v-tr-105

ПРОПОЗИЦІЇ

до проєкту рішення виконавчого комітету Миколаївської міської ради «Про затвердження Умов проведення конкурсів з перевезення пасажирів на міських автобусних маршрутах загального користування у м. Миколаєві»

Юридичний департамент Миколаївської міської ради розглянув проєкт рішення виконавчого комітету Миколаївської міської ради «Про затвердження Умов проведення конкурсів з перевезення пасажирів на міських автобусних маршрутах загального користування у м. Миколаєві», файл v-tr-105 (далі – Проєкт рішення) та повідомляє наступне.

Відповідно до ст. 19 Конституції України органи місцевого самоврядування та їх посадові особи зобов’язані діяти лише на підставі, в межах та у спосіб, що передбачені Конституцією та законами України.

Пунктом 1 Проєкту рішення пропонується затвердити Умови проведення конкурсів з перевезення пасажирів на міських автобусних маршрутах загального користування у м. Миколаєві .

Відповідно до частини першої статті 43 та частини першої статті 44 Закону України «Про автомобільний транспорт», визначення автомобільного перевізника на автобусному маршруті загального користування здійснюється виключно на конкурсних засадах, організація проведення конкурсу та визначення умов перевезень покладаються, зокрема на органи місцевого самоврядування.

Процедуру підготовки та проведення конкурсу з перевезення пасажирів в тому числі на міських автобусних маршрутах загального користування  визначено Порядком проведення конкурсу з перевезення пасажирів на автобусному маршруті загального користування, затвердженого постановою Кабінету Міністрів України від 03.12.2008 № 1081 ( далі – Порядок № 1081).

Згідно з положеннями пункту 10 Порядку № 1081 умови проведення конкурсу, в тому числі обов’язкові та додаткові, встановлюються організатором з урахуванням вимог визначених чинним законодавством.

Враховуючи зазначене, Умови проведення конкурсів з перевезення пасажирів на міських автобусних маршрутах загального користування у м. Миколаєві повинні відповідати вимогам, передбаченим Законом України «Про автомобільний транспорт» та Порядком № 1081, що є нормативно обов’язковими для органу місцевого самоврядування при ухвалені відповідного рішення.

Проаналізувавши Проєкт рішення, а саме Умови проведення конкурсів з перевезення пасажирів на міських автобусних маршрутах загального користування у м. Миколаєві ( далі- Умови), слід зазначити, що не всі їх положення відповідають вимогам чинного законодавства у сфері автомобільного транспорту. Окремі пункти Умов містять правову невизначеність, не узгоджуються із положеннями законів та підзаконних актів, зокрема Закону України «Про автомобільний транспорт» та Порядку № 1081.

1. Згідно пункту 1.11 Умов: «Договір з переможцем конкурсу або дозвіл, що відповідає умовам конкурсу, укладають (або надають) на термін від одного до п'яти років».

Водночас положеннями статті 44 Закону України «Про автомобільний транспорт» визначено, що Договір з переможцем конкурсу (або дозвіл) органи виконавчої влади та органи місцевого самоврядування укладають (або надають) на термін від трьох до п'яти років.

Таким чином, положення пункту 1.11 Умов суперечить прямій нормі закону, звужуючи гарантований законодавством строк договору. Це створює підстави для можливого визнання протиправним та скасування в судовому порядку зазначених Умов.

Пропонуємо, привести пункт 1.11 Умов у відповідність до положення статті 44 Закону України «Про автомобільний транспорт».

2. Відповідно до абзацу 7 пункту 5.13 Умов: «Строк дії договору (дозволу) продовжується один раз на три роки за рішенням організатора перевезень за наявності заяви автомобільного перевізника - переможця попереднього конкурсу, яку він подає за формою згідно з додатком 7 до Порядку проведення конкурсу з перевезення пасажирів на автобусному маршруті загального користування, затвердженого постановою Кабінету Міністрів України від 03.12.2008 № 1081 (зі змінами та доповненнями), в якій, зокрема, зазначається інформація про підтверджене інвестування коштів на придбання більш нових та/або комфортабельних автобусів стосовно тих, які використовувались автомобільним перевізником на об’єкті конкурсу, а також у відсутності у зазначеного автомобільного перевізника, що здійснював перевезення за цим маршрутом протягом попереднього періоду порушень умов укладеного попереднього договору, строк дії якого становить від одного до п’яти років».

Однак згідно положень статті 53 Порядку № 1081 строк дії договору продовжується один раз на три роки за рішенням організатора перевезень за наявності заяви автомобільного перевізника - переможця попереднього конкурсу, яку він подає за формою згідно з [додатком 7](https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/1081-2008-%D0%BF#n396), в якій, зокрема, зазначається інформація про підтверджене інвестування коштів на придбання більш нових та/або комфортабельних автобусів стосовно тих, які використовувались автомобільним перевізником на об’єкті конкурсу, а також за відсутності у зазначеного автомобільного перевізника, що здійснював перевезення за цим маршрутом протягом попереднього періоду, порушень умов укладеного попереднього договору, строк дії якого становить від трьох до п’яти років.

Таким чином, положення пункту 5.13 Умов, яке передбачає можливість укладення договору (дозволу) на строк від одного до п’яти років, не узгоджується з вимогами пункту 53 Порядку № 1081, де чітко зазначено, що продовження строку дії договору можливе лише у випадку, якщо строк попереднього договору становив від трьох до п’яти років.

Невідповідність строків може призвести до ситуацій, коли організатор перевезень неправомірно продовжить дію договору, укладеного на строк менше трьох років, що суперечить Порядку № 1081.

Пропонуємо привести пункт 5.13 Умов у відповідність до положень статті 53 Закону України «Про автомобільний транспорт».

3. Пунктом 7.2 розділу 7 Умов закріплено перелік обов’язкових умов конкурсу, однак вказані положення фактично не встановлюють конкретних обов’язкових вимог до перевізників, а лише дублюють загальні приписи статті 44 Закону України «Про автомобільний транспорт» та пункту 10 Порядку № 1081.

Разом із тим, за своєю правовою природою умови конкурсу мають бути нормативно визначеним переліком конкретних обов’язкових та додаткових умов, які зобов’язаний виконувати перевізник-претендент, а також надалі переможець конкурсу в межах договору на перевезення пасажирів.

Тобто, закон вимагає не лише формального посилання на наявність певних критеріїв, а чіткого визначення умов, яких повинен дотримуватися перевізник-претендент. В іншому випадку ці положення не можуть розглядатися як обов’язкові умови в розумінні статті 44 Закону «Про автомобільний транспорт» та пункту 10 Порядку № 1081, що створює загрозу правової невизначеності та може бути підставою для оскарження результатів конкурсу.

Крім того, наявність лише загального посилання на те, що саме мають містити обов’язкові умови без їх конкретизації, порушує принципи юридичної визначеності та передбачуваності правозастосування, гарантовані, зокрема, статтею 8 Конституції України (як елемент верховенства права).

Зокрема вищенаведеними нормами права передбачено обов’язковість включення до Умов таких (елементів), як: пасажиромісткість автобусів; категорія та клас автобусів, рік виготовлення автобусів або граничний вік транспортного засобу на момент подачі заявки; екологічні характеристики, технічні показники та інші.

Таким чином пункт 7.2 Умов підлягає доопрацюванню з обов’язковим включенням переліку чітко визначених параметрів (у формі технічних, кількісних та якісних характеристик автобусів), відповідно до вимог Закону України «Про автомобільний транспорт» та пункту 10 Порядку № 1081, з урахуванням сучасних стандартів екологічності, інклюзивності та безпеки перевезень.

Враховуючи викладене, пропонуємо врахувати вищезазначені пропозиції до Проєкту рішення та внести відповідні зміни до проєкту Умов з метою приведення їх у відповідність до вимог чинного законодавства, усунення правової невизначеності та забезпечення прозорості конкурсних процедур.

Директор юридичного

департаменту Миколаївської міської ради Євген ЮЗВАК

Ольга Ничипорчук