

від 01.04.2009 № 3303-27/156

**Органи державної влади, органи
влади АР Крим, органи місцевого
самоврядування, інші органи,
установи, організації, підприємства**

РОЗ'ЯСНЕННЯ

Мінекономіки на численні звернення щодо застосування норм Положення про закупівлю товарів, робіт і послуг державних закупівель (далі – Положення), затвердженого постановою Кабінету Міністрів України від 17.10.2008 № 921 (у редакції постанови Кабінету Міністрів України від 19.11.2008 № 1017), повідомляє.

Щодо допуску тендерних пропозицій до оцінки

Пунктом 24 Положення передбачено, що всі тендерні пропозиції учасників, які відповідають кваліфікаційним вимогам, встановленим цим пунктом, допускаються до оцінки.

При цьому, відповідно до пункту 56 Положення замовник визначає переможця торгів з числа учасників, тендерні пропозиції яких не були відхилені, на підставі критеріїв і методики оцінки тендерних пропозицій, зазначених у тендерній документації.

Разом з тим, пунктом 61 Положення встановлені підстави для відхилення тендерної пропозиції. Необхідно зазначити, що відхилення тендерної пропозиції на підставах, встановлених в Положенні є обов'язком, а не правом замовника. При цьому, відхилення тендерних (цінових) пропозицій на підставах не передбачених Положенням не допускається.

Таким чином, зазначену норму пункту 24 Положення необхідно застосовувати в сукупності з нормами абзацу 1 пункту 56 та пункту 61 Положення. Тобто, замовник повинен допускати до оцінки всі тендерні пропозиції учасників, які відповідають кваліфікаційним вимогам за відсутності, при цьому, інших встановлених Положенням підстав для відхилення тендерних пропозицій відповідних учасників.

Щодо забезпечення тендерної пропозиції

Підпунктом 7 пункту 2 передбачено, що забезпечення тендерної пропозиції (далі – тендерне забезпечення) – це надання учасником замовнику гарантій виконання своїх зобов'язань у зв'язку з поданням тендерної пропозиції, включаючи такі види забезпечення, як порука, гарантія, застава, завдаток.

Також, у пункті 43 визначено, що замовник має право зазначити у тендерній документації інформацію про необхідність надання тендерного забезпечення, його розміри, форми, а також випадки, коли тендерне забезпечення не повертається учаснику.

На вимогу замовника учасник під час подання тендерної пропозиції одночасно вносить тендерне забезпечення, розмір якого не повинен перевищувати 1 відсотка очікуваної вартості у разі проведення торгів на закупівлю робіт та 5 відсотків у разі проведення торгів на закупівлю товарів чи послуг на умовах, визначених тендерною документацією.

У разі надання тендерного забезпечення у формі депозиту замовник повертає учаснику всю суму депозиту разом з нарахованими відсотками банку, в якому було розміщено депозит.

З огляду на викладене, вважаємо, що перелік видів тендерного забезпечення, зазначених у підпункті 7 пункту 2 Положення, не є вичерпним.

При цьому правове регулювання питання забезпечення виконання зобов'язань та види такого забезпечення визначені в Цивільному та Господарському кодексах України.

Щодо закупівлі пального для автотранспортних засобів

Відповідно до абзацу двадцять п'ятого пункту 7 Положення дія цього Положення не поширюється на випадки, коли предметом закупівлі є пальне для

автотранспортних засобів, що закуповується в роздріб безпосередньо на автозаправних станціях.

Постановою Кабінету Міністрів України від 20.12.1997 №1442 затверджено Правила роздрібної торгівлі нафтопродуктами, які, зокрема, визначають порядок роздрібної торгівлі бензином, дизельним паливом, гасом, маслами, мастилами (далі - Правила).

Згідно з пунктом 10 Правил розрахунки з покупцями за придбані ними нафтопродукти, інші товари провадяться за готівку в національній валюті, в безготівковому порядку, за кредитними картками або, в іншому порядку, відповідно до законодавства.

Визначення терміну «роздрібна торгівля паливом» законодавством не передбачено.

Таким чином, укладання договору про придбання пального для автотранспортних засобів із застосуванням безготівкових розрахунків можливе без застосування Положення у разі, якщо цим договором передбачено, що відпуск пального буде здійснюватися безпосередньо на АЗС з наданням підтверджуючих цю операцію документів.

Також, придбання пального для автотранспортних засобів може здійснюватися без застосування Положення безпосередньо на АЗС із застосуванням розрахунків готівкою з наданням підтверджуючих таку операцію документів.

Ураховуючи викладене, абзац двадцять п'ятий пункту 7 Положення застосовується у разі здійснення закупівлі пального для автотранспортних засобів з дотриманням порядку, визначеному Правилами.

Щодо заміни сторони-виконавця у договорі про закупівлю на підставі договору

Підпунктом 5 пункту 2 Положення визначено, що договір про закупівлю — договір, який укладається між замовником і учасником за результатами процедури закупівлі та передбачає надання послуг, виконання робіт або набуття права власності на товари за державні кошти.

Згідно з підпунктом 12 пункту 2 Положення переможець процедури закупівлі - це учасник, тендерна пропозиція якого за результатами оцінки визнана найбільш економічно вигідною та акцептована.

Відповідно до пункту 84 Положення договір про закупівлю укладається у письмовій формі відповідно до положень Цивільного кодексу України та Господарського кодексу України.

Умови договору про закупівлю не повинні відрізнятись від умов тендерної (цінової) пропозиції учасника — переможця процедури закупівлі. Істотні умови договору про закупівлю не повинні змінюватись після підписання договору, крім випадків, визначених порядком зміни умов договору про закупівлю, що затверджується уповноваженим органом.

Водночас необхідно зазначити, що укладення договору про закупівлю є кінцевим результатом проведеної процедури закупівлі, і укладається саме з учасником-переможцем процедури закупівлі, що виключає можливість здійснення заміни сторони в договорі.

Наслідком укладання договору про заміну сторони-виконавця робіт, надавача послуг, постачальника товару в договорі про закупівлю фактично стає закупівля замовником товару, роботи чи послуги в особи, яка не брала участь у процедурі закупівлі, та без застосування будь-яких процедур закупівель, передбачених Положенням.

Ураховуючи викладене, заміна сторони-виконавця у договорі на підставі договору не відповідає Положенню та суперечить змісту і принципам державних закупівель в цілому.

Щодо надання учасниками інформації про відсутність порушеної стосовно особи справи про банкрутство або ж визнання банкрутом

Відповідно до підпункту 19 пункту 2 Положення тендерна документація - це документи, що готуються замовником та безоплатно передаються в установленому порядку особам на відповідний запит для підготовки ними тендерних пропозицій щодо предмета закупівлі або його частини.

Згідно з пунктом 24 Положення замовник може вимагати від учасника подання інформації, що підтверджує відповідність учасника таким кваліфікаційним

вимогам: наявність коштів, обладнання і працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід; балансова вартість активів; фінансовий обіг; досвід у виконанні аналогічних договорів; сплата податків і зборів (обов'язкових платежів); провадження учасником підприємницької діяльності відповідно до положень його статуту; відсутність підстав для відмови в торгах, передбачених цим Положенням.

Кваліфікаційні вимоги передбачаються замовником у тендерній документації чи інших документах, пов'язаних з поданням тендерних чи кваліфікаційних пропозицій.

У свою чергу, відповідно до підпункту 1 пункту 30 Положення замовник приймає рішення про відмову учасникові в участі у процедурі закупівлі у разі, коли учасника визнано в установленому порядку банкрутом чи стосовно нього порушено провадження у справі про банкрутство.

Ураховуючи викладене, тендерна документація замовників може містити вимоги щодо надання учасниками у складі тендерних пропозицій даних про відсутність порушеної стосовно них справи про банкрутство або ж визнання банкрутом.

У зв'язку з цим, повідомляємо, що наказом Мінекономіки від 25.12.2008 № 912 створено Державне підприємство “Державний центр з питань відновлення платоспроможності та банкрутства” (далі – державне підприємство), яке зареєстроване в Голосіївському районі міста Києва за адресою: 03150, м. Київ, вул. Панаса Любченка, 15.

Одним з видів діяльності державного підприємства (його регіональних представництв) є надання інформаційної послуги щодо відсутності порушеної стосовно особи справи про банкрутство або ж визнання банкрутом.

Зазначена інформація може бути використана учасниками і замовниками при наданні та розгляді тендерних пропозицій.

Міністр економіки України

Б. М. Данилишин