

# Три рецепти успішного завершення 2021 року

Кінець року — гаряча пора у сфері публічних закупівель: треба відзвітувати про виконане, подбати, аби було з чим зустрічати рік прийдешній, а ще визначитися з тим, хто і як проводитиме публічні закупівлі у 2022! Як успішно завершити поточний рік та з легкістю розпочати прийдешній — рецепти успіху розкриваємо на сторінках журналу «Радник в сфері державних закупівель».

## 1. Навести лад з тендерним комітетом

У 2022 році закінчується дія строкової норми — пункту 4 Прикінцевих та перехідних положень Закону України «Про публічні закупівлі» (далі — Закон, Закон про закупівлі), яка дозволяє замовникам до 01.01.2022 утворювати тендерний комітет (комітети) для організації та проведення процедур закупівель.

Насамперед з'ясуймо питання: 01.01.2022 закупівельна громадськість працює ще по старим правилам чи вже по новим? Свого часу Мін'юст у листі [від 15.06.2020 р. № 26245/14036-33-20/8.1.2](#) «Щодо неоднакового застосування прийменників «до» і «по» на позначення кінцевої календарної дати та прийменника «до» в поєднанні з числівниково-іменниковою формою» однозначно роз'яснив, що прийменники «до» і «по» визначають кінцеву календарну дату чинності чи виконання чого-небудь, проте вони розрізняються сферами свого використання: «до» закріплений за офіційно-діловим стилем, а «по» — за розмовним. Аналогічну позицію висловив і Верховний Суд у постановках від 25.04.2018 у справах № [803/350/17](#) та № [815/4720/16](#) із посиланням на Європейську конвенцію про обчислення строків від 16.05.1972 р. Таким чином, відповідно до загальновизнаних правил вживання прийменника «до» вказівку на дату у пункті 4 Прикінцевих та перехідних положень Закону щодо права замовників утворювати тендерні комітети слід читати (розуміти) як «до 01.01.2022 включно», а отже нові правила запрацюють з наступного дня, тобто з 02.01.2022. Разом з тим Мінекономіки наполегливо вважає, що повномасштабний запуск роботи уповноважених осіб має відбутися саме 01.01.2022. Яку позицію зайняти — «як правильно» чи «як вважає Мінекономіки» — кожен замовник мусить вирішити самостійно.

Отже, з 02.01.2022 має на повну запрацювати стаття 11 Закону, згідно з частиною 1 якої відповідальною за організацію та проведення процедури закупівлі / спрощеної закупівлі є уповноважена особа. А це означає, що з **02.01.2022 організація та проведення публічних закупівель мали б повністю перейти до відання уповноважених осіб**. Принаймні, саме так бачить організацію закупівель у 2022 р. Мінекономіки. А от серед замовників закупівель такої єдності немає. Річ у тім, що Закон не містить прямої вказівки на обов'язок замовників ліквідувати тендерні комітети. Так само у Законі немає прямої

вказівки на те, що з 02.01.2022 припиняються повноваження тендерних комітетів, створених відповідно до пункту 4 Прикінцевих та перехідних положень цього Закону. То що робити з існуючими тендерними комітетами? Запропонуємо кілька можливих варіантів.

### **Варіант 1. Ліквідувати тендерний комітет**

Обираючи цей варіант, замовнику слід визначитися з тим, хто і як завершуватиме вже розпочаті процедури закупівель, а також звітуватиме про виконання договорів про закупівлю, що були укладені за результатами процедур, проведених тендерним комітетом. Особу увагу слід приділити питанню діловодства, а саме – упорядкуванню документів тендерного комітету та їх передачі (виключно за описом!) відповідній уповноваженій особі чи структурному підрозділу, на якого буде покладено функції зберігання документів тендерного комітету до передачі в архів замовника.

Все про діловодство у сфері закупівель читайте в електронній книзі [“Життєвий цикл документів з питань публічних закупівель”](#).

### **Варіант 2. Реорганізувати тендерний комітет у дорадчий орган**

Будь-який замовник вправі створювати постійні чи тимчасові внутрішні дорадчі органи (поза затвердженою структурою). В одних випадках створення таких дорадчих органів, як і їх повноваження, певною мірою врегульовані законодавством (наприклад, комісія з проведення службового розслідування чи конкурсна комісія), в інших – це питання вирішується виключно на власний розсуд керівника відповідної організації. Відтак замовник вправі реорганізувати раніше створений тендерний комітет у такий дорадчий орган, присвоївши йому будь-яку назву: хоч тендерний комітет, хоч комісія з розгляду спірних питань у сфері закупівель, хоч закупівельна рада і т.д. Повноваження такого органу визначатимуться у відповідному положенні (регламенті тощо), що затверджується рішенням самого замовника. При цьому замовник не мусить обмежувати роботу дорадчого органу (незалежно від назви) лише тими аспектами, що відображені у частинах 11 та 12 статті 11 Закону про закупівлі.

Перевага в тому, що такий тендерний комітет можна залучити до вирішення будь-яких питань публічних закупівель, а недолік — рішення такого «дорадчого органу» завжди матимуть лише дорадчий, рекомендаційний характер, а отже, уповноважена особа не зможе розділити з таким тендерним комітетом відповідальність за прийняті рішення.

Цей варіант стане у пригоді тим замовникам, що прагнуть повної самостійності уповноважених осіб.

У разі реорганізації тендерного комітету замовнику слід одночасно вирішити питання подальшого здійснення виплат за виконання обов’язків члена тендерного комітету, порядку завершення розпочатих закупівель і звітування за існуючими, а також згадане вище питання організації діловодства.

### **Варіант 3. Не змінювати взагалі нічого**

Як зазначалося вище, Закон про закупівлі не містить прямої вказівки на припинення повноважень раніше створених тендерних комітетів, ані обов'язку замовника їх ліквідувати. Відтак і відповідальності для замовника чи його керівника, які залишать усе «як є» – також не передбачено. Електронна система закупівель теж не містить якихось бар'єрів для функціонування тендерних комітетів. А штрафи за частинами 1-4 статті 164-14 КупАП розраховані не лише на уповноважених осіб, але й на службових (посадових) осіб замовника (а отже збереження тендерних комітетів не розглядатиметься як спосіб ухилення від адміністративної відповідальності).

Зрозуміло, що **Мінекономіки та Держаудитслужба цей підхід не підтримають**. Однак прямі санкції таким замовникам не загрожують, бо ні в КУпАП, ні в будь-якому іншому законі немає підходящого складу правопорушення. На чинність договорів про закупівлю спірність повноважень тендерного комітету також не вплине. Разом з тим цей варіант не підійде тим замовникам, чиї вищестоящі органи/засновники мають іншу точку зору на організацію закупівель, адже саме вищестоящий орган/засновник може змусити підлеглу організацію прийняти відповідне рішення (чи то через дисциплінарний вплив на керівника, чи то напряду, скасувавши наказ підлеглої організації).

#### **Варіант 4. Тендерний комітет не ліквідувати, а натомість усіх його членів додатково призначити уповноваженими особами**

Цей варіант дозволить і зберегти колективну відповідальність (як у варіанті 3), і водночас виконати вимогу частини 1 статті 11 Закону щодо організації закупівель саме уповноваженими особами.

При цьому співвідношення колективної та індивідуальної роботи в організації закупівель може бути різним. Наприклад, замовник може встановити, що найважливіші рішення з питань закупівель (наприклад, вибір виду закупівлі, проведення переговорів, затвердження тендерної документації та будь-яких змін тощо) або приймаються уповноваженою особою, відповідальною за проведення конкретної закупівлі, лише після та за умови попереднього погодження (схвалення) таких рішень і проєктів відповідних документів на засіданні тендерного комітету, або ж взагалі вирішуються лише колегіально (тобто рішенням тендерного комітету), а завдання уповноваженої особи, за якою закріплена визначена закупівля, – лише відобразити таке колегіальне рішення в електронній системі закупівель.

Та який би варіант не вибрав замовник, **слід подбати про проходження тестування на вебпорталі Prozorro** для усіх чинних чи потенційних уповноважених осіб.

**Зверніть увагу:** пройти тестування може абсолютно будь-яка особа, незалежно від займаної посади та (не)виконання обов'язків уповноваженої особи. Єдине, що потрібно для проходження тестування, – це електронний підпис, за допомогою якого відбувається ідентифікація особи.

## 2. Продовжити дію договорів про закупівлю до 20 %

Щороку більшість замовників, насамперед з числа бюджетних установ, потрапляє у капкан, коли кошторису на наступний рік ще немає, асигнування розпорядникам не доведені, дія договору про закупівлю закінчується, а потреба в товарах, роботах чи послугах нікуди не зникає.

Щоб забезпечити безперервність задоволення потреб замовника, частина 6 статті 41 Закону дозволяє продовжувати дію договору про закупівлю на строк, достатній для проведення процедури закупівлі / спрощеної закупівлі на початку наступного року, в обсязі, що не перевищує 20 % суми, визначеної в початковому договорі про закупівлю, укладеному в попередньому році, якщо видатки на досягнення цієї цілі затверджено в установленому порядку.

### **Пам'ятайте про головні правила продовження дії договору до 20 %:**

на підставі частини 6 статті 41 Закону продовжується дія саме договору про закупівлю, тобто договору, укладеного за результатами процедури закупівлі, спрощених закупівель;

дія договору про закупівлю може бути продовжена на строк, достатній для проведення процедури закупівлі / спрощеної закупівлі на початку наступного року. Це означає: якщо замовник не має наміру проводити ані процедуру закупівлі, ані спрощену закупівлю, то він не має права покрити потребу лише в результаті продовження дії раніше укладеного договору про закупівлю на 20 %. Якщо така потреба не перевищує ціновий поріг для спрощених закупівель, тобто є меншою за 50 тис. грн, то правильним є укласти новий договір без застосування електронної системи закупівель — навіть з тим самим постачальником, з яким було укладено попередній договір про закупівлю, а не продовжувати дію такого (попереднього) договору про закупівлю;

кількість договорів про закупівлю, дію яких може бути продовжено на підставі частини 6 статті 41 Закону, у тому числі й з однаковими предметами закупівлі, не обмежується. Так, Закон про закупівлі забороняє поділ предмета закупівлі, лише якщо в результаті такого поділу замовник ухилиться від проведення процедури закупівлі чи застосування інших положень цього Закону. В усіх інших випадках замовник вільний ділити предмет закупівлі на власний розсуд, наприклад оголосивши кілька окремих процедур або ж виділивши у складі процедури окремі лоти. Керуючись частиною 6 статті 41 Закону, замовник вправі продовжити дію кожного з таких договорів про закупівлю. Наприклад, управління освіти оголосило закупівлю кейтерингових послуг для трьох різних шкіл, поділивши предмет закупівлі

на три відповідні лоти; у кожному з лотів свій переможець, а отже, у такого замовника буде три різних договори про закупівлю тих самих кейтерингових послуг; після завершення різдвяних канікул годувати треба буде учнів в усіх трьох школах, тож очевидно, що замовник вправі та повинен продовжити на підставі частини 6 статті 41 Закону дію усіх трьох договорів про закупівлю;

20 % рахують від загальної ціни договору про закупівлі у тій його редакції, що була оприлюднена за результатами аукціону, **без урахування будь-яких змін** (як на збільшення, так і на зменшення початкової ціни договору), що були в поточному році. Зверніть увагу на умови договору про закупівлю, що зазнають змін у разі застосування частини 6 статті 41 Закону: 1) строк дії договору про закупівлю, що продовжується; 2) загальна ціна договору про закупівлю, що збільшується в межах 20 % першочергово визначеної суми в цьому договорі про закупівлю; 3) обсяг відповідного товару, роботи чи послуги, що закуповується для потреб наступного року. Усі інші умови, у тому числі щодо якості, комплектності та ціни за одиницю продукції, залишаються незмінними (однак можуть бути змінені в загальному порядку з урахуванням положень частини 5 статті 41 Закону та відповідно до умов самого договору про закупівлю);

замовнику, який є бюджетною установою, варто продовжувати дію договору про закупівлю до 20 % лише за наявності затвердженого кошторису (хоча б тимчасового), а замовник-підприємство, що витрачає власні (не бюджетні) кошти, може укласти відповідну додаткову угоду й без затвердженого фінансового плану. Водночас навіть у ситуації, коли надворі 30 грудня, а в замовника — бюджетної установи немає навіть тимчасового кошторису, можна правомірно продовжити строк дії договору про закупівлю. Для цього достатньо укласти 2 різні додаткові угоди: першою додатковою угодою передбачити лише продовження строку дії договору про закупівлю на час, достатній для проведення процедури закупівлі / спрощеної закупівлі на початку наступного року (ця угода має набрати чинності до завершення строку дії основного договору про закупівлю); другою додатковою угодою слід збільшити ціни договору про закупівлю до 20 % від суми, зазначеної в основному договорі, і ця додаткова угода має набрати чинності не раніше «дня затвердження видатків на досягнення цієї цілі», тобто не раніше затвердження принаймні тимчасового кошторису. Власне, замість двох додаткових угод можна укласти й одну загальну, однак з визначенням різних моментів набрання чинності окремими положеннями такої додаткової угоди. Приклади таких додаткових угод завантажуйте з порталу RADNUK.COM.UA з розділу [«Зразки документів»](#) — [«Зразки документів замовникам»](#) — «Додаткові угоди»;

внести зміни можна лише до чинного договору про закупівлю, а тому додаткову угоду про продовження дії договору про закупівлю слід укласти, допоки строк дії



такого договору про закупівлю не закінчився.

Детальніше читайте у статті [«Чотири з половиною умови правомірною продовження дії договору про закупівлю на 20 %»](#).

Дія договору, укладеного відповідно до статті 3 Закону без застосування електронної системи закупівель (далі — ЕСЗ), також може бути продовжена — за загальними правилами, встановленими Цивільним та [Господарським](#) кодексами України, однак лише в межах відповідних цінових порогів: до 50 тис. грн для договорів, укладених відповідно до частини 3 статті 3 Закону, та в межах сум, зазначених у частині 1 статті 3 Закону, — для договорів, укладених відповідно до частини 7 статті 3 Закону. Водночас продовження дії такого договору не може бути інструментом для ухилення від застосування спрощених закупівель чи процедур закупівель.

Дія договорів, на які не поширюється дія Закону (частини 5 та 6 статті 3 Закону), продовжується на розсуд їх сторін за загальними правилами, встановленими Цивільним та Господарським кодексами України.

### **3. Відзвітувати про виконання договорів про закупівлю**

Чинна редакція Закону надає замовнику 20 робочих днів для оприлюднення в ЕСЗ звіту про виконання договору про закупівлю (тобто такого, що укладений за підсумками процедури закупівлі чи спрощеної закупівлі), які відраховуються:

або з дня виконання сторонами договору про закупівлю (причому незалежно від того, коли таке виконання відбулося: протягом строку дії договору про закупівлю чи після його завершення). До речі, щоб не втрапити у незручну ситуацію, коли договір про закупівлю виконується після спливу строку його дії, рекомендуємо завжди включати до проєкту договору про закупівлю застереження, що цей договір діє протягом визначеного в ньому строку, однак в будь-якому випадку до повного виконання сторонами своїх зобов'язань;

або з дня розірвання договору про закупівлю.

Детальніше читайте у статті [«Звітуємо про закупівлі 2020 року без помилок»](#).

Якщо договір укладається відповідно до вимог Закону про закупівлі, однак без застосування процедур чи спрощених закупівель, то замовник звітує в ЕСЗ лише про укладення цього договору, а про виконання — ні.

Щодо договорів, на які не поширюється дія Закону про закупівлі (частини 5 та 6 статті 3 Закону), жодні звіти (як і плани) в ЕСЗ взагалі не публікуються.

Що стосується COVID-закупівель, то про виконання цих договорів замовники звітують за

правилами, встановленими для звичайного договору про закупівлю.

Наостанок для вашої зручності ми склали таблицю щодо звітування про публічні закупівлі.

Таблиця

<b>№ з/п</b>	<b>Вид публічної закупівлі</b>	<b>Норма Закону</b>	<b>Коли та як звітуємо в ЕСЗ</b>
1.	Договори про закупівлю (тобто укладені за результатами процедур закупівель та / або спрощених закупівель)	Пункт 12 частини 1 статті 10 Закону	Звіт про виконання договору про закупівлю публікується в ЕСЗ протягом 20 робочих днів з дня виконання сторонами договору про закупівлю або закінчення строку дії договору про закупівлю, за умови його виконання сторонами, або його розірвання.
2.	Договори, укладені відповідно до частин 3 та 7 статті 3 Закону без застосування ЕСЗ	Стаття 19 Закону	Звіт подається лише про укладення такого договору. Про виконання договору замовник звітувати не зобов'язаний.
3.	Договори, укладені відповідно до частин 5 та 6 статті 3 Закону (договори, на які не поширюється дія Закону)	Частини 5 та 6 статті 3 Закону	Жоден звіт в ЕСЗ не публікується.

4.	Договори про COVID-закупівлі, укладені як до, так і після набрання чинності Законом України від 01.07.2021 № 1599-IX «Про внесення змін до розділу Х “Прикінцеві та перехідні положення” Закону України “Про публічні закупівлі” щодо виключення можливості здійснення закупівель без використання електронної системи закупівель»	Пункт 3 <sup>1</sup> розділу Х Прикінцеві та перехідні положення, пункт 12 частини 1 статті 10 Закону	Звіт про виконання договору про закупівлю публікується в ЕСЗ протягом 20 робочих днів з дня виконання сторонами договору про закупівлю або закінчення строку дії договору про закупівлю, за умови його виконання сторонами, або його розірвання.
----	--	---	--

Ще більше корисної закупівельної інформації читайте на порталі [RADNUK.COM.UA](http://RADNUK.COM.UA) у статтях:

**«Чи може замовник працювати без уповноваженої особи? Так, і ми покажемо, за яких умов»;**

**«Призначення уповноваженої особи на відокремлених підрозділах та їх співпраця з головним підприємством»;**

**«Роз’яснення від Мінекономіки щодо тестування уповноважених осіб та переходу від тендерного комітету до уповноважених осіб».**