

КАЗАХСТАН: ЗАКУПКИ И НАЦИОНАЛЬНЫЕ ПОСТАВЩИКИ

1. Введение

Как и многие другие страны, Республика Казахстан (далее – «РК») на протяжении многих лет принимает соответствующие меры для защиты интересов отечественных поставщиков товаров, работ и услуг (далее – «ТРУ»).

Такая защита является особо актуальной с учетом объемов закупок ТРУ, осуществляемых в Казахстане. Ниже – имеющиеся в публичном доступе официальные данные по объемам закупок за 2013 год¹.

Закупающая сторона	Объем закупок, млн. тенге	Объем закупок, млрд. долларов США (ДСША)*
Государственные органы	1,049,312.9	6,9
Квазигосударственные организации	3,531,118.5	23,3
Концессионеры	1,663.1	0,0
Системообразующие предприятия	1,018,976.3	6,7
Недропользователи	2,814,931.3	18,6
Итого:	8,416,002.1	55,7

* по курсу 151 тенге за 1 ДСША

Под «квазигосударственными» закупками понимаются закупки:

- (a) компаний группы АО «Фонд национального благосостояния «Самрук-Казына» (далее – «Самрук»), т.е. компаний, в которых ≥ 50 % голосующих акций (долей участия) прямо/косвенно принадлежат Самрук; и
- (b) компаний и организаций, ≥ 50 % голосующих акций (долей участия) которых прямо/косвенно принадлежат национальным:
 - (i) управляющим холдингам (за исключением Самрук),
 - (ii) холдингам, и
 - (iii) компаниям².

Под системообразующими предприятиями понимаются 98 предприятий Казахстана, указанные в перечне организаций, чьи закупки ТРУ подлежат мониторингу казахстанского содержания (перечень утвержден Постановлением Правительства РК (далее – «ПП РК») от 20.03.2009 г. № 366).

Для целей защиты интересов отечественных производителей ТРУ законодатель ввел понятия «отечественных поставщиков» и «местного содержания», как описано ниже.

2. Статус отечественного поставщика

¹ http://www.nadloc.kz/?page_id=717

² Перечень организаций (i)-(iii) утвержден ПП РК от 06.04.2011 г. № 376

В 2008-2010 гг. в законодательные акты РК были введены понятия «отечественный (казахстанский) поставщик работ, услуг» и «отечественный (казахстанский) производитель товаров»³ (далее совместно – «**национальные поставщики**»).

Отечественным (казахстанским) поставщиком работ, услуг считаются граждане РК и казахстанские юридические лица, в которых $\geq 95\%$ работников являются гражданами РК.

Отечественным (казахстанским) товаропроизводителем считаются граждане РК и казахстанские юридические лица, производящие товар, в отношении которого имеется сертификат СТ-KZ. Данный сертификат⁴ выдается на товары, полностью произведенные или подвергнутые достаточной переработке на территории РК (т.е. подвергнутые последней существенной переработке товара, достаточной для придания товару его характерных свойств).

Согласно законодательству о недропользовании⁵ национальные поставщики имеют право на 20% условную скидку при участии в тендерах недропользователей.

Пример: при подаче заявки на 100 миллионов тенге, с учетом условной скидки, цена заявки отечественного поставщика будет рассматриваться равной 80 миллионам тенге.

В закупках государственных предприятий и юридических лиц, $\geq 50\%$ голосующих акций (долей участия) которых принадлежат государству⁶, если закупаемые ТРУ входят в перечень:

- (i) работ, услуг, утвержденный ПП РК от 11.05.2014 г. № 470 (37 позиций); или
- (ii) товаров, утвержденный ПП РК от 19.12.2014 г. № 1363 (непродовольственные товары – 135 позиций, продовольственные товары – 110 позиций), –

то закупающая организация обязана провести закуп исключительно среди национальных поставщиков. Только если конкурс среди национальных поставщиков признан несостоявшимся, проводится второй конкурс, куда допускаются все потенциальные поставщики.

3. Местное содержание в ТРУ

Наряду со статусами национальных поставщиков были введены понятия «местное содержание в товаре» и «местное содержание в работах, услугах».

Практически все недропользователи имеют процентные контрактные обязательства по местному содержанию в ТРУ (например, 30% - в закупаемых товарах, 85% - в работах, услугах) и обязаны в своих объявлениях о тендерах указывать требуемый процент местного содержания (от 0 до 100%). Недостижение установленного контрактом процента местного содержания в ТРУ влечет штраф в размере до 30% от суммы неисполненного обязательства.

Местное содержание в товаре равно проценту, указанному в сертификате СТ-KZ. При отсутствии такого сертификата, местное содержание в товаре равно 0.

Пример: недропользователь принял на себя обязательство иметь 30% местного содержания в товаре. В течение отчетного года он приобрел товаров на 1,000,000 ДСША с 20% местным содержанием. В случае применения 30% штрафа, он должен будет уплатить в бюджет 30,000 ДСША. (При обязательстве в достижении 30% местного содержания необходимо обеспечить наличие товаров на 300,000 ДСША со 100% местным содержанием. Так как фактически было достигнуто 20% местного содержания, имеются товары только на 200,000 ДСША со 100% местным содержанием. Недоисполнение равно 100,000 ДСША. Таким

³ Термин «отечественный» используется в государственных и квазигосударственных закупках, а термин «казахстанский» – в закупках недропользователей; оба понятия идентичны

⁴ Условия и процедура получения, а также форма сертификата СТ-KZ установлены ПП РК от 16.07.2014 г. № 793

⁵ П. 2 ст. 78 (Поддержка казахстанских производителей) Закона РК «О недрах и недропользовании» от 24.06.2010 г.

⁶ См. более подробно <https://www.gosreestr.kz/ru/>

образом, 30% штраф равен 30,000 ДСША.)

Местное содержание в услугах равно процентное доле заработной плате сотрудников-граждан РК в общем фонде заработной платы поставщика услуг. При этом если поставщиком услуг является филиал иностранной компании в РК, то общий фонд заработной платы должен рассчитываться не от фонда зарплаты сотрудников филиала, а от фонда зарплаты всей иностранной организации. Вследствие этого, для того, чтобы показать высокий процент местного содержания в своих услугах, многие филиалы иностранных компаний трансформировались в казахстанские юридические лица в форме Товариществ с ограниченной ответственностью (ТОО).

Пример: в ТОО 10 сотрудников с 1 иностранцем и 9 гражданами РК. Иностранец получает 15% от фонда заработной платы. Значит, местное содержание в услугах данного ТОО равно 85%.

Процент местного содержания в услугах указывается поставщиком в его официальном письме, с печатью и подписью уполномоченного лица, со ссылкой на использование Единой методики расчета местного содержания в ТРУ (утверждена ПП РК от 20.09.2010 г. № 964)⁷.

Если в работах используются товары, то подсчет местного содержания осуществляется: для товаров – как указано выше (на основании сертификата СТ-KZ), для остальной части – как для услуг.

При привлечении поставщиком субподрядной организации, местное содержание рассчитывается отдельно для субподрядчика, отдельно для части работ, выполняемой поставщиком, и суммируется в общем отчете, направляемом поставщиком заказчику.

Согласно правилам закупок компаний группы Самрук, за каждый 1% местного содержания в товаре предоставляется условная скидка равная 0,15% (максимум – 15%), а также 0,1% условной скидки за каждый 1% местного содержания в работах или услугах (максимум – 10%).

4. Национальный режим и местное содержание в государственных закупках

С 1 января 2014 года в Закон РК «О государственных закупках» от 21.07.2007 г. (далее – «Закон о госзакупках») было введено понятие «национальный режим», т.е. режим, предусматривающий допуск ТРУ от потенциальных поставщиков из стран Евразийского экономического союза к участию в государственных закупках на равных условиях с национальными поставщиками.

Согласно Протоколу № 25 (*Протокол о порядке регулирования закупок*) к Договору о Евразийском экономическом союзе от 29.05.2014 г. (далее – «Договор о ЕАЭС»), его действие распространяется на закупки, осуществляемые государственными органами и государственными учреждениями (далее – «Заказчики 1 группы»).

В то же время, Закон о госзакупках, помимо Заказчиков 1 группы, также распространяется на закуп ТРУ, осуществляемый государственными предприятиями и юридическими лицами, ≥ 50 % голосующих акций (долей) которых принадлежат государству (далее – «Заказчики 2 группы»).

Соответственно, при осуществлении закупа ТРУ Заказчиками 2 группы, они вправе применять к потенциальным поставщикам критерий на наличие местного содержания либо статуса национального поставщика (см. пп. 103-104, 112-114 *Правил проведения электронных государственных закупок*, утвержденных ПП РК от 15.05.2012 г. № 623 (далее – «Правила госзакупок»)).

Хотя заказчики самостоятельно определяют в конкурсной документации методику расчета условной цены, Министерство финансов РК, как уполномоченный орган в сфере государственных закупок⁸, рекомендует применять следующие условные скидки:

- 5% для отечественных поставщиков работ, услуг;

⁷ Отметим, что Единой методикой для (i) ТРУ, поставляемых субъектами естественной монополии и (ii) 49 сырьевых товаров, местное содержание установлено как равное 100%.

⁸ <http://goszakup.gov.kz/wiki/index.php/%D0%9D%D0%BE%D0%B2%D0%BE%D1%81%D1%82%D0%B8>

- 0,1% за каждый 1% местного содержания в работах;
- 10% для отечественных товаропроизводителей;
- 0,1% за каждый 1% местного содержания в товаре для организаций, не являющихся отечественным товаропроизводителем;

Все вышеуказанные скидки применяются только в закупках Заказчиков 2 группы.

Что касается применения «национального режима» в государственных закупках, то:

- 1) согласно пп. 105 и 115 Правил госзакупок критерий – потенциальный поставщик ТРУ – резидент одной из стран ЕАЭС применяется к конкурсным заявкам потенциальных поставщиков, принимающих участие в государственных закупках Заказчиков 1 группы;
- 2) Министерство финансов РК рекомендует применять условную скидку в размере 5% к конкурсной заявке потенциального поставщика ТРУ – резидента одной из стран ЕАЭС в закупках Заказчиков 1 группы, при условии участия в таком конкурсе иностранных потенциальных поставщиков, не являющихся резидентами одной из стран ЕАЭС.

5. Местное содержание в контексте Договора о ЕАЭС

Согласно Приложению № 28 (*Протокол о единых правилах предоставления промышленных субсидий*) к Договору о ЕАЭС, преференции связанные с местным содержанием для:

- 1) контрактов на недропользование (заключенных до 01.01.2015 г.) остаются в силе до 01.01.2023 г., если иное не будет предусмотрено протоколом о присоединении РК к ВТО, и
- 2) закупок компаний группы Самрук и иных квазигосударственных компаний – до 01.01.2016 г., если иное не будет предусмотрено протоколом о присоединении РК к ВТО.

6. Законы, которые планируется принять в будущем

Согласно общедоступной информации⁹ законодатель планирует в скором времени разработать и принять:

- 1) Закон о закупках, который будет регулировать закупки национальных компаний, государственных предприятий и недропользователей, и
- 2) Закон об офсетных соглашениях, который будет обязывать иностранные компании, работающие в Казахстане, передавать производство комплектующих узлов и заменяемых деталей к используемому оборудованию, а также его обслуживание – местным компаниям в стране пребывания, по примеру Норвегии.

Ерболат Еркебуланов

Советник

Юридическая фирма GRATA

www.gratanet.com

сот.: +7 (701) 760 00 40

e-mail: yerkebulanov@gratanet.com



⁹ <http://thenews.kz/2014/11/21/1729032.html>