



Arzinger 

Государственно-частное партнерство в Украине

2-е издание, Киев | 2010





Государственно-частное партнерство в Украине

2-е издание, Киев | 2010

Оглавление:

ПРЕДИСЛОВИЕ К ПЕРВОМУ ИЗДАНИЮ.....	7
ПРЕДИСЛОВИЕ КО ВТОРОМУ ИЗДАНИЮ.....	9
Раздел I	
ЗАКОНОДАТЕЛЬНОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ГОСУДАРСТВЕННО-ЧАСТНОГО ПАРТНЕРСТВА В УКРАИНЕ.....	11
Глава 1. ГОСУДАРСТВЕННО-ЧАСТНОЕ ПАРТНЕРСТВО В УКРАИНЕ.....	11
1. Общая характеристика.....	11
2. Виды ГЧП, прямо предусмотренные в Законе о ГЧП.....	20
2.1. Концессия.....	21
2.2. Соглашения о распределении продукции СРП.....	21
2.3. Совместная деятельность.....	27
2.4. Совместные предприятия как форма сотрудничества частного и публичного секторов.....	30
3. Финансирование.....	33
4. ГЧП и законодательство об инвестиционной деятельности.....	35
Глава 2. КОНЦЕССИИ В УКРАИНЕ.....	39
1. Законодательство Украины о концессиях.....	39
2. Законодательство Украины о концессиях на строительство и/или эксплуатацию автомобильных дорог.....	50
Раздел II	
ГОСУДАРСТВЕННО-ЧАСТНОЕ ПАРТНЕРСТВО В ОТДЕЛЬНЫХ СФЕРАХ.....	54
Глава 1. ГОСУДАРСТВЕННО-ЧАСТНОЕ ПАРТНЕРСТВО В СФЕРЕ ПРЕДОСТАВЛЕНИЯ КОММУНАЛЬНЫХ УСЛУГ.....	54
Глава 2. ГОСУДАРСТВЕННО-ЧАСТНОЕ ПАРТНЕРСТВО В ОТДЕЛЬНЫХ ОТРАСЛЯХ ХОЗЯЙСТВЕННОГО СЕКТОРА УКРАИНЫ.....	79
Раздел III	
ГОСУДАРСТВЕННЫЕ ЗАКУПКИ В УКРАИНЕ.....	91
Раздел IV	
ПРИВАТИЗАЦИЯ В УКРАИНЕ.....	97
Приложения.....	109

Содержание

ПРЕДИСЛОВИЕ К ПЕРВОМУ ИЗДАНИЮ.....	7
ПРЕДИСЛОВИЕ КО ВТОРОМУ ИЗДАНИЮ.....	9
Раздел I	
ЗАКОНОДАТЕЛЬНОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ГОСУДАРСТВЕННО-ЧАСТНОГО ПАРТНЕРСТВА В УКРАИНЕ.....	11
Глава 1. ГОСУДАРСТВЕННО-ЧАСТНОЕ ПАРТНЕРСТВО В УКРАИНЕ.....	11
1. Общая характеристика.....	11
1.1. Понятие государственно-частного партнерства.....	11
1.2. Принципы ГЧП.....	12
1.3. Объекты ГЧП.....	13
1.4. Гарантии ЧГП.....	14
1.5. Формы ГЧП.....	15
1.6. Критическая оценка ГЧП.....	16
2. Отдельные виды ЧГП.....	20
2.1. Концессия.....	21
2.2. Соглашения о распределении продукции (СРП).....	21
2.2.1. <i>Общая характеристика и законодательное регулирование.....</i>	<i>21</i>
2.2.2. <i>Соглашение о распределении продукции.....</i>	<i>22</i>
2.2.2.1. <i>Объекты.....</i>	<i>22</i>
2.2.2.2. <i>Стороны соглашения о распределении продукции.....</i>	<i>22</i>
2.2.2.3. <i>Конкурс.....</i>	<i>23</i>
2.2.2.4. <i>Требования к соглашению о распределении продукции.....</i>	<i>24</i>
2.2.2.5. <i>Разработка проекта соглашения о распределении продукции.....</i>	<i>24</i>
2.2.2.6. <i>Государственная регистрация соглашения о распределении продукции.....</i>	<i>24</i>
2.2.3. <i>Распределение продукции.....</i>	<i>24</i>
2.2.4. <i>Преимущества соглашения о распределении продукции для инвесторов.....</i>	<i>25</i>
2.2.5. <i>Лицензирование.....</i>	<i>26</i>

2.3.	Совместная деятельность.....	27
2.3.1.	<i>Общая характеристика.....</i>	27
2.3.2.	<i>Простое товарищество.....</i>	27
2.3.2.1	<i>Содержание договора простого товарищества.....</i>	27
2.3.2.2.	<i>Вклады участников простого товарищества.....</i>	28
2.3.2.3.	<i>Ведение общих дел участников.....</i>	28
2.4.	Совместные предприятия как форма сотрудничества частного и публичного секторов.....	30
2.4.1.	<i>Общие положения и законодательное регулирование.....</i>	30
2.4.2.	<i>Понятие совместного предприятия.....</i>	31
2.4.3.	<i>Порядок создания и действующие ограничения.....</i>	31
3.	Финансирование.....	33
3.1.	Финансирование проекта.....	34
3.2.	Форфейтинг.....	34
4.	ГЧП и законодательство об инвестиционной деятельности.....	35
4.1.	Общее регулирование инвестиционной деятельности.....	35
4.2.	Закон Украины «Об инвестиционной деятельности».....	36
4.3.	Закон Украины «О режиме иностранного инвестирования».....	37
Глава 2.	КОНЦЕССИИ В УКРАИНЕ.....	39
1.	Законодательство Украины о концессиях.....	39
1.1.	Общие положения.....	39
1.2.	Определение концессии.....	39
1.3.	Субъекты концессионной деятельности.....	40
1.4.	Сферы концессионной деятельности.....	41
1.5.	Объекты концессии.....	42
1.6.	Концессионный конкурс.....	43
1.6.1.	<i>Общие положения.....</i>	43
1.6.2.	<i>Объявление конкурса.....</i>	43
1.6.3.	<i>Подача заявок на участие в конкурсе.....</i>	44
1.6.4.	<i>Проведение конкурса заявок.....</i>	45
1.6.5.	<i>Принятие решения об определении победителя.....</i>	46
1.7.	Заключение концессионного договора.....	47
1.8.	Регистрация концессионных договоров.....	48

2. Законодательство Украины о концессиях на строительство и/или эксплуатацию автомобильных дорог.....	50
2.1. Общие положения.....	50
2.2. Особенности регулирования.....	51
2.2.1. Участники концессионных отношений.....	51
2.2.2. Объект концессии.....	51
2.2.3. Отдельные особенности концессии на строительство и/или эксплуатацию автомобильных дорог.....	52
2.3. Новые положения Закона Украины «О концессиях на строительство и/или эксплуатацию автомобильных дорог».....	52

Раздел II

ГОСУДАРСТВЕННО-ЧАСТНОЕ ПАРТНЕРСТВО В ОТДЕЛЬНЫХ СФЕРАХ.....

54

Глава 1. ГОСУДАРСТВЕННО-ЧАСТНОЕ ПАРТНЕРСТВО В СФЕРЕ ПРЕДОСТАВЛЕНИЯ КОММУНАЛЬНЫХ УСЛУГ.....

54

1. Общая характеристика.....	54
1.1. Настоящее состояние отрасли.....	54
1.2. Общие положения и законодательное регулирование.....	55
1.3. Порядок предоставления услуг.....	56
1.4. Отдельные участники рынка коммунальных услуг.....	58
1.5. Тарифы на коммунальные услуги.....	59
2. Характеристика отдельных коммунальных услуг в Украине.....	62
2.1. Услуги по электроснабжению.....	62
2.1.1. Общие положения и законодательное регулирование.....	62
2.1.2. Порядок предоставления услуг.....	63
2.1.3. Тарифы.....	65
2.1.3.1. Общие тарифы.....	65
2.1.3.2. «Зеленые тарифы».....	66
2.1.4. Объекты приватизации и концессии.....	66
2.2. Услуги по водоснабжению и водоотводу.....	67
2.2.1. Общие положения и законодательное регулирование.....	67
2.2.2. Порядок предоставления услуг.....	67
2.2.3. Тарифы.....	68
2.2.4. Объекты приватизации и концессии.....	69

2.3.	Услуги по теплоснабжению.....	70
2.3.1.	Общие положения и законодательное регулирование.....	70
2.3.2.	Порядок предоставления услуг.....	70
2.3.3.	Тарифы.....	71
2.3.4.	Объекты приватизации и концессии.....	73
2.4.	Услуги по газоснабжению.....	74
2.4.1.	Общие положения и законодательное регулирование.....	74
2.4.2.	Порядок предоставления услуг.....	74
2.4.3.	Тарифы.....	75
2.4.4.	Объекты приватизации и концессии.....	75
2.5.	Услуги по вывозу бытовых отходов.....	76
2.5.1.	Общие положения и законодательное регулирование.....	76
2.5.2.	Порядок предоставления услуг.....	76
2.5.3.	Тарифы.....	77
2.5.4.	Объекты приватизации и концессии.....	78
Глава 2.	ГОСУДАРСТВЕННО-ЧАСТНОЕ ПАРТНЕРСТВО В ОТДЕЛЬНЫХ ОТРАСЛЯХ ХОЗЯЙСТВЕННОГО СЕКТОРА УКРАИНЫ.....	79
1.	Аэропорты.....	79
1.1.	Законодательное регулирование.....	79
1.2.	Общая характеристика.....	79
1.3.	Государственное управление.....	80
1.4.	Перспективы развития и возможности для ГЧП.....	80
2.	Автомобильные дороги.....	81
2.1.	Законодательное регулирование.....	81
2.2.	Общая характеристика.....	82
2.3.	Государственное управление.....	83
2.4.	Перспективы развития и возможности для ГЧП.....	83
3.	Железная дорога.....	85
3.1.	Законодательное регулирование.....	85
3.2.	Общая характеристика.....	85
3.3.	Государственное управление.....	86
3.4.	Перспективы развития и возможности для ГЧП.....	87
4.	Медицина.....	88
4.1.	Законодательное регулирование.....	88
4.2.	Общая характеристика.....	88
4.3.	Государственное управление.....	88
4.4.	Перспективы развития и возможности для ГЧП.....	89

Раздел III

ГОСУДАРСТВЕННЫЕ ЗАКУПКИ В УКРАИНЕ	91
1. Общие положения	91
2. Нововведения Закона	92
2.1. Внутренняя организация.....	92
2.2. Процедура закупок.....	92
2.2.1. Заказчик.....	92
2.2.2. Новые пороги тендеров.....	93
2.2.3. Тендерное обеспечение и минимум допустимых компаний.....	93
2.2.4. Доступ к информации о госзакупках.....	93
2.2.5. Критерии оценки тендерных предложений.....	94
2.2.6. Методы проведения госзакупок.....	95
3. Заключение договора и обжалование процедур закупок	96

Раздел IV

ПРИВАТИЗАЦИЯ В УКРАИНЕ	97
1. Общая характеристика и законодательное регулирование	97
2. Субъекты приватизации	98
3. Объекты приватизации	99
4. Объекты, которые не подлежат приватизации	100
5. Порядок приватизации	102
5.1. Общие положения.....	102
5.2. Инициатива.....	103
5.3. Принятие решения о приватизации.....	103
5.4. План приватизации.....	104
5.5. Способы приватизации.....	105
5.6. Информация о приватизации.....	106
6. Оформление соглашений приватизации	107

Приложения

Приложение 1. ЗАКОН УКРАИНЫ «О ГОСУДАРСТВЕННО- ЧАСТНОМ ПАРТНЕРСТВЕ»	109
Приложение 2. ЗАКОН УКРАИНЫ «О КОНЦЕССИЯХ»	140
Приложение 3. ЗАКОН УКРАИНЫ «О КОНЦЕССИЯХ НА СТРОИТЕЛЬСТВО И ЭКСПЛУАТАЦИЮ АВТОМОБИЛЬНЫХ ДОРОГ»	168

ПРЕДИСЛОВИЕ К ПЕРВОМУ ИЗДАНИЮ



Проведение Чемпионата Европы по футболу 2012 в Польше и Украине вызвало бурное обсуждение того, как с помощью государственно-частного партнерства (ГЧП) решить имеющиеся задачи по подготовке к предстоящему чемпионату. Ни государство, ни территориальные общины не могут самостоятельно обеспечить финансирование и провести необходимые мероприятия по модернизации и созданию необходимой инфраструктуры, в частности строительства дорог и аэропортов. Чемпионат Европы 2012 стал поводом, но не единственным предметом обсуждения. Существующая проблема затрагивает очень многие вопросы. Так, срок эксплуатации всех сфер инфраструктуры давно истек, и пришло время решать более чем 60-ти летнюю проблему отсутствия инвестиций, так как только строительство новой современной инфраструктуры, в том числе и инфраструктуры местного значения, может стать основой для продолжительного экономического роста.

Само по себе слово ГЧП не является волшебным, и не всегда это априори лучший способ решения имеющихся государственных задач. В каждом конкретном случае необходимо сравнивать эффективность выполнения задачи обычным способом и с применением модели ГЧП. При целесообразности использования модели ГЧП, эффективной она сможет стать только лишь в случае оптимального установления партнерских взаимоотношений между участниками (план проектирования).

До настоящего времени в Украине лишь немногие частные партнеры оформили сотрудничество с органами государственной власти. Решающим фактором является недостаточность общего законодательного регулирования, отвечающего современным экономическим реалиям. Среди остальных факторов стоит назвать узкие рамки существующей тарифной политики (плата за пользование публичными коммунально-бытовыми услугами), которые не интересны или не достаточны для частного партнера и финансирующего учреждения. В будущем необходимо провести четкое разграничение ценовой и социальной политики.

Результативность ГЧП в Украине в основном будет зависеть от того, смогут ли государство и органы местного самоуправления выразить свою политическую волю и оказать содействие такому партнерству. Выдвигаемый лозунг долгосрочности партнерства является поводом для сомнений в частном секторе. Важно сигнализировать о действующих пилотных проектах и реагировать на возникшие при их реализации проблемы изменениями в законодательстве.

И если желание будет подкреплено действиями, результатом станет написание истории успеха ГЧП и в Украине.

Эта книга является лишь руководством и ориентирована в первую очередь на публичный сектор Украины с целью предоставления полной картины возможностей ГЧП. Книга даст инвесторам общее представление о рамках регулирования и возможностях в тех сфе-

рах, в которых сотрудничество частного и публичного секторов может осуществляться на договорной основе. В связи с этим кроме законодательного регулирования ГЧП в книге также представлена информация о регулировании государственных закупок и приватизации в Украине.

Книга не может и не должна содержать исчерпывающую юридическую информацию по всем вопросам и проблемам, ее цель – дать общее виденье ситуации и служить ориентиром в поиске подходящего решения для выполнения публичных заданий.

Выражаю особенную благодарность моей коллеге Елене Бондаренко, которая привнесла существенный вклад в создание этой книги. Отдельную благодарность за практическую помощь в написании раздела о тарифном регулировании выражаю Алёне Бабак из «Института местного развития».

Киев, февраль 2009

Вольфрам Ребок
Партнер

ПРЕДИСЛОВИЕ КО ВТОРОМУ ИЗДАНИЮ

Представленное на Ваше рассмотрение второе издание нашего «гида по ГЧП» своим существованием обязано, прежде всего, тому обстоятельству, что 1 июля 2010 года после многолетней дискуссии и подготовки был принят Закон №. 2404-VI «О государственно-частном партнерстве» (далее – Закон о ГЧП). Данный Закон вступит в силу 31 октября 2010 года. Уже само название вызвало разногласия, поскольку вместо слова «публично» используется слово «государственно» и, таким образом, можно ошибочно сделать вывод, что территориальные общины (органы местного самоуправления) не подпадают под регулирование Закона о ГЧП. Да и в остальном не заметно, что его принятию предшествовал длительный период подготовки. Многие недочеты перекочевали в финальную версию Закона о ГЧП, несмотря на наши замечания, высказанные рабочей группе на этапе подготовки проекта.

Мы уже давно предупреждали, что Закон о ГЧП не сможет автоматически решить все проблемы и оправдать все ожидания, которые существуют относительно реализации публичных задач посредством частных субъектов хозяйствования. Эти переоцененные надежды, тем не менее, широко распространены. Потенциал таких партнерств все же велик, прежде всего, и, как и ранее, в сфере коммунальных услуг. Лица, принимающие решения, должны наконец-то понять, что рамочные условия для инвестиционной деятельности должны быть в общем улучшены. Законы сами по себе не порождают доверие; это доверие Украина ещё должна зарабатывать. Таким образом, для подготовки к чемпионату Европы по футболу-2012, государственно-частное партнерство не будет играть никакой роли, исходя уже только из того, что до чемпионата осталось немного времени.

Также и в сфере регулирования государственных закупок произошли решающие изменения. На смену Положению о государственных закупках пришел Закон Украины «Об осуществлении государственных закупок», который соответствует международным стандартам. Теперь остается только надеяться, что этот Закон и в правовой действительности приведет к справедливой конкуренции.

Эта книга является лишь руководством, не может и не должна содержать исчерпывающую юридическую информацию по всем вопросам и проблемам, и не претендует на то, чтобы стать альтернативой юридической консультации в конкретном случае.

Выражаю благодарность всем тем, кто работал над новым изданием, в особенности, моей коллеге Елене Бондаренко.

Киев, октябрь 2010

Вольфрам Ребок
Адвокат, партнер



ЗАКОНОДАТЕЛЬНОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ГОСУДАРСТВЕННО- ЧАСТНОГО ПАРТНЕРСТВА В УКРАИНЕ

Глава 1.

ГОСУДАРСТВЕННО-ЧАСТНОЕ ПАРТНЕРСТВО В УКРАИНЕ

1. ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА

1.1. Понятие государственно-частного партнерства

Развитие государственно-частного партнерства (ГЧП) напрямую зависит от создания законодательной базы, стимулирующей развитие сотрудничества между государственным и частным секторами, повышение конкурентоспособности экономики страны и привлечение инвестиций в экономику Украины. Необходимость принятия отдельного Закона о ГЧП неоднозначно рассматривалась специалистами. В частности, высказывалось мнение, что такой закон не имеет собственного предмета регулирования, в связи с чем его конструктивные положения целесообразно внести как изменения в конкретные законы, которые регулируют отдельные виды договоров.

Тем не менее, Президентом Украины была обозначена необходимость принятия Закона о ГЧП в Программе экономических реформ на 2010-2014 гг., которая

была принята к исполнению Кабинетом Министров Украины. Ситуация требует эффективного нормативного регулирования, которое даст возможность использовать потенциал ГЧП в Украине в интересах общества, государства и частных партнеров. Кроме этого, необходимо подготовить кадры для ГЧП в регионах, определить орган государственной власти, который будет уполномочен проводить государственную политику в сфере ГЧП и разработает методики и процедуры управления ГЧП. В связи с разнообразными формами партнерства между частными предприятиями и органами государственной власти, а также нестандартными проектами в рамках такого сотрудничества, в разных юрисдикциях отказываются от принятия закона с общими положениями относительно ГЧП. Тем не менее, после длительной законодательной работы, Верховная Рада Украины приняла Закон Украины «О государственно – частном партнерстве» № 2404-VI от 01.07.2010 (вступит в силу 31 октября 2010 года). Законодатель Украины стремился именно к принятию одного закона, носящего общий характер и закрепляющего принципы осуществления ГЧП. Верховная Рада Украины декларирует, что принятый закон выступит своеобразным катализатором развития ГЧП, в частности, будет стимулировать увеличение количества инвестиций. Однако, учитывая содержание закона, которое будет рассмотрено в дальнейшем, можно сказать, что он ограничивает возможные формы ГЧП. Таким образом, законодатель не распахнул дверь, а лишь приоткрыл её.

ГЧП определяется законом как сотрудничество между государством Украина, Автономной Республикой Крым, территориальными общинами в лице соответствующих органов государственной власти и местного самоуправления (государственными партнерами) и юридическими лицами, кроме государственных и коммунальных предприятий, или физическими лицами-предпринимателями (частными партнерами), которое осуществляется на основе договора в порядке, предусмотренном этим Законом и другими законодательными актами.

1.2. Принципы ГЧП

Согласно ст. 3 Закона о ГЧП основными принципами ГЧП являются:

- равенство перед законом государственных и частных партнеров;
- запрет любой дискриминации прав государственных или частных партнеров;
- согласование интересов государственного и частного партнеров с целью достижения взаимной выгоды;
- неизменность на протяжении всего срока действия договора, заключенного в рамках ГЧП, целевого назначения и формы собственности объектов, кото-

рые находятся в государственной или коммунальной собственности или принадлежат Автономной Республике Крым, переданных частному партнеру;

- признание государственными и частными партнерами прав и обязанностей, предусмотренных законодательством Украины и определенных условиями договора, заключенного в рамках ГЧП;
- справедливое распределение рисков, связанных с выполнением договоров, заключенных в рамках ГЧП, между государственными и частными партнерами;
- определение частного партнера на конкурсных началах, кроме случаев, определенных законом.

В целом трудно поспорить с тем фактом, что на основании таких принципов должна строиться вся система отношений относительно сотрудничества частного и государственного/коммунального секторов.

1.3. Объекты ГЧП

В Законе о ГЧП под объектами ГЧП понимаются объекты, которые находятся в государственной или коммунальной собственности или принадлежат Автономной Республике Крым.

Объектами ГЧП могут быть:

- существующие, в частности, воспроизводимые (путем реконструкции, модернизации, технического переоснащения) объекты, в том числе участки недр;
- создаваемые или приобретенные объекты.

Передача объектов государственной или коммунальной собственности или принадлежащих Автономной Республике Крым частному партнеру для выполнения договора, заключенного в рамках ГЧП, не предусматривает переход права собственности на эти объекты к частному партнеру. Такие объекты подлежат возврату государственному партнеру после прекращения действия договора, заключенного в рамках ГЧП.

Право собственности на объекты, которые были достроены, перестроены, реконструированы в рамках ГЧП, принадлежат государственному партнеру. Объектами ГЧП не могут быть объекты, относительно которых принято решение о приватизации, также эти объекты не могут быть приватизированы в течение всего срока осуществления ГЧП.

1.4. Гарантии ЧГП

Одним из предыдущих законопроектов предусматривались неизменные гарантии возмещения всех экономически обоснованных расходов частного партнера. Тем самым частный партнер полностью освобождался от экономического риска, и все риски согласно такому распределению должно было нести государство. В данном пункте следовало бы отобразить то, что государство берет на себя расходы только в том случае, когда это является наиболее рациональным решением. Здесь нужно принять во внимание тот факт, что гарантии могут вызвать потерю заинтересованности частного партнера в эффективном ведении своей хозяйственной деятельности с экономической точки зрения. В Законе о ГЧП уже отсутствует положение о возмещении всех экономически обоснованных расходов.

Что касается распределения рисков, в Законе о ГЧП не прописан порядок их распределения, лишь в принципах ГЧП сказано о справедливом распределении рисков, связанных с выполнением договоров, заключенных в рамках ГЧП, между государственными и частными партнерами.

Среди гарантий, предусмотренных Законом о ГЧП, можно выделить национальный режим инвестирования и другой хозяйственной деятельности для иностранных инвесторов (ст. 19 Закона о ГЧП), а также условие, что законодательство, действовавшее на момент заключения договора, регулирует условия договора на протяжении всего срока его действия, кроме законодательства по вопросам обороны, национальной безопасности, обеспечения гражданского порядка, охраны окружающей среды, стандартов качества товаров (работ, услуг) налогового, валютного, таможенного и законодательства о лицензировании и другого законодательства, регулирующего правоотношения, в которых не действуют принципы равенства сторон (государственного и частного партнеров).

Также стоит отметить, что Закон о ГЧП предусматривает, что в случае если цены (тарифы) на услуги, которые предоставляются в процессе осуществления ГЧП, установлены в размере ниже экономически обоснованных расходов на их предоставление, частный партнер имеет право на возмещение убытков в порядке, установленном законодательством.

В случае если цены (тарифы) на услуги подлежат государственному регулированию, они должны включать средства для компенсации стоимости внесенных частным партнером инвестиций (инвестиционную составляющую), если иное не предусмотрено договором в рамках ГЧП. Причем размер инвестиционной составляющей должен обеспечивать в течение срока действия договора компенсацию расходов частного партнера на осуществление инвестиции.

И один из самых важных вопросов – земельный вопрос – нашел свое отраже-

ние в Законе о ГЧП. В соответствии со ст. 8, в случае если для осуществления государственно-частного партнерства необходимо пользование земельным участком, государственный партнер обеспечивает частному партнеру возможность использования такого участка на срок, установленный договором о ГЧП. Что можно отметить как позитив, порядок и условия получения частным партнером права на пользование земельными участками отмечаются в условиях конкурса по определению частного партнера для заключения договора в рамках ГЧП. Также на заказ государственного партнера должна разрабатываться необходимая документация для выделения земельного участка, что в случае практической реализации этого принципа существенно снизит временные затраты и коррупционную составляющую для частного партнера по сравнению с тем, если бы получением всех необходимых разрешений он занимался самостоятельно.

1.5. Формы ГЧП

ГЧП, согласно ст.5 Закона о ГЧП, реализуется только в договорной форме. Вид договора, который заключается в рамках ГЧП, определяется органом, принимающим решение о проведении ГЧП. Конечно, если широко трактовать понятие «договор», то под него может попасть, например, и устав совместного предприятия (кстати, создание совместного предприятия исторически было первой формой ГЧП). Но законодатель прямо делает указание на определенные виды договоров, исключив из окончательного варианта Закона о ГЧП ранее присутствующую в проекте норму о том, что ГЧП может осуществляться и путем создания юридического лица. Таким образом, приходится отметить, что Закон о ГЧП исключает институциональные формы ГЧП, которые, сами по себе, могут и основываться на договоре. Для легкости, далее под «договорной формой ГЧП» мы будем подразумевать договор об осуществлении сотрудничества в определенной сфере, за исключением договора о создании совместного предприятия.

Концепция развития государственно-частного партнерства в жилищно-коммунальном хозяйстве (утверждена постановлением Кабинета Министров Украины № 1184-р от 16 сентября 2009 года) одним из путей решения имеющихся проблем в этой сфере называет создание совместных предприятий водо- и теплоснабжения и водоотвода. Из терминологии этого постановления следует, что КМ также не считает создание совместных предприятий видом ГЧП. Получается, создание совместных предприятий возможно как минимум в сфере жилищно-коммунального хозяйства, однако это не будет ГЧП. Также нужно учитывать, что этот документ – Концепция, и к тому же был принят предыдущим правительством.

Закон предусматривает следующие договорные формы реализации ГЧП:

— концессия;

- договор о совместной деятельности;
- соглашение о распределении продукции;
- другие договорные формы.

Условия договоров, заключаемых в рамках ГЧП, должны соответствовать требованиям законодательства Украины.

1.6. Критическая оценка

Начав кодификацию ГЧП, законодатель затронул тематику, которая содержит в себе много вызовов. Законодатель при подготовке Закона о ГЧП смог справиться с ними лишь частично.

1.6.1. Законодательное регулирование – да или нет?

Не секрет, что ГЧП функционирует в том числе, если не сказать в особенности, там, где оно не урегулировано специальными законами. Это справедливо, учитывая то, что законодательное регулирование связывает конкретные юридические последствия с определенными предпосылками. Таким образом, в конкретном законе должна быть определена сфера его регулирования. Именно в этом заключается дилемма регулирования ГЧП. Если определить понятие ГЧП слишком широко, оно получится размытым и усложнит правоприменение. Если сузить понятие ГЧП в попытке определить для всех видов ГЧП общий знаменатель, в итоге «выпадут» некоторые возможные виды ГЧП. Именно эта опасность и воплотилась в новом Законе о ГЧП. Несмотря на наши неоднократные указания, в Законе осталось положение, согласно которому объекты ГЧП, находящиеся в государственной или коммунальной собственности, не могут сменить владельца (см. п. 1.3. выше). Классический механизм ГЧП, а именно ВОТ (Build-Operate-Transfer – «Строительство-управление-передача») исключен в Законе о ГЧП. Слишком узкая сфера применения Закона о ГЧП никоим образом не проясняет этот вопрос. Таким образом, определение касается только «совместной работы». Принципы ст. 3 также не продвинулись дальше, поскольку они формулируют само собой разумеющиеся понятия. Возьмем для примера договор об аренде коммунальной собственности. Обе стороны равны перед законом уже согласно общим положениям законодательства, не могут быть дискриминированы, признают законодательство и договор и справедливо распределяют риски (если бы было иначе, стороны не заключили бы договор). Но кому пришлось бы в голову, что в случае простого договора аренды речь идет о модели ГЧП?

Тем не менее, украинский законодатель сознательно сделал выбор в пользу специального законодательного регулирования для ГЧП. С одной стороны, он стал заложником своих собственных действий. Годы подготовки Закона о ГЧП повлекли за собой ожидания, которые больше нельзя было не оправдать. Окончательный отказ от проекта, скорее всего, был бы воспринят как отказ от ГЧП. С другой стороны, наличие законодательного регулирования в сфере ГЧП способно вызвать или ускорить осознание публичным партнером (в особенности территориальными общинами) возможностей выполнения задач совместно с частными партнерами. Также вопрос допустимости такого партнерства должен быть решен в процессе кодификации.

Тем не менее, во все времена существовали альтернативы кодификации. Власть должна была бы направить свои усилия и ресурсы на пилотные проекты ГЧП на разных уровнях и в различных сферах. Таким образом, можно было бы быстрее и яснее ответить на вопросы о допустимости, осуществимости, надежности таких партнеров и экономического эффекта ГЧП.

1.6.2. ГЧП – мечта и действительность

С принятием Закона о ГЧП и его вступлением в силу не должны связываться завышенные ожидания. Тот, кто думает, что теперь инвесторы устремятся в страну, будет разочарован. Крайне важным для удачного осуществления ГЧП прежде всего является вера в надежность публичного партнера и законодательства. В конце концов, как правило, речь идет об инвестициях, которые окупаются только спустя 5-20 лет, и срок действия договоров в таких случаях определяется соответственно.

Таким образом, ключевыми словами ГЧП являются:

- верховенство права;
- политическая стабильность.

Вдобавок к сказанному, также и вопрос финансирования остается для Украины критическим. Часто ошибочно думают, что частный партнер привнесет «свои» деньги. На практике частные партнеры финансируют только лишь около 15-30% самостоятельно, оставшуюся часть они получают на финансовом рынке или в кредит. Те, кто дают деньги, разделяют риски страны.

Но даже в развитых странах ГЧП не происходит само по себе. Законодатель правильно затрагивает в статье 11 Закона о ГЧП анализ эффективности осуществления государственно частного партнерства. Это исходная точка любого размышления. Однако здесь нельзя из-за неправильных предположений принимать желаемое за действительное.

Эффективность: рентабельность в развитых странах часто находится только на уровне 3%. Напротив, в странах переходной экономики рентабельность может достигать 17-25%. Однако предположение, что только ГЧП может гарантировать «доставку в указанное время за указанную сумму», является необоснованным. В качестве сравнительного сценария следует рассматривать ситуацию, когда публичный партнер сам выполняет задание, к примеру, строительный проект. Однако он этого не делает, в большей степени уполномочивая частных партнеров. Правильный вопрос, таким образом, состоит в том, будет ли уполномочивание производиться посредством государственных закупок, или модель ГЧП будет более эффективной (см. п. 1.6.3. ниже).

Подготовка:

Подготовка проекта ГЧП занимает существенно больше времени и денег (консультации органов власти, разработка проекта, разработка проекта договора), чем стандартный процесс реализации государственных закупок. К примеру, чтобы подготовить проект ГЧП относительно строительства автомобильной дороги, понадобятся временные затраты около двух лет и средства на консультации около сотен тысяч евро. Эти расходы будут в дальнейшем, как правило, заложены в проект, но только в том случае, если он осуществится. Публичный партнер, таким образом, несет риск и обязан предоставлять аванс.

Уменьшение бюджетной нагрузки: Во многих моделях ГЧП нагрузка просто откладывается на будущее. В ВОТ-модели публичный партнер возвращает инвестиционные расходы, например, по истечении срока договора. Если кредитный рейтинг публичного партнера более высокий, чем рейтинг частного партнера (это типично для развитых стран), эта модель обходится государству дороже, чем при осуществлении публичных заданий за собственный счет, в таком случае более высокая эффективность или другие преимущества перевешивают этот недостаток. Только в Real-Toll частный партнер несет риск самостоятельно. Но и в таком случае публичный партнер должен все взвесить. Да, в данном случае могут сократиться расходы, но он также отказывается от возможных источников доходов. Из этого можно вывести важный принцип: проекты, которые публичный партнер не может себе позволить осуществить обычным способом, не должны быть превращены в объект ГЧП.

Know-how-Transfer:

Часто такой трансфер метко называют преимуществом регулирования ГЧП. Частный партнер обладает ноу-хау, которого нет у публичного партнера. Этот аргумент так же очевиден, как и бессмыслен. Вне сомнения, публичный партнер не может обладать во всех сферах всеми достижениями науки и техники. Однако он может получить ноу-хау путем государственных закупок. Модель ГЧП не является необходимой в данном случае.

1.6.3. Реальное использование ГЧП

Для начала стоит представить себе, из каких элементов состоит конструкция, которой с трудом можно дать определение:



Важным элементом ГЧП является принцип жизненного цикла и ответственность частного партнера во всех фазах. В отличие от обычной государственной закупки, при ГЧП частный партнер не ограничивается исполнением проекта за достойную цену и планированием наперед в границах гарантийного срока («после нас хоть потоп»), напротив, его помыслы направлены на эффективное выполнение проекта во временных рамках обычной эксплуатации объекта.

Такой подход уже в начальных стадиях будет влиять на определение курса. Частный партнер, например, будет строить не «как можно дешевле», а «как можно долговечнее». Также можно будет избежать убытков на стыковых позициях между планированием, финансированием, сооружением и эксплуатацией.

Еще один важный элемент – это разделение рисков согласно принципу, что каждый несет тот риск, с которым он может справиться лучше другого партнера. Эта мысль отображается в ст.3 Закона о ГЧП.

Из этих принципов, в конце концов, вырастает синергия, которая в конце при экономическом сравнении сможет дать старт проекту ГЧП.

1.6.4. «Новое» определение ГЧП

Рассуждения к п 1.6.3. выше, разумеется, формируют понимание ГЧП в более узком смысле, где речь идет не только о совместной работе, но и о «добавочной стоимости», которая является результатом такой совместной работы. Если взять законодательно определенную форму ГЧП «распределение продукции» (ст.5 Закона о ГЧП), будет ясно, что «добавочная стоимость» не входит в понятие; тут на переднем плане стоит только разделение задач.

Поэтому формы ГЧП можно поделить на простые и квалифицированные.

Простое ГЧП: Тут можно просто согласиться с общепринятым понятием Европейского Союза: «Формы сотрудничества между государственными органами и частными предприятиями с целью финансирования, строительства, обновления, производства или поддержки инфраструктуры или предоставления услуги».

Квалифицированное ГЧП: Осуществление общественной задачи частным партнером на протяжении жизненного цикла объекта, при котором каждый партнер несет те риски, с которыми он может легче справиться, вследствие чего при оценке нагрузки проявляются преимущества для публичного партнера.

При такой попытке дать дефиницию нужно не отклоняться от рассуждений в п. 1.6.1. выше. Потому как мы остаемся верны убеждению: о ГЧП нельзя говорить, ГЧП можно только осуществлять.

2. ОТДЕЛЬНЫЕ ВИДЫ ГЧП

В рамках ГЧП могут заключаться договора между частным и государственным/коммунальным партнером. Предложения о проведении ГЧП могут подаваться органами исполнительной власти, органами местного самоуправления, органом, уполномоченным Советом министров Автономной Республики Крым (если объект ГЧП находится в их собственности) или частным партнером. Предложения рассматриваются органом, уполномоченным Кабинетом Министров Украины, местными советами или Советом министров Автономной Республики Крым или уполномоченными ими органами. Этими же органами осуществляется принятие решения о ГЧП, проведение конкурса и утверждение его результатов, а также заключение договора с победителем конкурса.

Стоит отметить, что договоры, которые предусмотрены как возможные формы ГЧП, регулируются действующим законодательством Украины относительно данных договоров. В случае если для такого договора в предусмотренном Зако-

ном порядке принято решение об осуществлении ГЧП, законодательство Украины применяется с учетом особенностей, предусмотренных Законом о ГЧП.

Закон о ГЧП содержит указание на три договорные формы ГЧП, однако, это не исчерпывающий перечень, так как могут заключаться и другие договоры. В предыдущих законопроектах назывались в качестве форм ГЧП лизинг, аренда государственного имущества, договор управления государственным имуществом. В данной книге не рассматриваются договорные формы, прямо не указанные в ст. 5 Закона о ГЧП, что является закономерным, поскольку трудно охватить все возможные договорные формы осуществления ГЧП или предусмотреть, какие из них дальнейшее законодательное регулирование будет относить к допустимым формам осуществления ГЧП в Украине.

2.1. Концессия

Детальная информация о регулировании концессии в Украине содержится в соответствующем разделе книги.

2.2. Соглашения о распределении продукции (СРП)

2.2.1. Общая характеристика и законодательное регулирование

СРП является одной из наиболее эффективных форм привлечения иностранных инвестиций в разработку месторождений минеральных ресурсов Украины.

Основные положения о заключении соглашений о СРП изложены в Законе Украины «О соглашениях о распределении продукции» от 14 сентября 1999 года (Далее – Закон о СРП). Указанный закон регулирует отношения, которые возникают в процессе выполнения поисковых работ, разведки и добычи полезных ископаемых, распределения произведенной продукции, ее транспортировки, обработки, хранения, переработки, использования, реализации или распоряжения ею другим образом в соответствии с соглашением о распределении продукции.

Согласно статье 4 Закона о СРП в соответствии с соглашением о распределении продукции одна сторона – Украина (далее – государство) поручает другой стороне – инвестору на определенный срок проведение поиска, разведки и добычи полезных ископаемых на определенном участке (участках) недр и ведение связан-

ных с соглашением работ, а инвестор обязуется выполнить порученные работы за свой счет и на свой риск с последующей компенсацией расходов и получением оплаты (вознаграждения) в виде части доходной продукции.

2.2.2. Соглашение о распределении продукции

2.2.2.1. Объекты

Соглашения о распределении продукции могут заключаться относительно отдельных участков недр, которые ограничиваются в пространстве координатами, в пределах которых находятся месторождения полезных ископаемых общегосударственного и местного значения, включая участки недр в пределах континентального шельфа и исключительной (морской) экономической зоны Украины. Перечень участков недр (месторождений полезных ископаемых), которые могут предоставляться для пользования на условиях, определенных СРП, утвержден постановлением КМ Украины от 15 марта 2006 года № 308.

2.2.2.2. Стороны соглашения о распределении продукции

Согласно ст. 5 Закона о СРП сторонами соглашения о распределении продукции являются инвесторы и Кабинет Министров Украины, а также Верховный Совет автономной Республики Крым или орган местного самоуправления, на территории которого находится участок недр, которые заключают соглашение после его согласования с постоянно действующей межведомственной комиссией. Обращаем внимание на противоречие формулировок статей 4 и 5 Закона о СРП относительно определения сторон договора. Решением Конституционного Суда Украины от 6 декабря 2001 года № 17-рп/2001 ч.1 ст.5 признана такой, что соответствует Конституции (конституционной). Положения статей стоит понимать так: одной из сторон соглашения о распределении продукции является государство в лице КМ Украины.

Постоянно действующая межведомственная комиссия образовывается КМ Украины в составе представителей государственных органов, органов местного самоуправления, народных депутатов Украины и уполномочена решать вопросы по организации заключения и выполнения соглашений о распределении продукции.

Инвесторами могут быть:

- граждане Украины,
- иностранцы,

- лица без гражданства,
- юридические лица Украины или других государств, созданные в Украине и за ее пределами, которые имеют соответствующие материально-технологические и экономические возможности или соответствующую квалификацию для пользования недрами, что подтверждено документами, выданными согласно требованиям законодательства страны инвестора.

В случае если инвестором в соглашении выступает объединение юридических лиц, которое не является юридическим лицом, участники такого объединения несут солидарную ответственность по обязательствам, предусмотренным соглашением о распределении продукции.

2.2.2.3. Конкурс

Соглашение о распределении продукции заключается с победителем конкурса, который проводится в порядке, предусмотренном статьей 7 Закона о СРП, а также Инструкцией «Об организации проведения конкурса на заключение соглашения о распределении продукции», утвержденной приказом Министерства экономики и по вопросам европейской интеграции Украины от 23 октября 2001 года № 249.

2.2.2.4. Требования к соглашению о распределении продукции

Рассматриваемый вид соглашений строго регламентируется Законом о СРП, в статьях 8, 9 которого перечислены существенные требования, а также особые условия соглашений о распределении продукции, где определяется, что соглашение должно быть заключено:

1. в письменной форме;
2. в соответствии с требованиями конкурса на заключение такого соглашения;
3. в соответствии с требованиями Закона о СРП.

Особое внимание следует обратить на то, что для соглашений о распределении продукции, которые заключаются относительно поиска, разведки и добычи углеводородного сырья, а также относительно использования месторождений со значительными запасами полезных ископаемых, предусмотрены дополнительные требования.

Если участниками соглашения о распределении продукции являются двое или больше инвесторов, они должны назначить из своего числа одного из инвесторов – Оператора соглашения для представительства их интересов в отношениях

с государством. При этом стороны должны исходить из того, что на Оператора соглашения возлагается организация исполнения работ, предусмотренных соглашением, в частности, относительно ведения учета и отчетности. За действия Оператора инвесторы несут имущественную ответственность перед государством.

2.2.2.5. Разработка проекта соглашения о распределении продукции

Разработка проекта соглашения о распределении продукции осуществляется инвестором с соблюдением норм Закона о СРП в течение трех месяцев со дня официального опубликования результатов конкурса и регистрируется Межведомственной комиссией. Согласование проекта соглашения осуществляется согласно статье 11 Закона, а также в соответствии с Порядком регистрации проектов соглашения о распределении продукции и государственной регистрации соглашения о распределении продукции, утвержденному постановлением КМ Украины от 29 ноября 2000 года № 1756. Кроме того, при разработке и подписании соглашений о распределении продукции следует пользоваться Инструкцией по разработке, согласованию и подписанию соглашения о распределении продукции, утвержденной приказом Министерства экономики, и по вопросам европейской интеграции Украины от 23 октября 2001 года № 249.

2.2.2.6. Государственная регистрация соглашения о распределении продукции

Статьей 15 Закона о СРП предусмотрена государственная регистрация соглашения о распределении продукции, которая происходит в порядке, определенном КМ Украины. Порядок регистрации проектов соглашения о распределении продукции и государственной регистрации соглашения о распределении продукции, утвержден постановлением КМ Украины от 29 ноября 2000 года № 1756. Регистрация первого и окончательного вариантов проектов соглашения о распределении продукции, а также государственная регистрация такого соглашения проводится Межведомственной комиссией по организации заключения и выполнения соглашений о распределении продукции путем внесения ведомостей в журнал № 1 регистрации проектов соглашений о распределении продукции.

2.2.3. Распределение продукции

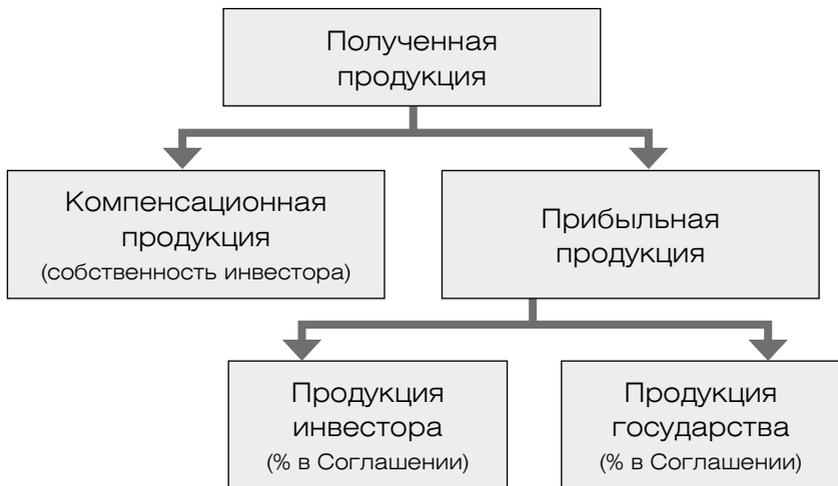
Произведенная продукция подлежит распределению между сторонами соглашения: государством и инвестором (инвесторами) согласно условиям соглашения в таком порядке:

- определение общего объема произведенной (добытой) продукции и ее стоимости;

- определение части компенсационной продукции (которая передается в собственность инвестора в счет компенсации его расходов);
- распределение между государством и инвестором прибыльной продукции;
- передача государству части произведенной продукции соответственно с условиями соглашения или ее денежного эквивалента.

До момента разделения в пункте измерения право собственности на всю произведенную продукцию принадлежит государству. С момента распределения продукции в пункте измерения инвестор приобретает право собственности на компенсационную продукцию и часть прибыльной продукции, определенной соглашением; остальная продукция остается в собственности государства.

СХЕМА РАСПРЕДЕЛЕНИЯ ПРОДУКЦИИ:



2.2.4. Преимущества соглашения о распределении продукции для инвесторов

Спецификой правоотношений по пользованию недрами на условиях распределения продукции является использование особенного правового режима, который предусматривает замену налогов, сборов, пошлины и других обязательных платежей распределением произведенной продукции.

То есть в течение срока действия соглашения о распределении продукции и в пределах деятельности, связанной с выполнением этого соглашения, удержание с инвестора общегосударственных и местных налогов и сборов (обязательных платежей), предусмотренных законодательством, кроме указанных ниже, заменяется распределением произведенной продукции между государством и инвестором на условиях такого соглашения.

Частью 3 ст. 25 Закона о СРП предусмотрены налоги и сборы, которые подлежат уплате инвесторами:

- налог на добавленную стоимость;
- налог на доход предприятий;
- сбор за геологоразведочные работы, выполненные за счет государственного бюджета, определенный в соглашении о распределении продукции;
- взносы на общеобязательное государственное социальное страхование украинских рабочих и иностранных граждан, принятых на работу в Украине;
- сбор на обязательное государственное пенсионное страхование украинских рабочих и иностранных граждан, принятых на работу в Украине;
- платежи за пользование недрами, определенные в соглашении о распределении продукции.

Не подлежат уплате инвесторами такие налоги и сборы, как сбор за специальное использование природных ресурсов, сбор за загрязнение окружающей среды, рентные платежи, коммунальные и другие платежи, которые не указаны в части 3 ст. 25 Закона о СРП.

2.2.5. Лицензирование

Согласно Закону Украины «О лицензировании некоторых видов хозяйственной деятельности» поиск (разведка) полезных ископаемых относится к тем видам деятельности, которые подлежат лицензированию. Условия проведения работ по указанному выше виду хозяйственной деятельности определены в Лицензионных условиях ведения хозяйственной деятельности по поиску (разведке) полезных ископаемых, утвержденных приказом Государственного комитета Украины по вопросам регуляторной политики и предпринимательства и Министерства экологии и природных ресурсов от 13 февраля 2001 № 31/51.

На инвестора и всех его подрядчиков не распространяется режим лицензирования и квотирования во время ввоза в Украину принадлежащего ему или арендо-

ванного оборудования, материалов и другого имущества, необходимого для проведения работ, определенных соглашением о распределении продукции.

На продукцию, произведенную инвестором, право собственности на которую перешло к нему в соответствии с условиями соглашения, не распространяется режим лицензирования и квотирования при экспорте, а также аналогичные ограничения при реализации продукции на территории Украины.

2.3. Совместная деятельность

2.3.1. Общая характеристика

Договор о совместной деятельности (СД) регулируется Гражданским кодексом Украины.

Согласно ст. 1130 ГК Украины, по договору о совместной деятельности, который заключается в письменной форме, стороны (участники) обязываются совместно действовать без создания юридического лица для достижения определенной цели, которая не противоречит закону. Общая деятельность может осуществляться на основе объединения вкладов участников (простое общество) или без объединения вкладов участников. Договор о совместной деятельности без объединения вкладов законодательством урегулирован в минимальном количестве, что позволяет сторонам иметь широкое поле для определения условий договора. Единственное, что урегулировано ГК, это форма договора о СД. Часть 1 ст. 1131 устанавливает обязательную письменную форму для договора о СД, хотя она не является строгой. Согласно статье 218 ГК установлено, что если договор заключен с нарушением условия о письменной форме, и недействительность договора в таком случае прямо не предусмотрена законодательством, то такой договор является действительным. Но в случае возникновения споров, суд не сможет принять решение, основываясь на показаниях свидетелей.

Далее подробнее рассмотрим регулирование договора о СД с объединением вкладов (простого общества).

2.3.2. Простое товарищество

СД, осуществляемая на основе объединения вкладов участников без создания юридического лица, получила название простого товарищества.

2.3.2.1. Содержание договора простого товарищества (далее – ПТ)

Основными обязанностями участника договора ПТ являются:

- 1) внесение вклада в общее дело (ст. 1133);
- 2) ведение совместно с другими участниками предусмотренной договором деятельности (ст. 1135);
- 3) содержание общего имущества и возмещение расходов и убытков (ст. 1134 и 1137).

Основными правами участника ПТ являются:

- 1) право действовать от имени всех участников в рамках договора, если договором не предусмотрено, что ведение дел осуществляется отдельными участника или совместно всеми участниками договора ПТ (ст. 1135);
- 2) право на получение информации об общих делах (ст. 1136);
- 3) право на распределение прибыли (ст. 1139);
- 4) право на выделение доли в общем имуществе (ст. 1140);
- 5) право на прекращение договора (ст. 1141).

2.3.2.2. Вклады участников ПТ

Согласно ч. 1 ст. 1133:

«Вкладом участника считается все то, что он вносит в совместную деятельность (общее имущество), в том числе денежные средства, иное имущество, профессиональные и иные знания, навыки и умения, а также деловая репутация и деловые связи».

Вкладом в ПТ может быть не только собственное имущество участника, но и имущество, которым он владеет на других правах (например, на правах аренды, пользования имуществом и т. п.). Правда, передать в подобном случае в качестве вклада участник может не само имущество, а лишь соответствующие права на него.

В ч. 2 ст. 1133 содержится норма, согласно которой вклады участников считаются равными по стоимости, если иное не следует из договора ПТ или фактических обстоятельств. На практике участники ПТ от равенства долей, как правило, отказываются, ставя их размер в зависимость от денежной оценки вклада, производимой по согласию между участниками.

Согласие участников по поводу размеров и порядка внесения вкладов в общее имущество является существенным условием договора ПТ. При его отсутствии договор считается незаключенным.

2.3.2.3. Ведение общих дел участников

Совместная деятельность нескольких лиц, направленная на достижение общей цели, невозможна без координации усилий участников, то есть без управления.

Управление общими делами осуществляется участниками совместно, если иное не предусмотрено договором (ч. 5 ст. 1135). В ст. 1135 Гражданского Кодекса Украины определены три формы ведения общих дел участников:

- а) от имени участников вправе действовать каждый;
- б) общие дела ведутся специально назначенным участником (-ами);
- в) общие дела ведутся совместно всеми участниками. В таком случае для совершения любой сделки в интересах СД требуется согласие всех участников. Использование последней формы не всегда целесообразно из-за ее громоздкости по сравнению с другими.

Обычно на практике применяется вторая форма, которая предусматривает, как правило, возложение на участника, являющегося юридическим лицом и назначенного вести общие дела, обязанности по ведению бухгалтерского учета общего имущества (ч. 2 ст. 1134). Похожие положения закреплены и в налоговом законодательстве, согласно которому налоговый учет результатов СД ведется одним плательщиком налога, уполномоченным на это другими сторонами договора, отдельно от учета хозяйственных результатов деятельности такого плательщика налога (пп. 7.7.2 Закона о налогообложении прибыли предприятий). Налоговое законодательство Украины требует регистрации таких договоров в органах налоговой службы, соответственно письменная форма является обязательной. Уполномоченный участник регистрирует договор в налоговой инспекции в соответствии с Инструкцией о порядке учета налогоплательщиков, утвержденной Приказом Государственной налоговой администрации Украины от 19 февраля 1998 года № 80. Таким образом, несмотря на то, что ведение совместной деятельности не предусматривает создание юридического лица, тем не менее, уполномоченное лицо получает справку от налоговых органов специально для ведения совместной деятельности. Учет результатов совместной деятельности регулируется Порядком ведения налогового учета результатов совместной деятельности на территории Украины без создания юридического лица, утвержденным приказом Государственной налоговой администрации Украины от 30 сентября 2004 г. N 571.

Другим участникам предоставлено также право ознакомления со всеми бухгалтерскими и другими документами, связанными с осуществлением совместной деятельности. В договоре необходимо заранее указать сроки предоставления и объем информации, необходимой для формирования отчетной, налоговой и другой документации. Отказ от этого права, в том числе по согласованию всех участников договора, является ничтожным, т.е. таким, который является недействительным с момента его вынесения или принятия.

Полномочия могут подтверждаться заключенным в письменной форме договором (ч. 2 ст. 1135) и доверенностью, которая подписана остальными участниками. Эти два способа могут использоваться как при первой, так и при второй формах ведения общих дел.

Гражданским Кодексом, а именно – ч. 5 ст. 1135, устанавливается, что:

«Решения по общим делам участников принимаются участниками по общему согласию, если иное не установлено договором простого товарищества».

Это означает, что по общему правилу решения при ведении общих дел принимаются на основе консенсуса, то есть все участники (в том числе обладающие незначительной долей) должны быть согласны с данным решением. Если же метод консенсуса не устраивает участников (или кого-либо из участников), то они, учитывая диспозитивность договора СД, могут зафиксировать в нем иной порядок принятия решений (например, принятие решений простым или квалифицированным большинством).

2.4. Совместные предприятия как форма сотрудничества частного и публичного секторов

Закон о ГЧП предполагает реализацию ГЧП только на договорных основаниях. Однако для целей данной книги мы считаем целесообразным рассмотреть такой часто встречающийся механизм сотрудничества государства и частных партнеров, как создание совместных предприятий.

2.4.1. Общие положения и законодательное регулирование

Украинское законодательство определяет правовые формы участия государства в гражданских отношениях.

В ст. 167 Гражданского Кодекса Украины установлены правовые формы участия государства в гражданских отношениях, согласно которым государство действует в гражданских отношениях на равных правах с другими участниками этих отношений.

Государство может создавать юридические лица публичного права (государственные предприятия) в случаях и в порядке, установленных Конституцией Украины и законом. Также государство может создавать юридические лица частного права (предпринимательские общества и т.п.), принимать участие в их деятельности на общих основаниях, если другое не установлено законом. Аналогичная норма относительно территориальных общин содержится в ст. 169 ГК Украины.

2.4.2. Понятие совместного предприятия

Основателями совместных предприятий могут быть юридические лица и граждане Украины и других государств.

В зависимости от этого существует два вида совместных предприятий:

- а) обычные (национальные) совместные предприятия;
- б) совместные предприятия с иностранными инвестициями.

Совместное предприятие с иностранными инвестициями – это предприятие (организация) любой организационно-правовой формы, созданное согласно законодательству Украины, иностранная инвестиция в уставном капитале которого составляет не менее 10 процентов (согласно ст. 116 Хозяйственного кодекса). Предприятие получает статус предприятия с иностранными инвестициями со дня зачисления иностранной инвестиции на его баланс. Правовое положение и деятельность таких предприятий регулируются законами Украины «О режиме иностранного инвестирования» от 19 марта 1996 года и «О внешнеэкономической деятельности» от 16 апреля 1991 года.

2.4.3. Порядок создания и действующие ограничения

В соответствии с декретом КМ Украины «Об упорядочивании деятельности субъектов предпринимательской деятельности, созданных при участии государственных предприятий» от 31 декабря 1992 года № 24-92, государственные предприятия, за некоторым исключением, не могут выступать учредителями предприятий любых организационных форм и видов, хозяйственных обществ, кооперативов.

Согласно ст. 5 Постановления Верховного Совета Украины «О временном положении о Фонде Государственного имущества» от 7 июля 1992 года № 2558-

XII, право принимать участие в создании совместных предприятий, в уставной капитал которых передается имущество, находящееся в общегосударственной собственности, принадлежит Фонду государственного имущества Украины.

Однако ч. 7 ст. 11 ЗУ «Об управлении объектами государственной собственности» устанавливает, что создание хозяйственных организаций на базе объектов государственной собственности осуществляется при условии, что размер корпоративных прав государства будет превышать 50% от их уставного капитала, тем самым обеспечивая контроль государства над деятельностью такого общества (совместного предприятия). Иностранные субъекты хозяйствования могут выступить инициаторами создания совместных предприятий с украинским государством. Для этого они должны обратиться в Фонд Государственного имущества с инициативой о создании хозяйственного общества, в том числе предприятий с иностранными инвестициями, в уставный капитал которых передается имущество, имущественные права и другие активы, которые являются государственной собственностью.

Согласно ст. 60 Закона Украины «О местном самоуправлении» от 21 мая 1997 года № 280/97-ВР, все имущество коммунальной собственности, в том числе и предприятий коммунальной собственности, принадлежит территориальным общинам. Управление таким имуществом совершается соответствующими органами местного самоуправления.

В соответствии со ст. 26 Закона о местном самоуправлении, к исключительной компетенции сельских, поселковых, городских советов относится решение в соответствии с законодательством вопросов о создании предприятий коммунальной собственности и создании предприятиями коммунальной собственности совместных предприятий, в том числе с иностранными инвестициями. Таким образом, для создания предприятием коммунальной собственности совместного общества необходимо согласие соответствующего органа местного самоуправления.

В соответствии со ст. 86 Хозяйственного кодекса Украины, вкладами участников и основателей хозяйственного общества могут быть дома, сооружения, оборудование и другие материальные ценности, ценные бумаги, права пользования землей, водой и другими природными ресурсами, домами, сооружениями, а также другие имущественные права (включая имущественные права на объекты интеллектуальной собственности), средства, в том числе в иностранной валюте. Запрещается использовать для формирования уставного капитала общества бюджетные средства, средства, полученные в кредит и под залог, кроме случаев, предусмотренных Законом Украины «О первоочередных мерах относительно предотвращения негативных последствий финансового кризиса и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Украины» на протяжении срока его действия.

Кроме того, при основании совместного предприятия нужно обращать внимание на антимонопольные предписания. Здесь следует учитывать, в частности случаи, когда:

- размер внутренних и иностранных активов и/или оборота участника концентрации с учетом контрольных отношений во время последнего финансового года превышает 12 млн. евро (рассчитанный по обменному курсу Национального банка Украины в последний день финансового года), и при этом:
 - размер внутренних и иностранных активов и/или оборота минимум 2 участников концентрации с учетом контрольных отношений превышает 1 млн. евро на участника (рассчитанного по обменному курсу Национального банка Украины в последний день финансового года), и
 - размер внутренних (находящихся в Украине) активов и/или оборота минимум одного из участников концентрации с учетом контрольных отношений превышает 1 млн. евро (рассчитанные по обменному курсу Национального банка Украины в последний день финансового года).

Подробнее об этом можно узнать из публикации «M&A Guide» нашей компании.

3. ФИНАНСИРОВАНИЕ

В зависимости от вида модели ГЧП кроме классического финансирования¹ с привлеченным капиталом учитываются различные типичные для ГЧП модели финансирования, о которых сказано ниже.

1 *Стоит также отметить, что в финансировании проекта ГЧП может участвовать и государственный партнер (как правило, в проектах по схеме, когда государственный партнер платит частному партнеру за созданным частным партнером блага – availability fee, performance fee). В данной ситуации сложности могут возникнуть из-за того, что распределение государственных/муниципальных средств утверждается соответствующим бюджетом. И в действующем, и в новом Бюджетном кодексе Украины от 21 июня 2001 года № 2542-III, который вступит в силу 01.01.2011 года, предусмотрено, что бюджеты (и государственный, и местные) принимаются на 1 календарный год. Поскольку проекты ГЧП длятся заведомо дольше, могут возникнуть проблемы в случае не предусмотренного очередным бюджетом финансирования для проекта.*

В новом Бюджетном кодексе Украины содержится норма, что расходы по инвестиционным программам, длящимся более 1 года, включаются в Прогноз Государственного бюджета (местных бюджетов) на следующие два года. Этот Прогноз утверждается через месяц после принятия Закона о Госбюджете (утверждения местного бюджета) Кабинетом Министров Украины (соответствующими администрациями или исполкомами советов). По бюджетной программе, которая обеспечивает в течение нескольких лет выполнение инвестиционных программ (проектов), Кабинет Министров Украины (соответствующие администрации или исполнительные комитеты советов) принимает меры относительно приоритетности предоставления бюджетных средств на следующий бюджетный период в проекте закона о Государственном бюджете Украины (проекте решения о местном бюджете) для продолжения таких инвестиционных программ (проектов).

3.1. Финансирование проекта

В случае финансирования проекта (project finance) речь идет о финансировании конкретного долгосрочного проекта. В этом случае проект, как правило, реализуется через целевую компанию (SPV- Special Purpose Vehicle), которая часто основывается уже при проведении конкурса. В этой целевой компании кроме предпринимателей, которые занимаются предоставлением услуг, могут участвовать институциональные инвесторы («спонсоры», такие как private-equity компании, пенсионные фонды и т.д.). Основная часть финансирования, однако, остается за привлеченным капиталом (как правило – банковская ссуда). Соотношение собственного и привлеченного капиталов практически составляет приблизительно 15 к 85 процентам. Возврат кредита производится при чистом финансировании проекта только с прибыли проектного общества, которое, как правило, самостоятельно несет всю ответственность. Таким образом, кредитный рейтинг определяется при оценке рисков по проекту.

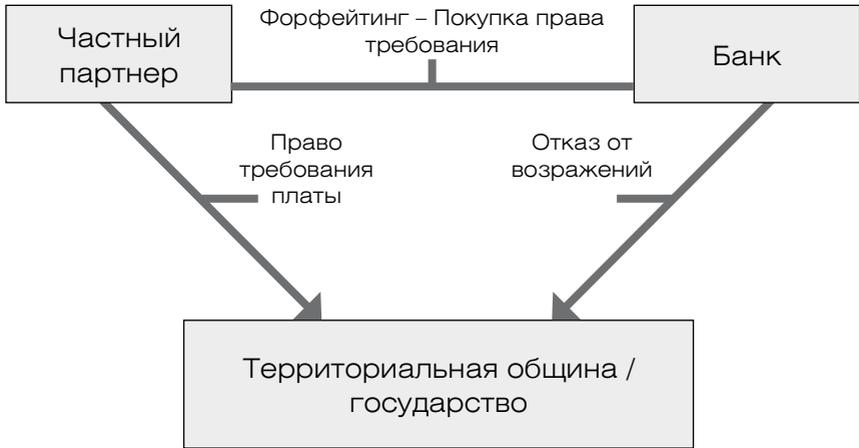
В условиях финансового кризиса создать чистую модель финансирования проекта будет сложнее.

3.2. Форфейтинг

Форфейтинг может реализоваться в случае, когда частный партнер продает услуги публичному партнеру, но изначально испытывает потребность в привлеченном капитале (например: частный партнер строит школу, которую он после завершения строительства сдает в аренду территориальной общине на 30 лет). Чтобы проект был прибыльным для частного партнера, стоимость кредита должна быть передана публичному партнеру посредством арендной платы. Таким образом, публичный партнер в итоге будет обременен, как правило, более высокими процентами по кредиту для частных лиц. Чтобы воспользоваться преимуществами более выгодных условий получения кредита публичным партнером (благоприятный кредитный рейтинг по сравнению с кредитным рейтингом частного лица), частный партнер может продать финансирующему банку свои права требования (например, относительно арендных платежей территориальных общин). Если публичный партнер сразу отказывается от возражений против требований банка, то в таком случае кредитный риск будет таким же, как и при стандартном кредитовании публичного партнера. В результате, частному партнеру может быть предоставлено финансирование на условиях, близких к условиям кредитования публичного партнера.

Насколько преимущества этого вида финансирования могут использоваться в Украине, зависит от развития кредитных рейтингов. В любом случае нельзя заранее сказать, что украинское государство и территориальные общины в Украине само собой являются более кредитоспособными, чем какое-либо частное предприятие.

СХЕМАТИЧЕСКИ ЭТО ВЫГЛЯДИТ СЛЕДУЮЩИМ ОБРАЗОМ:



4. ГЧП И ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО ОБ ИНВЕСТИЦИОННОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

В связи с тем, что многие специалисты считают, что Закон о ГЧП регулирует отношения, аналогичные по своей сути отношениям, которые регулирует действующее законодательство об инвестициях, ниже мы предоставим оценку соответствующих нормативно-правовых актов в сфере регулирования инвестиционной деятельности.

4.1. Общее регулирование инвестиционной деятельности

Основными законодательными актами, с которыми Закон о ГЧП может конкурировать, являются Закон Украины «Об инвестиционной деятельности» от 18 сентября 1991 года № 1560-ХІІ и Закон Украины «О режиме иностранного инвестирования» от 19 марта 1996 года № 93/96-ВР.

Действительно, исходя из определений, данных в Законе «Об инвестиционной

деятельности» и Законе о ГЧП, можно отметить сходность объектов их правового регулирования. Так, согласно Закону «Об инвестиционной деятельности» инвестициями являются все виды имущественных и интеллектуальных ценностей, которые вкладываются в объекты предпринимательской и других видов деятельности, в результате которой создается прибыль (доход) или достигается социальный эффект, инвестиционная деятельность же является деятельностью по реализации инвестиций. Анализ данного выше понятия ГЧП позволяет отметить сходность понятий ГЧП и инвестиционной деятельности.

Важно заметить, что если не разграничить четко предмет правового регулирования каждого из этих актов, то на практике могут возникнуть проблемы правоприменительного характера.

Закон «Об инвестиционной деятельности» является рамочным для всех форм и видов инвестиционной деятельности. Он содержит основные принципы совершения инвестиционной деятельности на территории Украины. Закон «О режиме иностранного инвестирования» содержит в основном специальные нормы, которые регулируют порядок иностранного инвестирования как вида инвестиционной деятельности.

Закон о ГЧП, хотя и не содержит прямой нормы об этом, по сути, является регулирующим актом относительно такого специфического вида инвестиционной (в том числе и иностранной) деятельности, как государственно-частное партнерство, которое может проявляться во многих формах. Таким образом, нормы Закона «Об инвестиционной деятельности» и Закона «О режиме иностранного инвестирования» могут и должны будут применяться к разным формам государственно-частного партнерства в той части, которая не будет урегулирована и не будет противоречить положениям принятого Закона о государственно-частном партнерстве, который будет выступать в роли специального закона по отношению к ним. Далее дана краткая характеристика Закона «Об инвестиционной деятельности» и Закона «О режиме иностранного инвестирования».

4.2. Закон Украины «Об инвестиционной деятельности»

Инвестиционная деятельность – это деятельность по реализации инвестиций, которая может осуществляться с помощью собственных или привлеченных средств, бюджетных ассигнований в форме средств, ценных бумаг, движимого и недвижимого имущества, прав интеллектуальной собственности, «ноу-хау» и т.д. Таким образом, почти любая деятельность, связанная с вложением каких-либо средств с целью получения прибыли, является инвестиционной.

Закон Украины «Об инвестиционной деятельности» скорее является «манифестом свободы предпринимательской деятельности», чем источником эффективного регулирования в указанной сфере. Но, учитывая время принятия Закона (1991 год – провозглашение независимости Украины, переход к свободной предпринимательской деятельности), становится понятным почти полное отсутствие норм регуляторного характера, поскольку его основная суть – не столько урегулировать, сколько создать основу, рамки для инвестиционной деятельности. Таким образом, ввиду того, что Закон Украины «Об инвестиционной деятельности» не имеет регуляторного характера, мы не видим оснований для конкуренции норм этого закона и законопроекта о ГЧП, которая могла бы быть значимой для практики.

Законом предусмотрены некоторые гарантии деятельности субъектов инвестиционной деятельности – гарантия сохранения первоначальных условий договоров в случае изменений законодательства, ухудшающих положение таких субъектов, защита от вмешательства со стороны государственных органов и должностных лиц, право на возмещение причиненных органами власти убытков, гарантии защиты инвестиций, в том числе, в случае их принудительного отчуждения.

4.3. Закон Украины «О режиме иностранного инвестирования»

Большое количество норм Закона Украины «О режиме иностранного инвестирования» дублирует положения Закона Украины «Об инвестиционной деятельности», лишь немного изменяя их. Это касается и гарантий. Более детально прописаны порядок и условия возмещения убытков, гарантия неизменности законодательного регулирования.

Регуляторный характер имеют нормы Закона «О режиме иностранного инвестирования», которые устанавливают порядок регистрации инвестиций.

Государственная регистрация иностранных инвестиций осуществляется на протяжении трех рабочих дней после фактического их внесения в порядке, определенном Кабинетом Министров Украины. При этом отказ в государственной регистрации иностранных инвестиций возможен лишь в случае нарушения установленного порядка регистрации. Отказ по мотивам ее нецелесообразности не допускается. Отказ должен быть оформлен в письменном виде с указанием причин отказа и может быть обжалован в судебном порядке.

Незарегистрированные иностранные инвестиции не дают права на получение льгот и гарантий, предусмотренных этим законом. Например, имущество, которое ввозится в Украину как взнос иностранного инвестора в уставный капитал

предприятий с иностранными инвестициями (кроме товаров для реализации или собственного потребления), освобождается от обложения пошлиной.

При этом таможенные органы осуществляют пропуск такого имущества на территорию Украины на основании выданного предприятием простого векселя на сумму пошлины с отсрочкой платежа не более чем на 30 календарных дней со дня оформления ввозной грузовой таможенной декларации. Вексель погашается и ввозная пошлина не взимается, если в период, на который дается отсрочка платежа, отмеченное имущество зачтено на баланс предприятия и налоговой инспекцией по местонахождению предприятия сделана отметка об этом на экземпляре векселя.

Если на протяжении трех лет со дня зачисления иностранной инвестиции на баланс предприятия с иностранными инвестициями имущество, которое было ввезено в Украину как взнос иностранного инвестора в уставный капитал, отчуждается, в том числе в связи с прекращением деятельности этого предприятия (кроме вывоза иностранной инвестиции за границу), предприятие с иностранными инвестициями платит ввозную пошлину, которая рассчитывается исходя из таможенной стоимости этого имущества.

Также в Законе Украины «О режиме иностранного инвестирования» имеются ссылки на договоры концессии, совместной деятельности, распределения продукции, которые прямо пересекаются с нормами Закона о ГЧП. Но закон ограничивается только отсылочными нормами, которые отсылают к специальным нормативно-правовым актам в соответствующей сфере. Подробнее информацию о законодательном регулировании этих договоров можно найти в соответствующих разделах книги.

Глава 2.

КОНЦЕССИИ В УКРАИНЕ

1. ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО УКРАИНЫ О КОНЦЕССИЯХ

1.1. Общие положения

Правовое регулирование концессионной деятельности в Украине осуществляется в первую очередь Хозяйственным кодексом Украины от 16 января 2003 г. № 436-IV, в котором предусмотрены общие положения относительно концессионной деятельности в Украине, и Законом Украины «О концессиях» от 16 июля 1999 года № 997-XIV (далее – Закон «О концессиях»).

Закон «О концессиях», принятый в 1999 году действует в редакции от 15 января 2009 года с последующими изменениями, в том числе внесенными Законом о ГЧП, которые вступят в силу 31 октября 2010 года. Для облегчения изложения книги в дальнейшем мы не будем уточнять дату внесенных изменений, в том числе и тех, которые внесены Законом о ГЧП.

1.2. Определение концессии

Понятие концессии дается в Законе «О концессиях», согласно которому концессия – это предоставление уполномоченным органом исполнительной власти или органом местного самоуправления юридическому или физическому лицу (субъекту предпринимательской деятельности) права на создание (строительство) и (или) управление (эксплуатацию) объекта концессии при условии выполнения всех нижеприведенных требований:

- с целью удовлетворения общественных потребностей;
- на основании концессионного договора;
- на платной основе;
- на срочной основе;

- при условии взятия концессионером на себя обязательств по созданию (строительству) и (или) управлению (эксплуатации) объекта концессии, имущественной ответственности и возможного предпринимательского риска.

Передача имущества в концессию не влечет за собой перехода права собственности на это имущество к концессионеру и не прекращает права государственной или коммунальной собственности на эти объекты. Имущество, созданное для исполнения условий договора, является объектом права государственной или коммунальной собственности.

Принципами концессионной деятельности являются:

- сочетание государственного регулирования концессионной деятельности и осуществления ее на основании концессионного договора;
- выбор концессионеров преимущественно на конкурсной основе;
- комплексное использование объекта концессии;
- платное использование объекта концессии;
- участие государства, органов местного самоуправления в частичном финансировании объектов концессии социального назначения;
- взаимная выгода сторон в концессионном договоре;
- распределение рисков между сторонами концессионного договора;
- государственные гарантии капиталовложений концессионеров;
- стабильность условий концессионных договоров;
- обеспечение прав и законных интересов потребителей продукции (услуг) предоставляемых концессионерами.

1.3. Субъекты концессионной деятельности

Договор концессии заключается между концедентом и концессионером.

Концедентом согласно действующей редакции Закона Украины «О концессиях» выступает орган исполнительной власти или соответствующий орган местного самоуправления, уполномоченный соответственно КМ Украины или органами

местного самоуправления на заключение концессионного договора (для объектов права государственной и коммунальной собственности соответственно).

Концессионер – субъект предпринимательской деятельности, который в соответствии с этим Законом на основании договора получил концессию. Согласно изменениям, которые были внесены Законом о ГЧП, на стороне концессионера могут выступать несколько лиц (по аналогии, как и на стороне государственного партнера в соответствии с Законом о ГЧП могут выступать несколько лиц).

1.4. Сферы концессионной деятельности

Концессия предоставляется в следующих сферах хозяйственной деятельности:

- водоснабжение, отвод и очистка стоковых вод, обеспечение функционирования оросительных и осушительных систем;
- предоставление услуг городским общественным транспортом;
- сбор и утилизация мусора, обработка отходов;
- поиск, разведка месторождений полезных ископаемых и их добыча;
- строительство (комплекс дорожно-транспортных работ, связанных со строительством, реконструкцией, капитальным ремонтом) и/или эксплуатация автомобильных дорог, объектов дорожного хозяйства, других дорожных сооружений;
- строительство и/или эксплуатация железной дороги, аэропортов, взлетно-посадочных полос на аэродромах, мостов, путевых эстакад, тоннелей, других путей сообщения, метрополитенов, морских и речных портов и их инфраструктуры;
- машиностроение;
- здравоохранение;
- предоставление телекоммуникационных услуг, в том числе с использованием телесетей;
- предоставление почтовых услуг;
- производство, транспортировка и снабжение теплом и распределение и снабжение природного газа;

- производство и (или) транспортировка электроэнергии;
- общественное питание;
- строительство жилых домов;
- предоставление услуг в жилищно-эксплуатационной сфере;
- использование объектов социально-культурного назначения (за исключением тех, которые расположены в рекреационных зонах);
- создание коммунальных служб парковки автомобилей;
- предоставление ритуальных услуг;
- строительство и эксплуатация гостиниц туристических комплексов, кемпингов и других соответствующих объектов туристической индустрии;
- строительство, реконструкция и эксплуатация внутренне-хозяйственных мелиорационных систем и отдельных объектов их инженерной инфраструктуры.

Местные советы имеют право принимать решение относительно дополнительного перечня сфер хозяйственной деятельности, в которых объекты права коммунальной собственности могут передаваться в концессию, исключительно на своих пленарных заседаниях.

1.5. Объекты концессии

В концессию передаются объекты права государственной и коммунальной собственности. Такими объектами могут выступать:

- имущество предприятий, являющихся целостными имущественными комплексами или системой целостных имущественных комплексов, которые обеспечивают комплексное предоставление услуг (последние изменения, внесенные Законом о ГЧП, детализируют перечень имущества, которое передается в концессию, а также порядок такой передачи);
- объекты незавершенного строительства и законсервированные объекты, которые могут быть достроены с целью их использования для предоставления услуг по удовлетворению общественных потребностей;
- объекты, специально построенные в соответствии с условиями концессионного договора, для удовлетворения общественных потребностей.

Перечень объектов права государственной собственности, относительно которых будет проводиться конкурс (обязательный этап перед заключением концессионного договора) утверждает КМ, перечень объектов права коммунальной собственности – соответствующие местные советы на пленарных заседаниях.

Перечень объектов права государственной собственности, которые могут предоставляться в концессию, на данный момент утвержден Постановлением КМ Украины от 11 декабря 1999 года № 2293.

1.6. Концессионный конкурс

1.6.1. Общие положения

Порядок и условия проведения концессионного конкурса закреплены в Законе «О концессиях», а также в Положении о проведении концессионного конкурса и заключении концессионных договоров на объекты права государственной и коммунальной собственности, которые предоставляются в концессию, утвержденным Постановлением КМ Украины от 12 апреля 2000 г. № 642.

Концессионный конкурс организывает и проводит концедент. Он утверждает условия концессионного конкурса, конкурсную комиссию, готовит конкурсную документацию, определяет размер регистрационного взноса, допускает или не допускает претендентов к участию в конкурсе.

1.6.2. Объявление конкурса

Информация о конкурсе публикуется в газетах «Урядовый Курьер» и «Голос Украины», или печатном средстве массовой информации соответствующего местного совета (при передаче объектов права государственной или коммунальной собственности соответственно).

Информация о конкурсе должна содержать данные о:

- органе, который предоставляет концессию;
- объекте концессии (наименование, характеристики);
- размере регистрационного взноса;
- сроке, на который предоставляется концессия;
- сроке, до которого подаются заявки;

- сроке оглашения результатов;
- уполномоченном органе, к которому можно обратиться за предоставлением дополнительной информации (условий предоставления земельного участка, объема исполнения работ концессионером, объема сведений о концессионере, его основных обязательств, финансовых и других гарантий концедента, особенных требований в сфере охраны окружающей среды и труда).

1.6.3. Подача заявок на участие в конкурсе

Для регистрации на участие в конкурсе в качестве претендента на концессию необходимо уплатить регистрационный сбор в размере от 1 до 10 необлагаемых налогом минимумов доходов граждан (что составляет по состоянию на сентябрь 2010 года соответственно 17 и 170 гривен).

Заявки на участие в концессионном конкурсе и предложения подаются в течение 60 календарных дней после объявления конкурса и рассматриваются в течение 45 календарных дней с последнего дня подачи заявки.

Заявка на участие в концессионном конкурсе должна содержать такие сведения:

относительно физических лиц:

- фамилия, имя и отчество, другие паспортные данные;
- наличие банковских реквизитов;
- декларация о доходах;
- телефон, телефакс;

относительно юридических лиц:

- полное наименование, местонахождение, телефон, телефакс;
- дата, место и орган регистрации;
- организационно-правовая форма;
- общие сведения о должностных лицах.

К заявке прилагаются:

- удостоверенные в установленном порядке копии устава или других учредительных документов, свидетельства о государственной регистрации субъекта предпринимательской деятельности;
- данные, подтверждающие возможность претендента обеспечить надлежащее финансирование своей концессионной деятельности;

- баланс предприятия – для резидентов;
- отчет о финансовых результатах и их использование – для резидентов;
- отчет о финансово-имущественном состоянии предприятия – для резидентов;
- расшифровка дебиторской и кредиторской задолженности с обозначением дат их возникновения;
- сведения относительно наличия опыта и возможности технологического и организационного обеспечения такой деятельности.

Заявку подписывают уполномоченные должностные лица претендента (в необходимых случаях – также главный бухгалтер) и заверяет печатью претендент.

Концедент обязан отклонить заявку претендента в случае преднамеренного предоставления претендентом сознательно неправдивой информации о себе, представления им неполной или неточной информации.

1.6.4. Проведение конкурса заявок

По результатам конкурса комиссия готовит выводы концеденту для определения победителя.

Победителем концессионного конкурса признается претендент, который предложил наилучшие условия осуществления концессии, в соответствии с условиями концессионного конкурса.

Основными критериями определения победителя концессионного конкурса являются:

- надежность концессионера, серьезность его намерений и намерений его партнеров;
- наиболее выгодная и надежная схема финансирования проекта (на стадиях строительства или реконструкции объекта концессии);
- наибольшая часть собственных средств, которые вкладываются претендентом в финансирование объекта концессии;
- размер расходов по эксплуатации объекта концессии, который обеспечивает оптимальную прибыльность от эксплуатации объекта концессии, его самоокупаемость;
- кратчайшие сроки окупаемости объекта концессии, поступления прибыли;
- кратчайшие сроки строительства или реконструкции объекта концессии;

- наилучшие условия использования объекта концессии для предоставления услуг относительно удовлетворения общественных потребностей;
- максимальное использование в концессионной деятельности работников – граждан Украины, в том числе и уволенных в связи с ликвидацией государственного или коммунального предприятия, имущество которого предоставлено в концессию.

1.6.5. Принятие решения об определении победителя

Комиссия принимает решение об определении победителя и результатах конкурса, оформляет его протоколом и направляет концеденту в течение трех дней.

На основании выводов комиссии концедент принимает решение о победителе концессионного конкурса в недельный срок с момента представления протокола комиссии. Комиссия по поручению концедента сообщает победителю конкурса о принятом решении в пятидневный срок.

В случае отклонения решения комиссии концедент должен предоставить ей обоснованный ответ.

Концессионный конкурс может быть объявлен несостоявшимся в случае, если:

- на протяжении срока принятия предложений не поступило ни одного предложения;
- все поданные предложения не отвечают условиям концессионного конкурса;
- все поданные предложения оформлены с нарушением условий, определенных в конкурсной документации, а исправления могут изменить предложение претендента;
- требования комиссии относительно приведения предложений в соответствие с условиями конкурсной документации не выполнены всеми претендентами в установленный срок.

1.7. Заключение концессионного договора

С победителем конкурса не позже трех месяцев со дня опубликования результатов конкурса заключается договор концессии в порядке и на условиях, определенных законом. По письменному обращению победителя конкурса этот срок может быть продлен.

Концессионный договор заключается между концессионером и концедентом на срок не менее 10 и не более 50 лет.

В случае если после объявления концессионного конкурса на участие в данном конкурсе подал заявку лишь один претендент, концессионный договор может быть заключен концедентом с этим претендентом путем согласования с ним существенных условий договора.

Существенными условиями концессионного договора являются:

- стороны договора;
- виды деятельности, работы, услуги, которые предоставляются по концессионному договору;
- объект концессии (состав и стоимость имущества или технические и финансовые условия создания объекта концессии);
- условия предоставления земельного участка, если он необходим для совершения концессионной деятельности;
- перечень видов деятельности, которые подлежат лицензированию;
- условия установления, изменения цен (тарифов) на изготовленные (предоставленные) концессионером товары (работы, услуги);
- срок действия договора, условия найма, использование труда граждан Украины;
- условия использования отечественного сырья, материалов;
- условия и объемы улучшения объекта концессии и порядок компенсации этих улучшений;
- условия, размер и порядок внесения концессионных платежей;
- порядок использования амортизационных отчислений;

- восстановление объекта концессии и условия его возвращения;
- ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по договору;
- страхование концессионером объекта концессии;
- порядок внесения изменений и расторжение договора;
- порядок разрешения споров между сторонами;
- право на получение информации и проведение проверки выполнения условий договора;
- порядок и условия передачи, в том числе с предоставлением гарантии кредиторам, прав и обязательств по концессионному договору;
- порядок использования объектов права интеллектуальной собственности.

Типовой концессионный договор утвержден Постановлением КМ Украины от 12 апреля 2000 г. № 643. Согласно законодательству Украины, условия типовых договоров должны включаться в договор концессии, допускается только расширение и конкретизация условий, но не их сокращение.

1.8. Регистрация концессионных договоров

В случае если объектом концессии является объект права государственной собственности, орган, уполномоченный заключить концессионный договор в установленном КМ Украины порядке, сообщает о заключении такого договора в Фонд государственного имущества Украины, который ведет реестр концессионных договоров. Порядок ведения такого реестра определяется КМ Украины, на данный момент – Положением о ведении реестра концессионных договоров, утвержденным Постановлением КМ Украины от 18 января 2000 г. № 72 .

В случае если объектом концессии является объект права коммунальной собственности, орган, уполномоченный заключить концессионный договор в установленном КМ Украины порядке, регистрирует такой договор в исполнительном органе соответствующего совета и сообщает в Фонд государственного имущества Украины о заключении такого концессионного договора.

Для регистрации концессионного договора концедент на протяжении пяти дней после заключения концессионного договора, а в случае, когда объектом концессии является

объект права коммунальной собственности – на протяжении пяти дней после регистрации концессионного договора в исполнительном комитете соответствующего совета, подает в Фонд государственного имущества такие документы и материалы:

- заявление;
- копию решения соответствующего совета об утверждении перечня объектов права коммунальной собственности, которые могут предоставляться в концессию (в случае регистрации концессионного договора относительно объекта права коммунальной собственности);
- копию концессионного договора.

СХЕМАТИЧЕСКИ ПОРЯДОК ЗАКЛЮЧЕНИЯ ДОГОВОРА КОНЦЕССИИ МОЖНО ИЗОБРАЗИТЬ ТАК:



1.9. Решение споров

Споры, связанные с проведением концессионного конкурса, разрешаются в судебном порядке. Поскольку законодательством не предусмотрен специальный срок, то используется общий срок исковой давности в 3 года.

Споры, которые возникают по концессионным договорам, разрешаются в судебном порядке. Споры, которые возникают по концессионным договорам при участии нерезидентов, разрешаются в порядке, предусмотренном законодательством, и могут рассматриваться международным арбитражным судом по месту, обусловленному в договоре.

2. ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО УКРАИНЫ О КОНЦЕССИЯХ НА СТРОИТЕЛЬСТВО И/ИЛИ ЭКСПЛУАТАЦИЮ АВТОМОБИЛЬНЫХ ДОРОГ

2.1. Общие положения

Согласно статье 5 Закона «О концессиях» особенности совершения концессионной деятельности в отдельных сферах хозяйственной деятельности могут определяться специальными законами.

На данный момент действует Закон Украины «О концессиях на строительство и эксплуатацию автомобильных дорог» в редакции от 15 января 2009. Стоит заметить, что этот Закон регулирует только особенности концессионной деятельности в сфере строительства и эксплуатации автомобильных дорог. Все общие положения Закона Украины «О концессиях», которые не противоречат Закону Украины «О концессиях на строительство и эксплуатацию автомобильных дорог», также применяются для регулирования концессионных отношений в сфере строительства и эксплуатации автомобильных дорог.

2.2. Особенности регулирования

2.2.1. Участники концессионных отношений

В новой редакции Закона о концессиях на строительство автомобильных дорог концедентом выступает государство Украина в лице КМ или органа исполнительной власти, уполномоченного им на проведение концессионного конкурса, заключение концессионного договора и взятие на себя обязательств, вытекающих с договора. Понятие концессионера в данном законе не определено, но сам Закон о концессиях на строительство автомобильных дорог определяет, что те понятия, которые прямо не определены, употребляются в том значении, как они даны в других законах, в том числе и в Законе о концессиях. Таким образом, определение концессионера будет аналогично общему понятию концессионера согласно ст. 1 Закона о концессиях.

2.2.2. Объект концессии

Объектом концессии в предыдущей редакции являлась автомобильная (внегородская) дорога общего пользования, находящаяся в государственной собственности, относительно строительства (которое, согласно Закону Украины «Об архитектурной деятельности», от 20 мая 1999 года № 687-XIV включает новое строительство, реконструкцию, реставрацию и капитальный ремонт), срочного платного владения и эксплуатации которой заключен концессионный договор.

В действующей редакции объект концессии не определен в отдельной статье. Однако можно утверждать, что объектом концессии является автомобильная дорога общего пользования, так как в преамбуле указано, что Закон «О концессиях на строительство и эксплуатацию автомобильных определяет особенности строительства и/или эксплуатации автомобильных дорог общего пользования.

Порядок определения объектов концессии на строительство и эксплуатацию автомобильных дорог общего пользования на данный момент утвержден Постановлением КМ Украины от 06 июля 2000 г. № 1064. Вместе с тем, данный порядок ссылается на ст. 4 Закона о концессиях на строительство автомобильных дорог, которая в действующей редакции не содержит нормы об определении объектов концессии КМ Украины. Тем не менее, учитывая, что порядок не противоречит какому-то другому положению закона, скорее всего его действие будет продолжаться.

2.2.3. Отдельные особенности концессии на строительство и/или эксплуатацию автомобильных дорог

В предыдущей редакции были указаны некоторые процедурные моменты проведения конкурса и заключения концессионного договора:

- заключение концессионного договора, если заявку на участие подал только один претендент – путем прямых переговоров при условии соответствия предложений претендента условиям конкурса,
- если победитель конкурса беспрепятственно отказался от заключения договора – путем заключения договора с претендентом, который занял в конкурсе второе или третье место).

Детальные вопросы порядка создания конкурсной комиссии и проведения концессионного конкурса определяются КМ Украины.

Нынешняя редакция предусматривает, что порядок и условия проведения конкурса на строительство и эксплуатацию автомобильной дороги утверждает КМ. Постановление КМ от 4 октября 2000 года «Об утверждении Порядка проведения концессионного конкурса на строительство и эксплуатацию автомобильных дорог» № 1521 и постановление КМ от 4 октября 2000 года «Об утверждении Типового концессионного договора на строительство и эксплуатацию автомобильной дороги» № 1519 являются основными нормативными актами КМ в этой сфере.

КМ также устанавливает максимальный и минимальный размер платы за проезд по автомобильной дороге, порядок компенсации за бесплатный проезд. На данный момент действуют Порядок установления максимального размера платы за проезд автомобильными дорогами, построенными на условиях концессии, утвержденный Постановлением КМ Украины от 22 августа 2000 г. № 1299, и Порядок возмещения за бесплатный проезд автомобильными дорогами, построенными на условиях концессии, утвержденный Постановлением КМ Украины от 06 июля 2000 г. № 1065.

Стоит обратить внимание на то, что предыдущая редакция Закона предусматривала, что на время строительства и эксплуатации объекта концессии необходимо предоставить не менее 90% рабочих мест для трудоустройства граждан Украины и обеспечить 70%-ое использование отечественных строительных материалов. Такое положение в нынешней редакции Закона отсутствует.

Нынешняя редакция Закона Украины «О концессиях на строительство и/или

эксплуатацию автомобильных дорог» содержит источники дохода, которые не были предусмотрены в предыдущей редакции.

Настоящей редакцией определены источники дохода концессионера:

- плата за «проезд» с пользователей («real toll»);
- плата за возможность использования концедентом («availability fee»);
- возмещение путем использования вспомогательных предприятий (сервисные учреждения вдоль трассы);
- дотации и/или компенсации, которые предоставляются концедентом.

Другие источники дохода определяются концедентом технико-экономического обоснования и проектно-сметной документации в конкурсной документации и концессионном договоре.

Рамки сборов или размеры дотаций/компенсаций устанавливаются КМ.

В случае «real toll» законодатель предусматривает сбор платы концессионером. Тем самым «немецкая модель», согласно которой государство получает плату, а концессионеру выделяет плату за определенную часть трассы, исключена.

Также настоящая редакция содержит положение, что в части передачи концессионеру права на строительство объекта концессии концессионный договор вступает в силу с момента приобретения концедентом прав на земельные участки под объектом концессии.

Определено, что имущество, созданное или приобретенное концессионером для исполнения условий договора за пределами полосы отвода автомобильной дороги, является объектом права собственности концессионера. Имущество, созданное концессионером и/или полученное в концессию для исполнения условий договора в пределах полосы отвода автомобильной дороги, является объектом права государственной собственности.

Предусмотрено, что концедент обязан обеспечить отвод земельных участков под объект концессии, а также гарантировать неизменность статуса таких участков, содействовать концессионеру в получении им всех необходимых разрешений, лицензий.

ГОСУДАРСТВЕННО- ЧАСТНОЕ ПАРТНЕРСТВО В ОТДЕЛЬНЫХ СФЕРАХ

Глава 1.

ГОСУДАРСТВЕННО-ЧАСТНОЕ ПАРТНЕРСТВО В СФЕРЕ ПРЕДОСТАВЛЕНИЯ КОММУНАЛЬНЫХ УСЛУГ

1. ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА

1.1. Настоящее состояние отрасли

Сфера жилищно-коммунальных услуг Украины в настоящее время нуждается в серьезных изменениях: техническом переоснащении, организации эффективного управления, демонополизации и создании условий для конкуренции, а также правовом и научно-техническом обеспечении реформирования отрасли.

Действующее законодательство, регулирующее предоставление жилищно-коммунальных услуг в Украине, во многом не соответствует ни фактически сложившимся в этой сфере правоотношениям, ни европейским стандартам, что, в свою очередь, не способствует привлечению иностранного капитала для развития тех объектов, которые действительно в этом нуждаются.

Некоторые шаги в этом направлении постепенно предпринимаются: в Верховной Раде Украине на рассмотрении находится очередной проект Жилищного кодекса,

в данный момент – Жилищный кодекс Украины от 04 сентября 2009 г. № 2307-д. Этот проект принят Верховной Радой в первом чтении 06 ноября 2009 года. Также реформирование системы жилищно-коммунального хозяйства предусмотрено Законом Украины «Об Общегосударственной программе реформирования и развития жилищно-коммунального хозяйства на 2004 – 2010 годы». 04 февраля 2009 года Верховная Рада приняла за основу законопроект «Об Общегосударственной программе реформирования и развития жилищно-коммунального хозяйства на 2008-2012 года». Существенным элементом этих реформ является замена жилищно-эксплуатационных контор на объединения собственников многоквартирного дома. Так, 2 июля 2010 года Верховная Рада приняла за основу проект закона «О внесении изменений в Закон об объединениях собственников многоквартирного дома». Реформирование также происходит относительно отдельных коммунальных услуг.

1.2. Общие положения и законодательное регулирование

Отношения в сфере жилищно-коммунальных услуг в Украине на данном этапе регулируются Жилищным кодексом Украины от 30 июня 1983 г. № 5464-Х, Законом Украины от 24 июня 2004 г. № 1875-І «О жилищно-коммунальных услугах», Законом Украины от 21 мая 1997 года № 280-97-ВР «О местном самоуправлении в Украине», а также большим количеством специальных законов и подзаконных нормативно-правовых актов.

Жилищно-коммунальные услуги законодательством Украины по функциональному назначению разделяются на:

- 1) коммунальные услуги (централизованное снабжение холодной и горячей воды, водоотвод, газо- и электроснабжение, централизованное отопление, а также вывоз бытовых отходов);
- 2) услуги по содержанию домов и сооружений и придомовых территорий (уборка внутридомовых помещений и придомовой территории, санитарно-техническое обслуживание, обслуживание внутридомовых сетей, содержание лифтов, освещение мест общего пользования, текущий ремонт, вывоз бытовых отходов и т. п.);
- 3) услуги по управлению домом, сооружением или группой домов (балансодержание, заключение договоров на выполнение услуг, контроль выполнения условий договора и т. п.);
- 4) услуги по ремонту помещений, домов, сооружений (замена и усиление эле-

ментов конструкций и сетей, их реконструкция, возобновление несущей возможности несущих элементов конструкций и т. п.).

Стоит также обратить внимание на то, что деятельность в сфере транспортировки природного газа трубопроводами и его распределения, передачи и распределения электрической энергии, централизованного водоснабжения и водоотвода и централизованного снабжения тепловой энергией в Украине является естественной монополией, согласно Закону Украины «О естественных монополиях» от 20 апреля 2000 г. № 1682-III. Таким образом, цены и тарифы на них подлежат регулированию со стороны государства.

Приватизация в сфере предоставления коммунальных услуг совершается на основании Закона Украины «О приватизации государственного имущества» и других нормативно-правовых актов в сфере приватизации. Порядок приватизации в Украине детальнее рассмотрен в Разделе «Приватизация».

В концессию могут передаваться объекты права государственной или коммунальной собственности, которые используются для осуществления деятельности в сферах, определенных Законом Украины «О концессиях». Информация об особенностях концессии в жилищно-коммунальной сфере Украины предоставлена в разделе о характеристике Закона «О концессиях».

1.3. Порядок предоставления услуг

Как и любые другие, жилищно-коммунальные услуги предоставляются на основании договора о предоставлении соответствующих услуг.

Согласно статье 26 Закона «О жилищно-коммунальных услугах», существенными условиями договора на предоставление жилищно-коммунальных услуг являются:

- наименование сторон;
- предмет договора;
- исчерпывающий перечень жилищно-коммунальных услуг, тарифы и их составляющие на каждую из этих услуг, общая стоимость услуг;
- порядок оплаты за пользование жилищно-коммунальными услугами;
- порядок пересчета размера платы за жилищно-коммунальные услуги;
- права и обязанности сторон;

- порядок контроля и отчета сторон;
- порядок измерения объемов и определения качества предоставленных услуг;
- определение точек распределения, в которых происходит передача услуг от исполнителя/производителя потребителю;
- порядок обслуживания сетей и распределение полномочий относительно их эксплуатации и возобновления (ремонта);
- условия доступа;
- порядок осуществления ремонта;
- ответственность сторон и штрафные санкции за невыполнение условий договора;
- порядок решения споров;
- перечень форс-мажорных обстоятельств;
- срок действия договора;
- условия изменения, пролонгации, прекращения действия договора;
- дата и место заключения договора.

В Украине разработаны и утверждены Типовые договоры относительно предоставления каждой из коммунальных услуг. Важно отметить, что типовые договоры являются подзаконными нормативно-правовыми актами, поэтому при заключении договоров на предоставление коммунальных услуг необходимо придерживаться всех предусмотренных Типовым договором положений, отступать можно только в сторону расширения объема договора, но не сужения.

Согласно статье 19 Закона «О жилищно-коммунальных услугах» отношения между участниками в сфере жилищно-коммунальных услуг осуществляются исключительно на договорных основаниях.

Лицо может самостоятельно совершать обслуживание дома или квартиры, если только при этом не нарушаются требования безопасности, санитарные и другие нормы. Например, требованиями норм Водного кодекса установлено, что сбрасывать стоковые воды, используя рельеф местности (балки, низовья, карьеры и т.п.), запрещается. Также установлены четкие граничные нормы выбросов в водные объекты. Таким образом, предприятия косвенно обязаны заключить договор на

водоотвод для недопущения нарушения норм экологического законодательства. С другой стороны, отказать в предоставлении услуг компания, которая занимается предоставлением таких услуг, не может. В законодательстве предусмотрено обязательство заключить с потребителем договор.

Прекращение предоставления жилищно-коммунальных услуг возможно по условиям договора, как правило, из-за просрочки в оплате таких услуг. Возможность расторгнуть договор на предоставления услуг по газоснабжению, водоснабжению, отоплению и водоотводу, электроснабжению, вывозу бытовых отходов предусмотрена в каждом из Типовых договоров, упомянутых ниже, как правило, из-за существенного нарушения условий договора.

1.4. Отдельные участники рынка коммунальных услуг

Основными участниками рынка предоставления жилищно-коммунальных услуг являются потребитель, исполнитель и поставщик услуг. Более детально они будут рассмотрены ниже относительно каждой из коммунальных услуг. Тут хотелось бы обратить внимание на таких участников, которые не всегда прямо являются участниками конкретных отношений по предоставлению коммунальных услуг, но совершают управление жилыми домами, а именно – жилищно-эксплуатационные организации (конторы) (ЖЕО или ЖЕК), а также объединения собственников многоквартирного дома (ОСМД).

На данном этапе большинство домов находятся на балансе ЖЕО. Отметим, что ЖЕО сформировались в период Советского Союза и до сих пор действуют на территории Украины достаточно активно.

Согласно статье 24 Жилищного кодекса, ЖЕО обеспечивают сохранность жилищного фонда и надлежащее его использование, высокий уровень обслуживания граждан, а также контролируют исполнение гражданами правил пользования жилыми помещениями, содержания дома и придомовой территории. ЖЕО являются юридическими лицами (коммунальными предприятиями), их деятельность осуществляется на основании хозяйственного расчета. Первоочередные мероприятия по реформированию жилищно-коммунального хозяйства предусматривают также приватизацию коммунальных жилищно-эксплуатационных предприятий.

Кроме ЖЕО, управление жилыми домами совершают, согласно Закону Украины «Об объединении совладельцев многоквартирного дома» от 29 ноября 2001 г. № 2866-III, ОСМД. ОСМД являются юридическими лицами. Основная деятельность объедине-

ния заключается в обеспечении реализации прав владельцев помещений на владение и пользование общим имуществом членов объединения, надлежащее содержание дома и придомовой территории, содействие членам объединения в получении жилищно-коммунальных и других услуг надлежащего качества по обоснованным ценам и выполнение ими своих обязательств, связанных с деятельностью объединения.

Жилищный кодекс Украины также предусматривает возможность создания других видов организаций, функции которых похожи на функции ОСМД.

1.5. Тарифы на коммунальные услуги

Статьей 31 Закона Украины «О жилищно-коммунальных услугах» от 24 июня 2004 № 1875-IV года предусмотрено, что порядок формирования цен/тарифов на каждый вид коммунальных услуг определяет КМ Украины.

Важным нововведением стало создание специальной комиссии в сфере коммунальных услуг. Так, 22.07.2010 вступил в силу Закон Украины «О Национальной комиссии по регулированию рынка коммунальных услуг Украины» № 2479-VI от 9 июля 2010 года. Закон определяет правовые принципы организации деятельности Национальной комиссии по регулированию рынка коммунальных услуг Украины (НКРПКУ) – государственного коллегиального органа власти, осуществляющего государственное регулирование в сфере теплоснабжения (кроме деятельности субъектов ведения хозяйства, которые осуществляют комбинированное производство тепловой и электрической энергии и/или используют нетрадиционные или возобновляемые источники энергии), централизованного водоснабжения и водоотвода. Формирование НКРПКУ, ее аппарата и территориальных органов, должно быть завершено до 1 января 2011 года. Пока данная комиссия находится на этапе формирования, ее функции временно исполняет Национальная комиссия регулирования энергетики (НКРЭ). Далее порядок формирования тарифов будет рассмотрен отдельно.

Полномочие органов местного самоуправления утверждать тарифы на жилищно-коммунальные услуги определено статьей 28 Закона Украины «О местном самоуправлении в Украине» от 22 мая 2007 № 812-V года, которая гласит, что в полномочия исполнительных органов сельских, поселковых, городских советов входит установление в порядке и границах, определенных законодательством, тарифов относительно оплаты бытовых, коммунальных (кроме тарифов на тепловую энергию, централизованное водоснабжение и водоотвод для субъектов естественной монополии и субъектов ведения хозяйства на смежных рынках, которые устанавливаются Национальной комиссией регулирования рынка коммунальных услуг Украины), транспортных и других услуг, предоставляемых предприятиями и организациями коммунальной собственности соответствующего территориального общества; со-

гласование в установленном порядке этих вопросов с предприятиями, учреждениями и организациями, которые не принадлежат к коммунальной собственности.

При установлении цен/тарифов на услуги, предоставляемые субъектами естественной монополии, регулирование деятельности которых осуществляется НКРРКУ и НКРЭ в соответствии с законодательством, полномочия органов местного самоуправления распространяются исключительно на тариф (составляющую тарифа), не подлежащий установлению НКРРКУ.

Исполнители/производители коммунальных услуг подают расчёты экономически обоснованных расходов на услуги.

Согласно Порядку предоставления выводов относительно расчетов экономически обоснованных плановых расходов на услуги по централизованному водоснабжению и водоотводу, производству, транспортировке, снабжению тепловой энергией, услуги по централизованному отоплению и снабжению горячей водой, услуги по вывозу бытовых отходов, а также техническому обслуживанию лифтов, утвержденному Приказом Министерства экономики Украины от 07 марта 2007 г. № 672, исполнители/производители осуществляют расчеты экономически обоснованных расходов на производство коммунальных услуг и подают их в Государственную инспекцию по контролю над ценами или её территориальные органы с целью получения вывода об экономически обоснованных расходах на услуги.

Исполнители/производители подают расчеты тарифов на утверждение органам местного самоуправления после получения вывода Государственной инспекции по контролю над ценами. Органы местного самоуправления утверждают цены/тарифы на коммунальные услуги в размере экономически обоснованных расходов на их производство.

Таким образом, порядок установления тарифов на коммунальные услуги выглядит следующим образом:

1. КМ Украины определяет Порядок, согласно которому исполнители/производители коммунальных услуг формируют тарифы;
2. Исполнители/производители коммунальных услуг формируют тарифы на услуги в соответствии с требованиями Порядка;
3. Исполнители/производители коммунальных услуг подают расчёты экономически обоснованных расходов на услуги в Государственную инспекцию

2 *На данный момент в Порядке не учтены особенности установления тарифов в связи с принятием Закона Украины «О Национальной комиссии по регулированию рынка коммунальных услуг Украины», которые рассмотрены ниже.*

по контролю над ценами или её территориальные органы с целью получения вывода об экономически обоснованных расходах на услуги (в соответствии с Приказом Министерства экономики Украины от 07 марта 2007 года № 67);

4. Исполнители/производители подают расчеты тарифов на утверждение органам местного самоуправления после получения указанного вывода Государственной инспекции по контролю над ценами;
5. Органы местного самоуправления рассматривают расчеты предприятий, и, как правило³, обнародуют тарифы для получения отзывов и замечаний в установленном статьей 9 Закона Украины «Об основах государственной регуляторной политики в сфере хозяйственной деятельности» от 11 сентября 2003 № 1160-IV порядке. После прохождения этой регуляторной процедуры органы местного самоуправления утверждают (согласовывают) сформированные тарифы.

Соответственно, тарифы на коммунальные услуги подлежат регулированию со стороны органов местного самоуправления.

Стоит также обратить внимание на важный аспект Закона Украины «О естественных монополиях» от 20 апреля 2000 года № 1682-III. В Законе «О естественных монополиях», определено, что деятельность субъектов естественных монополий, к которым принадлежат централизованное водо- и теплоснабжение, подлежит регулированию специальными комиссиями. Одним из аспектов регулирования являются тарифы. Если деятельность, которая подлежит регулированию согласно этому Закону, направлена на удовлетворение потребностей отдельного региона (под регионом, согласно Закону Украины «О стимулировании развития регионов» от 8 сентября 2005 года № 2850-IV, понимается территория Автономной Республики Крым, области, городов Киева и Севастополя), то функции регулирования деятельности субъектов естественных монополий, определенные этим Законом, могут быть делегированы в установленном порядке Совету министров Автономной Республики Крым, областным, Киевской и Севастопольской городским государственным администрациям.

На сегодняшний день создана НКРЭ, а также вышеупомянутым Законом Украины «О Национальной комиссии по регулированию рынка коммунальных услуг Украины» создана ННКРПКУ Украины.

3 *Несмотря на предписание статьи 9 Закона о том, что проекты регуляторных актов должны публиковаться у специально уполномоченного центрального органа исполнительной власти по вопросам государственной регуляторной политики (Государственный комитет Украины по вопросам регуляторной политики и предпринимательства), а также его территориальных органов, нет единого мнения относительно необходимости обнародования тарифов на коммунальные услуги в соответствии с установленной законом регуляторной процедурой. Соответственно, в каждой области применяются свои правила относительно проведения регуляторной процедуры обнародования тарифов на коммунальные услуги.*

В соответствии со ст. 10 Закона Украины «О Национальной комиссии по регулированию рынка коммунальных услуг Украины», установлен особый порядок утверждения ею тарифов на услуги тепло- и водоснабжения и водоотвода.

Тарифы на услуги формируются субъектами естественной монополии и субъектами ведения хозяйства на смежных рынках в соответствии с порядками (методиками), установленными НКРРКУ Украины в соответствии с законом. Эти тарифы должны обеспечивать возмещение всех экономически обоснованных планируемых расходов на предоставление услуги с учетом планируемой прибыли. По состоянию на сентябрь 2010 года такие методики утверждены не были.

Положение об установлении тарифов с отклонением от экономически обоснованного уровня утверждается КМ Украины.

Установление тарифов ниже размера экономически обоснованных расходов на предоставление услуг без соответствующего возмещения не допускается и может быть обжаловано в суде.

Также в соответствии со ст. 8 данного закона на решение (распоряжение) относительно установления тарифов не распространяется действие законодательства по вопросам государственной регуляторной политики.

2. ХАРАКТЕРИСТИКА ОТДЕЛЬНЫХ КОММУНАЛЬНЫХ УСЛУГ В УКРАИНЕ

2.1. Услуги по электроснабжению

2.1.1. Общие положения и законодательное регулирование

Основным законодательным актом, регулирующим поставку электроэнергии, является Закон Украины «Об электроэнергетике» от 16 октября 1997 года № 575/97-ВР. Компании, генерирующие электроэнергию, и поставщики электроэнергии, являясь участниками оптового рынка электрической энергии в Украине, покупают и продают электрическую энергию, руководствуясь Договором между членами Оптового рынка электрической энергии Украины от 15 ноября 1996 года. Правилами Оптового рынка электрической энергии Украины, утвержденными постановлением НКРЭ от 12 сентября 2003 года № 921.

Деятельность по производству, передаче и снабжению электрической энергией в Украине осуществляется при условии получения соответствующей лицензии. Лицензионные условия предусмотрены Условиями и Правилами осуществления предпринимательской деятельности по производству электрической энергии, утвержденными постановлением НКРЭ Украины от 8 февраля 1996 года № 3, Условиями и Правилами осуществления предпринимательской деятельности по снабжению электрической энергией по регулируемому тарифу, утвержденными постановлением НКРЭ Украины от 13 июня 1996 года № 15/1, а также Условиями и Правилами осуществления предпринимательской деятельности по снабжению электрической энергией по нерегулируемому тарифу, утвержденными постановлением НКРЭ Украины от 12 августа 1996 года № 36.

2.1.2. Порядок предоставления услуг

Поставка электроэнергии потребителям на данном этапе осуществляется следующим образом.

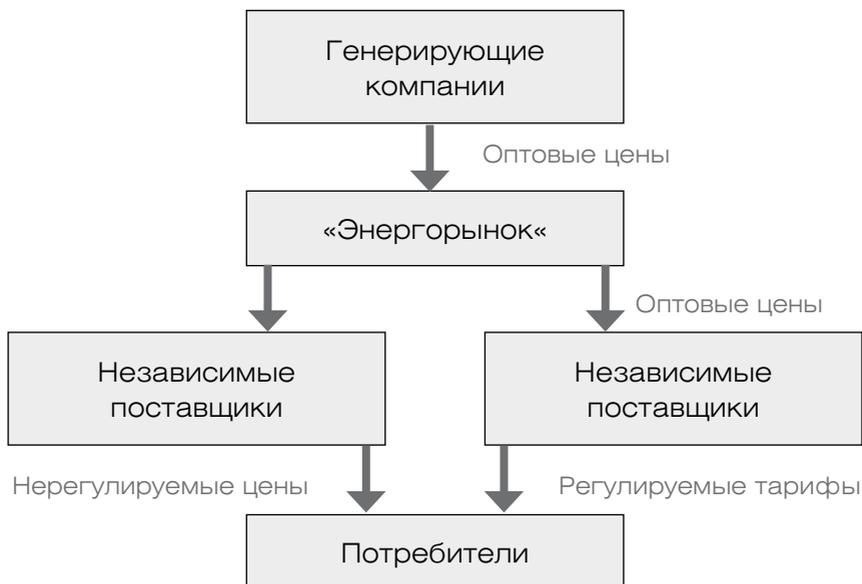
Согласно статье 15 Закона Украины «Об электроэнергетике», покупка всей электрической энергии, произведенной на электростанциях, мощность или объем отпуска которых больше предельных показателей, а также на электростанциях, которые производят электрическую энергию с использованием альтернативных источников энергии (кроме доменного и коксового газов, а с использованием гидроэнергии – произведенные только малыми гидроэлектростанциями), независимо от величины установленной мощности или объемов отпуска электрической энергии (кроме электрической энергии, произведенной на теплоэлектроцентралях, которые входят в состав поставщиков электроэнергии, для потребления на территории осуществления лицензированной деятельности), и вся ее оптовая продажа осуществляется на оптовом рынке электрической энергии Украины. Функционирование других оптовых рынков электрической энергии в Украине запрещено. Оператором является Государственное предприятие «Энергорынок». Вся произведенную энергию производители должны продавать Государственному предприятию «Энергорынок».

Производителями электроэнергии в Украине являются: энергогенерирующие компании⁴: ОАО «Днепроэнерго», ОАО «Центрэнерго», ОАО «Захидэнерго», ОАО «Донбасэнерго», также НАЭК «Энергоатом», ОАО «Укрэнерго».

4 От 70% до 86% акций каждой из четырех энергогенерирующих компаний принадлежит НАК «Энергетическая компания Украины», акции которой не могут отчуждаться или передаваться для формирования уставного капитала предприятий и на 100% принадлежат государству.

Купленную энергию «Энергорынок» продает 27 областным энергетическим компаниям (облэнерго⁵) и поставщикам, которые имеют лицензию на поставку электроэнергии по нерегулируемым тарифам (независимые поставщики). Облэнерго продает электроэнергию конечным потребителям по регулируемым тарифам.

СХЕМАТИЧЕСКИ ПОРЯДОК КУПИ-ПРОДАЖИ ЭЛЕКТРОЭНЕРГИИ В УКРАИНЕ МОЖНО ИЗОБРАЗИТЬ ТАК:



С потребителями заключаются договоры о пользовании электрической энергией, в многоквартирном доме такие договора заключаются с собственником (арендатором) каждой квартиры. Правила пользования электрической энергией, а также Типовой договор о пользовании электрической энергией, утверждены Постановлением КМ Украины от 26 июля 1999 года № 1357.

⁵ Облэнерго имеют разную структуру собственности, некоторые полностью приватизированы (13 из 27), приватизация других планируется в будущем. Пункт о приватизации Облэнерго содержится в Программе экономических реформ на 2010-2014 гг., утвержденной распоряжением КМ Украины №1725 от 23 июня 2010г.

2.1.3. Тарифы

2.1.3.1. Общие тарифы

Цены на электроэнергию устанавливаются следующим образом. Компании, генерирующие электроэнергию, и поставщики электроэнергии, являясь участниками оптового рынка электрической энергии в Украине, покупают и продают электрическую энергию, руководствуясь Договором между членами Оптового рынка электрической энергии Украины от 15 ноября 1996 года, Правилами Оптового рынка электрической энергии Украины, утвержденными Постановлением Национальной НКРЭ Украины от 12 сентября 2003 года № 921.

Стоит заметить, что на данном этапе все энергогенерирующие компании получают за свою электроэнергию одинаковую цену, рассчитанную по Правилам Оптового рынка, а именно, цену, определенную в результате конкурса ценовых заявок. В Минтопэнерго сейчас предлагают, чтобы тепловые электростанции (ТЭС) продавали электроэнергию по той стоимости, которую они заявляют. Окончательное решение относительно введения новых расчетов на данный момент не принято.

Также Верховная Рада Украины собирается отказаться от схемы «единого покупателя», но конкретных сроков перехода к новой системе пока не известно. В Верховную Раду Украины был подан проект Закона Украины «О внесении изменений в Закон Украины «Об электроэнергетике» (относительно внедрения механизма нового рынка двусторонних договоров купли-продажи электрической энергии)» от 30.10.2009 г. № 5292. Проектом предусмотрен механизм прямых двусторонних договоров между производителем и поставщиком электрической энергии, когда цена будет самостоятельно определяться сторонами в договоре.

В сопроводительной записке к данному законопроекту указано, что разработка нормативной базы новой модели рынка совершается в рамках реализации Компонента Е («Внедрение Концепции Оптового рынка электроэнергии Украины») Соглашения о займе между Украиной та Международным банком реконструкции та развития (№ 4795-UA), от 19 сентября 2005 года, ратифицированного Верховной Радой Украины (Закон Украины от 21.12.2005 №3256). В сопроводительной записке также указано, что открытие рынка электроэнергии Украины запланировано на уровне: в 2009 г. – 10%; в 2010 г. – 20%; в 2011 г. – 30%.

Установление тарифов на электроэнергию для нужд населения отличается от стандартной схемы установления тарифов на жилищно-коммунальные услуги. Согласно Постановлению КМ от 25 декабря 1996 года № 1548, с учетом статьи 28 Закона Украины «О местном самоуправлении», органом, уполномоченным регулировать тарифы на электроэнергию для нужд населения, является НКРЭ.

Тарифы на передачу и снабжение электрической энергией местными (локальными) электросетями по состоянию на сентябрь 2010 г. установлены Постановлением НКРЭ от 10 марта 1999 года № 309 «О тарифах на электроэнергию, которая отпускается населению и населенным пунктам».

2.1.3.2. «Зеленые тарифы»

Детальную информацию о «зеленых тарифах» можно найти в книге Арцингер «Энергетическое право Украины. Краткое руководство»⁶.

2.1.4. Объекты приватизации и концессии

Возможность приватизации в сфере энергоснабжения существует. Исключение составляет имущество, которое обеспечивает целостность объединенной энергетической системы Украины и диспетчерское (оперативно-технологическое) управление, магистральные и межгосударственные электрические сети, атомные электростанции, гидроэлектростанции с дамбами, которые обеспечивают водоснабжение потребителям и проведение гидромелиоративных работ, теплоэлектростанции. Подробнее о приватизации сказано в соответствующем разделе книги.

19 марта 2008 года КМ принял решение о выставлении на продажу пакета в 60%+1 акция каждой из четырех тепловых энергогенерирующих компаний. Президент Украины приостановил действие распоряжения КМ, и обратился в Конституционный Суд Украины для решения вопроса о конституционности данного распоряжения, но 29 сентября 2008 Президент отменил указ о приостановлении действия распоряжения. На сентябрь 2010 конкретных планов приватизации энергогенерирующих компаний разработано не было, хотя пункт об их приватизации до конца 2010 года содержится в Программе экономических реформ на 2010-2014 гг., утвержденной распоряжением КМ №1725 от 23 июня 2010г.

Как уже было сказано в предыдущих разделах, в концессию могут предоставляться объекты права государственной или коммунальной собственности, которые используются для осуществления деятельности, в частности, в таких сферах хозяйственной деятельности: производство и (или) транспортировка электроэнергии, предоставление услуг в жилищно-эксплуатационной сфере.

⁶ Доступно для скачивания по адресу:
http://arzinger.ua/file_collection/ru/Energy_book_rus.pdf

2.2. Услуги по водоснабжению и водоотводу

2.2.1. Общие положения и законодательное регулирование

Водоснабжение и водоотвод в Украине регулируются Законом «О питьевой воде и питьевом водоотводе». Программа модернизации этой сферы предоставления коммунальных услуг в Украине предусмотрена Законом Украины «Об общегосударственной программе «Питьевая вода Украины» на 2006-2020 годы».

Предприятие питьевого водоснабжения осуществляет свою деятельность на основании разрешения на специальное водопользование или разрешения на пользование недрами (в случае использования подземных вод); лицензии на хозяйственную деятельность по централизованному водоснабжению и водоотводу (лицензионные условия осуществления хозяйственной деятельности по централизованному водоснабжению и водоотводу утверждены Приказом Государственного комитета Украины по вопросам регуляторной политики и предпринимательства, Государственного комитета строительства, архитектуры и жилищной политики Украины от 14 февраля 2001 года № 35/34).

2.2.2. Порядок предоставления услуг

Согласно статье 14 Закона «О питьевой воде и питьевом водоснабжении», деятельность в сфере питьевого водоснабжения могут осуществлять предприятия всех форм собственности, если иное не предусмотрено законами Украины.

На данном этапе услуги по централизованному водоснабжению и водоотводу предоставляют предприятия водопроводно-канализационного хозяйства, которые эксплуатируют системы водоснабжения и канализации населенных пунктов Украины – областные и городские водоканалы.

Предприятия водопроводно-канализационного хозяйства осуществляют поставку воды и водоотвод на основании договора о предоставлении таких услуг, который заключается с:

- предприятиями, учреждениями, организациями, которые непосредственно пользуются централизованным питьевым водоснабжением;
- предприятиями, учреждениями или организациями, в полном хозяйственном ведении или оперативном управлении которых находится жилищный фонд и в обязанности которых входит предоставление потребителям услуг по питьевому водоснабжению и водоотводу;

- объединениями совладельцев многоквартирных домов, жилищно-строительными кооперативами и другими объединениями владельцев жилья, которым передано право управления многоквартирными домами и обеспечение предоставления услуг по водоснабжению и водоотводу на основании заключенных ими договоров;
- владельцами домов, которые находятся в частной собственности.

Таким образом, предприятия, которые совершают деятельность по снабжению водой потребителей, заключают договоры не напрямую с собственниками или арендаторами квартир в многоквартирных домах, а с теми организациями, которые совершают управление жилыми домами. Следовательно, исполнителями услуг по договору о предоставлении услуг по централизованному водоснабжению и водоотводу по отношению к собственникам или арендаторам квартир является ЖЕО, а сами водоканалы – поставщиками воды.

Типовой договор о предоставлении услуг по централизованному отоплению, снабжению холодной и горячей водой, водоотводу, также как и Правила предоставления услуг по централизованному отоплению, снабжению холодной и горячей водой и водоотводу утверждены Постановлением КМ Украины от 21 июля 2005 года № 630.

2.2.3. Тарифы

Формирование тарифов на услуги централизованного водоснабжения и водоотвода для субъектов естественной монополии и субъектов ведения хозяйства на смежных рынках формируются согласно ст. 10 Закона Украины «О Национальной комиссии по регулированию рынка коммунальных услуг Украины» в соответствии с порядком (методикой), установленными НКРРКУ в соответствии с данным законом. В соответствии с переходными положениями закона, НКРЭ Украины временно до окончания процесса формирования НКРРКУ выполняет ее функции. До установления НКРЭ Украины тарифов, действуют тарифы, которые установлены соответственно органами исполнительной власти и органами местного самоуправления в установленном законодательством порядке. Далее мы рассматриваем порядок установления тарифов на услуги централизованного водоснабжения и водоотвода, который фактически действует до принятия нового.

Порядок формирования тарифов на услуги централизованного водоснабжения и водоотвода утвержден Постановлением КМ Украины от 12 июля 2006 года № 959 (далее – Порядок № 959).

Тарифы формируются в соответствии с годовыми планами производства и предоставления услуг по централизованному водоснабжению и водоотводу, эконо-

мически обоснованными плановыми расходами, определенными на основании государственных и отраслевых норм расходов ресурсов, технико-экономических расчетов и смет, ставок налогов и сборов (обязательных платежей) и цен в планируемом периоде.

Основными принципами формирования тарифов в соответствии с Порядком № 959 являются следующие:

Тарифы формируются для трёх групп потребителей: население, бюджетные организации, прочие потребители.

В тарифы включаются:

- расходы операционной деятельности, в т.ч. прямые материальные расходы, прямые расходы на оплату труда, прочие прямые расходы, общепроизводственные расходы, административные расходы, расходы на сбыт;
- финансовые расходы, связанные с основной деятельностью предприятия, и включающие в себя расходы на проценты за пользование кредитами и прочие расходы, связанные с привлечением заимствований для целей инвестиционной (связанной с основной) деятельностью.

Размер плановых административных расходов не может превышать 5% от плановой производственной себестоимости услуг (т.е. суммы всех прямых и общепроизводственных расходов).

Расходы, которые не включаются в валовые расходы, или превышают размеры, предусмотренные Законом Украины «О налогообложении прибыли предприятий» от 28 декабря 1994 года № 334/94-ВР, не могут включаться в тарифы.

В тарифы может включаться прибыль, которая может быть источником покрытия расходов на проведение капитальных инвестиций, создание специальных инвестиционных (резервных) фондов, обеспечивать прибыльность инвестированного капитала. При этом уровень рентабельности формируется с учётом необходимости оплаты налога на прибыль, и не должен превышать в целом по предприятию 12% (считаем от суммы плановых расходов предприятия).

2.2.4. Объекты приватизации и концессии

Не подлежат приватизации объекты инженерной инфраструктуры и благоустройства городов, включая сети, сооружения, оборудование, которое связано со снабжением потребителей водой и очисткой сточных вод. Более подробная информация находится в разделе о приватизации. Порядок и объекты, которые

могут передаваться в концессию, рассмотрен нами выше, повторим только, что в концессию могут передаваться объекты права государственной или коммунальной собственности, которые используются в сферах хозяйственной деятельности связанной, в том числе, с водоснабжением, отводом и очисткой стоковых вод.

2.3. Услуги по теплоснабжению

2.3.1. *Общие положения и законодательное регулирование*

Теплоснабжение в Украине регулируется Законом «О теплоснабжении» от 2 июня 2005 года № 2633-IV.

В Украине существуют тепловые электростанции (ТЭЦ) и котельни, которые производят только тепловую энергию, а также, хоть и на данном этапе не реализованная на полную мощность, существует возможность комплексного производства электрической и тепловой энергии (когенерация). Такой вид деятельности регулируется в Украине Законом Украины «О комбинированном производстве тепловой и электрической энергии (когенерацию) и использовании сбросного энергетического потенциала». Согласно Энергетической стратегии Украины на период до 2030 года, одобренной распоряжением КМ Украины от 15 марта 2006 года №145-р, в планах широкое использование комбинированного производства тепловой и электрической энергии, обновительные и нетрадиционные источники энергии. Лицензионные условия утверждены Постановлением НКРЭ от 02 ноября 2005 года № 997.

Хозяйственная деятельность по производству, транспортировке, снабжению тепловой энергией подлежит лицензированию. Лицензионные условия осуществления хозяйственной деятельности по производству тепловой энергии (кроме тепловой энергии, которая производится на теплоэлектростанциях, когенерационных установках, и установках по использованию нетрадиционных или возобновляемых источников энергии), утверждены приказом Государственного комитета Украины по вопросам регуляторной политики и предпринимательства, Министерства по вопросам жилищно-коммунального хозяйства Украины от 30 декабря 2008 №167/417.

2.3.2. *Порядок предоставления услуг*

Согласно статье 19 Закона Украины «О теплоснабжении», деятельность в сфере теплоснабжения может осуществляться субъектами хозяйственной деятельности в сфере теплоснабжения всех организационно-правовых форм и форм собственности, в част-

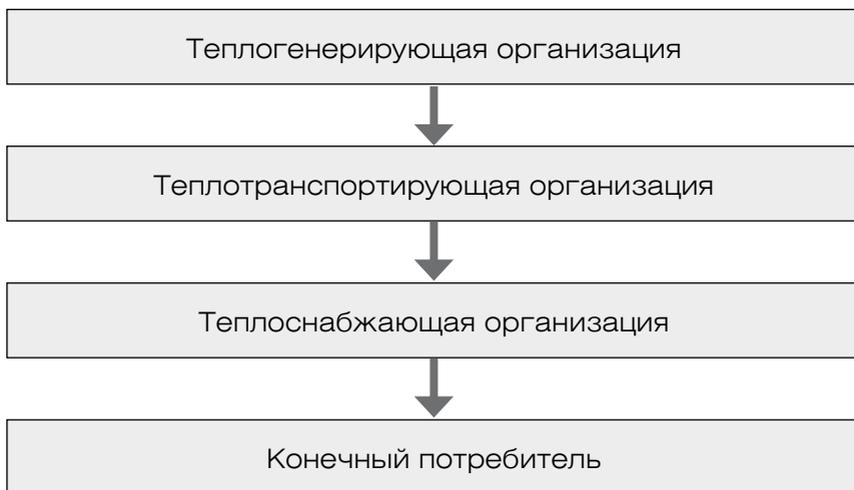
ности, на основе договоров аренды, подряда, концессии, лизинга и других договоров. Теплогенерирующая организация имеет право поставлять произведенную тепловую энергию непосредственно потребителю согласно договору купли-продажи. В случае если такая организация не является теплоэнергетической, то теплоэнергетическая организация не имеет права отказать теплогенерирующим организациям в транспортировке тепловой энергии, если это позволяют технические возможности системы.

Теплоэнергетическая организация не имеет права отказать потребителю тепловой энергии в обеспечении его тепловой энергией при наличии технических возможностей на присоединение потребителя к тепловой сети.

Порядок теплоснабжения аналогичен порядку водоснабжения в Украине.

Типовой договор о предоставлении услуг по централизованному отоплению, снабжению холодной и горячей водой, водоотводу, также как и Правила предоставления услуг по централизованному отоплению, снабжению холодной и горячей водой и водоотводу утверждены Постановлением КМ Украины от 21 июля 2005 года № 630.

СХЕМАТИЧЕСКИ ЭТО ВЫГЛЯДИТ ТАК:



2.3.3. Тарифы

Формирование тарифов на услуги теплоснабжения для субъектов естественной монополии и субъектов ведения хозяйства на смежных рынках формируются со-

гласно ст. 10 Закона Украины «О Национальной комиссии по регулированию рынка коммунальных услуг Украины» в соответствии с порядком (методикой), установленными НКРРКУ в соответствии с данным законом. В соответствии с переходными положениями закона, НКРЭ Украины временно до окончания процесса формирования НКРРКУ выполняет ее функции. До установления НКРЭ Украины тарифов, действуют тарифы, которые установлены соответственно органами исполнительной власти и органами местного самоуправления в установленном законодательством порядке.

Далее мы рассматриваем порядок установления тарифов на услуги теплоснабжения, который фактически действует до принятия нового.

2.3.3.1 Одноставочные тарифы

В соответствии с Законом Украины «О теплоснабжении» от 02 июня 2005 года № 2633-IV теплоснабжение – это сфера деятельности по производству, транспортировке, поставке тепловой энергии потребителям.

При этом, субъекты хозяйствования могут осуществлять как деятельность только по производству или транспортировке или поставке тепловой энергии, так и могут осуществлять все эти виды деятельности одновременно. Кроме того, субъект хозяйствования, осуществляющий деятельность по производству, транспортировке, поставке тепловой энергии может быть одновременно исполнителем услуг отопления и горячей воды. В связи с этим в сфере теплоснабжения устанавливаются тарифы на производство, транспортировку, поставку тепловой энергии, а также на услуги централизованного отопления и горячего водоснабжения.

Порядок формирования всех перечисленных тарифов осуществляется согласно Порядку формирования тарифов на производство, транспортировку, поставку тепловой энергии и услуги по централизованному отоплению и снабжению горячей водой, утвержденного Постановлением КМ Украины от 10 июля 2006 года № 955 (далее – Порядок № 955).

Порядок № 955 не применяется для формирования тарифов на производство тепловой энергии теплоэлектроцентралями, тепловыми электростанциями, атомными электростанциями, когенерационными установками и теми, что используют нетрадиционные или возобновляемые источники энергии. Такие тарифы формируются в соответствии с постановлениями НКРЭ и утверждаются НКРЭ.

Основные принципы формирования тарифов на производство, транспортировку, поставку тепловой энергии и услуги по централизованному отоплению и снабжению горячей водой аналогичны тем, которые определены для формирования тарифов на услуги централизованного водоснабжения и водоотвода, и описаны выше в п. 2.2.3.

2.3.3.2 *Двуставочные тарифы*

Применение двуставочных тарифов в сфере централизованного теплоснабжения является обязательным требованием, которое установлено Постановлением КМ Украины от 24 октября 2007 года №1267, вносящим изменения в Постановление КМ Украины «Об утверждении Порядка формирования тарифов на производство, транспортировку, поставки тепловой энергии и услуги централизованного отопления и поставки горячей воды» от 10 июля 2006 №955. Тем не менее, применение таких тарифов достаточно сложное, и на практике применение двуставочных тарифов является не обязательным. Решение о том, какие тарифы применять, принимает каждый местный совет для своего случая.

Порядок формирования двуставочных тарифов утвержден приказом Государственного комитета строительства, архитектуры и жилищной политики от 08 сентября 2000 № 191 «Об утверждении Правил расчетов двуставочного тарифа на тепловую энергию и горячую воду».

В Украине двуставочные тарифы на тепловую энергию и услуги отопления действуют во многих городах. Опыт формирования и применения двуставочных тарифов на горячую воду известен на Украине пока только для одного предприятия теплоснабжения (с 1 октября 2008 года городское коммунальное предприятие «Винницягортеплоэнерго» внедрило двуставочные тарифы на горячую воду).

2.3.4. *Объекты приватизации и концессии*

Возможность приватизации в сфере энергоснабжения существует, исключение составляют теплоэлектростанции⁷. Более подробно о приватизации сказано в соответствующем разделе.

Как уже упоминалось выше, в концессию могут предоставляться объекты права государственной или коммунальной собственности, которые используются для осуществления деятельности, в частности, в таких сферах хозяйственной деятельности, как предоставление услуг в жилищно-эксплуатационной сфере.

7 *Вопрос о возможности приватизации ТЭЦ должен быть законодательно урегулирован согласно Энергетической стратегии Украины до 2030 года.*

2.4. Услуги по газоснабжению

2.4.1. Общие положения и законодательное регулирование

Добыча газа и его продажа являются предметом регулирования Закона Украины «О нефти и газе» от 12 июля 2001 № 2665-III и Закона Украины «О трубопроводном транспорте» от 15 мая 1996 года № 192/96-ВР.

Деятельность по поставке природного газа по регулируемому тарифу подлежит лицензированию. Лицензионные условия осуществления хозяйственной деятельности по снабжению природным газом по регулируемому тарифу утверждены Постановлением НКРЭ Украины от 13 января 2010 года № 11.

24.07.2010 вступил в силу Закон Украины «О принципах функционирования рынка природного газа», разработанный Министерством топлива и энергетики и одобренный правительством. Закон предусматривает разделение функций транспортировки, распределения и снабжения природным газом, а также установление отдельно тарифов на транспортировку, снабжение и хранение газа.

В законе предусмотрены равные права доступа к единой газотранспортной системе Украины и подземным хранилищам газа для всех субъектов рынка. Согласно документу, предприятия с государственным контрольным пакетом, а также их дочерние компании, филиалы, участники договоров о совместной деятельности, подписанных при участии таких предприятий, должны ежемесячно продавать весь добытый в Украине газ уполномоченному правительством субъекту.

Далее этот газ должен быть направлен на формирование ресурса с дальнейшим использованием для нужд населения. Кроме того, предполагается, что закупочные цены на газ будут ежегодно определяться НКРЭ Украины индивидуально для каждого продавца.

2.4.2. Порядок предоставления услуг

Услуги по транспортировке, распределению и снабжению и хранению природного газа осуществляются на основании договоров.

Большинство нефтедобывающих компаний входят в состав Национальной акционерной Компании «Нефтегаз Украины», которая является вертикально-интегрированной нефтегазовой компанией, осуществляющей полный цикл операций по разведке и разработке месторождений, транспортировке и хранению нефти и газа, снабжению естественным и сжиженным газом потребителей. Свы-

ше 97% нефти и газа в Украине добывается предприятиями Компании. «Нефтегаз Украины» осуществляет переработку газа, нефти и конденсата на пяти газоперерабатывающих заводах (ГПЗ), которые входят в состав Компании.

Основными предприятиями, которые осуществляют поставку газа, являются областные (городские) газовые предприятия – облгазы и горгазы. Акции этих предприятий в разных соотношениях принадлежат частным лицам или структурам и государству.

2.4.3. Тарифы

Поставка газа потребителям коммунальных услуг на данный момент осуществляется либо по регулируемым тарифам, либо, если газ добывается самостоятельно, по ценам не ниже, чем те, которые сформировались на аукционах, проводящихся согласно «Положению об организации и проведении аукционов по продаже нефти, газового конденсата, крапленого газа и угля», утвержденного Постановлением КМ Украины от 4 апреля 2000 года № 599 (данное Положение применяется к предприятиям, более 50% которых принадлежит государству).

Порядок установления тарифов отличен от стандартной схемы. Согласно статье 28 Закона Украины «О местном самоуправлении» и Постановлению КМ от 25 декабря 1996 года № 1548, органом, уполномоченным регулировать тарифы на природный газ для нужд населения, является НКРЭ.

Розничные цены на природный газ для нужд населения по состоянию на сентябрь 2010 года установлены Постановлением НКРЭ Украины от 13 июля 2010 года № 812 «О розничных ценах на природный газ для нужд населения, Международного детского центра «Артек» и Украинского детского центра «Молодая гвардия».

2.4.4. Объекты приватизации и концессии

Приватизация в сфере газового хозяйства возможна, за исключением объектов инженерной инфраструктуры и благоустройства городов, включая сети, сооружения, оборудование, связанное со снабжением потребителей газом; магистральных нефте- и газопроводов, магистрального трубопроводного транспорта, который обслуживает потребности государства в целом, подземных нефте- и газохранилищ. Более подробная информация о приватизации содержится в соответствующем разделе.

Стоит отметить, что 06 февраля 2007 Верховная Рада Украины приняла Закон Украины «О внесении изменений в Закон Украины «О трубопроводном транспорте» относительно предприятий магистрального трубопроводного транспорта», которым установила, что реорганизация государственных предприятий

магистрального трубопроводного транспорта, а также их приватизация запрещаются. Отчуждение основных фондов государственных предприятий магистрального трубопроводного транспорта, передача их с баланса на баланс, в концессию, аренду, лизинг, залог, управление, передача в уставной капитал других юридических лиц основных фондов и акций таких предприятий, совершение других сделок, могущих привести к отчуждению основных фондов и акций этих предприятий, а также основных фондов и акций Национальной акционерной компании «Нефтегаз Украины», дочерних и основанных ею предприятий и газохранилищ запрещаются, кроме случаев, когда результатом таких действий является создание государственных предприятий, 100 процентов которых находится в государственной собственности Украины, запрещается.

Согласно законодательству о концессиях, отдельные объекты права государственной и коммунальной собственности в сфере транспортировки и распределения природного газа, предоставление услуг в жилищно-эксплуатационной сфере могут передаваться в концессию.

2.5. Услуги по вывозу бытовых отходов

2.5.1. Общие положения и законодательное регулирование

Вывоз бытовых отходов также является коммунальной услугой. Отношения в сфере предоставления коммунальных услуг по вывозу отходов урегулированы Законом Украины «Об отходах» от 5 марта 1998 года № 187/98-ВР.

2.5.2. Порядок предоставления услуг

Услуги по сбору и вывозу твердых и жидких бытовых отходов, входящие в состав квартирной платы (платы за содержание жилья), предоставляются согласно договору, который разрабатывается исполнителем в соответствии с типовым договором.

Типовой договор о предоставлении услуг по сбору и вывозу твердых и жидких бытовых отходов, Правила предоставления услуг по сбору и вывозу твердых и жидких бытовых отходов утверждены Постановлением КМ Украины от 10 декабря 2008 года № 1070.

Услуги по вывозу бытовых отходов предоставляются коммунальными специализированными предприятиями, а также частными предприятиями. Раньше коммунальные предприятия были монополистами по вывозу бытовых отходов, но в последние годы частный сектор все активнее входит на рынок вывоза бытовых отходов.

Текущая ситуация с отходами в Украине такова: почти все бытовые отходы подлежат захоронению на полигонах. Подавляющее их большинство работает в режиме перегрузки, то есть с нарушением проектных показателей относительно объемов накопления отходов. Почти все полигоны нуждаются в безотлагательной санации и рекультивации. Из четырех мусоросжигательных заводов (Киев, Харьков, Севастополь и Днепропетровск) работают лишь Киевский и Днепропетровский, оборудование устаревшее и не отвечает современным экологическим требованиям, в результате чего они становятся источником загрязнения окружающей среды токсичными газами.

Программа обращения с твердыми бытовыми отходами, утвержденная КМ Украины на период до 2011 года, предусматривает создание нового отечественного оборудования в сфере обращения с бытовыми отходами; внедрение комплексной переработки и утилизации ценных компонентов бытовых отходов и технологий эффективного использования бытовых отходов как энергоресурса; достижение повседневной санитарной очистки населенных пунктов; обеспечение превращения сферы обращения с бытовыми отходами на самокупающуюся и рентабельную отрасль коммунального хозяйства.

2.5.3. Тарифы

Порядок формирования тарифов на услуги по вывозу бытовых отходов утвержден Постановлением Кабинета Министров Украины от 26 июля 2006 года № 1010.

Формирование предприятием тарифов на услуги по вывозу бытовых отходов осуществляется в соответствии с годовыми планами предоставления услуг и экономически обоснованными плановыми расходами, определенными на основании государственных и отраслевых норм расходов ресурсов, технико-экономических расчетов и смет, ставок налогов и сборов (обязательных платежей) и цен в планируемом периоде.

Принципиальными отличиями Порядка формирования тарифов на услуги по вывозу бытовых отходов от Порядков № 959 и № 955, описанными в пунктах 2.2.3 и 2.3.3, являются следующие:

1. Кроме затрат операционной деятельности и финансовых расходов, в тарифы отдельной статьей включаются расходы по налогу на прибыль.
2. Отсутствуют ограничения на величину плановой прибыли.
3. Определение расходов, которые можно включать в тарифы, не привязано к «валовым расходам», определенным Законом Украины «О налогообложении прибыли предприятий».

Административные расходы включаются в тарифы в размере, не превышающем 15 процентов планированной производственной себестоимости. Темпы роста административных расходов не должны превышать определенного уровня инфляции.

2.5.4. Объекты приватизации и концессии

Не подлежат приватизации полигоны, строения, сооружения и оборудование для захоронения твердых промышленных и бытовых отходов, скотомогильники. Детальнее о порядке приватизации сказано в соответствующем разделе.

Как описано в разделе о концессиях, в концессию могут предоставляться объекты права государственной или коммунальной собственности, которые используются для осуществления деятельности в таких сферах хозяйственной деятельности как, в частности, сбор и утилизация мусора и обработка отходов.

Глава 2

ГОСУДАРСТВЕННО-ЧАСТНОЕ ПАРТНЕРСТВО В ОТДЕЛЬНЫХ ОТРАСЛЯХ ХОЗЯЙСТВЕННОГО СЕКТОРА УКРАИНЫ

1. АЭРОПОРТЫ

1.1. Законодательное регулирование

Основой регулирования в авиационной сфере является Воздушный кодекс Украины от 04 мая 1993 года № 3167-ХІІ.

Концепция Государственной целевой программы развития аэропортов на период до 2020 года утверждена распоряжением КМ Украины от 05 марта 2008 № 506-р⁸.

1.2. Общая характеристика

На данный момент большинство отечественных аэропортов находятся в коммунальной собственности. В государственной собственности находятся аэропорты «Борисполь», «Бердянск», «Днепропетровск», «Запорожье» и «Львов».

В коммунальной собственности находятся аэропорты: «Донецк», «Киев» (Жуляны), «Одесса», «Симферополь», «Харьков», «Винница» (Гаврышевка),

8 12 августа 08 года объявлен тендер по выбору разработчика программы развития аэропортов. Победителем тендера на разработку Государственной целевой программы «Развитие аэропортов на период до 2020 года» стала немецкая компания «Аэропорт Консалтинг Партнерс», был подписан соответствующий договор. Программа предусматривает поэтапное развитие аэропортов Украины. На первом этапе была разработана программа развития 9 аэропортов общегосударственного значения. Второй этап предусматривает развитие региональных аэропортов.

«Ивано-Франковск», «Кировоград», «Николаев», «Луганск», «Полтава», «Ровно», «Сумы», «Тернополь», «Ужгород», «Херсон», «Хмельницкий», «Черновцы», «Черкасы», «Измаил», «Мариуполь», «Керчь», «Кривой Рог» и «Северодонецк».

В настоящее время государственной программой предусмотрено, что также отобрано и в Концепции государственной программы развития аэропортов до 2020 года, возвращение аэропортов из коммунальной собственности в государственную с целью повышения эффективности государственного регулирования и контроля, создания благоприятных условий для привлечения инвестиций и ускоренного развития аэропортов, а также финансирования с привлечением средств Государственного бюджета Украины.

1.3. Государственное управление

Основным органом исполнительной власти Украины, ответственным за техническое регулирование (безопасность авиации) и экономическое регулирование (доступ к рынку услуг), является Государственная авиационная администрация Украины (Госавиаадминистрация).

Госавиаадминистрация реализует государственную политику в отрасли гражданской авиации и в сфере использования воздушного пространства Украины.

1.4. Перспективы развития и возможности для ГЧП

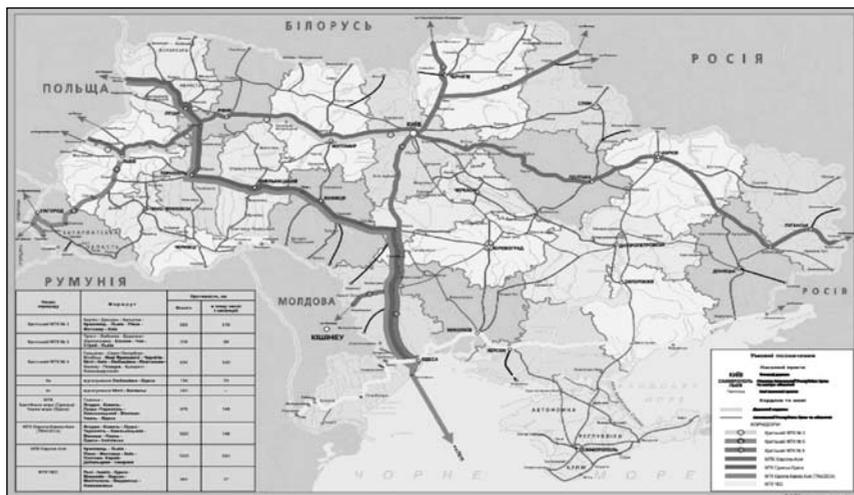
Концепция государственной программы развития аэропортов до 2020 года, утвержденная КМ Украины, предусматривает более активное привлечение частного капитала в функционирование аэропортов и инфраструктуры.

Согласно планов КМ Украины, планируется разделить аэропорты на две части – летную, то есть взлетно-посадочные полосы, и пассажирскую части. Летная часть приватизации не подлежит. Относительно пассажирской части определена возможность «продажи» частным инвесторам.

Законом о концессиях предусмотрено возможность концессии для строительства и эксплуатации аэропортов, взлетно-посадочных полос на аэродромах. Также в Законе о ГЧП предусмотрено, что ГЧП может использоваться для реализации проектов, в том числе в сфере строительства и эксплуатации аэропортов.

2. АВТОМОБИЛЬНЫЕ ДОРОГИ

АВТОМОБИЛЬНЫЕ МЕЖДУНАРОДНЫЕ ТРАНСПОРТНЫЕ КОРИДОРЫ НА ТЕРРИТОРИИ УКРАИНЫ⁹



2.1. Законодательное регулирование

Основным законодательным актом, регулирующим правовые отношения в сфере строительства, ремонта, содержания автомобильных дорог, является Закон Украины «Об автомобильных дорогах» от 08 сентября 2005 года № 2862-IV.

Отдельные нормы также содержатся в законодательных актах различных правовых отраслей, в частности в Законе Украины «О концессиях на строительство и эксплуатацию автомобильных дорог», более детальная информация о котором предоставлена в разделе о концессиях.

9 Карта с сайта Укравтодора. Карта, на которой отмечены существующие дороги, а также планируемое расширение и строительство, уже устарела. Актуальную карту еще не создали.

2.2. Общая характеристика

Автомобильные дороги делятся на автомобильные дороги общего пользования, улицы и дороги городов и других населенных пунктов, ведомственные (технологические) автомобильные дороги и автомобильные дороги на частных территориях.

Автомобильные дороги общего пользования являются составляющей Единой транспортной системы Украины и удовлетворяют нужды общества в автомобильных пассажирских и грузовых перевозках. Автомобильные дороги общего пользования находятся в государственной собственности и не подлежат приватизации.

Автомобильные дороги общего пользования делятся на автомобильные дороги государственного и местного значения.

Улицы и дороги городов и других населенных пунктов находятся в ведении органов местного самоуправления и являются коммунальной собственностью.

К ведомственным (технологическим) автомобильным дорогам принадлежат внутрихозяйственные технологические дороги, которые находятся в собственности юридических или физических лиц.

К автомобильным дорогам на частных территориях принадлежат автомобильные дороги, находящиеся на территориях, владельцами которых являются юридические (негосударственные) или физические лица.

Автомобильные дороги на частных территориях могут передаваться владельцами частных территорий в государственную или коммунальную собственность по решению соответственно КМ Украины или органов местного самоуправления.

Сеть автомобильных дорог общего пользования имеет протяженность 168,8 тыс. км. 475 сельских населенных пунктов не имеют подъездов с твердым покрытием и остаются без круглогодичного стабильного транспортного сообщения.

Из общей протяженности сети дорог общего пользования на дороги государственного значения приходится 20,1 тыс. км (12 % от протяженности всей сети дорог), и именно этими дорогами осуществляется до 80 % грузовому оборота.

На автомобильных дорогах насчитывается 16,1 тыс. мостов и путепроводов общей протяженностью 374,6 км. Большинство мостов (около 53 %) построено в соответствии с нормами, которые действовали до 1962 года и не отвечают требованиям современных нормативов. Свыше 400 мостов находятся в критическом состоянии.

2.3. Государственное управление

Государственное управление автомобильными дорогами общего пользования осуществляет Государственная служба автомобильных дорог Украины (Укравтодор) – центральный орган исполнительной власти, деятельность которого направляется и координируется КМ Украины через руководителя центрального органа исполнительной власти в области транспорта и который имеет свои органы управления на местах.

Укравтодор создан Указом Президента Украины от 8 ноября 2001 года № 1056/2001 «О мероприятиях по повышению эффективности управления дорожным хозяйством Украины» как центральный орган исполнительной власти для осуществления функций управления дорожным хозяйством Украины.

В сферу управления Укравтодора входят службы автомобильных дорог в областях, государственные проектные, технологические и экспертные предприятия, Государственная акционерная компания «ОАО Автомобильные дороги Украины» с дочерними предприятиями в областях.

Управление функционированием и развитием улиц и дорог городов и других населенных пунктов осуществляется соответствующими органами местного самоуправления, в ведении которых они находятся.

2.4. Перспективы развития и возможности для ГЧП

Планы КМ Украины относительно реконструкции автомобильных дорог на период до 2011 года предусматривают ремонт и реконструкцию, а также строительство новых мостов, дорог, в частности продолжение строительства, реконструкции и капитального ремонта автомобильных дорог, в том числе по направлениям международных и национальных транспортных коридоров:

- автодорога Копти-Глухов-Бачевск в пределах Черниговской области;
- автодорога Киев-Ковель-Яготин;
- автодорога Киев-Одесса в пределах Киевской, Черкасской и Одесской областей;
- автодорога Киев-Чоп на участке Ровно-Житомир;

- автодорога Харьков-Симферополь в новых направлениях в пределах Запорожской области и Автономной Республики Крым;
- автодорога Киев-Харьков-Довжанский в пределах Киевской, Полтавской, Харьковской и Донецкой областей;
- автодорога Киев-Луганск-Изварине в пределах Киевской, Кировоградской, Черкасской, Донецкой и Луганской областей;
- автодорога от г. Днепрпетровска до автодороги Киев-Харьков-Довжанский через г. Кобыляки.

Автомобильные дороги общего пользования находятся в государственной собственности и не подлежат приватизации (смотрите раздел о приватизации).

Согласно действующему законодательству о концессиях, возможно заключение договоров на строительство и эксплуатацию дорог на условиях концессии.

В Законе о ГЧП предусмотрено, что государственно-частное партнерство может использоваться для реализации проектов, в том числе в сфере строительства и эксплуатации автомобильных дорог, объектов дорожного хозяйства.

По большинству показателей (осевая нагрузка, состав и вес поездов, длина прямо-отправочных путей) параметры украинских железных дорог не соответствуют европейским стандартам.

В то же время имеет место несоответствие скорости движения. Исследованиями установлено, что для перехода на европейский стандарт скорости нужны многомиллиардные инвестиции в модернизацию инфраструктуры и подвижного состава.

Что касается национальной сети железнодорожных международных транспортных коридоров в Украине, то она составляет 3162 км. Это мощнейшие, главным образом двухрельсовые (92,3%), электрифицированные (95,6%), оборудованные автоблокировкой (90%) магистрали. Тепловозная тяга сохранилась только на двух участках: Чернигов – Горностаевка 66 км и Ковель – Ягодин 59 км.

3.3. Государственное управление

КМ Украины определяет условия и порядок организации деятельности железнодорожного транспорта общего пользования, содействует его приоритетному развитию, оказывает поддержку в удовлетворении потребностей железных дорог в подвижном составе, материально-технических и топливно-энергетических ресурсах.

Железная дорога является основным организационным звеном на железнодорожном транспорте. Создание, реорганизация, ликвидация и определение территориальных границ железных дорог, назначение и освобождение их руководителей осуществляются решениями КМ Украины по предоставлению Министерства транспорта и связи Украины.

«Укрзализныця» является органом управления железнодорожным транспортом общего пользования, подведомственным Министерству в сфере транспорта.

Основные задачи органа такие:

- организация слаженной работы железных дорог, объединений, предприятий и организаций железнодорожного транспорта с целью удовлетворения нужд общественного производства и населения в перевозках;
- управление процессом железнодорожных перевозок, регулирование в сфере организации и обеспечения этого процесса;
- решение вопросов эффективного использования железнодорожного подвижного состава, его сохранения, обновления, ремонта, обеспечения материально-техническими и топливно-энергетическими ресурсами;

- проведение единой инвестиционной и технической политики на железнодорожном транспорте, внедрение достижений науки и техники, новых технологий.

3.4. Перспективы развития и возможности для ГЧП

Развитие инфраструктуры железных дорог Украины осуществляется по двум направлениям: обеспечение массовых перевозок и осуществление скоростного и высокоскоростного движения поездов.

Программой создания и функционирования национальной сети международных транспортных коридоров на 2006-2010 г.г. (утвержденной Постановлением КМ от 12 апреля 2006 г. № 496) предусмотрено выполнение, главным образом, организационно-технологических мероприятий. Это маркетинг, усовершенствование тарифной политики, кардинальное улучшение взаимодействия с таможенниками и пограничниками, соблюдение европейских требований к минимизации сроков пересечения границы.

Предполагается создание терминальных центров на сети железных дорог в пределах международных транспортных коридоров (МТК), а именно: Киев-Лески, Усагов, Одесса-Порт, Скнилов, Чоп, Мариуполь-Порт, Донецк-II, Луганск, Ковель, Харьков-Краснозаводская, Днепропетровск-Грузовой.

Создание региональных центров на сети железных дорог в пределах МТК предполагается в пунктах: Козятин-I, Полтава-Южная, Джанкой, Запорожье- Левое, Жмеринка, Шепетовка.

Проводится работа по созданию и развитию мощных логистических комплексов в наиболее грузопотребляющих регионах Украины (в Харькове, Луганске, Одессе).

В законе о концессиях предусмотрена возможность концессии на строительство и эксплуатацию железных дорог. Также в Законе о ГЧП предусмотрено, что ГЧП может использоваться для реализации проектов, в том числе в сфере строительства, реконструкции, и эксплуатации железных дорог и их инфраструктуры.

Приватизация целостных имущественных комплексов, предприятий и структурных подразделений, не связанных с деятельностью железных дорог, отдельных инвентарных объектов и объектов незавершенного строительства, которые принадлежат железным дорогам и предприятиям железнодорожного транспорта общего пользования, осуществляется по согласованию с Министерством транспорта Украины и Укрзалізницею согласно действующему законодательству Украины

по вопросам приватизации. Имущественные комплексы предприятий железнодорожного транспорта с их инфраструктурой приватизации не подлежат. Более подробно о приватизации сказано в соответствующем разделе книги.

4. МЕДИЦИНА

4.1. Законодательное регулирование

Основу регулирования предоставления услуг в сфере медицины составляют Основы законодательства Украины о здравоохранении от 19 ноября 1992 года № 2801-ХІІ. Статья 49 Конституции Украины гласит, что в государственных и коммунальных заведениях здравоохранения медицинская помощь оказывается бесплатно; существующая сеть таких заведений не может быть сокращена.

4.2. Общая характеристика

Лечебно-профилактическая помощь в Украине оказывается поликлиниками, больницами, диспансерами, клиниками научно-исследовательских институтов и другими аккредитованными заведениями здравоохранения, службой скорой медицинской помощи, а также отдельными медицинскими работниками, которые имеют соответствующую лицензию.

В СССР существовали 2 большие сферы, которые не приносили дохода бюджету – образование и здравоохранение. На данном этапе развития Украины есть небольшие изменения, но реформ в этой сфере производится мало.

Большинство больниц и амбулаторных клиник остаются в руках либо местных, либо региональных органов самоуправления.

4.3. Государственное управление

Государственное управление в этой сфере осуществляется Министерством здравоохранения Украины. Функции специально уполномоченных органов государственной исполнительной власти в административно-территориальных единицах Украины возлагаются на отдел здравоохранения Совета Министров Республики

Крым и органы местной государственной администрации.

4.4. Перспективы развития и возможности для ГЧП

Национальный план развития системы здравоохранения на период до 2010 года утвержден Постановлением КМ Украины от 13 июня 2007 года № 815.

Необходимым является принятие Закона о системе медицинских учреждений. Такой проект зарегистрирован еще в 2004 году, но до сих пор не принят. Проектом были определены виды медицинских учреждений; предусматривалось, что заведения здравоохранения в Украине могут находиться в государственной (то есть, общегосударственной или коммунальной) и негосударственной собственности, при чем деятельность государственных (коммунальных) предприятий регулируется соответствующим законодательством Украины.

Также проектом предусматривалось, что владелец государственного (коммунального) предприятия в пределах своих полномочий может принять решение относительно целесообразности, возможности и форм привлечения к деятельности данного заведения других совладельцев. Негосударственные заведения согласно проекту могут функционировать в любой хозяйственной форме, предусмотренной действующим законодательством для предпринимательской деятельности, при соблюдении лицензионных требований, касающихся предоставления медицинских услуг.

На данный момент возможность приватизации объектов здравоохранения является достаточно спорной (в связи со статьей 49 Конституции Украины, которая говорит, что в государственных и коммунальных заведениях здравоохранения медицинская помощь оказывается бесплатно; существующая сеть таких заведений не может быть сокращена). Но Закон о концессиях предусматривает возможность предоставления концессий в сфере здравоохранения, также возможны другие формы ГЧП, например договор управления. Также не ограничена возможность создания новых учреждений.



ГОСУДАРСТВЕННЫЕ ЗАКУПКИ В УКРАИНЕ

1. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ

В своей первоначальной форме Закон Украины «О закупке товаров, работ, услуг за государственные средства» № 1490-III был принят и вступил в силу 22 февраля 2000 года, после чего вся система государственных закупок подвергалась многочисленным поправкам и дополнениям.

Очередные изменения в сфере государственных закупок были произведены в рамках приспособления украинского законодательства к требованиям ВТО. Заключались они в отмене Закона «О закупке товаров, работ, услуг за государственные средства» и утверждении КМ Украины своим Постановлением от 28 марта 2008 года № 274 Временного положения с одноименным названием.

Предшественниками отмены закона были также долгие «баталии» вокруг Тендерной палаты Украины, работа которой, по мнению многих парламентариев, приводила к реализации коррупционных схем. В итоге Тендерную палату ликвидировали, а государственные закупки стало координировать Министерство экономики Украины, о чем более детально сказано ниже.

Уже двумя месяцами позже, после вступления в силу Временного положения, в первом чтении был принят Проект Закона о закупке товаров, работ и услуг за государственные средства, содержание которого, за исключением некоторых несущественных отклонений, соответствует Временному положению. Далее было принято Положение о закупке товаров, работ и услуг за государственные средства (далее – Положение), утвержденное Постановлением КМ Украины от 17 октября 2008 года № 921.

По состоянию на сентябрь 2010 года принят и действует Закон «О проведении государственных закупок» от 1 июня 2010 года № 2289- VI последующими изменениями (далее – Закон о закупках).

Закон Украины «О внесении изменений в некоторые законы Украины относи-

тельно минимизации последствий мирового финансово-экономического кризиса» от 18 декабря 2008 года № 694-VI временно, до 1 января 2011 года, установил, что закупка товаров, работ и услуг за государственные средства осуществляется у отечественных производителей этих товаров, работ и услуг (юридических и физических лиц), кроме товаров, которые не производятся в Украине. Такое протекционистское положение противоречит правилам Мировой Организации Торговли и решением Конституционного суда Украины № 18-рп/2009 от 14 июля 2009 года было признано неконституционным, а, следовательно, лишилось юридической силы. В новом Законе о закупках отечественные и иностранные участники участвуют в процедурах закупок на равных условиях. Заказчик не имеет права устанавливать дискриминационные требования относительно участников.

2. НОВОВВЕДЕНИЯ ЗАКОНА О ЗАКУПКАХ

2.1. Внутренняя организация

Согласно Закону о закупках, Уполномоченным органом по вопросам координации государственных закупок является Министерство экономики Украины.

В свою очередь, государственные органы надзора, такие как Антимонопольный комитет, Главное контрольно-ревизионное управление, Государственное казначейство, Счетная палата, Государственный комитет статистики Украины, взяли на себя функции проверки соблюдения условий и выполнения законодательства о проведении государственных закупок.

2.2. Процедура закупок

2.2.1. Заказчик

Следует заметить, что согласно Закону о закупках, заказчиком могут выступать любые распорядители государственных средств, которые осуществляют государственную закупку. Генеральным заказчиком (при закупке товаров на принципах координации за средства Государственного бюджета Украины для нужд различных заказчиков) может быть орган государственной власти, государственное, коммунальное учреждение или организация, определенные соответственно Кабинетом Министров Украины, Советом министров Автономной Республики

Крым, местной государственной администрацией или исполнительными органами местных советов.

2.2.2. Пороги тендеров

Пороги проведения тендеров в Законе о закупках установлены на таком уровне:

- для товаров и услуг – 100 тыс. гривен;
- для работ – 300 тыс. гривен¹⁰.

2.2.3. Договорное обеспечение и минимум допустимых компаний

Заказчик имеет право указать в объявлении о проведении процедуры закупки и в документации конкурсных торгов требования относительно предоставления обеспечения предложения конкурсных торгов. Размер обеспечения в денежном выражении не может превышать 1 % ожидаемой стоимости закупки (при закупке работ) или 5 % (при закупке товаров или услуг).

Заказчик также имеет право по желанию требовать у участника-победителя обеспечение выполнения договора о закупках, размер которого не может превышать 5% от стоимости договора.

Минимум в торгах должны участвовать два участника. Объяснение этому довольно простое: по причине сложной специфики госзакупок часто сложно было найти больше чем 2 компании, способные удовлетворить потребности заказчика. Это не относится к процедуре закупки у одного участника.

2.2.4. Доступ к информации о госзакупках

Закон предусматривает бесплатный доступ к информации о запланированных закупках в информационном бюллетене «Вестник государственных закупок» и на веб-портале по вопросам государственных закупок, созданном Министерством экономики Украины¹¹.

10 *Министерство экономики Украины обнародовало проект изменений, которым предлагало повысить в законе порог закупок товаров и услуг со 100 тыс. грн до 500 тыс. грн, а работ – с 300 тыс. грн до 1 млн. грн. По состоянию на сентябрь 2010 года проект не был принят.*

11 *www.tender.me.gov.ua*

Интересен и тот факт, что информация о запланированной закупке размещается в международном информационном издании по вопросам государственных закупок Министерства экономики и на веб-портале Министерства экономики на английском языке уже в случае, когда сумма ожидаемого предмета государственной закупки превышает сумму:

- для товаров – 200 тыс. евро;
- для услуг – 300 тыс. евро;
- для работ – 500 тыс. евро.

2.2.5. Критерии оценки тендерных предложений

В соответствии со ст. 28 Закона о закупках, главным критерием оценки тендерных предложений остается цена.

В закупках товаров, работ и услуг, которые производятся, выполняются или предоставляются не по отдельно разработанной спецификации (техническому проекту), и для которых существует постоянно действующий рынок, цена является единственным критерием. Это, безусловно, шаг назад по сравнению с прежними нормами, когда ценовой критерий имел удельный вес в 70% при оценке тендерных предложений. В новых законодательных рамках распорядители государственных средств обязаны заключить договор с тем, кто предложит наименьшую цену, а участники таких тендеров соответственно не будут заинтересованы в предоставлении лучшего качества, экологической безопасности, послепродажного обслуживания и других дополнительных критериев. В случае если какой-либо участник будет готов предоставить лучшие условия по дополнительным критериям, это будет полностью нивелировано более низкой ценой других участников. Для минимизации такой вероятности заказчикам нужно будет четко устанавливать необходимый уровень качества, экологической безопасности и других важных критериев в тендерной документации, что, в свою очередь, может привести к ограничению участников, которые будут соответствовать требованиям тендерной документации.

В случае проведения закупки, которая носит сложный или специализированный характер (в том числе консультационных услуг, научных исследований, экспериментов или разработок, исследовательско-конструкторных работ) критерием является цена наряду с другими критериями оценки, в частности:

- качество исполнения работ, услуг;
- условия оплаты;

- срок исполнения;
- гарантийное обслуживание;
- эксплуатационные затраты;
- передача технологии и подготовка управленческих, научных и производственных кадров, включая использование местных ресурсов, средств производства, рабочей силы и материалов для изготовления товаров, выполнения работ, предоставления услуг, которые предлагаются заказчиком.

Если для определения наиболее экономически выгодного предложения конкурсных торгов кроме цены применяются и другие критерии оценки, в документации конкурсных торгов определяется их стоимостный эквивалент, либо удельный вес этих критериев в общей оценке предложений конкурсных торгов. Удельный вес ценового критерия не может быть ниже 50 %.

2.2.6. Методы проведения госзакупок

Методы проведения государственных закупок остались практически без изменений. Так же, как и ранее, здесь присутствуют такие закупочные процедуры как:

- открытые торги (основная процедура, которая подразумевает равный допуск всех участников к участию в конкурсе);
- двухэтапные торги (на первом этапе заказчик получает предложения участников и проводит консультации, и на втором этапе подготавливает полную тендерную документацию с учетом собранной информации; предметом закупок являются осуществления научных исследований, экспериментов или разработок, выполнение исследовательско-конструкторских, строительных работ);
- запрос ценовых предложений – котировок (относительно товаров и услуг, для которых существует постоянно действующий рынок, при условии, что стоимость их закупки не превышает 200 тыс. гривен и запрос подается не менее чем трем участникам; подавать ценовые предложения могут все желающие, и победителем будет тот, кто соответствует тендерным условиям и предложил самую низкую цену);
- предварительная квалификация участников (не менее двух участников в случае необходимости предварительного определения квалификационного соответствия, финансово-экономического состояния и технических и организационных возможностей участника. В случае проведения предварительной

квалификации участников, к дальнейшему участию в конкурсных торгах допускаются все участники, прошедшие предварительную квалификацию);

- закупка у одного участника (в ситуации, когда отсутствует конкуренция, есть неотложная потребность и в некоторых других случаях, установленных законодательством, договор заключается после проведения переговоров с одним участником и после согласования с уполномоченным органом в установленном им порядке).

3. ЗАКЛЮЧЕНИЕ ДОГОВОРА И ОБЖАЛОВАНИЕ ПРОЦЕДУР ЗАКУПКИ

Компания, которая выиграла тендерные торги, заключает с заказчиком в письменной форме договор о закупке согласно гражданскому и хозяйственному кодексам Украины. Типовой договор о закупках утверждается Министерством экономики.

Законом о закупках предусмотрено право лица, чье право либо законный интерес были нарушены вследствие решения, действия или бездействия заказчика, которые противоречат законодательству в сфере государственных закупок, в письменном виде обжаловать решение, действие или бездействие. Органом обжалования является Антимонопольный комитет Украины. Тут следует указать, что ранее объектами обжалования не могли быть: сделанный выбор процедуры закупки и решение заказчика об отклонении всех тендерных предложений. В Законе о закупках не предусмотрено подобных ограничений обжалования. Обжалование возможно заказчику или постоянно действующей административной коллегии Антимонопольного комитета Украины по рассмотрению жалоб на нарушения законодательства в сфере госзакупок как органу обжалования, на протяжении 14 дней после нарушения. Также возможно обжалование в суде в общем порядке.

ПРИВАТИЗАЦИЯ В УКРАИНЕ

1. ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА И ЗАКОНОДАТЕЛЬНОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ

Приватизация в Украине началась с принятием Закона Украины «О приватизации государственного имущества» от 04 марта 1992 года № 2163-ХП.

Приватизацией является отчуждение имущества, находящегося в государственной собственности (а также в аналогичном порядке – в коммунальной собственности), в интересах физических и юридических лиц.

Также в Украине действуют специальные законы, которые регулируют особенности приватизации некоторых объектов, или приватизации в некоторых сферах:

- Закон Украины «О приватизации небольших государственных предприятий (малой приватизации)» от 06 марта 1992 года № 2171-ХП;
- Закон Украины «Об особенностях приватизации объектов незавершенного строительства» от 14 сентября 2000 года № 1953-III;
- Закон Украины «Об особенностях приватизации имущества в агропромышленном комплексе» от 10 июля 1996 года № 290/96-ВР;
- Закон Украины «Об особенностях приватизации предприятий, которые входят в сферу управления Министерства обороны Украины» от 18 мая 2000 года № 1741-III.

Ограничения приватизации содержатся в Законе Украины «О перечне объектов права государственной собственности, которые не подлежат приватизации» от 07 июля 1999 года. № 847-XIV.

По состоянию на сентябрь 2010 года действует Государственная программа приватизации, утвержденная Законом Украины «О Государственной программе приватизации» от 18 мая 2000 года № 1723-III. Государственная программа приватизации на 2008 – 2012 годы, разработанная КМ Украины, не была принята Верховной Радой.

2. СУБЪЕКТЫ ПРИВАТИЗАЦИИ

Субъектами приватизации являются:

- государственные органы приватизации;
- покупатели (их представители);
- посредники.

Государственную политику в сфере приватизации осуществляют Фонд государственного имущества Украины, его региональные отделения и представительства в районах и городах, органы приватизации в Автономной Республике Крым, которые составляют единую систему государственных органов приватизации в Украине.

Продажу имущества, которое находится в коммунальной собственности, осуществляют органы, создаваемые соответствующими местными советами. Данные органы действуют в пределах полномочий, определенных соответствующими местными советами, и являются им подчиненными, подотчетными и подконтрольными.

Покупателями объектов приватизации могут быть:

- граждане Украины, иностранные граждане, лица без гражданства;
- юридические лица, зарегистрированные на территории Украины, кроме тех, в имуществе которых часть государственной собственности превышает 25%;
- юридические лица других государств.

3. ОБЪЕКТЫ ПРИВАТИЗАЦИИ

К объектам государственной собственности, которые подлежат приватизации, принадлежат:

- предприятия (цеха, производства, участки, другие подразделения, если в случае их выделения в самостоятельные предприятия не нарушается технологическое единство производства основной специализации предприятия, из структуры которого они выделяются) как единые имущественные комплексы, в состав которых входят все предназначенные для их деятельности виды имущества, определенные Гражданским кодексом Украины;
- объекты незавершенного строительства и законсервированные объекты;
- акции (доли, паи), принадлежащие государству в имуществе хозяйственных обществ и других объединений;
- земельные участки, на которых расположены объекты, подлежащие приватизации.

Согласно Государственной программе приватизации, объекты приватизации классифицируются по группам: А, В, Г, Д, Е, Ж¹². Для каждой группы предусмотрены отдельные особенности приватизации.

12 Группа А – целостные имущественные комплексы государственных, арендных предприятий и структурные подразделения предприятий, выделенные в самостоятельные предприятия.

Группа В – целостные имущественные комплексы предприятий со средней численностью работающих свыше 100 лиц и стоимость основных фондов которых достаточная для формирования уставных капиталов ОАО; акции ОАО, выпуск которых зарегистрирован или продажа акций которых началась до вступления в силу Государственной программой приватизации 2000 года (кроме предприятий группы Г).

Группа Г – целостные имущественные комплексы предприятий или пакеты акций ОАО, которые на момент принятия решения о приватизации занимают монопольное (доминирующее) положение на общегосударственном рынке соответствующих товаров и услуг или имеют стратегическое значение для экономики и безопасности государства.

Группа Д – объекты незавершенного строительства, законсервированные объекты.

Группа Е – акции (доли, паи), которые принадлежат государству в уставных капиталах хозяйственных обществ (в том числе предприятий с иностранными инвестициями), расположенных на территории Украины или за границей.

Группа Ж – независимо от стоимости объекты здравоохранения, образования, культуры, искусства и прессы, физической культуры и спорта, телевидения и радиовещания, издательского дела, а также объекты санаторно-курортных заведений, профилактории, дома и лагеря отдыха.

4. ОБЪЕКТЫ, КОТОРЫЕ НЕ ПОДЛЕЖАТ ПРИВАТИЗАЦИИ

Приватизации не подлежат объекты, которые имеют общегосударственное значение, а также казенные предприятия.

К объектам, которые имеют общегосударственное значение, относятся имущественные комплексы предприятий, их структурных подразделений, основным видом деятельности которых является производство товаров (работ, услуг), имеющих общегосударственное значение.

Общегосударственное значение имеют:

- объекты, которые обеспечивают выполнение государством своих функций, обеспечивают обороноспособность государства, ее экономическую независимость, и объекты права собственности Украинского народа, имущество, составляющее материальную основу суверенитета Украины (имущество органов исполнительной власти и органов местного самоуправления, природные ресурсы, являющиеся объектами права собственности Украинского народа, золотой и валютный фонды и запасы, эмиссионная система, государственные радиоканалы и телевизионные каналы, другие объекты права государственной собственности, которые обеспечивают выполнение государством своих функций);
- объекты, деятельность которых обеспечивает социальное развитие, сохранение и повышение культурного, научного потенциала, духовных ценностей (объекты Национального космического агентства при КМ, архивы, имущественные комплексы учреждений Национальной академии наук Украины, объекты культуры, искусства, архитектуры, общенационального значения, объекты образования, физической культуры, спорта и науки, финансируемые из государственного бюджета);
- объекты, контроль над деятельностью которых со стороны государства гарантирует защиту граждан от последствий влияния неконтролируемого изготовления, использования или реализации опасной продукции, услуг или опасных производств (оружия, наркотических, радиоактивных и других ядовитых средств, полигоны);
- объекты, которые обеспечивают жизнедеятельность государства в целом, в частности:
 - структурные подразделения имущественных комплексов, обеспечиваю-

ших постоянное размещение и хранение запасов государственного резерва и мобилизационного резерва;

- пенитенциарные заведения;
- имущественные комплексы предприятий геологической, картографической, гидрометеорологической служб, службы контроля над состоянием окружающей естественной среды;
- объекты государственных систем стандартизации, метрология и сертификации продукции;
- имущественные комплексы предприятий авиационной промышленности;
- автомобильные дороги, кроме тех, которые принадлежат предприятиям к первому разветвлению их за пределами территории этих предприятий;
- имущественные комплексы предприятий, которые осуществляют производство основной железнодорожной техники (электровозы, тепловозы, дизель-поезда, вагоны);
- имущественные комплексы предприятий железнодорожного транспорта с их инфраструктурой;
- метрополитен, городской электротранспорт;
- имущество, которое обеспечивает целостность объединенной энергетической системы Украины и диспетчерское (оперативно технологическое) управление, магистральные и межгосударственные электрические сети;
- атомные электростанции, гидроэлектростанции с дамбами, которые обеспечивают водоснабжение потребителям и проведение гидромелиоративных работ, теплоэлектроцентрали;
- магистральные нефте- и газопроводы и магистральный трубопроводный транспорт, которые обслуживают потребности государства в целом, подземные нефте- и газохранилища;
- транспортные средства специального назначения, обеспечивающие выполнение работ, связанных с ликвидацией пожаров, последствий стихийных бед;
- объекты инженерной инфраструктуры и благоустройства городов, включая сети, сооружения, оборудование, связанное со снабжением потребите-

лям воды, газа, тепла, а также отводом и очисткой стоковых вод;

- имущественные комплексы структурных подразделений хлебоприемных и хлебозаготовительных предприятий, которые обеспечивают размещение и хранение мобилизационных запасов и имущество хлебоприемных и хлебозаготовительных предприятий, которое входит в уставной капитал Государственной акционерной компании «Хлеб Украины»;
- имущественные комплексы предприятий соляной промышленности;
- акватории портов, причалы всех категорий и назначений, причальные в портах и гидрографические сооружения, набережные причалов, защитные сооружения и системы сигнализации, портовые системы инженерной инфраструктуры и сооружения связи, энерговодоснабжения и -воды, автомобильные дороги и железнодорожные пути (до первого разветвления за пределами территории порта), учебный и гидрографический флот, имущественные комплексы судоводных инспекций;
- водохранилища и водохозяйственные каналы комплексного назначения, межхозяйственные мелиоративные системы, гидротехнические защитные сооружения;
- имущественные комплексы предприятий, которые изготавливают спирт, вина и ликеро-водочные изделия;
- крематории, кладбища.

5. ПОРЯДОК ПРИВАТИЗАЦИИ

5.1. Общие положения

Порядок приватизации государственного имущества предусматривает:

- опубликование списка объектов, подлежащих приватизации, в изданиях государственных органов приватизации и местной прессе;
- принятие решения о приватизации объекта на основании поданного заявления или согласно заданиям Государственной программы приватизации и создание комиссии по приватизации;

- опубликование информации о принятии решения о приватизации объекта;
- проведение аудиторской проверки финансовой отчетности предприятия, которое приватизируется (за исключением объектов малой приватизации);
- проведение в случаях, предусмотренных законодательством, экологического аудита объекта приватизации;
- утверждение плана приватизации или плана размещения акций открытых акционерных обществ, созданных в процессе приватизации и корпоратизации, и их реализацию.

5.2. Инициатива

Инициатива относительно приватизации может исходить от государственных органов приватизации, а также от покупателей.

Покупатели единых имущественных комплексов и инвесторы, желающие приобрести контрольный пакет акций, обязаны вместе с заявлением подать бизнес-план или технико-экономическое обоснование послеприватизационного развития объекта, которое включает план занятости работников предприятия, предложение инвестора с указанием максимального размера инвестиций, сроков и порядка их внесения, а также декларацию о доходах для покупателей — физических лиц.

Заявления о приватизации подаются в государственные органы приватизации по местонахождению приватизируемого объектов в письменной форме и в порядке, который устанавливается Фондом государственного имущества Украины.

5.3. Принятие решения о приватизации

Государственные органы приватизации на протяжении месяца рассматривают заявления и принимают решение относительно приватизации объекта и в пятидневный срок в письменном виде сообщают об этом заявителю, администрации и трудовому коллективу предприятия, которое приватизируется, а также соответствующему органу исполнительной власти, уполномоченному управлять этим имуществом.

В случае отказа в приватизации соответствующий орган приватизации сообщает заявителям о причине отказа.

Отказ в приватизации возможен только в случаях, когда:

- лицо, подавшее заявление, не может быть признано покупателем в соответствии с Законом;
- законодательством установлено ограничение относительно приватизации этого предприятия;
- имущество в установленном порядке включено в перечень объектов (группы объектов), которые не подлежат приватизации;
- объект приватизации находится в заповедной зоне, или расположен в прибрежных защитных полосах морей, рек, озер на расстоянии менее 100 метров от них.

Государственный орган приватизации на протяжении месяца со дня принятия решения о приватизации объекта утверждает состав комиссии по приватизации объекта и устанавливает срок представления проекта плана приватизации. Этот срок не должен превышать двух месяцев со дня утверждения состава комиссии.

5.4. План приватизации

Комиссия по приватизации составляет проект плана приватизации объекта, в котором учитываются предложения:

- хозяйственного общества, созданного сотрудниками предприятия, которое приватизируется, и других покупателей;
- местных советов по местонахождению объекта приватизации;
- государственных органов приватизации;
- центрального органа исполнительной власти по вопросам земельных ресурсов;
- Антимонопольного комитета Украины, его территориальных отделений;
- центрального органа исполнительной власти по вопросам экологии и природных ресурсов Украины или его территориальных органов.

Проект плана приватизации должен предусматривать сроки и способы приватизации, начальную стоимость объекта приватизации (размер уставного капитала хозяйственного общества), рекомендуемые формы платежа, размеры пакетов акций по направлениям их реализации, а также обеспечение технологического

единства производства, недопущения разрушения целостных имущественных комплексов, циклов, технологий, порядок использования имущества, которое не подлежит приватизации.

К проекту плана приватизации прилагается акт оценки стоимости объекта приватизации, который составляется в соответствии с законодательством и утверждается органом приватизации, и технический паспорт земельного участка государственной собственности, подлежащей продаже государственным органом приватизации.

Проект плана, разработанный комиссией, и альтернативный проект плана покупателей подаются на рассмотрение региональных отделений Фонда государственного имущества Украины или его представительств в районах и городах, которые на протяжении десяти дней обязаны рассмотреть поданные проекты, утвердить план приватизации и довести его до ведома заинтересованных лиц.

5.5. Способы приватизации

Приватизация государственного имущества осуществляется путем:

- продажи объектов приватизации на аукционе, по конкурсу;
- продажи акций (долей, паев), принадлежащих государству в хозяйственных обществах, на аукционе, по конкурсу, на фондовых биржах и другими способами, которые предусматривают общедоступность и конкуренцию покупателей;
- продажи на конкурсной основе целостного имущественного комплекса государственного предприятия, которое приватизируется, или контрольного пакета акций открытого акционерного общества;
- выкупа имущества государственного предприятия согласно альтернативному плану приватизации.

Неконкурентные способы продажи имущества государственных предприятий применяются относительно объектов, не проданных на аукционе, по конкурсу.

В случае принятия по окончании срока действия концессионного договора решения о приватизации имущества объекта, который предоставлялся в концессию, у прежнего концессионера возникает право на выкуп этого имущества согласно с определенными условиями приватизации, если им в связи с выполнением условий концессионного договора это имущество создано, или осуществлено его улучшение более чем на 25 процентов стоимости имущества на момент приватизации.

5.6. Информация о приватизации

К общей информации о приватизации относятся сведения относительно:

- перечней объектов, относительно которых принято решение о приватизации, условиях их продажи;
- срока, на протяжении которого принимаются к рассмотрению планы приватизации и заявления на право продажи объектов приватизации;
- решение об утверждении планов приватизации и заключения соглашений с юридическими лицами или специалистами на разработку проектов планов приватизации и продажи объекта приватизации, а также основания, на которых были приняты эти решения;
- результатов выполнения планов приватизации, подлежащих опубликованию в специальных бюллетенях Фонда государственного имущества Украины и его региональных отделений, которые распространяются по подписке и в розничной торговле, местной прессе.

Согласно Приказу Фонда государственного имущества Украины от 20 апреля 1998 года № 788 «Об утверждении Положения о предоставлении информации о приватизации», информация доводится до ведома общественности и заинтересованных лиц следующими способами:

- опубликование ее в официальных печатных изданиях или распространение информационными службами государственных органов приватизации;
- опубликование ее в печатных СМИ или публичное объявление через аудиовизуальные СМИ;
- непосредственное доведение ее до ведома заинтересованных лиц (устное и письменное);
- объявление ее во время публичных выступлений должностных лиц органов приватизации.

Информация о сроках и условиях проведения открытых торгов и конкурсов подлежит опубликованию в информационных бюллетенях государственных органов приватизации, центральной и местной прессе не позже чем за 50 календарных дней до даты проведения торгов, конкурсов. Аналогичная информация, что касается проведения аукционов и конкурсов по приватизации объектов группы Г, подлежит опубликованию не позже чем за 75 дней до проведения соответствующих аукционов и конкурсов.

Информация о результатах приватизации объекта (информация о победителях конкурса, аукциона, цене, по которой приобретен объект приватизации, данные о распределении акций (долей, паев) между новыми владельцами (отдельно по каждому юридическому лицу) подлежит опубликованию в местной прессе по месту расположения соответствующего объекта.

Информация о сроках и условиях проведения аукциона, конкурса, выпуска акций в свободную продажу должна быть опубликована в информационных бюллетенях органов приватизации, центральной и местной прессе не позже чем за 30 календарных дней до даты проведения аукциона, конкурса, выпуска акций в свободную продажу.

6. ОФОРМЛЕНИЕ СОГЛАШЕНИЙ ПРИВАТИЗАЦИИ

При приватизации имущества государственного предприятия заключается соответствующий договор купли-продажи.

В договор купли-продажи должны включаться предусмотренные бизнес-планом или планом приватизации обязательства или обязательства сторон, которые были определены условиями аукциона, конкурса или выкупа, относительно:

- осуществления программ технического переоснащения производства, внедрения прогрессивных технологий;
- осуществления комплекса мероприятий по сохранению технологического единства производства и технологических циклов;
- сохранения и рационального использования рабочих мест;
- выполнения требований законодательства о защите экономической конкуренции;
- сохранения номенклатуры и объема производства продукции (услуг) в соответствии с бизнес-планом;
- завершения строительства жилых домов;
- содержания объектов социально-бытового назначения;
- выполнения мероприятий по созданию безопасных и безвредных условий труда и охраны окружающей среды;

- внесения инвестиций исключительно в денежной форме, их размера и сроков;
- выполнения установленных мобилизационных заданий;
- погашения долгов;
- последующего использования земельного участка в соответствии с требованиями Земельного кодекса Украины.

В договор купли-продажи объекта приватизации также включаются сведения о распределении ответственности за вред, нанесенный окружающей среде в результате хозяйственной деятельности предприятия до проведения его приватизации; требования и дополнительные ограничения природоохранного законодательства относительно пользования объектом. Включение в договор других обязательств покупателя допускается при согласии сторон.

Срок действия отмеченных обязательств, за исключением выполнения установленных мобилизационных заданий, не должен превышать пяти лет.

Отмеченные обязательства сохраняют свое действие для лиц, которые приобретут объект в случае его последующего отчуждения на протяжении срока действия этих обязательств. Отчуждение имущества (акций), обремененных такими обязательствами, возможно исключительно при согласии государственного органа приватизации, который осуществляет контроль над их выполнением. Договоры о последующем отчуждении имущества (акций), обремененных такими обязательствами, подлежат нотариальному удостоверению и в случаях, предусмотренных законодательством, государственной регистрации.

Владельцы приватизированных объектов имеют приоритетное право на долгосрочную аренду (на срок не меньше десяти лет) занимаемых ими земельных участков с последующим выкупом этих участков в соответствии с законодательством Украины, если на это нет прямого запрета КМ Украины или соответствующего местного совета.

Договор купли-продажи предприятия как целостного имущественного комплекса подлежит нотариальному удостоверению и в случаях, предусмотренных законом, государственной регистрации.

Местный совет обязан в месячный срок с момента регистрации приватизированного объекта (недвижимого имущества) заключить договор аренды на пользование землей с новым собственником.

Право собственности на приватизированный объект и земельный участок переходит к покупателю с момента уплаты полной стоимости приобретенного объекта приватизации и земельного участка.

Приложение 1.

ЗАКОН УКРАИНЫ «О ГОСУДАРСТВЕННО- ЧАСТНОМ ПАРТНЕРСТВЕ»

Данный Закон определяет организационно-правовые принципы взаимодействия государственных партнеров с частными партнерами и основные принципы государственно-частного партнерства на договорной основе.

РАЗДЕЛ I

ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ

Статья 1.

ОПРЕДЕЛЕНИЕ И ПРИЗНАКИ ГОСУДАРСТВЕННО-ЧАСТНОГО ПАРТНЕРСТВА

1. Государственно-частное партнерство – сотрудничество между государством Украина, Автономной Республикой Крым, территориальными общинами в лице соответствующих органов государственной власти и органов местного самоуправления (государственными партнерами) и юридическими лицами, кроме государственных и коммунальных предприятий, или физическими лицами – предпринимателями (частными партнерами), осуществляемое на основе договора в порядке, установленном данным Законом и другими законодательными актами.

На стороне частного партнера в договоре, заключаемом в рамках государственно-частного партнерства, могут выступать несколько лиц, которые в соответствии с данным Законом могут быть частными партнерами. Такие лица несут солидарную ответственность по обязательствам, предусмотренным договором, заключаемым в рамках государственно-частного партнерства.

Особенность участия на стороне частного партнера нескольких лиц в конкурсах на определение частного партнера для осуществления государственно-частного партнерства определяются Кабинетом Министров Украины.

К признакам государственно-частного партнерства принадлежат:

- обеспечение более высоких технико-экономических показателей эффективности деятельности, чем в случае осуществления такой деятельности государственным партнером без привлечения частного партнера;
- продолжительность отношений (от 5 до 50 лет);
- передача частному партнеру части рисков в процессе осуществления государственно-частного партнерства;
- внесение частным партнером инвестиций в объекты партнерства из источников, не запрещенных законодательством.

Статья 2.

ПРАВОВЫЕ ОСНОВЫ ГОСУДАРСТВЕННО-ЧАСТНОГО ПАРТНЕРСТВА

1. Правовыми основами государственно частного партнерства являются Конституция Украины, Гражданский кодекс Украины, Хозяйственный кодекс Украины, данный Закон, другие законодательные акты Украины, а также международные договоры Украины, согласие на обязательность которых дано Верховной Радой Украины.

2. В случае если международными договорами Украины, согласие на обязательность которых дано Верховной Радой Украины, установлены другие правила, чем те, которые предусмотрены данным Законом, применяются правила международного договора.

Статья 3.

ОСНОВНЫЕ ПРИНЦИПЫ ОСУЩЕСТВЛЕНИЯ ГОСУДАРСТВЕННО-ЧАСТНОГО ПАРТНЕРСТВА

К основным принципам осуществления государственно-частного партнерства принадлежат:

- равенство перед законом государственных и частных партнеров;
- запрещение любой дискриминации прав государственных или частных партнеров;
- согласование интересов государственных и частных партнеров с целью получения взаимной выгоды;
- неизменность в течение всего срока действия договора, заключенного в рамках государственно частного партнерства, целевого назначения и формы собственности объектов, которые находятся в государственной или коммунальной собственности или принадлежат Автономной Республике Крым, переданных частному партнеру;
- признание государственными и частными партнерами прав и обязанностей, предусмотренных законодательством Украины и определенных условиями договора, заключенного в рамках государственно-частного партнерства;
- справедливое распределение между государственным и частным партнерами рисков, связанных с выполнением договоров, заключенных в рамках государственно-частного партнерства;
- определение частного партнера на конкурсных основах, кроме случаев, установленных законом.

Статья 4.

ОБЛАСТЬ ПРИМЕНЕНИЯ ГОСУДАРСТВЕННО-ЧАСТНОГО ПАРТНЕРСТВА

1. Государственно-частное партнерство применяется в такой сфере:

- поиск, разведка месторождений полезных ископаемых и их добычи;
- производство, транспортировка и снабжение тепла и распределение и снабжение природного газа;
- строительство и/или эксплуатация автострад, дорог, железных дорог, взлетно-посадочных полос на аэродромах, мостов, путевых эстакад, тоннелей и метрополитенов, морских и речных портов и их инфраструктуры;
- машиностроение;
- сбор, очистка и распределение воды;
- здравоохранение;
- туризм, отдых, рекреация, культура и спорт;
- обеспечение функционирования оросительной и осушительной системы;
- обрабатывание отходов;
- производство, распределение и снабжение электрической энергией;
- управление недвижимостью.

2. Государственно-частное партнерство может применяться в других сферах деятельности, кроме видов хозяйственной деятельности, которые в соответствии с законом позволяется осуществлять исключительно государственным предприятиям, учреждениям и организациям. Государственно-частное партнерство применяется с учетом особенности правового режима относительно отдельных объектов и отдельных видов деятельности, установленных законом.

3. Осуществление государственно-частного партнерства в сфере, определенной частью первой этой статьи, предусматривает выполнение одной или нескольких таких функций:

- проектирование;
- финансирование;
- строительство;
- возобновление (реконструкция, модернизация);
- эксплуатация;
- поиск;
- обслуживание,

а также других функций, связанных с выполнением договоров, заключенных в рамках государственно-частного партнерства.

ФОРМА ОСУЩЕСТВЛЕНИЯ И ОБЪЕКТЫ ГОСУДАРСТВЕННО- ЧАСТНОГО ПАРТНЕРСТВА

Статья 5.

ФОРМА ОСУЩЕСТВЛЕНИЯ ГОСУДАРСТВЕННО-ЧАСТНОГО ПАРТНЕРСТВА

1. В рамках осуществления государственно-частного партнерства в соответствии с данным Законом и другими законодательными актами Украины могут заключаться договоры о:

- концессии;
- совместной деятельности;
- распределении продукции;
- другие договоры.

Существенные условия договоров, заключаемых в рамках осуществления государственно-частного партнерства, должны отвечать требованиям, установленным законами Украины.

2. Вид договора, заключаемого в рамках государственно-частного партнерства, определяется органом, который принимает решение об осуществлении государственно-частного партнерства.
3. Договоры, заключенные согласно части первой этой статьи, регулируются за-

конодательством с учетом особенностей, предусмотренных данным Законом, в случае если относительно их в предусмотренном данным Законом порядке принято решение об осуществлении государственно-частного партнерства.

Статья 6.

ОСУЩЕСТВЛЕНИЕ ГОСУДАРСТВЕННЫХ ЗАКУПОК В РАМКАХ ГОСУДАРСТВЕННО- ЧАСТНОГО ПАРТНЕРСТВА

1. Государственные закупки в рамках государственно-частного партнерства осуществляются в соответствии с законодательством о закупке товаров, работ и услуг за государственные средства.

2. Иностранцы субъекты хозяйственной деятельности и субъекты ведения хозяйства Украины пользуются равными правами относительно участия в государственных закупках.

Статья 7.

ОБЪЕКТЫ ГОСУДАРСТВЕННО- ЧАСТНОГО ПАРТНЕРСТВА

1. Объекты государственно-частного партнерства – объекты, которые находятся в государственной или коммунальной собственности или принадлежат Автономной Республике Крым.

2. Объектами государственно-частного партнерства могут быть:

- существующие, в частности, воспроизводимые (путем реконструкции, модернизации, технической переоснащения) объекты, в том числе участки недр;
- создаваемые или приобретенные объекты.

3. Передача объектов, которые находятся в государственной или коммунальной

собственности или принадлежат Автономной Республике Крым, частному партнеру для выполнения условий договора, заключенного в рамках государственно-частного партнерства, не предопределяет переход права собственности на эти объекты к частному партнеру.

Такие объекты подлежат возвращению государственному партнеру после прекращения действия договора, заключенного в рамках государственно-частного партнерства.

Право собственности на объекты, которые были достроены, перестроены, реконструированы в рамках государственно-частного партнерства, принадлежит государственному партнеру.

4. Объектами государственно-частного партнерства не могут быть объекты, относительно которых принято решение о приватизации.

5. Объекты государственно-частного партнерства не могут быть приватизированы в течение всего срока осуществления государственно-частного партнерства.

Статья 8.

ИСПОЛЬЗОВАНИЕ ЗЕМЕЛЬНЫХ УЧАСТКОВ ДЛЯ ОСУЩЕСТВЛЕНИЯ ГОСУДАРСТВЕННО-ЧАСТНОГО ПАРТНЕРСТВА

1. В случае если для осуществления государственно-частного партнерства необходимо пользование земельным участком, государственный партнер обеспечивает частному партнеру возможность использования такого участка на срок, установленный договором, заключенным в рамках государственно-частного партнерства.

В случае принятия уполномоченным органом решения об осуществлении государственно-частного партнерства, проекты землеустройства относительно отведения земельных участков, другая документация по землеустройству, которая в соответствии с законодательством требуется для предоставления земельного участка в пользование, а также документация относительно земельных участков, необходимых частному партнеру для осуществления такого партнерства, разрабатываются по заказу государственного партнера.

Государственный партнер должен согласовать документацию по землеустройству с соответствующими органами государственной власти или органами местного самоуправления в предусмотренном законодательством порядке, а в случаях, предусмотренных законом – получить позитивный вывод государственной землеустроительной экспертизы в порядке, определенном законом.

Финансирование работ по разработке (изготовлению) землеустроительной документации и ее экспертизы осуществляется за счет средств соответствующих бюджетов или за счет средств лица, которое подало предложение об осуществлении государственно-частного партнерства.

Оплата работы по разработке (изготовлению) землеустроительной документации и ее экспертизы лицом, которое подало предложение об осуществлении государственно частного партнерства, не создает для такого лица преимуществ в конкурсе по определению частного партнера по сравнению с другими участниками конкурса.

Документально подтвержденные расходы, осуществленные государственным партнером и/или лицом, которое подало предложение об осуществлении государственно частного партнерства, по разработке (изготовлению) документации по землеустройству и ее экспертизе, возмещаются частным партнером в соответствии с условиями договора, заключенного в рамках государственно-частного партнерства.

2. Порядок и условия получения частным партнером права на пользование земельными участками, отмеченными в части первой этой статьи, отмечаются в условиях конкурса по определению частного партнера для заключения договора в рамках государственно-частного партнерства.

3. После прекращения действия договора, заключенного в рамках государственно-частного партнерства, частный партнер обязан освободить земельный участок, предоставленный ему для осуществления государственно-частного партнерства в соответствии с этой статьей.

4. В случае если в договоре о государственно-частном партнерстве предусматривается предоставление в пользование (эксплуатацию) и / или управление линий электропередачи, связи, трубопроводов, другой линейной коммуникации, относительно прокладки и эксплуатации которых установлен сервитут, такой сервитут может осуществляться от имени государственного партнера частным партнером. О наличии таких сервитутов отмечается в условиях конкурса по определению частного партнера и договоре, заключенном в рамках государственно-частного партнерства.

Статья 9.

ИСТОЧНИКИ ФИНАНСИРОВАНИЯ ГОСУДАРСТВЕННО-ЧАСТНОГО ПАРТНЕРСТВА

1. Финансирование государственно-частного партнерства может осуществляться за счет:

- финансовых ресурсов частного партнера;
- финансовых ресурсов, заимствованных в установленном порядке;
- средств государственного и местных бюджетов;
- других источников, не запрещенных законодательством.

ПРИНЯТИЕ РЕШЕНИЯ ОБ ОСУЩЕСТВЛЕНИИ ГОСУДАРСТВЕННО- ЧАСТНОГО ПАРТНЕРСТВА

Статья 10.

ПРЕДЛОЖЕНИЯ ОБ ОСУЩЕСТВЛЕНИИ ГОСУДАРСТВЕННО-ЧАСТНОГО ПАРТНЕРСТВА

1. Предложения об осуществлении государственно-частного партнерства относительно объектов государственной собственности готовятся соответствующими органами исполнительной власти или лицами, которые в соответствии с данным Законом могут быть частными партнерами, и подаются в орган, уполномоченный Кабинетом Министров Украины.
2. Предложения об осуществлении государственно-частного партнерства относительно объектов коммунальной собственности готовятся соответствующими органами местного самоуправления или лицами, которые в соответствии с данным Законом могут быть частными партнерами, и подаются на рассмотрение соответствующих сельских, поселковых, городских, районных или областных советов или в уполномоченные ими органы.
3. Предложения об осуществлении государственно-частного партнерства относительно объектов Автономной Республики Крым готовятся органом, уполномоченным Советом министров Автономной Республики Крым, или лицами, которые в соответствии с данным Законом могут быть частными партнерами, и подаются на рассмотрение Совета министров Автономной Республики Крым или в уполномоченный им орган.

Статья 11.

АНАЛИЗ ЭФФЕКТИВНОСТИ ОСУЩЕСТВЛЕНИЯ ГОСУДАРСТВЕННО-ЧАСТНОГО ПАРТНЕРСТВА

1. Анализ эффективности осуществления государственно-частного партнерства и выявления возможных рисков, связанных с его реализацией, проводятся путем:

- детального обоснования социально-экономических и экологических последствий осуществления государственно-частного партнерства;
- сравнение основных показателей реализации проекта (рентабельности, уровня расходов, качества услуги, и тому подобное) с привлечением частного партнера и без такого привлечения;
- выявление видов рисков осуществления государственно-частного партнерства, их оценка и определения формы управления рисками, что осуществляется в соответствии с методикой, утвержденной Кабинетом Министров Украины;
- определение формы реализации государственно-частного партнерства.

Анализ эффективности осуществления государственно-частного партнерства и выявления возможных рисков, связанных с его реализацией, проводятся относительно объектов:

- государственной собственности – центральным органом исполнительной власти, уполномоченным Кабинетом Министров Украины;
- коммунальной собственности – исполнительным органом местного самоуправления, уполномоченным соответствующим сельским, поселковым, городским, районным или областным советом;
- Автономной Республики Крым – органом, уполномоченным Советом министров Автономной Республики Крым.

2. Порядок проведения анализа эффективности осуществления государственно-частного партнерства определяется Кабинетом Министров Украины с учетом особенностей, определенных данным Законом.

Статья 12.

ОБОСНОВАНИЕ СОЦИАЛЬНО-ЭКОНОМИЧЕСКИХ И ЭКОЛОГИЧЕСКИХ ПОСЛЕДСТВИЙ ОСУЩЕСТВЛЕНИЯ ГОСУДАРСТВЕННО-ЧАСТНОГО ПАРТНЕРСТВА

1. Обоснование социально-экономических и экологических последствий осуществления государственно-частного партнерства проводится по результатам анализа:

- экономических и финансовых показателей реализации партнерства, в том числе сравнения показателей его реализации с применением государственно-частного партнерства, включая прогнозируемые расходы и выгоду от его реализации, с показателями осуществления такой деятельности при других условиях, чем в рамках государственно-частного партнерства;
- социальных последствий реализации партнерства, включая улучшение качества услуги и уровень обеспечения спроса на товары (работы и услуги);
- рисков, связанных с реализацией партнерства, с учетом разных средств их распределения между государственным и частным партнерами и влияния соответствующего распределения рисков на финансовые обязательства государственного партнера;
- экологических последствий реализации партнерства с учетом возможного негативного влияния на состояние окружающей среды.

Статья 13.

ПРИНЯТИЕ РЕШЕНИЯ ОБ ОСУЩЕСТВЛЕНИИ ГОСУДАРСТВЕННО-ЧАСТНОГО ПАРТНЕРСТВА

1. Решение об осуществлении государственно-частного партнерства относительно объектов государственной собственности, проведения конкурса и утверждения результатов конкурса по определению частного партнера принимаются Кабинетом Министров Украины или уполномоченным им органом.
2. Решение об осуществлении государственно-частного партнерства относительно объектов коммунальной собственности, проведения конкурса по определению частного партнера и утверждения результатов, принимаются местными советами.
3. Решение об осуществлении государственно-частного партнерства относительно объектов Автономной Республики Крым, проведения конкурса по определению частного партнера и утверждения результатов, принимаются Советом министров Автономной Республики Крым.
4. Решение об осуществлении государственно-частного партнерства принимается в течение двух календарных месяцев с дня подачи предложения об осуществлении государственно-частного партнерства в предусмотренном данным Законом порядке.

Орган, который принял решение об осуществлении государственно-частного партнерства или о нецелесообразности осуществления такого партнерства, обязан в течение 15 календарных дней с дня принятия соответствующего решения сообщить о таком решении лицу, которое подало предложения об осуществлении государственно-частного партнерства.

ОПРЕДЕЛЕНИЕ ЧАСТНОГО ПАРТНЕРА

Статья 14.

ОПРЕДЕЛЕНИЕ ЧАСТНОГО ПАРТНЕРА

1. Определение частного партнера для заключения договора (договоров) в рамках государственно-частного партнерства осуществляется исключительно на конкурсных принципах, кроме случаев, предусмотренных законом.

В случае если после объявления конкурса по определению частного партнера для осуществления государственно частного партнерства на участие в отмеченном конкурсе подал заявку лишь один претендент, соответствующий договор может быть заключен уполномоченным органом с этим претендентом путем согласования с ним существенных условий договора, если другое не определено законами, регулирующими отношения, которые возникают в процессе заключения и выполнения договоров, предусмотренных частью первой статьи 5 данного Закона.

2. Порядок проведения конкурса по определению частного партнера для осуществления государственно-частного партнерства относительно объектов государственной, коммунальной собственности или принадлежащих Автономной Республике Крым, устанавливается Кабинетом Министров Украины.

В случае если законами Украины, которые регулируют отношения, возникающие в процессе заключения договоров, предусмотренных частью первой статьи 5 данного Закона, установлен другой порядок проведения конкурса, применяется порядок проведения конкурса, установленный такими законами.

Статья 15.

ПРИНЦИПЫ ПРОВЕДЕНИЯ КОНКУРСА ПО ОПРЕДЕЛЕНИЮ ЧАСТНОГО ПАРТНЕРА

1. Во время принятия решения о проведении конкурса по определению частного партнера для осуществления государственно-частного партнерства определяются:

- срок осуществления государственно-частного партнерства, форма его реализации и основные этапы;
- государственный партнер и объекты государственно-частного партнерства;
- объем и форма финансового участия государственного партнера в осуществлении государственно-частного партнерства;
- предельный срок подачи заявки на участие в конкурсе;
- предельный срок проведения конкурса по определению частного партнера;
- основные квалификационные требования к участникам конкурса;
- основные критерии определения победителя конкурса.

2. Требования части первой этой статьи применяются в случае, если другой порядок проведения конкурса не определен законодательством, регулирующим отношения, которые возникают в процессе заключения договоров, предусмотренных частью первой статьи 5 данного Закона.

3. Объявление о проведении конкурса по определению частного партнера публикуется государственным партнером в газете «Урядовый курьер» или «Голос Украины» официальном печатном средстве массовой информации соответствующего органа местного самоуправления или Автономной Республики Крым, если государственным партнером выступают такие органы, а также размещается на официальном веб-сайте государственного партнера.

Статья 16.

ОБНАРОДОВАНИЕ ИНФОРМАЦИИ О РЕЗУЛЬТАТАХ ПРОВЕДЕНИЯ КОНКУРСА ПО ОПРЕДЕЛЕНИЮ ЧАСТНОГО ПАРТНЕРА

1. Результаты оценки конкурсных предложений участников конкурса по определению частного партнера для осуществления государственно-частного партнерства не подлежат разглашению до дня определения победителя конкурса, кроме случаев, предусмотренных законом.
2. Орган, который проводил конкурс, обязан в десятидневный срок со дня определения победителя конкурса обнародовать информацию и мотивируемые разъяснения относительно оснований определения победителя и отклонения предложений других участников конкурса.
3. Обнародование информации, отмеченной в части второй этой статьи, осуществляется путем опубликования ее в газете «Урядовый курьер» или «Голос Украины», официальном печатном средстве массовой информации соответствующего органа местного самоуправления или Автономной Республики Крым, если государственным партнером выступают такие органы, а также размещение на официальном веб-сайте государственного партнера.

Статья 17.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ ДОГОВОРА В РАМКАХ ГОСУДАРСТВЕННО- ЧАСТНОГО ПАРТНЕРСТВА С ПОБЕДИТЕЛЕМ КОНКУРСА

1. Заключение договора в рамках государственно-частного партнерства осуществляется органом, который в соответствии со статьей 13 данного Закона принял решение об осуществлении государственно-частного партнерства, с победителем конкурса на условиях, установленных конкурсом по определению частного партнера.

2. В случае если победителем конкурса по определению частного партнера для осуществления государственно-частного партнерства определено несколько лиц на стороне частного партнера, договор, который заключается в рамках государственно-частного партнерства, подписывается такими лицами или лицом, уполномоченным ими на подписание договора.
3. Государственный партнер в установленном Кабинетом Министров Украины порядке сообщает о заключении договора в рамках государственно-частного партнерства в орган исполнительной власти по вопросам государственно-частного партнерства, уполномоченный на ведение учета договоров, заключенных в рамках государственно-частного партнерства.
4. В случае существенного изменения обстоятельств, которыми сторона руководствовалась в процессе заключения договора в рамках государственно-частного партнерства, такой договор может быть изменен, дополнен или расторгнут при согласии сторон или в судебном порядке, если другое не установлено договором или не вытекает из сути обязательств.

ГОСУДАРСТВЕННАЯ ПОДДЕРЖКА, ГОСУДАРСТВЕННЫЕ ГАРАНТИИ И ГОСУДАРСТВЕННЫЙ КОНТРОЛЬ

Статья 18.

ГОСУДАРСТВЕННАЯ ПОДДЕРЖКА ОСУЩЕСТВЛЕНИЯ ГОСУДАРСТВЕННО-ЧАСТНОГО ПАРТНЕРСТВА

1. Государственная поддержка осуществления государственно-частного партнерства может предоставляться:

- путем предоставления государственной гарантии, гарантии Автономной Республики Крым и местного самоуправления;
- путем финансирования за счет средств государственного или местных бюджетов и других источников согласно общегосударственной и местной программе;
- в другой форме, предусмотренной законом.

2. Решение о предоставлении государственной поддержки осуществления государственно-частного партнерства принимается в зависимости от права собственности на объект государственно-частного партнерства соответственно

Кабинетом Министров Украины или уполномоченным им органом исполнительной власти, органами местного самоуправления или Советом министров Автономной Республики Крым в соответствии с законом.

3. Порядок предоставления государственной поддержки устанавливается Кабинетом Министров Украины.

Статья 19.

ПРАВОВОЙ РЕЖИМ ИНВЕСТИЦИОННОЙ И ХОЗЯЙСТВЕННОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ ИНОСТРАННОГО ЧАСТНОГО ПАРТНЕРА

Для иностранных частных партнеров, осуществляющих в Украине государственно-частное партнерство, устанавливается национальный правовой режим инвестиционной и другой хозяйственной деятельности, кроме случаев, предусмотренных законом и международными договорами Украины, согласие на обязательность которых предоставлено Верховной Радой Украины.

Статья 20.

ГАРАНТИЯ ПРАВ ЧАСТНЫХ ПАРТНЕРОВ

1. Государство гарантирует выполнение установленных законодательством Украины условий для осуществления деятельности частных партнеров, связанной с выполнением договоров, заключенных в рамках государственно-частного партнерства, соблюдение прав и законных интересов частных партнеров.

2. Органы государственной власти и органы местного самоуправления, их должностные лица не имеют права вмешиваться в деятельность частных партнеров, связанную с осуществлением государственно-частного партнерства, кроме случаев, установленных законом.

3. В случае если цена (тариф) на услугу, которая предоставляется в процессе осуществления государственно частного партнерства, установлены в размере ниже экономически обоснованных расходов на их производство (предоставление), частный партнер имеет право на возмещение расходов в порядке, установленном законодательством.

В случае если цена (тариф) на услугу частного партнера подлежит государственному регулированию, такая цена (тариф) должна включать средства для компенсации стоимости внесенных частным партнером инвестиций (инвестиционную составляющую), если другое не предусмотрено договором, заключенным в рамках государственно-частного партнерства.

Размер инвестиционной составляющей должен обеспечивать компенсацию в течение срока действия договора расходов частного партнера на осуществление инвестиции.

4. К правам и обязанностям сторон, определенных договором, заключенным в рамках государственно частного партнерства, в течение срока его действия применяется законодательство Украины, действующее на день его заключения. Отмеченная гарантия распространяется на смену гражданского и хозяйственного законодательства, которое регулирует имущественные права и обязанности сторон, и не касается изменений законодательства по вопросам обороны, национальной безопасности, обеспечения общественного порядка, охраны окружающей среды, стандартов качества товаров (работ, услуг), налогового, валютного, таможенного законодательства, законодательства по вопросам лицензирования и другого законодательства, регулирующего правоотношения, в которых не действуют принципы равенства сторон (государственного и частного партнеров).

5. В случае принятия органами государственной власти или органами местного самоуправления решений, нарушающих права частных партнеров, убытки, нанесенные им в результате принятия таких решений, подлежат возмещению в полном объеме.

Частные партнеры имеют право на возмещение убытков, нанесенных им в результате действий, бездеятельности или неподобающего выполнения органами государственной власти и органами местного самоуправления, их должностными лицами, своих обязанностей, предусмотренных законодательством Украины, в порядке, установленном законодательством Украины.

Статья 21.

КОНТРОЛЬ ВЫПОЛНЕНИЯ ДОГОВОРОВ, ЗАКЛЮЧЕННЫХ В РАМКАХ ГОСУДАРСТВЕННО- ЧАСТНОГО ПАРТНЕРСТВА

1. Контроль выполнения договоров, заключенных в рамках государственно-частного партнерства, осуществляют центральный орган исполнительной власти, уполномоченный Кабинетом Министров Украины, другие органы государственной власти и органы местного самоуправления, их должностные лица в соответствии с их полномочиями в порядке, установленном законом.

2. Частные партнеры предоставляют соответствующим государственным партнерам информацию о выполнении договора, заключенного в рамках государственно-частного партнерства, в порядке и согласно форме, утвержденной Кабинетом Министров Украины.

Статья 22.

ПОЛНОМОЧИЯ УПОЛНОМОЧЕННОГО ОРГАНА ИСПОЛНИТЕЛЬНОЙ ВЛАСТИ ПО ВОПРОСАМ ГОСУДАРСТВЕННО- ЧАСТНОГО ПАРТНЕРСТВА

1. К полномочиям уполномоченного органа исполнительной власти по вопросам государственно-частного партнерства принадлежат:

- организация проверки выполнения договоров, заключенных в рамках государственно-частного партнерства;
- подготовка предложений и осуществление мероприятий по формированию и реализации единой государственной политики в сфере государственно-

частного партнерства;

- проведение мониторинга эффективности деятельности органов исполнительной власти и органов местного самоуправления в сфере государственно-частного партнерства;
- разработка концепции и проектов государственной целевой программы относительно содействия расширению государственно-частного партнерства, совершение мероприятий для их выполнения;
- содействие защите законных прав и интересов государственных и частных партнеров в процессе осуществления государственно-частного партнерства;
- содействие досудебному урегулированию споров между государственными и частными партнерами;
- проведение мониторинга, обобщение и предание огласке в установленном порядке результатов осуществления государственно-частного партнерства, в том числе осуществление оценки и мониторинга общего уровня рисков государственного партнера в договорах, заключенных в рамках государственно-частного партнерства;
- проведение мониторинга соблюдения требований законодательства в сфере государственно-частного партнерства, в том числе во время проведения курсов по определению частного партнера;
- проведение в пределах своих полномочий информационно-разъяснительной и консультационной работы;
- участие в организации учебы и повышения квалификации специалистов в сфере государственно-частного партнерства;
- ведение учета договоров, заключенных в рамках государственно-частного партнерства;
- представление исков о расторжении договоров, заключенных в рамках государственно-частного партнерства, объектами которых являются объекты государственной собственности, в случае нарушения частными партнерами условий таких договоров;
- осуществление других полномочий, предусмотренных законом.

ЗАКЛЮЧИТЕЛЬНЫЕ И ПЕРЕХОДНЫЕ ПОЛОЖЕНИЯ

1. Данный Закон вступает в силу спустя три месяца со дня его опубликования.

2. Внести изменения в такие законодательные акты Украины:

1) в Земельном кодексе Украины (Сведения Верховной Рады Украины, в 2002 г. N 3 – 4, ст. 27):

— часть шестую статьи 102¹ дополнить пунктом 5 такого содержания:

«5) прекращение действия договора, заключенного в рамках государственно-частного партнерства (относительно договоров эмфитевзиса и суперфиция, заключенных в рамках такого партнерства)»;

— часть вторую статьи 13⁴ после абзаца десятого дополнить новым абзацем такого содержания:

«предоставление земельных участков государственной или коммунальной собственности для нужд частного партнера в рамках государственно-частного партнерства в соответствии с законом».

В связи с этим абзацы одиннадцатый – девятнадцатый считать соответственно абзацами двенадцатым – двадцатым;

2) часть четвертую статьи 9 Закона Украины «О ценах и ценообразовании» (Сведения Верховной Рады УССР, в 1990 г. N 52, ст. 650; Сведения Верховной Рады Украины, в 1992 г. N 17, ст. 209; 1999 г., N 24, ст. 210; 2004 г., N 13, ст. 181; 2006 г., N 47, ст. 462) заменить частями такого содержания:

«Органы исполнительной власти и органы местного самоуправления устанавливают государственные фиксированные и регулируемые цены и тарифы на работы (услуги) в размере экономически обоснованных расходов на их производство.

Органы исполнительной власти и органы местного самоуправления, которые своим решением устанавливают (утверждают) цену (тарифы) на работы (услуги) в размере, ниже размера экономически обоснованных расходов на их производство (предоставление), обязаны возмещать субъекту ведения хозяйства разницу между установленным (утвержденным) размером цены (тарифа) и размером экономически обоснованных расходов на производство (предоставление) отмеченной работы (услуги) за счет средств соответствующих бюджетов.

Установление (утверждение) органами исполнительной власти и органами местного самоуправления цены (тарифов) на работы (услуги) в размере, ниже размера экономически обоснованных расходов на их производство, без определения источников для возмещения соответствующей разницы, в том числе за счет средств государственного или местных бюджетов, не допускается и может быть обжаловано в судебном порядке.

В случаях, предусмотренных законами, при установлении (утверждении) государственной фиксированной и регулируемой цены (тарифов) на работы (услуги) в состав таких тарифов органами исполнительной власти или органами местного самоуправления обязательно включается размер инвестиционной составляющей тарифа»;

3) в Законе Украины «О местном самоуправлении в Украине» (Сведения Верховной Рады Украины, в 1997 г. № 24, ст. 170 с следующими изменениями):

— в подпункте 2 пункта «а» части первой статьи 28 слова «которые предоставляются предприятиями и организациями коммунальной собственности соответствующей территориальной общины; согласование в установленном порядке этих вопросов с предприятиями, учреждениями и организациями, которые не принадлежат к коммунальной собственности» исключить;

— часть первую статьи 43 дополнить пунктом 37 такого содержания:

«37) установление тарифов на жилищно-коммунальную услугу, предоставляемую предприятиями, находящимися в общей собственности территориальных общин, представительство интересов которых осуществляет соответствующий районный или областной совет, а также субъектами ведения хозяйства, осуществляющими управление (эксплуатацию) целостными имущественными комплексами таких предприятий»;

- 4) пункт 7 части первой статьи 18 Закона Украины «О местной государственной администрации» (Сведения Верховной Рады Украины, в 1999 г. N 20 – 21, ст. 190) изложить в такой редакции:

«7) определяет и устанавливает норму потребления в сфере жилищно-коммунальных услуг, осуществляет контроль над их соблюдением»;

- 5) в Законе Украины «О концессиях» (Сведения Верховной Рады Украины, в 1999 г. N 41, ст. 372 с последующими изменениями):

— абзац четвертый **статьи 1** дополнить предложением такого содержания:

«На стороне концессионера могут выступать несколько лиц»;

— в **статье 3** в части второй: абзац второй дополнить словами:

«обеспечение функционирования оросительной и осушительной системы»;

— абзац четвертый дополнить словами:

«обработка отходов»;

— абзац пятый изложить в такой редакции:

«поиск, разведка месторождений полезных ископаемых и их добычи»;

— абзацы седьмой – девятый и тринадцатый изложить в такой редакции:

«строительство и/или эксплуатация железной дороги, аэропортов, взлетно-посадочных полос на аэродромах, мостов, путевой эстакады, тоннелей, других путей сообщения, метрополитенов, морских и речных портов и их инфраструктуры;
машиностроение;
здравоохранение»;

«производство, транспортировка и снабжение теплом и распределение и снабжение природного газа»;

— после части четвертой дополнить новой частью такого содержания:

«5. Под имуществом предприятий, которые являются целостными имущественными комплексами или системой целостных имущественных комплексов, предоставляемым в концессию, нужно понимать иму-

щество (основные средства, в том числе незавершенное строительство, невещественные активы), которое обеспечивает выработку (создание) соответствующей продукции (услуги) в сфере деятельности, определенной частью второй и третьей этой статьи.

Другие необоротные материальные активы, оборотные материальные активы, средства, ценные бумаги и имущество, отвечающие требованиям, определенным в абзаце первом этой части, а также имущественные права и обязательства, принадлежащие балансосодержателю имущества, которое предоставляется в концессию, не являются объектами концессии.

Необоротные материальные активы, оборотные материальные активы могут быть выкуплены концессионером на условиях, установленных условиями договора. Дебиторская и кредиторская задолженность, денежные средства и ценные бумаги могут быть переданы концессионеру на условиях, установленных договором.

Условия и порядок передачи концессионеру оборотных материальных активов, кредиторской и дебиторской задолженности, денежных средств и ценных бумаг, могут быть включены в условия проведения концессионного конкурса.

У концессионера не возникает общее правопреемство согласно правам и обязательствам предприятия, целостный имущественный комплекс которого предоставляется в концессию. Условия и порядок передачи концессионеру прав и обязанности предприятия, целостный имущественный комплекс которого предоставляется в концессию, могут быть установлены условиями концессионного конкурса.

В случае если все активы и обязательство предприятия, целостный имущественный комплекс которого предоставляется в концессию, переданы на баланс концессионеру, такое предприятие подлежит прекращению путем ликвидации.

Имущество, входящее в состав целостного имущественного комплекса, который предоставлен в концессию, включается в баланс концессионера с указанием, что такое имущество находится в концессии».

В связи с этим часть пятую – седьмую считать соответственно частью шестой – восьмой;

- часть вторую статьи 7 после абзаца десятого дополнить новым абзацем такого содержания:

«выступает заказчиком, осуществляет деятельность, связанную с согла-

сованием и утверждением проектов землеустройства относительно отведения земельных участков, другой документации по землеустройству, разрабатываемых с целью предоставления земельного участка в аренду концессионеру для осуществления концессионной деятельности».

В связи с этим абзацы одиннадцатый и двенадцатый считать соответственно абзацами двенадцатым и тринадцатым;

— **в статье 8:** название дополнить словами:

«но его результатов»;

— абзац девятой части третьей после слов «подает также» дополнить словами:

«информацию о земельном участке, который будет предоставлен концессионеру для осуществления концессионной деятельности (кадастровый номер, целевое назначение, ограничение, обременение земельного участка, информация о наличии на земельном участке системы водо-, тепло-, газоснабжения, канализации, другой инженерной коммуникации), и»;

— после части пятой дополнить новой частью такого содержания:

«6. Информация о результатах конкурса, основания определения победителя и отклонения предложений других участников, подлежит размещению на официальном веб-сайте концедента безотлагательно после объявления решения об определении победителя конкурса, и в десятидневный срок с этого дня – опубликованию в газете «Урядовый курьер» либо «Голос Украины» или в печатном средстве массовой информации соответствующего органа местного самоуправления.

С победителем конкурса не позднее трех месяцев со дня опубликования результатов конкурса заключается договор концессии в порядке и на условиях, определенных данным Законом. По письменному обращению победителя конкурса этот срок может быть продлен».

В связи с этим часть шестую считать частью седьмой;

— часть третью статьи 10 изложить в такой редакции:

«3. В случае если для осуществления концессионной деятельности есть потребность в земельном участке, договор аренды такого участка заключается в соответствии с законодательством»;

- в статье 12 часть первую после абзаца первого дополнить тремя новыми абзацами такого содержания:

«В случае если в течение срока действия договора концессии некоторые активы, предоставленные концессионеру в составе объекта концессии, выводятся из эксплуатации в связи с их списанием, в результате чего такие объекты не используются концессионером в его хозяйственной деятельности, происходит пересчет размера концессионных платежей путем уменьшения базы расчета концессионных платежей на стоимость таких активов, определенную на день предоставления их в концессию.

Размер концессионных платежей увеличивается в случае предоставления концедентом в течение срока действия договора концессии в управление (эксплуатацию) концессионеру новых объектов, созданных за счет средств местного или государственного бюджетов.

В случае предоставления в концессию права на управление (эксплуатацию) существующих на день заключения договора концессии объектов права государственной или коммунальной собственности, концессионер освобождается от уплаты концессионных платежей за новые объекты основных средств и невещественных активов, созданных (приобретенных) концессионером для выполнения условий концессионного договора за его счет».

В связи с этим абзац второй считать абзацем пятым;

- первое предложение части четвертой изложить в такой редакции:

«4. Концессионерам убыточных и низкорентабельных объектов концессии, которые имеют важное социальное значение, концедент может предоставлять льготу относительно концессионных платежей, в том числе в виде рассрочки, отсрочки, полного или частичного освобождения, от уплаты концессионных платежей на определенный срок, а также предусматривать в договоре предоставление дотации, компенсации и льготы»;

- в статье 18: часть вторую дополнить абзацем седьмым такого содержания:

«заключать договоры аренды земли не позже одного года со дня вступления в силу договора концессии. По письменному обращению частного партнера этот срок может быть продлен, но не более чем на один год»;

- дополнить частью четвертой такого содержания:

«4. В случае если на стороне концессионера в договоре концессии выступают несколько лиц, они несут солидарную ответственность по обязательствам, предусмотренным условиями договора концессии»;

- абзац первый часть третьей статьи 20 заменить четырьмя абзацами такого содержания:

«3. Начисление амортизации на предоставленный в концессию объект осуществляется концедентом или уполномоченным им органом. О сумме начисленных амортизационных отчислений концессионеру сообщается ежеквартально в установленный договором концессии срок. На сумму начисленных амортизационных отчислений (но не более как на сумму концессионной платы) уменьшается сумма концессионной платы, которая подлежит уплате концессионером за соответствующий период.

На сумму начисленных амортизационных отчислений, на которую была уменьшена сумма концессионной платы, концессионер обязан в порядке и в срок, установленный договором концессии, осуществлять согласованные с концедентом работы относительно улучшения объекта концессии.

За нецелевое использование таких средств к концессионеру применяется штрафная санкция в размере 100 процентов суммы, использованных за нецелевым назначением, с начислением пени в размере 120 процентов учетной ставки Национального банка Украины.

Амортизационные отчисления, начисленные на имущество, являющееся собственностью концессионера, используются концессионером в соответствии с законодательством Украины».

В связи с этим абзацы второй – четвертый считать соответственно абзацами пятым – седьмым;

- б) часть первую статья 31 Закона Украины «Об аренде земли» (Сведения Верховной Рады Украины, в 2004 г. N 10, ст. 102; 2008 г., N 48, ст. 358; 2010 г., N 5, ст. 40) дополнить абзацем девятым такого содержания:

«прекращение действия договора, заключенного в рамках государственно частного партнерства (относительно договоров аренды земли, заключенных в рамках такого партнерства)»;

7) часть пятую статьи 31 Закона Украины «О жилищно-коммунальных услугах» (Сведения Верховной Рады Украины, в 2004 г. № 47, ст. 514) после слова «городская» дополнить словами:

«районная, областная».

3. Кабинету Министров Украины в течение трех месяцев со дня вступления в силу данного Закона:

- привести свои нормативно-правовые акты в соответствие с данным Законом;
- определить центральный орган исполнительной власти, в ведении которого находится осуществление полномочий, определенных статьей 22 данного Закона;
- принять нормативно правовые акты, определенные данным Законом.

Президент Украины В. Янукович

1 июля 2010 года
№. 2404-VI

Приложение 2.

ЗАКОН УКРАИНЫ «О КОНЦЕССИЯХ»

С ИЗМЕНЕНИЯМИ И ДОПОЛНЕНИЯМИ, ВНЕСЕННЫМИ ЗАКОНАМИ УКРАИНЫ

от 10 января 2002 года N 2921-III,
от 24 октября 2002 года N 209-IV,
от 15 мая 2003 года N 762-IV,
от 3 февраля 2004 года N 1414-IV,
от 31 мая 2005 года N 2599-IV,
от 8 сентября 2005 года N 2857-IV,
от 15 января 2009 года № 891-VI,
от 19 февраля 2009 года № 1023-VI,
от 4 июня 2009 года № 1444-VI.

Этот Закон определяет понятия и правовые основы регулирования отношений концессии государственного и коммунального имущества, а также условия и порядок ее осуществления с целью повышения эффективности использования государственного и коммунального имущества и обеспечения потребностей граждан Украины в товарах (работах, услугах).

ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ

Статья 1. ОПРЕДЕЛЕНИЕ ПОНЯТИЙ

Для целей этого Закона понятия употребляются в таком значении:

концессия – предоставление с целью удовлетворения общественных потребностей уполномоченным органом исполнительной власти или органом местного самоуправления на основании концессионного договора на платной и срочной основе юридическому или физическому лицу (субъекту предпринимательской деятельности) права на создание (строительство) и (или) управление (эксплуатацию) объекта концессии (срочное платное владение), при условии взятия субъектом предпринимательской деятельности (концессионером) на себя обязательств по созданию (строительству) и (или) управлению (эксплуатации) объектом концессии, имущественной ответственности и возможного предпринимательского риска;

договор концессии (концессионный договор) – договор, в соответствии с которым уполномоченный орган исполнительной власти или орган местного самоуправления (концедент) предоставляет на платной и срочной основе субъекту предпринимательской деятельности (концессионеру) право создать (построить) объект концессии или существенно его улучшить и (или) осуществлять его управление (эксплуатацию) в соответствии с этим Законом с целью удовлетворения общественных потребностей;

концессионер – субъект предпринимательской деятельности, который в соответствии с этим Законом на основании договора получил концессию;

концедент – орган исполнительной власти или соответствующий орган местного самоуправления, уполномоченный соответственно КМ Украины или органами местного самоуправления на заключение концессионного договора;

претендент – физическое или юридическое лицо (субъект предпринимательской деятельности), резидент или нерезидент, который подал заявку на участие в концессионном конкурсе;

концессионные платежи – плата, обусловленная в концессионном договоре, которую вносит концессионер за право создания (строительства) и (или) управления (эксплуатации) объектов, предоставляемых в концессию;

концессионный конкурс – процедура, установленная этим Законом и другими правовыми нормативно актами, согласно которой определенный претендент признается победителем в концессионном конкурсе.

Статья 2. ПРИНЦИПЫ КОНЦЕССИОННОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

Основными принципами деятельности, связанной с предоставлением и получением концессии (далее – концессионной деятельности), есть:

- законность осуществления концессионной деятельности;
- государственная регуляция концессионной деятельности и контроль ее осуществления;
- осуществление концессионной деятельности на основании концессионного договора;
- выбор концессионеров преимущественно на конкурсной основе;
- учет особенностей предоставления объекта в концессию в отдельных сферах хозяйственной деятельности;
- комплексное использование объекта концессии;
- взаимовыгода сторон в концессионном договоре;
- государственные гарантии капиталовложений концессионера;
- платное использование объекта концессии;
- обеспечение законных прав и интересов потребителей товаров (работ, услуг), предоставляемых концессионером;

- стабильность условий концессионных договоров;
- распределение рисков между сторонами концессионного договора;
- участие государства, органов местного самоуправления в частичном финансировании объектов концессии, имеющих социальное значение.

Статья 3.

ОБЪЕКТЫ, КОТОРЫЕ МОГУТ ПРЕДОСТАВЛЯТЬСЯ В КОНЦЕССИЮ

1. Объекты, которые могут предоставляться в концессию, определяются в соответствии с этим Законом.

2. В концессию могут предоставляться объекты права государственной или коммунальной собственности, используемые для осуществления деятельности в таких сферах хозяйственной деятельности (кроме видов предпринимательской деятельности, которые в соответствии с законодательством могут осуществляться исключительно государственными предприятиями и объединениями):

- водоснабжение, отведение и очистка стоковых вод;
- предоставление услуг городским общественным транспортом;
- сбор и утилизация мусора;
- предоставление услуг, связанных со снабжением потребителей тепла;
- строительство (комплекс дорожно-строительных работ, связанных со строительством, реконструкцией, капитальным ремонтом) и/или эксплуатация автомобильных дорог, объектов дорожного хозяйства, других дорожных сооружений;
- строительство и эксплуатация путей сообщения;
- строительство и эксплуатация грузовых и пассажирских портов;
- строительство и эксплуатация аэропортов;

- предоставление телекоммуникационных услуг, в том числе с использованием телесетей;
- предоставление почтовых услуг;
- транспортировка и распределение природного газа;
- производство и (или) транспортировка электроэнергии;
- общественное питание;
- строительство обитаемых домов;
- предоставление услуг в жилищно-эксплуатационной сфере;
- использование объектов социально-культурного назначения (за исключением тех, которые расположены в рекреационных зонах);
- создание коммунальных служб парковки автомобилей;
- предоставление ритуальных услуг;
- строительство и эксплуатация гостиниц, туристических комплексов, кемпингов и других соответствующих объектов туристической индустрии;
- строительство, реконструкция и эксплуатация внутренне-хозяйственных мелиорационных систем и отдельных объектов их инженерной инфраструктуры.

3. Исключительно на пленарных заседаниях соответствующие местные советы могут принять решение относительно дополнительного перечня сфер хозяйственной деятельности, для осуществления деятельности в которых объекты права коммунальной собственности могут предоставляться в концессию.

4. Объектами права государственной или коммунальной собственности, которые предоставляются в концессию, есть:

- имущество предприятий, являющихся целостными имущественными комплексами или системой целостных имущественных комплексов, которые обеспечивают комплексное предоставление услуг в сферах деятельности, определенных частью второй и третьей этой статьи;
- объекты незавершенного строительства и законсервированные объекты, которые могут быть достроены с целью их использования для предоставления услуг по удовлетворению общественных потребностей в сферах деятельности,

определенных частью второй и третьей этой статьи;

- специально построенные объекты в соответствии с условиями концессионного договора для удовлетворения общественных потребностей в сферах деятельности, определенных частью второй и третьей этой статьи.

Концессия может предоставляться на отдельные виды предпринимательской деятельности в сферах хозяйственной деятельности, определенных частями второй и третьей этой статьи.

5. Если для осуществления концессионной деятельности необходимые земельные участки, они предоставляются в пользование концессионеру на условиях аренды на срок действия концессионного договора, в соответствии с положениями Земельного кодекса Украины.

6. Объекты права государственной или коммунальной собственности, предоставленные в концессию, не подлежат приватизации на протяжении действия концессионного договора.

7. В случае принятия по окончании срока действия концессионного договора решения о приватизации имущества объекта, который предоставлялся в концессию, у прежнего концессионера возникает право на выкуп этого имущества согласно с определенными условиями приватизации, если им в связи с выполнением условий концессионного договора создано (построено) это имущество или осуществлено его улучшение стоимостью более не менее как 25 процентов стоимости имущества на момент приватизации.

Статья 4. ОГРАНИЧЕНИЕ КОНЦЕССИОННОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

Передача концессионером своих имущественных прав, которые вытекают из концессионного договора или объектов концессии, полностью или частично третьим лицам возможна только при условии предоставления на это согласия концедента, если иное не установлено специальным законом о концессионной деятельности в отдельных сферах хозяйственной деятельности.

Статья 5.

ПРАВОВЫЕ ОСНОВЫ КОНЦЕССИОННОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

1. Отношения относительно предоставления в концессию объектов права государственной или коммунальной собственности регулируются концессионным договором, этим Законом и другими правовыми нормативными актами Украины.
2. Специальными законами могут определяться особенности осуществления концессионной деятельности в отдельных сферах хозяйственной деятельности.
3. Если международным договором Украины, согласие на обязательность которого предоставлено Верховной Радой Украины, установлены другие правила, чем те, которые предусмотрены этим Законом, применяются правила международного договора.

ПРОВЕДЕНИЕ КОНЦЕССИОННОГО КОНКУРСА

Статья 6.

ПОРЯДОК ПРИНЯТИЯ РЕШЕНИЯ О ПРЕДОСТАВЛЕНИИ КОНЦЕССИИ

1. Предложения относительно перечня конкретных объектов права государственной собственности, которые могут предоставляться в концессию, вносятся соответствующими центральными органами исполнительной власти. Утверждение пообъектного перечня осуществляется КМ Украины.
2. Утверждение перечня объектов права коммунальной собственности, которые могут предоставляться в концессию, осуществляется исключительно на пленарных заседаниях соответствующих советов.
3. Решение о предоставлении концессии на объект права государственной собственности по результатам концессионного конкурса принимает КМ Украины или уполномоченный им орган исполнительной власти.
4. Решение о предоставлении концессии на объект права коммунальной собственности по результатам концессионного конкурса принимает уполномоченный орган местного самоуправления.
5. Концессия на объекты права государственной собственности предоставляется с учетом общегосударственных интересов и максимального обеспечения интересов потребителей товаров (работ, услуг).
6. Концессия на объекты права коммунальной собственности предоставляется с учетом интересов региона, территориальной общины в обеспечении потребителей товарами (работами, услугами), которые проживают на территории соответствующей административно-территориальной единицы.

7. В случае, когда после объявления концессионного конкурса на участие в отмеченном конкурсе подал заявку лишь один претендент, концессионный договор может быть заключен уполномоченным органом с этим претендентом путем согласования с ним существенных условий договора.

Статья 7.

ГЛАВНЫЕ ОСНОВЫ ПРОВЕДЕНИЯ КОНЦЕССИОННОГО КОНКУРСА

1. Организация и проведение концессионного конкурса осуществляется концедентом.

2. Концедент:

- утверждает условия концессионного конкурса;
- образует конкурсную комиссию, утверждает ее состав и порядок работы;
- готовит конкурсную документацию;
- объявляет концессионный конкурс;
- определяет размер регистрационного взноса;
- в письменном виде подтверждает поступление заявок на участие в концессионном конкурсе;
- обеспечивает претендентов необходимой информацией (документами) для подготовки предложений для участия в концессионном конкурсе;
- принимает решение о допуске (недопуске) претендентов к участию в концессионном конкурсе с обоснованием причины отказа;
- сообщает претендентам о допуске (недопуске) к участию в концессионном конкурсе.

Концедент обязан согласовать условия концессионного конкурса относительно объектов государственной или коммунальной собственности, используемых для осуществления деятельности по централизованному водо-, теплоснабжению и водоотводу, с центральным органом исполнительной власти, который проводит государственное регулирование в соответствующей сфере, до утверждения условий такого конкурса.

Основанием для недопущения претендента к участию в концессионном конкурсе может быть неподача в заявке на участие в конкурсе необходимой информации, представления ее в неполном объеме или представления неправдивой информации.

3. Для регистрации претендентов как участников концессионного конкурса ими платится регистрационный взнос в размере от одного до десяти необлагаемых минимумов доходов граждан, если другое не установлено специальным законом о концессионной деятельности в отдельных сферах хозяйственной деятельности. Регистрационный взнос платится путем безналичного перечисления на текущий счет концедента. Отмеченные средства используются на подготовку процедуры концессионного конкурса и возвращению не подлежат.

4. Заявки, документы и материалы, поданные претендентами, рассматриваются на протяжении срока пяти дней с последнего дня подачи заявки.

Во время рассмотрения заявок, документов и материалов претенденты имеют право вносить изменения к предложениям о выполнении условий концессионного конкурса с целью их совершенствования или снять свою заявку из рассмотрения. Изменения предложений о выполнении условий концессионного конкурса вносятся не позднее чем за десять дней до окончания срока рассмотрения заявок.

5. Заявка на участие в концессионном конкурсе, полученная концедентом по окончании срока подачи, не рассматривается и возвращается претенденту за его счет.

6. Конкурсная комиссия рассматривает поданные претендентами, которые допущены к участию в концессионном конкурсе, заявки, документы и материалы с предложениями относительно условий концессии, определяет их соответствие условиям конкурса, готовит выводы относительно определения лучших условий осуществления концессии, предложенных участниками конкурса.

7. Победителем концессионного конкурса признается претендент, который предложил лучшие условия осуществления концессии, в соответствии с условиями концессионного конкурса.

8. На основании выводов конкурсной комиссии концедент принимает решение о победителе концессионного конкурса.

9. Сообщение об определении победителя концессионного конкурса должно быть послано победителю конкурса не позже пяти дней со дня принятия решения.

10. С победителем концессионного конкурса заключается концессионный договор после согласования всех его условий.

11. Порядок создания конкурсной комиссии и проведения концессионного конкурса определяется КМ Украины.

Статья 8.

ОБЪЯВЛЕНИЕ

КОНЦЕССИОННОГО КОНКУРСА

1. Информация об объявлении концессионного конкурса относительно предоставления новых концессий или возобновления концессий, срок действия которых закончился, публикуется в газетах «Правительственный курьер» и «Голос Украины» или в соответствующем печатном издании органа местного самоуправления.

2. Информация об объявлении концессионного конкурса должна содержать сведения относительно:

- органа, который предоставляет концессию;
- объекта концессии (наименования, характеристики и тому подобное);
- размер регистрационного взноса;
- срока, на который предоставляется концессия;
- срока, к которому подаются заявки на участие в концессионном конкурсе;
- срока, на протяжении которого объявляются результаты концессионного конкурса;
- уполномоченного органа, к которому следует обращаться для получения дополнительной информации.

3. Концедент или уполномоченный им орган за обращением претендента подает дополнительную информацию об условиях концессионной деятельности относительно:

- условий предоставления земельного участка, если она необходима для концессионной деятельности;

- объема работ, которые должны быть профинансированы (выполненные) концессионером;
- объема товаров (работ, услуг), изготовление (выполнение, предоставление) которых гарантирует концессионер;
- объема сведений о концессионере;
- основных обязанностей концессионера;
- финансовых и других гарантий концедента;
- особых требований по вопросам охраны окружающей естественной среды и охраны труда.

Концедент или уполномоченный им орган подает также другую информацию, которая необходима претенденту для участия в концессионном конкурсе.

4. Заявки на участие в концессионном конкурсе подаются на протяжении шестидесяти дней со дня объявления конкурса, а в случае предоставления концессии на строительство и/или эксплуатацию автомобильных дорог – на протяжении срока, определенного концедентом.

5. Заявка на участие в концессионном конкурсе должна содержать сведения относительно:

полного наименования претендента;

предложения о выполнении условий концессионного конкурса;

данных, которые подтверждают возможность претендента обеспечить надлежащее финансирование своей концессионной деятельности;

наличия опыта и возможности технологического и организационного обеспечения такой деятельности.

6. Споры, связанные с проведением концессионного конкурса, решаются в судебном порядке.

КОНЦЕССИОННЫЙ ДОГОВОР

Статья 9.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ И СРОК ДЕЙСТВИЯ КОНЦЕССИОННОГО ДОГОВОРА

1. Концессионный договор заключается на срок, определенный в договоре, который должен быть не менее 10 лет и не более 50 лет.
2. Концессионный договор считается заключенным со дня достижения договоренности из всех существенных условий и подписания сторонами текста договора.
3. Срок действия концессионного договора может быть изменен при согласии сторон в пределах сроков, предусмотренных частью первой этой статьи.
4. КМ Украины могут быть утверждены типичные концессионные договоры для осуществления определенных видов концессионной деятельности.

Статья 10.

СУЩЕСТВЕННЫЕ УСЛОВИЯ ДОГОВОРА КОНЦЕССИИ

1. Существенными условиями договора концессии являются:
 - стороны договора;
 - виды деятельности, работы, услуги, которые осуществляются по условиям договора;
 - объект концессии (состав и стоимость имущества или технические и финансовые условия создания объекта концессии);

- условия предоставления земельного участка, если он необходим для осуществления концессионной деятельности;
- перечень видов деятельности, осуществление которых подлежит лицензированию;
- условия установления, изменения цен (тарифов) на изготовленные (предоставленные) концессионером товары (работы, услуги);
- срок действия договора концессии, условия найму, использование труда работников – граждан Украины;
- условия использования отечественных сырья, материалов;
- условия и объемы улучшения объекта концессии и порядок компенсации отмеченных улучшений;
- условия, размер и порядок внесения концессионных платежей;
- порядок использования амортизационных отчислений;
- возобновление объекта концессии и условия его возвращения;
- ответственность за невыполнение или неподобающее выполнение обязательств, которые вытекают из концессионного договора;
- страхование концессионером объектов концессии, взятых в концессию; порядок продолжения и прекращения действия договора;
- порядок внесения изменений и расторжения договора;
- порядок решения споров между сторонами;
- право на получение информации и проведение проверки выполнения условий договора;
- порядок и условия передачи, в том числе с предоставлением гарантии кредиторам, прав и обязательств, которые вытекают из концессионного договора;
- порядок использования объектов права интеллектуальной собственности.

Для договоров концессии относительно объектов, используемых для осуществления деятельности по централизованному водо-, теплоснабжению и водоотводу, существенными условиями дополнительно являются:

- обязанность концессионера придерживаться лицензионных условий при осуществлении соответствующего вида деятельности;
 - условия содержания объекта концессии согласно с требованиями государственных стандартов, норм и правил, которые действуют в соответствующей сфере деятельности;
 - условия передачи концеденту объекта концессии после окончания срока действия концессионного договора в надлежащем техническом состоянии согласно с требованиями государственных стандартов, норм и правил, действующих на момент передачи в соответствующей сфере деятельности.
2. При согласии сторон в концессионном договоре могут быть предусмотрены и другие условия, в том числе предусмотренные специальными законами о концессионной деятельности в отдельных сферах хозяйственной деятельности.
 3. Если для осуществления концессионной деятельности необходимый земельный участок, договор аренды земельного участка добавляется к концессионному договору.
 4. Условия концессионного договора являются действующими на весь срок действия договора, в том числе в случаях, когда после его заключения законодательными актами установлены правила, которые ухудшают положение концессионера.
 5. Реорганизация концессионера – юридического лица не является основанием для изменения условий или расторжения концессионного договора.

Статья 11.

ЛИЦЕНЗИРОВАНИЕ

Если концессионер осуществляет предпринимательскую деятельность, которая согласно законодательству Украины подлежит лицензированию, обязательность получения концессионером в установленном порядке соответствующей лицензии включает в себя существенные условия концессионного договора.

Статья 12.

КОНЦЕССИОННЫЕ ПЛАТЕЖИ

1. Концессионный платеж вносится концессионером в соответствии с условиями концессионного договора независимо от последствий хозяйственной деятельности.

В случае предоставления концессии на объект незавершенного строительства или на создание (строительство) нового объекта концессионные платежи вносятся со времени получения концессионером дохода от эксплуатации объекта концессии, но не позже чем через шесть месяцев после введения в эксплуатацию объекта, определенного условиями концессионного договора.

2. Концессионные платежи зачисляются в соответствии с Государственным бюджетом Украины или местным бюджетом.

3. Методика расчета и предельные размеры концессионных платежей определяются КМ Украины.

4. Концессионерам убыточных и низкорентабельных объектов концессии, которые имеют важное социальное значение, концедент может предоставлять льготы относительно концессионных платежей, а также предусматривать в договоре предоставления дотаций, компенсаций и льгот. Порядок определения таких объектов, а также условия предоставления дотаций, компенсаций и льгот устанавливаются КМ Украины.

Статья 13.

ОТВЕТСТВЕННОСТЬ СТОРОН ЗА НЕВЫПОЛНЕНИЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ ПО КОНЦЕССИОННОМУ ДОГОВОРУ

1. За невыполнение или за неподобающее выполнение условий концессионного договора, в том числе за изменение или расторжение договора в одностороннем порядке, кроме случаев, предусмотренных этим Законом, стороны несут ответственность, установленную законами Украины и концессионным договором.

2. В случае признания концессионера банкротом он отвечает по своим долго-

вым обязательствам имуществом, принадлежащим ему на праве собственности, в соответствии с законодательством Украины.

Статья 14.

РЕГИСТРАЦИЯ КОНЦЕССИОННЫХ ДОГОВОРОВ

1. В случае если объектом концессии является объект права государственной собственности, орган, уполномоченный заключить концессионный договор в установленном КМ Украины порядке, сообщает о заключении такого договора Фонд государственного имущества Украины, который ведет реестр концессионных договоров. Порядок ведения такого реестра определяется КМ Украины.

2. В случае если объектом концессии является объект права коммунальной собственности, орган, уполномоченный заключить концессионный договор в установленном КМ Украины порядке, регистрирует такой договор в исполнительном органе соответствующего совета и сообщает в Фонд государственного имущества Украины о заключении такого концессионного договора. Порядок ведения учета концессионных договоров, заключенных органами местного самоуправления, определяется КМ Украины.

Статья 15.

ПРЕКРАЩЕНИЕ ДЕЙСТВИЯ КОНЦЕССИОННОГО ДОГОВОРА

1. Действие концессионного договора прекращается в случае:

- окончания срока, на который он был заключен;
- ликвидации концессионера по решению суда, в том числе в связи с признанием его банкротом;
- аннулирования лицензии, выданной концессионеру на осуществление соответствующего вида хозяйственной деятельности;
- гибели объекта концессии.

2. Концессионный договор может быть разорван по согласованию сторон.

По требованию одной из сторон концессионный договор может быть разорван по решению суда в случае невыполнения сторонами своих обязательств и из других оснований, предусмотренных законами Украины.

3. В случае расторжения концессионного договора, окончания срока его действия, ликвидации концессионера в связи с признанием его банкротом либо аннулирования лицензии на осуществление соответствующего вида хозяйственной деятельности концессионер обязан вернуть концеденту объект концессии на условиях, отмеченных в концессионном договоре. Если концессионер допустил ухудшение состояния объекта концессии или его гибель, он должен возместить концеденту убытки, если не докажет, что ухудшение или гибель объекта произошли не по его вине.

4. Концессионный договор может быть признан судом недействительным в соответствии с гражданским законодательством.

5. В случае улучшения имущества, полученного в концессию, которое осуществлено за счет средств концессионера, либо создания концессионером имущества на выполнение условий концессионного договора, концедент обязан возместить концессионеру затраты, сделанные в связи с отмеченными улучшениями, или стоимость созданного имущества в части, которая не была компенсирована концессионером в результате концессионной деятельности в соответствии с условиями концессионного договора.

Статья 16. **РЕШЕНИЕ СПОРОВ,** **КОТОРЫЕ ВОЗНИКАЮТ ИЗ** **КОНЦЕССИОННОГО ДОГОВОРА**

1. Споры, которые возникают из концессионных договоров, рассматриваются в соответствии с законодательством Украины судом.

2. Споры, которые возникают из концессионных договоров при участии нерезидентов, решаются в порядке, предусмотренном законодательством, и могут рассматриваться международным арбитражным судом по месту, обусловленному в договоре.

3. В случае нарушения условий концессионного договора стороны имеют право требовать расторжения концессионного договора в порядке, установленном законодательством Украины.

ОСНОВНЫЕ ПРАВА И ОБЯЗАННОСТИ СТОРОН КОНЦЕССИОННОГО ДОГОВОРА

Статья 17. ПРАВА И ОБЯЗАННОСТИ КОНЦЕДЕНТА

1. Концедент имеет право:

- осуществлять контроль над соблюдением концессионером условий концессионного договора;
- предоставлять исключительное право на создание (строительство) и (или) управление (эксплуатацию) объекта концессии;
- требовать досрочного расторжения концессионного договора в случае нарушения концессионером его условий;
- требовать от концессионера возмещения убытков в случае ухудшения состояния объекта концессии, которое произошло по вине концессионера.

2. Концедент обязан:

- передать концессионеру объект концессии в состоянии и сроки, предусмотренные концессионным договором;
- предоставить концессионеру своевременно и в полном объеме предусмотренные концессионным договором документы, подтверждающие право концессионера на создание (строительство) и (или) управление (эксплуатацию) объекта концессии;

- требовать отчет об использовании амортизационных отчислений;
 - хранить коммерческую тайну концессионера;
 - не вмешиваться в хозяйственную деятельность концессионера;
 - если для осуществления концессионной деятельности необходим земельный участок, обеспечить его предоставление в порядке, установленном Земельным кодексом Украины.
3. Концедент имеет также другие права и обязанности, предусмотренные концессионным договором и законодательством Украины.

Статья 18.

ПРАВА И ОБЯЗАННОСТИ КОНЦЕССИОНЕРА

1. Концессионер имеет право:

- осуществлять предпринимательскую деятельность на основе создания (строительства) и (или) управления (эксплуатации) объекта концессии;
- на исключительное право на создание (строительство) и (или) управление (эксплуатацию) объекта концессии, если это предусмотрено условиями концессионного договора;
- требовать расторжения концессионного договора в случае нарушения концедентом условий договора и возмещения убытков, нанесенных невыполнением условий договора;
- на продолжение срока действия концессионного договора в случае выполнения его условий;
- получать плату за произведенные товары (работы, услуги) согласно с условиями концессионного договора;
- использовать амортизационные отчисления на возобновление основных фондов, полученных в концессию;
- на контрактной основе вовлекать в выполнение специальных работ на объ-

екте концессии третьих лиц. При этом концессионер несет ответственность за выполнение такими лицами условий концессионного договора и законодательства Украины.

2. Концессионер обязан:

- выполнять условия концессионного договора;
- заключать в соответствии с законодательством трудовые договоры (контракты), как правило, с работниками – гражданами Украины;
- использовать на объекте концессии технологии, материалы, технику отечественного производства, если другое не предусмотрено условиями договора;
- удерживать объект концессии в надлежащем техническом состоянии;
- по окончании срока, на который был заключен концессионный договор, передать объект концессии в надлежащем техническом состоянии концеденту в соответствии с условиями договора.

3. Концессионер имеет также другие права и обязанности, предусмотренные концессионным договором и законодательством Украины.

Статья 19.

ОРГАНИЗАЦИОННО-ПРАВОВЫЕ ФОРМЫ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ КОНЦЕССИОНЕРА

1. Концессионер осуществляет свою деятельность в любой организационно-правовой форме.
2. Порядок создания юридических лиц для осуществления концессионной деятельности, их реорганизации и ликвидации и условия выполнения ими концессионных договоров определяются законодательством Украины.

Статья 20.

ПРАВОВОЙ РЕЖИМ ИМУЩЕСТВА, КОТОРОЕ ПРЕДОСТАВЛЯЕТСЯ В КОНЦЕССИЮ ИЛИ СОЗДАЕТСЯ В СВЯЗИ С ВЫПОЛНЕНИЕМ УСЛОВИЙ КОНЦЕССИОННОГО ДОГОВОРА

1. Передача объектов в концессию не предопределяет переход права собственности на этот объект к концессионеру и не прекращает права государственной или коммунальной собственности на эти объекты.

Имущество, созданное на выполнение условий концессионного договора, является объектом права государственной или коммунальной собственности.

Имущество, которое приобрел концессионер на выполнение условий концессионного договора, принадлежит ему на праве собственности и может переходить в собственность государства или территориальной общины по окончании срока действия концессионного договора в соответствии с условиями, предусмотренными этим Законом и концессионным договором.

2. Концессионеру принадлежит право собственности на прибыль, полученную от управления (эксплуатации) объекта концессии, а также на продукцию, полученную в результате выполнения условий концессионного договора.

3. Амортизационные отчисления, начисленные на основные фонды, полученные в концессию или созданные в связи с выполнением условий концессионного договора, остаются в распоряжении концессионера и используются исключительно на возобновление основных фондов, полученных в концессию или созданных в связи с выполнением условий концессионного договора.

Концессионер имеет право в соответствии с условиями концессионного договора за счет собственных средств осуществлять реконструкцию, техническое перевооружение, улучшение имущества, полученного в концессию.

Право собственности на улучшенное, реконструированное, технически перео-

снащенное имущество остается соответственно за государством или территориальным обществом.

Концессионер имеет право на адекватное и эффективное возмещение расходов, произведенных в связи с улучшением имущества, полученного в концессию, за счет полученной прибыли, если другое не предусмотрено концессионным договором.

Статья 21.

ЗАЩИТА ПРАВА КОНЦЕССИОНЕРА НА ИМУЩЕСТВО, ПОЛУЧЕННОЕ ИМ В КОНЦЕССИЮ

1. Положение законодательства относительно защиты права собственности распространяется на концессионера относительно защиты его права на имущество, полученное (созданное) им в соответствии с условиями концессионного договора.
2. Концессионер может требовать возвращения имущества, полученного им в соответствии с условиями концессионного договора, из чужого незаконного владения, устранение препятствий в пользовании им, возмещение вреда, нанесенного имуществу гражданами, юридическими лицами, концедентом.

Статья 22.

РИСК СЛУЧАЙНОЙ ГИБЕЛИ ИЛИ ПОВРЕЖДЕНИЯ ОБЪЕКТА КОНЦЕССИИ

1. Риск случайной гибели или повреждения объекта концессии несет концедент, если другое не установлено концессионным договором.
2. Имущество, полученное концессионером или создано в соответствии с условиями концессионного договора, страхуется концессионером в интересах того участника концессионного договора, который несет риск случайной гибели или повреждения объекта концессии.

Статья 23.

ПРЕКРАЩЕНИЕ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ ГОСУДАРСТВЕННОГО ИЛИ КОММУНАЛЬНОГО ПРЕДПРИЯТИЯ, ИМУЩЕСТВО КОТОРОГО ПРЕДОСТАВЛЕНО В КОНЦЕССИЮ

1. Прекращение деятельности государственного или коммунального предприятия, имущество которого передается в концессию, осуществляется путем его ликвидации.
2. Право полного хозяйственного ведения на имущество, которое было закреплено за государственным или коммунальным предприятием и передается в концессию, прекращается.
3. Работникам государственного или коммунального предприятия, которое прекратило свою деятельность, обеспечиваются правовые социально гарантии, предусмотренные законодательством Украины для работников, освобождаемых в связи с изменениями в организации производства и труда.
4. Концедент обязан при заключении концессионного договора предусмотреть в условиях договора максимальное использование в концессионной деятельности работников – граждан Украины, в том числе и освобожденных в связи с ликвидацией государственного или коммунального предприятия, имущество которого предоставлено в концессию.

Статья 24.

ПЕРЕДАЧА ОБЪЕКТА КОНЦЕССИИ

1. Передача объекта в концессию осуществляется в сроки и на условиях, определенных в концессионном договоре.
2. Имущество, полученное в концессию, включается в баланс концессионера – юридического лица, с указанием, что это имущество получено в концессию.

3. Если концедент в сроки и на условиях, определенных в концессионном договоре, не передаст объект концессии, концессионер имеет право требовать от концедента передачи объекта концессии и возмещения убытков, нанесенных задержаниям передачи, или требовать расторжения концессионного договора и возмещения убытков, нанесенных ему невыполнением концессионного договора.

УЧЕТ, ОТЧЕТНОСТЬ И НАЛОГООБЛОЖЕНИЕ КОНЦЕССИОННОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

Статья 25.

БУХГАЛТЕРСКИЙ УЧЕТ И ФИНАНСОВАЯ ОТЧЕТНОСТЬ

Бухгалтерский учет и финансовая отчетность относительно концессионной деятельности ведется в соответствии с законодательством Украины.

Статья 26.

ПОРЯДОК УПЛАТЫ ПОШЛИНЫ, НАЛОГА НА ДОБАВЛЕННУЮ СТОИМОСТЬ И АКЦИЗНОГО СБОРА ПРИ ВВОЗЕ МАТЕРИАЛЬНЫХ ЦЕННОСТЕЙ В СВЯЗИ С КОНЦЕССИОННЫМ ДОГОВОРОМ

Пошлина, налог на добавленную стоимость и акцизный сбор при ввозе материальных ценностей в связи с выполнением условий концессионного договора взимаются в соответствии с законодательством Украины.

ЗАКЛЮЧИТЕЛЬНЫЕ ПОЛОЖЕНИЯ

1. Этот Закон вступает в силу со дня его опубликования.
2. Законы Украины и другие правовые нормативные акты, принятые к вступлению в силу этим Законом, действуют в части, не противоречащей этому Закону.
3. КМ Украины в трехмесячный срок после опубликования этого Закона :
 - подготовить и подать на рассмотрение Верховной Рады Украины предложения о внесении изменений в законодательные акты, которые вытекают из этого Закона;
 - привести свои нормативно-правовые акты в соответствие с этим Законом;
 - разработать нормативно-правовые акты, предусмотренные этим Законом;
 - обеспечить принятие министерствами и другими центральными органами исполнительной власти Украины нормативно-правовых актов, предусмотренных этим Законом, а также пересмотр и отмену их правовых нормативных актов, противоречащих этому Закону;
 - разработать и утвердить типичные концессионные договоры.
4. Внести изменения к таким законам Украины:
 - 1) статью 22 Закона Украины «О режиме иностранного инвестирования» (Сведения Верховной Рады Украины, в 1996 г., N 19, ст. 80) изложить в такой редакции:

«Статья 22. Концессионные договоры
Предоставление иностранным инвесторам права на проведение хозяйственной деятельности, связанной с использованием объектов, которые находятся в государственной или коммунальной собственности и передаются в концессию, происходит на основании соответствующего законодательства Украины путем заключения концессионного договора»;

2) в Законе Украины «О местном самоуправлении в Украине» (Сведения Верховной Рады Украины, в 1997 г., N 24, ст. 170; в 1998 г., N 48, ст. 292):

— пункт 30 части первой статьи 26 после слова «недействительным» дополнить словами:

«о предоставлении в концессию объектов права коммунальной собственности»;

— подпункт 4 пункта «а» статьи 29 после слов «этих программ» дополнить словами:

«подготовки и внесения на рассмотрение совета предложений относительно определения сфер хозяйственной деятельности и перечня объектов, которые могут предоставляться в концессию»;

— пункт 19 части первой статьи 43 после слова «аренду» дополнить словом :

«концессию».

Президент Украины Л. КУЧМА

г. Киев
16 июля 1999 года
№ 997-XIV

Приложение 3.

ЗАКОН УКРАИНЫ «О КОНЦЕССИЯХ НА СТРОИТЕЛЬСТВО И ЭКСПЛУАТАЦИЮ АВТОМОБИЛЬНЫХ ДОРОГ»

Этот Закон определяет особенности строительства и/или эксплуатации автомобильных дорог общего пользования на условиях концессии.

Статья 1. ОПРЕДЕЛЕНИЕ ПОНЯТИЙ

1. В этом Законе нижеследующие понятия употребляются в таком значении:

- 1) **строительство автомобильной дороги** – комплекс дорожно-строительных работ, связанных со строительством, реконструкцией и капитальным ремонтом автомобильной дороги;
- 2) **эксплуатационная готовность автомобильной дороги** – транспортно-эксплуатационное состояние автомобильной дороги, которое отвечает стандартам и нормам содержания автомобильных дорог общего пользования;
- 3) **эксплуатация автомобильной дороги** – действия концессионера, направленные на обеспечение непрерывного и безопасного функционирования автомобильной дороги в соответствии со стандартами и нормами содержания автомобильных дорог, положений концессионного договора;
- 4) **концедент** – государство в лице Кабинета Министров Украины или орга-

на исполнительной власти, уполномоченного им на проведение концессионного конкурса, заключения концессионного договора и выполнения обязательств, вытекающих из него;

- 5) **концессионный договор** – зарегистрированный в установленном порядке договор, по которому концессионер обязывается осуществлять строительство и/или эксплуатацию автомобильной дороги, а концедент – предоставить концессионеру права на строительство и /или эксплуатацию автомобильной дороги на срок действия договора;
- 6) **концессия** – предоставление концедентом на основании концессионного договора на платной и срочной основе концессионеру права на строительство и/или эксплуатацию автомобильной дороги при условии взятия концессионером на себя обязательств относительно ее строительства и/или эксплуатации.

Другие понятия употребляются в значении, определенном в законах Украины «Об автомобильных дорогах», «О концессиях», Земельном кодексе Украины и других нормативно-правовых актах.

Статья 2.

ОСОБЕННОСТИ СТРОИТЕЛЬСТВА И/ИЛИ ЭКСПЛУАТАЦИИ АВТОМОБИЛЬНЫХ ДОРОГ НА УСЛОВИЯХ КОНЦЕССИИ

1. В соответствии с государственной программой развития автомобильных дорог общего пользования и с учетом социально-экономической эффективности таких дорог КМ Украины определяет объекты концессии в сфере строительства и/или эксплуатации автомобильных дорог и утверждает их перечень.

При определении объектов концессии должна быть обеспечена возможность альтернативного проезда в соответствии с Законом Украины «Об автомобильных дорогах».

2. Решение относительно строительства и/или эксплуатации автомобильных дорог на условиях концессии принимает КМ Украины на основании технико-экономического обоснования.

3. В части передачи концессионеру права на строительство автомобильной дороги концессионный договор вступает в силу с момента приобретения права на пользование земельными участками, предоставленными в установленном порядке для строительства автомобильной дороги.

4. Концедент может частично финансировать (софинансировать) строительство и/или эксплуатацию автомобильных дорог на условиях концессии в объемах и порядке, определенных концессионным договором, за счет средств, предусмотренных в специальном фонде государственного бюджета для развития сети и содержания автомобильных дорог общего пользования.

5. Имущество, созданное на выполнение условий концессионного договора или полученное в концессию и расположенное в пределах полосы отведения автомобильной дороги, является объектом права государственной собственности, который передается концессионеру во владение и пользование на срок действия концессионного договора.

Приобретенное концессионером имущество, расположенное за пределами полосы отведения автомобильной дороги, является объектом права собственности концессионера.

6. Принятие в эксплуатацию автомобильной дороги является основанием для ее включения в случае необходимости в установленном порядке к перечню автомобильных дорог общего пользования.

Статья 3.

ОСОБЕННОСТИ ПРОВЕДЕНИЯ КОНЦЕССИОННОГО КОНКУРСА

1. Порядок проведения концессионного конкурса на строительство и/или эксплуатацию автомобильных дорог утверждает КМ Украины в соответствии с законом.

2. Условия проведения концессионного конкурса утверждаются центральным органом исполнительной власти, который осуществляет государственное управление автомобильными дорогами общего пользования, на основании технико-экономического обоснования и/или проектно-сметной документации.

Статья 4.

ДОХОД КОНЦЕССИОНЕРА

1. К источникам дохода концессионера от эксплуатации автомобильной дороги принадлежат:

- плата за проезд автомобильной дорогой, вносимая пользователем;
- плата за эксплуатационную готовность автомобильной дороги, вносимая концедентом;
- плата за эксплуатацию объектов дорожного сервиса, вносимая пользователем;
- дотации и/или компенсации, предоставляемые концедентом.

Другие источники дохода концессионера определяются концедентом на основании технико-экономического обоснования и/или проектно-сметной документации и отмечаются в конкурсной документации и концессионном договоре.

2. Максимальный и минимальный размер платы за проезд автомобильными дорогами, построенными на условиях концессии, порядок расчета и предоставления дотаций, компенсаций, а также порядок расчета платы за эксплуатационную готовность автомобильной дороги определяет КМ Украины.

3. Порядок бесплатного проезда автомобильными дорогами, построенными на условиях концессии, возмещение за него (в случае стихийного бедствия, катастрофы, эпидемии, эпизоотии, проезда транспортных средств, используемых органами государственной власти, подразделениями Министерства обороны Украины, пограничной службы, внутренних войск, органов внутренних дел и скорой медицинской помощи) определяет КМ Украины.

Статья 5.

ПРАВА И ОБЯЗАННОСТИ КОНЦЕДЕНТА

1. Концедент обязан:

- 1) обеспечить неизменность целевого назначения земельного участка и гарантировать отсутствие ограничений и обременений относительно ее использования согласно условий концессионного договора;
- 2) способствовать концессионеру в получении необходимых разрешений, лицензий.

2. Концедент имеет также другие права и обязанности, предусмотренные концессионным договором и законодательством Украины.

Статья 6.

КОНЦЕССИОННЫЕ ПЛАТЕЖИ

1. Концессионные платежи вносятся концессионером в соответствии с условиями концессионного договора независимо от результатов хозяйственной деятельности с момента получения концессионером дохода от эксплуатации автомобильной дороги.

2. Концессионные платежи зачисляются в Государственный бюджет Украины и используются только для финансирования строительства, реконструкции, ремонта и содержания автомобильных дорог общего пользования.

Статья 7.

ПРАВА И ОБЯЗАННОСТИ КОНЦЕССИОНЕРА

1. Концессионер имеет право сооружать на землях дорожного хозяйства объекты дорожного сервиса автомобильной дороги, переданной в концессию.

2. Концессионер обязан:

- 1) обеспечивать техническое состояние автомобильной дороги в соответствии со стандартами и нормами содержания автомобильных дорог общего пользования;
 - 2) передать по окончании срока действия концессионного договора концеденту автомобильную дорогу в техническом состоянии, которое отвечает требованиям стандартов и норм строительства, реконструкции, ремонта и содержания автомобильных дорог общего пользования, действующих на момент передачи.
3. Концессионер имеет также другие права и обязанности, предусмотренные концессионным договором и законодательством Украины».

II. ЗАКЛЮЧИТЕЛЬНЫЕ ПОЛОЖЕНИЯ

1. Этот Закон вступает в силу со дня его опубликования.
2. Внести изменения к таким законам Украины:
 - 1) в Законе Украины «О концессиях» (Сведения Верховной Рады Украины, в 1999 г., N 41, ст. 372; в 2002 г., N 16, ст. 114, N 48, ст. 362; в 2004 г., N 19, ст. 254; в 2005 г., N 26, ст. 349, N 51, ст. 554):
 - в абзаце шестом части второй статьи 3 слова «строительство и эксплуатация» заменить словами:

«строительство (комплекс дорожно-строительных работ, связанных со строительством, реконструкцией, капитальным ремонтом) и/или эксплуатация»;
 - во втором предложении части третьей статьи 7 слова «соответствующий текущий счет» заменить словами:

«текущий счет концедента»;

— часть четвертую статьи 8 изложить в такой редакции:

«4. Заявки на участие в концессионном конкурсе подаются на протяжении шестидесяти дней с дня объявления конкурса, а в случае предоставления концессии на строительство и/или эксплуатацию автомобильных дорог – на протяжении срока, определенного концедентом»;

— в части первой статьи 10 абзацы четырнадцатый и шестнадцатый изложить в такой редакции:

«ответственность за невыполнение или неподобающее выполнение обязательств, которые вытекают из концессионного договора»;

«порядок внесения изменений и расторжения договора»;

— дополнить абзацами восемнадцатым – двадцатым такого содержания:

«право на получение информации и проведение проверки выполнения условий договора;

порядок и условия передачи, в том числе с предоставлением гарантии кредиторам, прав и обязательств, которые вытекают из концессионного договора;

порядок использования объектов права интеллектуальной собственности»;

2) в Законе Украины «Об автомобильных дорогах» (Сведения Верховной Рады Украины, в 2005 г., N 51, ст. 556):

— часть вторую статьи 15 исключить;

— часть вторую статьи 27 дополнить словами:

«на основании технико-экономического обоснования и/или проектно-сметной документации»;

— часть первую статьи 30 дополнить словами:

«или концессионеры».



Главный офис

Бизнес-центр «Евразия»,
ул. Жилинская, 75, 5 этаж, г. Киев, 01032, Украина;
Тел.: +38 044 390 55 33; Факс: +38 044 390 55 40

Западно-украинский филиал

ул. Генерала Чупрынки, 6, офис 1, г. Львов, 79013, Украина;
Тел.: +38 032 242 96 96; Факс: +38 032 242 96 95

Южно-украинский филиал

Бизнес-центр «Покровский»,
ул. Жуковского, 33, 6-й этаж, офис 601, г. Одесса, 65045, Украина;
Тел/факс +38 048 711 74 74