

## Юридичне обґрунтування

## СТОСОВНО БАНКІВСЬКОЇ ГАРАНТІЇ

Документацією допорогової закупівлі №УБГ18Т-308 (надалі - ДДЗ), а саме пунктом 13 Розділу I “Недискримінація учасників” передбачено, що: **“Вітчизняні та іноземні учасники беруть участь у процедурі закупівлі на рівних умовах”**

Відповідно до частини 18 статті 5 Закону України “Про зовнішньоекономічну діяльність” від 16.04.1991: “Іноземні суб'єкти господарської діяльності, що здійснюють зовнішньоекономічну діяльність на території України, мають право на відкриття своїх представництв на території України». Користуючись своїм законним правом компанія LIBERTY TOOL INTERNATIONAL, INC. відкрила в Україні Представництво (реєстрація здійснена Міністерством економіки України).

Звертаємо також увагу, що відповідно до пункту 12 “Інструкції про порядок реєстрації представництв іноземних суб'єктів господарської діяльності в Україні”, затвердженої Наказом Міністерства зовнішніх економічних зв'язків і торгівлі України 18.01.96 № 30 “Представництво суб'єкта господарської діяльності не є юридичною особою і не здійснює самостійно господарської діяльності, у всіх випадках воно діє від імені і за дорученням іноземного суб'єкта господарської діяльності, зазначеного у свідоцтві про реєстрацію”. На підтвердження, надаємо копію Положення про Представництво, затвердженого 14.11.16 (див. п.3 розділу 3 та інші) та копію Відомостей з ЄДРПОУ.

Таким чином, іноземний суб'єкт господарювання (LIBERTY TOOL INTERNATIONAL, INC) може доручити своєму представництву оформити банківську гарантію для участі в процедурах допорогової закупівлі, що проводяться АТ «Укргазвидобування». **Учасником торгів і Аплікантом гарантії при цьому є американська компанія LIBERTY TOOL INTERNATIONAL, INC., оскільки, відповідно до п.5 Положення про Представництво, будь-які зобов'язання, надані Представництвом, або через Представництво є зобов'язання самої компанії LIBERTY TOOL INTERNATIONAL, INC., США.**

Правовідносини Представництв нерезидента з банками України регулюються Законом України «Про валюту і валютні операції» від 21.06.2018 р. №2473-VIII. Відповідно до підпункт «Г» пункту 9 статті 1 цього Закону **«представництва, відділення або інші відокремлені підрозділи, що не мають статусу юридичної особи та здійснюють підприємницьку діяльність від імені юридичної особи на території України» є резидентами України.**

Резюмуємо: **“Компанія LIBERTY TOOL INTERNATIONAL, INC” відповідно до законодавства України, ОДНОЧАСНО Є І НЕРЕЗИДЕНТОМ І РЕЗИДЕНТОМ УКРАЇНИ”**. А отже компанія LIBERTY TOOL INTERNATIONAL, INC має надане законодавством України право оформити забезпечення участі у тендері в порядку передбаченому Пунктом 11 Розділу I ДДЗ. Така можливість (подвійний статус резидента та нерезидента одночасно) передбачена Законодавством України для спрощення ведення нерезидентом своєї господарської діяльності на території України.

Інша справа якщо компанія-нерезидент не має представництва в Україні. В цьому випадку вона повинна оформлювати гарантію виключно в порядку передбаченому Пунктом 11 Розділу I ДДЗ.



Відповідно до вищезгаданого Закону «Про валюту і валютні операції», банки України співпрацюють з Представництвом LIBERTY TOOL INTERNATIONAL, INC як з резидентом України (як і з будь-яким іншим представництвом іноземного суб'єкта господарської діяльності).

А отже, при зверненні до Українських банків для оформлення банківської гарантії участі в торгах для своєї головної компанії LIBERTY TOOL INTERNATIONAL, INC (яка є учасником торгів) Представництво LIBERTY TOOL INTERNATIONAL, INC повинно керуватися пунктом 11 Розділу I ДДЗ. Цей пункт містить посилання на "Рекомендований перелік українських банківських установ, які відповідають вимогам: <http://ugv.com.ua/page/docs?count=6>". З рекомендованого переліку банків, чинного на 03.12.2018 (перелік дійсний на момент оголошення торгів), нами було обрано ПАТ "КБ "ГЛОБУС", що має довгостроковий кредитний рейтинг за національною шкалою uaAA, та повністю відповідає вимогам, встановленим документацією допорогових закупівель для процедури УБГ18Т-308.

Просимо звернути увагу, що у оформленій нами банківській гарантії № 12317 аплікantom є саме учасник торгів - компанія «LIBERTY TOOL INTERNATIONAL, INC», США. А отже, при порушенні Аплікантом/Учасником своїх зобов'язань (відкликання пропозиції, відмови від підписання договору, ненадання забезпечення виконання договору) бенефіціар безумовно отримає за гарантією суму, передбачену ДДЗ, а саме 1 140 634,00 гривень.

На підтвердження останнього ми вже надавали лист АТ "КБ "ГЛОБУС" від 27.02.19 № 1-2146 по аналогічній процедурі закупівлі № 18Т-806, проведеної АТ «Укргазвидобування».

#### ВИСНОВКИ

- 1) Банківська гарантія №12317 надана учасником торгів LIBERTY TOOL INTERNATIONAL, INC оформлена у валюті та на умовах, що повністю відповідають умовам проведення торгів, встановлених Документацією допорогових закупівель № УБГ18Т-308 від 21.12.2018 р. та у повній відповідності до Українського законодавства.
- 2) Замовник не несе жодних ризиків, акцептуючи тендерну пропозицію компанії «LIBERTY TOOL INTERNATIONAL, INC», та забезпечену Банківською Гарантією №12317
- 3) Відхилення тендерної пропозицію компанії «LIBERTY TOOL INTERNATIONAL, INC» по торгам № УБГ18Т-308 є незаконним. Вказане рішення Замовника має бути скасоване.

#### Додатки:

1. Копія Положення про Представництво компанії «LIBERTY TOOL INTERNATIONAL, INC» в Україні, затвердженого 14.11.16 на 6 арк.
2. Копія Відомостей з ЄДРПОУ Представництва компанії «LIBERTY TOOL INTERNATIONAL, INC» в Україні (реєстраційний номер відомостей ГУС\_6016) на 2 арк.

Президент  
Liberty Tool International, INC  
F.Zakusilo

