



Генеральная Ассамблея

Distr.: Limited
1 July 2002
Russian
Original: English

Комиссия Организации Объединенных Наций по праву международной торговли

Рабочая группа по проектам в области инфраструктуры,
финансируемым из частных источников

Пятая сессия

Вена, 9–13 сентября 2002 года

Проект добавления к Руководству ЮНСИТРАЛ для законодательных органов по проектам в области инфраструктуры, финансируемым из частных источников

Записка Секретариата

Содержание

	<i>Пункты</i>	<i>Стр.</i>
I. Введение	1–9	3
II. Проект добавления к Руководству ЮНСИТРАЛ для законодательных органов по проектам в области инфраструктуры, финансируемым из частных источников: проекты типовых законодательных положений	10	5
A. Общие положения	11–16	5
B. Выбор концессионера	17–49	6
C. Сооружение и эксплуатация инфраструктуры	50–61	12
D. Срок действия, продление и прекращение концессионного соглашения ..	62–63	15
E. Урегулирование споров	64–66	16
III. Вопросы, не охваченные в проектах типовых законодательных положений ..	–	17
A. Вопросы, рассматриваемые в главе I "Общие законодательные и институциональные рамки" Руководства ЮНСИТРАЛ для законодательных органов	67–72	17



В. Вопросы, рассматриваемые в главе II "Риски, связанные с проектами и правительственная поддержка" Руководства ЮНСИТРАЛ для законодательных органов	73–75	18
С. Вопросы, рассматриваемые в главе IV "Сооружение и эксплуатация инфраструктуры: законодательные рамки и проектное соглашение" Руководства ЮНСИТРАЛ для законодательных органов	76–80	19
Д. Вопросы, рассматриваемые в главе V "Срок действия, продление и прекращение проектного соглашения" Руководства ЮНСИТРАЛ для законодательных органов	81	20

I. Введение

1. На своей тридцать третьей сессии (Нью-Йорк, 12 июня – 7 июля 2000 года) Комиссия Организации Объединенных Наций по праву международной торговли (ЮНСИТРАЛ) приняла Руководство ЮНСИТРАЛ для законодательных органов по проектам в области инфраструктуры, финансируемым из частных источников, содержащее рекомендации по законодательным вопросам (A/CN.9/471/Add.9) с изменениями, принятыми Комиссией на данной сессии, и комментарии к рекомендациям по законодательным вопросам (A/CN.9/471/Add.1–8), разработку которых Секретариату было поручено завершить с учетом итогов работы Комиссии¹. Руководство для законодательных органов было опубликовано на всех официальных языках в 2001 году.
2. На этой же сессии Комиссия рассмотрела также предложение в отношении будущей работы в этой области. Было высказано предположение о том, что, хотя Руководство для законодательных органов может оказаться полезным справочным документом для законодателей различных стран при разработке правовых основ, благоприятствующих частным инвестициям в публичную инфраструктуру, было бы тем не менее желательно, чтобы Комиссия разработала более конкретные рекомендации в форме типовых законодательных положений или даже в форме типового закона, регулирующего конкретные вопросы².
3. Рассмотрев это предложение, Комиссия решила, что вопрос о желательности и практической возможности подготовки типового закона или типовых законодательных положений по отдельным вопросам, охватываемым Руководством для законодательных органов, должен быть рассмотрен Комиссией на ее тридцать четвертой сессии. Для того чтобы способствовать принятию Комиссией взвешенного решения по этому вопросу, Секретариату было предложено организовать в сотрудничестве с другими заинтересованными международными организациями или международными финансовыми учреждениями коллоквиум для распространения информации о Руководстве для законодательных органов³.
4. Коллоквиум по теме "Проекты в области инфраструктуры, финансируемые из частных источников: правовые основы и техническая помощь" был организован при участии и организационной помощи со стороны Консультативного комитета по объектам инфраструктуры, находящимся в публичной/частной собственности (ККОИ), являющегося организацией по предоставлению с участием большого числа доноров технической помощи, которая направлена на оказание развивающимся странам содействия в повышении качества их инфраструктуры посредством обеспечения участия частного сектора. Коллоквиум был проведен 2–4 июля 2001 года в Вене в течение второй недели тридцать четвертой сессии Комиссии.
5. На своей тридцать четвертой сессии в 2001 году Комиссия с удовлетворением приняла к сведению результаты Коллоквиума, которые обобщены в записке Секретариата (A/CN.9/488). Комиссия выразила признательность ККОИ за предоставленную им финансовую и организационную поддержку, а также различным международным межправительственным и неправительственным организациям, которые были представлены на этом мероприятии, и участникам, выступившим на Коллоквиуме.

6. Различные мнения, высказанные по вопросу о желательности и практической возможности дальнейшей работы Комиссии в области объектов инфраструктуры, финансируемых из частных источников, отражены в докладе Комиссии о работе ее тридцать четвертой сессии⁴. Комиссия согласилась с тем, что задачу составления основных типовых законодательных положений по проектам в области инфраструктуры, финансируемым из частных источников, следует поручить одной из рабочих групп. Комиссия пришла к мнению о том, что для выполнения в разумный срок дальнейшей работы по проектам в области инфраструктуры, финансируемым из частных источников, необходимо выделить какую-либо конкретную область из числа многочисленных вопросов, рассматриваемых в Руководстве для законодательных органов. Соответственно, было достигнуто согласие в отношении того, что первая сессия рабочей группы должна быть посвящена определению конкретных вопросов, по которым могут быть сформулированы типовые законодательные положения, которые, возможно, станут добавлением к Руководству⁵.

7. Рабочая группа (ранее именовавшаяся Рабочей группой по временным пределам и исковой давности (погасительным срокам) в международной купле – продаже товаров) провела свою четвертую сессию в Вене 24–28 сентября 2001 года. На рассмотрение Рабочей группы было представлено Руководство ЮНСИТРАЛ для законодательных органов по проектам в области инфраструктуры, финансируемым из частных источников. Рабочая группа постановила использовать законодательные рекомендации, содержащиеся в Руководстве для законодательных органов, в качестве основы для своих обсуждений.

8. В соответствии с предложением, внесенным на Коллоквиуме (A/CN.9/488, пункт 19), Рабочей группе было предложено направить свое внимание на один из этапов осуществления проектов в области инфраструктуры, а именно на выбор концессионера, с целью выработки конкретных редакционных набросков для законодательных положений. Тем не менее Рабочая группа высказала мнение, что целесообразной будет, возможно, и выработка типовых законодательных положений по ряду других вопросов (см. A/CN.9/505, пункты 18–174). Рабочая группа просила Секретариат подготовить проекты типовых законодательных положений по проектам в области инфраструктуры, финансируемым из частных источников, на основе проведенных обсуждений и принятых решений и представить их пятой сессии Рабочей группы для рассмотрения и дальнейших обсуждений.

9. В добавлениях к настоящему документу содержится первый свод проектов типовых законодательных положений (далее в тексте – "проекты типовых положений"). В раздел II настоящего документа для целей оказания помощи Рабочей группы в ее обсуждениях включены краткие пояснительные комментарии к проектам типовых положений, включая указания на взаимосвязь между каждым типовым положением и соответствующей частью Руководства ЮНСИТРАЛ для законодательных органов. В разделе III затрагиваются те рассмотренные в Руководстве ЮНСИТРАЛ для законодательных органов вопросы, по которым не составлялось проектов типовых положений.

II. Проект добавления к Руководству ЮНСИТРАЛ для законодательных органов по проектам в области инфраструктуры, финансируемым из частных источников: проекты типовых законодательных положений

10. В соответствии с просьбами Комиссии и Рабочей группы проекты типовых положений были подготовлены Секретариатом после проведения консультаций с внешними экспертами. В проектах типовых положений развиваются законодательные принципы, лежащие в основе тех содержащихся в Руководстве ЮНСИТРАЛ для законодательных органов законодательных рекомендаций, на основании которых согласно решению, принятому на четвертой сессии Рабочей группы, должны быть составлены проекты типовых законодательных положений. В ряде проектов типовых положений вниманию законодателей в принимающих государствах предлагаются альтернативные варианты. В соответствующих случаях эти положения сопровождаются сносками с целью представления вниманию законодателей в принимающих государствах конкретных советов и рекомендаций относительно принципиальных вопросов, связанных с соответствующими проектами типовых положений и имеющимися для их осуществления вариантами. Для облегчения использования структура проектов типовых положений в максимально возможной степени приближена к структуре рекомендаций по законодательным вопросам, содержащимся в Руководстве ЮНСИТРАЛ для законодательных органов.

A. Общие положения

Типовое положение 1. Преамбула

(см. Руководство ЮНСИТРАЛ для законодательных органов, законодательную рекомендацию 1 и главу I "Общие законодательные и институциональные рамки", пункты 2–14)

11. На своей четвертой сессии Рабочая группа подтвердила, что оба содержащиеся в законодательной рекомендации 1 положения носят общий характер и как таковые не подходят для переложения на язык законодательных положений. Однако Рабочая группа согласилась с тем, что существо этой рекомендации можно было бы вполне сохранить в качестве напоминания о широких целях, которые должны преследоваться в связи с проектами в области инфраструктуры, финансируемыми из частных источников, вероятно в преамбуле или в пояснительных примечаниях к типовым законодательным положениям, разработку которых Рабочая группа может посчитать целесообразной (A/CN.9/505, пункт 91).

12. В варианте А отражено только существо законодательной рекомендации 1. Вариант В является более разработанным и включает пункт преамбулы, отражающий существо законодательной рекомендации 14, которая, как это сочла Рабочая группа, также заслуживает воплощения в законодательной формулировке.

Типовое положение 2. Определения

13. Если не указывается иное, то все определения, включенные в проект типового положения, взяты из Руководства ЮНСИТРАЛ для законодательных органов или основываются на нем (см., в частности, Руководство ЮНСИТРАЛ для законодательных органов, "Введение и справочная информация по проектам в области инфраструктуры, финансируемым из частных источников", пункты 9–20).

Организация–заказчик

14. Путем увязывания концепций "организации–заказчика" и "концессионного соглашения" предлагаемое определение преследует цель избежать трудностей, связанных со ссылками на учреждения, несущие фактическую ответственность за осуществление проектов в области инфраструктуры.

Концессионное соглашение

15. С учетом трудности подготовки такой редакции определения "концессии", которая была бы приемлемой для различных правовых систем, Секретариат предлагает объединить концепции "проектного соглашения" и "концессии" в едином определении. Использование слов "концессионное соглашение" – по сравнению с соответствующим им понятием "проектное соглашение", которое используется в Руководстве ЮНСИТРАЛ для законодательных органов – будет обладать тем преимуществом, что оно упростит включение проектов типовых положений во внутренние правовые системы, поскольку термин "концессионное соглашение", который в прошлом относительно более широко использовался только в странах гражданского права, все более активно применяется также и в системах общего права.

Типовое положение 3. Полномочия на заключение концессионных соглашений и типовое положение 4. Секторы инфраструктуры, в которых могут быть выданы концессии

(см. Руководство ЮНСИТРАЛ для законодательных органов, законодательные рекомендации 2–5 и главу I "Общие законодательные и институциональные рамки", пункты 15–22)

16. В проекте типового положения 3 отражена законодательная рекомендация 2, а в проекте типового положения 4 – законодательная рекомендация 4.

В. Выбор концессионера

Типовое положение 5. Правила, регулирующие процедуры отбора

(см. Руководство ЮНСИТРАЛ для законодательных органов, законодательную рекомендацию 14 и главу III "Выбор концессионера", пункты 1–33)

17. В проекте типового положения отражены принципы, лежащие в основе законодательной рекомендации 14. В сопроводительных сносках проясняется тесная взаимосвязь между процедурами выбора концессионера и общим

законодательством принимающего государства в области правительственных закупок.

1. Предварительный отбор участников процедур

(применительно ко всем проектам типовых положений в этом разделе см. Руководство ЮНСИТРАЛ для законодательных органов, законодательные рекомендации 15–17 и главу III "Выбор концессионера", пункты 34–50)

Типовое положение 6. Цель и процедуры предварительного отбора

18. Хотя не имеется какой-либо конкретной законодательной рекомендации, отражающей существо пункта 1 проекта положения 6, это положение представляется необходимым для дополнения остальных правил, касающихся предварительного отбора, с тем чтобы разъяснить цель этого процесса и предусмотреть базовые нормы, регулирующие соответствующие процедуры. Это типовое положение основывается на пункте 1 статьи 7 Типового закона ЮНСИТРАЛ о закупке товаров (работ) и услуг (далее в тексте – "Типовой закон ЮНСИТРАЛ о закупках").

19. В пункт 3 включены некоторые дополнительные элементы, основывающиеся на пункте 36 главы III Руководства для законодательных органов. Элементы, упомянутые в пункте 4, были добавлены для обеспечения прозрачности в отношении важной информации, упоминаемой в проектах типовых положений 7, 8, 9 и 29.

Типовое положение 7. Критерии предварительного отбора

20. В типовом положении 7 отражено существо законодательной рекомендации 15.

Типовое положение 8. Участие консорциумов

21. В пункте 1 этого проекта типового положения отражена законодательная рекомендация 16. В пункте 2 подтверждается по сути ограничительный подход, занятый Комиссией в Руководстве ЮНСИТРАЛ для законодательных органов и состоящий в том, что каждый член консорциума, прошедшего предварительный отбор, может принимать участие, прямо или через дочерние компании, в представлении только одной заявки на осуществление проекта. В то же время содержащаяся в пункте 2 ссылка на возможность исключений преследует цель сделать это правило более гибким, что будет, возможно, необходимым в тех случаях, когда проект, с учетом особого опыта и квалификации какой-либо определенной компании, не может быть осуществлен без ее участия.

22. Пункты 1 и 2 были добавлены с тем, чтобы отразить рекомендацию, содержащуюся в пункте 40 главы III "Выбор концессионера" Руководства ЮНСИТРАЛ для законодательных органов.

Типовое положение 9. Решение о предварительном отборе

23. Хотя не имеется какой-либо конкретной законодательной рекомендации, отражающей существо пункта 1 этого типового положения, данное положение представляется необходимым для разъяснения порядка, в котором принимается

решение о квалификационных данных участников процедур. Это положение основывается на пункте 5 статьи 7 Типового закона ЮНСИТРАЛ о закупках.

24. В пункте 2 этого проекта типового положения отражена законодательная рекомендация 17, а в пункте 3 – законодательная рекомендация 25.

2. Процедура запроса предложений

25. Применительно ко всем типовым законодательным положениям в этом разделе см. Руководство ЮНСИТРАЛ для законодательных органов, законодательные рекомендации 18–27 и главу III "Выбор концессионера", пункты 51–84.

Типовое положение 10. Одноэтапные и двухэтапные процедуры запроса предложений

26. Пункт 1, в котором отражена цель законодательной рекомендации 18, основывается на статье 26 Типового закона ЮНСИТРАЛ о закупках.

27. В пунктах 2 и 3 отражена законодательная рекомендация 19. В пункте 3(a) содержится ссылка на "основные договорные условия, предложенные организацией–заказчиком", а не просто на "предложенные договорные условия" с тем, чтобы избежать создания впечатления о том, что от организации–заказчика будет ожидать подготовка подробной договорной документации на этом раннем этапе процесса отбора. В пункте 3(b) содержится слегка измененный вариант пункта (b) законодательной рекомендации 19, который был приведен в соответствие с обсуждением, проводимым в пункте 57 главы III Руководства ЮНСИТРАЛ для законодательных органов, с тем чтобы четко указать на тот момент, что встречи, организуемые на этом этапе, необязательно должны предполагать привлечение всех участников процедур. В пункте 3(c) развиваются положения пункта (c) законодательной рекомендации 19 и указываются элементы, о которых упоминается в пункте 58 главы III Руководства для законодательных органов. Пункт 3(d), который основывается на пункте 4 статьи 46 Типового закона ЮНСИТРАЛ о закупках, был добавлен с целью разъяснения последовательности действий в ходе первого этапа процедур.

Типовое положение 11. Содержание окончательного запроса предложений

28. В типовом положении 11 отражена законодательная рекомендация 20. С учетом второго предложения законодательной рекомендации 26 и обсуждения, проведенного в пункте 69 главы III Руководства ЮНСИТРАЛ для законодательных органов, в подпункте (c) требуется, чтобы в запросе предложений содержалось указание тех условий договора, которые были определены организацией–заказчиком в качестве не подлежащих обсуждению. В подпункте (d) содержится прямая ссылка на минимальные требования для оценки предложений, о которых говорится в законодательной рекомендации 24.

Типовое положение 12. Тендерное обеспечение

29. В ходе консультаций с экспертами было высказано предположение о возможной целесообразности включения проекта типового положения, которое касалось бы тендерного обеспечения и учитывало бы обсуждение, проведенное в пункте 62 главы III Руководства ЮНСИТРАЛ для законодательных органов, и

статью 37(1)(f) Типового закона ЮНСИТРАЛ о закупках. Этот проект типового положения приводится в квадратных скобках, поскольку никакой конкретной законодательной рекомендации по этому вопросу выработано не было.

Типовое положение 13. Разъяснения и изменения

30. В этом типовом законодательном положении отражена законодательная рекомендация 21. Цель включения дополнительной формулировки – разъяснить содержание изменений, вносимых в запрос предложений.

Типовое положение 14. Критерии оценки

31. В этом проекте типового положения отражены законодательные рекомендации 22 и 23, которые для простоты прочтения были объединены.

32. В ходе консультаций с экспертами было высказано предположение о том, что подпункт (d) рекомендации 22 "открываемые предложениями потенциальные возможности с точки зрения социально-экономического развития" было бы более уместно перечислить в числе коммерческих аспектов предложений (рекомендация 23). В силу этого он приводится как пункт 2(g) типового положения 14. Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть этот вопрос с учетом того факта, что в Руководстве ЮНСИТРАЛ для законодательных органов об "открываемых предложениями потенциальных возможностях для социально-экономического развития" говорится в связи с критериями для оценки технических аспектов предложений (см. главу III, пункт 74 (f)).

33. Подпункт (f) пункта 2 был приведен в соответствие с подпунктом (c) проекта типового положения 11.

Типовое положение 15. Сопоставление и оценка предложений

34. В этом проекте типового предложения отражено существо законодательной рекомендации 24. Его название было изменено с тем, чтобы более четко отразить содержание этого типового положения. Для разъяснения последовательности действий организации-заказчика при оценке предложений было включено новое положение, содержащееся в пункте 1.

Типовое положение 16. Заключительные переговоры

35. В этом проекте типового положения отражены законодательные рекомендации 26 и 27, которые для простоты прочтения были объединены. С учетом предложений, внесенных в ходе консультаций Секретариата с внешними экспертами, в пункт 2 включено требование о том, чтобы участникам процедур направлялись уведомления и просьбы представить "наилучшую и окончательную оферту" к оговоренной дате до прекращения переговоров организацией-заказчиком. Процедура, предписываемая в этой связи в проекте типового положения, учитывает пункт 8 статьи 48 и пункт 4 статьи 49 Типового закона ЮНСИТРАЛ о закупках.

36. На последней сессии Рабочей группы было высказано предложение о том, чтобы в типовом законодательном положении, основывающемся на законодательной рекомендации 27, прямо указывалось на обстоятельства, при которых организация-заказчик может счесть "очевидным", что переговоры с

приглашенным участником процедур не приведут к заключению соглашения (см. A/CN.9/505, пункт 59). В подпункте (е) статьи 44 Типового закона ЮНСИТРАЛ о закупках, на котором основывается это типовое законодательное положение, подробные детальные требования не предусматриваются. В ходе консультаций Секретариата с внешними экспертами было высказано предположение о том, что необходимости в каких-либо дополнительных формулировках не имеется. Рабочая группа, возможно, пожелает, тем не менее, рассмотреть вопрос о желательности каких-либо дополнительных формулировок.

3. Выдача концессии без проведения конкурентных процедур

(применительно ко всем проектам типовых положений в этом разделе см. Руководство ЮНСИТРАЛ для законодательных органов, законодательные рекомендации 28 и 29 и главу III "Выбор концессионера", пункты 85–96)

Типовое положение 17. Обстоятельства, допускающие выдачу концессии без проведения конкурентных процедур

37. В этом типовом законодательном положении отражено существо законодательной рекомендации 28.

38. Содержащаяся в подпункте (а) дополнительная формулировка была включена с целью приведения этого положения в соответствие с обсуждением, проведенным в пункте 89(а) главы III Руководства ЮНСИТРАЛ для законодательных органов.

39. В подпункте (f) отражено предложение, внесенное в ходе консультаций Секретариата с внешними экспертами и направленное на обеспечение того, чтобы переговоры, начатые после безуспешных попыток организовать конкурентные процедуры, не представляли собой отхода от первоначальных проектных спецификаций и договорных условий.

40. На последней сессии Рабочей группы было высказано предположение о том, что подпункт (g) следует расширить за счет добавления слов "или другие случаи такого исключительного характера, как они определяются в законодательстве" (см. A/CN.9/505, пункт 63). Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, является ли подобное дополнение, которое отражено в данном проекте типового положения, действительно необходимым или же подобная возможность уже охватывается вступительной формулировкой подпункта (g).

Типовое положение 18. Процедуры заключения концессионного соглашения

41. В этом проекте типового положения отражено существо законодательной рекомендации 29. Первоначальный пункт (с) законодательной рекомендации 29 в настоящее время охватывается общим положением об уведомлении о выдаче подряда на проект в проекте типового положения 24.

4. Незапрошенные предложения

(применительно ко всем проектам типовых положений в этом разделе см. Руководство ЮНСИТРАЛ для законодательных органов, законодательные рекомендации 30–35 и главу III "Выбор концессионера", пункты 97–117)

Типовое положение 19. Приемлемость незапрошенных предложений

42. В этом проекте типового положения отражено существо законодательной рекомендации 30.

Проект положения 20. Процедуры определения приемлемости незапрошенных предложений

43. В этом проекте типового положения отражены законодательные рекомендации 31 и 32. В пункте 3 проекта типового положения развивается содержание законодательной рекомендации 32 с целью разъяснения взаимосвязи между правами интеллектуальной собственности стороны, предложившей проект, и использованием организацией–заказчиком информации, представленной этой стороной.

Типовое положение 21. Незапрошенные предложения, которые не связаны с концепциями или технологиями, защищенными правами собственности

44. В этом проекте типового положения отражено существо законодательной рекомендации 33.

Типовое положение 22. Незапрошенные предложения, которые связаны с концепциями или технологиями, защищенными правами собственности

45. В этом проекте типового положения отражено существо законодательных рекомендаций 34 и 35.

5. Разные положения

Типовое положение 23. Конфиденциальность переговоров

(см. Руководство ЮНСИТРАЛ для законодательных органов, законодательную рекомендацию 36 и главу III "Выбор концессионера", пункт 118)

46. В типовом положении 23 отражено существо законодательной рекомендации 36. Первое предложение взято из статьи 45 Типового закона ЮНСИТРАЛ о закупках. Ссылка на "агентов, субподрядчиков, кредиторов, советников или консультантов" была добавлена с тем, чтобы избежать излишне ограничительного толкования этого типового положения.

Типовое положение 24. Уведомление о выдаче подряда на проект

(см. Руководство ЮНСИТРАЛ для законодательных органов, законодательную рекомендацию 37 и главу III "Выбор концессионера", пункт 119)

47. В этом проекте типового положения отражена законодательная рекомендация 37.

Типовое положение 25. Отчет о процедурах отбора и принятии решения о выдаче подряда

(см. Руководство ЮНСИТРАЛ для законодательных органов, законодательную рекомендацию 38 и главу III "Выбор концессионера", пункты 120–126)

48. В этом проекте типового положения отражена законодательная рекомендация 38.

Типовое положение 26. Процедуры обжалования

(см. Руководство ЮНСИТРАЛ для законодательных органов, законодательную рекомендацию 39 и главу III "Выбор концессионера", пункты 127–131)

49. В этом проекте типового положения отражена законодательная рекомендация 39.

С. Сооружение и эксплуатация инфраструктуры

Типовое положение 27. Содержание концессионного соглашения

(см. Руководство ЮНСИТРАЛ для законодательных органов, законодательные рекомендации 40 и 41 и главу IV "Сооружение и эксплуатация инфраструктуры: законодательные рамки и проектное соглашение", пункты 1–11)

50. Рабочая группа сочла, что различные вопросы, рассматриваемые в главе IV Руководства ЮНСИТРАЛ для законодательных органов, являются по своему характеру договорными и не требуют подготовки каких-либо конкретных проектов типовых положений (см. A/CN.9/505, пункты 110–116). В то же время Рабочая группа согласилась, однако, с тем, что было бы полезно разработать типовое законодательное положение с перечислением основных вопросов, которые необходимо урегулировать в проектное соглашение. Она просила Секретариат подготовить первоначальный проект такого типового положения на основе использования заголовков, предшествующих рекомендациям 41–68, с возможными изменениями, необходимыми для ясного – однако без излишних подробностей – указания различных аспектов, которые требуется охватить в проектных соглашениях (пункт 114).

51. Во исполнение этой просьбы в данном проекте типового положения перечисляется ряд вопросов, которые следует урегулировать в проектное соглашение. Некоторые из этих вопросов также являются предметом специальных проектов типовых положений. В то же время другие перечисленные вопросы касаются законодательных рекомендаций, в связи с которыми Рабочая группа не обращалась с просьбой о подготовке специальных типовых положений. Их источники указываются ниже:

а) подпункт (а) частично основывается на пункте 1 главы IV Руководства ЮНСИТРАЛ для законодательных органов;

б) подпункт (б) частично касается вопросов, рассматриваемых в законодательной рекомендации 5;

в) подпункт (в) касается вопросов, рассматриваемых в законодательной рекомендации 6;

d) подпункт (d) касается вопросов, рассматриваемых в законодательных рекомендациях 42 и 43 и в проекте типового положения 29;

e) подпункт (e) касается вопросов, рассматриваемых в законодательных рекомендациях 44 и 45 и в проектах типовых положений 30–32;

f) подпункт (f) касается вопросов, рассматриваемых в законодательных рекомендациях 46 и 48;

g) в подпункте (g) отражено существо законодательной рекомендации 52;

h) подпункт (h) касается вопросов, рассматриваемых в законодательной рекомендации 53 и в проекте типового положения 37;

i) в подпункте (i) отражены законодательные рекомендации 52 и 54 (b);

j) в подпункте (j) отражена законодательная рекомендация 54 (a);

k) в подпункте (k) содержится резюме рекомендаций относительно договорных механизмов, которые содержатся в пунктах 73–76 главы IV Руководства для законодательных органов, и он естественно дополняет подпункты (h) и (i);

l) в подпункте (l) отражено существо законодательной рекомендации 36;

m) в подпункте (m) отражено существо законодательной рекомендации 58 (a) и (b);

n) в подпункте (n) отражено существо законодательной рекомендации 58 (e);

o) в подпункте (o) отражено существо законодательной рекомендации 58 (d);

p) в подпункте (p) отражено существо законодательной рекомендации 61;

q) в подпункте (q) отражено существо законодательной рекомендации 67;

r) подпункт (r) касается вопросов, рассматриваемых в законодательных рекомендациях 41 и 69 и в проектах типовых положений 28 и 48.

Типовое положение 28. Применимое право

(см. Руководство ЮНСИТРАЛ для законодательных органов, законодательную рекомендацию 41 и главу IV "Сооружение и эксплуатация инфраструктуры: законодательные рамки и проектное соглашение", пункты 1–11)

52. Этот проект типового положения отражает существо законодательной рекомендации 41.

Типовое положение 29. Организационное устройство концессионера

(см. Руководство ЮНСИТРАЛ для законодательных органов, законодательные рекомендации 42 и 43 и главу IV "Сооружение и эксплуатация инфраструктуры: законодательные рамки и проектное соглашение", пункты 12–18)

53. В этом проекте типового положения отражено существо законодательных рекомендаций 42 и 43.

**Типовое положение 30. Собственность на активы,
типичное положение 31. Приобретение проектной площадки и
типичное положение 32. Сервитуты**

(см. Руководство ЮНСИТРАЛ для законодательных органов, законодательные рекомендации 44 и 45 и главу IV "Сооружение и эксплуатация инфраструктуры: законодательные рамки и проектное соглашение", пункты 19–32)

54. В проекте типового положения 30 отражено существо законодательной рекомендации 44. В проектах типовых положений 31 и 32 отражено существо законодательной рекомендации 45, которая для простоты прочтения была сформулирована в виде двух отдельных положений.

Типовое положение 33. Финансовые механизмы

(см. Руководство ЮНСИТРАЛ для законодательных органов, законодательные рекомендации 46–48 и главу IV "Сооружение и эксплуатация инфраструктуры: законодательные рамки и проектное соглашение", пункты 33–51)

55. В этом проекте типового положения отражено существо законодательной рекомендации 46.

Типовое положение 34. Обеспечительные интересы

(см. Руководство ЮНСИТРАЛ для законодательных органов, законодательную рекомендацию 49 и главу IV "Сооружение и эксплуатация инфраструктуры: законодательные рамки и проектное соглашение", пункты 52–61)

56. В этом проекте типового положения отражено существо законодательной рекомендации 49.

Типовое положение 35. Уступка концессионного соглашения

(см. Руководство ЮНСИТРАЛ для законодательных органов, законодательную рекомендацию 50 и главу IV "Сооружение и эксплуатация инфраструктуры: законодательные рамки и проектное соглашение", пункты 62 и 63)

57. В этом проекте типового положения отражено существо законодательной рекомендации 50.

Типовое положение 36. Передача контрольного пакета акций компании концессионера

(см. Руководство ЮНСИТРАЛ для законодательных органов, законодательную рекомендацию 51 и главу IV "Сооружение и эксплуатация инфраструктуры: законодательные рамки и проектное соглашение", пункты 64–68)

58. В этом проекте типового положения отражено существо законодательной рекомендации 51.

Типовое положение 37. Эксплуатация инфраструктуры

(см. Руководство ЮНСИТРАЛ для законодательных органов, законодательные рекомендации 53 и 55 и главу IV "Сооружение и эксплуатация инфраструктуры: законодательные рамки и проектное соглашение", пункты 80–93 и 96 и 97, соответственно)

59. В пункте 1 типового положения 37 отражено существо законодательной рекомендации 53. По предложению внешних экспертов был добавлен пункт 2, в котором отражено существо законодательной рекомендации 55 (см. также пункт 79).

Типовое положение 38. Компенсация в связи с конкретными изменениями в законодательстве, типовое положение 39. Пересмотр концессионного соглашения, типовое положение 40. Переход проекта в области инфраструктуры в ведение организации–заказчика и типовое положение 41. Замена концессионера

(см. Руководство ЮНСИТРАЛ для законодательных органов, законодательные рекомендации 56–60 и главу IV "Сооружение и эксплуатация инфраструктуры: законодательные рамки и проектное соглашение", пункты 98–150)

60. В проектах типовых положений 38 и 39 отражена законодательная рекомендация 58(с). В то же время в оба этих типовых положения был добавлен ряд элементов с тем, чтобы отразить подробное обсуждение, проведенное в пунктах 121–130 главы IV Руководства ЮНСИТРАЛ для законодательных органов.

61. В проекте типового положения 40 отражена законодательная рекомендация 59, а в проекте типового положения 41 – законодательная рекомендация 60.

D. Срок действия, продление и прекращение концессионного соглашения

Типовое положение 42. Срок действия и продление концессионного соглашения

(см. Руководство ЮНСИТРАЛ для законодательных органов, законодательные рекомендации 61 и 62 и главу V "Срок действия, продление и прекращение проектного соглашения", пункты 2–8)

62. В этом проекте типового положения отражено существо законодательных рекомендаций 61 и 62.

Типовое положение 43. Прекращение концессионного соглашения организацией–заказчиком, типовое положение 44. Прекращение концессионного соглашения концессионером и типовое положение 45. Прекращение концессионного соглашения любой из сторон

(см. Руководство ЮНСИТРАЛ для законодательных органов, законодательные рекомендации 63–65 и главу V "Срок действия, продление и прекращение проектного соглашения", пункты 9–35)

63. В проекте типового положения 43 отражено существо законодательной рекомендации 63, в проекте типового положения 44 – существо законодательной рекомендации 64, а в проекте типового положения 45 – существо законодательной рекомендации 65.

Типовое положение 46. Финансовые механизмы по истечении или прекращении концессионного соглашения и типовое положение 47. Этап завершения и меры в переходный период

(см. Руководство ЮНСИТРАЛ для законодательных органов, законодательные рекомендации 66–68 и главу V "Срок действия, продление и прекращение проектного соглашения", пункты 36–62)

64. В типовом положении 46 отражено существо законодательной рекомендации 67, а в типовом положении 47 – существо законодательной рекомендации 68 с добавлением подпункта (а) с целью охватить всю общность вопросов, упомянутых в пунктах 37–42 главы V Руководства ЮНСИТРАЛ для законодательных органов.

Е. Урегулирование споров

Типовое положение 48. Споры между организацией–заказчиком и концессионером

(см. Руководство ЮНСИТРАЛ для законодательных органов, законодательную рекомендацию 69 и главу VI "Урегулирование споров", пункты 3–41)

65. В проекте типового положения предлагаются два варианта изложения принципа, устанавливаемого в законодательной рекомендации 69.

Типовое положение 49. Споры с участием концессионера и его кредиторов, подрядчиков и поставщиков

(см. Руководство ЮНСИТРАЛ для законодательных органов, законодательную рекомендацию 70 и главу VI "Урегулирование споров", пункт 42)

66. В типовом положении 49 отражено существо законодательной рекомендации 70.

Типовое положение 50. Споры с участием клиентов или пользователей объекта инфраструктуры

(см. Руководство ЮНСИТРАЛ для законодательных органов, законодательную рекомендацию 71 и главу VI "Урегулирование споров", пункты 43–45)

67. Этот проект типового положения, предложенный для включения экспертами, с которыми проводил консультации Секретариат, приводится в квадратных скобках, поскольку Рабочая группа не обращалась с просьбой о подготовке какого-либо типового положения в связи с законодательной рекомендацией 71 (см. A/CN.9/505, пункт 174).

III. Вопросы, не охваченные в проектах типовых законодательных положений**A. Вопросы, рассматриваемые в главе I "Общие законодательные и институциональные рамки" Руководства ЮНСИТРАЛ для законодательных органов****Объем полномочий на выдачу концессий**

(см. Руководство ЮНСИТРАЛ для законодательных органов, законодательные рекомендации 2–5 и главу I "Общие законодательные и институциональные рамки", пункты 15–22)

68. Применительно к законодательной рекомендации 5 никаких проектов типовых положений не составлялось. Рекомендация 5 предусматривает следующее:

"В законодательстве следует оговорить вопрос о том, может ли концессия распространяться на весь регион в пределах компетенции соответствующей организации–заказчика, или только на отдельную географическую часть такого региона, или на конкретный проект, и может ли она быть выдана с предоставлением исключительных прав или без него, как это уместно, в соответствии с нормами и принципами права, законодательными положениями, подзаконными актами и политикой, применимыми к соответствующему сектору. Организации–заказчики могут быть совместно уполномочены выдавать концессии, выходящие за пределы компетенции отдельных организаций–заказчиков".

69. Хотя Рабочая группа на своей последней сессии сочла, что типовое положение по этому вопросу играло бы полезную роль, эксперты пришли к мнению о практической невозможности преобразования этой законодательной рекомендации в типовое законодательное положение. В качестве альтернативы вопрос о степени исключительности концессии может быть упомянут в контексте вопроса о содержании концессионного соглашения (см. типовое положение 27(a)).

70. С учетом сложности вопросов и различных принципиальных вариантов, упомянутых в этой законодательной рекомендации, эксперты пришли к мнению о том, что эту рекомендацию было бы более целесообразно поместить в сноску к тексту типового положения, касающегося полномочий на заключение концессионных соглашений (см. типовое положение 3).

Административная координация

(см. Руководство ЮНСИТРАЛ для законодательных органов, законодательную рекомендацию 6 и главу I "Общие законодательные и институциональные рамки", пункты 23–29)

71. Законодательная рекомендация 6 предусматривает следующее:

"Следует создать институциональные механизмы для координации деятельности публичных органов, ответственных за выдачу подтверждений, лицензий, разрешений или санкций, необходимых для осуществления проектов в области инфраструктуры, финансируемых из частных источников, в соответствии с законодательными или нормативными требованиями, касающимися строительства и эксплуатации объектов инфраструктуры соответствующего типа".

72. На своей последней сессии Рабочая группа сочла, что типовое положение по этому вопросу играло бы полезную роль. С учетом сложности вопросов и различных принципиальных вариантов, упомянутых в этой законодательной рекомендации, эксперты пришли к мнению о том, что эту рекомендацию было бы более целесообразно поместить в сноску к тексту типового положения, касающегося полномочий на заключение концессионных соглашений (см. предложенную сноску к проекту типового положения 3).

Полномочия на регулирование услуг в области инфраструктуры

(см. Руководство ЮНСИТРАЛ для законодательных органов, законодательные рекомендации 7–11 и главу I "Общие законодательные и институциональные рамки", пункты 30–53)

73. Рабочая группа не обращалась с просьбой о подготовке каких-либо типовых положений (см. A/CN.9/505, пункт 102).

В. Вопросы, рассматриваемые в главе II "Риски, связанные с проектами и правительственная поддержка" Руководства ЮНСИТРАЛ для законодательных органов

Риски, связанные с проектами, и распределение рисков

(см. Руководство ЮНСИТРАЛ для законодательных органов, законодательную рекомендацию 12 и главу II "Риски, связанные с проектами, и правительственная поддержка", пункты 8–29)

74. Рабочая группа не обращалась с просьбой о подготовке каких-либо типовых положений (см. A/CN.9/505, пункт 104).

Правительственная поддержка

(см. Руководство ЮНСИТРАЛ для законодательных органов, законодательную рекомендацию 13 и главу II "Риски, связанные с проектами, и правительственная поддержка", пункты 30–60)

75. Законодательная рекомендация 13 предусматривает следующее:

"В законодательстве следует ясно указать те публичные органы принимающей страны, которые могут предоставлять финансовую или

экономическую поддержку осуществлению проектов в области инфраструктуры, финансируемых из частных источников, и те виды поддержки, которые они уполномочены предоставлять".

76. На своей последней сессии Рабочая группа сочла, что типовое положение по этому вопросу играло бы полезную роль (см. A/CN.9/505, пункты 106–108). С учетом сложности вопросов и различных принципиальных вариантов, упомянутых в этой законодательной рекомендации, эксперты пришли к мнению о том, что эту рекомендацию было бы более целесообразно поместить в сноску к тексту типового положения, касающегося полномочий на заключение концессионных соглашений (см. предложенную сноску к проекту типового положения 3). В то же время этот вопрос упоминается в подпункте (f) проекта типового положения 27.

С. Вопросы, рассматриваемые в главе IV "Сооружение и эксплуатация инфраструктуры: законодательные рамки и проектное соглашение" Руководства ЮНСИТРАЛ для законодательных органов

Финансовые механизмы

(см. Руководство ЮНСИТРАЛ для законодательных органов, законодательные рекомендации 46–48 и главу IV "Сооружение и эксплуатация инфраструктуры: законодательные рамки и проектное соглашение", пункты 33–51)

77. Рабочая группа не обращалась с просьбой о подготовке каких-либо конкретных типовых положений в связи с законодательными рекомендациями 47 и 48 (см. A/CN.9/505, пункт 129).

Строительные работы

(см. Руководство ЮНСИТРАЛ для законодательных органов, законодательную рекомендацию 52 и главу IV "Сооружение и эксплуатация инфраструктуры: законодательные рамки и проектное соглашение", пункты 69–79)

78. Рабочая группа не обращалась с просьбой о подготовке какого-либо конкретного положения (см. A/CN.9/505, пункт 138). В то же время этот вопрос упоминается в подпункте (g) проекта типового положения 27.

Эксплуатация инфраструктуры

(см. Руководство ЮНСИТРАЛ для законодательных органов, законодательные рекомендации 53 и 54 и главу IV "Сооружение и эксплуатация инфраструктуры: законодательные рамки и проектное соглашение", пункты 80–97)

79. Рабочая группа не обращалась с просьбой о подготовке каких-либо конкретных положений в связи с законодательными рекомендациями 54 и 55 (см. A/CN.9/505, пункты 142 и 144). В то же время эти вопросы упоминаются в подпунктах (h)–(j) проекта типового положения 27.

Общие договорные механизмы

(см. Руководство ЮНСИТРАЛ для законодательных органов, законодательные рекомендации 56–60 и главу IV "Сооружение и эксплуатация инфраструктуры: законодательные рамки и проектное соглашение", пункты 98–150)

80. Рабочая группа не обращалась с просьбой о подготовке каких-либо конкретных положений в связи с законодательными рекомендациями 56 и 57 (см. A/CN.9/505, пункт 146). В то же время предмет законодательной рекомендации 56 упоминается в подпункте (l) проекта типового положения 27.

81. Кроме того, Рабочая группа не обращалась с просьбой о подготовке каких-либо конкретных положений в отношении законодательной рекомендации 58(a), (b), (d) и (e) (см. A/CN.9/505, пункт 148). Тем не менее в интересах обеспечения полноты списка, содержащегося в проекте типового положения 27, вопросы, которые затрагиваются в законодательной рекомендации 58(a) и (b), упоминаются в подпункте (m) этого проекта типового положения. Аналогично, вопросы, затрагиваемые в законодательной рекомендации 58(d) и (e), упоминаются в подпунктах (n) и (o) проекта типового положения 27.

D. Вопросы, рассматриваемые в главе V "Срок действия, продление и прекращение проектного соглашения" Руководства ЮНСИТРАЛ для законодательных органов

(см. Руководство ЮНСИТРАЛ для законодательных органов, законодательные рекомендации 66–68 и главу V "Срок действия, продление и прекращение проектного соглашения", пункты 36–62)

82. Рабочая группа не обращалась с просьбой о подготовке какого-либо конкретного положения в связи с законодательной рекомендацией 66 (см. A/CN.9/505, пункт 160).

Примечания

¹ *Официальные отчеты Генеральной Ассамблеи, пятьдесят пятая сессия, Дополнение № 17 (A/55/17), пункты 195–368.*

² Там же, пункт 375.

³ Там же, пункт 379.

⁴ Там же, *пятьдесят шестая сессия, Дополнение № 17 (A/56/17), пункт 366–369.*

⁵ Там же, пункт 369.