

Приемлемость договоров концессии в сфере водоснабжения для банков-кредиторов: основные требования

Екатерина Логвинова
Локальный партнер, White & Case LLC

1 февраля 2018 года

Содержание

- «Bankability» и оценка риска в проектном финансировании
- Концессионные проекты: анализ общего законодательного регулирования
- Концессионные проекты в сфере ЖКХ: обеспечение денежного потока
- Составляем проект концессионного соглашения

«Bankability» и оценка риска в проектном финансировании

Проекты ГЧП как разновидность «проектного финансирования»

□ **Определение**

- Долгосрочное финансирование проекта (обычно промышленного или инфраструктурного), предоставляемое специально созданной проектной компании под ограниченные гарантии спонсоров (акционеров проектной компании)
- Возврат кредита осуществляется исключительно за счет денежной выручки проектной компании после начала ее производственной деятельности
- Анализ **проектного риска** кредиторами

□ **Основные участники проекта**

- Проектная компания
- Спонсоры (акционеры)
- Банки

□ **Особенность проектов ГЧП – участие государства / субъекта/ муниципалитета**

□ **Терминология: концессии / ГЧП**

«Классическая» структура проектного финансирования



Распределение риска

- Риск в контексте проектного финансирования - обстоятельства, которые могут негативно повлиять на возможность обслуживать долг
- Распределение риска – ключевой момент структурирования проектного финансирования
- Кредиторы не примут риски, которые нельзя уменьшить или оценить («оцифровать»)
- «**Bankable project**» – проект, в котором все существенные риски распределены способом, который приемлем для кредиторов



Оценка риска: шаги

Шаги	Действия	Итог
Определение риска	Определить существенные риски, применимые к проекту	Список рисков
Распределение риска	Распределение риска, учитывая (1) какая сторона наилучшим образом может контролировать риск (препятствовать его наступлению) и (2) может ли этот риск быть поделен между сторонами	Распределение
Оценка риска	Оценить вероятность наступления, потенциальное влияние на проект и «цену вопроса» каждого риска. Соотнести результаты оценки со списком рисков и их распределением между сторонами, составив матрицу рисков	Матрица рисков
Снижение риска	Определить, каким образом каждый риск может быть снижен и проконтролирован (т.е. страхование, формирование резервов, убытки, штрафные санкции, прямые платежи, экспертиза). Создать план по контролю за оставшимися рисками	План по снижению и контролю за рисками

Пример «матрицы рисков»

РИСК	СТОРОНА					
	Спонсор (акционер)	Подрядчик	Эксплуата- ционная организация	Государство (в случае участия в проекте)	Страховщик	Поставщик сырья / покупатель продукции
Риски до завершения строительства						
Риск незавершения строительства	✓	✓				
Наличие государственных разрешений (в том числе экологических)	✓			✓		
События непреодолимой силы (force majeure)	✓				✓	
Риски после завершения строительства						
Эксплуатация объекта			✓			
Сохранность объекта			✓		✓	
Поставка сырья для производства						✓
Сбыт продукции проекта						✓
Наличие государственных разрешений				✓		

Особенности анализа проектов ГЧП в сфере ЖКХ

- Более глубокий анализ отраслевого законодательства
- Повышенная роль государства в проекте
- Особенности формирования денежного потока и компенсационные обязательства государства
- Особенности объектов ЖКХ и влияние на состав обеспечения

Концессионные проекты: анализ общего законодательного регулирования

Особенности анализа рисков проектов ГЧП

- Основные вопросы первоначального юридического анализа:
 - Законодательное регулирование договорных структур реализации проектов ГЧП
 - Меры обеспечения
 - Инвестиционная защита
 - Государство как контрагент

Договорные структуры реализации проектов ГЧП: опыт России

- Федеральный закон «О концессионных соглашениях» № 115-ФЗ принят в 2005 году
- Региональное законодательство
- Доработки законодательного регулирования продолжаются
 - Ряд изменений, касающихся концессий в ЖКХ с 1 января 2017 года
 - Принятие законодательства о ГЧП
- Соотношение законодательства о ГЧП и отраслевого законодательства – особенно важно для сферы ЖКХ
- Процесс реформирования гражданского и иного законодательства:
 - СФО и СОПФ
 - Реформирование залогового законодательства

Договорные структуры реализации проектов ГЧП: стандартизация и «коробочные решения»

- Подготовка крупного проекта ГЧП – может быть сложным, затратным и трудоемким процессом
- Важно: наработанная экспертиза и международный опыт
- Соотношение размера проекта и усилий по его структурированию и реализации
- Малые/средние проекты:
 - Типовые концессионные соглашения: обязательная или рекомендованная форма?
 - «Коробочные решения»
 - Частная инициатива: возможность тиражирования проектов

Договорные структуры реализации проектов ГЧП: меры обеспечения

- **Объем обеспечения, доступный кредиторам**
 - Залог прав по концессионному соглашению (залог самого концессионного объекта запрещен)
 - Залог акций/долей в уставном капитале концессионера
 - Залог банковских счетов?
- **Ограничения по обращению взыскания: договорные и законодательные**
- **Поддержка государства**
 - Государственные гарантии: порядок получения, валюта платежей, межбюджетные взаимоотношения, порядок выплаты
 - Возможность предоставления государством «нефинансовой поддержки»: инвестиционные соглашения, **тарифные соглашения**, прямые соглашения, **принятие обязательств в рамках долгосрочных инвестиционных программ?** – особенно важно в ЖКХ

Договорные структуры реализации проектов ГЧП: прямое соглашение

- Кредиторы хотят получить правовые механизмы «спасения проекта» при неисполнении концессионером
- Предварительное условие (CP) предоставления финансирования
- **Стороны:** кредиторы/ агент по обеспечению, заемщик (проектная компания), субъект РФ, муниципальное образование
- **Цели «прямого» соглашения:**
 - включение всех ключевых сторон (в том числе государства) в единые договорные взаимоотношения
 - смягчение политического риска
 - получение государственной/ муниципальной поддержки проекта (в том числе бюджетного со-финансирования)
 - возможность кредиторов напрямую влиять на ход реализации проекта (“*step-in*” rights)
- **Законодательное регулирование:** гибкость уступки, перевод долга без согласия должника, необходимость проведения нового конкурса, применимое право

Договорные структуры реализации проектов ГЧП: прямое соглашение (2)

- Уведомление кредиторов о нарушениях концессионного соглашения
- Применение санкций к концессионеру/ расторжение и изменение концессионного соглашения – только по предварительному согласованию с кредиторами / истечение срока для совершения действий кредиторами
- Со-финансирование расходов концессионера из регионального/ муниципального бюджетов
- Обязательство по поддержке проекта для реализации инвестиционной программы (административные, тарифные меры и пр.)
- Расчет и порядок выплаты компенсации при расторжении
- Процедура замены концессионера при дефолте (step-in)
- Применимое право и механизм разрешения споров

Инвестиционная защита: эволюция регулирования «дедушкиной оговорки»

- Принятие норм, ухудшающих положение концессионера =>
 - Было: необходимо изменение концессионного соглашения
 - Стало: концедент обязан принять меры, обеспечивающие окупаемость инвестиций концессионера и получение им выручки не менее согласованной
 - Увеличение размера платы концедента, срока концессионного соглашения, размера принимаемых на себя концедентом расходов на создание/ реконструкцию концессионного объекта
 - Дополнительные государственные или муниципальные гарантии
 - При установлении тарифов на основе параметров, не соответствующих согласованным, необходимо изменение концессионного соглашения
- В сфере ЖКХ: установление/ изменение тарифов по «старым» vs. «текущим» правилам

Государство как контрагент

□ Оценка кредитного риска

- В России с 1.01.2017 – участие субъекта в качестве стороны концессионных соглашений в сфере ЖКХ

□ Оценка возможности взыскания

- Суверенный иммунитет?
- Бюджетный иммунитет?
- Сроки получения исполнения из бюджета?
- Риски отсутствия расходных обязательств в бюджете

**Концессионные проекты в сфере ЖКХ:
обеспечение денежного потока**

Основные аспекты при реализации концессий в сфере ЖКХ

- Обеспечение «денежного потока» проекта
 - Тарифное регулирование
 - Компенсационные платежи со стороны государства
 - Иные формы участия государства в проекте

Тарифное регулирование

- Окупаемость проекта => достаточность выручки => приемлемый уровень тарифа, установленный на длительный срок
- Требования кредиторов:
 - *Достаточность*
 - *Долгосрочность*
 - *Предсказуемость*
- Риски «тарифного регулирования» принимает государство

Тарифное регулирование (2)

- Долгосрочные параметры регулирования – в КС
- Является ли стороной субъект, отвечающий за установление тарифов?
 - В России с 01.01.2017 – субъект является стороной концессионных соглашений в сфере ЖКХ
- Основные «зоны» ответственности концедента (государства):
 - Недостатки регулирования (включая введение/расширение льгот)
 - Недостатки спроса?

Тарифное регулирование (3)

- Выпадающие расходы
 - Экономически обоснованные расходы, не учтенные в тарифах
 - Порядок защиты: учет при установлении тарифа на следующий период
- Недополученные доходы
 - Не получены из-за изменения тарифов/ долгосрочных параметров или установления тарифов на основе параметров, отличных от согласованных
 - Порядок защиты: компенсация со стороны концедента
- Риск «собираемости» платы с населения

Плата при расторжении

- Предусмотрено ли законодательством?
- Дополнительно:
 - Формула расчета с учетом обслуживания долга
 - Меняется ли формула в зависимости от основания для расторжения
 - Учитывается ли стоимость передаваемого концеденту объекта
 - Требуется ли доказательства расчета

Иные формы участия государства в финансировании проекта

- Прямое финансирование проектов ГЧП
 - Участие в расходах (строительство / эксплуатация)
 - Соотношение с государственным заказом
 - Регулярные платежи
 - «Плата концедента»

**Составляем проект концессионного
соглашения**

Условия концессионного соглашения: обзор

- Правильный и всесторонний анализ рисков проекта: залог составления «bankable» проекта концессионного соглашения
- Обзор:
 - Есть ли предписанная /рекомендуемая форма или типовое решение?
 - Стороны
 - Предмет и сроки исполнения обязательств концессионера

Условия концессионного соглашения: обзор

□ Обзор:

- Валюта расчетов
- Тарифные и компенсационные обязательства государства
- Порядок прекращения соглашения
- Применимое право и разрешение споров

Условия концессионного соглашения: тарифы

- Концессионное соглашение должно содержать, в том числе:
 - Значения долгосрочных параметров регулирования тарифов
 - Задание и основные мероприятия
 - Предельный размер расходов на создание/ реконструкцию объекта КС
 - Плановые значения показателей надежности, качества, энергетической эффективности
 - Порядок возмещения расходов концессионера, не возмещенных на момент прекращения КС
 - Возможность переноса сроков реализации инвестиционных обязательств концессионера (решения в связи с ухудшением экономической конъюнктуры)

Условия концессионного соглашения: проектные риски

Риски проектирования и подготовительного этапа	Предоставление земельных участков
	Обеспечение инженерных коммуникаций
	Подготовка земельных участков
	Срыв срока проектирования объекта
	Срыв срока подготовительных мероприятий
Риски создания объекта	Ликвидация последствий действий третьих лиц
	Ликвидация природных катастроф и иных форс-мажоров
	Ликвидация экологических последствий
	Срыв сроков создания (строительства/реконструкции) объекта
	Срыв сроков ввода объекта в эксплуатацию
	Увеличение затрат на создание за счет роста курсов валют
	Увеличение затрат на создание за счет темпа роста инфляции
Риски эксплуатации объекта	Увеличение затрат на создание за счет роста процентов по долгу
	Увеличение затрат на эксплуатацию имущества, переданного публ. партн.
	Увеличение затрат на эксплуатацию за счет роста курсов валют
	Увеличение затрат на эксплуатацию за счет темпа роста инфляции
	Увеличение затрат на эксплуатацию за счет роста процентов по долгу
Риски получения дохода	Увеличение затрат на эксплуатацию за счет увеличения налогов
	Неполучение платежей, обеспечивающих гарантию минимал. доходности
	Падение выручки вследствие снижения объема оказания услуг
	Падение выручки вследствие снижения цен (тарифов) на оказание услуг
Прочие риски	Падение выручки вследствие неплатежей со стороны потребителей услуг
	Расторжение соглашения по вине публичного партнера
	Расторжение соглашения по вине частного партнера
	Утрата объекта соглашения
	Форс-мажорные обстоятельства
	Иные риски

Источник: Рекомендации по реализации проектов ГЧП. Лучшие практики

Спасибо!

Наши контактные детали



Екатерина Логвинова
Локальный Партнер

тел.: +7 495 787 3053
elogvinova@whitecase.com

Наш избранный опыт – ГЧП в ЖКХ

- Предоставление консультаций ЕБРР по вопросам предоставления финансирования ряду российских компаний для модернизации водопроводно-канализационного хозяйства.
- Консультирование Мосводоканала по вопросам подготовки концессионного соглашения по проекту строительства нового пункта по очистке воды на территории московской северной станции водоподготовки.
- Консультирование ЕБРР по вопросам потенциального государственно-частного партнерства с муниципалитетами различных городов России, а также государственными муниципальными компаниями в связи с долгосрочными займами для финансирования развития инфраструктуры.
- Консультирование ВТБ Банка по общим вопросам законодательства о концессионных соглашениях и особенностях заключения концессий на территории России, а также по вопросам государственно-частного партнёрства.

О фирме White & Case

- Международная юридическая фирма, основанная в 1901 в Нью-Йорке, США.
- 41 офис в 29 странах на 5 континентах.
- Упоминания в самых престижных рейтингах *Chambers*, *Legal500*, изданиях *Bloomberg*, *Mergermarket*.
- Московский офис открыт в 1991 г. и сейчас насчитывает 60 юристов.



**Практика года в сфере
проектного финансирования**

Law 360 2017

Европейская фирма года в ЦВЕ

Chambers Europe Awards 2017

**Международная юридическая
фирма года**

The Lawyer 2016

**Одна из лучших фирм по вопросам банковского
кредитования и финансирования в России**

Chambers 2006 – 2017

Legal 500 2006 – 2017

Уайт энд Кейс ЛЛК

Романов переулок, 4
125009 Москва, Россия
Тел: + 7 495 787 3000
Факс: + 7 495 787 3001

Настоящая презентация не является юридической консультацией. За юридической консультацией по конкретному вопросу следует обращаться непосредственно к юристам Уайт энд Кейс.

В настоящей презентации Уайт энд Кейс означает международную юридическую фирму, состоящую из Уайт энд Кейс ЛЛП, товарищества с ограниченной ответственностью, зарегистрированного в штате Нью-Йорк, Уайт энд Кейс ЛЛП, товарищества с ограниченной ответственностью, учрежденного согласно праву Англии, и всех прочих аффилированных товариществ, компаний и структур.

#116493924