

Відповіді на чотири гарячі запитання щодо договірних зобов'язань з ТОВ «ГК „Нафтогаз Трейдинг“»

Чи можна проводити переговорну процедуру з ТОВ «ГК „Нафтогаз Трейдинг“»? Чи чекати «особливостей»? Допомагаємо розібратися з цими та подібними запитаннями переплатникам порталу у цій статті.

Питання № 1: не було відносин з Нафтогаз Трейдингом, чи можемо укласти договір зараз?

Ми не уклали ні в попередньому, ні ще в поточному році договору з ТОВ «ГК „Нафтогаз Трейдинг“» (далі – Нафтогаз Трейдинг). Чи маємо ми право зараз укласти такий договір?

Так, але за умови, якщо замовник є бюджетною установою та / або закладом охорони здоров'я державної чи комунальної власності (далі — замовники Нафтогазу). Нагадаємо, що Бюджетний кодекс України чітко визначає, що **бюджетна установа** — це орган, установа чи організація, визначена Конституцією України, а також установа чи організація, створена у встановленому порядку органами державної влади, органами влади Автономної Республіки Крим чи органами місцевого самоврядування, яка повністю утримується за рахунок, відповідно, державного бюджету чи місцевих бюджетів. Бюджетні установи є неприбутковими.

Зазначене обумовлене тим, що 19.07.2022 прийнято постанову Кабінету Міністрів України № [812](#) «Про затвердження Положення про покладення спеціальних обов'язків на суб'єктів ринку природного газу для забезпечення загальносуспільних інтересів у процесі функціонування ринку природного газу щодо особливостей постачання природного газу виробникам теплової енергії та бюджетним установам» (із змінами і доповненнями) (далі — Положення).

Пунктом 6 Положення визначено, що ТОВ «Газопостачальна компанія „Нафтогаз Трейдинг“» постачає з 01.09.2022 по 31.03.2023 (включно) природний газ бюджетним установам за ціною, що становить 16 390 грн з урахуванням податку на додану вартість за 1000 куб. метрів газу (без урахування тарифу на послуги з транспортування природного газу для точки виходу та коефіцієнта, який застосовується у разі замовлення потужності на добу наперед).

Питання № 2. Отримали пакет документів від Нафтогаз

Трейдингу: чому об'єм постачання з 01.01.2023 по 31.03.2023?

Отримали пакет документів від ТОВ «Газопостачальна компанія „Нафтогаз Трейдинг“» щодо постачання природного газу на період з 01.01.2023 до 31.03.2023. Наведений алгоритм дій, де, зокрема, зазначено:

Визначаються обсяги та вартість поставки природного газу на період з 01.01.2023 по 31.03.2023 року.

Залежно від вартості готуються та надсилаються на адресу Товариства наступні документи та наведений приклад документів залежно від вартості (до 50 тисяч — прямий договір, від 50 до 200 тисяч — спрощена та від 200 тисяч — переговорна на підставі пункту 1 частини 2 статті 40 Закону).

Виникає запитання, чому готувати документи залежно від вартості обсягу на період з 01.01.2023 по 31.03.2023? Чи не буде це розцінено як уникання процедури закупівлі? Наша річна потреба буде більше ніж 200 тисяч, а на період з 01.01.2023 по 31.03.2023 — до 200 тис. грн.

Відповідаючи на питання «чому готувати документи залежно від вартості обсягу на період з 01.01.2023 по 31.03.2023», можемо припустити, що така пропозиція виникла у зв'язку з тим, **що більшість бюджетних установ / закладів охорони здоров'я державної і комунальної власності ще у 2021 році уклали договори / договори про закупівлю з Нафтогаз Трейдингом** згідно з Меморандумом про взаєморозуміння щодо врегулювання проблемних питань у сфері постачання теплової енергії та постачання гарячої води в опалювальному періоді 2021 / 2022 років **зі строком дії договору до 31.12.2022.**

Про закупівлю згідно з Меморандумом ми писали у статті [«Закупівля природного газу: актуальні питання»](#). Замовники Нафтогазу, які не уклали договори згідно з Меморандумом, можуть скористатись правом на укладення договору з Нафтогаз Трейдингом на пільгових умовах згідно з постановою від 19.07.2022 № [812](#) ще з 01.09.2022.

Крім того, постанова Уряду від 19.07.2022 № [812](#) про покладення спеціальних обов'язків на Нафтогаз Трейдинг втрачає свою чинність 01.04.2023. Тому станом на дату написання цього матеріалу постачання Нафтогаз Трейдингом з 01.04.2023 за пільговими умовами, що визначені Положенням, є неправомірним.

Відповідаючи на запитання: «Чи не буде це розцінено як уникання процедури закупівлі? Наша річна потреба буде більше ніж 200 тисяч, а на період з 01.01.2023 по 31.03.2023 — до 200 тис. грн», можемо констатувати, що укладення договорів / договорів про закупівлю з Нафтогаз Трейдингом — це право, а не обов'язок замовника. Ринок постачання природного газу конкурентний.

Тому якщо замовник Нафтогазу знає і може обґрунтувати, що в його області є постачальники, які можуть надати більш економічно вигідніші пропозиції, то такий замовник може прийняти рішення про проведення закупівлі на річний об'єм потреби 2023 року, а не виключно до 31.03.2023, відповідно до нормативно-правового акта, який діятиме на момент прийняття такого рішення.

Щодо визначення потреби та виду закупівлі: якщо ви до моменту прийняття «особливостей» прийняли рішення про закупівлю в Нафтогаз Трейдингу на період з 01.01.2023 по 31.03.2023 за Законом, вам варто:

прорахувати річну потребу (необхідний обсяг постачання на рік);

вибрати вид закупівлі з огляду на річну суму закупівлі (спрощена закупівля або відкриті торги);

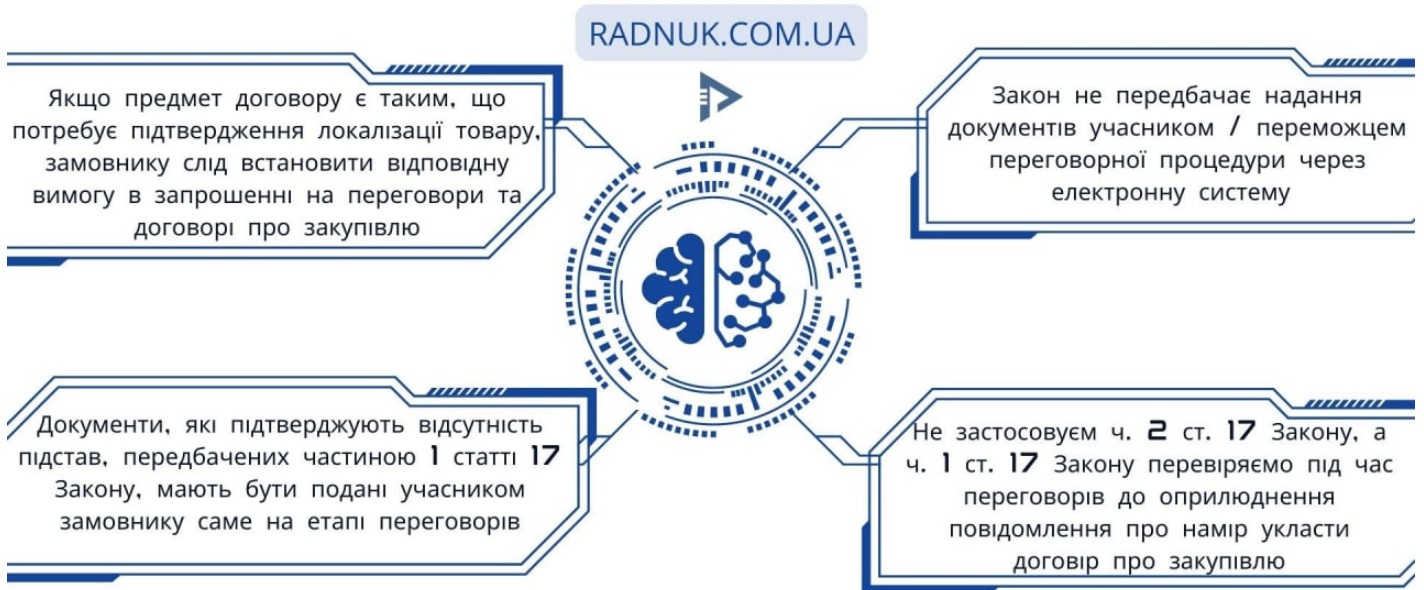
прорахований річний обсяг відняти від обсягу, який заплановано витратити установою у перші три місяці 2023 року;

річний обсяг помножити на вартість, яку пропонує Нафтогаз Трейдинг (16 390 грн з ПДВ за 1000 куб. метрів газу без урахування тарифу на послуги з транспортування природного газу (орієнтовно з транспортуванням 16 553,89 грн.)). Таким чином, замовник отримає очікувану вартість предмета закупівлі, яку зможе використовувати під час вибору типу/виду проведення закупівлі. Додатково можете на майбутнє завантажити [приклад Методики визначення очікуваної вартості предмета закупівлі](#);

провести закупівлю на тримісячний обсяг згідно з отриманими показниками та у разі, якщо закупівля двічі не відбудеться через відсутність учасників, застосувати умови, встановлені частиною 7 статті 3 (прямий договір) Закону/частиною 2 статті 40 Закону (переговорна процедура закупівлі).

Під час проведення переговорних процедур закупівель користуйтеся [інфографікою від Радника](#):

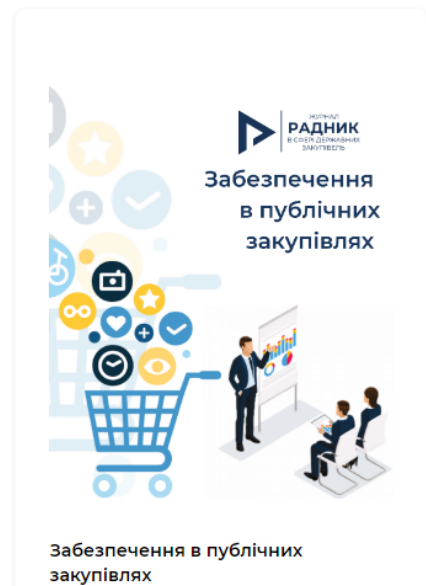
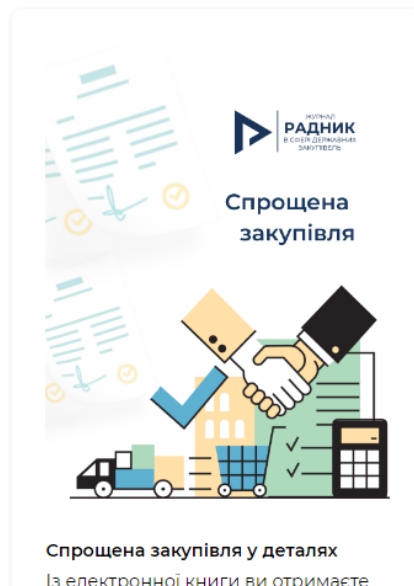
ПЕРЕГОВОРНА ПРОЦЕДУРА ЗАКУПІВЛІ



Не забувайте про необхідність підготування обґрунтування технічних та якісних характеристик предмета закупівлі, розміру бюджетного призначення, очікуваної вартості предмета закупівлі, а у випадку переговорної процедури закупівлі — оприлюднення такого обґрунтування на власному вебсайті (або на офіційному вебсайті головного розпорядника бюджетних коштів, суб'єкта управління об'єктами державної власності, що здійснює функції з управління суб'єктом господарювання державного сектору економіки) протягом п'яти робочих днів з дня оприлюднення повідомлення про намір укласти договір про закупівлю за результатами переговорної процедури закупівель. Збережіть собі щодо цього в закладки браузера Е-книгу **«Дотримання Постанови № 710 в частині підготовки й оприлюднення обґрунтувань»**, яку завжди можна знайти на порталі **RADNUK.COM.UA** в розділі «Книги»:

Книги

В цьому розділі редакція журналу "Радник в сфері державних закупівель" публікує підбірки статей та книги, які зручно використовувати для самонавчання та поглиблення своїх знань у певних темах



Питання № 3. Чи можна для закупівлі газу в Нафтогаз Трейдингу провести спрощену закупівлю за постановою Кабміну від 28.02.2022 № 169?

Чи можна для закупівлі газу в Нафтогаз Трейдингу провести спрощену закупівлю на період з 01.01.2023 до 31.03.2023 за Постановою № 169, адже, найімовірніше, воєнний стан продовжать? Як бути в такій ситуації?

16.09.2022 Мінекономіки [на офіційному вебсайті опублікувало проєкт постанови](#) «Про затвердження особливостей здійснення публічних закупівель товарів, робіт і послуг для замовників, передбачених Законом України «Про публічні закупівлі». Утім, станом на дату надання цієї відповіді цей проєкт не прийнято у встановленому законодавством порядку і тим паче такий НПА не набув чинності.

Також ми не бачимо доречним прийняти рішення про проведення спрощеної закупівлі згідно з постановою Кабміну від 28.02.2022 № 169 «Деякі питання здійснення оборонних та публічних закупівель товарів, робіт і послуг в умовах воєнного стану» (далі —

Постанова № 169), оскільки станом на 28.09.2022 воєнний стан діє до 21.11.2022, а закупівля газу здійснюється на період з 01.01.2023 по 31.03.2023. Тому до моменту продовження воєнного стану застосування Постанови № 169 є дещо передчасним.

Щодо можливості використання Постанови № 169 до моменту набуття чинності «особливостями» ми писали в статті [«Відповіді на п'ять найгарячіших запитань щодо внесення змін до Закону про закупівлі від 10.09.2022»](#).

До речі, вимогу щодо застосування локалізації в Постанові № 169 ніхто не відміняв, тож протестуйте свої знання щодо цього на цьому порталі в розділі **«Тести»**:

NOVINY | СТАТТІ | ІНСТРУМЕНТИ | КОНСУЛЬТАЦІЇ | НАВЧАННЯ | ТЕНДЕРНИЙ СУПРОВІД | ВІДЕО

Радник у сфері публічних закупівель
Все для закупівель на одному порталі

Підписатися

ЗАМОВНИКАМ ^ УЧАСНИКАМ ^ ЗРАЗКИ ДОКУМЕНТІВ ^ ПРАВОВА БАЗА ^ ЖУРНАЛИ КНИГИ **ТЕСТИ**

Головна — Тести

Тести

Радник у сфері публічних закупівель розробив та оновлює тести з публічних закупівель. Перевіряйте свої знання у конкретних сферах та отримуйте персональні рекомендації щодо їх покращення.

- Тести**
Локалізація в закупівлях
14.07.2022 набув чинності Закон України «Про внесення змін до Закону України "Про публічні закупівлі" щодо створення...
[Пройти тест](#)
- Тести**
"Воєнний" договір: а що знаєш про нього ти?
Кажуть, що від рівня розвитку особистості залежить доля людини. Ми при цьому вважаємо, що рівень закупівельних знань...
[Пройти тест](#)
- Тести**
Закупівлі під час воєнного стану за постановою № 169
Чи впевнені ви в своїх знаннях щодо здійснення закупівель за постановою Кабміну від 28.02.2022 № 169 "Деякі питання здійснення...
[Пройти тест](#)
- Тести**
Тестування УО згідно наказу Мінекономіки № 873-21 від 01.11.2021 № 1
2.11.2021 Мінекономіки на офіційному вебсайті оприлюднило наказ від 01.11.2021 № 873-21 "Про затвердження переліку тестових...
[Пройти тест](#)
- Тести**
Тестування УО згідно з наказом Мінекономіки № 873-21 від 01.11.2021 № 2
2.11.2021 Мінекономіки на офіційному вебсайті оприлюднило наказ від 01.11.2021 № 873-21 "Про затвердження переліку тестових...
[Пройти тест](#)
- Тести**
Тестування УО згідно наказу Мінекономіки № 873-21 від 01.11.2021 № 3
2.11.2021 Мінекономіки на офіційному вебсайті оприлюднило наказ від 01.11.2021 № 873-21 "Про затвердження переліку тестових...
[Пройти тест](#)

Питання № 4. Отримали договір з Нафтогаз Трейдингу: можна відразу на переговори?

Сьогодні отримав усі документи від Нафтогаз Трейдингу, у тому числі договір зі строком дії і постачання з 01.01.2023 по 31.03.2023: можна відразу на переговори?

Якщо замовник двічі провів відкриті торги, які були відмінені через відсутність достатньої кількості тендерних пропозицій (менше двох учасників у торгах) **та оприлюднив повідомлення про намір укласти договір про закупівлю за результатом**

проведених переговорів до моменту набуття чинності «особливостями» (проект постанови від Мінекономіки «Про затвердження особливостей здійснення публічних закупівель товарів, робіт і послуг для замовників, передбачених Законом України “Про публічні закупівлі”»), замовник може провести переговорну процедуру закупівлі на підставі пункту 1 частини 2 статті 40 Закону.

«Особливості» у редакції проекту, що оприлюднено на сайті Мінекономіки, не містять умов щодо застосування переговорної процедури, навіть якщо було двічі відмінено відкриті торги. Тому замовники, які мають намір, але не встигнуть провести двічі невдалі відкриті торги й оприлюднити повідомлення про намір укласти договір про закупівлю за результатом проведених переговорів з Нафтогаз Трейдингом до моменту набуття чинності «особливостями», ризикують просто даремно витратити робочий час на проведення таких процедур закупівель. Хоча, знову ж таки, незрозуміло, у якій редакції будуть прийняті «особливості», можливо, там така можливість після двічі відмінених відкритих торгів і застосування переговорної процедури закупівлі і буде передбачена.

Який вихід? Розглянемо декілька варіантів:

Варіант № 1. Зачекати прийняття «особливостей» і вийти на прямий договір. Якщо замовник бажає укласти договір з Нафтогаз Трейдингом за пільговими умовами на наступний бюджетний період, то згідно з постановою від 19.07.2022 № [812](#) замовник може укласти договір виключно зі строком з 01.01.2023 по 31.03.2023.

Потребу при цьому слід розрахувати як на перший квартал 2023 року, так і загальну річну потребу в постачанні газу на весь 2023 рік. Якщо річна потреба у вартісному еквіваленті буде менша ніж 100 тис. грн — укласти прямий договір на потребу першого кварталу; понад 100 тис. грн — провести відкриті торги (якщо відкриті торги не відбудуться ОДИН раз, укласти прямий договір на потребу першого кварталу).

| Договір з Нафтогаз Трейдингом згідно з оприлюдненим проектом «особливостей» згідно з постановою від 19.07.2022 № 812 | | | |
|---|---|--|-----------------|
| | Спосіб закупівлі | Строк дії договору та виконання зобов'язань | Примітки |
| Вартість потреби менше 100 тис. грн | прямий договір згідно з «особливостями» | 01.01.2023 — 31.03.2023 | |

| | | | |
|--------------------------------------|---|-------------------------|---|
| Вартість потреби більше 100 тис. грн | відкриті торги згідно з «особливостями» | 01.01.2023 — 31.03.2023 | Якщо «особливості» будуть прийняті в редакції, що наразі оприлюднена на сайті Мінекономіки, то замовники зможуть один раз провести відкриті торги, і якщо ніхто не з'явиться — укласти прямий договір з Нафтогазом. |
|--------------------------------------|---|-------------------------|---|

Забезпечивши свою установу на перший квартал 2023 року, приміром у грудні 2022 року чи у січні 2023 року, уповноваженій особі слід замислитись щодо укладення договору на постачання газу до кінця 2023 року, зважаючи на закупівельне законодавство, яке буде актуальне на той момент.

Поки в редакції «особливостей», яка на обговоренні, встановлено, що придбання замовниками товарів і послуг (крім послуг з поточного ремонту), вартість яких становить або перевищує 100 тис. грн, може здійснюватися без застосування відкритих торгів та / або електронного каталогу для закупівлі товару в разі, якщо відмінено відкриті торги через відсутність учасника процедури закупівлі (учасників процедури закупівлі), у тому числі за лотом. При цьому предмет закупівлі, його технічні, кількісні та якісні характеристики, а також вимоги до учасника процедури закупівлі не повинні відрізнятися від вимог, що були визначені замовником у тендерній документації, та сума договору про закупівлю не може перевищувати очікувану вартість предмета закупівлі, зазначену замовником в оголошенні про проведення відкритих торгів, які відмінено через відсутність достатньої кількості учасників процедури закупівлі (учасника процедури закупівлі). Тому якщо «особливості» будуть прийняті в такій редакції, замовники зможуть один раз провести відкриті торги, і якщо ніхто не з'явиться — укласти прямий договір з Нафтогазом.

Варіант № 2. Проводити двічі невдало відкриті торги/спрощену закупівлю (бо замовників Нафтогазу багато, на торги Товариство не виходить, але пропонує на ринку лояльну ціну), **а потім переговорну процедуру/прямий договір (як виключення згідно з частиною 7 статті 3 Закону). Ризики:** можна почати діяти за таким алгоритмом, але не встигнути все зробити до набуття чинності «особливостями». Також ринок конкурентний, ніхто не застрахований від оскарження процедур закупівель.

Варіант № 3. Провести ринкові консультації та у разі виявлення постачальників, які готові постачати за аналогічною чи більш економічно вигідною пропозицією, здійснити закупівлю відповідно до вартісних меж предмета закупівлі згідно з Законом на річний об'єм 2023 року, але за умови, якщо відповідна публічна закупівля буде оголошена до моменту набуття чинності «особливостями».

Залишимо також корисні посилання на порталі RADNUK.COM.UA:



«Відтепер перевірити наявність у споживача підключення до ПОН можна на порталі RADNUK.COM.UA!»;

«Інтерв'ю із заступницею Міністра економіки щодо змін у закупівлях»;

«І знову зміни до Закону про закупівлі: огляд законопроекту № 8041 від 16.09.2022»;