

Практика АМКУ: виправлення невідповідностей протягом 24 годин, але не в той спосіб, що вимагав замовник: відхиляти?

Уже досить довго у публічних закупівлях, відповідно до [Закону України](#) «Про публічні закупівлі» від 25.12.2015 № 922-VIII (далі — Закон), працює механізм виправлення учасником невідповідностей протягом 24 годин з моменту розміщення замовником в електронній системі закупівель повідомлення з вимогою про усунення таких невідповідностей. До 19.10.2022 такий механізм застосовувався відповідно до [частини 16 статті 29 Закону](#), зараз же він урегульований [пунктом 40 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, затверджених постановою Кабінету Міністрів України від 12.10.2022 № 1178 (далі — [Особливості](#)).

Досить багато публікацій порталу [RADNUK.COM.UA](#) присвячено практичним аспектам застосування цієї норми. На жаль, [норма пункту 40 Особливостей](#) не чітко визначає, яким чином замовнику застосовувати цю норму і що повинна містити вимога про усунення невідповідностей.

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.

Замовник розглядає подані тендерні пропозиції з урахуванням виправлення або невиправлення учасниками виявлених невідповідностей.

[Абзацом 4 підпункту 1 пункту 41 Особливостей](#) визначено підставу для відхилення тендерної пропозиції учасника, якщо учасник не виправив виявлені замовником після розкриття тендерних пропозицій невідповідності в інформації та / або документах, що подані ним у складі своєї тендерної пропозиції, та / або змінив предмет закупівлі (його найменування, марку, модель тощо) під час виправлення виявлених замовником невідповідностей, протягом 24 годин з моменту розміщення замовником в електронній системі закупівель повідомлення з вимогою про усунення таких невідповідностей.

Проте, чи відхиляти пропозицію учасника, якщо у встановлені [частиною 9 статті 26 Закону](#)

строки він виправив невідповідності, виявлені замовником, у свою чергу, виконав умову закупівлі, проте відступив від умов вимоги замовника про усунення невідповідностей?

Розглянемо це питання з точки зору позиції Постійно діючої адміністративної колегії Антимонопольного комітету України з розгляду скарг про порушення законодавства у сфері публічних закупівель (далі — Колегія).



Рішення Колегії від 02.12.2021 № 26867-р/пк-пз, закупівля [№ UA-2021-09-20-002415-a](#).

Обставини розгляду скарги

За умовами закупівлі учасник повинен підтвердити свою відповідність кваліфікаційному критерію — наявність працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід, шляхом надання інформації та документів, зокрема:

довідки з інформацією;

трудових книжок чи інших документів працівників, що підтверджують правовідносини з роботодавцем;

медичних книжок працівників;

медичних карток працівників.

Варто наголосити, що тендерна документація не містила окремих вимог до кількості працівників та їх посад.

Учасник надав довідку про наявність 8,5 штатних одиниць працівників, які мають досвід надання послуг за предметом закупівлі.

У складі тендерної пропозиції для цілей згаданих умов тендерної документації учасник надав документи щодо 10 осіб. Проте на чотирьох осіб не надано документів, що підтверджують трудові відносини, та медичних книжок. Щодо п'яти осіб не надано медичних карток.

При повному або частковому копіюванні чи цитуванні будь-якої інформації з порталу "Радник у сфері публічних закупівель" ви зобов'язані вказувати джерело інформації (ст. 176 ККУ). Джерело:

<https://radnuk.com.ua/uchast-u-zakupivliakh/praktika-oskarzhennja-uchast-u-zakupivliakh/praktyka-amku-vypravlennia-nevidpovidnostej-protiahom-24-hodyn-ale-ne-v-toj-sposib-shcho-vymahav-zamovnyk-vidkhyliaty/>

Вважаючи зазначені обставини невідповідністю, замовник розмістив вимогу про усунення таких невідповідностей. При цьому у вимозі замовник конкретизував необхідність надання конкретних документів на конкретних працівників учасника, що слугувало б виправленню невідповідностей.

На виконання цієї вимоги у встановлений [частиною 9 статті 26 Закону](#) строк учасник завантажив оновлену довідку про наявність працівників, які мають досвід надання послуг за предметом закупівлі, у якій зазначив інформацію про наявність 6,5 штатних одиниць та інші оновлені документи щодо 6 осіб.

Загалом надані документи тендерної пропозиції учасника, з урахуванням документів, наданих на виправлення невідповідностей, підтверджують його відповідність наведеному кваліфікаційному критерію за умовами закупівлі. Проте учасник відступив від вимоги замовника щодо виправлення невідповідностей та виправив такі невідповідності у власний спосіб.

Тим самим, вважаючи, що учасник не виправив невідповідності, замовник відхилив пропозицію цього учасника.

Позиція скаржника

Вважаючи рішення про відхилення своєї тендерної пропозиції неправомірним, згаданий учасник, що є скаржником, просив Колегію зобов'язати замовника скасувати рішення про його відхилення. Скаржник стверджує, що виправив невідповідності належним чином, та наголошує на порушенні замовником норми [частини 9 статті 26 Закону](#), зокрема, враховуючи обставину, за якою пропозиція скаржника була розглянута без врахування виправлення.

Позиція Колегії

Колегією встановлено факт надання скаржником у складі тендерної пропозиції не всіх документів, що вимагались на підтвердження кваліфікаційного критерію — наявність працівників, надання замовником вимоги на виправлення невідповідностей та завантаження скаржником документів з метою виправлення виявлених невідповідностей. Тим самим Колегія наголосила, що, завантаживши оновлені документи на виконання вимоги замовника, скаржник усунув невідповідності належним чином. Таким чином, Колегія дійшла висновку, що пропозиція скаржника була неправомірно відхилена, та постановила зобов'язати замовника скасувати рішення про відхилення пропозиції скаржника.

Коментар

Виходячи зі змісту такої позиції органу оскарження, вбачається, що допустимим є

відступлення учасником від припису вимоги про усунення невідповідностей, якщо виконуються умови закупівлі, за якими встановлено невідповідності.

У свою чергу рекомендуємо замовникам у вимогах про усунення невідповідностей не встановлювати конкретизацію, базуючись на документах саме учасника, у яких встановлено невідповідності, а наголос робити на виконання умов закупівлі, щодо яких виявлено такі невідповідності. Також пропонуємо закупівельнику скористатись взірцем [протоколу про усунення невідповідностей](#), що розміщений на порталі RADNUK.COM.UA.

Читайте також публікації:

[«Рішення АМКУ: документ технічної специфікації іншою мовою не підпадає під норму „24 години на виправлення“»;](#)

[«Закупівлі на території можливих та активних бойових дій: за обох умов можна використовувати підпункт 2 пункту 13 Особливостей?»;](#)

[«Застосування локалізації у 2023 році».](#)