

Мінекономіки про те, чи має право комунальне підприємство, яке безпосередньо підпорядковане департаменту міської ради, бути учасником його тендерів

На офіційному сайті Мінекономіки оприлюднено цікавий [запит такого змісту](#): «При проведенні перевірки комунальних підприємств міста встановлено, що департаментом інфраструктури міської ради проводились закупівлі у вигляді відкритих торгів. Учасниками таких закупівель виступали комунальні підприємства, які безпосередньо підпорядковані департаменту інфраструктури міської ради, і за результатами проведених торгів з такими підприємствами укладалися відповідні договори.

У пункті 7 частини 1 статті 17 ЗУ „Про публічні закупівлі“ передбачено, що замовник зобов’язаний відмовити учаснику, якщо „тендерна пропозиція подана учасником конкурентної процедури закупівлі або участь у переговорній процедурі бере учасник, який є пов’язаною особою з іншими учасниками процедури закупівлі та / або з уповноваженою особою (особами), та / або з керівником замовника“.

Виникає питання, чи має право комунальне підприємство, яке безпосередньо підпорядковане департаменту інфраструктури міської ради, бути учасником відкритих торгів, які проводив департамент інфраструктури».

Відповідь представника Мінекономіки [на запит 61/2022](#):

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

Відповідно до пункту 7 частини першої статті 17 Закону замовник приймає рішення про відмову учаснику в участі у процедурі закупівлі та зобов’язаний відхилити тендерну пропозицію учасника або відмовити в участі у переговорній процедурі закупівлі (крім випадків, зазначених у пунктах 2, 4, 5 частини другої статті 40 Закону) в разі, якщо тендерна пропозиція подана учасником конкурентної процедури закупівлі або участь у переговорній процедурі бере учасник, який є пов’язаною особою з іншими учасниками процедури закупівлі та / або з уповноваженою особою (особами), та / або з керівником замовника.

Згідно з пунктом 20 частини першої статті 1 Закону **пов’язана особа** — особа, яка для цілей Закону відповідає будь-якій із таких ознак: юридична особа, яка здійснює контроль над учасником процедури закупівлі або контролюється учасником процедури закупівлі,

або перебуває під спільним контролем з учасником процедури закупівлі; фізична особа або члени її сім'ї, які здійснюють контроль над учасником процедури закупівлі; службова (посадова) особа учасника процедури закупівлі, уповноважена здійснювати від імені учасника процедури закупівлі юридичні дії, спрямовані на встановлення, зміну або припинення цивільно-правових відносин, а також члени сім'ї такої службової (посадової) особи; фізична особа — уповноважена особа замовника, керівник замовника та / або члени їхніх сімей, які здійснюють контроль над учасниками процедури закупівлі або уповноважені здійснювати від імені учасника процедури закупівлі юридичні дії, спрямовані на встановлення, зміну або припинення цивільно-правових відносин.

Під здійсненням контролю розуміється можливість здійснення вирішального впливу на господарську діяльність учасника процедури закупівлі.

Такий вплив може здійснюватися безпосередньо або через інших фізичних чи юридичних осіб, зокрема, шляхом реалізації права володіння або користування всіма їхніми активами чи їх значною часткою, права вирішального впливу на формування складу або результати голосування, а також можливість визначати умови господарської діяльності, надавати обов'язкові до виконання вказівки або виконувати функції органу управління учасника процедури закупівлі, або володіння часткою (паєм, пакетом акцій), що становить не менше 25 відсотків статутного капіталу учасника процедури закупівлі.

Отже, під час проведення процедур закупівель замовник перевіряє наявність підстав, зазначених у пункті 7 частини першої статті 17 Закону, в частині пов'язаності учасників з іншими учасниками процедури закупівлі та / або з уповноваженою особою (особами), та / або з керівником замовника.

Разом з тим замовник самостійно приймає будь-які рішення.

Водночас зазначаємо, що, ураховуючи частину другу статті 19 Конституції України, та відповідно до норм Закону, Положення про Міністерство економіки України, затвердженого постановою Кабінету Міністрів України від 20.08.2014 № 459 (зі змінами), до компетенції Мінекономіки як Уповноваженого органу не належить визначення правомірності дій суб'єктів сфери закупівель в конкретних випадках, у тому числі визначення пов'язаності осіб.

При цьому питання делегування повноважень на виконання бюджетної програми розпорядниками бюджетних коштів нижчого рівня розглянуто в листі [від 15.09.2020 № 3304-04/56256-06](#) «Щодо делегування здійснення закупівель» (приклад наведено в Додатку 1).

Коментар

Хоч вищезазначена консультація Мінекономіки не має прямих посилань на особливості здійснення публічних закупівель, що затверджені постановою КМУ [від 12.10.2022 № 1178](#) (далі — Особливості), утім пункт 7 частини першої статті 17 Закону перейшов і в пункт 47

Особливостей:

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.

Тому, як ми зазначали в статті [«Чи може підприємство, засноване на власності замовника, брати участь у торгах останнього?»](#), доцільно згадати таке.

Пов'язаними особами для цілей Закону вважатимуться юридична особа, яка здійснює контроль над учасником процедури закупівлі або контролюється учасником процедури закупівлі, або перебуває під спільним контролем з учасником процедури закупівлі.

Тому у разі, якщо міська рада для придбання товарів, робіт чи послуг оголосить тендер, створене нею комунальне підприємство, найімовірніше, розглядатиметься в разі участі в тендері як пов'язана юридична особа.

Нагадаємо, що згідно з абзацом 2 підпункту 1 пункту 44 Особливостей замовник відхиляє тендерну пропозицію із зазначенням аргументації в електронній системі закупівель у разі, коли учасник процедури закупівлі підпадає під підстави, встановлені пунктом 47 цих особливостей ([приклад протоколу відхилення учасника, коли він підпадає під підстави, встановлені пунктом 47 Особливостей](#)).

Ще більше роз'яснень від Мінекономіки ви знайдете в розділі «Книги», а саме в електронній книзі [«Консультації Мінекономіки з публічних закупівель»](#):

НОВИНИ | СТАТТІ | ІНСТРУМЕНТИ | КОНСУЛЬТАЦІЇ | НАВЧАННЯ | ТЕНДЕРНИЙ СУПРОВІД | ВІДЕО

Радник у сфері публічних закупівель
Все для закупівель на одному порталі

Підписатися

ЗАМОВНИКАМ ^ | УЧАСНИКАМ ^ | ЗРАЗКИ ДОКУМЕНТІВ ^ | ПРАВОВА БАЗА ^ | ЖУРНАЛИ | **КНИГИ** | ТЕСТИ

Головна — Книги

Консультації Мінекономіки з публічних закупівель

2063 18 Квітня 2023

Ви — закупівельник? Не втрачайте можливості ознайомитися з електронною книгою «Консультації Мінекономіки з публічних закупівель». Мета створення — оперативне надання відповідей на спірні питання у сфері публічних закупівель. Кожен матеріал цієї електронної книги присвячений конкретній проблематиці та містить не тільки роз'яснення Мінекономіки, а й практику контролюючих і судових органів, та як бонус — позицію Радника, яка не завжди збігається із роз'ясненням Уповноваженого органу. Такий підхід надає можливість розширити бачення з того чи іншого закупівельного питання.

Актуальність цієї електронної книги напряду пов'язана з постійними змінами і вдосконаленням закупівельної сфери, що потребує додаткових роз'яснень та уточнень, які дарує цей збірник.

І хоча роз'яснення Мінекономіки не є нормативно-правовими актами і мають суто інформаційно-

Читайте також:

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/minekonomiky-pro-te-chy-maie-pravo-komunalne-pidpriemstvo-i-ake-bezposeredno-pidporiadkovane-departamentu-miskoi-rady-buty-uchasnykom-joho-tenderiv/>



«Зверніть увагу! З 06.07.2023 збільшено розмір плати за подання пропозиції в ЕСЗ»;

«Про строки згідно з частиною 5 статті 254 ЦКУ при використанні норми „24 години на виправлення“: практика АМКУ».