

Чи підлягає застосуванню норма «24 години» при встановленні факту недостовірності інформації?

Питання читача

Доброго дня! Цікавить таке питання. Тендерну пропозицію було відхилено замовником на підставі зазначення у тендерній пропозиції недостовірної інформації, хоча ця інформація стосувалася кваліфікаційних критеріїв. Оскільки це була інформація, яка стосувалася кваліфікаційних критеріїв, то чи був зобов'язаний замовник надати нам можливість усунути невідповідності згідно з нормою про 24 години? Чи міг він одразу відхилити нашу тендерну пропозицію?

Відповідь

Добрий день! Згідно зі статтею 31 [Закону України «Про публічні закупівлі»](#) (далі — Закон) замовник відхиляє тендерну пропозицію із зазначенням аргументації в електронній системі закупівель у разі, зокрема, якщо учасник процедури закупівлі зазначив у тендерній пропозиції недостовірну інформацію, що є суттєвою при визначенні результатів процедури закупівлі, яку замовником виявлено згідно з частиною 15 статті 29 цього Закону.

Так, замовник має право звернутися за підтвердженням інформації, наданої учасником, до органів державної влади, підприємств, установ, організацій відповідно до їх компетенції.

У разі отримання достовірної інформації про невідповідність переможця процедури закупівлі вимогам кваліфікаційних критеріїв, підставам, установленим частиною 1 статті 17 цього Закону, або факту зазначення у тендерній пропозиції будь-якої недостовірної інформації, що є суттєвою при визначенні результатів процедури закупівлі, замовник відхиляє тендерну пропозицію такого учасника.

Водночас відповідно до частини 16 статті 29 Закону, якщо замовником під час розгляду тендерної пропозиції учасника виявлено невідповідності в інформації та / або документах, що подані учасником у тендерній пропозиції та / або подання яких вимагалось тендерною документацією, він розміщує у строк, який не може бути меншим ніж два робочі дні до закінчення строку розгляду тендерних пропозицій, повідомлення з вимогою про усунення таких невідповідностей в електронній системі закупівель.

Замовник розміщує повідомлення з вимогою про усунення невідповідностей в інформації

та / або документах:

що підтверджують відповідність учасника процедури закупівлі кваліфікаційним критеріям відповідно до статті 16 цього Закону;

на підтвердження права підпису тендерної пропозиції та / або договору про закупівлю.

Водночас поняття «недостовірність» та «невідповідність» не слід ототожнювати. Так, у постанові Пленуму Верховного Суду України від 27.02.2009 № 1 «Про судову практику у справах про захист гідності та честі фізичної особи, а також ділової репутації фізичної та юридичної особи» зазначено, що недостовірною вважається інформація, яка не відповідає дійсності або викладена неправдиво, тобто містить відомості про події та явища, яких не існувало взагалі або які існували, але відомості про них не відповідають дійсності (неповні або перекручені).

Натомість згідно з Академічним тлумачним словником української мови поняття «невідповідність» — це відсутність відповідності між чим-небудь.

Зокрема, метою виправлення невідповідностей у тендерній пропозиції є отримання від учасника певних уточнень та доповнень в інформації та / або документах, що подані учасником у тендерній пропозиції, та/або подання яких вимагалось тендерною документацією, які ним не були подані в складі тендерної пропозиції.

Водночас, подаючи недостовірну інформацію, учасник свідомо подає інформацію, яка не відповідає дійсності або викладена неправдиво. Відповідно, така інформація не підлягає уточненню чи доповненню.

Таким чином, при встановленні факту недостовірності інформації, навіть якщо така інформація стосується кваліфікаційних критеріїв, замовник не може застосовувати частину 16 статті 29 Закону, а одразу зобов'язаний відхилити тендерну пропозицію на підставі абзацу 4 пункту 1 частини 1 статті 31 Закону, а саме: учасник зазначив у тендерній пропозиції недостовірну інформацію, що є суттєвою при визначенні результатів процедури закупівлі, яку замовником виявлено згідно з частиною 15 статті 29 цього Закону.

Далі розглянемо рішення Постійно діючої адміністративної колегії Антимонопольного комітету України з розгляду скарг про порушення законодавства у сфері публічних закупівель (далі — Колегія), де розглядалось аналогічне питання.



**Рішення № 18196-р/пк-пз від 09.08.2021, оголошення №
[UA-2021-05-19-011404-b](#)**

Обставини закупівлі: замовником ДП «С» було проведено процедуру відкритих торгів з публікацією англійською мовою, у якій взяли участь ТОВ «З», ТОВ «Д», ТОВ «Л», ПП «Р» та ТОВ «Д». Відповідно до протоколу розгляду тендерних пропозицій тендерну пропозицію ТОВ «Д» було відхилено.

Відповідно до протоколу засідання тендерного комітету підставою відхилення тендерної пропозиції скаржника було таке: «учасник процедури закупівлі зазначив у тендерній пропозиції недостовірну інформацію, що є суттєвою при визначенні результатів процедури закупівлі, яку замовником виявлено згідно з частиною 15 статті 29 Закону — пропозиція учасника – товариства з обмеженою відповідальністю ТОВ «Д» підлягає відхиленню, оскільки при розгляді пропозиції учасника було встановлено, що учасник зазначив у тендерній пропозиції недостовірну інформацію, що є суттєвою при визначенні результатів процедури закупівлі, яку замовником виявлено в результаті звернення до управління «М» в порядку частини 15 статті 29 Закону. Згідно з частиною 15 статті 29 Закону замовник має право звернутися за підтвердженням інформації, наданої учасником, до органів державної влади, підприємств, установ, організацій відповідно до їх компетенції. Якщо за результатами такого звернення виявиться, що учасник надав недостовірну інформацію в складі своєї тендерної пропозиції, то замовник має відхилити таку пропозицію.

Отже, учасник надав Договір про надання послуг № 45/1 від 15.05.2020, який не був укладений між управлінням «М» та ТОВ «Д», що підтверджується відповіддю «Щодо надання інформації» Регіонального офісу «В» (правонаступник управління «М») від 01.07.2021 № 968/10/02-21 на запит замовника.

Скаржник не погодився з рішенням замовника та звернувся зі скаргою до Колегії.

Позиція скаржника: скаржник зазначає, що, ознайомившись з рішенням замовника, дійшов висновку, що причини відхилення тендерної пропозиції скаржника, які лягли в основу прийнятого замовником рішення, є необґрунтованими та не відповідають дійсності, оскільки вся інформація, яка вимагалась тендерною документацією та була надана у складі пропозиції скаржника, достовірна.

Крім того, надання інформації та документів, які стосуються інформації щодо наявності у скаржника матеріально-технічної бази, відноситься до кваліфікаційної частини. Відповідно

до частини 16 статті 29 Закону, якщо замовником під час розгляду тендерної пропозиції учасника виявлено невідповідності в інформації та / або документах, що подані учасником у тендерній пропозиції та / або подання яких вимагалося тендерною документацією, він розміщує у строк, який не може бути меншим ніж два робочі дні до закінчення строку розгляду тендерних пропозицій, повідомлення з вимогою про усунення таких невідповідностей в електронній системі закупівель.

Замовник розміщує повідомлення з вимогою про усунення невідповідностей в інформації та / або документах, що підтверджують відповідність учасника процедури закупівлі кваліфікаційним критеріям відповідно до статті 16 цього Закону; на підтвердження права підпису тендерної пропозиції та / або договору про закупівлю. Згідно з частиною 9 статті 26 Закону учасник процедури закупівлі виправляє невідповідності в інформації та / або документах, що подані ним у своїй тендерній пропозиції, виявлені замовником після розкриття тендерних пропозицій, шляхом завантаження через електронну систему закупівель уточнених або нових документів в електронній системі закупівель протягом 24 годин з моменту розміщення замовником в електронній системі закупівель повідомлення з вимогою про усунення таких невідповідностей. Замовником не було розміщено жодних повідомлень щодо невідповідності в інформації та / або документах, наданих ТОВ «Д».

Позиція замовника: згідно з частиною 16 статті 29 Закону, якщо замовником під час розгляду тендерної пропозиції учасника виявлено невідповідності в інформації та / або документах, що подані учасником у тендерній пропозиції та / або подання яких вимагалося тендерною документацією, він розміщує у строк, який не може бути меншим ніж два робочі дні до закінчення строку розгляду тендерних пропозицій, повідомлення з вимогою про усунення таких невідповідностей в електронній системі закупівель. Однак недостовірною інформацією, що подана учасником, навіть якщо вона підпадає під кваліфікаційні критерії, передбачені статтею 16 Закону, не підлягає виправленню, оскільки норма Закону вказує про можливість виправити інформацію лише за наявності невідповідності в документах учасника, а в разі встановлення замовником недостовірності у такій інформації він зобов'язаний відхилити таку тендерну пропозицію. Замовник наголошує, що скаржник свідомо подав у складі тендерної пропозиції саме цей договір та несе персональну відповідальність за його зміст зокрема та за зміст всієї тендерної пропозиції.

Отже, замовником було вжито усіх передбачених законом заходів щодо перевірки тендерної пропозиції учасника, а отримавши достовірну та об'єктивну інформацію (від двох незалежних джерел), було прийнято абсолютно правомірне та обґрунтоване рішення відхилити тендерну пропозицію скаржника відповідно до абзацу 3 (зазначив у тендерній пропозиції недостовірну інформацію, що є суттєвою при визначенні результатів процедури закупівлі, яку замовником виявлено згідно з частиною 15 статті 29 цього Закону) пункту 1 частини 1 статті 31 Закону. Зважаючи на вищенаведені пояснення та додані підтвердні документи, аргументи суб'єкта оскарження не є обґрунтованими та не відповідають вимогам тендерної документації замовника і чинному законодавству та взагалі містять ознаки кримінального правопорушення.

Позиція Колегії: враховуючи наведену в мотивувальній частині цього рішення інформацію, зокрема наведений замовником лист-відповідь від 01.07.2021 № 9681002-21, та з урахуванням вимог статей 203, 215 Цивільного кодексу України тендерна пропозиція скаржника була правомірно відхилена замовником з наведеної вище підстави, у зв'язку з чим були відсутні підстави для задоволення скарги в цій частині.

Коментар: при встановленні факту недостовірності інформації, що є суттєвою при визначенні результатів процедури закупівлі, та яку замовником виявлено згідно з частиною 15 статті 29 цього Закону, замовник повинен відхилити таку тендерну пропозицію на підставі абзацу 4 пункту 1 частини 1 статті 31 Закону. При цьому при встановленні факту недостовірності інформації замовником не може бути застосована частина 16 статті 29 Закону, навіть якщо вона підпадає під кваліфікаційні критерії, передбачені статтею 16 Закону, оскільки дана норма Закону вказує на можливість виправити інформацію лише за наявності невідповідності у документах учасника.

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

[«Інформація про субпідрядників / співвиконавців не відноситься до норми „24 години“: правильно чи ні»;](#)

[«Нотатки закупівельника: важливе при формуванні вимоги про усунення невідповідностей протягом 24 годин»;](#)

[«Чи підпадає під „24 години“ виправлення цінової пропозиції?»;](#)

[«Чи стосується норма „24 години на виправлення“ перекладу документів?»](#)