



**ОЦЕНКА ПРАВОВЫХ РИСКОВ В ДОГОВОРАХ
НА ВЫПОЛНЕНИЕ РАБОТ ПО БУРЕНИЮ
СКВАЖИН. Западный подход.
(вторая лекция)**

Василий Николаевич Ануров
к.ю.н., доцент
LL.M (Dundee, Scotland)

06 июля 2020 года



Способы регулирования производственных рисков

1. Применение юридических инструментов, используемых для устранения / уменьшения основных рисков:

- **возмещение потерь;**
- **установление предела ответственности**

2. Применение **специальных регуляторов** / средств правовой защиты, обусловленных обращению к особым правовым институтам и спецификой производственных отношений.



ЧАСТЬ 1. ТРИ ВИДА ПРОИЗВОДСТВЕННЫХ РИСКОВ.

Выявление дефектов в результатах работ

Неточность интерпретации данных

Выполнение ловильных работ



Выявление дефектов в результатах работ.

Сроки (российское право)

Сроки обнаружения ненадлежащего качества результат работ (ст. 724 ГК РФ):

| Условия | Срок |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|
| не установлен гарантийный срок | недостатки обнаружены в разумный срок, но в пределах двух лет со дня передачи результата работы (диспозитивная норма) |
| установлен гарантийный срок | недостатки обнаружены в течение гарантийного срока |
| гарантийный срок составляет менее двух лет + заказчик докажет, что недостатки возникли до передачи результата работы или по причинам, возникшим до этого момента | недостатки обнаружены заказчиком по истечении гарантийного срока, но в пределах двух лет с момента, когда результат выполненной работ был принят или должен был быть принят заказчиком |



**Выявление дефектов в результатах работ.
Специальный предел ответственности.**

В любом случае, общий размер ответственности Подрядчика за нарушение настоящего Договора в отношении требований к качеству какой-либо части Услуг не должен превышать стоимость этой части Услуг, определяемой в соответствии с настоящим Договором.



Неточность интерпретации данных. Общие положения.

Стандартные условия отказа от гарантий:

- оценка Информации как **субъективных заключений и выводов**;
- допустимость ошибки в Информации и ее различной оценки;
- отсутствие гарантии Подрядчика в отношении **абсолютной точности, правильности и полноты Информации**;
- отсутствие гарантии Подрядчика в отношении соответствия его интерпретации / анализов / рекомендаций **определенной цели**, включая соответствие требованиям применимого законодательства;
- Отсутствие гарантий Подрядчика по оправданию ожиданий Заказчика по **дебиту скважины / месторождения, отдаче пласта-коллектора**;
- самостоятельность Заказчика в **принятии решений** и принятия им риска по использованию Информации при выполнении геологоразведочных и промысловых работ.



**Неточность интерпретации данных.
Оговорка о возмещении потерь.**

Заказчик соглашается, что Подрядчик не несет перед ним и третьими лицами имущественной ответственности за убытки и ущерб, прямой или косвенной причиной которых может стать использование Заказчиком Результатов Услуг или каких-либо результатов интерпретации, рекомендаций и характеристики залежей, представленных Подрядчиком по настоящему Договору. Заказчик освобождает Подрядчика от ответственности и компенсирует ему потери, затраты, убытки или расходы, включая гонорары адвокатов, в случае предъявления Подрядчику требования, каким-либо образом связанного с вышеуказанным.



Ловильные работы. Распределение ответственности.

Условие о распределении ответственности:

- При выполнении работ с использованием радиоактивных источников в Договоре должно быть предусмотрено **распределение ответственности** между Подрядчиком и Заказчиком по проведению ловильных работ в случае **потери радиоактивного источника.**

Принцип распределения ответственности, предусмотренный в российском праве:

- Все инциденты, связанные с утратой оборудования, содержащего радиоактивный источник расследуются под контролем **подрядчика**, выполняющего **геофизические работы** с привлечением **буровой бригады** (Приказ 101)



Ловильные работы при потере оборудования с радиоактивным источником.

Заказчик предпринимает все меры для возврата / извлечения радиоактивного источника и предпринимает особые меры предосторожности для **недопущения разрушения и повреждения контейнера**, в котором он находился, если радиоактивный источник утерян:

- ✓ в скважине;
- ✓ на Объекте;
- ✓ при транспортировке Заказчиком либо третьим лицом по поручению Заказчика;
- ✓ когда источник находился во владении или под контролем лица Группы Заказчика, Заказчика.



ЧАСТЬ 2. ТРИ ВИДА СОПУТСТВУЮЩИХ РИСКОВ.

Обязательства по страхованию

Права на результаты интеллектуальной деятельности (РИД)

Санкции



Риски, выходящие за рамки действия оговорок о возмещении

- ✓ Ущерб резервуару / конструкции (formation) скважины;
- ✓ Ущерб окружающей среде / Постепенное загрязнение (gradual seepage pollution);
- ✓ Ущерб скважине (well), отверстию (hole), восстановление контроля над скважиной, перебуривание (redrill);
- ✓ Оборудование Заказчика или его Персонала;
- ✓ Просрочка поставки (late delivery);
- ✓ Упущенная выгода (loss of profits), прерывание коммерческой деятельности (business interruption);
- ✓ Гарантии исполнения договорных обязательств;
- ✓ Косвенные убытки;
- ✓ Риск, связанные с войной, терроризмом, политические риски;
- ✓ Кредитные риски, специальные условия неисполнения обязательств (default provisions), банкротство заказчика;
- ✓ Неоплата сумм, подлежащих возмещению заказчиком;
- ✓ Риски, связанные с непризнанием оговорок о возмещении.



Имущественное страхование

Статья 930 ГК РФ. Страхование имущества

1. Имущество может быть застраховано по договору страхования в пользу лица (страхователя или выгодоприобретателя), **имеющего основанный на законе, ином правовом акте или договоре интерес в сохранении этого имущества.**

Скважина не является имуществом **Подрядчика** и не **передается Подрядчику во владение**, соответственно для целей страхования у Подрядчика **отсутствует имущественный интерес в сохранении этого имущества**, что может повлечь последствия, установленные п.2. ст. 930 ГК РФ: договор страхования имущества, заключенный при отсутствии у страхователя или выгодоприобретателя интереса в сохранении застрахованного имущества, **недействителен.**



Страхование и катастрофические риски

Катастрофические риски, покрываемые оговоркой о возмещении потерь

все расходы и **суммы**, уплаченные
Подрядчиком, включая **убытки и
простой**

убытки в результате **утраты или
повреждения скважины, пласта
или залежи**, включая расходы на
перебуривание скважины

убытки, вред жизни и здоровью в
результате **пожара, взрыва,**
фонтанирования скважины или
неконтролируемого выброса

Катастрофические риски, покрываемые страховкой

все расходы, уплаченные
Подрядчиком по возмещению **вреда**

расходы на ремонт, включая расходы
на перебурирование в случае
фонтанирования скважины или
межпластовых перетоков

вред имуществу, жизни или здоровью
в результате фонтанирования
скважины



Страхование и катастрофические риски (2)

**Катастрофические риски,
покрываемые оговоркой о
возмещении потерь**

**убытки, вред жизни и
здоровью в результате
загрязнения и/или заражения**

**убытки, вред жизни и
здоровью в результате
радиоактивного заражения**

**Катастрофические риски,
покрываемые страховкой**

**вред имуществу, жизни или
здоровью в результате загрязнения
и/или заражения, кроме случаев,
когда Подрядчик нарушил
требования законодательства**

нет страховки



Дополнительный страхователь

Неправильно адресованная претензия (misdirected arrow):

- Статус дополнительного застрахованного лица появляется в случае, когда **ответственность несет страхователь (actual insured member), но претензия была неправильно адресована застрахованному лицу;**
- Статус дополнительного застрахованного лица получает **работодатель** в случае, когда получает **претензию от «заемного работника» (borrowed servant)**, т.е. Работника, имеющего трудовые отношения с компанией подрядчика, выступающего по отношению к нему работодателем и соответственно обязанного нести ответственность по выплате компенсации своему работнику.



Дополнительный страхователь(2)

- Статус дополнительного застрахованного лица появляется в области осуществления подрядчиком политики страхования своей ответственности перед третьими лицами;
- **Заказчик, имея статус дополнительного застрахованного лица, получает право требования по страховому полису подрядчика в случаях наступления ответственности у подрядчика**



Отказ от суброгации

- цель отказа от суброгации заключается в том, что **страховая компания** или другая сторона **отказывается от своего права требовать от лица, ответственному за убытки**, возмещенные в результате страхования и перешедшие к нему от страхователя (выгодоприобретателя);
- страховая компания **не может предъявить требование в порядке суброгации к заказчику** и потребовать оплаты убытков, возмещенных в результате страхования.



Право на РИД (1/ Проблемы

- 1) **Императивность или диспозитивность нормативного регулирования;**
- 2) **Точность формулировок и определений**, к примеру: «объекты интеллектуальной собственности» или «объекты интеллектуальной собственности, созданные в ходе выполнения работ»;
- 3) **Открытый или закрытый перечень объектов интеллектуальной собственности;**
- 4) **Исполнимость договорных условий**, к примеру – порядок уведомления Заказчика о создании патентоспособных результатов выполнения работ.



Право на РИД (2/) Коллизионная проблема

Статья 1211 ГК РФ (пункты 1, 7 и 8):

- **принцип автономии воли сторон** (*lex voluntatis*) как генеральная привязка и **принцип наиболее тесной связи** (субсидиарная привязка):
 - ✓ определение стороны, которая осуществляет **исполнение**, имеющее **решающее значение** для содержания договора (*characteristic performance*);
 - ✓ право страны, где она имеет **основное место деятельности**;
- в отношении отчуждения исключительного права на РИД – право страны, на территории которой **действует** передаваемое **исключительное право** или право страны, где находится основное место деятельности **правообладателя** (в случае нескольких стран);
- в отношении лицензионного договора – право страны, на территории которой лицензиату **разрешается использование РИД** или право страны где находится основное место деятельности **лицензиара** (в случае нескольких стран).



Право на РИД (З/) Диспозитивные нормы

Диспозитивные нормы статьи 1297 ГК РФ:

Условие 1 (когда Работы **прямо не предусматривали создание произведения** (программы для ЭВМ, базу данных и др.) при исполнении договора):

- **исключительное право** принадлежит подрядчику:
- право заказчика на простую (неисключительную) **лицензию** по использованию произведения в договорных целях **без выплаты** дополнительного вознаграждения.

Условие 2 (**исключительное право передано заказчику** или третьему лицу):

- право подрядчика на использование произведения для собственных нужд на условиях **безвозмездной простой (неисключительной)** лицензии.



Право на РИД (4/ Подход Подрядчика

Принцип 1 (права Подрядчика на РИД):

- сохранение прав Подрядчика на РИД, содержащихся в работах и оборудовании и созданных в ходе исполнения договора;
- запрет на передачу прав на РИД Заказчику.

Принцип 2 (нарушение прав третьих лиц):

- отсутствие условий (упоминания) в договоре об обязательстве Подрядчика возмещать потери, возникшие в результате нарушения прав третьих лиц.

Принцип 3 (исключение ответственности Подрядчика за нарушения прав третьих лиц), если нарушение является результатом изменения результатов / оборудования Подрядчика путем:

- совместного использования с результатами работ / оборудования других лиц;
- в целях соответствия техническим условиям Заказчика; или оно
- несанкционировано Подрядчиком;
- не соответствует опубликованным Подрядчиком стандартам или техническим условиям.



Право на РИД (5/ Подход Заказчика

Принцип 1 (права Заказчика на РИД, созданные в ходе исполнения договора):

- возникновение права собственности на все материальные результаты;
- возникновение исключительного права на РИД.

Принцип 2 (использование РИД Подрядчиком):

- все виды использования РИД (для собственных нужд, передача третьим лицам) допускаются при условии разрешения Заказчика.

Принцип 3 (получение патента):

- обязанность Подрядчика уведомить Заказчика при соблюдении конфиденциальности о патентоспособных РИД;
- принятие решения Заказчика о необходимости получения патента;
- возникновение у Заказчика права на получение патента с даты уведомления Подрядчика о решении Заказчика.



Право на РИД (6/
Расхождение подходов (1/2)

Право на РИД Подрядчика

Право на материальные результаты (включая отчеты, модели залежи, обработанные сейсмические данные и др. документация) за исключением: **алгоритма (workflows), компьютерной программы (software)** возникают у Заказчика.

Права на РИД, созданные **до договора (background IP)** сохраняются за **Подрядчиком**. Предоставление лицензии Заказчику на такие РИД не допускается.

Право на РИД Заказчика

Исключительные права на РИД, содержащиеся в Работы, созданные Подрядчиком в ходе исполнения договора **возникают у Заказчика.**

Подрядчик предоставляет Заказчику право на **безотзывную, неисключительную, бессрочную, всемирную, безвозмездную лицензию.**



Право на РИД (6/
Расхождение подходов (2/2)

Право на РИД Подрядчика

Измененные РИД (extended IP):
улучшения / модификации РИД,
созданных до договора, сохраняются за
Подрядчиком или могут быть
совместной (undivided)
собственностью с Заказчиком:

1. Заказчик может использовать такие РИД только в **проектах Подрядчика;**
2. Могут быть переданы третьим лицам **с согласия Подрядчика.**

Право на РИД Заказчика

Измененные РИД принадлежат
Заказчику или могут быть
совместной собственностью с
Подрядчиком:

1. Заказчик может изменять РИД в своей коммерческой деятельности **без ограничений;**
2. Могут быть переданы третьим лицам **без согласия Подрядчика.**

Возможности по развитию (development opportunities) подлежат регулированию **отдельным договором** между Подрядчиком и Заказчиком.



Санкции ЕС (1/)
Нормативное регулирование

Регламент № 833/2014 от 31 июля 2014 года в отношении ограничительных мер в связи с действиями России по дестабилизации ситуации на Украине

Регламент № 960/2014 от 08 сентября 2014 года, дополняющий Регламент № 833/2014

Санкции – существенные ограничительные меры (*significant restrictive measures*), которые налагаются на государства, нарушающие **международное право**.

Ограничительные меры были приняты с целью увеличить плату России за подрыв территориальной целостности, **суверенитета и независимости Украины** и достичь мирного урегулирования кризиса.



Санкции ЕС (1/) Правовые последствия

Правовые последствия Санкций (статья 11) :

Никакие претензии в связи с каким-либо договором или сделкой, исполнение которых затрагивается, прямо или косвенно, полностью или частично, в результате применения мер, налагаемых Регламентом, включая претензии о возмещении или какие-либо другие претензии такого типа, как претензии о компенсации или претензии по гарантии, а именно, претензии о продлении или оплате по займу, гарантии, или обязательству по возмещению, особенно, по финансовой гарантией или финансовому обязательству по возмещению в какой-либо форме, не должны быть удовлетворены, если они **предъявлены лицами, подпадающими под санкции ЕС.**



Санкции ЕС (3/) Нетрадиционные нефтяные услуги (1/2)

Под запрет попадает оказание (прямо или косвенно) нетрадиционных (unconventional) услуг, связанные (associated) с:

- **Глубоководной разведкой или добычей нефти (deep water oil exploration and production);**

Под глубоководностью понимается глубина ниже 150 метров (492,13 футов)

- **Арктической разведкой и добычей нефти;**

Под Арктикой понимается – оффшорные зоны Северного полярного круга (North of the Arctic Circle).

- **Сланцевыми нефтяными (shale oil) проектами в России;**

Под сланцевыми нефтяными проектам понимается любой проект, в соответствии с которым сланцевая нефть является объектов разведки или добычи (путем проведения гидроразрыва (hydraulic fracturing)).



Санкции ЕС (4/)

Нетрадиционные нефтяные услуги (2/2)

В запрещенный перечень нетрадиционных нефтяных услуг входят следующие услуги:

- **Бурение (drilling);**
- **Тестирование скважины (well testing);**
- **«Заканчивание» скважины (completion);**
- **Поставка специальных плавучих судов (floating vessels).**

Запрет на оказание услуг действует без ущерба к исполнению обязательств, возникших из договора или рамочного соглашения, заключенного до 12.09.2014г.

Запрет не применяется к случаям, когда соответствующие услуги необходимы для предотвращения (prevention) или смягчения (mitigation) событий, приводящих к значительному влиянию (significant impact) на физическое здоровье и безопасность или окружающую среду (статья 3а Регламента).



Санкции ЕС (8/) Сфера распространения на лиц

Регламент № 833/2014 подлежит применению в следующих случаях (статья 13):

- на территории ЕС;
- на борту воздушного судна или плавучего суда, находящегося под юрисдикцией члена ЕС;
- любым лицом на территории или вне территории ЕС, которое является гражданином (national) члена ЕС;
- любым юридическим лицом, компанией или органом на территории или вне территории ЕС, которое инкорпорировано (incorporated) или создано (constituted) по праву члена ЕС;
- любым юридическим лицом, компанией или органом в отношении любой коммерческой деятельности, осуществляемой полностью или в части на территории ЕС.



Санкции ЕС (9/)

Продукция двойного назначения

Запрещено продавать, поставлять, транспортировать или экспортировать, прямо или косвенно, **продукцию и технологию двойного назначения** (dual-use goods and technology) независимо от того созданы они ли нет в ЕС, каким-либо физическим или юридическим лицам, компания или органам в России или для использования в России, если эти единицы (items) продукции предназначены или могут быть презначены, полностью или частично, **для военных целей** или для **военного конечного пользователя**.



Санкции США Нетрадиционные нефтяные услуги

Под запрет попадает оказание нетрадиционных услуг, связанных с оказанием услуг в области нефти и газа:

➤ **Выполнение глубоководных работ;**

Под глубоководностью понимается глубина **ниже 500 футов**.

➤ **Выполнение Арктических работ;**

В регулятивных предписаниях США отсутствует определение Арктики. Общепринятое определение Арктики - зоны Северного полярного круга **выше 66 градусов 33 минут**.

Регулятивные предписания США применяются только к оффшорным зонам Арктики.

➤ **Сланцевые нефтяные и газовые проекты;**

Под сланцевыми проектам понимается любой проект, в соответствии с которым сланцевая нефть или газ является объектом разведки или добычи.



Санкции (1/4) Оговорка о форс-мажоре

Форс-мажорные обстоятельства» означают стихийные бедствия, объявленные и необъявленные войны, мятежи, восстания, террористические акты, **действия и решения официальных органов государства, нескольких государств, международных организаций** (в случае если эти действия или решения создают невозможность исполнения Сторонами обязательств по настоящему Договору, либо делают такое исполнение крайне затруднительным), забастовки, бойкоты, локауты и другие массовые трудовые конфликты, чрезвычайные ситуации в морской и прибрежной акватории, взрывы, пожары и другие обстоятельства аналогичного или иного характера, на которые затронутая ими Сторона не может реально воздействовать и которые она не могла реально предвидеть...



Санкции (2/4)

Расхождение подходов (1/2)

Подход Подрядчика

Широкая сфера дефиниции
(санкции, торговые ограничения или другие схожие меры),

принимаемые:

- правительством любого государства / нескольких государств, включая его департаменты, службы.

Право Подрядчика на досрочное прекращение договора.

Подход Заказчика

Узкая сфера дефиниции
(санкции, торговые ограничения), установленные:

- правительством США, ЕС, Советом Безопасности ООН;
- правительством государства, в котором одна из сторон инкорпорирована.

Право Заказчика на досрочное прекращение договора.



Санкции (3/4)

Расхождение подходов (1/2)

Подход Подрядчика

В договоре не установлена правовая природа санкций.

Правовые последствия прекращения договора:

- **лишение права на иск**, или
- **взаимный отказ** сторон (mutual waiver) от **подачи иска**.

Подход Заказчика

Санкции могут рассматриваться как **обстоятельства форс-мажора**.

Правовые последствия прекращения договора:

- право заказчика на **компенсацию** (возмещение потерь);
- **удержание сумм**, подлежащих оплате;
- **зачет сумм** или встречных претензий.