

Юридические аспекты привлечения иностранных инвестиций в энергетический сектор Ливии*

Э.О. Касаев, специалист по инвестициям в энергетику стран Ближнего Востока и Африки, соискатель МГИМО (У) МИД России

В последние годы российскими учеными было проведено немало научных исследований, посвященных различным проблемам привлечения иностранных инвестиций, анализу инвестиционного режима и прогнозированию инвестиционного климата¹.

Постараемся в данной статье внести свой вклад в весьма солидную дискуссию, принимая попытку подвергнуть комплексному анализу малоизученные нормы ливийского законодательства, с тем чтобы охарактеризовать порядок и механизм осуществления правового регулирования иностранных инвестиций в энергетический комплекс Ливии.

Несмотря на особую «публичность» ливийской проблематики, на сегодняшний день как в отечественной, так и в зарубежной правовой литературе отсутствуют фундаментальные научные труды, которые позволили бы составить общее представление о правовых аспектах инвестиционного режима в энергетическом секторе данного государства. Кроме того, зарубежная практика, как известно, помогает выявить имеющиеся тенденции, что, с одной стороны, обеспечивает государству надлежащее исполнение своих публичных функций, а с другой — дополняет публично-правовую состав-

ляющую отдельными элементами диспозитивности для повышения инвестиционной привлекательности хозяйственной деятельности, связанной с использованием недр².

Процесс глобализации объективно связывается с необходимостью унификации законодательных актов, регулирующих порядок иностранного инвестирования. Несмотря на существующие тенденции по разработке унифицированного законодательства в данной области и вовлеченность государств в интеграционные процессы, ряд стран, одним из которых является Ливия, все еще сохраняет свои уникальные особенности.

С момента открытия в Ливии месторождений нефти юридической основой свободной деятельности иностранных нефтяных монополий и фирм служил действовавший в стране закон о нефти 1955 г. (далее — Закон 1955 г.). В соответствии с этим нормативным правовым актом с момента начала добычи и экспорта нефти предусматривались в качестве арендной платы отчисления правительству (так называемые роялти), составлявшие 12,5 % стоимости всей продукции нефтепромыслов. Осуществляя экспорт нефти, компании также должны были отчислять в пользу правительства Ливии 50 % своей чистой прибыли, рассчитанной на основе мировых рыночных цен на нефть (при этом упомянутые выше арендные отчисления должны были выплачиваться независимо от общего количества экспортированной нефти).

Однако такое положение вызывало негативную реакцию со стороны монополий, которые считали нецелесообразным перечислять на счета ливийского правительства более половины заработанной прибыли. В итоге нефтяным компаниям удалось добиться поправки к закону, по которой сумма всех платежей правительству не превышала 50 % прибыли компаний от эксплуатации месторождений.

Согласно Закону 1955 г. концессионеры обязывались в течение последующих десяти лет вернуть от 2/3 до 3/4 территории

* Полная версия статьи опубликована в журнале «Международное право – International Law». 2009. № 2 (38).

¹ См., напр.: *Болух А.А., Шахов А.О., Силкин В.В.* Правовой режим иностранных инвестиций в России. М.: МГИМО (У) МИД России, 2006; *Лабин Д.К.* Международное право по защите и поощрению иностранных инвестиций. М.: Волтерс Клувер, 2008; *Лисица В.Н.* Правовой режим для иностранных инвесторов (сравнительный анализ положений международного и национального права) // Журнал зарубежного законодательства и сравнительного правоведения. 2008. № 14. С. 56–63. (Примечательно, что В.Н. Лисица приводит в своей статье обширный перечень научных исследований российских и зарубежных ученых по данной проблематике); *Фархутдинов И.З.* Международное инвестиционное право: теория и практика применения. М.: Волтерс Клувер, 2006.

² *Василевская Д.В.* Правовое регулирование отношений недропользования в Российской Федерации и зарубежных странах: теория и практика. М.: ООО «Издательство «Нестор Академик», 2007. С. 319.



концессии³ (в зависимости от зоны расположения), что заставляло нефтяные компании поддерживать весьма высокие темпы поисковых и разведочных работ, разрешался свободный вывоз капиталов из страны и беспопылинный ввоз товаров и материалов, связанных с нефтедобычей.

Таким образом, нефтяное законодательство Ливии при монархическом режиме оказало значительно либеральнее тех, которые тогда действовали в других нефтедобывающих странах Африки.

До сентября 1969 г. в Ливии действовало около пятидесяти компаний, имевших концессионные права на разведку и разработку месторождений нефти. При этом они нередко нарушали местное законодательство, что фактически приводило к существованию государства в государстве. В данной ситуации трудно было говорить о подлинной экономической независимости страны, что хорошо понимали новые руководители Ливии, пришедшие к власти в 1969 г. Они определили в качестве одной из основных задач своей политики в экономической сфере коренное изменение взаимоотношений с нефтяными компаниями, получившими львиную долю прибылей от эксплуатации ресурсов страны. Отсутствие достаточных денежных средств в государственном бюджете не позволяло новому правительству начать курс по осуществлению необходимых социально-экономических реформ.

Новый курс в отношении развития национальной нефтяной промышленности и условий деятельности иностранных компаний сводился к следующему:

- ограничение ранее почти бесконтрольной деятельности монополий;
- создание и укрепление государственной нефтяной корпорации;
- пересмотр имеющихся и заключение новых концессионных соглашений о разведке и добыче нефти, учитывающих экономические интересы государства.

В планах реформаторов значились конкретные меры по установлению действенного контроля над всем комплексом деятельности нефтяных компаний с постепенным увеличением в ней доли государства и в перспективе — полное подчинение ему нефтяного сектора.

Одновременно с этим процессом было начато активное наступление на филиалы иностранных нефтяных монополий, действующие в Ливии, результатом чего стала поэтапная

³ Концессия предполагает передачу принадлежащих государству или местным органам власти недр в эксплуатацию или на временный срок недропользователям. См. подробнее: *Сосна С.А.* Концессионные соглашения: теория и практика. М., 2002.

СОБЫТИЯ Суды и споры

Данные субъекты за период с августа по ноябрь 2009 г. осуществляли параллельные действия по необоснованному ограничению реализации бензина за наличный расчет через АЗС (реализация только по талонам) и в результате данных действий получили выгоду, которая не предполагалась при отсутствии таких антиконкурентных согласованных действий», — отмечается в сообщении АЗК РК.

«Правлением решено в отношении указанных субъектов возбудить дела об административных правонарушениях. Предварительная сумма штрафа составит 38 102 362 тенге, из них по АО «КазМунайГаз Онимдери» — 36 516 052 тенге», — сообщает антимонопольное ведомство.

По информации АЗК РК, «антиконкурентные согласованные действия в части установления и поддержания цен на реализацию бензина установлены также в ходе расследования у субъектов рынка ГСМ, осуществляющих деятельность в южных регионах страны (операторы)».

«В результате параллельного установления высоких цен при минимальных закупочных ценах в течение трехмесячного периода объектами расследования получена выгода, выразившаяся в компенсации собственных затрат на реализацию бензина, что не представлялось возможным при отсутствии данных действий. Правлением решено в отношении указанных субъектов возбудить дела об административных правонарушениях. Сумма монопольного дохода и штрафа составит 38 250 365 тенге», — говорится в сообщении ведомства.

Кроме того, сообщает пресс-служба, за злоупотребление доминирующим положением принято решение возбудить административное дело в отношении газоснабжающей организации Северо-Казахстанской области ТОО «Горгазсервис». «Товарищество выставило потребителям региона необоснованный размер коэффициента перевода объемных показателей сжиженного газа в массовые, установлены завышенные тарифы и причинен ущерб потребителям. Сумма штрафа составит 22 820 125 тенге», — поясняется в сообщении АЗК РК.

Также по результатам расследования в отношении газоснабжающих организаций Карагандинской области установлено, что между ТОО «АлемГаз» и ТОО «Караганда Газ Сервис» существуют антиконкурентные соглашения, выраженные в ограничении конкуренции в отношении остальных поставщиков газа и применении к ним дискриминирующих условий в части установления завышенных цен.

«Правлением решено в отношении указанных ТОО возбудить дело об административном правонарушении в соответствии с пунктом 3 статьи 147 КоАП РК. Общая сумма штрафа составит более 5,5 млн тенге», — информирует антимонопольное агентство.

Материалы административных дел по вышеуказанным субъектам будут переданы в административные суды, сообщает АЗК РК.



национализация их собственности. Сохраняя за государством командные высоты в области проведения разведочных работ на нефть, ее добычи и экспорта, правительство на первых порах не препятствовало привлечению иностранных капиталов и кадров в нефтяной сектор.

В марте 1970 г. была образована Ливийская национальная нефтяная корпорация (далее — ЛННК), в компетенцию которой до сих пор входит решение практических всех вопросов, связанных с разведкой, добычей, переработкой и сбытом нефти непосредственно через существующие в Ливии филиалы иностранных юридических лиц и путем долевого участия в работе смешанных компаний. Основными филиалами ЛННК стали «Арабиан Галф Ойл Компани» («Аджоко») и «Ум Джаваби», а также созданная в 1971 г. «Брега Ойл Маркетинг Компани», которой с 1973 г. предоставлено монопольное право на экспорт нефти, добытой ЛННК и ее филиалами, и нефтепродуктов.

Все более последовательно стал проводиться в жизнь принцип, в соответствии с которым новые контракты и соглашения на поставку нефти заключаются прежде всего с правительствами стран-покупателей или с их национальными нефтяными фирмами, а не с транснациональными компаниями. Так, только в 1979 г. Ливия заключила подобные соглашения с Румынией, Германией, Турцией, Италией, Филиппинами, Индией, Ганой, Грецией, Испанией.

Современные тенденции развития ливийского законодательства

Сегодня, по меткому выражению старшего научного сотрудника Центра международно-правовых исследований ИГП РАН И.З. Фархутдинова, в «эпоху трансграничного движения капиталов»⁴, правоведам следует обратить особое внимание на интенсивную глобализацию современной экономики, а также на не менее стремительную интернационализацию правоотношений в такой жизненно важной сфере деятельности общества, как энергетика. В подтверждение этого тезиса приведем

Новые контракты и соглашения на поставку нефти заключаются прежде всего с правительствами стран-покупателей или с их национальными нефтяными фирмами, а не с транснациональными компаниями.

выплату роялти в размере 16,67 % условной стоимости своей доли добытой нефти в справочных ценах,

высказывание другого исследователя о том, что государство и право находятся под прицельным огнем глобализации⁵.

С учетом всей сложности и широты данной проблемы становится понятно, почему законодатели большинства стран в настоящее время ощутили необходимость «правового ключа» к ее разрешению. Как же с этой задачей справляются ливийские юристы?

В соответствии с сегодняшним законодательством Ливии иностранные нефтяные компании проводят свои операции в стране на условиях концессионных соглашений, предусматривающих выплаты роялти в размере 16,67 % условной стоимости своей доли добытой нефти в справочных ценах, соответствующих каждому сорту нефти, а также налогов в размере 65 % условной стоимости идущей на экспорт нефти за вычетом расходов на производственные издержки и роялти.

Вскоре после революции в Ливии была прекращена выдача разрешений на концессии новым претендентам, а деятельность компаний могла осуществляться лишь на основе ранее заключенных или же вновь подписанных соглашений о долевом распределении продукции (*продакшн шеринг*, Production Sharing).

Концессии предоставляются в виде соглашений о разработке и долевом участии в производстве (Exploration and Production Sharing Agreement — *EPSA*⁶). Иностранная компания ведет своими силами поиск нефти и в случае открытия крупного месторождения и начала его промышленной эксплуатации становится совместно с ЛННК компанией-оператором. Стоимость концессии зависит при прочих равных условиях от географического расположения концессионного участка. Стоит напомнить, что территория Ливии разделена на четыре зоны, различаемые по степени вероятности залегания там нефти.

Впервые соглашения по форме «продакшн шеринг» были подписаны в 1974–1975 гг. с компаниями «Оксидентл», «Мобил Ойл», «Эссо-Стандард», «Аджип», «Петробраз», «Альф Акитэн».

Стоит заметить, что типовые условия *EPSA* неоднократно совершенствовались и модифицировались. Так, в августе 2004 г. был утвержден очередной, четвертый вариант соглашения, известный как *EPSA-IV*. Соглашение *EPSA-IV* регулирует весь комплекс вопросов, касающихся взаимоотношений ЛННК и ее иностранного партнера в связи с совместной разработкой нефтяных месторождений на территории Ливии. *EPSA-IV* является наиболее действенным инструментом политики привлечения инвестиций с международных рынков капитала.

⁴ Фархутдинов И.З. Иностранные инвестиции: вызов экономическому суверенитету // Московский журнал международного права. 2008. № 3. С. 5.

⁵ Лукашук И.И. Взаимодействие международного и внутригосударственного права в условиях глобализации // Журнал российского права. 2002. № 3. С. 117–118.

⁶ См. об этом: Касаев Э.О. Зарубежные компании в нефтяном секторе экономики Ливии. Доступно на интернет-сайте Института Ближнего Востока: <http://www.iimes.ru/rus/stat/2007/05-06-07a.htm>.



В соответствии с данным вариантом соглашения на иностранного партнера ЛННК возлагается финансирование затрат на разведку месторождения, которые в случае начала промышленной эксплуатации месторождения возмещаются за счет закрепленной за ним доли в общем объеме добываемой нефти. Вся добываемая нефть в дальнейшем делится между сторонами в утвержденной пропорции.

В отличие от EPSA-III, допустившего возможность ведения переговоров ЛННК с иностранным инвестором на двусторонней основе, EPSA-IV предусматривает возможность заключения контрактов только по итогам проведения открытых тендеров. Это, по мнению разработчиков соглашения, усиливает конкуренцию между иностранными претендентами и обеспечивает возможность заключения соглашений с ними на наиболее выгодных для ливийской стороны условиях, а также делает процесс более прозрачным и объективным, минимизирует возможности для бюрократического произвола и коррупции.

Организация и подведение итогов тендеров возлагается на Тендерный комитет ЛННК, который:

- объявляет о предстоящих торгах;
- принимает заявки на участие;
- отбирает из числа претендентов тех, которые отвечают предъявляемым квалификационным требованиям и могут быть допущены к участию в тендере;
- предоставляет участникам соответствующую тендерную документацию и проводит в случае необходимости дополнительные консультации по всем возникающим вопросам.

EPSA-IV предусматривает принципиально новый порядок проведения торгов. Ранее победитель определялся в зависимости от предложенной им производственной программы и объема планируемых капиталовложений в разведку месторождения, а доля ЛННК и ее иностранного партнера в добываемой нефти устанавливалась заранее ливийской стороной.

В соответствии с новой редакцией соглашения ЛННК в каждом конкретном случае оговаривает минимально необходимый объем геолого-разведочных работ, а доли сторон в добываемой нефти определяются в ходе самих торгов в зависимости от предложений претендентов. От всех участников требуется внесение специального подписного бонуса (который впоследствии возвращается всем, кроме участника, выигравшего тендер). Победитель торгов определяется на основе предложенного им процентного соотношения между долями нефти, остающейся в распоряжении ЛННК и ее иностранного партнера. В случае, если предложения нескольких участников в данной части окажутся одинаковыми, победитель определяется по второму критерию — размеру предложенного им подписного бонуса.

В Кызылординской области с нефтяных компаний за сверхнормативное сжигание попутного газа в 2009 г. взыскано свыше 4 млрд тенге

В Кызылординской области с нефтяных компаний за сверхнормативное сжигание попутного газа в прошлом году взыскано свыше 4 млрд тенге (\$1 = 148,21 тенге), говорится в сообщении пресс-службы областной прокуратуры.

«Учитывая экологические проблемы региона (Приаралье относится к зоне экологического бедствия. — *Прим. агентства*), в зоне особого внимания прокуратуры — соблюдение природоохранного законодательства», — подчеркнула старший помощник прокурора области Сая Темирбекова. По ее словам, «за минувший год на месторождениях проведено 53 проверки, по результатам которых внесено 45 представлений, 20 протестов. По мерам прокурорского реагирования с нефтяных компаний области за сверхнормативное сжигание попутного газа в доход государства взыскано свыше 4 млрд тенге».

«К дисциплинарной ответственности привлечено 25, к административной — 132 и к материальной ответственности — 4 лица в нефтегазодобывающей отрасли», — уточнила С. Темирбекова. Она также сообщила, что «по протесту прокуратуры изменено постановление суда первой инстанции, по решению которого ТОО СП «КазГерМунай» было освобождено от уплаты доначисленных налоговым департаментом области обязательных платежей в бюджет и штрафных санкций на сумму более 10 млрд тенге».

«Прокурорами области обеспечено погашение незаконно образовавшейся задолженности по заработной плате 45 предприятий перед 10 119 работниками на общую сумму 642 млн тенге. По актам прокурорского реагирования погашена задолженность по заработной плате КГП «Кызылординский теплоэнергетический центр» в размере 27 млн тенге, ТОО «Альянс» — 23 млн тенге, ГКП «Су кубыры» — 100 млн тенге, АО «Аралтуз» — 80,3 млн тенге, АО «Сырдария мунай» — 73,2 млн тенге», — перечислила помощник прокурора. По ее сведениям, «всего в прошлом году проведено 867 проверок, в ходе которых выявлено более 17 тыс. нарушений законности, возмещен ущерб в сумме 6 млрд тенге, прокурорами региона защищены конституционные права и законные интересы почти 15 тыс. граждан». «Внесено 975 представлений и предписаний об устранении нарушений законности, отменен 1431 незаконный акт, к различным видам ответственности привлечено 2498 должностных лиц», — прозвучало на брифинге в областной прокуратуре.

«В ходе прокурорской проверки в Кызылординском филиале АО «БТА Банк» установлено, что начальником центра продаж малого бизнеса этого банка Жагипаровым А.И. и бухгалтером отдела учета, контроля и отчетности Керимовым А. С. за период с 30 марта 2007 г. по 5 августа 2008 г., путем списания по фиктивным проводкам с корреспондентского счета банка на карточные счета семи физических лиц, было обналичено и похищено 111 млн 263 тыс. тенге. Приговором суда Жагипаров А. осужден к 5 годам лишения свободы с конфискацией имущества, Керимов А. осужден на 2 года условно», — сообщила пресс-служба областной прокуратуры.



Соглашение устанавливает различные сроки разведки и эксплуатации месторождения. Период разведки (он может быть различен) определяется в зависимости от характеристик нефтяного поля и заданной программы геологоразведки. Срок эксплуатации для всех одинаков и составляет 25 лет.

До начала коммерческой разработки месторождения всей оперативной деятельностью руководит управляющий комитет, состоящий из четырех членов (по два от каждой из сторон, председатель назначается руководством ЛННК), его решения должны приниматься единогласно.

В дальнейшем деятельность по эксплуатации месторождения будет контролироваться специально создаваемой компанией, принадлежащей на равных долях ЛННК и иностранному инвестору.

В соответствии с EPSA-IV иностранный инвестор имеет право привлечь к выполнению соглашения в качестве соинвестора третье лицо после того, как им будет полностью выполнен весь оговоренный объем геофизических исследований и пробурено не менее половины всех разведочных скважин.


Примечательно, что помимо перечисленного EPSA-IV оговаривает и другие аспекты взаимоотношений партнеров по соглашению (к приме-

ру, вопросы налогообложения, развития инфраструктуры, проведения работ по консервации участка, одностороннего выхода из договора).

По мнению международных экспертов, новая редакция соглашения заметно повышает интерес иностранных инвесторов к торгам, хотя и не устраняет полностью все недостатки.

К этому стоит добавить, что немаловажное значение модификации действующей в стране нормативно-правовой базы законодателя Ливии уделяют и на современном этапе. Так, на согласовании в правительстве находится новый закон о нефти, выхода которого иностранные инвесторы, осуществляющие свою деятельность в стране, ждут уже несколько лет.

Можно предположить, что окончательная редакция долгожданного нормативного акта будет содержать положения, которые позволят иностранным инвесторам осуществлять свою деятельность на территории принимающего государства на различных условиях и это стимулирует поступление крупных инвестиционных потоков в экономику страны.

Однако пока говорить об этом рано, так как сегодня потенциальный инвестор при попытке выйти на ливийский энергетический рынок несомненно столкнется с рядом существенных правовых рисков. 



Ваша работа связана с функционированием топливно-энергетического комплекса?



Вам необходимо быть в курсе всех последних изменений законодательства в отрасли?



У Вас нет времени отслеживать все новости в области недропользования, экологии и энергетики?

Чтобы перехватить **инициативу**, нужно обладать **информацией**

Нефть, Газ и Право

Журнал правовой и коммерческой информации в области недропользования и энергетики
Выходит с 1995 г.
Периодичность – 6 выпусков в год.

Нефть, Газ и Право Казахстана

Новое информационно-правовое издание ТЭК Республики Казахстан
Выходит со II полугодия 2004 г.
Периодичность – 4 выпуска в год.

Нефтегаз, Энергетика и Законодательство

Ежегодное информационно-правовое издание топливно-энергетического комплекса России и стран СНГ
Выходит с 2001 г.
Периодичность – 1 раз в год.

Вестник ТЭК

Ежемесячный информационно-аналитический бюллетень
Выходит с 1996 г.
Периодичность – 12 выпусков в год.

Вестник ТЭК: новости недели

Еженедельный информационно-аналитический бюллетень
Выходит со II полугодия 2004 г.
Периодичность – 46 выпусков в год.

Вестник ТЭК: правовые вопросы

Бюллетень оперативной правовой информации в области недропользования, экологии и энергетики
Выходит со II полугодия 2004 г.
Периодичность – 20 выпусков в год.

Подпишитесь на ЭЛЕКТРОННУЮ ВЕРСИЮ и Вы будете иметь БОЛЕЕ ОПЕРАТИВНЫЙ доступ к нашим изданиям.

Заявку можно оформить в редакции:
тел. (495) 235-47-88, 230-30-22,
факс (495) 235-23-61,
e-mail: order@oilgaslaw.ru
или на сайте <http://www.oilgaslaw.ru/>

Подписка на печатную версию принимается по каталогу "Газеты, Журналы" Роспечати и объединенному каталогу "Пресса России".
Сроки доставки – в соответствии с нормами почтовой связи.

