## Інженерно-технічне рішення ДПП

### Орієнтовний зміст розділу

Цей розділ може включати такі складові:

* + - * Базис для визначення технологічних підходів, концепцій
      * Який є асортимент (вибір) технологій та обґрунтування запропонованого варіанту вибору
      * Аналіз запропонованого кінцевого продукту (в т.ч. стандарти (нормативи))
      * Аналіз процесу виробництва
      * Базове проектування (дизайн, конструкція) об’єкту (потужностей)
      * Матеріальне та енергетичне забезпечення
      * Постачання сировини, матеріалів
      * Обладнання, устаткування, інструменти
      * Потужності (продуктивність) виробництва
      * Програма (план) виробництва
      * Забезпечення трудовими ресурсами
      * Організація, управління та накладі витрати
      * Розташування, вибір місця забудови
      * Екологічні технології у прив’язці до запропонованих технологій виробництва
      * Прогноз вартості запропонованих технічних рішень.

Технології виконання інженерно-технічних рішень проектів ДПП мають враховувати загальний стан розвитку інфраструктури регіону/об’єкту та кінцеву вартість використання певної технології для кінцевого споживача суспільного продукту/послуги.

Безпосередній вибір технології, детальне проектування та достеменне опрацювання зазначених елементів змісту приватний партнер здійснюватиме на етапі участі у тендері.

### Підсумки за параграфом 3.9

В процесі розробки розділу ТЕО стовно інженерно-технічних рішень повинно бути:

* + - * Розглянуто існуючі технології, визначено критерії вибору технології;
      * Запропоновано певну технологію і відповідну організацію процесу виробництва за набором складових (конструктивні особливості, розташування, сировинно-ресурсна база, управління, екологічні технології);
      * Окреслено мінімальні та максимальні витрати на застосуванні запропонованої технології.

Цей розділ ТЕО буде проаналізовано по-елементно у розрізі відповідних пунктів Методики.

## §3.10 Юридична підготовка проекту ДПП та укладання договору

В цілому правові засади державно-приватного партнерства викладені в попередніх розділах цього Посібника. Враховуючи, що моделі ДПП є гнучкими і передбачають велику кількість комбінацій в залежності від цілей проекту та проектних передумов, автори даного Посібника не ставили собі за мету описати всі можливі варіанти угод ДПП. Тим більше, що застосування в Україні загальновизнаної міжнародної практики проектів BOT (Buitl-Operate-Transfer) та їх різновидів (див. Додаток 1.1) дещо ускладнене нерозвиненістю та суперечливістю чинного нормативно-правового поля.

На етапі підготовки ТЕО має бути розроблена юридична концепція здійснення ДПП, яка засновується на висновках за результатами проведеного правового аналізу можливих форм залучення в рамках державно-приватного партнерства (далі - ДПП) приватних інвестицій. Під час такого дослідження здійснюється оцінка наявності та достатності чинної нормативно-правової бази, що безпосередньо стосуються конкретної галузі/сфери, де застосовуватиметься ДПП.

Юридична концепція проекту ДПП базується також і на попередньому баченні державного партнера щодо розподілу ризиків державного і приватного партнера, що також передбачено і пунктом 3.4. Форми подання пропозиції, затвердженої наказом МЕРТ від 16.08.2011 №40 «Про затвердження форми подання пропозицій щодо здійснення державно-приватного партнерства»). В процесі підготовки ТЕО розподіл правових ризиків уточнюється при обговореннях з потенціальними приватними партнерами проекту (market sounding events).

До основних правових ризиків проекту ДПП відносяться:

* Ризики державного партнера: пов’язані з правом власності на об’єкт, отримання результатів проекту та прийняття рішень.
* Ризики, що можуть бути розподілені між сторонами: інфляція, нанесення шкоди навколишньому природному середовищу, пошкодження об’єкту, форс-мажорні обставини.
* Ризики приватного партнера: проектування, будівництво, експлуатація, фінансування та окупність на вкладений капітал, відхилення від графіку робіт.

Уточнення юридичної концепції також на основі проведеного розподілу ризиків державного та приватного партнерів, що дозволяє також визначити:

* Умови використання земельної ділянки (у тому числі розподіл відповідальності за організацію земельної ділянки для досягнення мети ДПП, наявність договорів оренди земельної ділянки тощо)
* Усі види джерел коштів, необхідних для здійснення компенсації приватному партнеру
* Умови проведення розрахунків з приватним партнером (підстави, на яких здійснюватиметься оплата
* Відповідальність за невиконання або неналежне виконання зобов’язань
* Взаємозв’язок між механізмом оплати та вимогами щодо показників діяльності (результатів виконання договору про партнерство) приватного партнера
* Стимули до якісного виконання приватним партнером вимог щодо показників його діяльності (результатів виконання договору про партнерство (їх достатність відповідно до механізму оплати
* Механізм коригування оплати, який у разі необхідності може бути використаний протягом дії договору, що пропонується укласти в рамках здійснення ДПП

### Правові форми ДПП

Правова форма здійснення державно-приватного партнерства має в ідеалі відповідати двом основним вимогам: забезпечити для інвестора привабливість, безпеку інвестування в державну власність та реалізовувати основну ціль проекту. Враховуючи, що в рамках здійснення державно-приватного партнерства можуть укладатися договори про: концесію; спільну діяльність; а також і інші договори, дуже важливо на етапі підготовки ТЕО максимально точно визначитися з юридичної концепцією майбутнього ДПП. Це дозволить уникнути ризиків того, що проект не відбудеться або буде суттєво змінений в процесі підготовки, що, в свою чергу, вплине на фінансово-економічну частину ТЕО**.**

Вид договору, що буде укладений в рамках державно-приватного партнерства, визначається органом, який приймає рішення про здійснення державно-приватного партнерства.

**Концесія -** надання з метою задоволення громадських потреб уповноваженим органом виконавчої влади чи органом місцевого самоврядування на підставі концесійного договору на платній та строковій основі юридичній або фізичній собі (суб'єкту підприємницької діяльності) права на створення (будівництво) та (або) управління (експлуатацію) об'єкта концесії (строкове платне володіння), за умови взяття суб'єктом підприємницької діяльності (концесіонером) на себе зобов'язань по створенню (будівництву) та (або) управлінню (експлуатації) об'єктом концесії, майнової відповідальності та можливого підприємницького ризику.

Принципи концесійної діяльності:

* + - * державні гарантії капіталовкладень концесіонера
      * оплатне використання об'єкта концесії
      * забезпечення законних прав та інтересів споживачів товарів (робіт, послуг), що надаються концесіонером
      * стабільність умов концесійних договорів
      * розподіл ризиків між сторонами концесійного договору.

Щодо особливостей концесії на будівництво та експлуатацію автомобільних доріг:

* Кабінет Міністрів України визначає об'єкти концесії у сфері будівництва та/або експлуатації автомобільних доріг і затверджує їх перелік.
* рішення щодо будівництва та/або експлуатацію автомобільних доріг на умовах концесії приймає Кабінет Міністрів України на підставі техніко- економічного обґрунтування.
* Концесієдавцем виступає держава в особі Кабінету Міністрів України або орган виконавчої влади, уповноважений ним на проведення концесійного конкурсу, укладення концесійного договору та виконання зобов'язань, що випливають з нього.

Істотні умови концесійного договору представлені в Додатку 3.10.1.

### Спільна діяльність:

За договором про спільну діяльність сторони (учасники) зобов'язуються спільно діяти без створення юридичної особи для досягнення певної мети, що не суперечить законові. Причому спільна діяльність може здійснюватися на основі об'єднання вкладів учасників (просте товариство) або без об'єднання вкладів учасників.

Такі договори можуть бути як двосторонніми, так і багатосторонніми, тобто без обмеження кількості учасників спільної діяльності.

Умови договору про спільну діяльність, у тому числі координація спільних дій учасників або ведення їхніх спільних справ, правовий статус виділеного для спільної діяльності майна, покриття витрат та збитків учасників, їх участь у результатах спільних дій та інші умови визначаються за домовленістю сторін, якщо інше не встановлено законом про окремі види спільної діяльності.

Законодавство не дає вичерпного переліку необхідних умов договору. Тому всі умови, які, на думку сторін, мають відношення до регламентації їх стосунків під час здійснення спільної діяльності, можуть бути визнані ними суттєвими і включені в текст договору.

### Підсумки за параграфом 3.10

В процесі розробки розділу ТЕО стовно юридичної підготовки проекту ДПП повинно бути:

* + - * Запропонований розподіл ризиків державного партнера і потенційного приватного партнера, пов’язані з правом власності на об’єкт, отримання результатів проекту та прийняття рішень, вплив інфляції, нанесення шкоди навколишньому природному середовищу, пошкодження об’єкту, форс- мажорні обставини, проектування, будівництво, експлуатація, фінансування та окупність на вкладений капітал, відхилення від графіку робіт тощо;
      * Уточнена юридична концепція проекту ДПП;
      * Визначено умови використання земельної ділянки (у тому числі розподіл відповідальності за організацію земельної ділянки для досягнення мети ДПП, наявність договорів оренди земельної ділянки тощо);
      * Визначено види джерел коштів, необхідних для здійснення компенсації приватному партнеру;
      * Описано умови проведення розрахунків з приватним партнером (підстави, на яких здійснюватиметься оплата.

Цей розділ ТЕО буде проаналізовано у відповідності до п.5.1 Методики.