

ПРАВОВАЯ ПРИРОДА КОНЦЕССИОННЫХ ДОГОВОРОВ

Концессионные договоры представляют собой яркое проявление принципа свободы договоров в гражданском праве в части, предусмотренной статьями 6, 627 и ч. 2 статьи 628 ГК Украины, согласно которым стороны могут заключить договор, в котором содержатся элементы различных договоров, предусмотренных законом или иными правовыми актами (смешанный договор) [1].

Доктрина именует концессионное соглашение административным договором, что согласуется с классическими традициями. Между тем, в Украине, тенденция к коммерциализации многих сфер деятельности достаточно сильна, и этот факт нивелирует

административные начала в концессионном договоре. В качестве аргументов, по мнению автора, возможно, привести тот факт, что концессии не могут быть прекращены в одностороннем порядке органами исполнительной власти; сопутствующие споры рассматриваются в суде, а не в административных органах, а также, содержание административного договора имеет скорее организационно-управленческий характер.

Хотелось бы в продолжение этого вопроса, привести мнение О.А.Медведевой, которая указывает в своем диссертационном исследовании, что: «Особенностью концессионных отношений является правовой статус концессиодателя, который выражается в его компетенции относительно детализации концессионного направления управления государственной собственностью. Учитывая данный факт и правовую природу концессионного соглашения, аргументируется, что основным механизмом ограничения властного и одностороннего влияния на осуществление концессионной деятельности концессиодателем, является договор концессии, который гарантирует стабильность условий осуществления концессионной деятельности» [2, с.5].

А.В.Багдасарова например, исследуя доктрину концессионных соглашений, отмечает, что концессионное соглашение обладает комплексной («двойственной») правовой природой, сочетающей частно – правовые и публично-правовые элементы.

Частно-правовыми элементами являются имущественные эквивалентно-возмездные отношения сторон концессионного соглашения.

Публично-правовые элементы проявляются в наличии в концессионном соглашении значимого общественного интереса. Об особой роли общественного интереса в основе концессионного соглашения свидетельствуют, в частности, закрепленные в праве многих современных государств следующие положения: 1) обязанность концессионера обеспечивать бесперебойное оказание услуг населению; 2) право концедента в одностороннем порядке изменять концессионное соглашение (в том числе, вводить прямое управление); 3) право концедента отказываться от соглашения. Вышеуказанные права концедент вправе осуществлять только при условии выплаты справедливой компенсации концессионеру [3, с.9].

К отношениям сторон концессионного соглашения применяются в соответствующих частях правила гражданского законодательства о договорах, элементы которых содержатся в концессион-

ном соглашении, если иное не вытекает из Закона «О концессиях» или существа концессионного соглашения [4]. Таким образом, здесь действуют и нормы гражданского права, и другие законы, то есть исходя из законодательства, концессионное соглашение представляет собой смешанный договор, подчиненный режиму как частного, так и публичного права.

Гражданский кодекс Украины аккумулировал нормативное регулирование всех отношений, где хоть в какой-то степени присутствует имущественный элемент, невзирая на лица, среди которых попадают явно публичные. В связи с этим положением и происходит распространение правила о субсидиарном гражданском регулировании имущественных отношений с публичным участием.

Несмотря на явный шаг государства навстречу бизнесу, в части развития законодательства о концессиях, тем не менее, сфера государственно-частного партнерства развивается на практике не активно. Инвесторы по-прежнему предпочитают заключать с государством договоры аренды, подряда, инвестиционные соглашения и их всяческие гибриды, но не договоры концессии. Причины слабой распространенности концессионных соглашений – это, во первых, системное несовершенство законодательства. Во-вторых, концессионное соглашение, балансируя на границе публичного и частного права, рискует породить трудноразрешимые судебные споры, в которых нелегко будет найти применимое право. Без осознания того, что концедент – публичный субъект, а концессионер – частный, нельзя выработать общие знаменатели их деятельности. А это означает комплексное реформиование законодательства, на что уйдет немало времени.

Литература:

1. Цивільний кодекс України [Текст]: Закон України від 16.01.2003 р. № 435-IV// Відомості Верховної Ради України. – 2003. – № 40. – Ст. 356.
2. Медведева О. А. Концесія як правова форма використання державного майна в господарській діяльності недержавними суб'єктами: автореф. дис. канд. юрид. наук:/ О. А. Медведева. – Х.: Харківська національна юридична академія України ім. Я. Мудрого, 2005. – 18 с.
3. Багдасарова А. В. Концессионные соглашения в гражданском праве России и зарубежных стран: автореф. дис. ...канд. юрид. наук: 12.00.03/ А. В. Багдасарова. – М.: Моск. Гос.ин-т междунар.отношен, 2009. – 32 с.
4. Про концесії [Текст]: Закон України від 16 липня 1999 р. // Відомості Верховної Ради України. – 1999. – №41. – Ст. 372.