

Замовник вимагає відгук від себе самого: правильно чи ні?

Зіткнулися у тендерній документації з такою вимогою замовника, як надання листа-відгуку, виданого цим самим замовником, зміст якого підтверджує відсутність обґрунтованих претензій, позовів щодо порушення учасником умов виконаного аналогічного договору про закупівлю, та / або підтверджує, що учасник не має негативного досвіду співпраці з цим самим замовником.

Чи має право замовник встановлювати таку вимогу та вимагати від учасників відгук, який же сам і надає? Виглядає доволі дивно, оскільки замовник знає, співпрацював він з учасником чи ні, так само в разі співпраці замовник чітко знає, який був досвід — негативний або позитивний. Навіщо вимагати від учасника інформацію, якою володієш с перших вуст ?

Така умова тендерної документації має не тільки абсурдний, а ще й дискримінаційний характер. Взяти участь у процедурі закупівлі зможуть лише ті учасники, які зможуть отримати відгук від цього конкретного замовника. Інші потенційні учасники, які не зможуть отримати такий відгук, будуть позбавлені можливості взяти участь у процедурі закупівлі.

Ми проаналізували практику Постійно діючої адміністративної колегії Антимонопольного комітету України з розгляду скарг про порушення законодавства у сфері публічних закупівель (далі — Колегія) та знайшли рішення щодо подібного питання. До вашої уваги рішення Колегії № 18835р/пк-пз від 17.08.2021, оголошення [№ UA-2021-07-20-006296-b](#).

Вимога тендерної документації: відповідно до пункту 8 розділу 4 тендерної документації, учасник має надати у складі тендерної пропозиції довідку довільної форми, видану замовником цієї процедури закупівлі, про те, що учасник не має негативного досвіду співпраці.

Позиція скаржника: встановлені вимоги є незаконними і такими, що порушують права учасників та принципи публічних закупівель. Така вимога суперечить вимогам [Закону України «Про публічні закупівлі»](#) (далі — Закон), адже за таких умов з підстав, незалежних від суб'єкта господарювання, замовник може не надати вищезазначену довідку, що в подальшому може стати з незалежних від учасника торгів підстав причиною відхилення його тендерної пропозиції, що є дискримінаційним щодо скаржника та інших суб'єктів господарювання.

Згідно з частиною 1 статті 12 Закону електронна система закупівель повинна бути загальнодоступною та гарантувати недискримінацію, рівні права під час реєстрації всім заінтересованим особам та рівний доступ до інформації всім особам. Обмін і збереження інформації та документів має відбуватися з гарантуванням цілісності даних про учасників і їхніх тендерних пропозицій / пропозицій під час проведення процедури закупівлі /

спрощеної закупівлі та їх конфіденційність до моменту розкриття тендерних пропозицій / пропозицій.

Вимога щодо надання довідки, виданої замовником, порушує норми чинного законодавства у сфері публічних закупівель, адже замовник та потенційні учасники (без ідентифікації особи) мають право на електронне спілкування (роз'яснення) лише через авторизований електронний майданчик, а не під час особистої зустрічі, зі складанням будь-яких довідок. Такі дії замовника є неправомірними, оскільки здійснюють вплив на кількість учасників та їх склад.

Позиція Колегії: замовник може не видати зазначену довідку певному учаснику, що у подальшому може стати підставою для відхилення тендерної пропозиції такого учасника, що є дискримінаційним щодо суб'єктів господарювання, які не отримують довідки, у тому числі скаржника. Дії замовника в частині встановлення у тендерній документації такої вимоги порушують вимоги частини 4 статті 5 та частини 4 статті 22 Закону, якими передбачена недискримінація учасників, а також права та законні інтереси скаржника, пов'язані з його участю у процедурі закупівлі, та принципи недискримінації учасників, відкритості та прозорості на всіх стадіях закупівель. Замовник повинен усунути наведені вище невідповідності шляхом внесення відповідних змін до тендерної документації.

Нехай успіх та гарний настрій завжди будуть з вами, перемог нам усім! Слідкуйте за оновленнями порталу RADNUK.COM.UA, у нас ще багато цікавого!

Статті за темою на порталі RADNUK.COM.UA:

[«Вимога щодо надання документів про якість, завірених виробником: правильно чи ні?»](#)

[«Вимога щодо замороження активів: правильно чи ні?»](#);

[«Цінова пропозиція, подана після аукціону, є складовою ТП учасника чи ні?»](#);

[«Арифметична помилка: підстава для відхилення або ні?»](#);

[«Субпідрядник та співвиконавець: тотожні поняття або ні?»](#);

[«Динамічна або тверда ціна: як правильно?»](#).