

КОНЦЕССИОННОЕ СОГЛАШЕНИЕ КАК ВИД ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВОГО ДОГОВОРА

В статье определены публично-правовые и частно-правовые элементы регулирования концессионного договора; указывается необходимость рассмотрения концессионного соглашения как гражданско-правового договора.

Ключевые слова: государственно-частное партнёрство, концессионный договор, концессионер, концедент, инвестиционная деятельность.

The article defines public law and private law regulatory elements of the concession contract, indicates the need for consideration of the concession agreement as a civil contract.

Key words: public-private partnership, concession contract, the concessionaire, the grantor, investment activity.

Введение. Исследование проблем гражданско-правового регулирования концессионных соглашений обусловлено необходимостью поиска наиболее эффективных способов использования государственного имущества, путей взаимовыгодного сотрудничества государства и частных инвесторов, так как надлежащее обеспечение национальных интересов в сочетании с защитой прав инвесторов существенным образом влияет на присутствие или отсутствие в стране частных, в том числе и иностранных, инвестиций. Признание концессионного соглашения гражданско-правовой конструкцией, а также внесение изменений в действующее гражданское законодательство позволит строить концессионные отношения на основополагающих принципах гражданского права, что сделает данную сферу государственно-частного партнёрства более привлекательной для инвестирования.

Целью исследования является комплексный анализ и изучение концессионных отношений в целях совершенствования законодательства Республики Беларусь в области гражданско-правового регулирования концессионных договоров.

Основная часть. Согласно Закону Республики Беларусь от 12 июля 2013 года №63-З «О концессиях» (далее — Закон «О концессиях»), концессионный договор — письменное соглашение, в силу которого одна сторона (концедент) обязуется предоставить другой стороне (концессионеру) на возмездной или безвозмездной основе на определённый срок право владения и пользования объектом концессии или право на осуществление вида деятельности [1].

Концессионный договор сочетает в себе публично-правовые и частно-правовые элементы правового регулирования. Как гражданско-правовой договор, концессионный договор — это договор, по которому частное лицо (концессионер) принимает обязательство по созданию или реконструированию объекта концессии, а также дальнейшему использованию произведённой продукции в соответствии с условиями договора, или обязательства по осуществлению определённых видов деятельности, за свой счёт и на свой риск, за вознаграждение в виде предоставляемых Республикой Беларусь прав владения и пользования данным объектом концессии в предпринимательских целях. Фактически объект концессионного договора — долгосрочная предпринимательская деятельность частного лица-инвестора, осуществляемая с использованием объектов, находящихся в исключительной государственной собственности, в целях удовлетворения потребностей населения в производстве товаров, работ, услуг (публично-правовой аспект концессионных соглашений).

Гражданско-правовая природа концессионных соглашений обусловила наличие диспозитивного метода правового регулирования концессионных соглашений, что позволило сделать следующие выводы: 1) концессионный договор является основанием для возникновения гражданско-правового договорного обязательства; 2) данное обязательство является взаимным и возмездным; 3) концессионное гражданско-правовое договорное обязательство характеризуется равенством сторон, автономией воли и имущественной самостоятельностью сторон; 4) за нарушение концессионного договора предусмотрена гражданско-правовая ответственность; 5) концессионный договор является рискованной сделкой, алеаторной; 6) концессионный договор является предпринимательским договором; 7) концессионный договор является консенсуальным; 8) основополагающим принципом правового регулирования концессионного договора является принцип свободы договоров.

В настоящий период гражданско-правовые нормы составляют основу правового регулирования концессионных соглашений. Существенное ослабление или полное устранение административных начал в процессе регулирования концессионных отношений связано с тем, что публично-правовые образования вынуждены уступать современным экономическим реалиям, привлекать частных инвесторов, так как они заинтересованы в эффективном управлении своим имуществом, в обеспечении результативности деятельности на протяжении срока существования концессионного соглашения.

Возникающие на основе заключённого концессионного договора права владения и пользования объектом концессии являются обязательственными правами, которые обеспечивают концессионеру

фактическое господство над объектом и, соответственно, возможность осуществлять по своему усмотрению предусмотренную договором концессионную деятельность в целях удовлетворения потребностей общества.

Вследствие заключения концессионного договора возникает ограничение права собственности государства на объект концессии, однако не лишает принадлежащих ему определённых правомочий, а лишь на время действия договора создаёт препятствия для их свободного осуществления. Государство, как субъект права публичной собственности, может реализовать свою власть при условии, что её пределы и применение оговорены в договоре.

Наличие публично-правовых элементов в концессионном договоре не препятствует отнесению договора к числу гражданско-правовых, так как правовое регулирование отношений, возникающих на основании данного договора, осуществляется с использованием гражданско-правового (диспозитивного) метода [2, с. 16]. Государство, как контрагент по соглашению, является особым субъектом гражданского права, заключая гражданско-правовые договоры, к которым по всем признакам относится концессионный договор, уравнивается со второй стороной по всем параметрам, т. е. отказывается от всех привилегий и существующего иммунитета, а при необходимости решает свои вопросы в суде в качестве истца или ответчика.

На основании вышеизложенного, обязательства органов власти, уполномоченных заключить концессионное соглашение, должны быть прописаны в концессионном соглашении, и структура их должна быть такова, чтобы данные обязательства были ориентированы в большей степени на концессионера. Основным элементом в данном случае будет являться определение ответственности участвующих исполнительных органов перед концессионером, которая должна носить субсидиарный характер. Подобное условие призвано снизить риски концессионера, а также убрать проблемы взаимодействия органов власти различного уровня. Помимо этого, концессионер получает дополнительные финансовые гарантии в ситуациях совместного инвестирования проекта, прекращения и расторжения соглашения, так как имеет в данном случае диверсифицированный, ввиду доступа к нескольким бюджетам, источник средств.

Заключение. Концессионное соглашение — это институт гражданского права, обладающий рядом признаков, характерных для гражданско-правового договора (добровольность заключения, взаимовыгодность, двусторонность, возмездность, взаимность), является наиболее удобной конструкцией для реализации проекта в сфере государственно-частного партнёрства, позволяет одновременно исключить дополнительные правовые и процедурные риски, где государство, выступая в качестве стороны соглашения как особое лицо гражданского права, заключает гражданско-правовую сделку на равноправных условиях, отказывается от своих иммунитетов и привилегий.

Для правового регулирования концессионного соглашения, как гражданско-правового договора, одного Закона «О концессиях» недостаточно, необходимо внесение в Гражданский кодекс Республики Беларусь отдельной главы, посвящённой концессионным договорам.

В Республике Беларусь невозможно существование действительно эффективных концессионных соглашений ни в какой иной форме, кроме гражданско-правовой конструкции, поскольку современное государство, безусловно, заинтересовано в привлечении как иностранных инвестиций, так и внутреннего капитала, а гражданско-правовые принципы построения концессионных отношений позволят сделать данную сферу наиболее привлекательной для инвестирования в экономику страны.

Список цитируемых источников

1. О концессиях [Электронный ресурс] : Закон Респ. Беларусь, 12 июля 2013 г., № 63-З // Консультант Плюс. Беларусь. / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. — Минск, 2014.
2. Майор, И. Г. Гражданско-правовое регулирование концессионных отношений : автореф. дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.03 / И. Г. Майор ; Кубан. гос. аграр. ун-т. — Краснодар : [б. и.], 2009. — 22 с.

Материал поступил в редакцию 08.09.2014 г.