ҚАЗАҚСТАН
РЕСПУБЛИКАСЫ
ҚАРЖЫ МИНИСТРЛІГІ

**ҚАЗЫНАШЫЛЫҚ
КОМИТЕТІ**

МИНИСТЕРСТВО
ФИНАНСОВ
РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН

**КОМИТЕТ
КАЗНАЧЕЙСТВА**

010000, Астана қаласы, Жеңіс даңғылы, 11
тел.: +7 (7172) 71-77-06
e-mail: kk_mfrk@minfin.gov.kz

010000, город Астана, проспект Жеңіс, 11
тел.: +7 (7172) 71-77-06
e-mail: kk_mfrk@minfin.gov.kz

_____ № _____

_____

Добрынину А. В.

На письмо № ЖТ-2023-00687151 от 19 апреля 2023 г.

Комитет казначейства Министерства финансов Республики Казахстан, рассмотрев ваше обращение № 1904/1000 от 19 апреля 2023 года, направляет ответ согласно приложению.

В случае несогласия с настоящим ответом, Вы вправе обжаловать принятое решение в порядке, определенном главой 13 Административного процедурно-процессуального кодекса Республики Казахстан.

Приложение: на 4 листах.

Заместитель председателя **М. Жексембин**

исп. Рамазанова Д.Е.
тел. 71-75-03
d.ramazanova@minfin.gov.kz

№ ДЗГЗ-01-0/9370-вн от 04.05.2023

ҚК

2023 жылғы 19 сәуірдегі № ЖТ-2023-00687151 хатына

Мемлекеттік сатып алу және квазимемлекеттік секторының сатып алу заңнамасы департаменті «Құқықтық актілер туралы» Заңының 60-бабының 4 тармағына сәйкес Добрынин Александр Владимировичтың хатын қарап, өз құзыреті шегінде ақпаратты қосымшаға сәйкес жолдайды.

Қосымшасы: ___ парақта.

М. Әділханов

✍ *А.Кабдрашев*
☎ *75-03-35*

Приложение

В соответствии с подпунктом 3) пункта 3 статьи 39 Закона Республики Казахстан «О государственных закупках» *(далее – Закон)*, государственные закупки способом из одного источника путем прямого заключения договора о государственных закупках осуществляются в случае приобретения товаров, услуг, являющихся объектами интеллектуальной собственности, у лица, обладающего исключительными правами в отношении приобретаемых товаров, услуг, а также работ по корректировке предпроектной или проектно-сметной документации у лица, разработавшего данную предпроектную или проектно-сметную документацию.

Вместе с тем, согласно пункту 1 статьи 41 Закона, государственные закупки товаров, работ, услуг способом из одного источника путем прямого заключения договора о государственных закупках по основаниям, предусмотренным пунктом 3 статьи 39 настоящего Закона, осуществляются **в исключительных случаях, когда невозможно приобрести такие товары, работы, услуги иными способами**, указанными в подпунктах 1), 2), 3), 5) и 6) пункта 1 статьи 13 Закона.

При этом, невозможность осуществления государственных закупок конкурентным способом обосновывается в размещаемом отчете о государственных закупках из одного источника путем прямого заключения договора.

В свою очередь, в соответствии с Правилами проведения камерального контроля (приказ МФ РК от 30.11.2015г. № 598), камеральный контроль осуществляется в том числе по профилю риска 14 «Неправомерное применение способа государственных закупок – способ из одного источника путем прямого заключения договора о государственных закупках».

Так, с 1 апреля 2022 года на веб-портале в целях обеспечения принятия превентивных мер в рамках камерального контроля предусмотрена возможность прикрепления заказчиками обоснования выбора способа закупок при утверждении годового плана государственных закупок.

В этой связи, органы внутреннего государственного аудита при проведении камерального контроля принимают решения с учетом обоснования заказчиков по выбору способа.

Таким образом, проведение закупок путем прямого заключения договора осуществляется решением первого руководителя заказчика либо лица, исполняющего его обязанности, либо руководителя аппарата центрального государственного органа или иного осуществляющего полномочия руководителя аппарата должностного лица, основанным на обосновании невозможности осуществления государственных закупок конкурентными способами.

Вместе с тем, уполномоченным органом в области интеллектуальной собственности является Министерство юстиции Республики Казахстан. В связи с чем, считаем необходимым учитывать их позицию по данному вопросу в целях обеспечения правильного принятия решения о заключении договора способом из одного источника путем прямого заключения договора.

Так согласно позиции Министерства юстиции Республики Казахстан, норма подпункта 3) пункта 3 статьи 39 Закона вытекает из принципа соблюдения прав на объекты интеллектуальной собственности, содержащиеся в закупаемых товарах (п. 9 ст. 4 Закона).

При этом необходимо понимать, что указанная норма предусмотрена для случаев, когда кроме как у лица, обладающего исключительными правами, закупить товар/услугу, являющиеся объектами интеллектуальной собственности, невозможно.

То есть, норма о специальном порядке закупок объектов интеллектуальной собственности не является абсолютной. Для предотвращения злоупотреблений она должна применяться с учетом специфики товаров и услуг, на которые может распространяться правовая охрана, с пониманием основ регулирования прав интеллектуальной собственности.

При этом важно установить, кто является правообладателем, распорядился ли своими исключительными правами правообладатель, если да, в каком объеме.

Наличие документа, свидетельствующего о правах на интеллектуальную собственность (свидетельство об авторском праве, на товарный знак, патент) не всегда означает владение исключительными правами.

К примеру, автор или правообладатель может передать или временно предоставить третьим лицам свои исключительные права на интеллектуальную собственность на основании соответствующих гражданско-правовых сделок (договоры уступки или лицензии/сублицензии).

Таким образом, создается конкурентная среда, когда объект интеллектуальной собственности можно на законных основаниях приобрести у нескольких потенциальных поставщиков. В этом случае закупки не должны производиться по специальному порядку (принцип предоставления потенциальным поставщикам равных возможностей).

Кроме того, следует учитывать, что на рынке может быть несколько объектов интеллектуальной собственности, обладающих аналогичными или сходными характеристиками. К примеру, заказчику могут быть предложены программные обеспечения, решающие одни и те же задачи.

В этом случае нельзя произвольно выбирать для заключения договора любого обладателя исключительных прав на определенный объект интеллектуальной собственности по любой цене.

В связи с чем, заказчики при определении способа осуществления государственных закупок должны стремиться к выбору конкурентных способов государственных закупок.

Таким образом, считаем, что приобретение отсутствующих у заказчика товаров, услуг осуществляется на конкурентной основе, где заказчиком указываются необходимые требования и задачи, решаемые закупаемым товаром, услугой.

В свою очередь, **приобретение** товаров, **услуг**, **в рамках имеющихся у заказчика товаров**, рассматривается исходя из цели и задачи приобретаемых товаров, услуг. Если исполнение установленных задач возможно осуществить без лица, обладающего исключительными правами на товары, услуги, то закупки осуществляются на конкурентной основе, **если исполнение установленных задач невозможно осуществить без лица, обладающего исключительными правами на товары, услуги, то закупки осуществляются у лица, обладающего исключительными правами на товары, услуги.**