

Чи зобов'язаний переможець надавати довідку про відсутність податкової заборгованості? Відповідає АМКУ

Як відомо, вже протягом тривалого часу інформацію про наявність чи відсутність у переможця податкової заборгованості можна подивитись у Prozorro. Ця можливість реалізована внаслідок інтеграції електронної системи публічних закупівель та інформаційних систем Державної податкової служби України.

Отже, якщо ця інформація підтягується системою автоматично після визначення учасника переможцем процедури закупівлі, чи зобов'язаний замовник окремо вимагати подання такої довідки учасником згідно з частинами 3 та 6 статті 17 [Закону України «Про публічні закупівлі»](#) (далі — Закон)? Розглянемо це питання на прикладі рішення Антимонопольного комітету України (далі — АМКУ).

У рішенні № 23204-р/пк-пз від 12.10.2021 (закупівля № [UA-2021-09-17-004549-с](#)) розглядалось питання правомірності встановлення в тендерній документації умови щодо надання довідки про відсутність податкової заборгованості.

Позиція скаржника: скаржник зазначає про дискримінаційну вимогу в тендерній документації, оскільки ця умова прямо суперечить приписам пункту 13 частини 1 статті 17 Закону, відповідно до якої замовник приймає рішення про відмову учаснику в участі у процедурі закупівлі та зобов'язаний відхилити тендерну пропозицію учасника в разі, якщо: учасник процедури закупівлі має заборгованість із сплати податків і зборів (обов'язкових платежів), крім випадку, якщо такий учасник здійснив заходи щодо розстрочення і відстрочення такої заборгованості у порядку та на умовах, визначених законодавством країни реєстрації такого учасника.

Згідно з частиною 5 статті 17 Закону замовник не вимагає документального підтвердження публічної інформації, що оприлюднена у формі відкритих даних згідно із [Законом України «Про доступ до публічної інформації»](#) та / або міститься у відкритих єдиних державних реєстрах, доступ до яких є вільним, або публічної інформації, що є доступною в електронній системі закупівель.

На підставі спільного наказу Мінекономіки та Міністерства фінансів України від 17.01.2018 № 37/11 «Про затвердження Порядку взаємодії електронної системи закупівель з інформаційними системами Державної фіскальної служби України щодо обміну інформацією про відсутність або наявність заборгованості (податкового боргу) зі сплати податків, зборів, платежів, контроль за якими покладено на органи Державної фіскальної служби України, в учасника процедури закупівлі» проведена інтеграція електронної системи публічних закупівель та інформаційних систем Державної податкової служби.

Керуючись цим наказом, замовник самостійно отримує та перевіряє інформацію про

наявність / відсутність податкового боргу в переможця.

Позиція замовника. З огляду на положення статті 17 Закону визначено, що спосіб підтвердження відсутності підстав вищезазначених пунктів визначається замовником. Додатково зауважимо, що є порядок взаємодії системи Prozorro та реєстру ДФС, який дає можливість перевірки податкової заборгованості учасників. Та це не звільняє учасника від вимоги про документальне підтвердження відсутності заборгованості. Бо згідно з частиною 3 статті 17 Закону спосіб документального підтвердження за підставами, передбаченими пунктами 5, 6, 12 і 13 цієї статті, замовник визначає тільки для надання переможцем.

Додатково повідомляємо, що відповідно до листа Мінекономіки від 16.01.2020 №3304-04/2361-06 щодо інформації про перелік відкритих єдиних державних реєстрів, доступ до яких є вільним, реєстр ДФС не є таким.

Відповідно до листа ДПС від 24.12.2019 № 4158/5/99-00-02-10-02-16 порядок надання довідки про відсутність заборгованості з платежів, контроль за справлянням яких покладено на контролюючі органи, затверджено наказом Міністерства фінансів України 27.09.2018 за № 1102/32554. Сума податкового боргу може змінюватись щоденно.

Отже, необхідність підтвердження відсутності заборгованості перед бюджетом у суб'єктів господарювання шляхом видачі їм довідок залишається. З урахуванням вищевикладеного замовник, встановивши вказані вимоги в тендерній документації, не порушив чинного законодавства.

Позиція АМКУ: відповідно до частини 3 статті 17 Закону учасник процедури закупівлі в електронній системі закупівель під час подання тендерної пропозиції підтверджує відсутність підстав, передбачених пунктами 5, 6, 12 і 13 частини 1 та частиною 2 цієї статті. Спосіб документального підтвердження згідно із законодавством щодо відсутності підстав, передбачених пунктами 5, 6, 12 і 13 частини 1 та частиною 2 цієї статті, визначається замовником для надання таких документів лише переможцем процедури закупівлі через електронну систему закупівель.

Згідно з частиною 6 статті 17 Закону переможець процедури закупівлі у строк, що не перевищує 10 днів з дати оприлюднення в електронній системі закупівель повідомлення про намір укласти договір про закупівлю, повинен надати замовнику документи шляхом оприлюднення їх в електронній системі закупівель, що підтверджують відсутність підстав, визначених пунктами 2, 3, 5, 6, 8, 12 і 13 частини 1 та частиною 2 цієї статті.

Скаржник не довів та документально не підтвердив необхідності внесення змін до тендерної документації в цій частині, а також документально не підтвердив неможливості виконання вказаної умови тендерної документації та не довів, яким чином наведена вище умова тендерної документації порушує права та законні інтереси скаржника, пов'язані з участю у процедурі закупівлі, у зв'язку з чим відсутні підстави для задоволення скарги в цій частині.

Коментар: АМКУ, виносячи зазначене рішення, посилався на частину 3 статті 17 Закону, де прямо зазначено, що **саме замовник визначає** спосіб документального підтвердження згідно із законодавством щодо відсутності підстави, передбаченої пунктом 13 частини 1 статті 17 Закону.

Натомість не врахував частину 5 статті 17 Закону, в якій зазначено, що замовник не вимагає документального підтвердження публічної інформації, що оприлюднена у формі відкритих даних згідно із Законом України «Про доступ до публічної інформації» та / або міститься у відкритих єдиних державних реєстрах, доступ до яких є вільним, або публічної інформації, що є доступною в електронній системі закупівель. Так, зокрема, до останньої можна віднести інформацію про наявність чи відсутність у переможця податкової заборгованості.

Більше про наявність чи відсутність у переможця податкової заборгованості знайдете на порталі RADNUK.COM.UA у статтях:

[«Особливість довідки про відсутність заборгованості з платежів, яку надає переможець тендеру»;](#)

[«Довідка від переможця про відсутність заборгованості: вимагати чи ні та що змінить новий Закон»;](#)

[«Підтверджуємо відсутність заборгованості зі сплати податків і зборів \(обов'язкових платежів\) після 19.04.2020».](#)