

_____ №01

**Комісії АНТИМОНОПОЛЬНОГО КОМІТЕТУ
УКРАЇНИ З РОЗГЛЯДУ СКАРГ ПРО ПОРУШЕННЯ
ЗАКОНОДАВСТВА У СФЕРІ ПУБЛІЧНИХ
ЗАКУПІВЕЛЬ (далі – Комісія, АМК)**

03035, м. Київ,

вул. Митрополита Василя Липківського, 45

Суб'єкт оскарження:

ЗАМОВНИК :

**Інформація
про закупівлю:**

СКАРГА

на порушення законодавства у сфері публічних закупівель

(в порядку статті 18 Закону України «Про публічні закупівлі» з урахуванням Особливостей здійснення публічних закупівель товарів, робіт і послуг для замовників, передбачених Законом України «Про публічні закупівлі» (від 25.12.2015 № 922-VIII), на період дії правового режиму воєнного стану в Україні та протягом 90 днів з дня його припинення або скасування)

Замовником торгів, _____ (далі також – Замовник) проводить процедуру закупівлі (відкриті торги) ідентифікатор закупівлі: _____. Предметом закупівлі декларовано _____ (далі – Товар). Оголошенням про проведення відкритих торгів за Особливостями замовник оприлюднив тендерну документацію - _____, нова редакція тендерної документації затверджена _____. Аукціон проведено _____. У аукціоні взяли участь:

Учасники

Пропозиція

--	--

_____ року Замовник протокольним рішенням уповноваженої особи за №3 визнав переможцем _____. Де вказано: «_____».

ТОВ _____ оскаржило таке рішення Замовника щодо визначення переможцем і щодо невідхилення пропозиції ФОП _____.

Зокрема, Скаржник не погодився з рішенням Замовника щодо відповідності тендерної пропозиції Переможця встановленим вимогам тендерної документації, серед іншого відсутність детального опису предмету закупівлі.

Рішенням Комісії № _____ року було задоволено скаргу _____» та зобов'язано _____ скасувати рішення про визначення фізичної особи-підприємця _____ переможцем за процедурою закупівлі — "_____".

В рішенні № _____ року вказується:

«... враховуючи інформацію, наведену в мотивувальній частині рішення, Пропозиція Переможця мала бути відхилена на підставі вимог пункту 44 Особливостей.

Не відхиливши Пропозицію Переможця, Замовник порушив вимоги пункту 44 Особливостей, згідно з якими замовник відхиляє тендерну пропозицію із зазначенням аргументації в електронній системі закупівель у разі, зокрема, якщо тендерна пропозиція не відповідає умовам технічної специфікації та іншим вимогам щодо предмета закупівлі тендерної документації.»

Замовник в коментарі щодо усунення порушення вказав: _____.

Після чого, Замовник надав учаснику _____, текст вимоги наступний:

«_____»

_____ ФОП _____ завантажив документи:

_____ року Замовник виніс рішення про визнання переможцем ФОП _____ (протокол №).

Замовник виконав рішення органу оскарження **лише** в частині скасування свого рішення про визначення переможця прийнятого протоколом від _____, проте, в порушення вимог Закону України «Про публічні закупівлі» (далі Закон) з урахуванням Особливостей, надав Учаснику 24 години для того щоб учасник надав документи: _____. Після подачі документів учасником, Замовник повторно визначив учасника ФОП _____ переможцем процедури закупівлі (Протокол щодо прийняття рішення уповноваженою особою від _____ року).

Скаржник не погоджується з даним рішенням (Протокол щодо прийняття рішення уповноваженою особою від _____) Замовника у зв'язку з тим, що пропозиція Учасника яка до завершення періоду подачі пропозицій була подана з порушеннями вимог встановлених Замовником у частині відповідності тендерної пропозиції умовам технічної специфікації; Замовником під час повторного розгляду пропозиції Учасника допущено порушення Закону - Замовник в супереч частини двадцять другої статті 18 Закону не мав права надавати строк на усунення порушень, що стосуються технічних, якісних характеристик товару та документів, що їх підтверджують, отже дане рішення Замовником прийняте в порушення вищезазначеної норми.

1. Не виконання рішення Комісії. Неправомірне надання вимоги на виправлення невідповідностей.

За результатами розгляду Скарги Скаржника Комісією прийнято рішення № _____, відповідно до якого встановлено, зокрема, наступне (_____ сторінка):

«_____»

Виходячи зі змісту пункту 30 частини першої статті 1 Закону України «Про публічні закупівлі» (далі також - Закон) фізична чи юридична особа, з метою захисту своїх прав та охоронюваних законом інтересів з приводу рішення, дії чи бездіяльності замовника, що суперечать законодавству у сфері публічних закупівель і внаслідок яких порушено право чи законні інтереси такої особи, має право звернутись до органу оскарження.

Порядок оскарження процедур закупівлі визначений статтею 18 Закону.

Згідно з частиною вісімнадцятою статті 18 Закону за результатами розгляду скарги орган оскарження має право зокрема прийняти рішення **про заходи, що повинні вживатися для їх усунення.**

Відповідно до рішення № _____ /пк-пз від _____ Комісія не встановлювала наявності в Пропозиції Переможця невідповідностей, визначених пунктом 43 Особливостей.

У рішенні № _____ Комісія встановила наявність порушень з боку Замовника в частині невідхилення Пропозиції Переможця.

За таких умов, Замовник не виконав рішення органу оскарження № _____ від _____ року.

Не виконавши рішення Комісії, Замовник порушив вимоги частини двадцять другої статті 18 Закону, відповідно до якої рішення органу оскарження набирають чинності з дня їх прийняття та є обов'язковими.

Аналогічний правовий висновок у тотожній ситуації міститься у рішенні Комісії № 13322-р/пк-пз від 23.08.2023 року (4 сторінка зазначеного рішення, саме рішення додається до скарги).

2. Відсутній документ, що містить детальний опис предмета, що пропонується, згідно з технічними вимогами _____. Відсутні підстави для надання вимоги на виправлення невідповідностей.

2.1.

Відповідно до тендерної документації Замовника (а саме п.6, розділу III) зазначається:

«_____»

Отже, замовником ставиться вимога надати інформаційну довідку, яка може бути складена у довільній формі або у формі пояснювальної записки, АЛЕ обов'язково повинна мати детальний опис предмету що пропонується (тобто опис конкретного товару, що пропонується учасником), відповідно до технічних вимог Додатку 2 ТД (зокрема перелік технічних вимог міститься в колонці 5 _____ ТД)

Натомість пропозиція учасника ФОП _____ не містить інформаційної довідки (або іншого документу), який би містив детальний опис предмета, що пропонується, згідно технічних вимог Додатку _____.

Враховуючи наведене, у складі Пропозиції Переможця (ФОП _____) відсутня інформація про технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі - не містить документа який вимагався замовником: детальний опис товару (конкретного товару учасника) який пропонується учасником і який би відповідав технічним вимогам викладених у Додатку _____ ТД. Отже, пропозиція Переможця не відповідала умовам технічної специфікації та іншим вимогам щодо предмета закупівлі тендерної документації.

В рішенні Комісії по даній закупівлі № _____ від _____ року вказується аналогічний висновок, а саме:

«У складі Пропозиції Переможця відсутня інформація про технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі, та не містить документа який вимагався замовником: детальний опис товару (конкретного товару учасника) який пропонується учасником і який би відповідав технічним вимогам викладених у Додатку №2 Документації.

Отже, пропозиція Переможця не відповідала умовам технічної специфікації та іншим вимогам щодо предмета закупівлі тендерної документації.» (сторінка 13 Рішення)

«...враховуючи інформацію, наведену в мотивувальній частині рішення, Пропозиція Переможця мала бути відхилена на підставі вимог пункту 44 Особливостей.

Не відхиливши Пропозицію Переможця, Замовник порушив вимоги пункту 44 Особливостей, згідно з якими замовник відхиляє тендерну пропозицію із зазначенням аргументації в електронній системі закупівель у разі, зокрема, якщо тендерна пропозиція не відповідає умовам технічної специфікації та іншим вимогам щодо предмета закупівлі тендерної документації.» (сторінка 17 Рішення)

2.2.

Відповідно до вимог абзацу другого підпункту 2 пункту 44 Особливостей замовник відхиляє тендерну пропозицію із зазначенням аргументації в електронній системі закупівель у разі, коли тендерна пропозиція не відповідає умовам технічної специфікації та іншим вимогам щодо предмета закупівлі тендерної документації, крім невідповідності у інформації та/або документах, що може бути усунена учасником процедури закупівлі відповідно до пункту 43 цих особливостей.

Враховуючи викладене, у Замовника є обов'язок відхилити Пропозицію Переможця, відповідно до пп. 2 п. 44 Особливостей.

Разом з тим, відповідно до інформації, оприлюдненої на веб-порталі уповноваженого органу Замовник оприлюднив вимогу про усунення невідповідностей для надання учасником інформаційної довідки з детальним описом предмета закупівлі згідно Додатку _____ ТД.

Відповідно до пункту 43 Особливостей якщо замовником під час розгляду тендерної пропозиції учасника процедури закупівлі виявлено невідповідності в інформації та/або документах, що подані учасником процедури закупівлі у тендерній пропозиції та/або подання яких передбачалося 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.

Під невідповідністю в інформації та/або документах, що подані учасником процедури закупівлі у складі тендерній пропозиції та/або подання яких вимагається тендерною документацією, розуміється у тому числі відсутність у складі тендерної пропозиції інформації та/або документів, подання яких передбачається тендерною документацією (крім випадків відсутності забезпечення тендерної пропозиції, якщо таке забезпечення вимагалось замовником, та/або інформації (та/або документів) про технічні та якісні характеристики предмета закупівлі, що пропонується учасником процедури в його тендерній пропозиції). Невідповідністю в інформації та/або документах, які надаються учасником процедури закупівлі на виконання вимог технічної специфікації до предмета закупівлі, вважаються помилки, виправлення яких не призводить до зміни предмета закупівлі, запропонованого учасником процедури закупівлі у складі його тендерної пропозиції, найменування товару, марки, моделі тощо.

«Інформаційна довідка з детальним описом предмета закупівлі згідно Додатку №2 до ТД» не відносяться до документів, визначених пунктом 43 Особливостей. Отже, Замовник не мав права звертатись до зазначеного учасника на підставі вимог пункту 43 Особливостей щодо

наведених вище документів, на підтвердження технічній документації: **якісним**, кількісним, **технічним** характеристикам предмету закупівлі.

Враховуючи викладене, Замовник повинен був відхилити Пропозицію Переможця.

Враховуючи мету Закону України «Про публічні закупівлі», якою є забезпечення ефективного та прозорого здійснення закупівель, створення конкурентного середовища у сфері публічних закупівель, запобігання проявам корупції у цій сфері, розвиток добросовісної конкуренції, замовнику під час проведення процедури закупівлі необхідно дотримуватись принципів здійснення закупівель, закріплених у статті 5 Закону України «Про публічні закупівлі» та відповідно до ст. 18 Закону України «Про публічні закупівлі», ст. 7 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», п. 56 Особливостей здійснення публічних закупівель товарів, робіт і послуг для замовників, передбачених Законом України «Про публічні закупівлі», на період дії правового режиму воєнного стану в Україні та протягом 90 днів з дня його припинення або скасування, -

ПРОСИМО:

1. Прийняти скаргу _____ до розгляду.
2. Зобов'язати замовника скасувати своє рішення від _____ за №__ про визначення ФОП _____, переможцем та рішення про намір укласти договір з ФОП _____.
3. Прийняти рішення про встановлення порушень процедури закупівлі допущених Замовником.

Додатки:

- Рішення Комісії від _____ року № _____;
- Протокол Замовника від _____ року № _____;
- Інформаційна довідка з детальним описом предмету закупівлі від _____ року;
- Інформація щодо запропонованого товару від _____ року;
- Рішення Комісії від _____ року № _____;
