##

## §1.1 Поняття державно-приватного партнерства

Відповідно до положень Закону України «Про державно-приватне партнерство» ДПП – це співробітництво між державою Україна, Автономною Республікою Крим, територіальними громадами в особі відповідних органів державної влади та органів місцевого самоврядування (державними партнерами) та юридичними особами, крім державних та комунальних підприємств, або фізичними особами - підприємцями (приватними партнерами), що здійснюється на основі договору в порядку, встановленому цим Законом та іншими законодавчими актами.

Рис. 1.1.1. Причини виникнення потреби у ДПП

Сутність ДПП полягає у тому, що держава залучає приватний сектор до вирішення соціальних, економічних, технічних, екологічних завдань, які мають загальносуспільне значення. Потреба у ДПП випливає з ряду причин (див. Рис. 1.1.1.). Найістотніша сукупна причина полягає у тому, що існує розрив між поставленими суспільними завданнями та наявними в розпорядженні держави ресурсами, а також на обмеженні можливостей передачі певних об’єктів у приватний сектор повністю.

Таким чином, ДПП дозволяє державі, залишаючись власником та контролером процесу, за допомогою приватного партнера впроваджувати передові технології, оновлювати та розбудовувати інфраструктуру, досягаючи не тільки розрахованих техніко-економічних показників, але й інших системних показників, що покращують добробут нації.

Впровадження ДПП є поступовим процесом від впровадження простих його форм до складних багаторівневих моделей (див. Рис 1.1.2.).

Залучення приватного партнера передбачає наявність істотного фактору – вигоди, який може бути нульовим або незначним у випадку здійснення тієї самої діяльності державною організацією, оскільки держава, перш за все, переслідує цілі створення добробуту для суспільства, а не отримання комерційних вигод. Тому, при розробці ідеї ДПП важливо виявити можливість дієвості ланцюга «капіталовкладення- попит-збут-вигода», щоб визначити наскільки ДПП може приваблювати приватного партнера і чи можна створити конкуренцію серед потенційних приватних партнерів, щоб обрати найбільш відповідного кандидата на конкурсних засадах.



Рис. 1.1.2. Рівень залучення приватного партнера в процесі ДПП.

Найпоширенішою моделлю реалізації проектів ДПП є ВОТ (Built-Operate-Transfer) та його різновиди, основну інформацію про які наведено у Додатку 1.1.1.

## §1.2 Відмінність від приватизації

ДПП не є приватизацією. Проте приватизація може стати завершальним етапом взаємодії держави і приватного сектора за умов розвинутості їх стосунків та задоволення результатами взаємодії.

Сутність приватизації – це відчуження майна, що перебуває у державній або комунальній власності на користь юридичних або фізичних осіб . ДПП відрізняється від приватизації тим, що визначені:

* Існує розподіл ризиків між приватним партнером і державою стосовно функціонування відповідного об’єкта інфраструктури та послуг, що надаються
* Об’єкти ДПП не передаються у власність приватному партнеру

## §1.3 Нормативно-правове регулювання ДПП

В Україні створено необхідне правове поле для співробітництва державного та приватного сектора з метою залучення інвестицій в економіку України на засадах державно-приватного партнерства. Правовими засадами державно-приватного партнерства є Конституція України, Цивільний кодекс України ([435-15](http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/435-15)), Господарський кодекс України ([436-15](http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/436-15)), Закон України «Про державно-приватне партнерство», інші законодавчі акти України, а також міжнародні договори України, згода на обов'язковість яких надана Верховною Радою України. Більш детальний перелік нормативно-правових актів представлений в Додатку.

Метою Закону України «Про державно-приватне партнерство» від 1 липня 2010 року

№ 2404/VI є створення загальних умов для використання цього інструменту. Зокрема, Законом визначено правові, економічні та організаційні засади реалізації державно- приватного партнерства в Україні, врегульовано відносини, пов’язані з підготовкою, виконанням та припиненням договорів, що укладаються в рамках державно-приватного партнерства, встановлено гарантії дотримання прав та законних інтересів сторін цих договорів.

Державно-приватне партнерство застосовується з урахуванням особливостей правового режиму щодо окремих об'єктів та окремих видів діяльності, встановлених законом. В рамках здійснення державно-приватного партнерства можуть укладатися договори про концесію, спільну діяльність та інше. Особливості кожного з договорів детальніше будуть розглянуті в Розділі 3,10.

Низка інших Законів України у сфері державно-приватного партнерства створює законодавче підґрунтя для застосування вищезгаданих видів договорів, а саме:

* Закон України «Про оренду державного та комунального майна» від 10.04.1992 року № 2269-XII;
* Закон України «Про концесії» від 16.07.1999 року N 997-XIV;
* Закон України «Про особливості передачі в оренду чи концесію об'єктів централізованого водо-, теплопостачання і водовідведення, що перебувають у комунальній власності» від 21.10.2010 року № 2624-VI;
* Закон України «Про особливості передачі в оренду чи концесію об'єктів паливно- енергетичного комплексу, що перебувають у державній власності» від 08.07.2011 року № 3687-VI;
* Закон України «Про концесії на будівництво та експлуатацію автомобільних доріг» від 14.12.1999 року № 1286-XIV;
* Закон України «Про фінансовий лізинг» 16.12.1997 № 723/97- ВР.

Для іноземних приватних партнерів, які реалізують проекти в рамках державно- приватного партнерства на території України, встановлюється національний режим інвестиційної та іншої господарської діяльності.

Порядок подання пропозиції про здійснення державно-приватного партнерства, проведення аналізу ефективності здійснення державно-приватного партнерства, виявлення ризиків, пов'язаних з державно-приватним партнерством, підготовки та проведення конкурсу з визначення приватного партнера визначаються підзаконними актами затвердженими Кабінетом Міністрів України та Міністерством економічного розвитку і торгівлі як Уповноваженим органом з питань ДПП.

При підготовці проекту ДПП в залежності від обраного виду майбутньої угоди застосовуються також відповідні процедури та методики, що стосуються особливостей концесійних договорів, договорів про спільну діяльність, інвестиційних договорів та ін.

Важливо відзначити, що згідно з пунктом 7 Порядку проведення конкурсу з визначення приватного партнера для здійснення державно-приватного партнерства щодо об’єктів державної, комунальної власності та об’єктів, які належать Автономній Республіці Крим, затвердженого постановою Кабінету Міністрів від 11 квітня 2011 року

№384 «Деякі питання організації здійснення державно-приватного партнерства», істотними умовами договору ДПП є:

* + найменування державного партнера та об’єкта державно-приватного партнерства;
	+ зобов’язання сторін, в тому числі обсяг і форма фінансової участі державного та приватного партнерів у здійсненні зазначеного партнерства;
	+ перелік, обсяги і строки виконання передбачених договором робіт;
	+ вимоги до якості товарів, робіт та послуг, що виконуються згідно з договором;
	+ розподіл ризиків, виявлених за результатами проведення аналізу ефективності здійснення державно-приватного партнерства між партнерами та форми управління такими ризиками;
	+ порядок та умови отримання переможцем конкурсу права на користування земельною ділянкою для здійснення державно-приватного партнерства (у разі необхідності);
	+ умови, розмір і порядок внесення платежів, якщо такі передбачені умовами здійснення зазначеного партнерства;
	+ порядок та умови розподілу між сторонами договору про партнерство доходу та/або продукції, якщо такий розподіл передбачений умовами здійснення зазначеного партнерства;
	+ вимоги щодо повернення після припинення дії договору про партнерство об’єкта державно-приватного партнерства та земельних ділянок, що були надані для потреб, пов’язаних із здійсненням такого партнерства;
	+ зобов’язання щодо відшкодування витрат на проведення аналізу ефективності здійснення державно-приватного партнерства та/або екологічної експертизи;
	+ умови внесення змін до договору про партнерство;
	+ відповідальність сторін за його невиконання;
	+ порядок розгляду спорів;
	+ строк дії договору про партнерство, дата, місце підписання та порядок набрання ним чинності.

Держава гарантує додержання встановлених цим Законом умов для провадження діяльності приватних партнерів, пов’язаної з виконанням договорів, укладених в рамках державно-приватного партнерства, дотримання їх прав і законних інтересів. При цьому, крім виконання зобов'язань відповідно до договорів державно-приватного партнерства передбачено надання державної підтримки у реалізації проектів як на ранніх стадіях, так і протягом дії договору та диверсифікація пов'язаних з державно-приватним партнерством фінансових ризиків. Так, питання надання державних гарантій регулюється положеннями Бюджетного кодексу України, Законами України про Державний бюджет на відповідний рік та окремими рішеннями Кабінету Міністрів України.

Безумовно, нормативно-правова база державно-приватного партнерства в Україні все ще перебуває в процесі розвитку, гармонізації та взаємоузгодження.

## §1.4 Визначення пріоритетних проектів для їх реалізації через механізм ДПП

Положеннями Статті 4 Закону України «Про державно-приватне партнерство» достатньо широко визначено сфери застосування ДПП, зокрема:

* пошук, розвідка родовищ корисних копалин та їх видобування, крім таких, що здійснюються на умовах угод про розподіл продукції;
* виробництво, транспортування і постачання тепла та розподіл і постачання природного газу;
* будівництво та/або експлуатація автострад, доріг, залізниць, злітно- посадкових смуг на аеродромах, мостів, шляхових естакад, тунелів і метрополітенів, морських і річкових портів та їх інфраструктури;
* машинобудування;
* забір, очищення та розподілення води;
* охорона здоров'я;
* туризм, відпочинок, рекреація, культура та спорт;
* забезпечення функціонування зрошувальних і осушувальних систем;
* оброблення відходів;
* виробництво, розподілення та постачання електричної енергії;
* управління нерухомістю;
* інші сфери діяльності, крім видів господарської діяльності, які відповідно до закону дозволяється здійснювати виключно державним підприємствам, установам та організаціям.

Державно-приватне партнерство застосовується з урахуванням особливостей правового режиму щодо окремих об'єктів та окремих видів діяльності, встановлених законом.

Враховуючи, що послідовність політики Уряду України має підкріплюватись також і конкретними діями на рівні органів місцевої влади, то при визначенні пріоритетів у залученні приватного партнера до виконання функцій держави слід керуватись також і іншими факторами.

Зважаючи на актуальність проблем, які потребують розв'язання, недоцільність приватизації окремих об’єктів державної та комунальної власності, які потребують модернізації і зумовлюють необхідність залучення ресурсів приватного сектору, сфера, в якій планується реалізувати проект через механізм ДПП має займати пріоритетне місце в планах держави щодо розвитку інфраструктури. Пріоритетність тієї чи іншої сфери обумовлена наявністю довгострокових державних планів (стратегій) по її розвитку. Наразі в роботі знаходиться Стратегія розвитку державно-приватного партнерства в Україні, що також готується за сприянням Програми розвитку державно-приватного партнерства в Україні.

Для осіб, що безпосередньо задіяні в ідентифікації проекту ДПП необхідно визначити, яким чином проект ДПП задовольнятиме потреби в розвитку того чи іншого пріоритетного сектора/сфери економіки.

Визначення пріоритетності проекту базується на деяких критеріях, включаючи:

* + Який внесок проекту до впровадження державної політики
	+ Чи є ринковий інтерес до проекту
	+ Складність проекту
	+ Важливість для громади.

Перспективи для задоволення "доступність" і "ціна-якість" критерії, засновані на попередньому аналізі.

Нерідко з ініціативою по реалізації проекту виступають не органи державної влади, а представники приватного сектору, що також і передбачено чинними нормативно- правовими актами, зокрема, статтею 10 Закону України «Про державно-приватне партнерство». Подібні пропозиції можуть бути гарним джерелом інноваційних ідей та можуть допомагати органам управління в визначенні концепцій проектів. Необхідно також зазначити, що такі ініціативи можуть перешкоджати вільній конкуренції або навіть сприяти корупції. Тому для уникнення ризикових ситуацій в подальшому необхідно забезпечити максимальну прозорість при підготовці проекту ДПП та конкурсної документації.