

**АСОЦІАЦІЯ «ПІДПРИЄМЦІВ ТА ПРОМИСЛОВЦІВ-
ПОСТАЧАЛЬНИКІВ ТОВАРІВ, РОБІТ ТА ПОСЛУГ ДЛЯ
ДЕРЖАВНИХ ПОТРЕБ»**

код ЄДРПОУ 32556158 м. Київ, вул. Антоновича, 51, оф. 508

Вих. №04/12

від «04» грудня 2018 р.

**Першому віце-прем'єру міністру України -
Міністру економічного розвитку і
торгівлі України
Кубіву Степану Івановичу**

Асоціації підприємців та промисловців-постачальників
товарів, робіт та послуг для державних потреб
м.Київ,вул.Антоновича,51, оф.508

Шановний, Степане Івановичу!

Асоціації підприємців та промисловців-постачальників товарів, робіт та послуг для державних потреб (надалі Асоціація) створена з метою захисту прав та інтересів Учасників публічних закупівель та сприяння розвитку конкурентного середовища при проведенні тендерних процедур. До нас неодноразово зверталися постачальники товарів, робіт та послуг для державних потреб з питання порушення рядом Замовників норм Закону України «Про публічні закупівлі», а саме вимог в тендерній документації, щодо забезпечення тендерної пропозиції у вигляді тільки банківської гарантії, що приводить до збільшення витрат при участі в тендерних процедурах та зменшенню кількості Учасників при їх проведенні та порушенню конкуренції з боку фінансових установ України.

Тому, наша Асоціація звертається до Міністерства економічного розвитку та торгівлі України, як Уповноваженому органу згідно Закону України «Про публічні закупівлі» за роз'ясненням з приводу правомірності дій Замовниками при визначенні вимог до забезпечення тендерної пропозиції у вигляді тільки банківської гарантії в тендерній документації та відхилення пропозицій Учасників, які надали гарантії страхових чи фінансових компаній.

Так, п. 8 ст. 1 Закону України «Про публічні закупівлі» зазначається, що "...забезпечення тендерної пропозиції – це надання забезпечення виконання зобов'язань учасника перед замовником, що виникли у зв'язку з поданням тендерної пропозиції у вигляді такого забезпечення, як гарантія".

2 Цивільний кодекс України статтею 560 чітко перелічує організаційно- правові форми підприємств, які мають право надавати фінансові гарантії: - "... за гарантією банк, інша фінансова установа, страхова організація (гарант) гарантує перед кредитором (бенефіціаром) виконання боржником (принципалом) свого обов'язку". Частиною 1 ст. 200 Господарського кодексу України передбачено, що "...гарантія є специфічним засобом забезпечення виконання господарських зобов'язань шляхом письмового підтвердження (гарантійного листа) банком, іншою кредитною установою, страховою організацією (банківська гарантія) про задоволення вимог управненої сторони у розмірі повної грошової суми, зазначеної у письмовому підтвердженні, якщо третя особа (зобов'язана сторона) не виконає вказане у ньому певне зобов'язання, або настануть інші умови, передбачені у відповідному підтвердженні".

Всупереч існуючого законодавства, Замовники прописують в тендерній документації забезпечення тендерної пропозиції у вигляді «банківської гарантії», в той час як чинним законодавством не визначено види гарантій. Учасники закупівель можуть отримати фінансову гарантію не лише в банку, а й у фінансовій установі або страховій компанії, які отримали ліцензію Національної комісії, що здійснює регулювання у сфері ринків фінансових послуг, на здійснення господарської діяльності із надання фінансових послуг, а саме видачу гарантій.

В тендерній документації зазначаються однакові вимоги до усіх гарантій, виданих фінансовими установами, а саме: розмір, строк дії та застереження щодо випадків, коли забезпечення тендерної пропозиції не повертається. Гарантії, які видані банками, фінансовими та страховими компаніями мають однакову юридичну силу, тому Замовник не має права відхиляти пропозицію надану Учасником публічних закупівель якщо він надав гарантію фінансової чи страхової компанії, а не банківської установи.

Асоціація зверталася до Міністерства економічного розвитку і торгівлі України та Національної комісії, що здійснює державне регулювання у сфері ринків фінансових послуг, та отримала належні відповіді (копії листів додаються).

Також, Асоціація зверталась до ДП «Прозорро», щодо виправлення порушень при розміщенні об'яви про проведення відкритих торгів на офіційному сайті Уповноваженого органу, а саме, визначення забезпечення тендерної пропозиції у вигляді – «електронної гарантії», а не «електронної банківської гарантії», як це було до нашого звернення. ДП «Прозорро» погодилось з нашою вимогою та виправило це порушення. Зараз, при розміщенні об'яви на офіційному сайті Уповноваженого органу (у разі застосування Замовником забезпечення тендерної пропозиції), зазначається «електронна гарантія». Однак, в тендерній документації, Замовники, порушуючи норми законодавства України, прописують забезпечення тендерної пропозиції у вигляді «банківської гарантії».

Хочу звернути Вашу увагу на те, що при проведенні закупівель в Україні міжнародними установами, в тендерній документації вимагається надання забезпечення тендерної пропозиції у вигляді гарантій наданих банками, фінансовими чи страховими компаніями -(фінансовими установами) згідно вимог Уніфікованих правил для гарантій за вимогою (URDG 758) у редакції МТП 2010 року.

З метою роз'яснення, щодо положень чинного законодавства стосовно суб'єктів надання фінансових гарантій, та недопущення негативних наслідків для ринку публічних закупівель, у зв'язку із необізнаністю та/або неправильним застосуванням норм чинного законодавства на підставі Закону України «Про публічні закупівлі».

ПРОСИМО:

1.Надати роз'яснення, щодо неправомірності вимог Замовником в тендерній документації надання Учасником забезпечення тендерної пропозиції у вигляді тільки «банківської гарантії», а не «гарантії», яка може бути видана банками, фінансовими чи страховими компаніями.

2. Надати роз'яснення, що надання учасником тендерної закупівлі будь-якої гарантії, а саме: банківської, виданої фінансовою установою або страховою організацією у складі пропозиції на закупівлю для забезпечення тендерної пропозиції, така гарантія не може бути підставою для дискваліфікації Замовником такого Учасника.

Додатки:

1. Лист Мінекономіки України від 20.09.2016р. № 3302-06/30343-07
2. Лист Нацкомфінпослуг від 05.01.2017р. № 31/12-11

З повагою,
Президент Асоціації



Доброскок В.С.