



*«Не советуй угодное, советуй лучшее»
Солон, древнегреческий философ*

Вопросы приобретения ТРУ недропользователями

**Ерлан Галиев
Партнер Группы MinTax
Адвокат**



Min Tax



Основные документы, регулирующие порядок закупа ТРУ

- ✓ **Закон Республики Казахстан «О недрах и недропользовании» от 24 июня 2010 года № 291-IV ЗРК (Закон о недрах);**
- ✓ **Правила приобретения товаров, работ и услуг при проведении операций по недропользованию, утвержденные постановлением Правительства Республики Казахстан от 28 ноября 2007 года № 1139 (Правила закупок недропользователями).**



Понятие Заказчиков

Согласно Правилам закупок недропользователями

Заказчик - недропользователь или уполномоченное лицо недропользователя, а также субподрядчик, осуществляющие приобретение ТРУ в соответствии с Правилами закупок недропользователями (п. 3 Правил закупок недропользователями);



Способы осуществления закупок

Выбор поставщика осуществляется следующими способами:

- 1) открытый конкурс;
- 2) запрос ценовых предложений;
- 3) из одного источника;
- 4) через систему электронных закупок;
- 5) через товарные биржи.

Особенности

Согласно Закону о госзакупках

Конкурс может проводиться с использованием двухэтапных процедур.
(пп. 1, п. 1, ст. 12 Закона о госзакупках).

Согласно Правилам Фонда

Проведения тендера может осуществляться открытым и закрытым способами с использованием двухэтапных процедур.
(пп. 1, п. 17 Правил Фонда).



Суммовые ограничения при осуществлении закупок

Согласно Правилам закупок недропользователями

Способ запроса ценовых предложений применяется только в случае, если годовой объем закупок определенного товара либо определенной работы, услуги в стоимостном выражении не превышает 4 000 кратного размера МРП (п. 75 Правил закупок недропользователями).



Случаи, когда положения о закупках не применяются

Согласно Правилам закупок недропользователями

Действие Правил закупок недропользователями не распространяется на заказчиков:

- ✓ осуществляющих приобретение ТРУ при проведении операций по общераспространенным полезным ископаемым;
- ✓ осуществляющих приобретение ТРУ в соответствии с законодательством РК, регулирующим государственные закупки;
- ✓ юридических лиц, обладающих правом недропользования, пятьдесят и более процентов голосующих акций (долей участия) которых прямо или косвенно принадлежат национальному управляющему холдингу.
(п. 2 Правил закупок недропользователями).



Квалификационные требования и основания для отклонения заявки

Согласно Правилам закупок недропользователями

При проведении закупок способом открытого конкурса к потенциальному поставщику предъявляются следующие квалификационные требования:

- ✓ обладать правоспособностью (для юридических лиц), гражданской дееспособностью (для физических лиц);
- ✓ являться платежеспособным;
- ✓ не подлежать процедуре банкротства или ликвидации.

Не допускается установление квалификационных требований, не предусмотренных настоящим пунктом.

(п. 8 Правил закупок недропользователями)



Проблемные вопросы при осуществлении закупок ТРУ

1. Установление завышенных требований в конкурсной документации

Например, для аудиторских компаний устанавливаются следующие требования:

- ✓ наличие не менее 10 сертифицированных специалистов, имеющих профессиональную квалификацию CPA, ACCA, CA, ASA; наличие квалификации не учитывает казахстанскую специфику, например, требуемые сертификаты не являются подтверждением знания законодательства РК, в том числе налогового законодательства РК.
- ✓ наличие аудиторов обладающих экспертными знаниями в области образования и здравоохранения;
- ✓ иные требования не соответствующие законодательству РК.



2. Не допущение к участию в конкурсах по несущественным основаниям

- ✓ наличие ошибки, опечатки, описки в заявке или приложенных документах;
- ✓ не указание информации (о банковских реквизитах, РНН, номеров свидетельств и др. информации) в формах представленных документов;
- ✓ указание аббревиатуры, вместо полного наименования (например ТОО, АО);
- ✓ иные несущественные основания.



Требования к проведению закупок недропользователями

1. При приобретении ТРУ, за исключением приобретения ТРУ через товарные биржи, объявление о проведении закупок, протоколы вскрытия конкурсных заявок, допуска к участию в конкурсе, подведения итогов подлежат обязательному размещению в реестре ТРУ, используемых при проведении операций по недропользованию, и их производителей, объявления о проведении закупок и об их итогах - обязательному опубликованию в периодических печатных изданиях, публикуемых не реже 3 раз в неделю и распространяемых на территории РК, на казахском и русском языках.



Требования к проведению закупок недропользователями

2. Недропользователи и их подрядчики, а также лица, уполномоченные недропользователями осуществлять закуп ТРУ при проведении операций по недропользованию в РК, обязаны осуществлять процедуры, связанные с приобретением ТРУ, на территории РК.
3. Расходы по приобретению ТРУ, используемых при проведении операций по недропользованию, по результатам конкурса, состоявшегося вне территории РК, или приобретенных в нарушение установленного Правительством РК порядка приобретения ТРУ при проведении операций по недропользованию, исключаются из расходов, учитываемых компетентным органом в качестве исполнения недропользователем контрактных обязательств.



Требования к проведению закупок недропользователями

Указанные требования не распространяются на:

- 1) недропользователей, осуществляющих операции по разведке или добыче общераспространенных полезных ископаемых;
- 2) недропользователей, приобретающих товары, работы и услуги в соответствии с законодательством Республики Казахстан о государственных закупках;
- 3) юридических лиц, обладающих правом недропользования, пятьюдесятью и более процентами акций (долей участия) которых прямо или косвенно владеет национальный управляющий холдинг.

(ст. 77 Закон о недрах)



Санкции за несоблюдение правил закупок ТРУ недропользователями

Согласно Правилам закупок недропользователями

Имеется риск исключения компетентным органом из расходов, учитываемых в качестве исполнения недропользователем контрактных обязательств, расходов недропользователя на приобретение ТРУ, осуществленные с нарушением Правил закупок недропользователями.

(п. 6, ст. 77 Закона о недрах)

В случае нарушения требований Правил закупок недропользователями в ходе приобретения ТРУ при проведении операций по недропользованию, любой потенциальный поставщик приобретаемых ТРУ вправе обжаловать действия заказчика в соответствии с законодательством РК .

(п. 134 Правил закупок недропользователями)

Поддержка казахстанских производителей

Недропользователь обязан:

- ✓ обязательно привлекать казахстанских производителей РУ при проведении операций по недропользованию, включая использование воздушного, железнодорожного, водного и других видов транспорта, если эти услуги соответствуют стандартам, ценовым и качественным характеристикам однородных работ и услуг, оказываемых нерезидентами РК;
 - ✓ при проведении операций по недропользованию отдавать предпочтение казахстанским кадрам;
 - ✓ ежеквартально не позднее пятнадцатого числа месяца, следующего за отчетным периодом, представлять в компетентный орган по утвержденным Правительством РК формам и порядку отчеты о приобретенных ТРУ и об исполнении обязательств по казахстанскому содержанию в кадрах;
 - ✓ ежегодно не позднее пятнадцатого числа месяца, следующего за отчетным периодом, представлять компетентному органу отчет об исполнении обязательств по казахстанскому содержанию в кадрах.
- (ст. 76 Закона О недрах)



Поддержка казахстанских производителей

При проведении операций по недропользованию в РК недропользователь, а также его подрядчики обязаны в соответствии с требованиями Закона о недрах приобретать ТРУ у казахстанских производителей при условии их соответствия требованиям проектного документа и законодательства РК о техническом регулировании.

Организатор конкурса по приобретению ТРУ при определении победителя конкурса условно уменьшает цену конкурсной заявки участников конкурса - казахстанских производителей на 20 процентов.

Информация, касающаяся исполнения контрактных обязательств в части казахстанского содержания, о планировании и проведении недропользователем закупок ТРУ, а также затратах на обучение казахстанских специалистов и расходах на социально-экономическое развитие региона и развитие его инфраструктуры, не является конфиденциальной.

(ст. 78 Закона О недрах)



Казахстанское содержание при закупке ТРУ

По ранее заключенным контрактам на недропользование с государственными органами стороны обязаны руководствоваться установленными Законом о недрах требованиями в части унификации терминологии, предоставления информации о казахстанском содержании в кадрах, казахстанском содержании в ТРУ, рассчитанном в соответствии с единой методикой расчета организациями казахстанского содержания при закупках ТРУ, о планируемых и фактически произведенных закупках ТРУ, в порядке и по формам, утверждаемым компетентным органом.
(п. 3 ст. 129 Закона о недрах)

Расчет казахстанского содержания при закупке товаров, работ и услуг производится согласно Единой методике расчета организациями казахстанского содержания при закупке товаров, работ и услуг», утвержденной постановлением Правительства РК от 20.09.2010 года № 964 (Единая методика).



Казахстанское содержание при закупке ТРУ

Единая методика расчета предназначена для расчета казахстанского содержания при закупке ТРУ:

- ✓ государственными органами согласно Закону РК «О государственных закупках» от 21 июля 2007 года;
- ✓ компаниями, 50% и более акций которых прямо или косвенно принадлежат АО «ФНБ «Самрук-Казына»;
- ✓ недропользователями согласно Правилам приобретения ТРУ при проведении операций по недропользованию, утвержденных Постановлением Правительства РК от 28 ноября 2007 года;
- ✓ организациями, закупки ТРУ которых подлежат мониторингу казахстанского содержания, в соответствии с перечнем, утвержденным Правительством РК;
- ✓ концессионерами.

(п. 2 Единой методики)

Казахстанское содержание при закупке ТРУ

Расчет казахстанского содержания (КС_Т) в договоре на поставку товаров, производится по формуле:

$$КС_{Т} = 100\% \times \left(\sum_{i=1}^n СТ_i \times К_i \right) / S,$$

где:

n - общее количество товаров, закупленных поставщиком в целях исполнения договора о закупках как напрямую, так и посредством заключения договоров субподряда;

i - порядковый номер товара;

$СТ_i$ - стоимость i -ого товара;

$К_i$ - доля казахстанского содержания в товаре, указанная в сертификате «СТ-КЗ»;

$К_i = 0$, в случае отсутствия сертификата «СТ-КЗ»;

S - общая стоимость договора о закупке товаров.

Позиция государственных органов

В соответствии с пунктом 6 Единой методики, под коэффициентом CT_i необходимо понимать фактически оплаченную сумму товаров, работ за отчетный период. Таким образом, если договором предусмотрена равномерная поэтапная оплата, то необходимо использовать фактически оплаченную сумму за отчетный период.

Исходя из смысловой нагрузки определения коэффициента S пункта 6 Единой методики, под словами «закупленных заказчиком» необходимо понимать, как сумму, фактически оплаченную заказчиком.



Казахстанское содержание при закупке ТРУ

Проблемные вопросы казахстанского содержания при закупке ТРУ недропользователями

- ✓ Отсутствие в Казахстане некоторых необходимых ТРУ;
- ✓ Низкое качество отечественных ТРУ, которые, по мнению многих недропользователей, не соответствуют мировым стандартам и/или требованиям безопасности;
- ✓ Дефицит кадров по соответствующим специальностям.





*«Не советуй угодное, советуй лучшее»
Солон, древнегреческий философ*

Благодарим за внимание!