

Зміни до пункту 44 Особливостей є, але чи є технічна реалізація на майданчиках?

Сьомими змінами до Особливостей здійснення публічних закупівель, що затверджені постановою КМУ від [12.10.2022 № 1178](#) (далі — Особливості), було, зокрема, внесено зміни до пункту 44 Особливостей, який встановлює умови, за яких замовник приймає рішення про відмову учаснику в участі у відкритих торгах та зобов'язаний відхилити таку тендерну пропозицію. Та чи привели майданчики систему у відповідність до змін? Поглянемо далі.

Спочатку порівняємо умови пункту 44 Особливостей та статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі» (далі — Закон):

Пункт 44 Особливостей	Стаття 17 Закону
-----------------------	------------------

<p>44. Замовник приймає рішення про відмову учаснику процедури закупівлі в участі у відкритих торгах та може відхилити тендерну пропозицію учасника процедури закупівлі в разі, коли:</p> <ol style="list-style-type: none">1. замовник має незалежні докази того, що учасник процедури закупівлі пропонує, дає або погоджується дати прямо чи опосередковано будь-якій службовій (посадовій) особі замовника, іншого державного органу винагороду у будь-якій формі (пропозиція щодо наймання на роботу, цінна річ, послуга тощо) з метою вплинути на прийняття рішення щодо визначення переможця процедури закупівлі;2. відомості про юридичну особу, яка є учасником процедури закупівлі, внесено до Єдиного державного реєстру осіб, які вчинили корупційні або пов'язані з корупцією правопорушення;3. керівника учасника процедури закупівлі, фізичну особу, яка є учасником процедури закупівлі, було притягнуто згідно із законом до відповідальності за вчинення корупційного правопорушення або правопорушення, пов'язаного з корупцією;4. суб'єкт господарювання (учасник процедури закупівлі) протягом останніх трьох років притягувався 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 тендерів;5. фізична особа, яка є учасником процедури закупівлі, була засуджена за кримінальні правопорушення, вчинені з корисливих мотивів (зокрема, пов'язані з хабарництвом та відмиванням коштів), судимість з якої не знято або не погашено в установленому законом порядку;6. керівник учасника процедури закупівлі був засуджений за кримінальні правопорушення, вчинені з корисливих мотивів (зокрема, пов'язані з хабарництвом, шахрайством та відмиванням коштів), судимість з якої не знято або не погашено в установленому законом порядку;7. тендерна пропозиція подана учасником процедури закупівлі, який є пов'язаною особою з іншими учасниками процедури закупівлі та/або з уповноваженою особою (особами), та/або з керівником замовника;8. учасник процедури закупівлі визнаний в установленому законом порядку банкрутом та стосовно нього відкрито ліквідаційна процедура;9. 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» (крім нерезидентів);10. юридична особа, яка є учасником процедури закупівлі (крім нерезидентів), не має антикорупційної програми чи узгодженого з реалізацією антикорупційної програми, якщо вартість закупівлі товару (товарів), послуги (послуг) або робіт дорівнює чи перевищує 20 млн. гривень (у тому числі за лотом);11. учасник процедури закупівлі або кінцевої бенефіціарний власник, або учасник (акціонер) юридичної особи — учасника процедури закупівлі є особою, до якої застосовано санкцію у вигляді заборони на здійснення у неї публічних закупівель товарів, робіт і послуг згідно із Законом України «Про санкції»;12. керівника учасника процедури закупівлі, фізичну особу, яка є учасником процедури закупівлі, було притягнуто згідно із законом до відповідальності за вчинення правопорушення, пов'язаного з використанням дитячої праці чи будь-якими формами торгівлі людьми. <p>Замовник може прийняти рішення про відмову учаснику процедури закупівлі в участі у відкритих торгах та може відхилити тендерну пропозицію учасника процедури закупівлі в разі, коли учасник процедури закупівлі не виконав свої зобов'язання за раніше укладеним договором про закупівлю з цим самим замовником, що призвело до його дострокового розірвання, і було застосовано санкції у вигляді штрафів та/або відшкодування збитків протягом трьох років з дати дострокового розірвання такого договору. Учасник процедури закупівлі, що перебуває в обставинах, зазначених у цьому абзаці, може надати підтвердження вжиття заходів для доведення своєї надійності, незважаючи на наявність відповідної підстави для відмови в участі у відкритих торгах. Для цього учасник (суб'єкт господарювання) повинен довести, що він сплатив або зобов'язався сплатити відповідні зобов'язання та відшкодування збитків. Якщо замовник вважає таке підтвердження достатнім, учаснику процедури закупівлі не може бути відмовлено в участі в процедурі закупівлі.</p> <p>Переможцю процедури закупівлі у строк, що не перевищує чотири дні з дати оприлюднення в електронній системі закупівель повідомлення про намір укласти договір про закупівлю, повинен надати замовнику шляхом оприлюднення в електронній системі закупівель документи, що підтверджують відсутність підстав, зазначених у пунктах 3, 5, 6 і 12 та в абзаці чотирнадцятому цього пункту. Замовник не вимагає документального підтвердження публічної інформації, що оприлюднена у формі відкритих даних згідно із Законом України «Про доступ до публічної інформації» та/або міститься у відкритих публічних електронних реєстрах, доступ до яких є вільним, або публічної інформації, що є доступною в електронній системі закупівель, крім випадків, коли доступ до такої інформації є обмеженим на момент оприлюднення оголошення про проведення відкритих торгів.</p> <p>Учасник процедури закупівлі підтверджує відсутність підстав, зазначених в цьому пункті (крім абзацу чотирнадцятого цього пункту), шляхом самостійного декларування відсутності таких підстав в електронній системі закупівель під час подання тендерної пропозиції.</p> <p>Замовник не вимагає від учасника процедури закупівлі під час подання тендерної пропозиції в електронній системі закупівель будь-яких документів, що підтверджують відсутність підстав, визначених у цьому пункті (крім абзацу чотирнадцятого цього пункту), крім самостійного декларування відсутності таких підстав учасником процедури закупівлі відповідно до абзацу шістнадцятого цього пункту.</p> <p>У разі коли учасник процедури закупівлі має намір залучити інших суб'єктів господарювання як субпідрядників/співвиконавців в обсязі не менше як 20 відсотків вартості договору про закупівлю у разі закупівлі робіт або послуг для підтвердження його відповідності кваліфікаційним критеріям відповідно до частини третьої статті 16 Закону (у разі застосування таких критеріїв до учасника процедури закупівлі), замовник перевіряє таких суб'єктів господарювання на відсутність підстав, визначених цим пунктом.</p>	<p>Стаття 17. Підстави для відмови в участі в процедурі закупівлі. 1. Замовник приймає рішення про відмову учаснику в участі в процедурі закупівлі та зобов'язаний відхилити тендерну пропозицію учасника або відмовити в участі в переговірній процедурі закупівлі (крім випадків, зазначених у пунктах 2, 4, 5 частини другої статті 40 цього Закону) в разі, якщо:</p> <ol style="list-style-type: none">1. замовник має незалежні докази того, що учасник процедури закупівлі пропонує, дає або погоджується дати прямо чи опосередковано будь-якій службовій (посадовій) особі замовника, іншого державного органу винагороду у будь-якій формі (пропозиція щодо наймання на роботу, цінна річ, послуга тощо) з метою вплинути на прийняття рішення щодо визначення переможця процедури закупівлі або застосування замовником певної процедури закупівлі;2. відомості про юридичну особу, яка є учасником процедури закупівлі, внесено до Єдиного державного реєстру осіб, які вчинили корупційні або пов'язані з корупцією правопорушення;3. службову (посадову) особу-учасника процедури закупівлі, 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 корупційного правопорушення або правопорушення, пов'язаного з корупцією;4. суб'єкт господарювання (учасник) протягом останніх трьох років притягувався 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 тендерів;5. фізична особа, яка є учасником процедури закупівлі, була засуджена за кримінальні правопорушення, вчинені з корисливих мотивів (зокрема, пов'язані з хабарництвом та відмиванням коштів), судимість з якої не знято або не погашено в установленому законом порядку;6. службову (посадову) особу-учасника процедури закупівлі, яка підписала тендерну пропозицію та/або уповноваженою особою-учасником процедури закупівлі, або керівником замовника, була засуджена за кримінальні правопорушення, вчинені з корисливих мотивів (зокрема, пов'язані з хабарництвом, шахрайством та відмиванням коштів), судимість з якої не знято або не погашено в установленому законом порядку;7. тендерна пропозиція подана учасником конкурентної процедури закупівлі або участь в переговірній процедурі бере учасник, який є пов'язаною особою з іншими учасниками процедури закупівлі та/або з уповноваженою особою (особами), та/або з керівником замовника;8. учасник процедури закупівлі визнаний в установленому законом порядку банкрутом та стосовно нього відкрито ліквідаційна процедура, 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» (крім нерезидентів);10. юридична особа, яка є учасником процедури закупівлі (крім нерезидентів), не має антикорупційної програми чи узгодженого з реалізацією антикорупційної програми, якщо вартість закупівлі товару (товарів), послуги (послуг) або робіт дорівнює чи перевищує 20 мільйонів гривень (у тому числі за лотом);11. учасник процедури закупівлі є особою, до якої застосовано санкцію у вигляді заборони на здійснення у неї публічних закупівель товарів, робіт і послуг згідно із Законом України «Про санкції»;12. службову (посадову) особу-учасника процедури закупівлі, яка підписала тендерну пропозицію та/або уповноваженою особою-учасником процедури закупівлі, або керівником замовника, була засуджена за кримінальні правопорушення, вчинені з корисливих мотивів (зокрема, пов'язані з хабарництвом, шахрайством та відмиванням коштів) щодо розстрочення і відстрочення такої зобов'язання у порядку та на умовах, визначених законодавством країни реєстрації такої учасника. <p>2. Замовник може прийняти рішення про відмову учаснику в участі в процедурі закупівлі та може відхилити тендерну пропозицію учасника в разі, якщо учасник процедури закупівлі не виконав свої зобов'язання за раніше укладеним договором про закупівлю з цим самим замовником, що призвело до його дострокового розірвання, і було застосовано санкції у вигляді штрафів та/або відшкодування збитків — протягом трьох років з дати дострокового розірвання такого договору. Учасник процедури закупівлі, що перебуває в обставинах, зазначених у частині другій цієї статті, може надати підтвердження вжиття заходів для доведення своєї надійності, незважаючи на наявність відповідної підстави для відмови в участі в процедурі закупівлі. Для цього учасник (суб'єкт господарювання) повинен довести, що він сплатив або зобов'язався сплатити відповідні зобов'язання та відшкодування зобов'язання та відшкодування зобов'язання збитків. Якщо замовник вважає таке підтвердження достатнім, учаснику не може бути відмовлено в участі в процедурі закупівлі.</p> <p>3. Учасник процедури закупівлі в електронній системі закупівель під час подання тендерної пропозиції підтверджує відсутність підстав, передбачених пунктами 5, 6, 12 і 13 частини першої та частиною другою цієї статті, способом документів лише переможцем процедури закупівлі через електронну систему закупівель.</p> <p>4. Замовник не вимагає від учасника документів, що підтверджують відсутність підстав, визначених пунктами 1 і 7 частини першої цієї статті.</p> <p>5. Замовник не вимагає документального підтвердження публічної інформації, що оприлюднена у формі відкритих даних згідно із Законом України «Про доступ до публічної інформації» та/або міститься у відкритих єдиних державних реєстрах, доступ до яких є вільним, або публічної інформації, що є доступною в електронній системі закупівель.</p> <p>6. Переможцю процедури закупівлі у строк, що не перевищує десяти днів з дати оприлюднення в електронній системі закупівель повідомлення про намір укласти договір про закупівлю, повинен надати замовнику документи шляхом оприлюднення їх в електронній системі закупівель, що підтверджують відсутність підстав, визначених пунктами 2, 3, 5, 6, 8, 12 і 13 частини першої та частиною другою цієї статті.</p> <p>7. У разі якщо учасник процедури закупівлі має намір залучити спроможності інших суб'єктів господарювання як субпідрядників/співвиконавців в обсязі не менше ніж 20 відсотків від вартості договору про закупівлю у випадку закупівлі робіт або послуг для підтвердження його відповідності кваліфікаційним критеріям відповідно до частини третьої статті 16 цього Закону, замовник перевіряє таких суб'єктів господарювання на відсутність підстав, визначених у частині першій цієї статті.</p>
--	---

При повному або частковому копіюванні чи цитуванні будь-якої інформації з порталу "Радник у сфері публічних закупівель" ви зобов'язані вказувати джерело інформації (ст. 176 ККУ). Джерело:

<https://radnuk.com.ua/voienyj-stan/zminy-do-punktu-44-osoblyvostej-ie-ale-chy-ie-tehnicna-realizatsiia-na-majdanchykakh/>

Контактні дані: +38 (044) 451-85-71 | radnukdz@gmail.com

Тобто з 25.02.2023 Особливостями встановлено, що за підпунктами 3, 6, 12 пункту 44 Особливостей учасник процедури декларує відсутність підстав саме для **керівника** учасника, а не, як було раніше, — «службова (посадова) особа учасника процедури / уповноважена на підписання договору».

Також підпункт 11 пункту 44 Особливостей став ширшим, оскільки охоплює тепер не тільки відмову для учасника, у разі якщо до нього застосовано санкцію у вигляді заборони на здійснення у неї публічних закупівель товарів, робіт і послуг згідно із Законом України «Про санкції», але й якщо така заборона застосована до **кінцевого бенефіціарного власника, члена або учасника (акціонера) юридичної особи — учасника процедури закупівлі**.

При цьому в «свіжооголошених» процедурах закупівель, наприклад від 03.03.2023 № [UA-2023-03-03-002425-а](#), у полі «Тендерна документація» — Підстави для відмови в участі у процедурі закупівлі, можемо побачити:

3. Вчинення корупційних правопорушень

Підтверджує: учасник

Відноситься до: учасника

[Детальний опис...](#)

Учасник підтверджує, що

- Відомості про юридичну особу, яка є учасником процедури закупівлі, не внесено до Єдиного державного реєстру осіб, які вчинили корупційні або пов'язані з корупцією правопорушення

Статус вимоги:

Активна

Дата створення вимоги: 03 березня 2023 10:34

- Службову (посадову) особу учасника процедури закупівлі, яку уповноважено учасником представляти його інтереси під час проведення процедури закупівлі, фізичну особу, яка є учасником, не було притягнуто згідно із законом до відповідальності за вчинення корупційного правопорушення або правопорушення, пов'язаного з корупцією

Статус вимоги:

Активна

Дата створення вимоги: 03 березня 2023 10:34



4. Вчинення правопорушень, пов'язаних з використанням дитячої праці чи будь-якими формами торгівлі людьми

Підтверджує: учасник

Відноситься до: учасника

[Детальний опис...](#)

Учасник підтверджує, що

- Службова (посадова) особа учасника процедури закупівлі, яку уповноважено учасником представляти його інтереси під час проведення процедури закупівлі, фізичну особу, яка є учасником, не було притягнуто згідно із законом до відповідальності за вчинення правопорушення, пов'язаного з використанням дитячої праці чи будь-якими формами торгівлі людьми

Статус вимоги:

Активна

Дата створення вимоги: 03 березня 2023 10:34

9. Наявність інших підстав для відмови в участі у процедурі закупівлі

Підтверджує: учасник

Відноситься до: учасника

[Детальний опис...](#)

Учасник підтверджує, що

- У Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб - підприємців та громадських формувань присутня інформація, передбачена пунктом 9 частини другої статті 9 Закону України "Про державну реєстрацію юридичних осіб, фізичних осіб - підприємців та громадських формувань" (крім нерезидентів)

Статус вимоги: **Активна**

Дата створення вимоги: 03 березня 2023 10:34

- Учасник процедури закупівлі не є особою, до якої застосовано санкцію у вигляді заборони на здійснення у неї публічних закупівель товарів, робіт і послуг згідно із Законом України "Про санкції"

Статус вимоги: **Активна**

Дата створення вимоги: 03 березня 2023 10:34

Що можемо запропонувати?

До моменту врегулювання зазначеної ситуації замовник може прийняти рішення включити до складу своєї тендерної документації, наприклад, таку вимогу:

«...УВАГА! Якщо при здійсненні самостійного декларування відсутності підстав, зазначених у пункті 44 Особливостей (крім абзацу чотирнадцятого цього пункту), в електронній системі буде визначено підтвердження інформації щодо службової (посадової) особи учасника процедури закупівлі, яка підписала тендерну пропозицію, учасник шляхом самостійного декларування відсутності таких підстав в електронній системі закупівель під час подання тендерної пропозиції, в місцях, де є підтвердження інформації щодо службової (посадової) особи учасника процедури закупівлі, яка підписала тендерну пропозицію, ТАКИМ ДЕКЛАРУВАННЯМ підтверджує інформацію саме щодо керівника учасника.

Крім того, якщо при здійсненні самостійного декларування відсутності підстав,

ззначених у пункті 44 Особливостей (крім абзацу чотирнадцятого цього пункту), в електронній системі буде визначено підтвердження інформації за підпунктом 11 пункту 44 Особливостей лише щодо учасника процедури закупівлі, учасник шляхом самостійного декларування відсутності таких підстав в електронній системі закупівель під час подання тендерної пропозиції ТАКИМ ДЕКЛАРУВАННЯМ в місці, де є підтвердження інформації за підпунктом 11 пункту 44 Особливостей лише щодо учасника процедури закупівлі, підтверджує, що учасник процедури закупівлі або кінцевий бенефіціарний власник, член або учасник (акціонер) юридичної особи — учасника процедури закупівлі НЕ є особою, до якої застосовано санкцію у вигляді заборони на здійснення у неї публічних закупівель товарів, робіт і послуг згідно із Законом України “Про санкції”.».

До нагоди читайте статтю [«Зміни до Особливостей від 25.02.2023: випадки перерахунку ціни»](#) та в разі потреби можете завантажити [«Шпаргалка УО щодо закупівель з 19.10.2022 за Особливостями \(крім винятків, встановлених частинами 5, 6, 8 і 9 статті 3 Закону, а також державних замовників у сфері оборони\)»](#).