



U N I T Y



ГЧП-СОВЕТНИК



ИСПОЛЬЗОВАНИЕ КОРПОРАТИВНЫХ ИНСТРУМЕНТОВ ДЛЯ РЕАЛИЗАЦИИ ГЧП-ПРОЕКТОВ

МАРТ 2018

Оглавление

О документе.....	3
1. ПОНЯТИЕ И МЕСТО В СХЕМАХ РЕАЛИЗАЦИИ ГЧП-ПРОЕКТОВ	4
2. ЦЕЛИ ИСПОЛЬЗОВАНИЯ КОРПОРАТИВНЫХ ИНСТРУМЕНТОВ В ГЧП	5
3. РОЛИ И ФУНКЦИИ ПРОЕКТНОЙ КОМПАНИИ	5
4. ОРГАНИЗАЦИОННО-ПРАВОВАЯ ФОРМА ПРОЕКТНОЙ КОМПАНИИ.....	6
4.1. Акционерное общество	6
4.2. Общество с ограниченной ответственностью.....	9
4.3. Хозяйственное партнерство	10
5. ОСОБЕННОСТИ УЧАСТИЯ ПУБЛИЧНОЙ СТОРОНЫ В ПРОЕКТНОЙ КОМПАНИИ	12
5.1. Прямой контроль	12
5.2. Косвенный контроль	13
6. ФУНКЦИИ СТЕЙКХОЛДЕРОВ ПРОЕКТНОЙ КОМПАНИИ	14
6.1. Публичная сторона	14
6.2. Частная сторона.....	15
7. МЕХАНИЗМЫ УПРАВЛЕНИЯ ПРОЕКТНОЙ КОМПАНИЕЙ	15
7.1. Устав проектной компании	15
7.2. Корпоративный договор	16
7.3. Соглашение об управлении хозяйственным партнерством	19
7.4. Залог акций/долей проектной компании.....	21
8. МЕХАНИЗМЫ ФИНАНСИРОВАНИЯ ПРОЕКТНОЙ КОМПАНИИ	22
8.1. Финансирование при создании проектной компании	22
8.2. Увеличение уставного/складочного капитала	24
8.3. Внесение вклада в имущество	26
8.4. Заключение договора займа	27
9. ПРЕИМУЩЕСТВА И НЕДОСТАТКИ ИСПОЛЬЗОВАНИЯ ПРОЕКТНОЙ КОМПАНИИ С УЧАСТИЕМ ПУБЛИЧНОЙ СТОРОНЫ	27

О документе

Настоящий документ посвящен обзору основных возможностей реализации проектов государственно-частного партнерства¹ («ГЧП»), которые предоставляет использование проектной компании с участием частной и публичной сторон («Обзор»).

В Обзоре рассмотрены варианты создания и управления проектной компанией в форме:

- акционерного общества;
- общества с ограниченной ответственностью;
- хозяйственного партнерства.

Отдельно исследованы особенности участия в проектной компании публичной стороны, так как в отношении нее законодательством могут устанавливаться специальные ограничения.

Как использовать документ?

Обзор будет полезен:

- при предварительном структурировании проектов;
- при оценке возможности использования различных корпоративных инструментов в рамках ГЧП-проекта, в том числе, когда они применяются в дополнение к основной контрактной схеме (концессионное соглашение, соглашение о ГЧП или иные схемы).

¹ Применительно к данному документу под государственно-частным партнерством понимается, в том числе, и муниципально-частное партнерство.

1. ПОНЯТИЕ И МЕСТО В СХЕМАХ РЕАЛИЗАЦИИ ГЧП-ПРОЕКТОВ

Для начала необходимо определиться с терминологией – что именно мы понимаем под корпоративными инструментами и каким требованиям они должны отвечать, чтобы мы имели основания связывать их с реализацией проектов на принципах ГЧП.

«Правила игры» в ГЧП-проекте задаются в первую очередь соглашением о его реализации: именно в нем фиксируются права и обязанности сторон, а также цели и задачи, которые призван решить ГЧП-проект. С учетом законодательного закрепления и складывающейся практики контрактная форма ГЧП очевидно превалирует над корпоративной, предусматривающей реализацию инвестиционного проекта на базе конкретного юридического лица. Такой подход полностью оправдан, так как контракт, в особенности тот, содержание которого урегулировано на нормативном уровне, способен обеспечить значительно более высокий уровень гарантий для участников проекта

Вместе с тем, ключевая задача выстраивания отношений участников любого ГЧП-проекта – это создание необходимого баланса между их правами и обязанностями и обеспечение надлежащего объема гарантий. Основную часть данной задачи призвано выполнять соглашение о реализации проекта. Однако зачастую для достижения целей сторон может потребоваться использование дополнительных инструментов. Например, речь может идти о желании публичной стороны приобрести больший контроль над действиями частной стороны, что сложно обеспечить исключительно договорными методами. В этом случае эффективным решением задачи становится использование корпоративных инструментов.

Под корпоративными инструментами здесь и далее мы будем понимать механизмы, связанные с созданием и дальнейшим использованием проектной компании, призванной выполнять определенную роль в рамках реализации ГЧП-проекта. Как правило, такая роль является ключевой: проектная компания выступает непосредственной стороной заключаемого соглашения, осуществляет привлечение финансирования и в дальнейшем отвечает перед публичной стороной за реализацию проекта. С учетом значения, которое имеет проектная компания для успешной реализации проекта, участники последнего заинтересованы в том, чтобы иметь возможность оказывать влияние на деятельность, которую осуществляет проектная компания. Это касается как публичной, так и частной стороны, например, в случаях, когда последнюю представляют несколько несвязанных инвесторов, желающих сохранить контроль над объектом финансирования.

Необходимо отдельно отметить ряд правоотношений, для описания которых в последние годы устойчиво используется фраза «корпоративное ГЧП». Это схема реализации инвестиционных соглашений, практикуемая ГК «Автодор», когда частной стороной соглашения о реализации проекта изначально выступает контролируемая ГК «Автодор» компания, а впоследствии, на эксплуатационной стадии, возросшие в цене доли такой компании реализуются внешним инвесторам.



Реконструкцией и эксплуатацией участка трассы М-4 «Дон» занимается «Дорожно-инвестиционная компания» - «дочерняя» структура ГК «Автодор» и Российского фонда прямых инвестиций.

Мы предлагаем более широкий подход и под использованием корпоративных инструментов в ГЧП подразумеваем любые ситуации, когда для целей реализации ГЧП-проекта используется проектная компания, в которой помимо частных инвесторов участвует и публичная сторона. Баланс участия сторон в проектной компании при этом может отличаться и обеспечивается в том числе инструментами корпоративного права: корпоративными договорами, опционными соглашениями, залогами долей владения и др.

Как правило, корпоративные механизмы дополняют собой классическое контрактное ГЧП и позволяют его участникам обеспечить необходимый им уровень гарантий.

2. ЦЕЛИ ИСПОЛЬЗОВАНИЯ КОРПОРАТИВНЫХ ИНСТРУМЕНТОВ В ГЧП

Можно выделить следующие ключевые цели использования корпоративных инструментов для реализации ГЧП-проектов:

- а) создание эффективных механизмов по управлению проектной компанией и контролю за ее деятельностью для каждой из сторон ГЧП-проекта;
- б) обеспечение дополнительных механизмов финансирования ГЧП-проекта путем внесения вкладов в уставный капитал;
- в) распределение рисков между участниками ГЧП-проекта;
- г) создание возможности для «вторичной капитализации проекта» в случае, если доли в проектной компании будут впоследствии продаваться инвесторам.

3. РОЛИ И ФУНКЦИИ ПРОЕКТНОЙ КОМПАНИИ

Проектная компания, в том числе созданная с участием публичной стороны, может выполнять различные роли в реализации ГЧП-проекта:

- а) исполнитель по основному соглашению о реализации ГЧП-проекта (концессионер по концессионному соглашению, частный партнер по соглашению о ГЧП, исполнитель по контракту жизненного цикла), в том числе с целью последующей реализации акций/долей участия в компании заинтересованным инвесторам либо с целью дальнейшей секьюритизации активов по нескольким проектам и привлечения финансирования;
- б) агент публичной стороны, осуществляющий часть ее функций, например:
 - разработку конкурсной документации и соглашений, заключаемых для реализации ГЧП-проекта;
 - разработку проектной и сметной документации с последующей ее передачей (продажей) публичной или частной стороне;
 - сбор платежей.

Например, при заключении концессионного соглашения о создании и эксплуатации объектов для оказания первичной медико-санитарной помощи в городе Новосибирске АО «Агентство инвестиционного развития Новосибирской области» осуществляет² следующие права и обязанности концедента³:



- а) подготовка конкурсной документации, проекта концессионного соглашения и участие в их согласовании;
- б) содействие концеденту при проведении конкурса;
- в) участие в подготовке и (или) согласовании предложений по внесению изменений в конкурсную документацию и проект концессионного соглашения;

² В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 5 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» отдельные права и обязанности концедента могут осуществляться уполномоченными концедентом в соответствии с федеральными законами, иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, законодательством субъектов Российской Федерации, нормативными правовыми актами органов местного самоуправления органами и юридическими лицами.

³ Постановление Правительства Новосибирской области от 26.07.2017 № 292-п «О заключении концессионного соглашения о создании и эксплуатации объектов для оказания первичной медико-санитарной помощи в городе Новосибирске».