

# Правомірність встановлення Замовником переліку банків, якими може бути надане забезпечення

## Питання читача

— Замовник вимагає, щоб забезпечення тендерної пропозиції у вигляді банківської гарантії було надано одним із системно важливих банків, перелік яких сформовано Національним банком України на дату видачі гарантії. Чи є така вимога дискримінаційною?

## Відповідь експерта

— Доброго дня! Відповідно до пункту 10 частини 1 статті 1 [Закону «Про публічні закупівлі»](#) (далі — Закон) забезпечення тендерної пропозиції / пропозиції — надання забезпечення виконання зобов'язань учасником перед замовником, що виникли у зв'язку з поданням тендерної пропозиції / пропозиції, у вигляді такого забезпечення, як гарантія.

**Забезпечення тендерної пропозиції** — це один із інструментів, який може застосувати на власний розсуд замовник для боротьби із недобросовісними учасниками. Це гарантія виконання учасником взятих на нього зобов'язань, що виникли в результаті подання тендерної пропозиції / пропозиції.

Забезпечення тендерної пропозиції надається у вигляді гарантії, яка свідчить про обов'язок гаранта сплатити замовнику конкретну суму при виникненні певних обставин з вини учасника (*відкликання тендерної пропозиції; непідписання договору про закупівлю; ненадання в строк документів переможця та / або забезпечення виконання договору про закупівлю, крім переговорної процедури закупівлі*). Гарантія може бути надана банком; страховою компанією; фінансовою установою, за бажанням замовника, про що він зазначає в умовах закупівлі.

Законом не вказано, що замовник має / не має права встановлювати вимогу щодо банку (банків), у якому(их) учасник повинен брати гарантію. Проте Закон чітко регламентує, що закупівлі повинні здійснюватися з дотриманням добросовісної конкуренції, пропорційності, недискримінації учасників та рівного ставлення до них тощо. **Якщо учасник доведе, що вимога надання гарантії саме одним із системно важливих банків якимось чином дискримінує його та ставить у нерівне положення з іншими учасниками, не сприятиме добросовісній конкуренції тощо, то, звичайно, така вимога може бути дискримінаційною щодо нього.**

**Як завжди, практична порада з посиланням на рішення АМКУ № 3115-р/пк-пз від**



**19.02.2021, оголошення № [UA-2021-01-25-003634-с](#), яким Орган оскарження постановив, що замовник повинен усунути невідповідності та вилучити вимогу щодо надання банківської гарантії виключно одним із системно важливих банків, перелік яких сформовано Національним банком України, читайте на порталі [RADNUK.COM.UA](#) у статті «[Системно важливі банки: визначаємо дискримінаційність такої вимоги в ТД](#)».**