

Документи переможця по статті 17 Закону, а не по пункту 44 Особливостей: рішення суду



Рішення Дніпропетровського окружного адміністративного суду від 26.04.2023 у справі [№ 160/3145/23](#)

Обставини справи: замовник (далі — позивач) звернувся до суду із позовом до Держаудитслужби (далі — відповідач), у якому просить визнати протиправним та скасувати висновок про результати моніторингу процедури закупівлі UA-2022-11-25-013648-а.

Позивач вважає, що порушення, викладені відповідачем у висновку про результати моніторингу, є необґрунтованими та протиправними. На думку позивача, відповідачем не обґрунтовано належними документами й нормативними актами наявність порушень, зазначених у висновку.

Відповідач вважає викладені у позовній заяві доводи необґрунтованими, такими, що ґрунтуються на неправильному тлумаченні норм законодавства.

У пункті 5 розділу III тендерної документації замовником визначено, що переможець процедури закупівлі у строк, що не перевищує десяти днів з дати оприлюднення в електронній системі закупівель повідомлення про намір укласти договір про закупівлю, повинен надати замовнику документи шляхом оприлюднення їх в електронній системі закупівель, що підтверджують відсутність підстав, визначених пунктами 2, 3, 5, 6, 8, 12 та 13 частини першої та частиною другою статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі» (далі – Закон).

Наведене суперечить пункту 44 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 КМУ від 12.10.2022 № 1178 (далі — Особливості). При цьому позивач вважає таку помилку формальною, що є хибним, оскільки Перелік формальних помилок затверджено наказом Міністерства розвитку

економіки, торгівлі та сільського господарства України від 15.04.2020 № 710 і він не містить такої помилки.

Відповідач також звертає увагу на невідповідність умов укладеного договору про закупівлю від 23.12.2022 умовам і змісту тендерної пропозиції переможця ТОВ «Е», у документах якого міститься проєкт договору і лист від 02.12.2022 щодо згоди зазначеного учасника з проєктом договору на постачання природного газу (Додаток 3 до тендерної документації) і тендерною документацією.

Відповідач запропонував усунення виявлених порушень, а саме дії, які повинен вчинити замовник: здійснити заходи щодо усунення виявлених порушень шляхом застосування відповідних наслідків недійсності/нікчемності договору від 23.12.2022 та припинення дії договору.

Позиція суду: щодо висновку відповідача про невідповідність пункту 5 розділу III тендерної документації пункту 44 Особливостей, то відповідно до пункту 28 Особливостей тендерна документація формується замовником відповідно до вимог статті 22 Закону. Тобто тендерна документація повинна відповідати вимогам статті 22 Закону.

Так, тендерна документація повинна містити підстави для відмови в участі у процедурі закупівлі, визначені у статті 17 Закону. Як вбачається зі змісту статті 17 Закону, такі підстави наведені у частинах 1 і 2 цієї статті.

При цьому статтю 17 Закону (у редакції на час укладення тендерної документації, як і в наступній редакції) встановлено, що переможець процедури закупівлі у строк, що не перевищує десяти днів з дати оприлюднення в електронній системі закупівель повідомлення про намір укласти договір про закупівлю, повинен надати замовнику документи шляхом оприлюднення їх в електронній системі закупівель, що підтверджують відсутність підстав, визначених пунктами 2, 3, 5, 6, 8, 12 і 13 частини 1 та частиною 2 цієї статті.

Отже, позивачем дотримані вимоги в цій частині тендерної документації. **Суд при цьому зауважує, що норми Закону України мають вищу юридичну силу, ніж постанова Кабінету Міністрів України, а тому першочерговому застосуванню підлягають норми Закону.**

Стосовно невідповідності умов укладеного договору про закупівлю, то в пункті 3 розділу VI тендерної документації замовником встановлено, що разом із тендерною документацією замовником в окремому файлі подається проєкт договору про закупівлю з обов'язковим зазначенням змін його умов. Проєкт договору наведено в Додатку 3 до тендерної документації. Договір про закупівлю укладається відповідно до умов цієї тендерної документації та тендерної пропозиції переможця у письмовій формі у вигляді єдиного документа. Остаточна редакція договору про закупівлю складається замовником з урахуванням особливостей предмета закупівлі та результатів аукціону на базі проєкту договору про закупівлю, що є Додатком 1 до цієї тендерної документації, та надсилається переможцю у спосіб, обраний замовником.

У проєкті договору (Додаток 3 до тендерної документації) на стор. 30 викладено: «Зазначені в цьому додатку умови договору не є остаточними і вичерпними і можуть бути доповнені і скориговані під час укладання договору з учасником-переможцем торгів». Тобто встановлено, що проєкт договору не є вичерпним і остаточним і може бути доповнений на момент підписання договору, про що завчасно попереджено всіх майбутніх учасників закупівлі. Викладення пунктів 2.7, 3.3, 11.11 від 23.12.2022 в оновленій редакції дотримано у рамках чинного законодавства, відповідає вимогам Закону й не суперечить Особливостям.

При цьому ні умовами договору, ні чинним законодавством не визначено такої підстави розірвання договору, як вимога органу контролю. Спонування позивача до розірвання договору є виходом за межі повноважень відповідача.

На підставі викладеного, керуючись статтями 139, 242-246, 255, 262, 295 КАС України, суд вирішив позовну заяву про визнання протиправним та скасування висновку про результати моніторингу процедури закупівлі задовольнити, визнати протиправним та скасувати висновок Держаудитслужби та стягнути з неї витрати з оплати судового збору в сумі 2 684,00 грн.

За нагоди ознайомтеся зі статтею [«П'ять моніторингів ДАСУ щодо норми „24 години на виправлення помилок“»](#).

За потреби використовуйте [шпаргалку щодо застосування замовником норм пункту 44 Особливостей](#).

Публікації з прикладами та аналізом наявних судових рішень щодо різноманітних актуальних питань сфери публічних закупівель легко знайти в розділі [«Судова практика закупівель»](#):

The screenshot shows the website interface for 'Radnik' (Радник у сфері публічних закупівель). At the top, there is a navigation bar with categories: НОВИНИ, СТАТТІ, ІНСТРУМЕНТИ, КОНСУЛЬТАЦІЇ, НАВЧАННЯ, ТЕНДЕРНИЙ СУПРОВІД, and ВИДЕО. Below this is a main header with the site logo and name, a 'Підписатися' button, and a search icon. A secondary navigation bar contains menu items: ЗАМОВНИКАМ, УЧАСНИКАМ, ЗРАЗКИ ДОКУМЕНТІВ, ПРАВОВА БАЗА, ЖУРНАЛИ, КНИГИ, and ТЕСТИ. Under 'ПРАВОВА БАЗА', 'Судова практика закупівель' is highlighted with a blue box and a blue arrow. Below this, a list of articles is shown. The main article is titled 'Таблиця технічної специфікації переможця не містить даних про характеристику предмета закупівлі: рішення суду' and includes a small image of a gavel. To the right, there is a sidebar with a 'СУДОВА ПРАКТИКА ЗАКУПІВЕЛЬ' section, which contains a brief description of the content.

Більше важливої інформації про закупівлі під час воєнного стану читайте на порталі [RADNUK.COM.UA](https://radnuk.com.ua) у розділі [«Воєнний стан»](#).