

Як правильно зазначити спосіб підтвердження переможцем пункту 12 частини 1 статті 17 Закону?

Однією з нових підстав [Закону України «Про публічні закупівлі»](#) (далі — Закон) для відмови в участі у процедурі закупівлі є: службову (посадову) особу учасника, яку уповноважено учасником представляти його інтереси під час проведення процедури закупівлі, фізичну особу, яка є учасником, притягнуто до відповідальності за вчинення правопорушення, пов'язаного з використанням дитячої праці чи будь-якими формами торгівлі людьми. Факт відсутності такої підстави підтверджується відповідною довідкою. Отже, для замовника процедури закупівлі виникає необхідність сформулювати таку вимогу в тендерній документації, для учасника / переможця — виконати її. І тут, як завжди, питань стає тільки більше, на практиці виникає кілька можливих варіантів та нюансів виконання даної вимоги, з якими спробуємо розібратися на підставі висновку Держаудитслужби.

Оголошення: № [UA-2020-06-18-006469-с](#)

Інформація про закупівлю: ДК 021:2015:14820000-5: Скло

Проведеним моніторингом встановлено: «...що замовник у пункті 2 таблиці 4 додатка 2 до ТД **визначив спосіб надання переможцем торгів документального підтвердження відсутності підстави, передбаченої у пункті 12 частини 1 статті 17 Закону у вигляді довідки в довільній формі, яка містить інформацію про те, що фізичну особу переможця процедури закупівлі / службову (посадову) особу переможця процедури закупівлі, яку уповноважено учасником представляти його інтереси під час проведення процедури закупівлі, не було притягнуто згідно із законом до відповідальності за вчинення правопорушення, пов'язаного з використанням дитячої праці чи будь-якими формами торгівлі людьми.**

Проте **суб'єкти господарювання не є розпорядниками інформації про притягнення фізичних осіб до кримінальної відповідальності, відсутність (наявність) судимості або обмежень, передбачених кримінально-процесуальним законодавством України та, відповідно, довідка у довільній формі не є документальним підтвердженням відсутності підстав, передбачених у пункті 12 частини 1 статті 17 Закону.**

Так, відповідно до пункту 2 наказу Міністерства внутрішніх справ України "Про організацію доступу до відомостей персонально-довідкового обліку єдиної інформаційної системи Міністерства внутрішніх справ України" від 29.11.2016 № 1256 (далі — Наказ МВС № 1256), зареєстрованого в Міністерстві юстиції України за № 800/32252 від 10.07.2018

довідки про притягнення до кримінальної відповідальності, відсутність (наявність) судимості або обмежень, передбачених кримінально-процесуальним законодавством України, фізичним особам надає Департамент інформатизації МВС та територіальні сервісні центри МВС.

Така довідка включає відомості щодо притягнення особи до кримінальної відповідальності чи засудження за будь-якими статтями Кримінального кодексу України, у тому числі і статтями 149, 150, 150-1 Кримінального кодексу України (правопорушення, пов'язані з використанням дитячої праці чи будь-якими формами торгівлі людьми).

Умови, підстави та процедуру надання відомостей з інформаційної підсистеми "Оперативно-довідкова картотека" єдиної інформаційної системи Міністерства внутрішніх справ України, що містить відомості стосовно осіб, яким повідомлено про підозру в учиненні кримінального правопорушення, та осіб, яких засуджено за вчинення кримінального правопорушення, права та обов'язки суб'єктів, що є учасниками зазначеної процедури, визначено Порядком доступу до відомостей персонально-довідкового обліку єдиної інформаційної системи Міністерства внутрішніх справ України, який затверджений наказом МВС № 1256.

Отже, на порушення частини 3 статті 17 та пункту 2 частини 2 статті 22 Закону замовником у тендерній документації було встановлено **способу документального підтвердження згідно із законодавством щодо відсутності підстави, передбаченої у пункті 12 частини 1 статті 17 Закону для переможця».**

Висновок про наявність або відсутність порушень

За результатами аналізу відповідності вимог ТД вимогам Закону встановлено порушення частини 3 статті 17 та пункту 2 частини 2 статті 22 Закону.

Коментар редакції

Проаналізувавши норму законодавства, доходимо висновку, що для підтвердження відсутності підстави, передбаченої пунктом 12 частини 1 статті 17 Закону, замовник, по суті, має сформулювати дві вимоги: подання довідки в довільній формі на етапі **подання тендерних пропозицій та подання довідки, виданої Міністерством внутрішніх справ України, переможцем тендеру.**

Витяг із Закону

Спосіб документального підтвердження

<p>Учасник процедури закупівлі в електронній системі закупівель під час подання тендерної пропозиції підтверджує відсутність підстав, передбачених пунктом 12 частини 1 статті 17 Закону</p>	<p>Частина 3 статті 17 Закону не має згадки про надання інформації в довільній формі, а тому практика вимагати довідки в довільній формі щодо відсутності підстав для відмови в участі у процедурі закупівель мала б відійти в минуле. Однак Мінекономіки в листі від 03.06.2020 № 3304-04/34835 «Про застосування статті 17 Закону» пропонує замовникам, як і раніше, вимагати в учасників деякі довідки в довільній формі, стверджуючи наступне: <i>«Замовник встановлює вимогу у тендерній документації щодо необхідності підтвердження учасниками процедури закупівлі у складі тендерної пропозиції відсутності підстав, встановлених пунктом 12 частини першої статті 17 Закону, при цьому підтвердження таких підстав може бути передбачене в довільній формі»</i></p>
<p>Переможець процедури закупівлі у строк, що не перевищує десяти днів з дати оприлюднення в електронній системі закупівель повідомлення про намір укласти договір про закупівлю, повинен надати замовнику документи, що підтверджують відсутність підстав, визначених пунктом 12 частини 1 статті 17 Закону</p>	<p>Спосіб документального підтвердження згідно із законодавством щодо відсутності підстави, передбаченої пунктом 12 частини 1 статті 17 Закону, визначається замовником для надання таких документів лише переможцем процедури закупівлі через електронну систему закупівель</p>

Згідно з пунктом 2 частини 2 статті 22 Закону в тендерній документації має бути зазначено, зокрема, **підстави, установлені статтею 17 Закону, та інформацію про спосіб підтвердження відповідності учасників установленим критеріям і вимогам згідно із законодавством.**

Як учаснику / переможцю підтвердити підстави, установлені пунктом 12 статті 17 Закону?

I. Відтепер за змістом статті 17 Закону на етапі подання тендерних пропозицій радимо учасникам вчиняти наступним чином: відсутність підстави для відмови в участі у закупівлі підтверджувати **наданням довідки в довільній формі** (або в інший спосіб, визначений умовами тендерної документації), що підтверджує відсутність підстави, передбаченої

пунктом 12 частини 1 статті 17 Закону;

II. Підтвердженням інформації про те, що службову (посадову) особу учасника процедури закупівлі / фізичну особу, яка є **переможцем**, не було притягнуто до відповідальності за вчинення правопорушення, пов'язаного з використанням дитячої праці чи будь-якими формами торгівлі людьми, слугуватиме **довідка Міністерства внутрішніх справ України про відсутність судимості**, яка цілком підтверджує відповідність переможця пункту 12 частини 1 статті 17 Закону. Такої самої думки Уповноважений орган, детальніше — у листі Мінекономіки № [3304-04/34835-06 від 03.06.2020](#).

Як вимагати інформацію за пунктом 12 частини 1 статті 17 Закону в учасників / переможця тендеру?

Замовникам варто чітко прописати **спосіб документального підтвердження** згідно із законодавством щодо відповідності вимогам пункту 12 частини 1 статті 17 Закону **окремо як для учасника, так і для переможця тендеру**. Не просто скопіювати норми Закону, а зазначити конкретний документ, який мають подати учасники / переможець.

Це полегшить життя не тільки учасникам, а перш за все самим замовникам, адже така конкретизація мінімізує ризики подальшого оскарження тендеру. Із прикладом зазначення вказаної вимоги знайомтесь на порталі [RADNUK.COM.UA](#) у розділі «[Зразки документів](#)» — «[Зразки документів замовникам](#)» — «[Тендерна документація](#)».