

*Жандавлетова Т.
магистрантка 1 года обучения профильной магистратуры
юридического факультета КарГУ им.Е.А.Букетова*

Ответственность по контрактам в сфере недропользования

В условиях интенсивного развития сферы недропользования в Республике Казахстан особую актуальность приобретают вопросы, связанные с обеспечением эффективности использования недр, основным средством которого является юридическая ответственность, вытекающая из контрактов, посредством которых недропользователи приобретают право на недра.

В соответствии со ст.28 и ст.35 Закона РК от 24 июня 2010 года № 291-IV «О недрах и недропользовании» право недропользования предоставляется путем заключения контракта для ведения следующих операций: 1) государственное геологическое изучение недр; 2) разведка; 3) добыча; 4) совмещенная разведка и добыча; 5) строительство и (или) эксплуатация подземных сооружений, не связанных с разведкой или добычей [1].

Исключение составляют лишь отдельные случаи, когда заключение такого контракта не требуется. Так, например, предоставление права на добычу подземных вод хозяйственно-питьевого и производственно-технического назначения с лимитами изъятия от пятидесяти до двух тысяч кубических метров в сутки осуществляется на основе разрешения, выданного уполномоченным органом в области использования и охраны водного фонда, водоснабжения, водоотведения. Аналогично, на основании разрешения уполномоченного органа по изучению и использованию недр, предоставляется право на разведку или добычу производственно-технических подземных вод в объемах две тысячи и более кубических метров в сутки для их закачки в пласт в соответствии с технологической схемой добычи полезного ископаемого либо на добычу подземных вод для целей водопонижения при эксплуатации горных выработок [2]. На основании письменного разрешения местного исполнительного органа по согласованию с территориальными подразделениями

уполномоченного органа по изучению и использованию недр и уполномоченного органа в области охраны окружающей среды предоставляется право недропользования на общераспространенные полезные ископаемые, используемые при строительстве (реконструкции) и ремонте автомобильных дорог общего пользования, железных дорог и гидросооружений. Кроме того, право недропользования на добычу общераспространенных полезных ископаемых для собственных нужд, а также подземных вод в объемах добычи, не превышающих пятидесяти кубических метров в сутки, предоставляется одновременно с предоставлением земельного участка, под которым находятся общераспространенные полезные ископаемые и подземные воды, в частную собственность или землепользование.

Во всех остальных случаях право недропользования предоставляется только на основании контракта, из которого вытекает и ответственность недропользователя.

Форма и содержание контрактов на недропользование определяется приказом Министра по инвестициям и развитию Республики Казахстан от 31 марта 2015 года № 412, которым утверждены модельные контракты по отдельным видам недропользования [2]. Ими же определена, наряду с общими нормами об ответственности, закрепленными в действующем законодательстве, ответственность недропользователя.

Так, согласно модельным контрактам на разведку и добычу недропользователь несет ответственность в виде уплаты неустойки за неисполнение, ненадлежащее исполнение принятых им следующих обязательств: 1) за невыполнение обязательств по местному содержанию в работах (услугах) в размере одного % от суммы не исполненных за отчетный период обязательств; 2) за невыполнение обязательств по местному содержанию в кадрах в размере 2000 месячных расчетных показателей в соответствии с Законом о республиканском бюджете и действующего на 1 января соответствующего года (МРП); 3) за невыполнение финансовых обязательств, указанных в Контракте в размере одного процента от суммы неисполненного за отчетный период обязательства.

Все вышеперечисленные обязательства детально регламентированы в тексте модельного контракта. Так, например,

в соответствии с п.26 Модельного контракта на разведку при приобретении работ (услуг) недропользователь обязуется привлекать казахстанских производителей работ (услуг) при проведении операций по недропользованию, включая использование воздушного, железнодорожного, водного и других видов транспорта, если эти работы (услуги) соответствуют стандартам, ценовым и качественным характеристикам однородных работ (услуг), оказываемых нерезидентами Республики Казахстан. При этом расчет местного содержания осуществляется в соответствии с Единой методикой расчета организациями местного содержания при закупке товаров, работ и услуг, утвержденной постановлением Правительства Республики Казахстан от 20 сентября 2010 года № 964, которая предназначена для расчета местного содержания при закупке товаров, работ и услуг: 1) государственными органами, государственными учреждениями, а также государственными предприятиями, юридическими лицами, пятьдесят и более процентов голосующих акций (долей участия в уставном капитале) которых принадлежат государству и аффилированными с ними юридическими лицами, осуществляющими приобретение товаров, работ и услуг в соответствии с Законом Республики Казахстан «О государственных закупках»; 2) национальными управляющими холдингами, национальными холдингами, национальными компаниями, их дочерними и аффилированными компаниями, иными юридическими лицами с участием государства; 3) недропользователями и (или) лицами, уполномоченными недропользователями осуществлять закуп товаров, работ и услуг в соответствии с Законом Республики Казахстан «О недрах и недропользовании»; 4) организациями, закупки товаров, работ и услуг которых подлежат мониторингу местного содержания, в соответствии с перечнем, утвержденным Правительством Республики Казахстан; 5) концессионерами [2].

Местное содержание по кадрам обеспечивается в соответствии приказом и.о. Министра по инвестициям и развитию Республики Казахстан от 28 января 2016 года № 109. В соответствии с данным актом при проведении операций по разведке недропользователь обязуется отдавать предпочтение

казахстанским кадрам, за исключением менеджеров и специалистов, при привлечении которых в рамках внутрикорпоративного перевода в соответствии с законодательством Республики Казахстан о занятости и миграции населения количество граждан Республики Казахстан должно быть не менее пятидесяти процентов от общего количества сотрудников по каждой соответствующей категории. При этом, для руководителей, привлекаемых в рамках внутрикорпоративного перевода, требования по соблюдению соотношения к количеству граждан Республики Казахстан не применяются [3].

Выполняя требования законодательства по объему местного содержания по кадрам, недропользователь обязан обеспечить равные условия оплаты труда для казахстанского персонала по отношению к привлеченному иностранному персоналу, включая персонал, занятый на подрядных работах и осуществлять в период проведения разведки ежегодное финансирование обучения, повышения квалификации и переподготовки работников, являющихся гражданами Республики Казахстан, задействованных при исполнении контракта.

Одной из обязанностей недропользователя является то, что в течение срока действия контракта он обязан производить ежегодные отчисления на социально-экономическое развитие региона и развитие его инфраструктуры. Кроме того, в соответствии с подпунктом 12-1) пункта 1 статьи 76 Закона о недрах и недропользовании недропользователь обязуется осуществлять ежегодное финансирование научно-исследовательских, научно-технических и (или) опытно-конструкторских работ, оказываемых казахстанскими производителями товаров, работ и услуг, в размере не менее одного процента от совокупного годового дохода по контрактной деятельности по итогам предыдущего года [1]. В случае отсутствия казахстанских производителей научно-исследовательских, научно-технических и (или) опытно-конструкторских работ финансирование данных работ, оказываемых иностранными производителями, осуществляется по разрешению компетентного органа.

Основной проблемой, о которой следует сказать в рамках анализа выполнения данного обязательства

недропользователями, является недостаточное сотрудничество с основными научно-образовательными центрами республики. Для освоения средств, в рамках реализации данного обязательства, недропользователи предпочитают создавать свои научно-исследовательские институты в форме различных ТОО, нежели сотрудничать с университетами и существующими научно-исследовательскими центрами. В связи с чем, необходимо это обязательство более детально регламентировать в действующем законодательстве, вменив в обязанность недропользователям сотрудничество именно с вузами и НИИ.

Исполнением обязательства по финансированию научно-исследовательских, научно-технических и (или) опытно-конструкторских работ является фактически понесенные расходы недропользователя на указанные работы, связанные с деятельностью в рамках контракта на недропользование, а также с деятельностью, не связанной с контрактом на недропользование, направленной на получение продукции (переделов) с высокой добавленной стоимостью, исследования в области экологии, охраны труда, обеспечения безопасного ведения работ, энергосбережения в рамках производственной деятельности (технологического цикла) и расходы на финансирование научных исследований, осуществляемых субъектами научной и (или) научно-технической деятельности в соответствии с Законом Республики Казахстан «О науке», а также элементов индустриально-инновационной инфраструктуры в соответствии с Предпринимательским кодексом Республики Казахстан.

Еще одним достаточно распространенным в сфере недропользования контрактом является договор концессии, основные условия которого предусмотрены в Типовом договоре концессии в различных отраслях (сферах) экономики, утвержденном Приказом и.о. Министра национальной экономики Республики Казахстан от 27 марта 2015 года № 277. Так, исходя из текста данного договора, Стороны несут ответственность, предусмотренную как Типовым договором, так и иным законодательством Республики Казахстан [4].

Так, Концессионер несет ответственность перед Концедентом за допущенное при создании, реконструкции и/или

эксплуатации объекта концессии нарушение требований, установленных Типовым договором, требований технических регламентов, проектной документации, иных обязательных требований к качеству объекта концессии. В случае нарушения требований, указанных в Типовом договоре, Концедент в течение определённого количества календарных дней, с даты обнаружения нарушения направляет Концессионеру в письменной форме требование безвозмездно устранить обнаруженное нарушение с указанием пункта Типового договора и/или документа, требования которых нарушены, а также возместить причиненные Концеденту убытки, вызванные нарушением Концессионера.

Концессионер несет перед Концедентом ответственность за качество работ по созданию и/или реконструкции объекта концессии в течение определенного количества лет со дня передачи объекта концессии Концеденту. При обнаружении в объекте концессии дефектов, вызванных некачественным созданием, реконструкцией и/или эксплуатацией объекта концессии Концессионером, Концессионер устраняет такие дефекты за свой счет в течение конкретного количества дней со дня получения от Концедента уведомления об обнаруженных дефектах либо в иной письменно согласованный Сторонами срок.

Концессионер выплачивает Концеденту в соответствующий бюджет неустойку в виде штрафа/пени в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения Концессионером обязательств, предусмотренных Типовым договором, в том числе в случае нарушения сроков исполнения обязательств по Типовому договору.

Концедент выплачивает Концессионеру неустойку в виде штрафа/пени в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения Концедентом обязательств, в том числе в случае нарушения сроков исполнения обязательств по Типовому договору.

Сторона вправе не приступать к исполнению своих обязанностей по Типовому договору или приостановить их исполнение с незамедлительным уведомлением другой Стороны, в случае, когда нарушение другой Стороной своих обязанностей по Типовому договору препятствует исполнению обязанностей, предусмотренных Типовым договором.

Концессионер, не проявивший при эксплуатации объекта концессии должной заботливости об интересах Концедента, возмещает ему упущенную выгоду за время доверительного управления объектом концессии и убытки, причиненные утратой или повреждением имущества, с учетом его естественного износа, а также упущенную выгоду.

Таким образом, применительно к договорам в сфере недропользования можно вести речь о трех различных уровнях правового регулирования ответственности участников соглашения. Первый уровень представляет собой общие положения об ответственности за нарушение обязательств, второй – правила о двух особых основаниях ответственности правообладателя перед пользователем, и, наконец, третий – нормы об ответственности правообладателя по обязательствам пользователя перед третьими лицами, возникшим при осуществлении последним предпринимательской деятельности по договору.

Список литературы:

1. Закон Республики Казахстан от 24 июня 2010 года № 291-IV «О недрах и недропользовании» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 30.11.2016 г.) // http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=30770874
2. Приказ Министра по инвестициям и развитию Республики Казахстан от 27 февраля 2015 года № 235 «Об утверждении Правил выдачи разрешения на разведку и добычу производственно-технических подземных вод в объемах две тысячи и более кубических метров в сутки для их закачки в пласт в соответствии с технологической схемой добычи полезного ископаемого, либо на добычу подземных вод для целей водопонижения при эксплуатации горных выработок» // <http://adilet.zan.kz/rus/docs/V1500011034>
3. Приказ и.о. Министра по инвестициям и развитию Республики Казахстан от 28 января 2016 года № 109. Зарегистрирован в Министерстве юстиции Республики Казахстан 1 июня 2016 года № 13759 «О внесении изменений и дополнений в приказ Министра по инвестициям и развитию Республики Казахстан от 31 марта 2015 года № 412 «Об утверждении модельных контрактов по видам недропользования» // http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=36567821
4. Типовой договор концессии в различных отраслях (сферах) экономики, утвержденном Приказом и.о. Министра национальной экономики Республики Казахстан от 27 марта 2015 года № 277 // http://online.zakon.kz/document/?doc_id=37329919