЗОВАНИЯ НЕДРАМИ

Умарова П.М.

В мировой практике добычи углеводородов существуют три основные договорные формы пользования недрами: это концессии в узком смысле, которые иногда называют «налог плюс роялти»; соглашение о разделе продукции, так называемые «продакшен-шеринг»; и контракты на предоставление услуг, именуемые сервисными контрактами. Одним из первых способов оформления договорных отношений в сфере недропользования является договор концессии.

Если сделать небольшой экскурс в историю, то мы заметим, что концессионное соглашение (англ. concession agreement от лат. concessio – пожалование, дарование, уступка прав) [5, с.19] – исторически первоначальный и наиболее распространенный в настоящее время вид договора недропользования. Следует отметить, что данный договор представляет собой одну из форм привлечения инвестиций в экономику, используемую многими странами. Концессионные договоры как чисто договорная форма широко практикуются во Франции, Италии, Германии и десятках других стран континентального права [9, с.30].

Нельзя сказать, что данный договор достаточно «молодой». Используется он уже достаточно давно. По мнению С.Мороза основные начала современной

концессионной системы предоставления участков недр в пользование впервые закладывались еще в Афинском государстве [7]. История самих концессионных договоров ведет свой отсчет с 24 августа 1865г., когда венесуэльским государством была предоставлена первая концессия на добычу нефти. Позднее, в 1901г., в Персии была выдана концессия Вильму Д'Арси сроком на 99 лет. [3, с.27]. Концессии широко практиковались и в дореволюционной России, и в первые годы существования СССР. Современное законодательство о концессиях достаточно давно существует во многих странах – бывших республиках СССР (Украине, Грузии, Казахстане, Кыргызстане, Узбекистане, Молдове, в Литве), а также в Венгрии и многих других государствах [8].

Что же касается Республики Беларусь, то концессии применяются при осуществлении инвестиционной деятельности в отношении недр, вод, лесов, земель и объектов, находящихся только в собственности государства. Так, согласно действующему законодательству участки недр могут предоставляться в пользование на основе концессии, и в соответствии с п.4 ст. 30 Кодекса о недрах Республики Беларусь (далее – КоН) одним из правовых оснований пользования недрами является рассматриваемый нами концессионный договор. При этом сам порядок предоставления участков недр в пользование на основе концессии, условия и сроки концессии участков недр, порядок заключения концессионных договоров на право пользования участками недр определяются в соответствии с КоН и законодательством об инвестиционной деятельности [2, ст.37].

Итак, возникает вопрос, что же означает краткое и емкое понятие «концессия»? Для начала отметим, что концессиями в разных странах именуют широкий спектр, прежде всего, договорных форм: с одной стороны, это договоры традиционной публично-правовой природы, с другой – обычные гражданско-правовые или близкие к ним договоры.

Что же касается определения договора концессии, то в разное время, опираясь на действующее законодательство и достижения юридической науки, ученые предлагали по-своему рассматривать договор концессии. В связи с этим в юридической литературе авторы по-разному подходят к определению понятия «концессия». Более того в настоящий момент в литературе, посвященной рассматриваемой проблематике, нет единого понимания термина «концессионный договор».

Так, по мнению С.Сосна под концессиями имеется ввиду система договоров между государством и частным инвестором в отношении государственной или муниципальной собственности, а также монопольных видов деятельности [9, с.29].

В тоже время, как отмечает М.Субботин под концессией понимают акт, посредством которого государство наделяет частное лицо правом участвовать в осуществлении некоторых из своих функций в хозяйственной сфере [9, с.29]. Сходной точки зрения придерживается К. Дробышевская, понимающая под концессией правоустанавливающий акт, подтверждающий договорную уступку прав со стороны государства [8].

Зарубежные авторы, в частности Д. Джонстон понимают термин «концессия» как санкционированную государством уступку права на месторождения добывающим компаниям [3, с. 27]. Однако мы полагаем, что такое определение представляется несколько суженным, поскольку в нем не оговаривается ни основа, ни сроки предоставления недр концессионеру.

На наш взгляд, С. Мороз формулирует достаточно четкое и лаконичное определение концессии. Так, по его мнению, концессия недр представляет собой предоставление государством в лице уполномоченных органов, возобновляемых и невозобновляемых природных ресурсов в пользование иностранному или национальному инвестору (концессионеру) на основании заключенного между ними концессионного договора на возмездной основе и в определенный срок [7].

Аналогичную трактовку концессии приводит М. Богуславский. Так он определяет концессию как договор, в соответствии с которым государство на возмездной и срочной основе предоставляет иностранному инвестору исключительное право на осуществление деятельности и ему право собственности на продукцию или доход, полученный в результате такой деятельности [3, с.26].

Легальное определение концессии приведено в Инвестиционном кодексе Республики Беларусь. **Концессия** определяется как «договор, заключаемый Республикой Беларусь с концессионером, о передаче на возмездной основе на определенный срок права на осуществление на территории Республики Беларусь отдельного вида деятельности, на которую распространяется исключительное право государства, либо права пользования имуществом, находящимся в собственности Республики Беларусь» [1, ст.50]. При этом сторонами в концессионном договоре выступают:

с одной стороны – Республика Беларусь в лице Правительства Республики Беларусь или уполномоченного им республиканского органа государственного управления (государственной организации, подчиненной Правительству Республики Беларусь) (концессионный орган);

с другой стороны – национальные инвесторы, в том числе юридические лица частной формы собственности либо (и) юридические лица, в имуществе которых доля Республики Беларусь, ее административно-территориальных единиц, а также государственных организаций составляет не более 25 процентов, или (и) иностранные инвесторы (концессионеры).

Право пользования недрами возникает со дня регистрации концессионного договора в государственном реестре концессионных договоров [2, ст.30]. Концессионный договор может заключаться на срок до 99 лет. При этом недропользователь не вправе передавать предоставленное ему право пользования недрами иным лицам [6, ст.30]. По истечении срока договора концессионер, добросовестно выполнивший основные условия этого договора, пользуется преимущественным правом на его перезаключение.

Нельзя не согласиться с мнением Д. Василевской, что при концессионных договорах право собственности на недра остается в руках государства, а право собственности на минеральные ресурсы, сосредоточенные на участке недр, предоставленном в пользование, переходит к инвестору [3, с.27]. В соответствии с

действующим законодательством Республики Беларусь, недра являются исключительной собственностью государства, при этом право собственности на добытые полезные ископаемые принадлежит недропользователю, осуществившему их добычу на законном основании, если иное не установлено законодательными актами или концессионным договором [2, ст.ст. 5,6]. Таким образом, происходит уступка права пользования государственной собственностью в течение оговоренного срока, с возможностью извлечения из этого «имущества» полезных свойств.

Инвестиционный кодекс различает три разновидности концессионных договоров:

- полный концессионный договор;
- концессионный договор о разделе продукции;
- концессионный договор об оказании услуг (выполнении работ).

По мнению К. Дробышевской, такое закрепление указанных положений не случайно. Это свидетельствует о попытке белорусских законодателей отразить существующую на сегодняшний день мировую практику концессий и применить её на территории Республики Беларусь [4]. Как мы уже отмечали ранее, все действующие в настоящее время в мировой практике соглашения о концессии между государством и инвесторами делятся на три основные категории: концессии, соглашения о разделе продукции и сервисные контракты.

Под полным концессионным договором понимается концессионный договор с сохранением за концессионером права собственности на произведенную им продукцию. При этом, если иное не определено в концессионном договоре, концессионер уплачивает все установленные законодательными актами Республики Беларусь налоги и другие обязательные платежи [1, ст.54].

Подконцессионным договором о разделе продукции понимается концессионный договор, согласно условиям, которого произведенная в соответствии с договором продукция делится между концессионером и Республикой Беларусь в порядке и размерах, определяемых концессионным договором.

При этом концессионер в соответствии с условиями договора полностью или частично освобождается от уплаты налогов и других обязательных платежей, установленных законодательными актами Республики Беларусь, в связи с передачей Республике Беларусь права собственности на часть произведенной им продукции [1, ст.55].

Подконцессионным договором об оказании услуг (выполнении работ) понимается концессионный договор, в силу которого право собственности на произведенную в соответствии с договором продукцию передается Республике Беларусь. Концессионер за оказанные им услуги (выполненные работы) получает вознаграждение.

При заключении концессионного договора об оказании услуг (выполнении работ) с риском вознаграждение концессионеру выплачивается лишь при условии достижения концессионером результата, предусмотренного в концессионном договоре.

При заключении концессионного договора об оказании услуг (выполнении работ) без риска вознаграждение концессионеру выплачивается за оказанные им услуги (выполненные работы) вне зависимости от достигнутого результата [1, ст.56].

Юридический механизм, заложенный в концессионном соглашении, состоит в следующем: концедент (государство) предоставляет концессионеру (пользователю) на временной основе права на хозяйственное использование участков недр, взамен чего концессионер уплачивает государству концессионную плату, а также установленные законом налоги, сборы и иные платежи по результатам концессионной деятельности. Концессионер, как правило, принимает на себя коммерческие риски по освоению участка недр, который по истечении срока действия концессионного соглашения возвращается государству [5, с.19].

Подводя итог, следует отметить, что понятие концессии для законодательства Республики Беларусь является сравнительно новым. Лишь с принятием Инвестиционного кодекса Республики Беларусь, вступившего в силу 1 октября 2001 года в Республике Беларусь законодательно закрепляется институт концессий.

В соответствии с действующим законодательством концессия рассматривается как договор заключаемый Республикой Беларусь с концессионером, о передаче на возмездной основе на определенный срок права на осуществление на территории Республики Беларусь отдельного вида деятельности, на которую распространяется исключительное право государства, либо права пользования имуществом, находящимся в собственности Республики Беларусь. Однако гражданско-правовая природа такого договора осложнена наличием в нем публично-правовых мотивов, элементов, условий. Прежде всего, это особые основания для возникновения концессионных правоотношений. Следовательно, таким основанием не может служить лишь гражданско-правовая сделка. Им, прежде всего, является односторонний властный акт государства или иного органа публичной власти.

Если объектами концессии являются недра (и иные природные ресурсы), то их использование осуществляется в соответствии с актами законодательства Республики Беларусь о недрах и иных природных ресурсах с учетом положений Инвестиционного кодекса. При этом специальное разрешение на пользование недрами, а также предоставление со стороны государства права пользования иными природными ресурсами на срок действия концессионного договора не требуется.

Литература:

1. Инвестиционный кодекс Республики Беларусь: принят Палатой представителей 30 мая 2001 г.: одобрен Советом Респ. 8 июня 2001 г.: текст Кодекса по состоянию на 09.11.2009 г. // Консультант-Плюс: Беларусь [Электронный ресурс] /ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информации Респ. Беларусь – Минск, 2012.

2. Кодекс Республики Беларусь о недрах: принят Палатой представителей 10 июня 2008 г.: одобрен Советом Республики 20 июня 2008 г.: текст Кодекса по состоянию на 30.12.2011 г. // Консультант-Плюс: Беларусь [Электронный ресурс] /ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информации Респ. Беларусь – Минск, 2012.
3. Василевская, Д. Концессионное законодательство и его место в российской системе недропользования / Д.Василевская // Нефть, газ и право. 2001. – №3 (39). – С.26-28.
4. Дробышевская, К. Некоторые аспекты концессионных отношений // Юстиция Беларуси. 2002. – № 3.
5. Колдаев, С.В. Договорные формы недропользования / Колдаев Сергей Васильевич. – Москва, 2005. – 32с.
6. Мороз, С. Классификации договоров в сфере недропользования / С. Мороз // Юрист. – 2004. – № 6. <http://justbel.info/2002-3/art19.htm>
7. Мороз, С. О правовой природе договора концессии / С. Мороз // Юрист. – 2004. – № 12.
8. Сосна, С. А. Концессионное соглашение – новый вид договора в российском праве // <http://www.concession.ru/parseDocument.php?DocFName=76>
9. Сосна, С. Субботин, М. Концессионное законодательство в России: проблемы формирования / С. Сосна, М. Субботин, // Нефть, газ и право. 2000. – № 6 (36). – С. 29-36.

КОЛЛИЗИИ В РАМКАХ СОТРУДНИЧЕСТВА ОРГАНОВ МНОГОСТОРОННИХ ЭКОЛОГИЧЕСКИХ СОГЛАШЕНИЙ

Фиронова И.Н.

В последнее время вопросы международного сотрудничества в области охраны окружающей среды приобрели особую актуальность. Не вызывает сомнения тот факт, что современные глобальные экологические проблемы (изменение климата, истощение озонового слоя, утрата биологического разнообразия, загрязнение морской среды и др.) носят взаимосвязанный, трансграничный характер и не могут быть решены усилиями только одного или нескольких государств.

По мнению немецких исследователей Н. Матца и Р. Вольфрума, принцип сотрудничества в области охраны окружающей среды является фундаментальной основой международного экологического права (далее – МЭП). Авторы выделяют две формы такого институционального сотрудничества в МЭП: сотрудничество государств в рамках международных институтов и сотрудничество таких институтов между собой [1, с. 161].

Важную роль в институциональном сотрудничестве в области охраны окружающей среды играют не только признанные субъекты международного права (государства и международные организации), но и органы, создаваемые в рамках