

# Використання статті 16 Закону з 19.10.2022

19.10.2022 набула чинності постанова від [12.10.2022 № 1178](#) «Про затвердження особливостей здійснення публічних закупівель товарів, робіт і послуг для замовників, передбачених Законом України “Про публічні закупівлі”, на період дії правового режиму воєнного стану в Україні та протягом 90 днів з дня його припинення або скасування» (далі — *Особливості*).

Водночас норма Закону України «Про публічні закупівлі» (далі — Закон) щодо застосування статті 16 після набуття чинності *Особливостями* зазнала деяких змін. Які вони?

## Буква Закону

Закон визначає правові та економічні засади здійснення закупівель товарів, робіт і послуг для забезпечення потреб держави, територіальних громад та об'єднаних територіальних громад. Відповідно до частини четвертої статті 3 Закону відносини, пов'язані зі сферою публічних закупівель, регулюються виключно цим Законом і не можуть регулюватися іншими законами, крім випадків, встановлених цим Законом. Зміни до цього Закону можуть вноситися виключно законом про внесення змін до цього Закону.

10.09.2022 набув чинності Закон України № 2526-ІХ від 16.08.2022 «Про внесення змін до Закону України „Про публічні закупівлі“ та інших законодавчих актів України щодо здійснення оборонних та публічних закупівель на період дії правового режиму воєнного стану» (далі — Закон № 2526-ІХ), метою якого є забезпечення оперативного здійснення оборонних і публічних закупівель для належного забезпечення потреб, пов'язаних з обороною і виконанням завдань держави у період повномасштабної агресивної війни російської федерації проти України та Українського народу.

Згідно з Законом № 2526-ІХ розділ Х «Прикінцеві та перехідні положення» Закону доповнено пунктом 3-7, яким встановлено, що на період дії правового режиму воєнного стану в Україні та протягом 90 днів з дня його припинення або скасування особливості здійснення закупівель товарів, робіт і послуг для замовників, передбачених цим Законом, визначаються Кабінетом Міністрів України із забезпеченням захищеності таких замовників від воєнних загроз.

## Використання статті 16 Закону в Особливостях

Відповідно до Особливостей змін зазнала стаття 16 Закону, яка встановлює кваліфікаційні критерії процедури закупівлі.

На відміну від Закону, відповідно до пункту 45 Особливостей під час здійснення закупівлі **товарів замовник може не застосовувати до учасників** процедури закупівлі **кваліфікаційні критерії, визначені статтею 16 Закону**. Це право замовника, а не

обов'язок.

## Рекомендація щодо застосування хоча б одного критерію за статтею 16 Закону у разі закупівлі товару

*Хочемо звернути вашу увагу, що пунктом 3 Особливостей встановлено: «Замовники, що зобов'язані здійснювати публічні закупівлі товарів, робіт і послуг відповідно до Закону, проводять закупівлі відповідно до Закону з урахуванням цих особливостей».*

*Тобто з 19.10.2022 замовники проводять закупівлі відповідно до Закону з урахуванням Особливостей. Відповідно, в пункті 28 Особливостей встановлено, що тендерна документація формується замовником відповідно до вимог статті 22 Закону з урахуванням цих особливостей.*

*А так само пунктом 2 частини 2 статті 22 Закону встановлено, що в тендерній документації зазначаються такі відомості, зокрема один або декілька кваліфікаційних критеріїв відповідно до статті 16 цього Закону.*

*Частиною 2 статті 16 Закону встановлено, що замовник установлює один або декілька з таких кваліфікаційних критеріїв. Тому, враховуючи вимоги Закону та Особливостей, **рекомендуємо для закупівель товарів встановлювати в тендерній документації хоча б один кваліфікаційний критерій!** Крім цього, практика моніторингу, зокрема моніторинг закупівлі № UA-2020-04-21-000165-а, вважає це порушенням.*

У разі закупівлі **послуг або робіт** замовник вимагає від учасників процедури закупівлі подання ними документально підтвердженої інформації про їх відповідність кваліфікаційному критерію (кваліфікаційним критеріям) **відповідно до статті 16 Закону**. Для побудови власної тендерної документації з урахуванням усіх вимог Особливостей спочатку можете прочитати підготовлені взірці документів від Радника:

**[Приклад Тендерної документації \(за Особливостями\);](#)**

**[Приклад Додатка 1 до тендерної документації \(кваліфікаційні критерії, вимоги статті 17 Закону та інші вимоги\);](#)**

**[Приклад Додатка 2 до тендерної документації \(технічні вимоги до предмета закупівлі\);](#)**

**[Приклад Додатка 3 до тендерної документації \(проект Договору\);](#)**



## Приклад протоколу про затвердження (змін до) РП (за Особливостями);

## Приклад протоколу про затвердження тендерної документації (за Особливостями).

# Винятки щодо окремих предметів закупівель

Відповідно до пункту 29 Особливостей у разі проведення відкритих торгів згідно з цими особливостями для закупівлі:

твердого палива,

бензину,

дизельного пального,

природного газу,

газу скрапленого для автомобільного транспорту,

газу скрапленого для комунально-побутового споживання та промислових цілей,

електричної енергії

положення пунктів **1 і 2 частини другої статті 16 Закону замовником не застосовуються.**

**Тобто під час проведення відкритих торгів на закупівлю вищезазначених предметів закупівель за Особливостями замовник не може вимагати:**

наявності в учасника процедури закупівлі обладнання, матеріально-технічної бази та технологій;

наявності в учасника процедури закупівлі працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід.

Оскільки зміни не торкнулися норми пунктів 3–4 частини 2 статті 16 Закону, під час проведення за Особливостями відкритих торгів на закупівлю **твердого палива, бензину, дизельного пального, природного газу, газу скрапленого для автомобільного**

## **транспорту, газу скрапленого для комунально-побутового споживання та промислових цілей, електричної енергії замовник може вимагати:**

наявність документально підтвердженого досвіду виконання аналогічного (аналогічних) за предметом закупівлі договору (договорів);

наявність фінансової спроможності, яка підтверджується фінансовою звітністю.

**Важливо!** У разі здійснення закупівель за вищезазначеними предметами, які визначені абзацом 1 пункту 29 Особливостей, **замовники не можуть встановлювати вимоги до предмета закупівлі, що не передбачені відповідним національним стандартом** (за наявності національного стандарту для відповідного предмета закупівлі).

## **Висновки**

Таким чином, з Особливостей випливає, що замовники при проведенні процедури закупівлі з урахуванням Особливостей:

можуть не застосовувати положення статті 16 Закону **до товару, але рекомендуємо хоча б один критерій встановлювати;**

зобов'язані застосовувати положення статті 16 Закону **до послуг або робіт;**

при проведенні відкритих торгів щодо закупівлі **твердого палива, бензину, дизельного пального, природного газу, газу скрапленого для автомобільного транспорту, газу скрапленого для комунально-побутового споживання та промислових цілей, електричної енергії не можуть вимагати** наявності в учасника процедури закупівлі обладнання, матеріально-технічної бази та технологій та / або наявності в учасника процедури закупівлі працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід. При цьому не можна встановлювати вимоги до предмета закупівлі, що не передбачені відповідним національним стандартом (у разі наявності національного стандарту для відповідного предмета закупівлі);

при проведенні відкритих торгів щодо закупівлі **твердого палива, бензину, дизельного пального, природного газу, газу скрапленого для автомобільного транспорту, газу скрапленого для комунально-побутового споживання та промислових цілей, електричної енергії можуть вимагати** наявність документально підтвердженого досвіду виконання аналогічного (аналогічних) за предметом закупівлі договору (договорів) та / або наявність фінансової спроможності, яка підтверджується фінансовою звітністю. При цьому не можуть



установлювати вимоги до предмета закупівлі, що не передбачені відповідним національним стандартом (за наявності національного стандарту для відповідного предмета закупівлі).

Читайте також:

**«Набули чинності Особливості: вносити зміни до Положення про уповноважену особу? Призначити наново уповноважену?»**;

**«Відповіді на шість популярних запитань за Постановою про особливості від 12.10.2022 № 1178»**;

**«Чи потрібний перелік з обсягами закупівель, якщо закуповуємо по Особливостях?»**;

**«Шість порад уповноваженій особі щодо закупівлі газу»**.