

Перевірка субпідрядників / співвиконавців, коли визначено переможця процедури

Зміст

[Поняття «субпідрядник / співвиконавець» у закупівельному законодавстві](#)

[Щодо інформації про субпідрядників / співвиконавців](#)

[Загальні висновки](#)

Поняття «субпідрядник / співвиконавець» у закупівельному законодавстві. Нормативне регулювання, умови тендерної документації та підтвердження від субпідрядників / співвиконавців інформації про відповідність вимогам, установленим замовником у тендерній документації. Чи вимагати від переможця документи на субпідрядника / співвиконавця про відповідність пункту 47 Особливостей.

Поняття «субпідрядник / співвиконавець» у закупівельному законодавстві

Закон України «Про публічні закупівлі» (далі — [Закон](#)) визначає правові та економічні засади здійснення закупівель товарів, робіт і послуг для забезпечення потреб держави, територіальних громад та об'єднаних територіальних громад.

Згідно з законодавством у сфері публічних закупівель **учасником процедури закупівлі** / спрощеної закупівлі є фізична особа, фізична особа — підприємець чи юридична особа — резидент або нерезидент, у тому числі об'єднання учасників, яка подала тендерну пропозицію / пропозицію або взяла участь у переговорах у разі застосування переговорної процедури закупівлі, а **замовником** є суб'єкт, визначений згідно зі статтею 2 Закону, який здійснює закупівлю товарів, робіт або послуг відповідно до Закону.

Переможцем процедури закупівлі є учасник, тендерна пропозиція якого відповідає всім критеріям та умовам, що визначені у тендерній документації, і визнана найбільш економічно вигідною, та якому замовник повідомив про намір укласти договір про закупівлю, або учасник, якому замовник повідомив про намір укласти договір про закупівлю за результатами застосування переговорної процедури закупівлі.

У разі закупівлі робіт або послуг замовник, згідно зі статтею 22 Закону, у тендерній документації встановлює вимогу про зазначення учасником у тендерній пропозиції інформації (повне найменування та місцезнаходження) щодо кожного суб'єкта господарювання, якого учасник планує залучати до виконання робіт чи послуг як субпідрядника / співвиконавця в обсязі не менше 20 відсотків від вартості договору про закупівлю — у разі закупівлі робіт або послуг.

Водночас відповідно до пункту 15 частини 1 статті 19 Закону у звіті про результати проведення закупівлі з використанням електронної системи закупівель обов'язково зазначаються, зокрема, повне найменування та місцезнаходження кожного суб'єкта господарювання, який буде залучений переможцем, з яким укладено договір про закупівлю, до надання послуг як співвиконавця або виконання робіт як субпідрядника, в обсязі не менше ніж 20 відсотків вартості договору про закупівлю — у разі закупівлі робіт або послуг.

Отже, співвиконавець — це суб'єкт господарювання, який залучається переможцем, з яким укладено договір про закупівлю, до надання послуг в обсязі не менше ніж 20 відсотків вартості договору про закупівлю у разі закупівлі послуг, а субпідрядник — це суб'єкт господарювання, який залучається переможцем, з яким укладено договір про закупівлю, до виконання робіт в обсязі не менше ніж 20 відсотків вартості договору про закупівлю у разі закупівлі робіт.

Чи повинен замовник у проєкті договору передбачити субпідрядників чи співвиконавців?

Щодо інформації про субпідрядників / співвиконавців

Відповідно до [статті 16](#) Закону замовник вимагає від учасників процедури закупівлі подання ними документально підтвердженої інформації про їх відповідність кваліфікаційним критеріям. Замовник установлює один або декілька з таких кваліфікаційних критеріїв, зокрема:

наявність в учасника процедури закупівлі обладнання, матеріально-технічної бази та технологій;

наявність в учасника процедури закупівлі працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід;

наявність документально підтвердженого досвіду виконання аналогічного (аналогічних) за предметом закупівлі договору (договорів);

наявність фінансової спроможності, яка підтверджується фінансовою звітністю.

Якщо для закупівлі робіт або послуг замовник встановлює кваліфікаційний критерій, такий як наявність обладнання, матеріально-технічної бази та технологій та/або наявність працівників, які мають необхідні знання та досвід, учасник може для підтвердження своєї відповідності такому критерію залучити спроможності інших суб'єктів господарювання як субпідрядників / співвиконавців.

У разі залучення учасником спроможностей субпідрядників / співвиконавців для підтвердження своєї відповідності таким кваліфікаційним критеріям, як наявність обладнання, матеріально-технічної бази та технологій та/або наявність працівників, які мають необхідні знання та досвід, учасник у складі тендерної пропозиції **надає документальне підтвердження** від субпідрядників / співвиконавців інформації про відповідність цим критеріям відповідно до вимог, встановлених замовником у тендерній документації.

Пунктом 3⁷ розділу Х «Прикінцеві та перехідні положення» Закону встановлено, що на період дії правового режиму воєнного стану в Україні, введеного Указом Президента України «Про введення воєнного стану в Україні» від 24.02.2022 № 64/2022, затвердженим Законом України «Про затвердження Указу Президента України „Про введення воєнного стану в Україні“» від 24.02.2022 № 2102-ІХ, та протягом 90 днів з дня його припинення або скасування особливості здійснення закупівель товарів, робіт та послуг для замовників, передбачених цим Законом, визначаються Кабінетом Міністрів України із забезпеченням захищеності таких замовників від воєнних загроз та з дотриманням вимог, встановлених пунктом 3⁸ цього розділу.

Отже, на період дії правового режиму воєнного стану в Україні та протягом 90 днів з дня його припинення або скасування під час здійснення публічних закупівель замовники керуються особливостями 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, затвердженими постановою Кабінету Міністрів України від 12.10.2022 № 1178 (далі — [Особливості](#)).

Виходячи з пункту 47 Особливостей, **замовник приймає рішення про відмову учаснику** процедури закупівлі в участі у відкритих торгах та зобов'язаний відхилити тендерну пропозицію учасника процедури закупівлі в разі, коли **наявні підстави, визначені підпунктами 1-12 пункту 47 Особливостей**.

При цьому **учасник процедури закупівлі підтверджує відсутність підстав**, зазначених у пункті 47 Особливостей (крім підпунктів 1 і 7 цього пункту), **шляхом самостійного декларування** відсутності таких підстав в електронній системі закупівель під час подання тендерної пропозиції. 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 пункті 47 Особливостей, крім самостійного декларування відсутності таких підстав учасником процедури закупівлі відповідно до абзацу шістнадцятого цього пункту. Замовник самостійно за результатами розгляду тендерної пропозиції учасника процедури закупівлі підтверджує в електронній системі закупівель відсутність в учасника процедури закупівлі підстав, визначених підпунктами 1 і 7 пункту 47 Особливостей.

Переможець 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 підпунктах 3, 5, 6 і 12 пункту 47 Особливостей.** 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.

Враховуючи викладене, учасник процедури закупівлі підтверджує відсутність підстав, зазначених у пункті 47 Особливостей (крім підпунктів 1 і 7 цього пункту), шляхом самостійного декларування відсутності таких підстав в електронній системі закупівель під час подання тендерної пропозиції, а переможець процедури закупівлі повинен оприлюднити в електронній системі закупівель документи, які підтверджують відсутність підстав, зазначених у підпунктах 3, 5, 6, 12 пункту 47 Особливостей, крім випадків, коли публічна інформація оприлюднена у формі відкритих даних та/або міститься у відкритих публічних електронних реєстрах, доступ до яких є вільним, або, коли така публічна інформація є доступною в електронній системі закупівель, крім випадків, коли доступ до такої інформації є обмеженим на момент оприлюднення оголошення про проведення відкритих торгів.

У разі, коли учасник процедури закупівлі має намір залучити інших суб'єктів господарювання як субпідрядників / співвиконавців в обсязі не менш як 20 відсотків вартості договору про закупівлю у разі закупівлі робіт або послуг для підтвердження його відповідності кваліфікаційним критеріям відповідно до частини 3 статті 16 Закону (у разі застосування таких критеріїв до учасника процедури закупівлі), **замовник перевіряє таких суб'єктів господарювання щодо відсутності підстав, визначених пунктом 47 Особливостей.**

Відповідно до пункту 28 Особливостей тендерна документація формується замовником відповідно до вимог статті 22 Закону з урахуванням Особливостей. Згідно з абзацом 5

пункту 28 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.

Так, відповідно до абзацу 8 пункту 28 Особливостей у тендерній документації зазначаються, зокрема, підстави для відмови в участі у відкритих торгах, встановлені пунктом 47 цих Особливостей, та інформація про спосіб підтвердження відсутності підстав для відхилення. Замовник не вимагає документального підтвердження інформації про відсутність підстав для відхилення тендерної пропозиції **учасника процедури закупівлі та/або переможця, визначених пунктом 47 Особливостей**, у разі, коли така інформація є публічною, 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, та/або може бути отримана електронною системою закупівель шляхом обміну інформацією з іншими державними системами та реєстрами.

Відповідно до абзацу третього підпункту 3 пункту 44 Особливостей замовник відхиляє тендерну пропозицію із зазначенням аргументації в електронній системі закупівель у разі, коли **переможець процедури закупівлі** не надав у спосіб, зазначений у тендерній документації, документи, що підтверджують відсутність підстав, визначених у підпунктах 3, 5, 6 і 12 пункту 47 Особливостей.

Отже, з метою дотримання принципу юридичної визначеності замовнику рекомендується встановлювати чіткі, однозначні та зрозумілі умови тендерної документації з відповідним переліком необхідних документів та/або інформації для підтвердження учасниками відповідності встановленим умовам тендерної документації, враховуючи норми чинного законодавства, специфіку предмета закупівлі та дотримуючись принципів здійснення публічних закупівель та недискримінації учасників.

Водночас абзацом 18 пункту 47 Особливостей передбачено, зокрема, що під час закупівлі робіт або послуг, якщо учасник процедури закупівлі має намір залучити інших суб'єктів господарювання як субпідрядників / співвиконавців в обсязі не менш як 20 відсотків вартості договору про закупівлю з метою підтвердження його відповідності таким кваліфікаційним критеріям, як наявність обладнання, матеріально-технічної бази та технологій та/або наявність працівників, які мають необхідні знання та досвід, то **замовник перевіряє** таких суб'єктів господарювання щодо **відсутності підстав, визначених пунктом 47 Особливостей**.

Тобто законодавством визначено, що саме замовник перевіряє субпідрядників / співвиконавців на відсутність підстав, визначених пунктом 47 Особливостей.

Крім того, всю публічну інформацію щодо учасника та/або переможця, 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 публічну інформацію, що є доступною в електронній системі закупівель, замовник перевіряє самостійно.

*Тому замовнику рекомендується в умовах тендерної документації встановлювати вимоги таким чином, щоб отриману інформацію про субпідрядників / співвиконавців **можна було перевірити самостійно.***

Наприклад, інформацію про повне найменування та місцезнаходження кожного суб'єкта господарювання, який буде залучений переможцем, з яким укладено договір про закупівлю, до надання послуг як співвиконавця або виконання робіт як субпідрядника, інформацію про обсяг, вид робіт чи послуг, до яких учасник планує залучити субпідрядників / співвиконавців, код ЄДРПОУ субпідрядників / співвиконавців чи іншу інформацію, вимоги щодо наявності якої передбачені законодавством та яку замовник вважає за необхідне включити до тендерної документації.

Також варто врахувати, що пунктом 42 Особливостей передбачено право замовника звернутися за підтвердженням інформації, наданої учасником / переможцем процедури закупівлі, до органів державної влади, підприємств, установ, організацій відповідно до їх компетенції.

У разі отримання достовірної інформації про невідповідність учасника процедури закупівлі вимогам кваліфікаційних критеріїв, наявності підстав, визначених пунктом 47 Особливостей, або факту зазначення у тендерній пропозиції будь-якої недостовірної інформації, що є суттєвою під час визначення результатів відкритих торгів, замовник відхиляє тендерну пропозицію такого учасника процедури закупівлі.

Загальні висновки

У разі, коли учасник процедури закупівлі має намір залучити інших суб'єктів господарювання як субпідрядників / співвиконавців в обсязі не менш як 20 відсотків вартості договору про закупівлю у разі закупівлі робіт або послуг для підтвердження його відповідності кваліфікаційним критеріям відповідно до частини 3 статті 16 Закону (у разі застосування таких критеріїв до учасника процедури закупівлі), то:

щодо перевірки субпідрядників / співвиконавців на етапі розгляду учасників процедури замовник самостійно перевіряє таких суб'єктів господарювання щодо відсутності підстав, визначених пунктом 47 Особливостей;

щодо перевірки субпідрядників / співвиконавців, коли визначено переможця процедури, з метою перевірки замовником суб'єктів господарювання щодо відсутності підстав, визначених пунктом 47 Особливостей, замовнику рекомендується в умовах тендерної документації встановлювати вимоги таким чином, щоб отриману інформацію про субпідрядників / співвиконавців можна було

перевірити самостійно.

Законодавством визначено, що саме замовник перевіряє субпідрядників / співвиконавців на відсутність підстав, визначених пунктом 47 Особливостей. Не забувайте також, що ви маєте право звернутися за підтвердженням інформації, наданої учасником / переможцем процедури закупівлі, до органів державної влади, підприємств, установ, організацій відповідно до їх компетенції.

За потреби використовуйте **шпаргалку щодо застосування замовником норм пункту 47 Особливостей**. Доцільно прочитати:

«Рішення суду щодо технічної (не)можливості самодекларування субпідрядника для підтвердження відсутності підстав для відмови в участі в тендері»;

«Чи правильно залучати субпідрядника на етапі виконання робіт, якщо в тендерній пропозиції це не передбачено?».