

Вимагати в переможця інформаційну довідку з реєстру корупціонерів чи не вимагати?

Відповідно до [підпункту 3 пункту 47 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), 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 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.

Згідно з [абзацом 15 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](#) та в [абзаці 14 цього пункту](#).

За приписами [пункту 28 Особливостей](#) 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.

Як також визначено [абзацом 15 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» від 13.01.2011 № 2939-VI](#) (далі — Закон № 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.

Крім того, відповідно до [частини 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 № 2939](#) та / або міститься у відкритих єдиних державних реєстрах, доступ до яких є вільним.

У публікації порталу RADNUK.COM.UA [«Доступ до Реєстру осіб, які вчинили корупційні та пов'язані з корупцією правопорушення, відкрито»](#) ми визначились, що [Реєстр осіб, які](#)

вчинили корупційні та пов'язані з корупцією правопорушення (далі — Реєстр), відкрито і він у вільному доступі. Тим самим замовник самостійно може перевірити інформацію в Реєстрі.

Та в свою чергу, враховуючи приписи першого речення [абзацу 15 пункту 47 Особливостей](#), що стосується документів переможця, чи повинен замовник у тендерній документації встановлювати вимоги щодо надання переможцем документів, що підтверджують відсутність підстав, зазначених у [підпункті 3 пункту 47 Особливостей](#)?

Проаналізуємо точку зору Комісії Антимонопольного комітету України з розгляду скарг про порушення законодавства у сфері публічних закупівель (далі — Комісія) щодо обставин наведеного запитання.



Рішення Комісії від 02.10.2023 № 15597-р/пк-пз, закупівля № [UA-2023-09-08-002609-a](#).

Обставини розгляду скарг

Умовами закупівлі встановлена вимога, за якою переможець повинен надати, зокрема, інформаційну довідку з Реєстру з відомостями про наявність / відсутність інформації про корупційні або пов'язані з корупцією правопорушення в цьому реєстрі, що сформована не раніше 60 (шістдесяти) календарних днів відносно кінцевої дати подання тендерних пропозицій, на керівника учасника / фізичну особу, яка є учасником.

Позиція скаржника

Вважаючи наведену вимогу такою, що не узгоджується з нормами законодавства у сфері публічних закупівель, скаржник просив Комісію зобов'язати замовника внести зміни до тендерної документації. Скаржник, посилаючись на норму [абзацу 15 пункту 47 Особливостей](#), зауважив, що Реєстр є відкритим і там доступний пошук.

Позиція Комісії

Комісія, також посилаючись на норму [абзацу 15 пункту 47 Особливостей](#), зазначила, що на момент оприлюднення оголошення про проведення торгів Реєстр є реєстром, доступ до

якого є вільним. Тим самим Комісія дійшла висновку, що вимоги тендерної документації не узгоджуються з вимогами Особливостей у цій частині, тому замовник повинен усунути наведені вище невідповідності шляхом внесення відповідних змін до тендерної документації.

Коментар

Умовно ситуація схожа із застосуванням [частини 6 статті 17 Закону](#) в мирний час, коли за вимогою цієї норми переможець повинен надати більше інформації чи документів, ніж того може вимагати замовник, як було, враховуючи приписи [частин 3 і 5 статті 17 Закону](#).

Варто також згадати, що за [абзацом 3 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](#) та в [абзаці 14 пункту 47 Особливостей](#).

Враховуючи наведену позицію органу оскарження, замовник не може встановлювати вимог щодо способу документального підтвердження відсутності підстав, визначених у [підпункті 3 пункту 47 Особливостей](#), якщо на момент оголошення торгів Реєстр відкритий та доступ до нього вільний. Тим самим і за ненадання такого підтвердження переможця нема за що відхилити, оскільки способу підтвердження не було визначено. Так би мовити, зобов'язано переможця надати підтвердження, проте не встановлено відповідальності за порушення такого зобов'язання, зокрема у вигляді відхилення його пропозиції.

Інший обмежуючий фактор, який, умовно кажучи, зв'язує руки замовнику, визначений [абзацом 15 пункту 47 Особливостей](#), що доступ до інформації, наприклад до Реєстру, має бути обмеженим на момент оприлюднення оголошення про проведення відкритих торгів. Тобто якщо доступ до Реєстру обмежать під час проведення закупівлі, це вже проблема замовника, яку законодавчо не врегульовано.

Рекомендуємо замовникам скористатись взірцем додатка 1 до Тендерної документації щодо проведення відкритих торгів з урахуванням Особливостей, який можна знайти на порталі [RADNUK.COM.UA](#), де висвітлені вимоги для цілей [пункту 47 Особливостей](#).

Читайте також публікації:

[«Відпала потреба у зв'язку зі зміною характеристик предмета закупівлі. Практика АМКУ»;](#)

[«Чи потрібно для отримання забезпечення виконання договору відкривати окремий рахунок у Казні»;](#)

[«Законопроект про внесення змін до Закону про публічні закупівлі щодо посилення](#)



відповідальності за неефективне використання бюджетних коштів».