



GRATA
INTERNATIONAL

Local Knowledge
for Global Business

www.gratanet.com

Перезагрузка рынка ГЧП

В Казахстане планируют внести изменения в законодательство по вопросам государственно-частного партнерства. Некоторые предложения партнер юридической фирмы GRATA International Шаймерден Чиканаев назвал «одиозными». По его словам, существующие пробелы в законе, плохое структурирование проектов и отсутствие четкой стратегии приводят к расторжению договоров. А некоторые законодательные инициативы могут внести еще большую путаницу. О ситуации на рынке и проекте поправок в интервью корреспонденту «Капитал.kz» рассказал Шаймерден Чиканаев.

- Шаймерден, насколько нам известно, предлагается сократить сроки реализации проектов ГЧП с 30 до 10 лет. Как вы оцениваете эту поправку?

- Отрицательно, если эта поправка будет принята, то законодательство Казахстана, регулирующее вопросы ГЧП, станет более нелогичным. В частности, в законодательстве некорректно отражены такие понятия как ГЧП и концессия. Более того, если данная поправка будет принята, она искусственно усложнит структурирование проектов ГЧП.

В международной практике термин ГЧП обозначает особые проекты публично-частного взаимодействия, в которых возврат инвестиций происходит за счет платы публичного партнера (государства – Ред.) за эксплуатационную доступность. При заключении договоров концессии частный партнер возвращает инвестиции и получает доход за счет платы с потребителей.

В России также ГЧП и концессии отличаются, и есть два отдельных закона, как в Казахстане. Однако законодательство РФ дает четкое понимание, какие проекты можно и нужно структурировать как ГЧП, а какие – как концессионные. Ключевой критерий в России – это право собственности на объект ГЧП. Если право собственности предполагается оставить частному партнеру, то нужно использовать российский закон о ГЧП, а если нужно право собственности передать государству, то единственный выбор – это российский закон о концессиях. При этом в России концессионные соглашения четко и однозначно выведены из-под регулирования закона о ГЧП.

Казахстан пошел своим путем, отличным как от Западной Европы, так и от России, а именно принял два отдельных закона: «О концессиях» и «О государственно-частном партнерстве». Однако это не дало четкого понимания о том, чем друг от друга отличаются проекты ГЧП и концессии. Сложность возникает и в том, что в законодательстве Казахстана договор концессии рассматривается как отдельный вид договора ГЧП.

Поэтому на сегодняшний день в Казахстане по факту действует два закона, которые дублируют функции друг друга, и большое количество подзаконных актов – это приводит к путанице.

Однако вместо того, чтобы привести в соответствие с международной практикой ГЧП законодательство или поставить на утрату закон о концессиях, государство пытается ввести какие-то не совсем логичные и не продуманные до конца критерии по ГЧП-проектам (отсутствие компенсаций инвестиционных затрат, сроки и т.д.). То есть оно пытается ввести на законодательном уровне разделение между ГЧП и концессиями.

- В Казахстане есть случаи расторжения договоров государственно-частного партнерства. Какова основная причина?

- Главная причина – плохое структурирование сделок, неграмотное распределение рисков между частным партнером и государством.

К сожалению, в Казахстане уже давно наблюдается тенденция, когда акиматы, возможно в погоне за статистическими показателями, заключают не надлежащим образом подготовленные договоры. Более того, любую форму сотрудничества между государством и бизнесом, в том числе социальные проекты, по факту государственные закупки, пытаются преподнести как ГЧП-проекты. Очевидно, есть все основания ожидать в самом ближайшем будущем появления богатой судебной практики в Казахстане по делам о рассмотрении исков, связанных с признанием договоров ГЧП по тем или иным основаниям недействительными или незаключенными. Пока такие случаи единичны, но уже есть судебные прецеденты.

- Еще одно из предложений - исключение мер господдержки и выплат из бюджета. Как это может повлиять на рынок?

- Отрицательно. Государство сделало ошибку в своей непоследовательной политике по развитию ГЧП начиная с 2015 года, когда негласно (среди местных органов – Ред.) была обозначена цель – «главное количество, а не качество ГЧП-проектов». Из-за этого акиматы вместо того, чтобы с осторожностью и правильно использовать механизм ГЧП для действительно сложных в структурировании проектов наштамповали множество мелких, большая часть которых имитируют ГЧП. Механизм должен быть использован в таких сферах, как ЖКХ, энергетика, здравоохранение и так далее.

Разработчики предложенной Концепции по ГЧП, очевидно, попытались решить проблему с наличием множества неэффективных проектов. Однако «вместе с водой выплеснули ребенка».

Поэтому предлагаемые поправки не только не решат существующую проблему отсутствия последовательной государственной политики в развитии ГЧП, но и будут препятствием в развитии тех немногих «настоящих» проектов, которые в данный момент находятся на стадии реализации.

- Также предлагается включить в Закон «О ГЧП» административную ответственность за расторжение договоров частными партнерами. Насколько эта мера необходима?

- В законодательстве Казахстана уже предусмотрена юридическая ответственность, в том числе уголовная, административная и гражданско-правовая, в определенных законами случаях. Специально предусматривать административную ответственность для партнеров ГЧП нет необходимости.

- Что означает следующая предлагаемая поправка: «исключение возможности частной инициативы по проектам ГЧП на результаты интеллектуальной творческой деятельности»?

- В рамках действующего законодательства частный инвестор может вне конкурса получить права заключить ГЧП-контракт, если он обладает какими-то уникальными разработками, технологиями, которые могут быть полезны для проекта. Механизм прямых переговоров с акиматом действительно стал лазейкой для коррупционеров. Однако полностью исключать возможность частной инициативы для таких случаев неразумно. Требуется только внести уточнения в законодательство, для того чтобы ужесточить требования по инициированию прямых переговоров.

- Уточните, как долго обсуждаются поправки, которые планируется внести в законодательство по вопросам ГЧП?

- Насколько мне известно, около двух месяцев.

- Какова вероятность, что обозначенные поправки будут приняты?

- В данном виде поправки вряд ли будут приняты, так как предложенные поправки слишком одиозны для многих

участников рынка и даже самих государственных органов. Повторюсь, с моей точки зрения у нас в стране отсутствует четкая стратегия развития ГЧП. В частности, такая стратегия должна определить – какие проекты ГЧП, когда и на каких условиях должны реализовываться. Имеет смысл сконцентрировать бюджетные средства на самых крупных и важных ГЧП-проектах, в которые вовлечены международные инвесторы. Следует запретить акиматам посредством такой стратегии, а не законодательно, по крайней мере на какое-то время, применять ГЧП с использованием бюджетных средств.

Статья опубликована на портале Kapital.kz: [ссылка](#).

Специализации

[ПРОЕКТНОЕ ФИНАНСИРОВАНИЕ И ГОСУДАРСТВЕННО-ЧАСТНОЕ ПАРТНЕРСТВО \(ГЧП\)](#)

Регионы

КАЗАХСТАН

Ключевые контакты



Шаймерден Чиканаяев

Партнер

 Алматы, Казахстан

 +852 6874 3950

 +7 701 787 8020

 +7 775 030 0009

 schikanayev@gratanet.com