

Изменения инвестиционного климата в связи с принятием нового закона о недрах и недропользовании

С. Ахметова, партнер юридической фирмы «GRATA»

С. Даумов, директор филиала юридической фирмы «GRATA» в г. Астане

М. Бурак, младший юрист департамента «Природные ресурсы» юридической фирмы «GRATA»

Недавно Президент Республики Казахстан подписал новый Закон Республики Казахстан «О недрах и недропользовании» (далее — Новый закон о недрах). Новый закон о недрах призван заменить законы Республики Казахстан «О недрах и недропользовании» (далее — Закон о недрах) и «О нефти» (далее — Закон о нефти).

В связи с этим ряд понятий Закона о нефти был расширен на всю сферу недропользования. Так, понятия «оператор» и «стратегический партнер» распространяются в соответствии с Новым законом о недрах не только на контракты на проведение нефтяных операций, но и на все остальные виды контрактов на недропользование. Таким образом, можно сказать, что Новый закон о недрах направлен на унификацию законодательства.

Полагаем, что само по себе объединение законов о нефти и о недрах не приведет к какому бы то ни было существенному ухудшению положения недропользователей, однако, помимо кодификации указанных актов, Новый закон о недрах предусматривает широкий круг нововведений в части правового регулирования деятельности по недропользованию в Республике Казахстан.

В первую очередь хотелось бы отметить, что Новым законом о недрах существенно изменены полномочия государственных органов в сфере недропользования. В частности, многие полномочия по утверждению тех или иных подзаконных актов переданы в компетенцию правительства. Это связано с недавними изменениями и дополнениями, внесенными в Закон Республики Казахстан «О частном предпринимательстве», в соответствии с которыми государственный контроль за субъектами частного предпринимательства может проводиться лишь на предмет выполнения законов и постановлений правительства.

Кроме того, в Новом законе о недрах законодательно закреплены многие фактически существующие полномочия государственных органов.

Также необходимо отметить, что Новый закон о недрах учитывает изменения, произошедшие в системе государственных органов в связи с изданием Указа Президента Республики Казахстан от 12 марта 2010 г. «О дальнейшем совершенствовании системы государственного управления Республики Казахстан», в соответствии с которыми возникли Министерство индустрии и новых технологий, а также Министерство нефти и газа.

Говоря об отдельных нововведениях, предусмотренных в Новом законе о недрах, можно, в частности, отметить следующее.

Более детально урегулирована процедура заключения контракта на недропользование.

Указанная процедура в Новом законе о недрах выглядит следующим образом:

- 1) подведение итогов конкурса или подписание протокола прямых переговоров;
- 2) разработка и утверждение проектных документов (в течение шести месяцев — для проекта поисковых работ при заключении контракта на разведку и 18 месяцев — для проектных документов на добычу при заключении контракта на добычу; указанные сроки исчисляются со дня подписания протокола прямых переговоров или объявления итогов конкурса);
- 3) разработка и утверждение рабочей программы на основе проектных документов. Рабочая программа согласовывается в течение месяца с момента поступления в уполномоченный орган по изучению и ис-



пользованию недр. Данное согласование проводится одновременно с проведением экспертизы проекта контракта;

- 4) разработка и утверждение проекта контракта на недропользование. Данный проект разрабатывается на основе модельного контракта, конкурсного предложения, проектных документов и утвержденной рабочей программы. Проект контракта должен пройти три экспертизы (ранее предусматривалось семь экспертиз) и одно согласование с уполномоченным органом;
- 5) подписание и регистрация контракта на недропользование.

Следует обратить внимание на тот факт, что Новым законом о недрах устанавливается определенный порядок разработки документов. В то же время существует некоторое противоречие: проект контракта в числе прочего должен разрабатываться на основе **утвержденной** рабочей программы, в то время как согласование указанной программы происходит одновременно с проведением экспертизы проекта контракта.

Отдельно хотелось бы отметить вопросы, касающиеся контрактов на проведение совместной разведки и добычи полезных ископаемых.

Новым законом о недрах предусмотрено заключение контракта на совместную разведку и добычу лишь на основании решения правительства только в отношении участков недр, месторождений, имеющих **стратегическое значение и (или) сложное геологическое строение**.

В соответствии с Новым законом о недрах к рассматриваемому виду контрактов на этапе разведки применяются положения законодательства о контракте на разведку, а на этапе добычи — положения о контракте на добычу, если иное не установлено законом.

В то же время остается неясным ряд вопросов. В частности, довольно размытой является формулировка определения участков недр (месторождений), имеющих сложное геологическое строение.

Кроме того, не урегулирован вопрос относительно процедуры заключения контрактов данного вида. Как говорилось выше, в соответствии с Новым законом о недрах на каждом этапе (разведка, добыча) контракта на совместную разведку и добычу применяются нормы, регулирующие соответствующий вид контракта (контракт на разведку, контракт на добычу). В то же время в процессе заключения контракта ни один из указанных этапов еще не реализуется.

Парламент Республики Казахстан принял поправки в законодательство, регулирующие вопросы усиления ответственности в сфере оборота нефти и нефтепродуктов

Депутаты Мажилиса Парламента Республики Казахстан на пленарном заседании согласились с изменениями и дополнениями, внесенными Сенатом в проект закона Республики Казахстан «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам усиления ответственности в сфере оборота нефти и нефтепродуктов».

Таким образом, закон считается принятым Парламентом и направляется на подпись главе государства.

Напомним, что в законе предлагается установить административную и уголовную ответственность за незаконные транспортировку, приобретение, реализацию, хранение и переработку нефти из нефтегазопроводов.

Кроме того, согласно заключению Комитета Сената Республики Казахстан по экономической и региональной политике законом предлагается разделить состав преступления, предусмотренного статьей 304 Уголовного кодекса Республики Казахстан («Повреждение или разрушение трубопроводов»), на неосторожное и умышленное, а также ввести административную ответственность за повреждение нефтегазопроводов.

Целью закона является борьба с хищением нефти, осуществляемым путем несанкционированных врезок в магистральные нефтепроводы. Такой способ хищения создает серьезную угрозу безопасности трубопроводной системы, экономическим интересам страны, нефтяных и нефтетранспортных компаний, наносит непоправимый вред окружающей среде вследствие разлива нефти на поверхности земли.

Кроме того, это создает условия для нарушения стабильности экспортных поставок нефти, наносит вред деловой репутации Казахстана как надежного поставщика энергоресурсов и приводит к возникновению обеспокоенности иностранных компаний, участвующих в казахстанских проектах.

Kazakhstan today. 16.09.2010

Утвержден Стратегический план Министерства нефти и газа Республики Казахстан на 2010–2014 гг.

Постановлением Правительства Республики Казахстан от 3 августа 2010 г. № 776 утвержден Стратегический план Министерства нефти и газа Республики Казахстан на 2010–2014 гг. Соответствующее постановление опубликовано 28 сентября в официальных СМИ.

«В целях реализации Указа Президента Республики Казахстан от 18 июня 2009 г. № 827 «О системе государственного планирования в Республике Казахстан» Правительство Республики Казахстан постановляет: утвердить



В силу изложенного обстоятельства можно сказать, что процедура заключения контракта на совмещенную разведку и добычу Новым законом о недрах не урегулирована. В то же время в Новом законе о недрах содержится норма о том, что правительством утверждается порядок предоставления права недропользования, в котором, возможно, будет установлена детальная процедура заключения контракта на совмещенную разведку и добычу.

Интересным фактом является то, что до последнего момента контракт на совмещенную разведку и добычу не был включен в проект Нового закона о недрах. Решение о внесении данного вида контракта в законопроект было принято правительством незадолго до принятия законопроекта Мажилсом путем направления заключения на поправки депутатов, предлагавших оставить в проекте закона указанный вид контракта.

Новым законом о недрах предусмотрено заключение контракта на совмещенную разведку и добычу лишь на основании решения правительства только в отношении участков недр, месторождений, имеющих стратегическое значение и (или) сложное геологическое строение.

Ряд других новшеств, предусмотренных Новым законом о недрах, коснулись регламентации передачи права недропользования.

Первым моментом, который следует отметить, является расширение перечня активов, на передачу (**возмездную или безвозмездную**) которых требуется разрешение компетентного органа. Так, помимо права недропользования разрешение требуется также на передачу так называемых *объектов, связанных с правом недропользования*. В соответствии с Новым законом о недрах указанное понятие включает в себя следующее:

- доли участия (пакеты акций) в недропользователе;
- доли участия (пакеты акций) в лице, имеющем возможность прямо и (или) косвенно определять и (или) оказывать влияние на решения недропользователя, если у данного юридического лица основная деятельность связана с недропользованием в Республике Казахстан;
- ценные бумаги, подтверждающие право собственности на акции либо конвертируемые в акции недропользователя;
- ценные бумаги, подтверждающие право собственности на акции либо конвертируемые в акции юридического лица, имеющего возможность прямо и (или) косвенно опре-

делять решения и (или) оказывать влияние на решения недропользователя, если у данного юридического лица основная деятельность связана с недропользованием в Республике Казахстан.

Кроме того, помимо существующих в Законе о недрах способов передачи права недропользования Новый закон о недрах вводит **два новых способа** передачи права недропользования:

- обращение взыскания на право недропользования (и) или связанные с ним объекты, в том числе при залоге;
- возникновение права на долю в недропользователе или в юридическом лице, кото-

рое имеет возможность прямо и (или) косвенно определять решения и (или) оказывать влияние на принимаемые таким недропользователем решения, если у данного юридического лица основная деятельность связана с недропользованием в Республике Казахстан, в результате увеличения уставного капитала путем внесения одним или несколькими участниками дополнительных вкладов, а также путем принятия нового участника в состав участников юридического лица.

Юридическим лицом, если у данного юридического лица основная деятельность связана с недропользованием в Республике Казахстан, в результате увеличения уставного капитала путем внесения одним или несколькими участниками дополнительных вкладов, а также путем принятия нового участника в состав участников юридического лица.

Крайне важной новеллой Нового закона о недрах является предусмотренная в нем регламентация выдачи разрешения на передачу права недропользования или связанного с ним объекта.

Напомним, что Законом о недрах не предусмотрены такие ключевые моменты, как конкретный перечень подаваемых документов, этапы рассмотрения заявления и т.д.

В частности, процедура получения разрешения на передачу права недропользования и (или) связанного с ним объекта выглядит следующим образом:

- подача заявления об отчуждении в компетентный орган с приложением документов, перечень которых установлен в Новом законе о недрах;
- передача заявления и материалов в течение 20 рабочих дней на рассмотрение межведомственной комиссии (далее — МВК);
- выработка предложения МВК в течение 30 рабочих дней. Направление в компетентный орган протокола с предложением



об отказе от реализации приоритетного права либо с предложением об использовании названного права;

- направление компетентным органом в течение пяти рабочих дней материалов экспертной комиссии. Выработка в течение десяти рабочих дней предложений о выдаче (отказе в выдаче) разрешения;
- принятие в течение пяти рабочих дней решения о выдаче либо об отказе в выдаче разрешения, а также решения о реализации приоритетного права.

Таким образом, вся процедура рассмотрения заявления должна занимать не более 70 рабочих дней (ранее предусматривался 45-дневный срок). Данная процедура включает в себя процедуру реализации приоритетного права государства, регламентация которого в соответствии с Новым законом о недрах также претерпела изменения.

Говоря о приоритетном праве государства, необходимо отметить следующий крайне важный для темы настоящей статьи момент: в соответствии с Новым законом о недрах указанное право распространяется также на **безвозмездную** передачу права недропользования или связанных с ним объектов.

Затрагивая вопросы прав государства, следует отметить вопросы, связанные с попутным газом.

На наш взгляд, наиболее значимым моментом является то, что в соответствии с Новым законом о недрах попутный газ находится **в государственной собственности**, если **иное не предусмотрено контрактом** на недропользование. Кроме того, Новым законом о недрах был несколько расширен перечень оснований, в связи с которыми разрешается сжигание попутного газа. В качестве вновь введенного основания Новым законом о недрах предусмотрено технологически неизбежное сжигание газа при:

- пуско-наладке технологического оборудования;
- эксплуатации технологического оборудования;
- техническом обслуживании и ремонтных работах, связанных с технологическим оборудованием.

Необходимо особо отметить вопросы утилизации попутного газа. Как и Закон о нефти, Новый закон о недрах запрещает промышленную разработку нефтегазовых месторождений без переработки и (или) утилизации попутного и (или) природного газа.

прилагаемый Стратегический план Министерства нефти и газа Республики Казахстан на 2010–2014 гг. ... Настоящее постановление вводится в действие со дня подписания», — говорится в тексте документа.

В стратегическом плане министерства, в частности, отмечается необходимость разработки в Казахстане отдельного закона о газе.

«Во многих странах мира имеется отдельный закон о газе (США, Великобритании, Норвегии, Франции, России и др.). В Российской Федерации на законодательном уровне закреплено монопольное право на экспорт газа. В Республике Казахстан отсутствует единый законодательный акт, который в полной мере отражал бы существующие в газовой отрасли отношения, регулировал бы общие условия газоснабжения и способствовал бы привлечению инвестиций в эту отрасль с целью ее развития и быстрой модернизации», — отмечается в тексте документа.

«Необходимость разработки отдельного закона вызвана тем, что в газовой отрасли существует множество вопросов и проблем, не урегулированных законодательно, в том числе широкий круг правоотношений, касающихся роли и функций центральных исполнительных органов и органов местного самоуправления, государственного надзора и контроля в области газоснабжения, а также вопросов собственности при поставке, транспортировке, хранении и покупке газа», — поясняется в документе.

«Также отсутствуют механизмы обеспечения приоритетного права государства на участие в проектах вновь создаваемых трубопроводов и определения правового статуса попутного газа. Кроме того, нет четкого разграничения полномочий между Правительством Республики Казахстан, уполномоченными государственными органами и местными исполнительными органами в сфере государственного регулирования и управления в области магистрального трубопровода. Все это требует планомерного решения поставленных задач на законодательном уровне», — указывается в тексте документа.

Kazakhstan today. 28.09.2010

Парламент Республики Казахстан принял закон о государственном регулировании рынка биотоплива

Сенат Парламента Республики Казахстан на своем пленарном заседании одобрил предложения согласительной комиссии по преодолению разногласий с Мажилисом по проекту закона «О государственном регулировании производства и оборота биотоплива», а также по сопутствующему пакету поправок в законодательство, затрагивающего вопросы государственного регулирования рынка биотоплива.



В соответствии с Новым законом о недрах недропользователь, осуществляющий добычу углеводородного сырья, обязан проводить мероприятия, направленные на сведение до минимума ущерба, причиняемого окружающей среде, минимизацию объема сжигания углеводородного газа, рациональное и комплексное использование попутного газа, включая его переработку.

Наиболее важным моментом, по нашему мнению, является то, что обязательства по переработке попутного газа по контрактам, заключенным **до вступления в действие** Нового закона о недрах, оформляются **отдельным соглашением** между недропользователем и компетентным органом и являются приложением к контракту на добычу, совмещенную разведку и добычу углеводородного сырья.

Отдельного внимания заслуживают вопросы казахстанского содержания, затронутые в Новом законе о недрах.

В целях контроля за соблюдением условий контрактов, связанных с казахстанским содержанием, Новым законом о недрах, помимо ныне действующей нормы о предоставлении недропользователем *годовой программы* закупа, предусматриваются положения о предоставлении *среднесрочной (на срок до трех лет) и долгосрочной программы (на срок до десяти лет или на срок до окончания действия контракта)* закупа товаров, работ и услуг.

Следует отметить, что Новым законом о недрах вводится такое понятие, как «*реестр товаров, работ и услуг, используемых при проведении операций по недропользованию, и их производителей*». В соответствии с Новым законом о недрах под данным термином понимается «государственная информационная система, предназначенная для контроля и мониторинга закупа товаров, работ и услуг, используемых при проведении операций по недропользованию, и их производителей, а также проведения электронных закупок и формирования перечня товаров, работ и услуг, используемых при проведении операций по недропользованию».

Считаем необходимым отметить, что Новый закон о недрах предусматривает обязательное использование недропользователем реестра товаров, работ и услуг, используемых при проведении операций по недропользованию, для проведения закупок товаров, работ и услуг. Порядок формирования и ведения

указанного реестра, а также порядок его использования при приобретении недропользователями товаров, работ и услуг определяется Правительством Республики Казахстан.

Отметим также, что в соответствии с Новым законом о недрах большее значение при переходе от этапа разведки к этапу добычи в связи с коммерческим обнаружением приобретают вопросы казахстанского содержания. Процедура указанного перехода регламентирована в Новом законе о недрах более детально, нежели в Законе о недрах. В числе прочего Новым

законом о недрах предусмотрены условия, которые должны согласовать компетентный орган и недропользователь в ходе указанного перехода. В пе-

речень названных условий входят и условия, касающиеся **казахстанского содержания**.

Однако в соответствии с Новым законом о недрах, если в ходе прямых переговоров о заключении контракта на добычу на основании исключительного права недропользователя в связи с коммерческим обнаружением стороны **в течение трех месяцев не придут к соглашению** относительно вопросов казахстанского содержания, компетентный орган **отказывает** в предоставлении права недропользования. После вынесения такого отказа участок недр выставляется на конкурс в течение трех месяцев.

Закрепленные в Новом законе о недрах переходные положения не позволяют однозначно ответить на вопрос о том, будут ли данные положения действовать в отношении ранее заключенных контрактов на разведку. В силу наличия в Новом законе о недрах положений о распространении его норм на отношения, возникшие после введения данного акта в действие, полагаем, что названное положение будет действовать для ранее заключенных контрактов на разведку.

Еще одним немаловажным нововведением Нового закона о недрах являются существенные изменения в регулировании порядка непосредственного осуществления деятельности недропользователей.

В частности, Новым законом о недрах было исключено понятие *годовой рабочей программы*. В то же время определение рабочей программы также претерпело изменения и выглядит следующим образом: «*документ, составляемый на основании показателей, заложенных в проектных документах, определяющий совокупность планов недропользователя*



на срок действия контракта с обобщенными показателями по объемам и затратам с разбивкой по годам». Таким образом, недропользователь должен будет предусмотреть все свои действия и затраты в каждом году еще до подписания контракта, что крайне тяжело реализуется на практике.

Новый закон о недрах не учитывает того факта, что в рабочую программу закладываются **планируемые** показатели, расходы. Рыночные условия меняются постоянно как в сторону увеличения, так и в сторону уменьшения, и многие условия и запланированные недропользователем цифры зависят не от него, а от рынка, от условий поставщиков товаров и услуг. В таком случае если в начале года планировались одни финансовые затраты, а в течение года они оказались меньше (к примеру, поставщик оборудования задержал поставки и обязательства недропользователя перенесены на следующий год), то под риском ответственности перед государством находится недропользователь. При этом такой риск ответственности для недропользователя чреват не просто штрафами, но также и расторжением контракта.

В то же время в соответствии с Новым законом о недрах, если фактические расходы недропользователя вследствие обстоятельств, не зависящих от его воли, оказались меньше тех, которые учитывались при утверждении рабочей программы, но физический объем обязательств недропользователя, предусмотренный рабочей программой, исполнен в полном объеме, такое уменьшение фактических расходов не является нарушением условий контракта.

Таким образом, на практике ответственность недропользователя будет определяться тем, сможет ли он доказать, что:

- физические обязательства исполнены в полном объеме;
- неисполнение обязательств произошло не по его вине.

Говоря о прекращении права недропользования, считаем необходимым отметить связанные с данным вопросом нововведения, содержащиеся в Новом законе о недрах.

Так, Новым законом о недрах предусмотрен перечень оснований прекращения права недропользования. Кроме очевидных оснований, таких как прекращение действия контракта или разрешения на проведение операций по строительству и (или) эксплуатации предусмотренных Новым законом о недрах подземных сооружений, в качестве оснований для прекращения права недропользования предусматривается запрет правительства на пользование участком недр.

Ранее предложения согласительной комиссии по данным законопроектам были одобрены Мажилисом.

Согласно установленной процедуре документы считаются принятыми Парламентом в целом и в виде законов направляются на подпись главе государства.

В июне этого года при рассмотрении тогда еще проектов указанных законов в Парламенте депутаты приняли решение создать согласительную комиссию по преодолению противоречий между палатами.

В частности, депутаты Мажилиса заметили, что одна из поправок, внесенных сенаторами в часть вторую статьи 636 Кодекса Республики Казахстан об административных правонарушениях, фактически дублирует внесенную ранее Мажилисом поправку в часть первую этой же статьи. Речь шла о составлении протокола по административным делам, рассматриваемым уполномоченными органами в области производства и оборота биотоплива.

Кроме того, мажилисмены не согласились с предложением сенаторов внести изменения в закон «О государственном регулировании развития агропромышленного комплекса и сельских территорий». «Вносимые Сенатом поправки не затрагивают вопросы государственного регулирования производства и оборота биотоплива, в связи с чем полагаем, что данные вопросы не согласуются с концепцией законопроектов», — отметили мажилисмены.

Основными целями данных законов являются развитие производства и оборота биотоплива, обеспечение продовольственной безопасности государства при производстве биотоплива, а также охрана окружающей среды.

В частности, устанавливается запрет на использование в производстве биотоплива пшеницы первого и второго классов.

В целях обеспечения стабильности биотопливного рынка предложены следующие формы государственной поддержки производства и оборота биотоплива: финансирование исследований по изучению приоритетных направлений развития профильного рынка, организация лизинговых поставок техники и оборудования его участникам.

Gazeta.kz. 14.10.2010

Мажилис Республики Казахстан одобрил в первом чтении поправки в налоговое законодательство, сохраняющие КПП и НДС на существующем уровне

Мажилис Парламента Республики Казахстан на своем пленарном заседании одобрил в первом чтении проект закона «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам налогообложения».



Отмечаем, что Законом о недрах предусмотрено право правительства на запрет пользования участком недр, однако данный запрет не был **прямо указан** в качестве основания для прекращения права недропользования или расторжения контракта.

Ликвидация юридического лица также закрепляется Новым законом о недрах в качестве основания для прекращения права недропользования. Ввиду данного обстоятельства **исключается возможность передачи права** недропользования учредителям (участникам) недропользователя. Следует отметить, что существует мнение о противоречии указанной нормы положению гражданского законодательства об универсальном правопреемстве.

В то же время Новым законом о недрах прямо предусмотрена возможность передачи права недропользования при реорганизации юридического лица в порядке универсального правопреемства. В силу того что на практике при реорганизации юридического лица фактическая его ликвидация происходит после передачи всех прав и обязанностей правопреемникам, изложенная выше норма о прекращении права недропользования при ликвидации юридического лица не оказывает влияния на передачу права недропользования в порядке правопреемства.

В силу данного обстоятельства полагаем, что приведенная выше норма не противоречит нормам гражданского законодательства об универсальном правопреемстве.

Следует также отметить, что Новым законом о недрах был сокращен и изменен перечень оснований расторжения контракта на недропользование. В числе прочего Новый закон о недрах предусматривает следующие основания:

- неустранение недропользователем в указанный в уведомлении компетентного органа срок **более двух** нарушений обязательств, установленных контрактом на недропользование либо проектными документами;
- нарушение требований Нового закона о недрах относительно получения разрешения на передачу права недропользования и (или) связанных с ним объектов.

При этом Новым законом о недрах (как и предыдущим законом) предусматривается возможность требования компетентного органа внести изменения в контракт в связи с тем, что действия недропользователя в отношении участков недр, месторождений, имеющих стратегическое значение, приводят к изменению

экономических интересов Республики Казахстан, создающему угрозу национальной безопасности. Компетентный орган вправе расторгнуть указанный контракт на недропользование в том случае, если:

- в срок до двух месяцев со дня получения уведомления об изменении и (или) дополнении условий контракта недропользователь письменно не подтвердит свое согласие на ведение переговоров либо откажется от их ведения;
- в срок до четырех месяцев с даты получения согласия недропользователя стороны не достигнут соглашения по изменению и (или) дополнению условий контракта;
- в срок до шести месяцев с даты достижения согласованного решения стороны не подпишут изменения и (или) дополнения в условия контракта.

Кроме того, Новый закон о недрах предусматривает право компетентного органа по решению Правительства Республики Казахстан в одностороннем порядке прекратить действие контракта, в том числе ранее заключенного контракта,

в случае если действия недропользователя при проведении операций по недропользованию в отношении участков недр, месторождений, имеющих стратегическое значение, приводят к изменению экономических интересов Республики Казахстан, создающему угрозу национальной безопасности.

Что касается количества оснований для расторжения контракта, на основании изложенного можно констатировать, что Новый закон о недрах несколько смягчает положение недропользователя.

В связи с этим следует отметить, что помимо оснований для расторжения контракта Новый закон о недрах предусматривает основания для возобновления прекращенного контракта, что является еще одним новшеством. Однако указанные основания предусмотрены лишь для возобновления контракта на недропользование, прекращенного по инициативе компетентного органа. Такими основаниями являются:

- установление факта принятия решения о прекращении контракта на основании недостоверных данных, значительно повлиявших на принятие указанного решения, например в том случае, если на дату принятия данного решения у недропользователя по уважительным причинам отсутствовали документы, подтверждающие выполнение контрактных обязательств;



- установление и подтверждение не зависящих от воли недропользователя причин, вследствие которых произошло неисполнение либо ненадлежащее исполнение обязательств по контракту, в том числе действие непреодолимой силы, оказавших непосредственное влияние на неисполнение либо ненадлежащее исполнение обязательств.

Основанием для рассмотрения вопроса о возобновлении контракта на недропользование является обращение лица, контракт с которым был прекращен, либо самостоятельное выявление компетентным органом оснований для возобновления контракта в течение шести месяцев с даты принятия решения о его прекращении.

При принятии решения о возобновлении контракта на недропользование компетентный орган и недропользователь в течение трех месяцев согласовывают и заключают дополнительное соглашение к контракту, где должны быть урегулированы вопросы возобновления действия контракта, в том числе вопросы, связанные с перерывом деятельности по контракту и вопросы ответственности. Указанный трехмесячный срок может быть продлен.

Необходимо отметить, что Новым законом о недрах предусматривается отдельная статья о функциях национальных компаний.

Данные функции почти в полном объеме перенесены из Закона о нефти. Кроме того, в Новом законе о недрах отдельно закрепляется функция национальных компаний по проведению переговоров о передаче права недропользования в порядке реализации приоритетного права государства. Также в Новом законе о недрах сохранена норма о предоставлении права недропользования национальным компаниям на основе прямых переговоров.

Интересным фактом является то, что Новым законом о недрах предусмотрено предоставление национальным компаниям на основе прямых переговоров лишь права на разведку или добычу. Исходя из данного обстоятельства, можно предположить, что право на проведение операций по совмещенной разведке и добыче может быть предоставлено национальной компании лишь на основе конкурса.

Также применительно к национальным компаниям следует отметить распространение понятия «стратегический партнер» на сферу разведки и добычи твердых полезных ископаемых. Таким образом, реализация разрабатываемых схем сотрудничества национальных компаний и инвесторов, на наш взгляд, несколько облегчается. Однако конкретные схемы реализации совместной деятельности с указанными компаниями (в частности, АО «НГК Тау-Кен Самрук») на текущий момент остаются неясными.

«В результате обсуждений на заседаниях рабочей группы Мажилиса было принято решение принять к рассмотрению только те поправки, которые непосредственно связаны с бюджетом», — сказал министр финансов Республики Казахстан Болат Жамишев, представляя законопроект.

Поправки, предложенные для рассмотрения палатой, предусматривают: сохранение корпоративного подоходного налога и налога на добычу полезных ископаемых в 2013 г. на существующем уровне; установление ставки налога по новым видам радиосвязи; установление льготного порядка обложения налогом на добавленную стоимость при реализации и импорте инвестиционного золота. Кроме того, уточняется порядок исчисления налога на транспортные средства, исключаются из налогооблагаемой базы бюджетные субсидии, получаемые крестьянскими и фермерскими хозяйствами, работающими в упрощенном налоговом режиме.

Zakon.kz. 20.10.2010

Налоги и тарифы

Казахстан увеличит экспортную таможенную пошлину на нефть с 2011 г. вдвое — до \$40 за тонну

Казахстан с 2011 г. увеличит экспортную таможенную пошлину (ЭТП) на нефть в два раза — до \$40 за тонну. Об этом сообщил на заседании правительства в Астане министр финансов Республики Казахстан Болат Жамишев.

«Наиболее существенные поступления дополнительных доходов прогнозируются за счет увеличения экспортной таможенной пошлины на нефть с \$20 до \$40 за тонну», — сказал Б. Жамишев, представляя в правительство проект бюджета на 2011–2013 гг.

Казахстан в июле ввел экспортную таможенную пошлину на нефть и нефтепродукты.

Согласно постановлению правительства пошлина на светлые нефтепродукты составили \$99,71 за тонну, на темные — \$66,47 за тонну, на сырую нефть — \$20 тонну. При этом ЭТП на нефть была введена для всех экспортеров, за исключением тех, у кого в соглашении о разделе продукции предусмотрена стабильность в отношении платежей данного вида.

Как следует из разосланного пресс-службой правительства доклада главы Министерства финансов Республики Казахстан, доходы от ЭТП на нефть в 2011 г. планируются в размере 421,4 млрд тенге. Отвечая по окончании заседания на вопрос журналистов о возможности введения в 2011 г. ЭТП на металлы, Б. Жамишев заметил, что доходы от этого вида ЭТП в бюджете следующего года «не предусмотрены».

«Новости-Казахстан». 31.08.2010



Актуальным вопросом по сей день остается возможность урегулирования споров между государством и недропользователем.

Новый закон о недрах не содержит прямой нормы о праве недропользователя на обращение в арбитраж. В рассматриваемом аспекте Новый закон о недрах предусматривает следующую редакцию нормы, касающейся порядка разрешения споров между недропользователем и компетентным органом: «Если споры, связанные с исполнением, изменением или прекращением контракта, не могут быть разрешены в переговорном порядке, то стороны вправе разрешать споры в соответствии с законами Республики Казахстан и международными договорами, ратифицированными Республикой Казахстан».

В силу изложенного полагаем наиболее вероятным, что в разрабатываемых проектах модельных контрактов не будет предусмотрена арбитражная оговорка.

При этом в соответствии с Законом Республики Казахстан «Об инвестициях» при невозможности разрешения инвестиционных споров в переговорном порядке споры разрешаются в соответствии с международными договорами и законодательными актами в судах, а также в международных арбитражах, определяемых соглашением сторон (ст. 9).

Таким образом, право на обращение в арбитраж сохраняется за недропользователем на основании Закона Республики Казахстан «Об инвестициях», а также на основании международных договоров и соглашений между странами.

В то же время указанная выше редакция статьи позволит компетентному органу занимать более жесткую позицию в отношении отказа от арбитражной оговорки во вновь заключаемых с инвесторами контрактах.

Обсуждая проблему споров между государством и недропользователем, необходимо отметить гарантии защиты недропользователей от изменения законодательства.

Как и предыдущий закон, Новый закон о недрах содержит определенные гарантии защиты недропользователя от изменений законодательства.

В то же время Новый закон о недрах предусматривает ряд нововведений в данном аспекте правового регулирования недропользования. Так, в соответствии с данным актом указанные выше гарантии выглядят следующим образом: изменения и дополнения законодательства, ухудшающие результаты предпринимательской

деятельности недропользователя по контрактам, не применяются к контрактам, заключенным до внесения данных изменений и дополнений.

Таким образом, данные гарантии распространяются лишь на изменения в законодательстве, которые ухудшают результаты предпринимательской деятельности недропользователя по контрактам, тогда как в соответствии с Законом о недрах к контрактам, заключенным до внесения изменений и дополнений в законодательство,

не применяются положения, ухудшающие положение недропользователя. Как известно, Закон о нед-

рах предусматривает ряд исключений в отношении указных выше гарантий. Так, в соответствии с данным законом названные гарантии не распространяются на изменения законодательства Республики Казахстан в области:

- обеспечения обороноспособности,
- национальной безопасности,
- экологической безопасности,
- здравоохранения.

Новый закон о недрах несколько расширяет данный перечень и предусматривает, что указанные гарантии не распространяются также на изменения законодательства Республики Казахстан в области налогообложения и таможенного регулирования.

Полагаем, что указанные изменения ужесточают правовое регулирование деятельности недропользователей.

Крайне важным вопросом является также возможность распространения норм Нового закона о недрах на уже действующие контракты на недропользование.

Новый закон о недрах будет применяться к отношениям, возникшим после введения его в действие. В то же время по ранее заключенным контрактам на недропользование с государственными органами Республики Казахстан стороны обязаны руководствоваться установленными Новым законом о недрах требованиями в части:

- унификации терминологии;
- предоставления информации о казахстанском содержании в кадрах, казахстанском содержании в товарах, работах, услугах, рассчитанном в соответствии с единой методикой расчета организациями казахстанского содержания при закупках товаров, работ и услуг; о планируемых и фактически произведенных закупках товаров, работ и услуг в порядке и по формам, утверждаемым компетентным органом.



Кроме того, Новым законом о недрах предусмотрено, что недропользователи, подписавшие контракты на недропользование с компетентным органом в условиях отсутствия проектных документов, обязаны обеспечить их разработку и утверждение в срок, не превышающий 12 месяцев со дня введения в действие Нового закона о недрах. К тому же недропользователи обязаны не позднее 18 месяцев со дня введения в действие Нового закона о недрах представить на согласование в уполномоченный орган по изучению и использованию недр рабочие программы к контрактам на разведку и добычу на основании проектных документов.

Подводя итог, можно сказать, что в целом Новый закон о недрах систематизирует и ужесточает условия заключения контрактов и осуществления права недропользования в Республике Казахстан.

В частности, можно отметить следующие моменты:

- 1) расширен перечень действий в отношении права недропользования, для осуществления которых требуется разрешение компетентного органа;
- 2) значительно расширяется круг сделок, на которые распространяется приоритетное право государства (в соответствии с Новым законом о недрах указанное право распространяется и на безвозмездные сделки);
- 3) остается неясным вопрос относительно возможности реализации приоритетного права государства при переходе права недропользования и связанных с ним объектов в порядке реорганизации юридического лица;
- 4) ужесточены условия в части казахстанского содержания при осуществлении операций по недропользованию:
 - значительно увеличен объем документов, представляемых недропользователем в отношении казахстанского содержания;
 - усилен государственный контроль за исполнением обязательств недропользователями при приобретении ими казахстанских товаров, работ и услуг;
 - предусмотрено обязательное использование реестра товаров, работ и услуг, используемых при проведении операций по недропользованию, и их производителей.

Таким образом, несмотря на то что в качестве одной из задач Нового закона о недрах декларировалось создание благоприятных условий для привлечения инвестиций в проведение операций по недропользованию, полагаем, что Новый закон о недрах в целом ужесточает инвестиционный климат в стране и создает ряд предпосылок для национализации добывающей отрасли промышленности. ❦

Б. Жамишев: «Увеличение в два раза экспортной таможенной пошлины на нефть приближает налоговую нагрузку в Казахстане к российской»

Увеличение экспортной таможенной пошлины (ЭТП) на нефть с \$20 до \$40 за тонну с 1 января 2011 г. приближает налоговую нагрузку нефтяных компаний в Казахстане к российской нагрузке, которая считается чрезмерно высокой. Об этом в ходе пленарного заседания в Мажилисе сообщил министр финансов Республики Казахстан

Болат Жамишев, отвечая на вопрос депутата Владимира Нехорошева о том, почему ЭТП на нефть вводится всего \$40 за тонну и только с 1 января 2011 г., а не с 1 ноября 2010 г., как в России.

«Почему \$40 все время сравнивается с экспортной пошлиной в Российской Федерации? Я хотел бы сказать, что, если уж сравнивать, то надо сравнивать прежде всего налоговую нагрузку. Введение этой пошлины приближает налоговую нагрузку на нефтяные компании в Казахстане к российской, которая, вообще-то, считается чрезмерно высокой. И в России обсуждается вопрос о последствиях налоговой нагрузки на нефтяную отрасль», — отметил Б. Жамишев.

Тем не менее, по его словам, Казахстан ориентируется и на другие страны. «В целом наша налоговая нагрузка сопоставима с нагрузкой основных нефтедобывающих стран, если считать налоговую нагрузку на чистый доход. По цифрам она абсолютно несопоставима с российской. В России нет рентного налога на экспорт, и это компенсируется экспортной пошлиной. Вообще, экспортная пошлина на нефть из Восточной Сибири нулевая, кроме того, на налог на добычу полезных ископаемых при определенных условиях у них тоже действует нулевая ставка, там другая структура налогов, поэтому правильно ли сравнивать налоговую нагрузку?» — отметил он.

Что касается сроков введения новой ЭТП на нефть, Б. Жамишев отметил, что доходы, прогнозируемые в бюджете, должны гарантированно туда поступать. «В середине года, когда мы установили ставку в размере \$20 за тонну, мы имели в виду то, что цены на нефть будут иметь тенденцию к росту и в целом цены на нефть будут стабильными. Теперь, когда мы видим, что такие прогнозы оправдываются, мы установили, что с 1 января будет ставка \$40 за тонну», — пояснил он.

«Не хотелось бы устанавливать ставки, которые затем пришлось бы снижать по каким-то причинам, поэтому считаем такой подход абсолютно оправданным. Даже принятие нормативного акта сегодня предполагает его введение в действие через месяц после опубликования. Поэтому установленную ставку \$40 мы считаем вполне оправданной для фискальных целей — это обеспечивает бюджет необходимыми доходами», — подчеркнул министр финансов.