Пономаренко Марія Миколаївна, помічник-консультант народного депутата України. Назва дисертації: &laquo;Правове регулювання електронних державних закупівель в Європейському союзі&raquo;. Шифр та назва спеціальності - 12.00.11 - міжнародне право. Спецрада - Д 26.001.10 Київського національного університету імені Тараса Шевченка

КИЇВСЬКИЙ НАЦІОНАЛЬНИЙ УНІВЕРСИТЕТ ІМЕНІ ТАРАСА ШЕВЧЕНКА

МІНІСТЕРСТВО ОСВІТИ І НАУКИ УКРАЇНИ

КИЇВСЬКИЙ НАЦІОНАЛЬНИЙ УНІВЕРСИТЕТ ІМЕНІ ТАРАСА ШЕВЧЕНКА

МІНІСТЕРСТВО ОСВІТИ І НАУКИ УКРАЇНИ

Кваліфікаційна наукова праця

на правах рукопису

ПОНОМАРЕНКО МАРІЯ МИКОЛАЇВНА

УДК 343.23(477:4-6ЄС)(043.3)

ДИСЕРТАЦІЯ

ПРАВОВЕ РЕГУЛЮВАННЯ ЕЛЕКТРОННИХ ДЕРЖАВНИХ

ЗАКУПІВЕЛЬ В ЄВРОПЕЙСЬКОМУ СОЮЗІ

Спеціальність 12.00.11 – міжнародне право

Подається на здобуття наукового ступеня кандидата юридичних наук.

Дисертація містить результати власних досліджень. Використання ідей

результатів і текстів інших авторів мають посилання на відповідне джерело

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ М. М. Пономаренко

Науковий керівник – Смирнова Ксенія Володимирівна,

доктор юридичних наук, професор

Київ – 2020

ЗМІСТ

ЗМІСТ.......................................................................................................................12

ПЕРЕЛІК УМОВНИХ СКОРОЧЕНЬ......................................................................13

ВСТУП......................................................................................................................14

РОЗДІЛ 1 ТЕОРЕТИКО-ПРАВОВИЙ АСПЕКТ МІЖНАРОДНО-ПРАВОВОГО

РЕГУЛЮВАННЯ ДЕРЖАВНИХ ЗАКУПІВЕЛЬ...................................................26

1.1. Нормативні та теоретичні підходи до поняття «державні закупівлі» ............26

1.2. Джерела та механізм міжнародно-правового регулювання державних

закупівель .................................................................................................................58

1.3. Історичні етапи становлення державних закупівель.......................................85

Висновки до розділу 1 ...........................................................................................101

РОЗДІЛ 2 НОРМАТИВНО-ПРАВОВЕ РЕГУЛЮВАННЯ ЕЛЕКТРОННИХ

ДЕРЖАВНИХ ЗАКУПІВЕЛЬ У ЄС .....................................................................104

2.1. Загальні положення та джерела правового регулювання електронних

державних закупівель у ЄС ...................................................................................104

2.2. Методи правового регулювання допорогових державних закупівель у ЄС 124

2.3. Судова практика ЄС у сфері державних закупівель .....................................136

Висновки до розділу 2 ...........................................................................................150

РОЗДІЛ 3 ЕЛЕКТРОННІ ДЕРЖАВНІ ЗАКУПІВЛІ В УКРАЇНІ:.......................153

СУЧАСНИЙ СТАН ТА ПЕРСПЕКТИВИ РОЗВИТКУ .......................................153

3.1. Історичні етапи розвитку інституту державних закупівель в Україні .........153

3.2. Стан наближення законодавства України до права ЄС у сфері державних

закупівель та динаміка гармонізації електронних державних закупівель ..........195

Висновки до розділу 3 ...........................................................................................220

ВИСНОВКИ ...........................................................................................................225

СПИСОК ВИКОРИСТАНИХ ДЖЕРЕЛ...............................................................233

ДОДАТОК..............................................................................................................263

ВИСНОВКИ

Удисертаціїздійсненотеоретичнеузагальненнятановевирішення

науковогозавданняякеполягаловтомущобнапідставікомплексногоаналізу

теоретикометодологічнихзасаднормативнихосновіправозастосовноїпрактики

визначитиособливостіправовогорегулюванняелектроннихдержавних

закупівельуЄСтаУкраїнітанадатипропозиціїзйогоудосконаленняЗа

результатамидослідженнясформульованотакіосновнівисновки

Дослідившизаконодавчівизначеннятарозглянувшидоктринальні

підходинауковцівз’ясованощовченівкладаютьрізнезначеннявтермін

державнізакупівліПроведенийаналізміждисциплінарногозасвоєюприродою

поняттядержавнихзакупівельнадавможливістьзапропонуватийогоавторське

визначенняПіддержавнимипублічнимизакупівлямипропонуєморозуміти

процесзамовленнядержавнимиорганамиабоорганамимісцевого

самоврядуваннятоварівробітпослугнеобхіднихдляїхньогоповногой

ефективногофункціонуванняздійснюваногозаоголошенимиумовамиконкурсу

щопередбачаютьвиконаннявсіхпоставленихзамовникамиумовдляучасників

торгівумежахдобросовісноїконкуренціїдлязабезпеченняпотребдержавита

територіальноїгромади

Сформульованоавторськупозиціюстосовнорозумінняпоняттядержавне

замовленняВстановленощодержавнезамовлення–цедіяльністьдержавий

органівмісцевогосамоврядуванняіззадоволеннядержавнихпотребпотреб

територіальноїгромадищовиникаютьузв’язкузреалізацієюнимисвоїх

завданьцілейіфункційупроцесірозподілутавикористанняпублічних

фінансовихресурсівзадопомогоюукладаннятавиконанняпублічнихконтрактів

атакожзіздійсненняконтролюзаїхньоюреалізацією

Внаслідокдослідженняз’ясованощоЄСрозглядаєдержавнізакупівліяк

інструментнетількидлязадоволенняпоточноїдіяльностіорганівдержавного

управлінняайдляреалізаціїсоціальноїполітикиЗакупівлікраїнщовходятьу

ЄСздійснюютьсяорганамидержавногоуправліннязгіднознаціональним



законодавствомОднакприцьомудоувагиберутьнетількинаціональніправила

закупівельайзаконодавствотарекомендаціїЄвропейськогоСоюзу

Встановленощозмоментусвогостворенняєвропейськеправовгалузі

державнихзакупівельпостійнорозвивалосяЯкийсьчасвідзаснування

ЄвропейськогоЕкономічногоСпівтовариствадержавнізакупівлізокремаі

закупівліпослугнебулиоб’єктомсамостійногоправовогорегулюваннянарівні

європейськихспівтовариствВідкриттяринкудержавнихзакупівельпослуг–

доситьскладнийітривалийпроцесвпливположеньдирективнафактично

розділеніринкидержавнихзамовленьдержав–членівЄСбувдужеобмеженим

дотогожзаконодавствоЄвросоюзупередбачалонедостатньогарантіййого

застосуванняімістилопевнукількістьпрогалинНанаціональномурівнііснуючі

механізмидотриманнянормправаспівтовариствабулинеефективнимиабо

недостатнімиЗобов’язаннядержавчленівусунутивсіперешкодивільномуруху

послугщовипливаютьзположеньустановчихдоговорівЄвропейськогоСоюзу

повноюміроюневиконувалисяйотжебулинедостатнімидлястановлення

спільногоринкуусферідержавнихзакупівельпослугзокремачерезвідмінності

національнихзаконодавствунаціональномурегулюваннітехнічних

специфікаційатакожтогофактущополітикапротекціонізмузавждибула

невід’ємноюрисоюринкудержавнихзакупівельОтжерегулюваннядержавних

закупівельізокремадержавнихзакупівельпослугуЄСрозглядалосяякзасіб

щосприяєрозвиткуєвропейськоїінтеграціїЗагаломправовийрежимдержавних

закупівельпослугмавнаметістворенняєдиногоринкудержавнихзакупівель

послугдепотенційніпостачальникиможутьробитипропозиціюпропідписання

договорунарівнихумовахнатериторіївсьогоспівтовариства

ПриділеноувагурозвиткусистемидержавнихзакупівельуЄС

Зробленоакцентнаформуваннівторинногозаконодавстваобʼєднаннявгалузі

державнихзакупівельякемаєсвоїособливостівконкретнийісторичний



періодДослідженочотиритимчасовіхвилідирективщоухваленівідповідно

ухррзпоруртар

Доведенощоупроцесісвогорозвиткуправоверегулюваннядержавних

закупівельуЄСдосяглопевнихрезультатівзокремабуловжитозаходівщо

сприяютьпідвищеннюпрозоростітасправедливостіпроведеннядержавних

закупівельПротеправоверегулюваннядержавнихзакупівельпослугу

ЄвропейськомуСоюзіщедалекевіддосконалостіНинінарівніЄСздійснюється

удосконаленняположеньдирективзадляспрощеннячинногоправового

регулюванняатакожзметоюсприяннязастосуваннюелектроннихпроцедур

З’ясованощонаєвропейськомунаднаціональномурівніпріоритетмають

директивиЄСусферідержавнихзакупівельположенняякихєобов’язковимидля

держав–членівЄвропейськогоСоюзуоскількисферадержавнихзакупівель

належитьдоспільноїкомпетенціїЄСтайогодержавчленівПравове

регулюваннясферидержавнихзакупівельздійснюєтьсятакожнарівні

законодавствадержав–членівЄСКрімтогоусферіправовогорегулювання

державнихзакупівельуЄвросоюзуслідвиокремитиміжнародніактисудову

практикуспеціальніпринципиправаправовізвичаїтанорминеобов’язкового

характеруаботакзваніактим’якогоправа

Встановленощорегулюваннядержавнихзакупівельізокрема

державнихдопороговихзакупівельуЄСрозглядаєтьсяякзасібспрямованийна

зміцненняєвропейськоїінтеграціїСлідзауважитищоупроцесісвогорозвитку

правоверегулюваннядержавнихдопороговихзакупівельуЄСтакожсприяло

підвищеннюпрозоростітасправедливостіпроведеннядержавнихдопорогових

закупівельПротеправоверегулюваннядержавнихдопороговихзакупівельуЄС

нанинішньомуетапіперебуваєнастадіїреформуванняоскількиповного

запровадженняаспектівстійкостізокремаекологічнихсоціальнихта

інноваційнихкритеріївусферідержавнихзакупівельщеневідбулося

Доведенощовстановленнянадмірнонизькихпороговихзначень

ціновихпорогівузакупівельнійсистемідержав–членівЄСпоширюєдію

законодавствапродержавнізакупівлінабільшістьзакупівельузв’язкуізчимз



одногобокупідвищуєтьсяконкуренціяміжпотенційнимипостачальниками

зокремайузв’язкуіззалученнямдоучастівзакупівляхсуб’єктівмалого

підприємництваатакожзіншогобокузбільшуютьсявитратиорганізаторів

закупівельВстановленнянадмірновисокихпороговихзначеньвиводитьзпід

діїзаконодавствапродержавнізакупівлібільшістьзакупівельщозумовлює

частковеабоповнеусуненняконкуренціїприїхньомупроведенні

З’ясованощосучасноютенденцієюєвпровадженняобов’язковихетапів

електроннихзакупівельукраїнахЄСякездійснюватиметьсяпротягом–

ррВстановленощовпровадженнясистемидержавнихзакупівельв

електроннійформіставитьпередкраїнами–членамиЄСнизкускладнихзавдань

середяких

імплементаціяновихдирективнаціональнимизаконодавцями

Незважаючинадоситьпозитивнийвпливзмінзаконодавстваіснуютьвідмінності

впідходахправогорегулюванняпроведенняаукціонувелектроннійформіякі

можутьвикликатипевніскладнощівмайбутньомуоскількиучасникипроцедури

державноїзакупівлібудутьзіштовхуватисязвідмінностяминавнутрішньому

ринку

створеннявіртуальногодосьєкомпаніїЄвропейськіпроцедури

зобов’язуютьучасниківрозміщеннядержавногозамовленнянадавати

сертифікатитадозволидляпідтвердженнявідповідностікритеріямвідборуМета

створеннявіртуальногодосьєкомпанії–замінапаперовихсертифікатівна

електронні

електроннікаталогиСтворенняелектроннихкаталогів–важливе

завданнявпитанняхстандартизаціїівпровадженняелектроннихдержавних

закупівельЗавданнямелектроннихкаталогівмаєстатиспрощенняпроцедури

поданнязаявокпостачальникамиоцінкипредставленихзаявокатакожзняття

міждержавнихбар’єрів



електронноцифровийпідписЗастосуванняелектронноцифрового

підписудоситьпоширеневЄСОднакнаразііснуютьпроблемивзаємодії

засвідчуючихцентріврізнихкраїнЄС

ЗагаломнеобхіднонаголоситищоприйняттядирективЄС

ЄСЄСтаЄСстворилозначнийпотенціалдля

підвищенняефективностіринкудержавнихзакупівельЄСнадаломожливості

постачальникамбратиучастьупроцедурідержавнихзакупівельнатериторії

держав–членівЄСатакожзадаломагістральнінапрямирозвиткузаконодавства

продержавнізакупівлівумовахтехнічноготатехнологічногопрогресу

Виокремленочотириосновніетапистановленнянормативноправового

забезпеченнясистемидержавнихзакупівельвУкраїніПершийетап–створення

системидержавнихзакупівельхарактерноїдлякомандноадміністративного

типуекономікищохарактеризувавсязапровадженнямдецентралізованого

підходудоформуваннядержавнихконтрактівконкурснихзасадзакупівлі

продукціїдлядержавнихпотребнавнутрішньомуринкуякірегулюються

спеціальнимнормативноправовимактомДругийетапмістивреальне

відображенняпринципівфункціонуванняринковоїекономікиНатретьомуетапі

розвиткувідбуваєтьсянаближеннянормативноправовогозабезпеченнясистеми

державнихзакупівельдонормміжнародногоправатаположеньСОТЧетвертий

етапрозвиткузакупівельногозаконодавствабувознаменованийухваленням

спочаткуЗаконуУкраїниПроздійсненнядержавнихзакупівельазгодом

ЗаконуУкраїниПропублічнізакупівлікудиувійшлиновіположення

реалізаціяякихдозволитьреформуватиукраїнськусистемудержавнихзакупівель

убільшпрозоруефективнутапривабливудляучастіЦеівпровадження

електроннихзакупівельіможливістьзалученняпрофесійнихфахівцівіз

закупівельдляпроведеннятендерівістворенняцентралізованихзакупівельних

організаційтощо

АргументованоположенняпротещоЗаконУкраїниПропублічні

закупівлівимагаєподальшоговдосконаленнязметоюприведенняйого

положеньувідповідністьіздирективамиЄСзокремастосовно



завидамипроцедурзакупівельтривУкраїніпорівняноізпʼятьмавЄС

ролііспособупроведенняелектронногоаукціонувУкраїні

електроннийаукціонякмодельобов’язковоїоцінкивідрізняєтьсявідстандартів

ЄСтаксамоякіперевіркатехнічноївідповідностізаявокпісляелектронного

аукціонузавждивЄСіподальшарозробкарегулюванняелектроннихзакупівель

рольелектронногоаукціонууведенняефактуруванняйелектронногопідпису

упровадженняюридичнихноваційЄСаномальнонизькацінаваріанти

вартістьжиттєвогоциклутощо

застарілогорегулюванняконцесійдержавноприватнихпартнерствв

УкраїніяківЄСналежатьдооднієїправовоїконцепціїдержавнихконтрактів

З’ясованощоположенняЗаконуУкраїниПродержавнізакупівліпевною

міроюобмежуєфункціоналпроцедуриоскарженняпроцедурзакупівлівАМКУ

Ідетьсянасампередпропорушеннящодоскладаннятендерноїдокументації

недотриманнятермінівумежахпроцедуризакупівлітазастосування

дискримінаційнихвимогдоучасниківЗазначенепризводитьдовиникнення

правовоїневизначеностістосовнонизкипринциповихпитаньузакупівлях

ЗважаючинацепропонуєморозробкунарівніАМКУПравилрозглядусправпро

порушенняантимонопольногозаконодавстваУкраїниусферіпублічних

закупівельуякихвстановлювалисябконкретнітермінимаксимальночіткі

критеріїприйняттязаявидорозглядуорганамикомітетутатермінирозгляду

Обґрунтовуєтьсянеобхідністьбільшчіткоїрегламентаціїпроцедур

громадськогоконтролюзапроцедурамидержавнихзакупівельЗметою

скороченнямасштабівпоширеностінедобросовісноїповедінкиучасників

закупівельпропонуєтьсяінституціоналізуватиперелікосбякздйснюють

безпосереднійконтрольдержавнихзакупівельатакожнаділитиМіністерство

юстиціїУкраїниповноваженнямизакредитаціїтакихосібідержавногоконтролю

діяльностінекомерційнихорганізаційЗпозиційактивізаціїгромадянського

суспільствадоцільнонаділитиосібщоздійснюютьгромадськийконтрольусфері

державнихзакупівельповнимиповноваженнямисуб’єктівгромадського



контролющодозволитьзнизитимасштабипоширеннявсистемідержавних

закупівельнеефективнихнеформальнихінститутівнасампередкорупції