

Лист-роз'яснення щодо ненадання Статуту впливає на зміст тендерної пропозиції: правильно чи ні?

Часто замовники в тендерних документаціях встановлюють таку вимогу, як надання листів-роз'яснень від учасників у тендерних пропозиціях щодо ненадання документів, які не передбачені для учасників.

Прикладом таких ситуацій може бути, наприклад, подання повної фінансової звітності учасниками, які ведуть спрощену бухгалтерську звітність. Тобто якщо законодавством не передбачено отримання певного документа для учасника, який вимагається в тендерній документації, учасник зобов'язується надати лист-роз'яснення щодо неможливості подання такого документа.

Водночас якщо учасник не подав у складі тендерної пропозиції документ, що не передбачений законодавством, та не надав листа-роз'яснення із зазначенням законодавчих підстав ненадання відповідних документів, чи є це підставою для відхилення тендерної пропозиції учасника? Відповімо на прикладі рішення Постійно діючої адміністративної колегії Антимонопольного комітету України з розгляду скарг про порушення законодавства у сфері публічних закупівель (далі — Колегія).

Приклад



Рішення № 23623-р/пк-пз від 19.10.2021, оголошення № [UA-2021-08-31-007538-a](#)

Обставини закупівлі: замовником «К» було проведено процедуру відкритих торгів, у якій взяли участь ПП «К», ТОВ «А», ФОП «Х», ТОВ «Ф» та ФОП «І». Переможцем процедури закупівлі було визначено ФОП «І». Натомість інший учасник, ТОВ «А», не погодився з рішенням замовника та оскаржив дане рішення до Колегії, оскільки тендерна пропозиція переможця не відповідає умовам тендерної документації.

Позиція скаржника: відповідно до пункту 1.11 тендерної документації, у разі якщо учасник або переможець не повинен складати або відповідно до норм чинного

законодавства (у разі подання тендерної пропозиції учасником-нерезидентом / переможцем-нерезидентом відповідно до норм законодавства країни реєстрації) не зобов'язаний складати якийсь із вказаних в положеннях документації документ, то він надає лист-роз'яснення в довільній формі, за підписом уповноваженої особи учасника / переможця-нерезидента й завірений печаткою (у разі наявності), у якому зазначає законодавчі підстави ненадання відповідних документів. ФОП «І» не надано роз'яснення причин ненадання Статуту, відповідно до вимог тендерної документації.

Позиція замовника: замовник зазначає, що оскільки питання стосується надання копії Статуту, то з огляду на положення та вимоги тендерної документації, а саме пункту 1.1, вимагалось надання сканованої копії статуту учасника (в останній редакції) або інший установчий документ учасника (за наявності, якщо в статуті не зазначено засновників і їх частка в уставному фонді). Але оскільки в пункті 1.9 тендерної документації зазначено, що документи, що не передбачені законодавством для учасників — юридичних, фізичних осіб, у тому числі фізичних осіб — підприємців, не подаються ними у складі тендерної пропозиції, відсутність документів, що не передбачені законодавством для учасників — юридичних, фізичних осіб, у тому числі фізичних осіб — підприємців, у складі тендерної пропозиції не може бути підставою для її відхилення замовником. ФОП «І» є саме фізичною особою — підприємцем, для діяльності якого не передбачена форма установчих документів, зокрема статуту. Тому і вимагати його від нього уповноважена особа з питань публічних закупівель не має права.

Позиція Колегії: відповідно до пункту 1 розділу III тендерної документації тендерна пропозиція подається в електронному вигляді через електронну систему розділу закупівель шляхом заповнення електронних форм з окремими полями, у яких зазначається інформація про ціну, інформація від учасника процедури закупівлі про його відповідність кваліфікаційним критеріям, наявність / відсутність підстав, встановлених у статті 17 Закону і в цій тендерній документації, інші критерії оцінки (у разі їх встановлення замовником), та завантаження таких файлів: *сканована копія статуту учасника (в останній редакції) або інший установчий документ учасника (за наявності, якщо в статуті не зазначено засновників і їх частка в уставному фонді). У разі якщо державна реєстрація учасника була здійснена після 01.01.2016, то учасник має право надати опис документів, що надаються юридичною особою державному реєстратору для проведення державної реєстрації юридичної особи із зазначенням унікального коду, що дає можливість доступу до результатів надання адміністративних послуг у сфері державної реєстрації, у тому числі до установчих документів юридичної особи.*

Відповідно до підпункту 1.11 пункту 1 розділу I тендерної документації передбачається, що у разі якщо учасник або переможець не повинен складати або відповідно до норм чинного законодавства (у разі подання тендерної пропозиції учасником-нерезидентом / переможцем-нерезидентом відповідно до норм законодавства країни реєстрації) не зобов'язаний складати якийсь із вказаних у положеннях документації документ, то він надає лист-роз'яснення в довільній формі, за підписом уповноваженої особи учасника / переможця-нерезидента, завірений печаткою (у разі наявності), у якому зазначає

законодавчі підстави ненадання відповідних документів. Замовник не заперечує щодо надання учасником за його бажанням будь-яких додаткових документів про досвід учасника та його технічні можливості щодо постачання предмета закупівлі. Неподання таких додаткових документів, які не вимагаються тендерною документацією, не буде розцінено як невідповідність тендерної пропозиції умовам тендерної документації. У складі тендерної пропозиції переможця відсутній лист-роз'яснення щодо ненадання Статуту.

Відповідно до інформації, розміщеної на вебпорталі Уповноваженого органу, переможець є фізичною особою — підприємцем. **Скаржник не довів та документально не підтвердив, яким чином відсутність листа-роз'яснення щодо ненадання Статуту впливає на зміст тендерної пропозиції.** Враховуючи вищезазначене, відсутні підстави для задоволення скарги в цій частині.

Коментар: у цій ситуації ненадання листа-роз'яснення не є підставою для відхилення тендерної пропозиції учасника, оскільки такі дії замовника є порушенням частини 11 статті 26 Закону. Це твердження підтверджується практикою Колегії, яка зазначає, що ненадання такого документа учасника не впливає на зміст тендерної пропозиції.

Тому при відхиленні замовником тендерної пропозиції учасника з розглядуваної підстави учасники можуть оскаржувати такі дії замовника до Колегії, оскільки практика Колегії з даного питання є позитивною.

Більше статей за темою — на порталі RADNUK.COM.UA:

[«Правильно чи ні? Учасник — юридична особа не роз'яснив, що не є ФОПом»;](#)

[«Зразок листа-роз'яснення ненадання у складі тендерної пропозиції звіту про рух грошових коштів»;](#)

[«Документи, які не передбачені законодавством для учасників».](#)