



У К Р А Ї Н А
Ц Е Н Т Р А Л Ь Н А В И Б О Р Ч А К О М І С І Я

01196, м. Київ, пл. Лесі Українки, 1

тел./факс: (+380 44) 286-82-88, www.cvk.gov.ua

№ _____
на № _____ від _____

Окружний адміністративний суд міста Києва
вул. Десятинна, 4/6, м. Київ, 01025

Позивач:

Центральна виборча комісія

пл. Лесі Українки, 1, м. Київ, 01196,
тел. 8-(044) 256-81-96
електронна адреса: Post@cvk.gov.ua

Відповідач:

Генеральна прокуратура України
вул. Різницька, 13/15, м. Київ, 01011
тел. 8-044-200-76-62
portal@gp.gov.ua

А Д М І Н І С Т Р А Т И В Н И Й П О З О В

про визнання протиправним припису Генеральної прокуратури України
від 23 червня 2008 року № 0711/1-219 вих.

Генеральною прокуратурою України 23 червня 2008 року внесено припис, яким Центральну виборчу комісію зобов'язано невідкладно вжити заходів щодо припинення закупівлі послуг на розроблення та налагодження програмних засобів створення та ведення автоматизованої системи "Державний реєстр виборців" до прийняття рішення у справі за поданням Президента України про конституційність постанови Кабінету Міністрів України від 17 квітня 2008 року № 363, дію якої зупинено.

Центральна виборча комісія вважає оскаржуваний припис неправомірним, незаконним та таким, що підлягає скасуванню, з таких підстав.

1. В оскаржуваному приписі зазначено, що "відповідно до Закону України"Про Державний реєстр виборців" введення державного обліку виборців із використанням автоматизованої обробки інформації

передбачено з 1 жовтня 2007 року. Разом з тим, автоматизовану систему державного реєстру виборців Центральною виборчою комісією досі не створено".

Зазначене твердження не відповідає дійсності та спростовується таким.

Відповідно до частини другої статті 3 Закону України "Про Центральну виборчу комісію" Комісія та її члени зобов'язані діяти лише на підставі, в межах повноважень та у спосіб, що передбачені Конституцією України, цим та іншими законами України.

Правові та організаційні засади створення і ведення єдиного Державного реєстру виборців в Україні визначені Законом України "Про Державний реєстр виборців" (далі – Закон).

Згідно з пунктом 1 Розділу VII Закону "Прикінцеві положення" дата 1 жовтня 2007 року є датою лише набрання чинності цим Законом. Інших правових наслідків у зв'язку із цією датою Закон не встановлює.

Натомість формування автоматизованої інформаційно-телекомунікаційної системи "Державний реєстр виборців" здійснюється Центральною виборчою комісією відповідно до статті 35 Закону у порядку та в строки, встановлені Кабінетом Міністрів України.

Відповідно до вказаної норми Закону розпорядженням Кабінету Міністрів України від 5 вересня 2007 року № 691 (у редакції розпорядження Кабінету Міністрів України від 12 березня 2008 року № 437-р) затверджено План заходів, пов'язаних з формуванням інформаційно-телекомунікаційної системи Державного реєстру виборців (далі – План заходів).

Планом заходів, який є нормативно-правовим актом, що встановлює порядок і строки формування інформаційно-телекомунікаційної системи Державного реєстру виборців, строк виконання заходів, пов'язаних з її формуванням, визначено з 14 березня до 15 грудня 2008 року.

Таким чином, законодавством України чітко встановлено строки формування інформаційно-телекомунікаційної системи Державного реєстру виборців – з 14 березня до 15 грудня 2008 року. Інших термінів жоден із нормативно-правових актів, які врегульовують питання створення Реєстру, не містить.

Отже, визначена в оскаржуваному приписі дата створення автоматизованої інформаційно-телекомунікаційної системи Державного реєстру виборців (з 1 жовтня 2007 року) не ґрунтується на положеннях нормативно-правових актів, суперечить їм, а тому твердження Відповідача, *що "відповідно до Закону України "Про Державний реєстр виборців" введення державного обліку виборців із використанням автоматизованої обробки інформації передбачено з 1 жовтня 2007 року. Разом з тим, автоматизовану систему державного реєстру виборців Центральною виборчою комісією досі не створено", є безпідставним.*

На цей час як розпорядник Державного реєстру виборців Центральна виборча комісія повністю забезпечує реалізацію заходів, передбачених Планом заходів.

Так, з метою забезпечення виконання пункту 1 Плану заходів Комісією укладено договір з акціонерним товариством закритого типу "Атлас" на розроблення та налагодження програмних засобів створення та ведення автоматизованої інформаційно-телекомунікаційної системи Реєстру, який відповідно до статті 35 Закону України "Про Державний бюджет України на 2008 рік та про внесення змін до деяких законодавчих актів України" було погоджено Міністерством транспорту та зв'язку України в установленому порядку.

Крім того, на виконання пункту 8 Плану заходів Центральною виборчою комісією розроблено та затверджено Технічне завдання із створення комплексної системи захисту інформації в інформаційно-телекомунікаційній системі, яке погоджено з Державною службою спеціального зв'язку та захисту інформації України.

З метою забезпечення формування телекомунікаційної мережі передачі даних, яка згідно з пунктом 7 Плану заходів повинна бути створена до 30 вересня цього року, Центральною виборчою комісією укладено договір з ВАТ "Укртелеком", відповідно до якого зазначеним товариством надаються телекомунікаційні послуги з організації віртуальної приватної мережі для передачі даних між Центральною виборчою комісією як розпорядником Реєстру та органами ведення Реєстру.

Для забезпечення реалізації пунктів 2, 4 Плану заходів постійним тендерним комітетом Центральної виборчої комісії 3 червня 2008 року прийнято рішення щодо проведення відповідно відкритих торгів на закупівлю технічного обладнання серверної кімнати ІТС Реєстру та процедури редукування щодо закупівлі загальносистемного програмного забезпечення інформаційно-телекомунікаційної системи.

На виконання пункту 9 Плану заходів розроблену Центральною виборчою комісією документацію техноробочого проекту комплексної системи захисту інформації в інформаційно-телекомунікаційній системі Реєстру направлено на погодження до Держспецзв'язку.

Інші заходи будуть реалізовуватися Центральною виборчою комісією у відповідні строки згідно з Планом заходів.

Таким чином, Центральною виборчою комісією не порушено вимог Закону та Плану заходів, що свідчить про безпідставність тверджень Відповідача.

2. Твердження Відповідача про прийняття Центральною виборчою комісією незаконних рішень при здійсненні закупівель товарів та послуг не відповідає дійсності та спростовується таким.

Насамперед в оскаржуваному приписі взагалі не зазначено, які рішення Центральної виборчої комісії з питань здійснення закупівель товарів та послуг є незаконними, а також не міститься обґрунтування такого висновку.

Відповідно до частини восьмої статті 12 Закону України "Про Центральну виборчу комісію" рішення Комісії може бути оскаржене до суду в порядку, встановленому цим та іншими законами України.

Жодного рішення суду, в якому встановлювався б факт незаконності рішень Центральної виборчої комісії при здійсненні закупівель товарів та послуг, не приймалося.

Крім того, стосовно висновку Відповідача про незаконність рішень Центральної виборчої комісії з питань здійснення закупівель, слід наголосити, що у зв'язку з прийняттям Закону України "Про визнання таким, що втратив чинність, Закон України "Про закупівлю товарів, робіт і послуг за державні кошти" порядок здійснення закупівель товарів, робіт і послуг за державні кошти регулюється виключно Тимчасовим положенням, затвердженим постановою Кабінету Міністрів України від 28 березня 2008 року № 274.

Проте в оскаржуваному приписі повністю проігноровано стан правового регулювання у сфері державних закупівель, що призвело до хибних висновків, на яких ґрунтується оскаржуваний припис.

Таким чином, на час прийняття Центральною виборчою комісією відповідних рішень і дотепер не існує законів у сфері закупівель за державні кошти. Відтак Центральна виборча комісія з об'єктивних причин не могла порушити те, чого не існує.

Відповідачем взагалі не взято до уваги, що Комісія при здійсненні закупівель за державні кошти повністю дотримувалася вимог законодавства України у цій сфері і діяла у порядку, у спосіб та на підставі нормативно-правових актів, чинних на час прийняття Комісією відповідних рішень.

Наведене у повному обсязі спростовує висновок Відповідача про прийняття Комісією незаконних рішень у сфері закупівель.

3. Твердження припису стосовно відсутності на цей час правових підстав щодо продовження закупівлі програмного забезпечення для створення Державного реєстру виборців спростовується таким.

Як зазначалося, відносини у сфері закупівель товарів, робіт та послуг за державні кошти регулюються Тимчасовим положенням про закупівлю товарів, робіт і послуг за державні кошти, затвердженим постановою Кабінету Міністрів України від 28 березня 2008 року № 274.

Пунктом 6 цього Тимчасового положення передбачено, що особливості відносин, які виникають у зв'язку із закупівлею товарів, робіт і послуг, що здійснюються в межах державного оборонного замовлення, а також із закупівлею інших спеціально визначених Кабінетом Міністрів України (специфічних) товарів, робіт і послуг, можуть встановлюватися окремими рішеннями Кабінету Міністрів України.

Постановою Кабінету Міністрів України від 17 квітня 2008 року № 363 "Про закупівлю послуг, пов'язаних з формуванням інформаційно-телекомунікаційної системи Державного реєстру виборців" установлено, що закупівля Центральною виборчою комісією послуг з розроблення та налагодження програмних засобів створення та ведення інформаційно-телекомунікаційної системи Державного реєстру виборців здійснюється за процедурою закупівлі в одного учасника без погодження з Міністерством економіки України.

Постійний тендерний комітет Центральної виборчої комісії, керуючись зазначеною постановою Кабінету Міністрів України, 21 квітня 2008 року вирішив здійснити закупівлю послуг з розроблення та налагодження програмних засобів створення та ведення інформаційно-телекомунікаційної системи Державного реєстру виборців у акціонерного товариства закритого типу "Атлас".

5 травня 2008 року Комісією укладено договір з АТЗТ "Атлас" про закупівлю послуг з розроблення та налагодження програмних засобів створення та ведення автоматизованої інформаційно-телекомунікаційної системи "Державний реєстр виборців", який відповідно до статті 35 Закону України "Про Державний бюджет України на 2008 рік та про внесення змін до деяких законодавчих актів України" було погоджено Міністерством транспорту та зв'язку України у встановленому порядку.

Указом Президента України від 2 червня 2008 року № 499/2008 було зупинено дію постанови Кабінету Міністрів України від 17 квітня 2008 року № 363. Разом з тим, зазначеним актом не було заборонено Комісії вчиняти дії щодо виконання обов'язків за вищезазначеним договором.

Статтею 58 Конституції України передбачено, що закони та інші нормативно-правові акти не мають зворотної дії в часі, крім випадків, коли вони пом'якшують або скасовують відповідальність особи.

Відповідно до частини другої статті 152 Конституції України закони, інші правові акти або їх окремі положення, що визнані неконституційними, втрачають чинність з дня ухвалення Конституційним Судом України рішення про їх неконституційність.

Таким чином, законних підстав для зупинення виконання Центральною виборчою комісією та АТЗТ "Атлас" договору від 5 травня 2008 року немає.

За таких обставин висновок Відповідача про відсутність правових підстав для продовження закупівлі програмного забезпечення для створення Державного реєстру виборців не ґрунтується на положеннях Конституції та законів України.

4. При внесенні оскаржуваного припису Відповідачем проігноровано встановлені Законом України "Про прокуратуру" обов'язкові вимоги.

Так, частина друга статті 22 вказаного Закону обумовлює внесення прокурором протесту наявністю очевидного характеру порушення закону. Однак неспростовним є те, що відсутній не лише очевидний характер порушень закону Центральною виборчою комісією, а й взагалі не існує жодних порушень, оскільки їх припущення Відповідачем не ґрунтується на положеннях законів.

Статтею 25 Закону України "Про прокуратуру" встановлено обов'язкові вимоги до документів прокурорського реагування.

Так, у протесті прокурора обов'язково зазначається, ким і яке положення закону порушено, в чому полягає порушення та що і в який строк посадова особа або орган мають вжити до його усунення.

На порушення цієї вимоги Закону в оскаржуваному приписі не зазначено, яке положення закону порушено та що і в який строк посадова особа або орган мають вжити до його усунення, оскільки не вказано, на виконання якої норми закону необхідно вчинити певні дії.

Таким чином, оскаржуваний припис винесено з порушенням вимог Закону України "Про прокуратуру".

На цей час оскаржуваним приписом зобов'язано Центральну виборчу комісію припинити закупівлю послуг на розроблення та налагодження програмних засобів створення та ведення автоматизованої системи "Державний реєстр виборців" до прийняття рішення у справі за поданням Президента України про конституційність постанови Кабінету Міністрів України від 17 квітня 2008 року № 363, дію якої зупинено.

Відповідно до частини другої статті 22 Закону України "Про прокуратуру" припис прокурора підлягає негайному виконанню, про що повідомляється прокурора.

Листом від 25 червня 2008 року № 21-43/1-1094 Центральною виборчою комісією повідомлено АТЗТ "Атлас" про зупинення виконання Договору від 5 травня 2008 року № 046-2008 року до вирішення зазначеного питання.

Разом з тим, зупинення виконання Договору від 5 травня 2008 року призведе до порушення строків, установлених Планом заходів, у частині розроблення та налагодження програмних засобів створення та ведення інформаційно-телекомунікаційної системи Державного реєстру виборців, що, у свою чергу, загрожує порушенням вимог Закону України "Про Державний реєстр виборців".

Відтак оскаржуваний припис спрямовується не на виконання вимог Закону, а навпаки – матиме наслідком його порушення, у першу чергу статті 35.

За таких обставин Позивач вважає вимогу Відповідача про зобов'язання невідкладно вжити заходів стосовно припинення закупівлі послуг на розроблення та налагодження програмних засобів створення та ведення автоматизованої системи "Державний реєстр виборців" до прийняття рішення у справі за поданням Президента України про конституційність постанови Кабінету Міністрів України від 17 квітня 2008 року № 363, дію якого зупинено, такою, що порушує його права та законні інтереси щодо формування інформаційно-телекомунікаційної системи Державного реєстру виборців, терміни якого чітко визначені Планом заходів, а також такою, що призведе до неможливості відновлення законних прав Позивача без вжиття додаткових заходів.

Таке зобов'язання, на переконання Позивача, також призведе до заподіяння шкоди не лише інтересам та правам Позивача, а й інтересам держави, оскільки відповідно до вимог закону пріоритетним завданням є гарантований захист конституційних прав громадян, які мають право голосу на виборах відповідно до статті 70 Конституції України. Крім того, до створення Реєстру залучаються майже всі органи виконавчої влади.

Стаття 8 Закону України "Про прокуратуру" умовою обов'язковості виконання вимог прокурора встановлює їх відповідність чинному законодавству України. Однак оскаржуваний припис повною мірою не відповідає йому.

Враховуючи вищезазначене, на підставі Закону України "Про Державний реєстр виборців", Плану заходів, пов'язаних з формуванням інформаційно-телекомунікаційної системи Державного реєстру виборців, затвердженого розпорядженням Кабінету Міністрів України від 5 вересня 2007 року № 691 (у редакції розпорядження Кабінету Міністрів України від 12 березня 2008 року № 437), статті 22 Закону України "Про прокуратуру", керуючись статтею 19 Конституції України, частиною другою статті 3 Закону України "Про Центральну виборчу комісію", статтями 17 – 19, 104 – 106, 117, 160, 162 Кодексу адміністративного судочинства України, Центральна виборча комісія

ПРОСИТЬ:

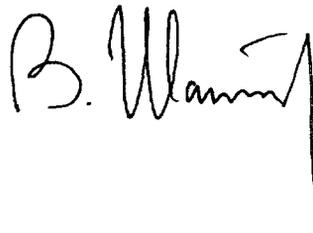
1. Вжити заходів забезпечення адміністративного позову шляхом зупинення дії припису Генеральної прокуратури України від 23 червня 2008 року № 0711/1-219 вих.

2. Визнати протиправним та скасувати припис Генеральної прокуратури України від 23 червня 2008 року № 0711/1-219 вих.

Додаток:

- 1) копія припису Генеральної прокуратури України від 23 червня 2008 року № 0711/1-219 вих.;
- 2) копія адміністративного позову з додатками для Відповідача;
- 3) квитанція про сплату судового збору.

Голова
Центральної виборчої комісії



В. ШАПОВАЛ