

Щодо зазначення в тексті банківської гарантії умов, зазначення яких прямо заборонено тендерною документацією

Рішення № 10261-р/пк-пз від 05.10.2018 Оголошення № [UA-2018-08-09-000116-с](#)

Зміст порушення

Відповідно до протоколу розгляду тендерних пропозицій **пропозиція скаржника була відхилена через таку причину: «Учасник ТОВ “П” надав забезпечення тендерної пропозиції у вигляді електронної банківської гарантії, яка не відповідає умовам тендерної документації в частині оформлення.** Текст банківської гарантії не відповідає умовам, визначеним в пункті 2 розділу III тендерної документації».

Скаржник зазначає, що **в протоколі не зазначено, яким саме вимогам не відповідає його банківська гарантія.** Усно замовник пояснив, що невідповідність така: **текст банківської гарантії містить умову про нотаріально завірени документи (копії документів), які надає замовник (бенефіціар) банкові-гаранту в разі настання гарантійного випадку,** що суперечить умові з абзацу третього пункту 2 «Забезпечення тендерної пропозиції» розділу III документації.

Скаржник зазначає, що **банківська гарантія містить умову лише про подання письмової вимоги,** яка має бути підписана посадовими особами бенефіціара. Та **до такої вимоги може бути додана, але не обов'язково,** картка із зразками підписів посадової особи, яка підписала вимогу. За відсутності картки підпис підтверджується іншим способом, передбаченим законодавством (тобто проставленням підпису та печатки бенефіціара у звичайний спосіб).

Скаржник зазначає, що Положенням про порядок здійснення банками операцій за гарантіями в національній та іноземних валютах, затвердженим Постановою НБУ 15.12.2004 № 639, не встановлено будь-яких особливостей про посвідчення підписів.

На думку скаржника, вимогами пункту 3б розділу V «Порядок сплати банком-гарантом (резидентом) коштів за гарантією в разі настання гарантійного випадку» Положення № 639 від 15.12.2004 не встановлено, що підписи на вимозі бенефіціара мають бути засвідчені в особливий спосіб, а отже умова банківської гарантії № 71.00.006277 від 28.08.2018 № 5145/6277, що «до вимоги Бенефіціара **може** додаватися картка із нотаріально посвідченими зразками підпису посадової особи Бенефіціара, що підписав вимогу, або іншим способом, передбаченим законодавством» однозначно **не порушує умову** № 3 абзацу третього пункту 2 «Забезпечення тендерної пропозиції» розділу III документації, **оскільки не встановлює виключність подання нотаріально завірених документів.** На засіданні Колегії, яке відбулось 05.10.2018, представник скаржника

ззначив, що Постановою № 639 не встановлено вимогу засвідчення підписів у встановленому порядку (саме щодо картки). Картка — окремий документ.

Позиція органу оскарження

Відповідно до пункту 2 розділу III документації **банківська гарантія повинна бути виготовлена згідно з Положенням про порядок здійснення банками операцій за гарантіями в національній та іноземних валютах, затвердженого Постановою Правління Національного банку України від 15.12.2004 № 639.**

Учасник надає замовникові гарантії виконання своїх зобов'язань у зв'язку з поданням тендерної пропозиції у вигляді електронної банківської гарантії (за кожним лотом окремо) на суму 29 812,00 грн (двадцять дев'ять тисяч вісімсот дванадцять грн 00 коп.), яку надають одночасно з поданням тендерної пропозиції (за кожним лотом окремо).

Пунктом 2 розділу III документації передбачено, що **текст банківської гарантії не повинен містити, зокрема, умов про нотаріально завірені документи (копії документів), які замовник (бенефіціар) надає банкові-гаранту в разі настання гарантійного випадку.**

У складі пропозиції скаржника міститься банківська гарантія, в якій зазначено, що «Письмова вимога Бенефіціара (Замовника) повинна бути відправлена на поштову адресу Гаранта: 49000, Дніпропетровська обл., місто Дніпро, площа Троїцька, будинок 2, **разом з** карткою із зразками підпису посадової особи бенефіціара, що підписала вимогу, що посвідчена нотаріально або іншим способом, передбаченим законодавством».

У наданій у **складі пропозиції** скаржника банківській гарантії **міститься умова про надання картки зі зразками підпису посадової особи бенефіціара, що підписала вимогу, що посвідчена нотаріально або іншим способом, передбаченим законодавством, що не відповідає умовам документації в цій частині.** Зважаючи на викладене, **пропозиція скаржника не відповідала умовам документації в цій частині, тому замовник правомірно її відхилив з наведеної вище причини, у зв'язку із чим у задоволенні скарги було відмовлено.**

Коментар

*Відповідно до зазначеного вище прикладу слова в тексті банківської гарантії «Письмова вимога Бенефіціара (Замовника) повинна бути відправлена на поштову адресу Гаранта... разом з карткою із зразками підпису посадової особи бенефіціара, що підписала вимогу, що посвідчена нотаріально або іншим способом, передбаченим законодавством» були розцінені замовником та Колегією як порушення такої умови тендерної документації: «Текст банківської гарантії **не повинен містити, зокрема, умов про нотаріально завірені документи (копії документів), які надаються Замовником (бенефіціаром) банку гаранту у разі настання гарантійного випадку**». Тобто зі змісту тендерної документації замовника впливає заборона на включення в будь-якому вигляді до тексту банківської гарантії подібного припису. І саме в розрізі такого формулювання замовником умов тендерної документації гарантія, надана учасником у складі його пропозиції, не відповідає*



вимогам до її змісту, установленим замовником у тендерній документації
