



МІНІСТЕРСТВО ЕКОНОМІЧНОГО РОЗВИТКУ І ТОРГІВЛІ УКРАЇНИ
(Мінекономрозвитку України)

вул. М. Грушевського, 12/2, м. Київ, 01008, тел. 253-93-94, факс 226-31-81
Web: <http://www.me.gov.ua>, e-mail: meconomy@me.gov.ua, код ЄДРПОУ 37508596

Генеральна прокуратура України

№ _____
На № _____ від _____

РОЗ'ЯСНЕННЯ

Міністерство економічного розвитку і торгівлі України розглянуло лист Генеральної прокуратури України від 20.08.2014 № 07/2/2-1491вих.14 щодо застосування законодавства у сфері державних закупівель та повідомляє.

З 30.07.2010 введено в дію Закон України "Про здійснення державних закупівель" (далі – Закон), який встановлював правові та економічні засади здійснення закупівель товарів, робіт і послуг за державні кошти.

Частиною четвертою статті 2 Закону передбачено, що окремими законами України визначаються особливості здійснення закупівлі, зокрема електричної енергії, її передачі та розподілу.

Пунктом 5 розділу XI "Прикінцеві положення" Закону встановлено Кабінету Міністрів України у місячний термін з дня набрання чинності цим Законом розробити та внести на розгляд Верховної Ради України проекти законів, які визначають особливості здійснення закупівель за державні кошти товарів, робіт і послуг, зазначених в абзаці другому частини другої та частині четвертій статті 2 цього Закону.

До прийняття Верховною Радою України відповідних законів закупівля зазначених товарів, робіт і послуг здійснюється відповідно до цього Закону.

Так, закон, який визначає особливості здійснення закупівель електричної енергії, її передачі та розподілу, Верховною Радою України прийнятий не був, тому закупівля електричної енергії незалежно від регульованого або нерегульованого тарифу за державні кошти здійснювалася у період з 30.07.2010 по 20.04.2014 відповідно до Закону.



Разом з тим відповідно до пункту 10 частини першої статті 1 замовники – це розпорядники державних коштів, які здійснюють закупівлю в порядку, визначеному цим Законом. Визначення розпорядника державних коштів було наведено в пункті 27 частини першої статті 1 Закону. Тому, суб'єктам сфери державних закупівель необхідно було здійснювати процедури закупівлі з дотриманням вимог Закону у разі, якщо зазначені суб'єкти були замовниками – розпорядниками державних коштів у розумінні цього Закону.

Водночас у зв'язку з набранням чинності 03.10.2011 Закону України “Про внесення змін до деяких законодавчих актів України з питань державних закупівель”, яким внесено зміни, зокрема до Закону України “Про здійснення державних закупівель” (далі Закон зі змінами) згідно з пунктом 27 частини першої статті 1 Закону зі змінами розпорядниками державних коштів є органи державної влади, органи влади Автономної Республіки Крим, органи місцевого самоврядування, інші органи, установи, організації, визначені Конституцією та іншими актами законодавства України, а також установи чи організації, утворені у встановленому порядку органами державної влади, органами влади Автономної Республіки Крим чи органами місцевого самоврядування та уповноважені на отримання державних коштів, взяття за ними зобов'язань і здійснення платежів, а також підприємства та їх об'єднання.

Поряд з цим визначення “державні кошти” та “підприємства” були наведені в пунктах 4 та 21 частини першої статті 1 Закону зі змінами відповідно.

Крім цього, згідно з частиною першою статті 2 Закону зі змінами, порядок, встановлений цим Законом поширювався також на закупівлі товарів, робіт і послуг за рахунок коштів підприємств, у разі якщо підприємства відповідали хоча б одній з таких ознак: 1) підприємство користується податковою пільгою, передбаченою податковим, митним законодавством України, – протягом користування такою пільгою; 2) підприємство відповідно до закону звільнено від обов'язку сплачувати заборгованість перед бюджетами, за сдиним внеском на загальнообов'язкове державне соціальне страхування, за зобов'язаннями перед фондами загальнообов'язкового державного соціального страхування – протягом календарного року від дати такого звільнення; 3) отримує пряму або опосередковану бюджетну підтримку, в тому числі у

вигляді компенсації частини витрат або відшкодування відсотків за кредитами, – протягом календарного року від дати одержання бюджетної підтримки.

Таким чином, у разі якщо підприємство не відповідало жодній з ознак, що були визначені в частині першій статті 2 Закону зі змінами, та не було розпорядником державних коштів, то дія Закону зі змінами не розповсюджувалась на такого суб'єкта при здійсненні ним закупівель товарів, робіт і послуг за кошти, отримані від господарської діяльності.

При цьому зазначаємо, що Законом України “Про внесення змін до деяких законодавчих актів України з питань державних закупівель” від 08.07.2011 № 3681-VI, який набрав чинності 03.10.2011, внесені зміни до Закону та виключені “кошти підприємств та їх об'єднань” із поняття “державні кошти”.

Водночас з 20.04.2014 набрав чинності Закон України “Про здійснення державних закупівель” від 10.04.2014 № 1197-VII (далі – Закон від 10.04.2014).

Частиною четвертою статті 2 Закону від 10.04.2014 передбачено, що особливості здійснення процедур закупівлі, визначених цим Законом, встановлюються окремими законами для таких товарів, робіт і послуг, зокрема електричної енергії, послуг з її постачання, передачі та розподілу.

На даний час відповідний закон відсутній, тому закупівля зазначеного предмета здійснюється з дотриманням вимог Закону.

Разом з тим згідно з пунктом 9 частини першої статті 1 Закону від 10.04.2014 визначено, зокрема, що до замовників також належать замовники, визначені в пункті 1 частини першої статті 1 Закону України “Про особливості здійснення закупівель в окремих сферах господарської діяльності”.

Закон про особливості встановлює правові та економічні засади здійснення закупівель в окремих сферах господарської діяльності, визначених цим Законом.

Частиною третьою статті 2 Закону про особливості встановлено, що його дія поширюється на закупівлі замовниками товарів, робіт і послуг для здійснення ними діяльності у сферах, визначених статтею 2 цього Закону, які:

повністю або частково здійснюються за рахунок бюджетних коштів за умови, що вартість закупівлі товару (товарів), послуги (послуг) дорівнює або перевищує 100 тисяч гривень, а робіт - дорівнює або перевищує 1 мільйон гривень;

здійснюються за рахунок власних коштів за умови, що вартість закупівлі товару (товарів), послуги (послуг) дорівнює або перевищує 1 мільйон гривень, а робіт - 5 мільйонів гривень.

При цьому відповідно до пункту 6 частини першої статті 4 Закону про особливості без застосування процедур закупівель, передбачених Законом, товарів, робіт та послуг за рахунок власних коштів за умови, що вартість предмета закупівлі товару (товарів), послуги (послуг) не перевищує 1 мільйон гривень, а робіт - не перевищує 5 мільйонів гривень.

Так, у разі якщо вартість предмета закупівлі дорівнює або перевищує вартісні межі, визначені абзацом третім частини третьої статті 2 Закону про особливості, юридична особа, яка провадить діяльність у сферах, визначених пунктом 1 частини четвертої статті 2 Закону, здійснює закупівлі товарів, робіт або послуг із застосуванням процедур закупівель, передбачених Законом від 10.04.2014.

При цьому відповідно до статті 202 Цивільного кодексу України двостороннім правочином є погоджена дія двох сторін, спрямована на набуття, зміну або припинення цивільних прав та обов'язків.

Частинами другою та третьою статті 180 Господарського кодексу України передбачено, що господарський договір вважається укладеним, якщо між сторонами у передбачених законом порядку та формі досягнуто згоди щодо усіх його істотних умов. Істотними є умови, визнані такими за законом чи необхідні для договорів даного виду, а також умови, щодо яких на вимогу однієї із сторін повинна бути досягнута згода. При укладенні господарського договору сторони зобов'язані у будь-якому разі погодити предмет, ціну та строк дії договору.

Умови про предмет у господарському договорі повинні визначати найменування (номенклатуру, асортимент) та кількість продукції (робіт, послуг), а також вимоги до їх якості (частина четверта статті 180 Господарського кодексу України).

Таким чином, у разі якщо вартість предмета договору, укладеного до набрання чинності Закону та Закону від 10.04.2014, є меншою вартісних меж, визначених пунктом 6 частини першої статті 4 Закону про особливості, дія Закону від 10.04.2014 на такі відносини не розповсюджується.