

В Казахстане опубликован проект порядка осуществления закупок акционерным обществом «Фонд национального благосостояния «Самрук-Қазына»

Следуя практике юридической фирмы GRATA по информированию клиентов о важных правовых изменениях, которые могут оказать влияние на их деятельность, нам бы хотелось обратить ваше внимание на недавние изменения в правилах осуществления закупок АО «Самрук-Қазына».

1. Общие сведения

В 2022 году был опубликован проект нового *Порядка осуществления закупок акционерным обществом «Фонд национального благосостояния «Самрук-Қазына» и юридическими лицами, пятьдесят и более процентов голосующих акций (долей участия) которых прямо или косвенно принадлежат АО «Самрук-Қазына» на праве собственности или доверительного управления* (далее – «**Порядок**»). Данный Порядок полностью заменит *Правила осуществления закупок акционерным обществом «Фонд национального благосостояния «Самрук-Қазына» и организациями пятьдесят и более процентов голосующих акций (долей участия) которых прямо или косвенно принадлежат АО «Самрук-Қазына» на праве собственности или доверительного управления* от 3 июля 2019 года (далее – «**Порядок 2019 года**»).

Вышеупомянутый Порядок регулирует процесс осуществления закупок АО «Самрук-Қазына» (далее – «**Фонд**»), включая управление категориями закупок, формирование и ведение реестров, перечней в сфере закупок Фонда, планирование закупок, выбор поставщика и заключение с ним договора.

В целом, в новую редакцию Порядка были перенесены положения из стандартов и других нормативных документов Фонда, на которые ранее ссылался Порядок 2019 года. Таким образом, Порядком охвачен широкий круг вопросов, относящихся к закупкам Фонда. Кроме того, Порядок содержит ряд важных нововведений, касающихся процедуры закупок Фонда. Основные изменения в Порядке описаны в настоящем обзоре.

2. Процессы осуществления закупок

Электронный магазин

Прежде всего необходимо отметить, что согласно новой редакции Порядка, закупки осуществляются следующими способами:

- 1) тендера;

- 2) посредством электронного магазина;
- 3) в рамках внутрихолдинговой кооперации;
- 4) из одного источника;
- 5) через товарные биржи;
- 6) запроса ценовых предложений.

Таким образом, был исключен метод закупок на централизованных торгах электрической энергией.

При этом новой редакцией Порядка раскрыто понятие электронного магазина и особое внимание уделяется способу осуществления закупок посредством электронного магазина. Под электронным магазином (далее – «ЭМ») понимается информационная система для проведения закупок, определенная Фондом и интегрированная с веб-порталом закупок¹. При этом, отмечаем, что Порядком 2019 года также был предусмотрен метод закупа посредством ЭМ, однако, Порядок 2019 года не содержал описание данной процедуры.

Закупки посредством ЭМ осуществляются только по определенным категориям товаров, работ, услуг («ТРУ»), или содержащиеся в пуле приоритетных, а также включенных в годовой план закупок. При этом отмечаем, что закупки через ЭМ проводятся по следующим категориям:

- 1) канцелярские товары;
- 2) инструменты;
- 3) стройматериалы;
- 4) бытовая техника;
- 5) хозяйственные товары;
- 6) электроинструменты;
- 7) офисная оргтехника с комплектующими и расходными материалами к ним².

Победитель закупок определяется автоматически электронным магазином по наименьшей цене ТРУ посредством сопоставления всех предложений потенциальных поставщиков.

Закупки способом из одного источника

Важно отметить, что новым Порядком сокращены основания осуществления закупок способом из одного источника. Теперь данный способ закупок установлен в качестве исключения. Заказчик осуществляет закупки способом из одного источника на основании решения первого руководителя по следующим основаниям:

- 1) когда потенциальный поставщик или приобретаемый ТРУ не имеют альтернативы или предопределены в силу действующего законодательства, заключенных сделок, необходимостью обеспечить унификацию или совместимость;
- 2) срочные закупки в целях локализации, ликвидации или недопущения чрезвычайных событий, при которых использование конкурентных способов закупок невозможно ввиду необходимости обеспечения бесперебойной деятельности заказчика;

¹ Пп. 30) ст. 2 Порядка

² П. 1 Приложения № 2 Правил закупок через электронный магазин, утвержденных решением Правления АО «Самрук-Казына» от 21 сентября 2020 года № 34/20

- 3) в рамках исполнения поручения Президента Республики Казахстан или Совета по управлению Фондом у лица, определенного Правительством Республики Казахстан или Правлением Фонда;
- 4) когда потенциальный поставщик обладает исключительными правами в отношении приобретаемых ТРУ или если ТРУ могут быть приобретены только у единственного поставщика.

Перечень ненадежных поставщиков

Одно из нововведений, представленных в Порядке, относится к формированию перечня ненадежных потенциальных поставщиков Фонда³. Отмечаем, что Порядок 2019 года не содержал положений, регламентирующих формирование данного перечня, и не предусматривал основания для включения потенциальных поставщиков в перечень ненадежных поставщиков Фонда. В соответствии с новым Порядком перечень ненадежных поставщиков Фонда формируется централизованной службой по контролю за закупками на веб-портале закупок. В данный перечень включаются поставщики на срок 24 месяца по следующим основаниям:

- предоставление недостоверной информации в процессе закупок;
- уклонение потенциального поставщика, признанного победителем, от заключения договора о закупках;
- невнесение обеспечения исполнения договора в установленные договором сроки;
- наличие решения суда, установившего факт неисполнения договора о закупках.

Поставщик исключается из перечня ненадежных потенциальных поставщиков Фонда:

- на основании вступившего в законную силу судебного акта;
- по истечению срока нахождения в перечне ненадежных потенциальных поставщиков Фонда;
- на основании решения согласительной комиссии о досрочном исключении поставщика из перечня ненадежных потенциальных поставщиков Фонда.

Состав, порядок работы и принятия решения согласительной комиссии определяются правилами работы согласительной комиссии согласно Приложению № 1 к Порядку. При этом необходимо отметить, что в состав согласительной комиссии в обязательном порядке входят представители Национальной палаты предпринимателей Республики Казахстан «Атамекен», отраслевых ассоциаций. Принимая во внимание вышеизложенное, новой редакцией Порядка была расширена компетенция согласительной комиссии.

Особый порядок осуществления закупок для предприятий города Жанаозен

При разработке нового Порядка, особое внимание было уделено процессу осуществления закупок товаров предприятиями города Жанаозен. Согласно Порядку, предприятия города Жанаозен – это потенциальные поставщики, являющиеся резидентами Республики Казахстан, зарегистрированные и осуществляющие предпринимательскую деятельность на территории города Жанаозен не менее 3 лет, с наличием производственной базы⁴. Осуществление долгосрочных закупок товаров заказчиками, зарегистрированных на территории города Жанаозен регламентируется Приложением № 6 к Порядку.

³ Ст. 5 Порядка

⁴ Пп. 20) ст. 2 Порядка

Так, согласно данному регламенту, при осуществлении долгосрочных закупок товаров, срок поставки которых составляет 24 и более месяцев, заказчик вправе установить встречное обязательство потенциального поставщика по созданию новых рабочих мест в городе Жанаозен для граждан Республики Казахстан, зарегистрированных в городе Жанаозен. Для этих целей местный исполнительный орган города принимает решение об установлении количества создаваемых рабочих мест в разрезе требуемых специальностей по согласованию с Национальной палатой предпринимателей Республики Казахстан «Атамекен».

Таким образом, мы видим, что новым Порядком укреплена позиция национальной палаты предпринимателей. Более того, при проведении закупа способом тендера, заказчик закупок обязуется пригласить представителей Национальной палаты предпринимателей Республики Казахстан «Атамекен» для участия в тендере в качестве наблюдателей, без права голосования и принятия решения⁵. При этом, представители палаты предпринимателей, как и потенциальные поставщики, могут направлять замечания к проекту предквалификационной документации.

Ограничения, связанные с участием в закупках

Следует отметить, что новой редакцией Порядка предусмотрены ранее отсутствующие в Порядке 2019 года ограничения, связанные с участием поставщиков в закупках. Так, потенциальный поставщик не вправе участвовать в закупках, если, потенциальный поставщик, его субподрядчики, руководители и (или) учредители:

- 1) состоят в реестре недобросовестных участников закупок, перечне ненадежных потенциальных поставщиков Фонда, списке должников, в отношении которых вступило в законную силу решение суда о признании их банкротами;
- 2) включены в перечень организаций и лиц, связанных с финансированием терроризма и экстремизма, или связанных с финансированием распространения оружия массового уничтожения;
- 3) является юридическим лицом, местом регистрации которого является государство или территория, включенные в утверждаемый уполномоченным государственным органом, осуществляющим руководство в сфере обеспечения поступлений налогов и других обязательных платежей в бюджет, перечень государств с льготным налогообложением.

Особый порядок осуществления закупок

Мы бы хотели отметить, что одним из новшеств Порядка является введение норм, регламентирующих осуществление закупок с применением особого порядка без использования веб-портала. Так, закупки с применением особого порядка осуществляются в следующих случаях:

- 1) приобретение ТРУ, сведения о которых составляют государственные секреты и (или) содержат служебную информацию ограниченного распространения, и (или) отнесены к коммерческой тайне или информации ограниченного использования по решению Фонда или ПК;
- 2) приобретение ТРУ организациями Фонда, филиалами и представительствами Фонда или организациями Фонда, зарегистрированными за пределами Республики Казахстан, а также ТРУ, поставляемых и используемых за пределами Республики Казахстан;
- 3) приобретение балансирующей электроэнергии, а также услуг по регулированию электрической мощности;

⁵ П. 8 ст. 10 Порядка

- 4) приобретение товаров (сырья) для последующей переработки или транспортировки (к примеру, золото, серебро, уран, бериллий, тантал, нефть, газ);
- 5) осуществление закупок организациями Фонда, включенными в периметр реализации пилотного проекта по развитию системы закупок Фонда;
- 6) приобретение ТРУ для поддержания технического состояния воздушных и морских судов, в том числе по их ремонту на специализированных предприятиях.

В качестве других важных нововведений, закрепленных в новом Порядке, следует отметить:

- Введение понятия соблюдения принципов ESG (Environmental, Social, Governance) – принципы деятельности компании, основанные на защите окружающей среды, создание благоприятных социальных условий, добросовестном отношении с сотрудниками и клиентами и надлежащем корпоративном управлении⁶.
- Введение понятия маркетинговой цены, т.е. цены на товар, применяемой заказчиком для формирования бюджетов расходов закупок и не включающая в себя налог на добавленную стоимость⁷. Маркетинговые цены на товары определяются в соответствии с Приложением № 4 к Порядку.
- Установление обязанности заказчика осуществлять закуп товаров у инвалидов, а также введение понятия пула приоритетных товаров – перечня товаров, закупки которых должны осуществляться у товаропроизводителей или организаций инвалидов⁸. При проведении закупок товаров, включенных в пул приоритетных товаров, заказчик обязуется осуществить закупки с предоставлением приоритета приобретения товаров у товаропроизводителей и организаций инвалидов, т.е. физических лиц – инвалидов, осуществляющих предпринимательскую деятельность.
- Установление обязанности заказчика ежемесячно представлять отчетность по вопросам закупок оператору Фонда посредством веб-портала⁹.
- Возможность осуществления закупок ТРУ, необходимых для обеспечения бесперебойной деятельности заказчика в период чрезвычайного положения при отсутствии интернет-соединения¹⁰.

5. Заключение

На наш взгляд, новая редакция Порядка направлена на сохранение ключевых инструментов закупок, при этом сокращая основания осуществления закупок Фонда из одного источника. Более того, Порядок направлен на укрепление позиции Национальной палаты предпринимателей Республики Казахстан «Атамекен» в закупках Фонда, а также поддержки уязвимых категорий общества.

Очевидно, что утверждение и последовательная реализация Порядка может положительно сказаться как на повышении прозрачности процедуры осуществления закупок Фонда, также и на цифровизации процедуры закупок.

⁶ Пп. 9 ст. 2 Порядка

⁷ Пп. 35) ст. 2 Порядка

⁸ Пп. 25) ст. 2 Порядка

⁹ Ст. 15 Порядка

¹⁰ П. 2 ст. 18 Порядка

Представленный вашему вниманию обзор содержит анализ отдельных положений Порядка. Если у вас возникнут какие-либо вопросы в отношении настоящего обзора, просим вас связаться с нами.

С уважением,

Сания Батырбаева

Юрист

ТОО «Юридическая фирма «GRATA»

sbatyrbayeva@gratanet.com