

В. А. Завертнева-Ярошенко

старший преподаватель кафедры
гражданско-правовых дисциплин
Одесского национального университета
имени И. И. Мечникова

КОНЦЕССИЯ: МЕЖДУНАРОДНЫЙ ОПЫТ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ

Становление нового взаимодействия между государством и частным сектором идет, прежде всего, в инфраструктурных отраслях, где сложились и потребности, и возможности такого сотрудничества при решении социально-экономических задач. С одной стороны, у государства нет достаточных бюджетных средств для того, чтобы поддерживать эти отрасли в надлежащем состоянии. С другой, оно нередко не в состоянии передать их в частную собственность в силу их стратегической и социально-политической важности. Для разрешения этого противоречия в международной хозяйственной практике взята на вооружение концепция государственно-частного партнерства,

представляющая собой альтернативу приватизации стратегически важных объектов государственной собственности. В соответствии с ней государство передает частному сектору функции управления многими видами хозяйственной деятельности и объектами жизнеобеспечения, ранее считавшимися сферой исключительной государственной ответственности (производственная и социальная инфраструктура, естественные монополии). В статье 5 Закона Украины «О государственно-частном партнерстве» предусмотрены следующие формы ГЧП: это концессия, совместная деятельность и договор об управлении имуществом (исключительно при условии закрепления в договоре, который заключен в рамках ГЧП, инвестиционных обязательств частного партнера) [1]. По мнению некоторых исследователей, концессия представляет собой наиболее перспективную и комплексную форму партнерства. *Во-первых*, в отличие от контрактных, арендных и иных отношений, концессионные отношения носят долгосрочный характер, что позволяет обеим сторонам осуществлять стратегическое планирование своей деятельности; *во-вторых*, в концессиях частный сектор обладает наиболее полной свободой в принятии административно-хозяйственных и управленческих решений, что отличает их от совместных предприятий. *В-третьих*, у государства в рамках как концессионного договора, так и законодательных норм остается достаточно рычагов воздействия на концессионера в случае нарушения им условий концессии, а также при возникновении необходимости защиты общественных интересов. *В-четвертых*, государство передает концессионеру только права владения пользования объектом своей собственности, оставляя за собой право распоряжения ею [2]. Анализ официальных документов и материалов, научных работ, статей и монографий отечественных и зарубежных ученых и специалистов по данной проблематике позволяет сделать вывод о том, что единой, унифицированной дефиниции на настоящий момент не существует. Закон Украины «О концессиях» закрепляет, что концессия — это предоставление с целью удовлетворения общественных интересов уполномоченным органом исполнительной власти или местного самоуправления на осно-

вании концессионного договора на платной и срочной основе юридическому либо физическому лицу (субъекту предпринимательской деятельности — концессионеру) права на создание (строительство) и/или управление (эксплуатацию) объекта концессии (срочное платное владение), при условии взятия концессионером на себя обязательств по созданию (строительству) и/или управлению (эксплуатации) объектом концессии, имущественной ответственности и возможного предпринимательского риска [3].

Исходя из законодательства Болгарии, основной формой публично-частного партнерства является концессия. В статье 2 Закона Болгарии «О концессии» предусматривается, что концессия — это право на получение объекта, который представляет общественный интерес, распространяющееся на лиц, которым предоставлено это право (концессионер) в обмен на обязательство последнего построить и/или управлять и поддерживать объект, который передан в концессию на его страх и риск. Данный закон в статье 3 закрепляет следующие формы концессии: концессия на строительство включает в себя полное или частичное строительство объекта и управление и обслуживание завершенного объекта после его ввода в действие под ответственность концессионера, в обмен на право концессионера использовать объект или замену этого права в виде дополнительных платежей со стороны заказчика. Концессия на услуги представляет собой управление или оказание услуг взамен на право концессионера использовать эти услуги, или взамен этого — дополнительные платежи со стороны заказчика. Концессия на услуги может также включать в себя исполнение частичных дополнительных строительных работ в случаях, когда необходимо расширение, реконструкция, восстановление или обновление объекта концессии. Концессия на шахты включает в себя добычу природных ресурсов путем разработки шахты, осуществленной под ответственность и за счет концессионера. Болгарское законодательство различает несколько видов концессий на шахты: концессии на добычу природных ресурсов, концессии на добычу подземных ископаемых и концессии на добычу минеральной воды.

В Законе Республики Беларусь «О концессиях» от 12 июля 2013 г. № 63-З говорится, что концессия — это основанное на концессионном договоре право владения и пользования объектом концессии или право на осуществление вида деятельности. К объектам концессии административно-территориальных единиц относят объекты концессии, находящиеся в коммунальной собственности, за исключением объектов концессии, сведения о которых составляют государственные секреты, и объектов концессии, имеющих стратегически важное значение для Республики Беларусь. К объектам концессии Республики Беларусь относят объекты концессии, находящиеся в республиканской собственности, а также иные объекты концессии, находящиеся в собственности государства и не относящиеся к объектам концессии административно-территориальных единиц. Также в Законе предусмотрены следующие виды концессионных договоров: *полный концессионный договор* — это соглашение, предусматривающее возникновение и сохранение за концессионером права собственности на произведенную им продукцию. *Концессионный договор о разделе продукции* — это соглашение, в соответствии с которым произведенная продукция делится между концессионером и концедентом в размерах и порядке, определяемых концессионным договором. Часть произведенной продукции, являющаяся по условиям концессионного договора долей концессионера, принадлежит ему на праве собственности. *Концессионный договор об оказании услуг (выполнении работ)* — это соглашение, в силу которого право собственности на произведенную, переработанную по концессионному договору продукцию передается концеденту.

В странах Европейского Союза, где модели управления государственным имуществом схожи, а также концессионное законодательство насчитывает более чем вековую историю, имеются существенные различия в трактовке понятия «концессия». Европейский Союз в своей директиве 2004/18/ЕС от 31.03.2004 года закрепил понятие концессии, в соответствии с которым — это акт передачи «общественной властью» находящихся в ее собственности объектов инфраструктуры или других общественных служб третьей стороне для осуществления управления или

при условии принятия последней на себя предпринимательского риска и обязанностей по эксплуатации оборудования [6]. В большинстве стран Европейского Союза процедуры заключения концессионных договоров, как правило, регулируются законодательством, посвященным заключению государственных (муниципальных) контрактов на поставку товаров, проведение работ и оказания услуг [7]. При этом национальное законодательство стран-участниц Евросоюза базируются на Директиве Европейского Парламента и Совета 2004/18/ЕС от 31.03.2004 года «О координации процедур получения публичных контрактов на оказание услуг» и Директиве Европейского Парламента и Совета 2004/17/ЕС от 31.03.2004 года «О координировании процедур выдачи подрядов в сферах водо-, энерго- и транспортного снабжения, а также почтовой службы» [7].

Обилие трактовок понятия «концессия» в современной отечественной и зарубежной научной литературе и даже в нормативных документах обусловлено, в первую очередь, многоаспектностью концессионных отношений и, как следствие, — отражением в каждом из определений лишь отдельных сторон данной категории. Большую роль играют также особенности законодательства разных стран, место и роль концессий в системе хозяйственного и гражданского права. Несмотря на явный шаг государства навстречу бизнесу, в законодательстве о ГЧП и концессиях эта сфера развивается на практике не активно. Инвесторы по-прежнему предпочитают заключать с государством договоры аренды, подряда, инвестиционные соглашения и их всяческие гибриды, но не концессии. Причины слабой распространенности концессионных соглашений — это системное несовершенство законодательства, определенная рачительность Законов «О концессиях» и культ концессионного договора, а также неопределенность прав и обязанностей сторон договора в части последующей эксплуатации объектов концессии [8, с. 77].

Литература

1. Про державно-приватне партнерство [Електронний ресурс] : Закон України від 01.07.2010 року. — Електрон. дан. (1 файл). — Режим доступу : <http://www.rada.gov.ua>. — Назва з екрану.
2. Медведєва О. А. Концесія як правова форма використання державного майна в господарській діяльності недержавними суб'єктами: автореф. дис. ... канд. юрид. наук / О. А. Медведєва. — Х. : Харківська національна юридична академія України ім. Я. Мудрого, 2005. — 18 с.
3. Про концесії [Текст] : Закон України від 16 липня 1999 року// Відомості Верховної Ради України. — 1999. — № 41. — Ст. 372.
4. О концессии [Электронный ресурс] : Закон Болгарии от 01.07.2006 года. — Електрон. дан. (1 файл). — Режим доступа : <http://www.bulgaris.ru>. — Название с экрана.
5. О концессиях [Электронный ресурс] : Закон Белоруссии от 12.07.2013 года. — Електрон. дан. (1 файл). — Режим доступа : <http://www.rada.gov.ua>. — Название с экрана.
6. Directive 2004/18/EC of the European Parliament and of the Council of 31 March 2004 on the coordination of procedures for the award of public contracts, public supply contracts and public services contracts. // OJ L 1 34, 30.04.2004 [Electronic resource]. — Електрон. дан. (1 файл). — Access mode : <http://eurlex.europa.eu>. — Title from the screen.
7. Русинова А. Порядок и принципы выбора концессионера: европейский опыт и российский закон [Текст] / А. Русинова// Транспортное право. — 2007. — № 2. — С. 56.
8. Талапина Э. Концессия как форма публично-частного партнерства [Текст]/ Э. Талапина // Хозяйство и право. — 2009. — № 4. — С. 72–77.