

Формуємо вимоги згідно зі статтею 17 Закону України «Про публічні закупівлі»

З 1 квітня 2016 року для першої хвилі замовників набув чинності Закон України «Про публічні закупівлі» (далі — Закон про публічні закупівлі). Небагато відчайдушів-закупівельників розпочали процедури закупівлі одразу ж у квітні за механізмами Закону про публічні закупівлі. Інші ж замовники очікують ознайомлення з досвідом проведення таких процедур колегами та підготовки до проведення їх самостійно.

Один з перших кроків замовника при проведенні процедури закупівлі — формування своїх вимог до учасників. Отже, у даній статті ми допоможемо вам розібратися з тим, яким чином застосовувати замовникам положення статті 17 Закону про публічні закупівлі.

Практика застосування відкритих реєстрів

Тридцятого вересня 2015 року Законом України «Про внесення змін до деяких законів України у сфері державних закупівель щодо приведення їх у відповідність із міжнародними стандартами та вжиття заходів з подолання корупції» від 15 вересня 2015 р. № 679-VIII було внесено ряд суттєвих та кардинальних змін до Закону України «Про здійснення державних закупівель» (далі — Закон про здійснення державних закупівель).

Серед змін можна виділити впровадження нової категорії «відкриті реєстри» в понятійний апарат сфери закупівель. Що ж це за механізм та як він працює?

Відповідь на це запитання — у нормі статті 17 Закону про публічні закупівлі. Нижче наводимо витяг із цієї статті.



Витяг із Закону про публічні закупівлі

Частина 3 статті 17

Замовник у тендерній документації зазначає, що інформація про відсутність підстав, визначених у частинах першій і другій цієї статті, надається в довільній формі. Спосіб документального підтвердження згідно із законодавством відсутності підстав, передбачених пунктами 2, 3, 5, 6 і 8 частини першої та частиною другою цієї статті, визначається замовником для надання таких документів лише переможцем процедури закупівлі. **Замовник не вимагає документального підтвердження інформації, що міститься у відкритих єдиних державних реєстрах, доступ до**

яких є вільним.

На виконання положень частини 3 статті 17 Закону про держзакупівлі, а саме стосовно оприлюднення інформації про перелік відкритих реєстрів, 16 січня 2016 року Мінекономрозвитку на своєму офіційному сайті розмістило лист інформативного характеру від 15.01.2016 «Щодо інформації про перелік відкритих єдиних державних реєстрів, доступ до яких є вільним» [детальніше — у випуску журналу «Радник в сфері державних закупівель» № 2 (53) за лютий 2016 року на стор. 8-10].

Відповідно до вищезазначеного інформативного листа Уповноваженого органу станом на травень 2016 року відкритими реєстрами є:

Єдиний державний реєстр осіб, які вчинили корупційні правопорушення — <http://corrupt.test.informjust.ua/>

Єдиний реєстр підприємств, щодо яких порушено провадження у справі про банкрутство — <https://kap.minjust.gov.ua/login/index/>

Єдиний державний реєстр юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців — <https://usr.minjust.gov.ua/ua/freesearch/>

Яку інформацію не потрібно вимагати в учасника і переможця

З огляду на все вищезазначене, замовники не вимагають ні від учасника, ні від переможця інформацію за пунктами 3, 8 та 9 частини 1 статті 17 Закону про публічні закупівлі, а перевіряють її самостійно. Радимо перевіряти дану інформацію і на стадії перевірки учасника, і на стадії перевірки переможця.

Звертаємо увагу! Згідно з частиною 3 статті 17 Закону про публічні закупівлі, замовник не вимагає від учасників документів, що підтверджують відсутність підстав, визначених пунктами 1 і 7 частини 1 статті 17 Закону про публічні закупівлі, а саме:

пункт 1 частини 1 статті 17 Закону про публічні закупівлі: замовник приймає рішення про відмову учасникові в участі у процедурі закупівлі та зобов'язаний відхилити тендерну пропозицію учасника в разі, якщо він має незаперечні докази того, що учасник пропонує, дає або погоджується дати прямо чи опосередковано будь-якій

посадовій особі замовника, іншого державного органу винагороду в будь-якій формі (пропозиція щодо найму на роботу, цінна річ, послуга тощо) з метою вплинути на прийняття рішення щодо визначення переможця процедури закупівлі або застосування замовником певної процедури закупівлі;

пункт 7 частини 1 статті 17 Закону про публічні закупівлі: замовник приймає рішення про відмову учасникові в участі у процедурі закупівлі та зобов'язаний відхилити тендерну пропозицію учасника в разі, якщо тендерна пропозиція подана учасником процедури закупівлі, який є пов'язаною особою з іншими учасниками процедури закупівлі та/або з членом (членами) тендерного комітету, уповноваженою особою (особами) замовника.

Отже, замовник не зазначає серед вимог тендерної документації обов'язок учасника надавати в складі тендерної пропозиції інформацію стосовно відповідності даним нормам. Але в разі якщо замовник встановив беззаперечний факт наявності підстави відхилення тендерної пропозиції за підставами пунктів 1 або 7 частини 1 статті 17 Закону про публічні закупівлі, то він відхиляє відповідну пропозицію (ч. 3 статті 32 Закону про публічні закупівлі).

Колізія в нормах Закону про публічні закупівлі

У статті 17 Закону про публічні закупівлі виникла певна колізія, а саме один пункт норми суперечить іншому:

в одному з абзаців зазначено, що з переможця вимагають усі документи за статтею 17 (і частина 1, і частина 2): спосіб документального підтвердження, згідно із законодавством, відсутності підстав, передбачених пунктами 2, 3, 5, 6 і 8 **частини першої та частиною другою цієї статті**, визначається замовником для надання таких документів лише переможцем процедури закупівлі;

а в іншому встановлено, що переможець надає документи тільки згідно з частиною 1 статті 17 Закону: переможець торгів у строк, що не перевищує п'яти днів з дати оприлюднення на веб-порталі Уповноваженого органу повідомлення про намір укласти договір, повинен надати замовникові документи, що підтверджують відсутність підстав, визначених пунктами 2, 3, 5, 6 і 8 **частини першої цієї статті**.

Ми радимо вимагати статтю 17 у цілому! Адже відповідно до пункту 2 частини 1 статті 30 Закону замовник відхиляє тендерну пропозицію в разі, якщо переможець:

відмовився від підписання договору про закупівлю відповідно до вимог тендерної документації або укладення договору про закупівлю;
не надав документи, що підтверджують відсутність підстав, передбачених

статтею 17 цього Закону.

Також, у Законі про публічні закупівлі передбачено можливість відхилення тендерної пропозиції у випадку ненадання переможцем документів, що підтверджують відсутність підстав, передбачених статтею 17 Закону (ч. 3 статті 32 Закону про публічні закупівлі).

З огляду на дані норми, доцільно вимагати частини 1 та 2 статті 17 Закону про публічні закупівлі.

Редакція журналу сформувала приклад встановлення вимог відповідно до положень статті 17 Закону про публічні закупівлі. Нижче наводимо відповідну таблицю.

Таблиця

Приклади встановлення вимог статті 17 у тендерній документації

№	Замовник приймає рішення про відмову учасникові в участі у процедурі закупівлі та зобов'язаний відхилити тендерну пропозицію учасника у випадках, наведених нижче	Учасник на виконання вимоги статті 17 Закону повинен надати інформацію, викладену нижче	Переможець торгів на виконання вимоги статті 17 Закону повинен надати інформацію, викладену нижче
1	Відомості про юридичну особу, яка є учасником, внесено до Єдиного державного реєстру осіб, які вчинили корупційні або пов'язані з корупцією правопорушення (наразі даний реєстр не функціонує) (пункт 2 ч. 1 ст. 17 Закону)	На підтвердження відсутності підстав, передбачених пунктами 2, 4, 5, 6, 10 ч. 1 (крім п. 1 і п. 7) та ч. 2 ст. 17 Закону, учасник подає інформацію в довільній формі (одним документом) за власноручним підписом уповноваженої особи учасника та завірену печаткою (у разі наявності)	Інформація в довільній формі за власноручним підписом уповноваженої особи переможця та завірену печаткою (у разі наявності) про те, що відомості про юридичну особу, яка є переможцем, не вносили до Єдиного державного реєстру осіб, які вчинили корупційні або пов'язані з корупцією правопорушення



2	<p>Службову (посадову) особу учасника, яку уповноважено учасником представляти його інтереси під час проведення процедури закупівлі, фізичну особу, яка є учасником, було притягнуто, згідно із законом, до відповідальності за вчинення у сфері закупівель корупційного правопорушення (пункт 3 ч. 1 ст. 17 Закону)</p>	<p>Замовник самостійно перевіряє інформацію, що міститься у відкритому реєстрі, а також для підтвердження роздруковує її. Відкритий реєстр за посиланням —http://corrupt.test.informjust.ua/index.php (знаходиться на офіційному сайті Мін'юсту)</p>	<p>Замовник самостійно перевіряє інформацію, що міститься у відкритому реєстрі, а також для підтвердження роздруковує її. Відкритий реєстр за посиланням —http://corrupt.test.informjust.ua/index.php (знаходиться на офіційному сайті Мін'юсту)</p>
3	<p>Суб'єкта господарювання (учасника) протягом останніх трьох років притягнуто до відповідальності за порушення, передбачене пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів (тендерів) (пункт 4 ч. 1 ст. 17 Закону)</p>	<p>На підтвердження відсутності підстав, передбачених пунктами 2, 4, 5, 6, 10 ч. 1 (крім п. 1 і п. 7) та ч. 2 ст. 17 Закону, учасник подає інформацію в довільній формі (одним документом) за власноручним підписом уповноваженої особи учасника та завірену печаткою (у разі наявності)</p>	<p>Інформація в довільній формі за власноручним підписом уповноваженої особи переможця та завірена печаткою (у разі наявності) з посиланням на <i>Зведені відомості про рішення органів АМКУ щодо визнання вчинення суб'єктами господарювання порушень законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосувалися спотворення результатів торгів (тендерів), а також щодо можливого подальшого судового розгляду цих рішень, їх перевірки, перегляду органами Антимонопольного комітету України, розміщена на офіційному веб-порталі Антимонопольного комітету України (www.amc.gov.ua) в розділі «Діяльність у сфері державних закупівель», в якій переможець підтверджує, що протягом останніх трьох років він не був притягнений до відповідальності за порушення, передбачене пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів (тендерів)*</i></p>
4	<p>Фізична особа, яка є учасником, була засуджена за злочин, учинений з корисливих мотивів, судимість з якої не знято або не погашено у встановленому законом порядку (пункт 5 ч. 1 ст. 17 Закону)</p>	<p>На підтвердження відсутності підстав, передбачених пунктами 2, 4, 5, 6, 10 ч. 1 (крім п. 1 і п. 7) та ч. 2 ст. 17 Закону, учасник подає інформацію в довільній формі (одним документом) за власноручним підписом уповноваженої особи учасника та завірену печаткою (у разі наявності)</p>	<p>Оригінал або нотаріально завірена копія документа (-ів) уповноваженого органу з інформацією про те, що службову (посадову) особу переможця, яку уповноважено учасником представляти його інтереси під час проведення процедури закупівлі, до кримінальної відповідальності не притягують, засудженою (за кримінальними справами) вона не значиться та в розшуку не перебуває. Документ повинен бути не більше тридцятиденної давнини відносно дати подання документа*</p>



5	Службова (посадова) особа учасника, яка підписала тендерну пропозицію, була засуджена за злочин, учинений з корисливих мотивів, судимість з якої не знято або не погашено у встановленому законом порядку (пункт 6 ч. 1 ст. 17 Закону)	На підтвердження відсутності підстав, передбачених пунктами 2, 4, 5, 6, 10 ч. 1 (крім п. 1 і п. 7) та ч. 2 ст. 17 Закону, учасник подає інформацію в довільній формі (одним документом) за власноручним підписом уповноваженої особи учасника та завірену печаткою (у разі наявності)	Оригінал або нотаріально завірена копія документа (-ів) Управління інформаційно-аналітичного забезпечення ГУ МВС України з інформацією про те, що службову (посадову) особу переможця, яку уповноважено переможцем представляти його інтереси під час проведення процедури закупівлі, до кримінальної відповідальності не притягують, засудженою (за кримінальними справами) вона не значиться та в розшуку не перебуває. Документ повинен бути не більше тридцятиденної давнини відносно дати подання документа*
6	Учасника визнано у встановленому законом порядку банкрутом та стосовно нього відкрито ліквідаційну процедуру (пункт 8 ч. 1 ст. 17 Закону)	Замовник самостійно перевіряє інформацію, що міститься у відкритому реєстрі , а також для підтвердження роздруковує її. Відкритий реєстр за посиланням — https://kap.minjust.gov.ua/services/registry (знаходиться на офіційному сайті Мін'юсту)	Замовник самостійно перевіряє інформацію, що міститься у відкритому реєстрі , а також для підтвердження роздруковує її. Відкритий реєстр за посиланням — https://kap.minjust.gov.ua/services/registry (знаходиться на офіційному сайті Мін'юсту)
7	У Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань відсутня інформація, передбачена пунктом 9 частини другої статті 9 Закону України «Про державну реєстрацію юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань» (пункт 9 ч. 1 ст. 17 Закону)	Замовник самостійно перевіряє інформацію, що міститься у відкритому реєстрі , а також для підтвердження роздруковує її. Відкритий реєстр за посиланням — https://usr.minjust.gov.ua/ua/freesearch (знаходиться на офіційному сайті Мін'юсту)	Замовник самостійно перевіряє інформацію, що міститься у відкритому реєстрі , а також для підтвердження роздруковує її. Відкритий реєстр за посиланням — https://usr.minjust.gov.ua/ua/freesearch (знаходиться на офіційному сайті Мін'юсту)
8	Юридична особа, яка є учасником, не має антикорупційної програми чи уповноваженого з реалізації антикорупційної програми, якщо вартість закупівлі товару (товарів), послуги (послуг) або робіт дорівнює чи перевищує 20 мільйонів гривень (пункт 10 ч. 1 ст. 17 Закону)	На підтвердження відсутності підстав, передбачених пунктами 2, 4, 5, 6, 10 ч. 1 (крім п. 1 і п. 7) та ч. 2 ст. 17 Закону, учасник подає інформацію в довільній формі (одним документом) за власноручним підписом уповноваженої особи учасника та завірену печаткою (у разі наявності)	копія антикорупційної програми переможця**; копія наказу про призначення уповноваженого з антикорупційної програми юридичної особи**. ** Зазначені документи переможець подає у випадку, якщо необхідність їх наявності та затвердження в переможця передбачена ст. 62 Закону України «Про запобігання корупції». У разі якщо переможець відповідно до норм чинного законодавства або переможець-нерезидент відповідно до норм законодавства країни реєстрації не зобов'язаний складати якийсь зі вказаних документів, то він надає лист-роз'яснення в довільній формі, за власноручним підписом уповноваженої особи переможця та завірений печаткою (у разі наявності), в якому зазначає законодавчі підстави ненадання зазначених вище документів*

9	Учасник має заборгованість із сплати податків і зборів (обов'язкових платежів) (ч. 2 ст. 17 Закону)	На підтвердження відсутності підстав, передбачених пунктами 2, 4, 5, 6, 10 ч. 1 (крім п. 1 і п. 7) та ч. 2 ст. 17 Закону, учасник подає інформацію в довільній формі (одним документом) за власноручним підписом уповноваженої особи учасника та завірену печаткою (у разі наявності)	Оригінал або нотаріально завірена копія довідки про відсутність заборгованості з податків і зборів (обов'язкових платежів), видана відповідною Державною податковою інспекцією, що діє станом на дату подання документа**. Додатково замовник може здійснити безкоштовний пошук відомостей щодо даного пункту у відкритому неофіційному реєстрі «Дізнайся більше про свого бізнес-партнера», який знаходиться на офіційному сайті ДФС за посиланням — http://sfs.gov.ua/businesspartner
---	--	--	--

Проаналізувавши статтю 17 Закону про публічні закупівлі, ми бачимо, що суттєво вона не видозмінювалась. Серед змін можна виділити скорочення вимог частини 2 статті 17 Закону про публічні закупівлі (залишилась лише вимога відсутності в учасника заборгованості зі сплати податків і зборів).

Тобто замовник може встановити вимоги до переможця таким чином, що той має надавати довідку в довільній формі для виконання вимог пункту 2 частини 1 статті 17 Закону та оригінали довідок для виконання вимог пунктів 5, 6 частини 1 та частини 2 статті 17 Закону про публічні закупівлі.

Також звертаємо увагу на положення частини 3 статті 22 Закону про публічні закупівлі, а саме на те, що тендерна документація може містити відповідно до законодавства також іншу інформацію, яку замовник вважає за необхідне до неї включити.

Але, згідно з частиною 4 статті 16 Закону про публічні закупівлі, документи, що не передбачені законодавством для учасників — юридичних, фізичних осіб, у тому числі фізичних осіб-підприємців, учасники не подають у складі тендерної пропозиції. Їх не вимагають під час проведення переговорів з учасником (у разі застосування переговорної процедури закупівлі). Відсутність документів, що не передбачені законодавством для учасників — юридичних, фізичних осіб, у тому числі фізичних осіб-підприємців, у складі тендерної пропозиції не може бути підставою для її відхилення замовником.

Отже, радимо замовникам йти в ногу з часом та переглянути положення своєї тендерної документації для того, щоб її вимоги цілком відповідали чинному законодавству України й не порушували його.

** Документи та інформацію, що підтверджують відсутність підстав, визначених частинами першою і другою ст. 17 Закону, переможець повинен подати замовникові у строк, що не перевищує 5 календарних днів з дати оприлюднення на веб-порталі Уповноваженого органу повідомлення про намір укласти договір. У разі ненадання переможцем торгів документів відповідно до всіх вимог документації в зазначені строки — замовник акцептує наступну найбільш економічно вигідну пропозицію відповідно до частини 3 ст. 32 Закону.*