

Приклад протоколу засідання тендерного комітету замовника

стосовно розгляду тендерних пропозицій учасників та виявлення підстав для відхилення таких пропозицій у зв'язку з обставинами, наявними в пункті 7 частини 1 статті 17 Закону про публічні закупівлі (пов'язані особи)

У статтях, які вийшли друком у випуску журналу № 6 (81) за червень 2018 року на стор. 10-24 [«Свій до свого по-своєму, або Пов'язані особи в публічних закупівлях (частина 1)»] та в поточному випуску журналу № 7 (82) за липень 2018 року на стор. 8-17 [«Свій до свого по-своєму, або Пов'язані особи в публічних закупівлях (частина 2)»] ми досліджували питання пов'язаності осіб у публічних закупівлях.

Тож вважаємо за доцільне не відкладаючи на потім уже в липневому випуску журналу «Радник в сфері державних закупівель» запропонувати читачам приклад протоколу засідання тендерного комітету замовника стосовно розгляду тендерних пропозицій учасників та виявлення підстав для відхилення таких пропозицій у зв'язку з обставинами, наявними в пункті 7 частини 1 статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі» [далі — Закон, Закон про публічні закупівлі (пов'язані особи)]. Знайомитися зі змістом такого протоколу варто після перегляду матеріалів, викладених у вищеназваних статтях. Також зазначаємо, що даний протокол моделює конкретну ситуацію як приклад, а основний акцент зроблено саме на очевидно наявних ознаках, які свідчать про те, що учасники процедури закупівлі є пов'язаними особами і замовник має розуміти, що не помітити ситуацію, описану в нашому прикладі (протоколі), через об'єктивні обставини є неможливим.

Для ширшого розуміння давайте розглянемо наведений випадок. Замовник оголосив відкриті торги, після аукціону, як на те вказує норма частини 4 статті 28 Закону про публічні закупівлі, замовник розглядає тендерні пропозиції на відповідність вимогам тендерної документації з переліку учасників, починаючи з учасника, пропозиція якого за результатом оцінки визначена найбільш економічно вигідною. Однак у статтях на тему пов'язаності осіб у закупівлях ми вже наголошували, що, зважаючи на положення пункту 7 частини 1 статті 17 Закону, замовникові доцільно перевірити і пропозиції інших учасників (нашого поки що тільки фіналіста аукціону та інших менш спритних його конкурентів) щодо можливого виявлення ознак пов'язаності в розумінні пункту 16 частини 1 статті 1 Закону.

Зрозуміло, що замовник почне перевіряти учасників на пов'язаність між собою, відштовхуючись від очевидного, а саме від інформації, яка міститься в документах,

наданих учасниками процедури закупівлі у складі їхніх тендерних пропозицій, а також виконуючи пряму вимогу Закону, а саме: перевіряючи відповідну інформацію у відкритих єдиних державних реєстрах, доступ до яких є вільним. Також нагадаємо замовникам, що лише достовірною інформацією як за змістом частини 7 статті 28 Закону України «Про публічні закупівлі», так і відповідно до загальних принципів недискримінації, об'єктивності та неупередженої оцінки тендерних пропозицій та запобігання корупційним діям і зловживанням, що закріплені у статті 3 цього Закону, є підставою для прийняття рішення про відхилення тендерної пропозиції. Тобто твердження замовника, що «мені достеменно відомо, я знаю, я впевнений, що ці учасники пов'язані між собою» тут не підійде, а отже, доведеться попрацювати над підтвердженням факту пов'язаності учасників процедури закупівлі. Одним з найпоширеніших випадків пов'язаності учасників — юридичних осіб є ситуація, коли учасники перебувають під спільним контролем, а саме мають спільних засновників — фізичних осіб, тобто вирішальний вплив на господарську діяльність одного учасника процедури закупівлі здійснює інший учасник цієї ж процедури закупівлі. Тож де насамперед ми можемо побачити таку інформацію? Інформація про засновників чи кінцевих бенефіціарних власників відображається в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань (далі — ЄДР), а достовірність відомостей, внесених до ЄДР, презюмується, тобто ЄДР є офіційним джерелом інформації.

Отже, виявивши, наприклад, що переможець аукціону та інший учасник (учасники) мають одного засновника, що підтверджується інформацією, наявною в ЄДР, та документами, наданими такими учасниками у складі їхніх тендерних пропозицій, які дають змогу ідентифікувати той факт, що йдеться про одну й ту ж саму особу, а не про осіб, які лише за збігом обставин мають однакові прізвище, ім'я, по-батькові, замовник отримує повний набір фактів, які свідчать про пов'язаність учасників тендеру, та відповідно про обов'язок замовника відхилити тендерні пропозиції таких учасників. Таким чином, розглядаючи тендерну пропозицію учасника, який виграв аукціон, та перевіряючи його на пов'язаність з іншими учасниками процедури закупівлі, у випадку її виявлення та підтвердження усі пов'язані між собою учасники вибувають з гри.

Інакше кажучи, їхні пропозиції одразу відхиляють через причини пов'язаності, що не потребує навіть детальнішого розгляду та аналізу їхніх пропозицій на відповідність умовам тендерної документації, щодо виявлення інших можливих підстав для відхилення. Отже, нижче ви можете ознайомитися з прикладом протоколу засідання тендерного комітету, у змісті якого змодельовано описану нами ситуацію та дії замовника. Кожен окремий випадок та обставини потребуватимуть індивідуального протоколу, який фіксуватиме ці та/або інші факти, які вказують, що учасники торгів є пов'язаними особами.

І наостанок варто зазначити, що для замовника не встановлено законом обов'язку звертатись до Антимонопольного комітету України щодо можливого порушення учасниками процедури закупівлі законодавства про захист економічної конкуренції [детальніша інформація — у статті «Тендерні заручини, або Суть спотворення торгів» —



випуск журналу № 11 (74) за листопад 2017 року, стор. 34-41 та у статті «Жертви змови на торгах: як себе поводити?» — випуск журналу № 7 (82) за липень 2018 року, стор. 35-40], про що може свідчити факт подання тендерних пропозицій пов'язаними між собою учасниками. У будь-якому випадкові рішення замовник приймає самостійно.

Приклад протоколу засідання тендерного комітету замовника стосовно розгляду тендерних пропозицій учасників та виявлення підстав для відхилення таких пропозицій у зв'язку з обставинами, наявними в пункті 7 частини 1 статті 17 Закону про публічні закупівлі (пов'язані особи)

Протокол № ____ засідання тендерного комітету <i>(вказати назву замовника)</i>	
м. _____	« ____ » _____ 2018 р.
Присутні: <i>Члени тендерного комітету</i>	
<i>Посада</i>	<i>Прізвище, ініціали</i>
Голова тендерного комітету, <i>посада в організації</i>	
Заступник голови тендерного комітету, <i>посада в організації</i>	
Секретар тендерного комітету, <i>посада в організації</i>	
Член тендерного комітету, <i>посада в організації</i>	
Член тендерного комітету, <i>посада в організації</i>	
Усього: __ осіб з _____. Кворум: 100 %.	
Порядок денний:	
1. Перевірка інформації, що міститься у відкритих єдиних державних реєстрах, доступ до яких є вільним, щодо наявності/відсутності підстав для відмови ТОВ «XXX» і ТОВ «YYY» (далі — Учасники) в участі у процедурі закупівлі згідно з ДК 021:2015 (вказати повну назву предмета закупівлі) згідно зі статтею 17 Закону України «Про публічні закупівлі» від 25.12.2015 № 922-VIII (зі змінами) (далі — Закон). Розгляд питання щодо відхилення пропозицій учасників ТОВ «XXX» і ТОВ «YYY» (за наявності підстав) та оприлюднення такого рішення на веб-порталі Уповноваженого органу (https://www.prozorro.gov.ua/).	
2. Розгляд питання щодо інформування Київського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України щодо імовірного факту вчинення учасниками антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів (тендерів).	
Оголошення про проведення процедури закупівлі: (вказати номер закупівлі).	
Під час розгляду першого питання порядку денного:	
Слухали:	
Голову тендерного комітету (вказати П. І. Б.), який повідомив, що відповідно до норм ст. 17 Закону та умов тендерної документації на закупівлю згідно з ДК 021:2015 (вказати повну назву предмета закупівлі) необхідно здійснити перевірку інформації, що міститься у відкритих єдиних державних реєстрах, доступ до яких є вільним, щодо наявності/відсутності підстав для відмови двом з п'яти учасників, які подали тендерні пропозиції (а саме ТОВ «XXX» і ТОВ «YYY») в участі у процедурі закупівлі згідно зі ст. 17 Закону.	
Секретар тендерного комітету (вказати П. І. Б.) доповіла присутнім, що Уповноважений орган щорічно до 20 січня оприлюднює інформацію про перелік відкритих єдиних державних реєстрів, доступ до яких є вільним, на веб-порталі Уповноваженого органу.	



Міністерством економічного розвитку і торгівлі України визначено перелік відкритих єдиних державних реєстрів, доступ до яких є вільним, до якого входять:

- Єдиний державний реєстр юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань;
- Єдиний реєстр підприємств, щодо яких порушено провадження у справі про банкрутство;
- Єдиний державний реєстр осіб, які вчинили корупційні правопорушення.

З огляду на вищевикладені норми чинного законодавства України, голова тендерного комітету наголосив на необхідності перевірки Учасників тендеру у відкритих єдиних державних реєстрах, доступ до яких є вільним, згідно із Законом.

Щодо перевірки інформації в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань голова тендерного комітету (*визначити П. І. Б.*) повідомив наведене далі.

В Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань вказано, що засновником ТОВ «XXX» є Іванов Іван Іванович [адреса засновника: місто Київ, Шевченківський район, вулиця Європейська, будинок 55, квартира 55; розмір внеску до статутного фонду (грн): 5 000,00 при загальному розмірі статутного капіталу — 5 000,00 грн (роздруčku додано)]. Отже, частка Іванова І. І. у статутному капіталі ТОВ «XXX» становить 100 %.

В Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань вказано, що засновником ТОВ «YYY» є Іванов Іван Іванович [адреса засновника: місто Київ, Шевченківський район, вулиця Європейська, будинок 55, квартира 55; розмір внеску до статутного фонду (грн): 5 000,00 при загальному розмірі статутного капіталу — 5 000,00 грн (роздруčku додано)]. Отже, частка Іванова І. І. у статутному капіталі ТОВ «YYY» становить 100 %.

У складі тендерної пропозиції ТОВ «XXX» надано статут, де зазначено в пункті 5.1, що засновником є Іванов Іван Іванович (ідентифікаційний номер 8888888888, паспорт серія ВМ 888888, виданий Шевченківським РВ УМВС України в Київській області 20.02.2000), а також надано скан-копію сторінок паспорта на зазначену особу.

У складі тендерної пропозиції ТОВ «YYY» надано статут, у пункті 5.1 якого зазначена аналогічна інформація про засновника: Іванов Іван Іванович (ідентифікаційний номер 8888888888, паспорт серія ВМ 888888, виданий Шевченківським РВ УМВС України в Київській області 20.02.2000), а також надано скан-копію сторінок паспорта зазначеної особи.

Звернення інформації, наведеної у статутах учасників та ЄДР, і скан-копії паспортів їх засновника свідчать про те, що засновником учасників процедури закупівлі є одна особа, а саме Іванов Іван Іванович.

Голова тендерного комітету (*визначити П. І. Б.*) повідомив, що відповідно до пункту 16 частини 1 статті 1 Закону пов'язана особа — особа, яка відповідає будь-якій з таких ознак зокрема, юридична особа, яка здійснює контроль над учасником процедури закупівлі або яку контролює такий учасник процедури закупівлі, або перебуває під спільним контролем з таким учасником процедури закупівлі. Під здійсненням контролю розуміють можливість здійснення вирішального впливу на господарську діяльність учасника процедури закупівлі, зокрема, через володіння часткою не менше ніж 25 % статутного капіталу.

Таким чином, учасники процедури закупівлі ТОВ «XXX» і ТОВ «YYY» є пов'язаними особами в розумінні Закону України «Про публічні закупівлі», оскільки перебувають під спільним контролем однієї особи — Іванова Івана Івановича, який володіє часткою у статутному капіталі обох названих учасників у розмірі 100 %.

Щодо перевірки інформації в Єдиному реєстрі підприємств, щодо яких порушено провадження у справі про банкрутство, голова тендерного комітету (*визначити П. І. Б.*) повідомив наведене далі.

В Єдиному реєстрі підприємств, щодо яких порушено провадження у справі про банкрутство, містяться відомості, що ТОВ «XXX» і ТОВ «YYY» не визнані у встановленому законом порядку банкрутом та щодо них не відкрито ліквідаційну процедуру (роздруčku додано).

Щодо перевірки інформації в Єдиному державному реєстрі осіб, які вчинили корупційні правопорушення, голова тендерного комітету (*визначити П. І. Б.*) повідомив наведене далі.

В Єдиному державному реєстрі осіб, які вчинили корупційні правопорушення, містяться відомості, що стосовно:

- директора ТОВ «XXX» Іванова Івана Івановича відсутні відомості про притягнення згідно із законом до відповідальності за вчинення у сфері державних закупівель корупційного правопорушення (додано);
- директора ТОВ «YYY» Петрова Петра Петровича відсутні відомості про притягнення згідно із законом до відповідальності за вчинення у сфері державних закупівель корупційного правопорушення (додано).

Зважаючи на вищевикладене, голова тендерного комітету (*визначити П. І. Б.*) повідомив, що в результаті перевірки інформації, яка міститься у відкритих єдиних державних реєстрах, доступ до яких є вільним, щодо наявності/відсутності підстав для відмови ТОВ «XXX» і ТОВ «YYY» в участі у процедурі закупівлі згідно з ДК 021:2015 (*визначити повну назву предмета закупівлі*) згідно зі статтею 17 Закону України «Про публічні закупівлі», заявник виявив порушення учасниками ТОВ «XXX» і ТОВ «YYY» вимог статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі»: ТОВ «XXX» і ТОВ «YYY» є пов'язаними особами в розумінні п. 16 ч. 1 ст. 1 Закону, що відповідно до п. 3 ч. 1 ст. 30 Закону є підставою для відхилення тендерних пропозицій обох учасників. Встановлення факту пов'язаності учасників процедури закупівлі ТОВ «XXX» і ТОВ «YYY» підтверджує інформація, наявна в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань стосовно ТОВ «XXX» і ТОВ «YYY», та документи, що містяться у складі їхніх тендерних пропозицій.

З огляду на викладене, голова тендерного комітету (*визначити П. І. Б.*) запропонував відхилити тендерні пропозиції ТОВ «XXX» і ТОВ «YYY» на підставі п. 3 ч. 1 ст. 30 та ч. 7 статті 28 цього Закону як такі, що з порушенням п. 7 ч. 1 ст. 17 Закону подані пов'язаними особами, та оголосити прийняте рішення на веб-порталі Уповноваженого органу (<https://www.prozorro.gov.ua/>).



Щодо даного питання, винесеного на голосування, члени тендерного комітету проголосували одногосно «за».

Слухали:

По другому питанню порядку денного:

Секретаря тендерного комітету П. І. Б., який повідомив, що замовник повинен (обрати необхідне залежно від випадку надходження звернення/вимоги від учасника: оприлюднити відповідь на звернення на веб-порталі Уповноваженого органу відповідно до статті 10 Закону, тобто протягом одного дня з дня надання роз'яснень/забезпечити оприлюднення відповіді на вимогу не пізніше ніж через п'ять днів з дня надходження такої вимоги через електронну систему закупівель — детальніша див. інформацію в таблиці на стор. 25)

Голова тендерного комітету П. І. Б. запропонував секретаря тендерного комітету П. І. Б. призначити відповідальним за оприлюднення відповіді на (вказати необхідне: звернення/вимогу) та проголосувати за зазначеними питаннями.

Результати поіменного голосування членів тендерного комітету

Посада, прізвище, ініціали	Результат голосування («за» чи «проти»*)
Голова тендерного комітету: <u>П. І. Б.</u> , посада в організації замовника	«За»
Заступник голови тендерного комітету: <u>П. І. Б.</u> , посада в організації замовника	«За»
Член тендерного комітету: <u>П. І. Б.</u> , посада в організації замовника	«За»
Член тендерного комітету: <u>П. І. Б.</u> , посада в організації замовника	«За»
Секретар тендерного комітету: <u>П. І. Б.</u> , посада в організації замовника	«За»

Щодо даного питання, винесеного на голосування, члени тендерного комітету проголосували одногосно «за».

Вирішили:

1. Надати відповідь на (вказати необхідне: звернення/вимогу) учасника щодо закупівлі за ДК 021:2015 (вказати предмет закупівлі).

2. Доручити секретареві тендерного комітету П. І. Б. оприлюднити відповідь на (вказати необхідне: звернення/вимогу) учасника на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель через авторизований електронний майданчик (вказати назву майданчика).

Підписи:

Заступник голови тендерного комітету, посада в організації	<u>П. І. Б.</u>	_____	підпис
Член тендерного комітету, посада в організації	<u>П. І. Б.</u>	_____	підпис
Член тендерного комітету, посада в організації	<u>П. І. Б.</u>	_____	підпис
Голова тендерного комітету, посада в організації	<u>П. І. Б.</u>	_____	підпис
Секретар тендерного комітету, посада в організації	<u>П. І. Б.</u>	_____	підпис