АРЕСТУ ИМУЩЕСТВА – РАЗУМНЫЙ СРОК

Для уголовно-правовой защиты права собственности лиц, не являющихся подозреваемыми или обвиняемыми, которое было ограничено чрезмерно длительным арестом принадлежащего им имущества, был принят Закон № 190-ФЗ. Он вступил в силу 15.09.2015 и распространяется на правоотношения, возникшие до этого дня.

6

В РЕЕСТРЕ ОТСУТСТВУЮТ, А ПОДДЕРЖКУ ПОЛУЧАТ

Органы исполнительной власти субъектов РФ стали обращаться в Минэкономразвития с вопросом, как быть с АО, если формально они отвечают признакам МСП и имеют право на соответствующую господдержку, но в реестр не внесены. Минэкономразвития России в Письме от 09.09.2016 № Д05и-1025 дало разъяснения.

2

РЕГУЛИРОВАНИЕ ЭКСПЛУАТАЦИИ НЕФТЯНЫХ И ГАЗОВЫХ СКВАЖИН

В последнее время возросло количество аварий на опасных участках при бурении скважин или их последующем использовании. В связи с этим в научных кругах заговорили о необходимости совершенствования системы нормативно-правового регулирования вопросов разработки и эксплуатации нефтяных и газовых скважин. Расскажем о предложениях в этом направлении.

8

РОССИЙСКАЯ ПРАВОВАЯ ГАЗЕТА

Издается с 1998 года

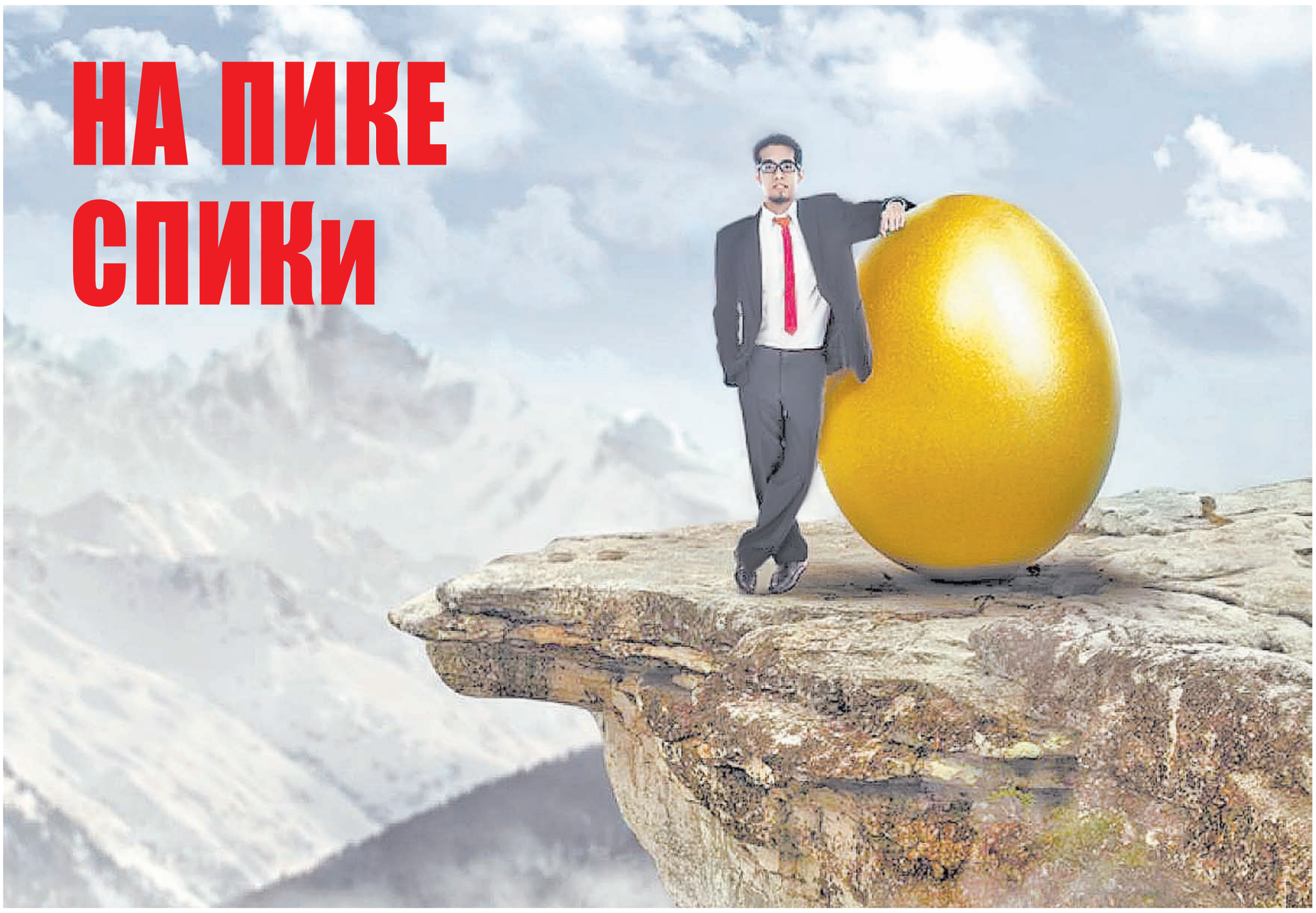
№ 44 (946)
НОЯБРЬ 2016

ЭЖ ЮРИСТ

NON rex est lex, SED LEX est REX

WWW.GAZETA-YURIST.RU

ТЕМА НОМЕРА



СПИК представляет собой один из инструментов реализации общей политики импортозамещения. Одна из задач этой политики состоит в том, чтобы как можно большее количество товаров получило статус «сделано в России». Госрегулирование работает более лояльно в отношении продукции, которая производится под этим статусом. Ставя подпись под инвестконтрактом, бизнес берет на себя обязательства вложиться в модернизацию или развитие нового производства, а в обмен на это получает пакет преференций от государства. С 1 сентября, например, введены изменения в закупочную контрактную систему, связанные с преференциями для инвесторов по СПИК. Что это за преференции, какими нормативными правовыми актами гарантируются, какие отрасли экономики наиболее перспективны с точки зрения заключения таких контрактов, каковы юридические особенности заключения и реализации СПИК?

4–5 >>>

АКТУАЛЬНО

Споры о представителе

Президент ФПА РФ Ю. Пилипенко направил письмо помощнику Президента РФ – начальнику Государственно-правового управления Президента РФ Л. Брычевой письмо, в котором выражено категорическое несогласие ФПА РФ с предложением изменить нормативное регулирование института представительства в административном судопроизводстве.

Федеральная палата адвокатов РФ рассмотрела проекты трех федеральных законов. Если законопроекты «О внесении изменений и дополнений в Налоговый кодекс Российской Федерации» и «О внесении дополнения в статью 303 Уголовного кодекса Российской Федерации» в целом одобрены, то по третьему документу у ФПА РФ имеются серьезные возражения.

Дело в том, что законопроект «О внесении изменений в Кодекс административного судопроизводства Российской Федерации и отдельные законодательные акты» содержит, в частности, предложение об отказе от обязательного профессионального представительства. В пояснительной записке отступление от существующего порядка профессионального судебного представительства обосновывается активной ролью суда в административном судопроизводстве. Однако, как отмечает ФПА РФ, термин «активная роль суда» в КАС РФ определен в ином контексте – «состязательность и равноправие сторон административного судопроизводства при активной роли суда» (п. 7 ст. 6 КАС РФ). А истинная состязательность и равноправие сторон «возможны лишь при надлежащей юридической квалификации сторон и (или) их представителей, что невозможно обеспечить, устранив из положений Кодекса существующее в настоящее время требование об обязательном наличии у представителя высшего юридического образования или статуса адвоката», – подчеркивается в правовой позиции ФПА.

Наличие у представителя стороны высшего юридического образования являлось одним из краеугольных положений реформы административного судопроизводства в России. Ведь в рамках административного судопроизводства (в отличие от гражданского) гражданину или организации всегда противостоит субъект, осуществляющий государственные или иные публичные полномочия. А он «по определению обладает более высокой правовой квалификацией, чем не имеющий юридического образования гражданин».

Рассматриваемые в порядке административного судопроизводства дела представляют для граждан наибольшую сложность с точки зрения реализации ими своих процессуальных прав и обязанностей. И именно поэтому в КАС РФ предусмотрена такая гарантия обеспечения равных процессуальных возможностей гражданина и государства, как обязательное наличие у представителя высшего юридического образования.

Более того, допуск в административное судопроизводство представителей без юридического образования противоречит обязательствам, принятым Россией при вступлении во Всемирную торговую организацию.

СУДОПРОИЗВОДСТВО

ВС РФ: НЕПРЕРЫВНОСТЬ ТОРМОЗИТ ПРОЦЕСС

Верховным Судом РФ 25 июля 2016 года в Государственную Думу был внесен законопроект, предусматривающий ряд значимых поправок в ГПК РФ. Как указано в пояснительной записке, данные поправки направлены на совершенствование процедуры рассмотрения гражданских дел. Одной из ключевых новелл является исключение из ГПК РФ принципа непрерывности судебного разбирательства.

Стр. 3 >>>

АКТУАЛЬНО

Декриминализация УК РФ продолжится

На совещании судей Центрального федерального округа среди прочих вопросов обсуждалась дальнейшая декриминализация некоторых видов преступлений небольшой тяжести.

По мнению главы ВС РФ, необходимо ввести в законодательство понятие уголовного проступка, наказание за который не должно быть связано с лишением свободы. Особенно если этот проступок совершен в первый раз.

В. Лебедев заявил о необходимости разработки новой концепции УК и УПК. Он объяснил это большим количеством поправок, вносимых в кодексы с подачи правоохранительных ведомств. Например, в УПК РФ за последние 15 лет внесено свыше 200 поправок. Это усложняет правоприменение.

«После внесения серьезных изменений в УПК в Верховном Суде вынуждены собирать научно-консультативный совет, – заметил председатель ВС РФ, – чтобы разъяснить судьям смысл меняющейся нормы во избежание неверной трактовки».

ПЕРСПЕКТИВЫ СПИК В ФАРМАЦЕВТИЧЕСКОМ СЕКТОРЕ

Одним из инструментов стимулирования локализации в соответствии с Федеральным законом от 31.12.2014 № 488-ФЗ «О промышленной политике в Российской Федерации» является специальный инвестиционный контракт (далее – СПИК). Применение механизма СПИК может осуществляться в различных отраслях промышленности, в том числе в фармацевтическом секторе и отрасли производства медицинских изделий.

Мария БОРЗОВА,
руководитель проектов фармацевтического направления,
юридическая фирма VEGAS LEX,
г. Москва

Как работает

В соответствии со СПИК инвестор в предусмотренный контрактом срок своими силами или с привлечением иных лиц обязуется создать либо модернизировать и (или) освоить производство промышленной продукции на территории РФ, на континентальном шельфе РФ, в исключительной экономической зоне РФ. В свою очередь Российская Федерация или субъект РФ в течение такого срока обязуются осуществлять меры стимулирования деятельности в сфере промышленности, предусмотренные законодательством РФ или законодательством субъекта РФ на момент заключения СПИК.

Согласно Постановлению Правительства РФ от 16.07.2015 № 708 «О специальных инвестиционных контрактах для отдельных отраслей промышленности» (далее – Постановление № 708) заключение СПИК возможно в отношении следующих типов инвестиционных проектов: проекта по созданию или модернизации производства промышленной продукции; проекта по внедрению наилучших доступных технологий в соответствии с законодательством об охране окружающей среды; проекта по освоению производства промышленной продукции, отнесенной к промышленной продукции, не имеющей произведенных в РФ аналогов. Постановление № 708 устанавливает, что размер вложений в инвестиционный проект, реализуемый в рамках СПИК на федеральном уровне, должен составлять не менее 750 млн руб.

В соответствии с Постановлением № 708 СПИК заключается на срок, равный сроку выхода инвестиционного проекта на проектную операционную прибыль, увеличенному на 5 лет. Однако общий срок действия СПИК не может превышать 10 лет. В течение данного периода инвестор или иное указанное в СПИК лицо становятся получателями законодательно установленных мер стимулирования. Конкретный перечень применяемых стимулирующих мер в Постановлении № 708 не закреплен и подлежит отдельному согласованию.

В результате заключения СПИК инвестор получает возможность организовать новое производство или расширить уже существующее в наиболее благоприятных экономических условиях. К числу таких условий относятся защита от регуляторных рисков, которые могут возникнуть вследствие изменения законодательства (за исключением изменений, вносимых во исполнение международных договоров и нормативных актов ЕАЭС), и гарантии стабильности совокупной налоговой нагрузки в течение срока действия СПИК.

Преференции в госзакупках

С 1 сентября 2016 года вступили в силу изменения в Федеральном законе от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», которые расширили перечень преференций для инвестора по СПИК.

Согласно ст. 111.3 Закона № 44-ФЗ Правительству РФ предоставлено право назначить инвестора по СПИК или иное лицо, осуществляющее создание или модернизацию и (или) освоение производства товара на территории РФ в соответствии со СПИК, единственным поставщиком указанного товара. Однако получение статуса единственного поставщика возможно только при соблюдении ряда условий.

Так, стороной по СПИК должна выступать Российская Федерация (Российская Федерация наряду с субъектом РФ и (или) муниципальным образованием). Предусмотренный СПИК объем инвестиций в производство товара должен превышать 3 млрд руб.

Помимо этого, срок предоставления производителю товара права выступать в качестве единственного поставщика ограничивается сроком действия СПИК. Производитель вправе рассчитывать на продление такого срока на один год при выполнении плана по экспорту (объем экспортированного в течение одного календарного года товара должен быть равен или превышать 10% товара, произведенного в течение указанного календарного года).

Статья 111.3 Закона № 44-ФЗ устанавливает ограничения на объем товара, который может реализовываться единственным поставщиком ежегодно. Такое ограничение составляет 30% от общего объема продукции, производимой в рамках СПИК за календарный год.

Важно отметить, что в ст. 111.3 Закона № 44-ФЗ заложены рамочные нормы в отношении ценообразования на товары, закупаемые у единственного поставщика. Но в настоящий момент до конца неясно, как подзаконные акты, раскрывающие данные нормы, будут состыкованы с регулированием цен на жизненно важные препараты и инициативами о референтном ценообразовании при закупках лекарственных средств.

Статьей 111.4 Закона № 44-ФЗ закрепляется новый вид государственного контракта, предусматривающий принятие производителем инвестиционных обязательств в размере не менее 1 млрд руб. по созданию или модернизации и (или) освоению производства товара на территории субъекта РФ (далее – Государственный инвестконтракт). Государственный инвестконтракт заключается между инвестором и органом исполнительной власти субъекта РФ по результатам конкурса на срок, не превышающий 10 лет.

Регуляторные подходы в отношении возможности наделения инвестора по СПИК и инвестора по Государственному инвестконтракту статусом единственного поставщика, описанные в ст. 111.3 и 111.4 Закона № 44-ФЗ, в целом схожи между собой. Однако в отличие от СПИК объем товара, который может быть реализован единственным поставщиком, заключившим Государственный инвестконтракт, не ограничен максимальным порогом. Помимо этого, для лекарственных препаратов, произведенных в рамках Государственного инвестконтракта, предусматриваются отдельные исключения из общих правил осуществления закупок, например, в части описания предмета закупки.

Выводы и рекомендации

Эффективность и инвестиционная привлекательность СПИК для фармацевтической отрасли требует тщательного анализа. Прежде всего необходимо учитывать, что на основании ст. 111.3 Закона № 44-ФЗ Правительство РФ вправе определить нескольких производителей однородных или идентичных товаров в качестве единственных поставщиков, а в соответствии со ст. 111.4 Закона № 44-ФЗ орган государственной власти субъекта РФ может заключить в регионе несколько Государственных инвестконтрактов по созданию или модернизации и (или) освоению производства однородных либо идентичных товаров. В дополнение к этому до конца не разрешенными остаются вопросы с определением локального статуса препарата, который может производиться в рамках СПИК или Государственного инвестконтракта, а также вопросы определения препарата-аналога.

В настоящий момент ведется обсуждениео возможном точечном изменении регулирования СПИК в целях повышения привлекательности данного механизма для фармацевтических производителей. Такие поправки потребуют детальной проработки, а также открытого диалога между индустрией и ответственными за регулирование локализации органами исполнительной власти.

ПРОПУСК В ГОСЗАКУПКИ

С 1 января 2015 года установлен запрет на допуск отдельных видов товаров машиностроения, легкой промышленности, происходящих из иностранных государств, к участию в госзакупках. Чтобы не подпадать под этот запрет, нужно иметь подтверждение Минпромторга о производстве промышленной продукции на территории РФ[1], либо подтверждение Минпромторга об отнесении промышленной продукции к промышленной продукции, не имеющей аналогов в РФ, либо подтверждение государства – члена ЕЭС как страны происхождения товара. Один из способов получения первого подтверждения – заключение СПИК на создание продукции в РФ.

Георгий КОВАЛЕНКО,
партнер, компания Ernst & Young LLC,
г. Москва

Наталья АРИСТОВА,
старший юрист,
компания Ernst & Young LLC,
г. Москва

Нормативное регулирование

СПИК как инструмент поддержки развития промышленности в РФ предусмотрен Федеральным законом от 31.12.2014 № 488-ФЗ «О промышленной политике в Российской Федерации», правила заключения определены Постановлением Правительства от 16.07.2015 № 708. Специальный инвестиционный контракт – это соглашение между инвестором и Российский Федерацией (или ее субъектом), в котором фиксируются:

– обязательства инвестора создать / модернизировать производство промышленной продукции / внедрить наилучшие доступные технологии в предусмотренный срок;

– обязательства РФ или ее субъекта гарантировать стабильность налоговых и регуляторных условий и предоставить меры стимулирования и поддержки.

Срок действия СПИК равен сроку выхода проекта на операционную прибыль плюс пять лет, но не более 10 лет. Минимальный объем инвестиций для заключения СПИК с РФ – 750 млн руб. Для получения ряда льгот и мер стимулирования минимальный объем инвестиций может быть выше.

Что изменилось

За почти год действия новых правил было подано более 10 заявок на заключение СПИК, но федеральные контракты не заключались вплоть до последнего ПМЭФ 2016 года.

В июне – июле 2016 года были подписаны первые федеральные СПИК (например, CLAAS, Мазда Соллерс). В это же время были приняты новые правила, делающие СПИК более привлекательным инструментом. В частности, начиная с 1 июля 2016 в рамках госзакупки для допуска продукции машиностроения иностранного производителя достаточно представить копию подписанного СПИК, начиная с 1 сентября 2016 года госзаказчик сможет приобрести товары, произведенные на базе СПИК, не проводя конкурентную процедуру закупки, при условии, что поставщик будет включен в реестр единственных поставщиков, внесены изменения в Налоговый кодекс, предусматривающие льготы для налогоплательщиков – участников СПИК (Федеральный закон от 23.05.2016 № 144-ФЗ «О внесении изменений в части первую и вторую Налогового кодекса Российской Федерации»).

Преимущества СПИК

В ситуации сохраняющихся санкций и политического курса на импортозамещение и локализацию заключение инвестором СПИК в ряде случаев может оказаться эффективным и выгодным способом сохранения доли российского рынка и выполнения требований по локализации производства в России.

В качестве основных преимуществ СПИК можно отметить следующие.

① Для допуска к госзакупкам товаров машиностроения достаточно включить в стандартную документацию заверенную руководителем организации-инвестора копию контракта (то есть фактические вложение средств, выполнение условий контракта и т. п. не проверяются). В остальных случаях наличие СПИК упрощает получение подтверждения Минпромторга о производстве товаров на территории РФ.

② Начиная с 1 сентября 2016 года заказчик, руководствуясь Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», сможет приобрести товары, произведенные на базе СПИК, не проводя конкурентную процедуру закупки, при условии включения поставщика в реестр единственных поставщиков.

③ Возможность предусмотреть в СПИК полный перечень предоставляемых российским законодательством льгот и видов поддержки (субсидий на финансирование создания промышленной инфраструктуры, грантов и займов фонда развития промышленности, федеральных или региональных льгот).

④ Потенциальные льготы по налогу на прибыль (снижение до 0% федеральной части ставки налога на прибыль и др.).

⑤ Заключение контракта позволяет получить гарантию стабильности регуляторных условий (аналогичную гарантию можно получить в рамках ГЧП, что является более сложным процессом) на срок действия контракта.

⑥ Срок действия СПИК больше срока действия подтверждения Минпромторга (10 лет против 3 лет).

⑦ Допуск к госзакупкам в рамках Закона № 44-ФЗ и приоритет по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, применительно к закупкам в рамках Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Для кого важно

Изменения в правилах госзакупок могут быть важными для иностранных импортеров (сборщиков, производителей неполного цикла с иностранным участием), в случае если основную часть клиентского портфолио составляют госзаказы или частные российские компании, работающие по госзаказам, если они производят запрещенные для целей госзакупок товары и услуги.

Запрещенные товары и услуги включают:

Машиностроение (неполный перечень): тракторы, бульдозеры, экскаваторы, автосамосвалы, автокраны, погрузчики, автомобили экстренных служб (скорой медицинской помощи, пожарной, аварийно-спасательной), средства транспортные специальные (для перевозки нефтепродуктов, пищевых жидкостей, денежной выручки, продуктов и т. п.), контейнеры, автобусы, троллейбусы, трамвайные вагоны, прицепы.

Предусмотрены исключения для автомобилей скорой помощи и новых дизельных транспортных средств, новых транспортных средств с двигателем с искровым зажиганием, если они произведены компаниями, осуществлявшими в 2010 году производство в режиме «промышленной сборки», импортерами автокомпонентов на основании соглашений с Минэкономразвития, в особых экономических зонах.

Легкая промышленность (неполный перечень): ткани, текстильные изделия (одежда, белье, спецодежда), ковры и текстильные покрытия, обувь, изделия из кожи, чемоданы, сумки, изделия из резины, пластмассовые изделия прочие, услуги по прокату текстиля, обуви, одежды.

Статья подготовлена по материалам информационного бюллетеня «Специальные инвестиционные контракты (СПИК) – инструмент импортозамещения и локализации – новые преимущества СПИКов».

[1] Критерии отнесения промышленной продукции к произведенной в РФ, не имеющей аналогов РФ, и перечень операций, поэтапное выполнение которых должно быть предусмотрено СПИКом, раскрыты в Постановлении Правительства от 17.07.2015 № 719.