

ЕКСПЕРТНИЙ ВИСНОВОК
до проєкту Закону України «Про внесення змін до Закону України
«Про Антимонопольний комітет України» та деяких інших законодавчих актів
України щодо вдосконалення системи органів Антимонопольного комітету»
(реєстр. № 3132 від 27.02.2020)

Проєкт Закону України «Про внесення змін до Закону України «Про Антимонопольний комітет України» та деяких інших законодавчих актів України щодо вдосконалення системи органів Антимонопольного комітету» (реєстр. № 3132 від 27.02.2020), поданий народним депутатом України Підласою Р. А. (далі – Законопроект).

Законопроектом пропонується внести зміни до Закону України «Про Антимонопольний комітет України», Закону України «Про державну службу» та Закону України «Про запобігання корупції» в частині зміни механізму роботи Антимонопольного комітету України (далі – АМКУ), як органу оскарження у сфері публічних закупівель. Зокрема, для досягнення цієї мети у Законопроекті передбачається утворити в АМКУ Комісію (Комісії) з розгляду скарг про порушення законодавства у сфері публічних закупівель у складі не менше трьох уповноважених з розгляду скарг про порушення законодавства у сфері публічних закупівель, яких призначати у порядку, передбаченому для призначення державних уповноважених АМКУ.

Також, прийняття Законопроекту забезпечить створення правових умов для ефективного виконання АМКУ своїх повноважень, що безпосередньо сприятиме ефективному захисту прав та охоронюваних законом інтересів суб'єктів господарювання» (пункт 7 пояснювальної записки до Законопроекту).

Розглянувши Законопроект та позиції інших органів виконавчої влади, вважаємо за доцільне висловити щодо його змісту наступні зауваження.

Слід відмітити, що основна частина положень Законопроекту повторює за змістом положення проєкту Закону України «Про внесення змін до деяких законів України щодо конкуренційно-антимонопольну реформу» (реєстраційний № 2730 від 14.01.2020) (далі – Законопроект 2730) та альтернативного до нього проєкту Закону України «Про внесення змін до деяких законів України щодо конкуренційно-антимонопольну реформу» (реєстраційний № 2730-2 від 31.01.2020). У той же час, Законопроект 2730 є комплексним та передбачає проведення конкуренційно-антимонопольної реформи, яка має на меті підвищення ефективності системи розвитку та захисту економічної конкуренції, як рушійної сили розвитку економіки України, а також охоплює, у тому числі, зміну державно-правового дизайну АМКУ.

Варто зазначити, що Законопроект не узгоджується із Законом України «Про публічні закупівлі» в частині функціонування утворених АМКУ як органу оскарження у

ДОКУМЕНТ СЕД Мінекономіки АСКОД

Сертифікат 58E2D9E7F900307B040000007CF72E0074EE8200

Підписувач Петрашко Ігор Ростиславович

Дійсний з 30.03.2020 0:00 по 30.03.2022 0:00

Мінекономіки



іення

3712-01/22014-01 від 01.04.2020



законодавства у сфері публічних закупівель (діюча норма) та запропонованої Законопроектом Комісії (Комісій) з розгляду скарг про порушення законодавства у сфері публічних закупівель.

Так, підпунктами 2 та 3 пункту 1 розділу I Законопроекту пропонується внести зміни до частини шостої статті 6 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» (далі – Закон) та доповнити Закон новою статтею 6-1, якими передбачається існування, крім адміністративних колегій АМКУ, також Комісій з розгляду скарг про порушення законодавства у сфері публічних закупівель, а також визначаються їх повноваження.

Проте, частиною другою статті 2 Закону України «Про публічні закупівлі» встановлено, що умови, порядок та процедури закупівель товарів, робіт і послуг регулюються виключно Законом України «Про публічні закупівлі» та/або Законом України «Про особливості здійснення закупівель товарів, робіт і послуг для гарантованого забезпечення потреб оборони», крім випадків, передбачених Законом України «Про публічні закупівлі», і не можуть встановлюватися або змінюватися іншими законами України, крім законів, що містять виключно норми щодо внесення змін до Закону України «Про публічні закупівлі» та/або до Закону України «Про особливості здійснення закупівель товарів, робіт і послуг для гарантованого забезпечення потреб оборони».

Також, абзацом другим частини третьої статті 7 Закону України «Про публічні закупівлі» встановлено, що АМКУ та Рахункова палата України здійснюють контроль у сфері публічних закупівель у межах своїх повноважень, визначених Конституцією та законами України.

Водночас частиною третьою статті 8 Закону України «Про публічні закупівлі» встановлено, що АМКУ як орган оскарження з метою неупередженого та ефективного захисту прав та законних інтересів осіб, пов'язаних з участю у процедурах закупівлі, утворює постійно діючу адміністративну колегію (колегії) з розгляду скарг про порушення законодавства у сфері публічних закупівель. Рішення постійно діючої адміністративної колегії (колегій) приймаються від імені АМКУ.

Порядок діяльності постійно діючої адміністративної колегії (колегій) встановлюється відповідно до Закону, якщо інше не встановлено Законом України «Про публічні закупівлі».

Однак, Законопроектом не вносяться зміни до Закону України «Про публічні закупівлі» в частині діяльності АМКУ як органу оскарження, а отже запропоновані в Законопроекті зміни суперечать нормам Закону України «Про публічні закупівлі».

Крім того, Законом встановлено, що державний уповноважений АМКУ здійснює інші повноваження, передбачені, зокрема, Законом України «Про публічні закупівлі» (пункт 20 статті 16). Разом з цим, у Законопроекті пропонується повноваження державного уповноваженого АМКУ покласти на уповноважених з розгляду скарг про

порушення законодавства у сфері публічних закупівель, при цьому не вносяться відповідні зміни до статті 16 Закону.

Крім того, Законопроект не визначено правовий статус уповноважених з розгляду скарг у сфері публічних закупівель. Законопроект визначає, що уповноважені з розгляду скарг у сфері публічних закупівель призначаються та звільняються у порядку призначення та звільнення державних уповноважених АМКУ, встановленому цим Законом, у складі не менше семи осіб. При цьому, відповідно до частини першої статті 11 Закону державні уповноважені АМКУ призначаються на посади за поданням Прем'єр-міністра України, яке вноситься на підставі пропозицій Голови АМКУ, та звільняються з посад Президентом України. При цьому, повноваження Президента України вичерпно передбачені у Конституції України (п. 31 ч. 1 ст. 106) і не можуть бути розширені шляхом надання йому додаткових повноважень на підставі закону. Акцентуємо увагу на висновку Конституційного Суду України від 16 грудня 2019 року № 7-в/2019 у справі № 2-249/2019(5581/19) в частині повноважень Президента України.

Варто зазначити, що Закон України «Про публічні закупівлі» викладено в новій редакції, яка вводиться в дію 19 квітня 2020 року. Так згідно з пунктом 1 розділу X «Прикінцеві та перехідні положення» Закону України «Про внесення змін до Закону України «Про публічні закупівлі» та деяких інших законодавчих актів України щодо вдосконалення публічних закупівель», прийнятого 19 вересня 2019 року № 114-IX (далі – Закон № 114-IX), цей Закон набирає чинності з дня, наступного за днем його опублікування, та вводиться в дію через шість місяців з дня його опублікування, крім розділу VI, який вводиться в дію через 12 місяців з дня його опублікування.

Також слід враховувати, що підпунктом 16 пункту 7 розділу X «Прикінцеві та перехідні положення» Закону № 114-IX передбачено внесення змін до Закону України «Про Антимонопольний комітет України» з метою приведення його у відповідність до Закону України «Про публічні закупівлі».

Ураховуючи викладене, Законопроект потребує доопрацювання з урахуванням висловлених зауважень.

**Міністр розвитку економіки, торгівлі
та сільського господарства України**

Ігор ПЕТРАШКО