

УДК 349.028:622

Ж.С. Елюбаев

Ежегодный форум юристов в столице нефти Казахстана – городе Атырау

Казахский национальный университет имени аль-Фараби, Казахстан, г. Алматы

Аннотация. В данной статье автор пишет про юбилейную конференцию, на которой были обсуждены актуальные вопросы, связанные с управлением недрами, проблемы обеспечения стабильности законодательства и формирования правоприменительной практики.

Ключевые слова: юбилейная конференция, управление недрами, проблемы обеспечения стабильности законодательства, формирования правоприменительной практики.



20 апреля 2012 года, как всегда в Большом зале совместного предприятия «Тенгизшевройл», состоялась «Десятая (юбилейная) международная Атырауская правовая конференция», в работе которой приняли участие более 250 человек – корпоративные юристы, работающие

в сфере недропользования, представители зарубежных и национальных юридических фирм, нефтяники, геологи, экологи, представители науки и высшей школы, депутаты Парламента Республики Казахстан, представители высших органов исполнительной власти, министерств и ведомств, местных органов, судьи, прокуроры, представители средств массовой информации.

Конференцию официально открыл и.о. Генерального директора совместного предприятия «Тенгизшевройл» господин Дик Филгейт.

Почетными гостями форума были Председатель Комитета по вопросам экологии и природопользования Мажилиса Парламента РК Александр Милютин; судья Верховного Суда РК Александр Кравченко; первый заместитель Акимата Атырауской области Болат Даукенов; академики Майдан Сулейменов, Надир Надиров и Толеуш Сериков; Сергей Боголюбов, заслуженный деятель науки Российской Федерации, доктор юридических наук, профессор, заведующий отделом экологического и природоресурсного законодательства Института законодательства и сравнительного правоведения при Прави-

тельстве РФ (Москва); Ляззат Еркинбаева, доктор юридических наук, профессор, проректор Жетысуского национального университета им. И.Жансугурова; экс-судья Верховного Суда РК - Назым Суханова, Виолетта Ким, Валерий Булович и Байрамалы Ахмедов; Генеральные консулы международной энергетической корпорации «Шеврон» Салли Удома (Лондон) и Сирипорн Чайясута (Калифорния, США); Ардак Мукушев, директор Департамента Министерства нефти и газа РК; Аманкалий Сагатов, начальник Управления Генеральной прокуратуры РК; Сергей Кисилев, Генеральный директор компании «ЮрИнфо».

На юбилейной конференции были обсуждены актуальные вопросы, связанные с управлением недрами, проблемы обеспечения стабильности законодательства и формирования правоприменительной практики. Были затронуты вопросы инвестиционной политики в Казахстане, а также вопросы охраны окружающей среды. С докладами на русском и английском языках на форуме выступили казахстанские и зарубежные юристы, представители науки и высшей школы. С основным докладом на тему «Инвестиционная привлекательность сферы недропользования в Казахстане: проблемы и перспективы» выступил *автор* этих строк. В докладе было отмечено, что важнейшей задачей сегодняшнего дня стала необходимость усиления роли государства в минерально-сырьевом секторе. Государство должно иметь свою долю во всех стратегических объектах страны, особенно в сфере недропользования, стратегические месторождения не должны находиться только в частных руках или во владении иностранных инвесторов. Го-

сударству через свои институты (национальные компании, национальные холдинги и др.) надлежит иметь блокирующий пакет акций и доли в юридических лицах, разрабатывающих стратегические месторождения полезных ископаемых, это весьма важно с точки зрения обеспечения национальной безопасности. Казахстан является активным участником внешнеэкономических отношений, поэтому необходимо учитывать, что существенным недостатком глобализации мировой экономики становится слишком высокая роль транснациональных корпораций и финансово-промышленных групп. Чрезмерное доверие инвесторам нуждается в сбалансировании по пути приближения взаимоотношений с ними к интересам общества, в особенности, если речь идет об использовании недр.

Далее было сказано, что развитие конкурентоспособных, высокотехнологичных и наукоемких производств, в частности в нефтегазовом секторе, для обеспечения устойчивого экономического роста требует высокого уровня внутренних и внешних инвестиций. Проводимая в настоящее время инвестиционная политика характеризуется рядом положительных моментов, среди которых следует отметить сохранение в целом благоприятного инвестиционного климата для привлечения иностранных инвестиций, создания и развития финансового рынка, формирования новых институциональных инвесторов, усиление роли национальных компаний в качестве коммерческих юридических лиц.

В то же время нестабильность законодательства, внутренняя борьба между уполномоченными государственными органами за сферу влияния в инвестиционном секторе и в сфере недропользования, состояние коррупционности среди государственных служащих, непоследовательная экономическая политика, усложняют интеграцию инвестиционных процессов в экономику Казахстана.

Партнер международной юридической фирмы «Dechert LLP» Сергей Ватаев остановился на освещении вопросов

независимости судебной власти в Казахстане. Им было отмечено, что только система независимых судов может способствовать обеспечению законности в сфере управления недрами, формированию единообразной судебной практики, когда спор между недропользователем и уполномоченными органами передается на рассмотрение государственного суда. В обосновании своих тезисов выступающим были приведены примеры из судебной практики других государств. Было акцентировано внимание и на коррупционность казахстанской судебной системы.

Проректор Жетысуского государственного университета им. И. Жансугурова, доктор юридических наук, профессор *Ляззат Еркинбаева* всесторонне осветила вопросы совершенствования экономических механизмов охраны окружающей среды на примере деятельности международной экологической организации OECD. В частности, профессор Л. Еркинбаева отметила, что главные проблемы, связанные с применением экономических инструментов состоят в том, что они сосредоточены исключительно на получение финансовых поступлений в бюджет, а вопрос их природоохранной эффективности второстепенен. По ее мнению, с чем трудно не согласиться, преобладание фискальных соображений и недостаточное понимание сотрудниками государственных органов того, какие функции должны выполнять отдельные экономические инструменты, являются основными препятствиями к реализации многочисленных рекомендаций по реформе системы экономических механиз-



мов охраны окружающей среды в соответствии с международной практикой.

Виолетта Ким, экс-судья Верховного Суда РК, старший консультант юридической фирмы «Aequitas» остановилась на вопросах правового регулирования M&A сделок (приобретение акций/долей участия, слияние, присоединение) в нефтегазовой отрасли в РК. Подробно были освещены вопросы приоритетного права государства на приобретение отчуждаемого права недропользования, процедуры получения отказа государства от приоритетного права, дана собственная интерпретация понятию «экономическая концентрация» в отношении в сфере недропользования, проанализированы законодательные положения относительно стратегических объектов и вопросы стабильности условий контрактов на недропользование.

Жанна Меркушева, кандидат юридических наук, управляющий партнер адвокатской конторы «Меркушева» свое выступление посвятила проблемам разрешения споров, возникающих в нефтегазовом секторе, компетентными судами Республики Казахстан. В докладе было отмечено, что реализация инвестиционных проектов, в том числе в сфере недропользования, осуществляется через резидентов Казахстана, что при определенных обстоятельствах может повлечь за собой рассмотрение споров с государством и государственными предприятиями в компетентных судах Казахстана. Поэтому иностранный инвестор, реализующий свои инве-

стиционные проекты на территории Казахстана, должен изначально понимать, что ему придется иметь дело и с государственной судебной системой. В обоснование своих выводов госпожа Меркушева привела ряд примеров из судебной практики, наглядно демонстрирующих процесс вовлечения иностранных инвесторов в процесс разрешения споров в местных судах.

Директор департамента корпоративной практики компании «Olympex Advisors» *Есен Масалин* выступил по теме «Законодательная детализация государственного регулирования передачи прав недропользования (и связанных с ним объектов)» и дал обзор существующих рисков и предложил слушателям свои рекомендации. В частности, на основе анализа законодательных новелл в части регулирования оборота прав недропользования, он высказал мысль о том, что действующий Закон РК «О недрах и недропользовании» в значительной степени дополнил и изменил существовавший ранее механизм санкционирования государством сделок в сфере недропользования.

Зарубежный гость форума из Парижа, *Бетанели Кетеван*, юрист юридической фирмы «Sherman & Sterling LLP» отметила важность инвестиционных договоров в сфере недропользования. Ею было обращено внимание на то, что иностранные хозяйствующие субъекты, вступающие в договоры о недропользовании, должны принимать во внимание требования национального законодательства, регламентирующие пра-

ва и обязанности недропользователя, несмотря на то, что часть отношений могут и должны регулироваться положениями международно-правовых актов, которые ратифицированы Республикой Казахстан. Госпожа Бетанели Кетеван заявила, что напряженность между правом иностранного инвестора защищать свои инвестиции и правом государства защищать свои национальные интересы будут существовать всегда. Поэтому, по ее мне-



нию, инвесторы и недропользователи должны принимать во внимание право государства развивать свою экономику, как оно считает нужным, так же и государство должно помнить о финансовых последствиях, которые могут возникнуть в том случае, если инвестор предвидит, что его инвестиции получают призрачные шансы на защиту от принимающей стороны и разрешение спора может быть перенесен в другую юрисдикцию. В силу этого, она отметила, что стороны инвестиционного договора и контракта на недропользование должны выделить области потенциального конфликта еще на стадии переговоров, стремясь, чтобы будущие проблемы были разрешены дружеским путем без обращения к третьей стороне (суд, арбитраж).

Заместитель директора юридического департамента АО «КазТрансГаз-Алматы», кандидат юридических наук *Гульмира Нуртаева* рассказала участникам форума о проблемах и перспективах газовой промышленности Республики Казахстан. В частности, было отмечено, что развитие газовой отрасли в Казахстане, осуществляемое путем бесконечных учреждений, упразднений и реорганизаций различных структур, создало немало проблем в обеспечении населения газом. В связи с чем, принятие в январе 2012 года специального Закона РК «О газе и газоснабжении», докладчик считает положительным явлением, который будет способствовать более эффективному регулированию отношений в сфере газоснабжения. Поэтому к безусловным плюсам этого законодательного акта она отнесла: упорядочение газового рынка Казахстана путем определения правового статуса субъектов этого рынка; законодательное установление условий и порядка реализации всех видов газа; государственное регулирование цен оптовой реализации газа; установление четкого и прозрачного порядка доступа к газотранспортным сетям и порядка заключения договоров на транспортировку газа.

Старший партнер юридической фирмы «YELYUBAYEV & PARTNERS», магистр права Великобритании *Жанар Абдуллаева* осветила проблемы исполнения в Казахстане решений международных арбитражей. Докладчик отметила, что практически почти каждый контракт на недропользование содержит арбитражную оговорку, предусматривающую порядок разрешения споров в международном арбитраже

в случае невозможности урегулирования спора дружественным путем. Однако на стадии заключения контракта на недропользование и инвестиционного договора недропользователь редко задумывается о возможности исполнения арбитражного решения на территории Республики Казахстан. В этом плане, по ее мнению, существуют большие риски, которые она показала путем анализа существующей практики исполнения решений международных арбитражей. Так, госпожа Жанар Абдуллаева сказала, что практика исполнения арбитражных решений достаточно проста и в реалии, в соответствии с применимым правом, эти решения должны исполняться оперативно при условии предоставления полного пакета необходимых документов. Однако суды общей юрисдикции Казахстана необоснованно и незаконно усложняют процедуру исполнения, в некоторых случаях допускают пересмотр арбитражного решения, запрашивают дополнительные документы, не предусмотренные в законодательно установленном перечне необходимых документов. Такие действия прямо противоречат положениям Нью-Йоркской конвенции и другим международно-правовым актам, ратифицированным Республикой Казахстан и имеющим приоритет перед национальным законодательством. Тем самым, пройдя процедуру арбитражного разбирательства, затратив значительные финансовые средства, инвестор и недропользователь лишается возможности исполнить законное решение арбитража и восстановить свои нарушенные права.

Тулегенова Аселина, партнер юридической фирмы «SG Global Advice» рассказала участникам конференции о новом правовом институте – «корпоративном переводе», введенном в трудовое и миграционное законодательство Республики Казахстан. В частности были затронуты вопросы налогообложения доходов иностранцев, привлеченных в Казахстане в рамках «корпоративного перевода», обозначаемого в международной практике термином «секондмент». Введение этого понятия позволяет в значительной степени упорядочить и процесс привлечения иностранной рабочей силы в сфере недропользования и инвестиционной деятельности. Резюмируя свое выступление, докладчик отметила, что необходимо внести изменения и дополнения в налоговое законодательство Казахстана в целях

устранения имеющихся пробелов и согласования с нормами трудового и миграционного законодательства.

Выступления *Виктории Трофимович*, старшего юриста юридической фирмы «Signum» и *Максима Бурака*, юриста юридической фирмы «GRATA» были посвящены анализу нового Закона РК «О газе и газоснабжении». В их докладе особо было подчеркнuto о преимущественном праве государства на приобретение сырого газа, отчуждаемого недропользователями, и товарного газа, произведенного недропользователями при переработке добытого ими сырого газа. Было также отмечено, на по закону цены на сырой и товарный газы определяются самими недропользователями и производителями, однако в порядке, установленном Правительством страны, что в максимальной степени обеспечивает энергетическую безопасность страны и удовлетворяет интересы потребителей, в том числе населения. В заключение, госпожа Виктория Трофимович резюмировала, что политика государства в сфере переработки попутного газа и его дальнейшего оборота будет строиться на административном принуждении недропользователей к переработке попутного газа и/или отбору сырого/товарного газа по утвержденным государством ценам. В силу этого она полагает, что этот процесс может негативно сказаться как на инвестиционной привлекательности переработки попутного газа в будущем, так и на привлечении в переработку такого газа новейших

технологий с учетом туманных перспектив не только получить прибыль, но и возместить связанные с ними расходы.

Режиму справедливого и равноправного отношения в сфере инвестиционной деятельности посвятил свой доклад Асет Атабаев, магистр международного коммерческого права, директор юридического департамента компании «Kazakhstan Petrochemical Industries Inc.».

К сожалению, трибуной форума не воспользовались представители власти, в частности Компетентного государственного органа по вопросам недропользования и уполномоченных государственных органов в сфере инвестиционной деятельности. Их выступления и их ответы на озвученную критику могли бы обострить дискуссию, но чиновники отсиделись и не воспользовались свободной трибуной. Участники конференции ожидали, что представители власти дадут свои комментарии относительно проблем и перспектив развития нефтегазовой отрасли, инвестиционного климата, планов государства по управлению недрами.

Тем не менее, форум, по мнению его участников, был успешным, на котором был обеспечен открытый диалог по широкому кругу острых вопросов, связанных с недропользованием и инвестиционной деятельностью. Были высказаны ряд предложений по совершенствованию законодательства, упорядочению государственного регулирования отношениями в этих сферах экономики страны.

Ж.С. Елюбаев

Қазақстанның мұнайлы астанасы – Атырау қаласындағы жыл сайынғы заңгерлер форумы

Бұл мақалада автор юбилейлік конференция жайлы қорытындылап жазып отыра ол жерде қарастырған қазіргі таңдағы жер қойнуын пайдаланудағы мәселелерін қарастырып кеткен.

Zh.S. Eliubaev

Annual forum of lawyers in the capital of oil of Kazakhstan – the city of Atyrau

In this article the author writes about an anniversary conference at which they discussed topical issues related to the management of mineral resources, the problem of stability of legislation and the formation of law enforcement.