

Ненадання Витягу з ЄДР — підстава для відхилення? Практика АМКУ

Відповідно до [абзаців 1 і 5 пункту 28 Особливостей](#) здійснення публічних закупівель товарів, робіт і послуг для замовників, передбачених Законом України «Про публічні закупівлі», на період дії правового режиму воєнного стану в Україні та протягом 90 днів з дня його припинення або скасування, затверджених постановою Кабінету Міністрів України від 12.10.2022 № 1178 (далі – Особливості), тендерна документація формується замовником відповідно до вимог [статті 22 Закону України «Про публічні закупівлі» від 25.12.2015 № 922-VIII](#) (далі – Закон) з урахуванням Особливостей. У тендерній документації відомості, наведені у [пункті 2 частини 2 статті 22 Закону](#), визначаються відповідно до вимог, зазначених в [абзацах шостому – восьмому цього пункту](#).

Згідно з [частиною 4 статті 22 Закону](#) тендерна документація не повинна містити вимог, що обмежують конкуренцію та призводять до дискримінації учасників, а також вимог щодо документального підтвердження інформації про відповідність вимогам тендерної документації, якщо така інформація є публічною, що оприлюднена у формі відкритих даних згідно із [Законом України «Про доступ до публічної інформації» від 13.01.2011 № 2939-VI](#) (далі – Закон № 2939) та / або міститься у відкритих єдиних державних реєстрах, доступ до яких є вільним.

[Абзацом 15 пункту 47 Особливостей](#) визначено схожу норму, за якою замовник не вимагає документального підтвердження публічної інформації, що оприлюднена у формі відкритих даних згідно із [Законом № 2939](#) 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.

Для прикладу, Єдиний державний реєстр юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань зараз у відкритому вільному доступі (далі – ЄДР). Про це також згадано в публікації [«Як отримати інформацію чи витяг з ЄДР онлайн»](#). Вимога щодо надання учасником у складі своєї пропозиції витягу з ЄДР буде порушенням наведених вище норм.

Такої ж позиції дотримується орган оскарження, зокрема за рішенням від 25.04.2023 № 5384-р/пк-пз щодо закупівлі [UA-2023-04-10-006586-a](#).

Проте, якщо така вимога не оскаржена і залишається діючою, то чи повинен учасник її виконувати та чи при її невиконанні пропозиція учасника підлягає виправленню або ж і відхиленню?

Виходячи з практики розгляду скарг, предметом оскарження яких були обставини за наведеним запитанням, ми маємо дві різні позиції органу оскарження. Розглянемо їх обидві.



Рішення Постійно діючої адміністративної колегії Антимонопольного комітету України з розгляду скарг про порушення законодавства у сфері публічних закупівель (далі – Колегія) від 30.03.2023 № 3962-р/пк-пз, закупівля № [UA-2023-03-06-006173-a](#)

Обставини розгляду скарги

Згідно з умовами тендерної документації учасник у складі тендерної пропозиції повинен надати витяг з ЄДР.

Учасник не надав у складі своєї пропозиції витягу з ЄДР. Не беручи до уваги цю обставину, замовник визначив такого учасника переможцем торгів.

Позиція скаржника

Не погоджуючись з рішенням замовника про визначення конкурента переможцем торгів, скаржник просив Колегію зобов'язати замовника скасувати таке рішення. Скаржник наголошує на відсутності у складі пропозиції переможця витягу з ЄДР.

Позиція Колегії

Колегія також встановила факт неподання переможцем витягу з ЄДР у складі своєї пропозиції. Посилаючись на норму [абзацу 15 пункту 44 Особливостей](#) (у редакції, яка була чинна до 19.05.2023), Колегія робить висновок, що інформація, яка вимагається за витягом з ЄДР, міститься у відкритих публічних електронних реєстрах, доступ до яких є вільним, а тому відсутні підстави для задоволення скарги в цій частині.



Рішення Комісії Антимонопольного комітету України з розгляду скарг про порушення законодавства у сфері публічних закупівель (далі – Комісія) від 22.05.2023 № 7001-р/пк-пз, закупівля [№ UA-2023-04-20-001720-a](#)

Обставини розгляду скарги

Згідно з умовами тендерної документації учасник у складі тендерної пропозиції повинен надати витяг з ЄДР.

Учасник не надав у складі своєї пропозиції витягу з ЄДР. Беручи до уваги цю обставину, замовник відхилив пропозицію такого учасника.

Позиція скаржника

Не погоджуючись з рішенням замовника про відхилення своєї пропозиції, скаржник просив орган оскарження зобов'язати замовника скасувати таке рішення. Скаржник погоджується, що у складі його пропозиції немає витягу з ЄДР. Проте також наголошує, що замовник повинен був дати йому час на усунення невідповідностей.

Позиція Комісії

Комісією також встановлено факт неподання переможцем витягу з ЄДР у складі своєї пропозиції. Посилаючись на норми [пункту 40 Особливостей](#) (у редакції, яка була чинна до 19.05.2023) та [частини 9 статті 26 Закону](#), Комісія робить висновок, що замовник, не надавши учаснику можливості виправити наведені невідповідності, порушив вимоги зазначених норм. Тим самим пропозиція скаржника була неправомірно відхилена з наведеної підстави.

Коментар

Виходячи зі змісту опрацьованих рішень, може скластися враження, що Комісія дещо змінює вже усталену практику, напрацьовану Колегією. Але це лише припущення. У будь-якому випадку варто нагадати учаснику негласний принцип публічних закупівель:

«Не можеш виконати умову закупівлі — оскаржуй її. Не оскаржив таку умову — виконуй або не бери участі в торгах».

Якщо необхідно оскаржити дискримінаційні умови або ж умови, що порушують норми чинного законодавства, наприклад витребування витягу з ЄДР, учасник може скористатись взірцем [скарги на умови тендерної документації за Особливостями](#), що розміщений на порталі RADNUK.COM.UA.

Варто зазначити, що за розпорядженням Антимонопольного комітету України від 18.05.2023 № 11-рп утворено Комісії. Тож вітаємо членів Комісії з початком роботи.

Читайте також публікації:

[«Ненадання документа, який не вимагався, не є підставою для відхилення: практика АМКУ»](#);

[«Відповідальність у сфері публічних закупівель: чи може звільнена уповноважена особа понести відповідальність?»](#);

[«Алгоритм проведення відкритих торгів з аукціонами за Особливостями з урахуванням змін від 19.05.2023»](#).