

Білоцерківський міськрайонний суд
Київської області
вул. Турчанінова, 7,
м. Біла Церква, 09100

Відповідача: Білоцерківської міської ради
вул. Ярослава Мудрого, 15, м. Біла Церква, 09100
Код ЄДРПОУ 26376300
т.(04563) 9-28-60, bc_mvk@bel.com.ua

Позивач: Приватне акціонерне товариство
«Білоцерківська теплоелектроцентрально»
вул. П.Запорожця, 361
ЄДРПОУ 306645834
номер засобу зв'язку (04563)7-19-89, 3-71-60

по справі № 357/4311/14-а 2-а/357/165/14

Заперечення
на адміністративний позов
про визнання нечинними та скасування рішень Білоцерківської міської ради

У провадженні Білоцерківського міськрайонного суду знаходиться справа № 357/4311/14-а за адміністративним позовом Приватного акціонерного товариства «Білоцерківська теплоелектроцентрально» до Білоцерківської міської ради про визнання нечинними та скасування рішення Білоцерківської міської ради № 1126-51-VI від 26.12.2013 року «Про затвердження Умов конкурсу щодо передачі в концесію цілісного майнового комплексу комунального підприємства Білоцерківської міської ради «Білоцерківтепломережа» та рішення Білоцерківської міської ради № 1141-52-VI від 30.12.2013 року «Про затвердження інструкції для заявників, інформації про оголошення конкурсу, конкурсної документації для проведення конкурсу щодо передачі в концесію цілісного майнового комплексу комунального підприємства Білоцерківської міської ради «Білоцерківтепломережа», утворення конкурсної комісії, затвердження її складу та порядку роботи».

Білоцерківська міська рада даний позов не визнає та вважає його безпідставним і необґрунтованим з підстав наведених нижче.

Відповідно до ст. 2 КАС України завданням адміністративного судочинства є захист прав, свобод та інтересів фізичних осіб, прав та інтересів юридичних осіб у сфері публічно-правових відносин від порушень з боку органів державної влади, органів місцевого самоврядування, їхніх посадових і службових осіб, інших суб'єктів при здійсненні ними владних управлінських функцій на основі законодавства, в тому числі на виконання делегованих повноважень. Ст. 3 КАС України визначено, що адміністративний позов - звернення до адміністративного суду про захист прав, свобод та інтересів або на виконання повноважень у публічно-правових відносинах.

Необхідною умовою для задоволення позовних вимог про скасування будь-якого акту є порушення у зв'язку з його прийняттям прав або охоронюваних законом інтересів позивача. Відсутність такого порушення виключає можливість задоволення позовних вимог.

З тексту адміністративного позову позивача взагалі не вбачається, які саме права, свободи та інтереси позивача порушені рішеннями Білоцерківської міської ради, що оскаржуються.

Як зазначено в постанові Пленуму Вищого адміністративного суду від 06.03.2008 р. № 2 «Про практику застосування адміністративними судами окремих положень Кодексу адміністративного судочинства України під час розгляду адміністративних справ» судам слід мати на увазі, що за правилами частини другої статті 171 КАС України право оскаржити нормативно-правовий акт мають особи, щодо яких його застосовано, а також особи - суб'єкти правовідносин, у яких буде застосовано цей акт. Тобто, особа (позивач) повинна довести факт застосування до неї оскаржуваного нормативно-правового акта або те, що вона є суб'єктом відповідних відносин, на які поширюється дія цього акта.

Тобто предметом турботи позивача є не захист власних прав та інтересів, а ніби то порушення процедури передачі в концесію майна КП «Білоцерківтепломережа», які існують в уяві позивача.

Позивачем при поданні позову та заяви про забезпечення позову не надано суду жодних доказів на підтвердження того, що він є суб'єктом відносин, на які поширюється дія оскаржуваних рішень Білоцерківської міської ради, а також існування очевидної небезпеки заподіяння шкоди його правам, свободам та інтересам.

Позивач стверджує, що звертався до конкурсної комісії у відповідності до Закону України «Про доступ до публічної інформації». Проте, відповідно до ч.5 ст.19 закону України «Про доступ до публічної інформації» *запит на інформацію має містити:*

1) ім'я (найменування) запитувача, поштову адресу або адресу електронної пошти, а також номер засобу зв'язку, якщо такий є;

2) загальний опис інформації або вид, назву, реквізити чи зміст документа, щодо якого зроблено запит, якщо запитувачу це відомо;

3) підпис і дату за умови подання запиту в письмовій формі.

6. З метою спрощення процедури оформлення письмових запитів на інформацію особа може подавати запит шляхом заповнення відповідних форм запитів на інформацію, які можна отримати в розпорядника інформації та на офіційному веб-сайті відповідного розпорядника. Зазначені форми мають містити стислу інструкцію щодо процедури подання запиту на інформацію, її отримання тощо.

Жодних запитів від ПрАТ «Білоцерківська ТЕЦ» щодо погодження з центральним органом виконавчої влади, що забезпечує формування та реалізацію державної політики у сфері житлово-комунального господарства умов конкурсу з передачі в концесію цілісного майнового комплексу Білоцерківської міської ради «Білоцерківтепломережа» на адресу Білоцерківської міської ради не надходило і відповідач не надав доказів того, що звертався з запитом для отримання вказаної інформації.

Листом № 7/13-19750 від 17.12.2013р. Міністерство регіонального розвитку, будівництва та житлово-комунального господарства України надало позитивний висновок щодо погодження умов конкурсу щодо передачі в концесію цілісного майнового комплексу комунального підприємства Білоцерківської міської ради «Білоцерківтепломережа», що свідчить про відповідність умов конкурсу вимогам законодавства. Тобто оскаржувані рішення міської ради є законними, оскільки Міністерством регіонального розвитку, будівництва та житлово-комунального господарства України встановлено їх відповідність вимогам чинного законодавства України.

Щодо заяви позивача про порушення строків у процесі оголошення конкурсу необхідно заперечити, оскільки відповідно до ч.2 ст. 7 Закону України „Про особливості передачі в оренду чи концесію об'єктів у сферах теплопостачання, водопостачання та водовідведення, що перебувають у комунальній власності” (якою передбачено, що

оголошення конкурсу здійснюється конкурсною комісією в десятиденний строк з дня її утворення шляхом розміщення у друкованому засобі масової інформації відповідної ради (за його відсутності - у місцевому друкованому засобі масової інформації, визначеному такою радою), на офіційному веб-сайті центрального органу виконавчої влади, що забезпечує формування та реалізацію державної політики у сфері житлово-комунального господарства, і на веб-сайті відповідної ради (за його наявності) інформації про оголошення конкурсу)

конкурсною комісією було проведено всі необхідні дії для дотримання всіх необхідних строків, зокрема, комісією було здійснено:

- оголошення конкурсу - розміщено інформацію про оголошення конкурсу в міськрайонній газеті «Громадська думка» (розміщення інформації в газеті від 10.01.2014р. № 3-4 (13182-13183) - так як газета виходить щоп'ятниці - раніше розмістити оголошення було неможливо);

- на веб-сайті міської ради 31.12.2013р.; - на веб-сайті Міністерства регіонального розвитку, будівництва та житлово-комунального господарства України 09.01.2014р. (управління комунальної власності та концесії Білоцерківської міської ради направило рекомендований лист до Міністерства від 08.01.2014р. № 01-27/10).

ПрАТ «Білоцерківська ТЕЦ» не позбавлялося можливості взяти участь у концесійному конкурсі внаслідок розбіжностей у формулюванні учасників конкурсу чи то «Заявник» чи «Претендент», так як відповідно до ч.3 ст.7 Закону України „Про особливості передачі в оренду чи концесію об'єктів у сферах теплопостачання, водопостачання та водовідведення, що перебувають у комунальній власності”:

Заявки на участь у конкурсі подаються протягом сорока днів з дня оголошення конкурсу. Особи, які подали такі заявки, вважаються претендентами на участь у конкурсі. Тому у пункті 5.10 Розділу 5 Порядку роботи конкурсної комісії Голова конкурсної комісії в робочому порядку визначає періодичність чергування членів комісії для прийняття заявок і пропозицій претендентів. На участь у концесійному конкурсі, забезпечення претендентів необхідною інформацією та документами для підготовки пропозицій на участь у концесійному конкурсі, надання роз'яснень претендентам щодо конкурсної документації.

У разі коли після оголошення концесійного конкурсу на участь у зазначеному конкурсі подав заявку лише один претендент, концесійний договір може бути укладений концесіодавцем із цим претендентом шляхом погодження з ним істотних умов договору. (пункт 6 Положення про проведення концесійного конкурсу та укладення концесійних договорів на об'єкти права державної і комунальної власності, які надаються у концесію, затвердженого постановою Кабінету Міністрів України від 12.04.2000 року за № 642).

Під час розгляду заявок та пропозицій претенденту мають право вносити зміни до пропозицій про виконання умов концесійного конкурсу з метою їх удосконалення або зняти свою заявку з розгляду. Зміни пропозицій про виконання умов концесійного конкурсу вносяться не пізніше як за 10 календарних днів до закінчення строку розгляду заявок та пропозицій. (пункт 7 Положення про проведення концесійного конкурсу та укладення концесійних договорів на об'єкти права державної і комунальної власності, які надаються у концесію, затвердженого постановою Кабінету Міністрів України від 12.04.2000 року за № 642).

В пункті 14 Положення про проведення концесійного конкурсу та укладення концесійних договорів на об'єкти права державної і комунальної власності, які надаються у концесію, затвердженого постановою Кабінету Міністрів України від 12.04.2000 року за № 642 також аналогічно містить одночасне застосування обох термінів, так комісія :

ресструє заявки на участь у конкурсі;

забезпечує претендентів необхідною інформацією (документами) для підготовки пропозицій для участі у концесійному конкурсі та надає претендентам роз'яснення щодо конкурсної документації;

розглядє пропозиції претендентів концесійного конкурсу, визначає їх відповідність умовам конкурсу;

Тобто у нормативних актах міститься як визначення поняття «Заявник» так і «Претендент» на різних етапах проведення конкурсу, тому розбіжності у формулюванні вказаних термінів не порушують норми чинного законодавства.

Посилання відповідача на пункт 11-1 Типового концесійного договору (затвердженого постановою КМУ «Про затвердження Типового концесійного договору» від 12.04.2000 року за № 643), яким передбачено, що передача в концесію об'єктів, які використовуються для централізованого опалення і перебувають у комунальній власності здійснюється за умови розроблення концесіонером та погодження органами, уповноваженими прийняти рішення про передачу об'єктів у концесію, бізнес-плану беззбиткової діяльності не є обґрунтованим, так як оскаржувані рішення Білоцерківської міської ради визначають тільки умови визначення переможця концесійного конкурсу.

Укладення концесійного договору з переможцем конкурсу відповідно до ч.17 ст.7 Закону України «Про особливості передачі в оренду чи концесію об'єктів у сферах тепlopостачання, водopостачання та водовідведення, що перебувають у комунальній власності» здійснюється протягом трьох місяців з дня прийняття рішення про визначення переможця конкурсу; **після погодження всіх умов договору і схвалення остаточної редакції проекту договору**, відповідна рада укладає з ним договір концесії. Погодження умов договору та його підписання покладається на орган або посадову особу місцевого самоврядування, уповноважену на це відповідною радою, визначеною у статті 3 цього Закону.

Враховуючи викладене вище, керуючись ст.ст. 49, 51, 159, 162 КАС України Білоцерківська міська рада позов не визнає та

просить:

відмовити повністю в задоволенні адміністративного позову Приватного акціонерного товариства «Білоцерківська теплоелектроцентрально» до Білоцерківської міської ради про визнання нечинними та скасування рішення Білоцерківської міської ради № 1126-51-VI від 26.12.2013 року «Про затвердження Умов конкурсу щодо передачі в концесію цілісного майнового комплексу комунального підприємства Білоцерківської міської ради «Білоцерківтепломережа» та рішення Білоцерківської міської ради № 1141-52-VI від 30.12.2013 року «Про затвердження інструкції для заявників, інформації про оголошення конкурсу, конкурсної документації для проведення конкурсу щодо передачі в концесію цілісного майнового комплексу комунального підприємства Білоцерківської міської ради «Білоцерківтепломережа», утворення конкурсної комісії, затвердження її складу та порядку роботи».

Додатки:

1. Ксерокопія листа Міністерства регіонального розвитку, будівництва та житлово-комунального господарства України № 7/13-19750 від 17.12.2013р.
2. Ксерокопія листа управління комунальної власності та концесії Білоцерківської міської ради від 08.01.2014р. № 01-27/10.
3. Ксерокопія листа управління комунальної власності та концесії Білоцерківської міської ради від 31.12.2013р. № 01-27/210.
4. Ксерокопія інформації про оголошення конкурсу з передачі в концесію цілісного майнового комплексу комунального підприємства Білоцерківської міської ради «Білоцерківтепломережа», що була оприлюднена в газеті «Громадська думка», на веб-сайті Білоцерківської міської ради та веб-сайті

Міністерства регіонального розвитку, будівництва та житлово-комунального господарства України.

5. Витяг 1-ї сторінки із веб-сайту Білоцерківської міської ради із зазначенням дати оприлюднення 31.12.2013р. інформації про оголошення конкурсу з передачі в концесію цілісного майнового комплексу комунального підприємства Білоцерківської міської ради «Білоцерківтепломережа».

Міський голова

В.П. Савчук

Гнатюк 392755

Міхеев 53531

Пишна 55983