

Ненадання договору оренди АЗС не спростовує відповідність учасника вимогам замовника: рішення суду



Рішення Житомирського окружного адміністративного суду № [240/4080/23](#) від 07.06.2023

Замовник (далі — позивач) звернувся в суд із позовом, у якому просить визнати протиправним та скасувати висновок про результати моніторингу процедури закупівлі UA-2022-12-15-018445-а. На обґрунтування позовних вимог зазначає, що висновок є необґрунтованим, незаконним та таким, що не відповідає і суперечить нормам чинного законодавства.

Позиція ДАСУ (далі — відповідач): тендерна документація не містить електронної адреси посадової особи замовника, уповноваженої здійснювати зв'язок з учасниками. Електронна адреса уповноваженої особи замовника, зазначена у розділі «Інформація про замовників/Контактна особа» оголошення про проведення відкритих торгів з особливостями, відрізняється від адреси, зазначеної у проєкті договору про закупівлю.

На порушення тендерної документації ТОВ «В» (далі — учасник/переможець) не надав договору оренди, що підтверджує можливість учасника здійснювати відпуск палива з автозаправних станцій (далі — АЗС), що зазначені у переліку, складеному на виконання підпункту 1.7.1 пункту 1.7 Додатка 3 до тендерної документації. Окрім того, гарантійний лист орендодавця АЗС щодо гарантованого відпуску товару шляхом заправки автотранспорту замовника на АЗС «WOG» у переліку адрес місцезнаходження АЗС не містить інформації щодо АЗС, які зазначені у додатку до договору, укладеного за наслідками проведення тендеру.

З огляду на зазначене позивач, порушуючи вимоги 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, з наступними змінами та доповненнями у редакції

на час виникнення спірних правовідносин (далі — Особливості) та тендерної документації, не відхилив тендерну пропозицію ТОВ «В» як таку, що не відповідає умовам технічної специфікації та іншим вимогам щодо предмета закупівлі. Оскільки виявлені під час ревізії порушення не можуть бути усунуті, це зумовлює припинення зобов'язань за укладеним договором.

Позиція позивача: інформація про адресу електронної пошти посадової особи, уповноваженої здійснювати зв'язок з учасниками, зазначена в оголошенні про проведення відкритих торгів в розділі «Інформація про замовників/Контактна особа», а також вказана в проєкті Договору про закупівлю, що є додатком № 4 до тендерної документації.

На виконання вимог тендерної документації учасник підтвердив наявність не менше ніж однієї автозаправної станції у місті Житомирі. Саме тому ненадання учасником договору оренди, що підтверджує відпуск пального на виконання умов договору по одній з АЗС, так само як і зазначення в додатку до договору про закупівлю у переліку АЗС такої, яка відсутня в аналогічному переліку до договору оренди, не спростовує відповідність учасника, з яким укладено договір про закупівлю, вимогам, визначеним у тендерній документації.

Розірвання договору про закупівлю може призвести до несприятливих наслідків для прав, свобод та інтересів громадян, оскільки позивач виконує договори з об'єктами критичної інфраструктури з метою ліквідації наслідків аварій, спричинених буревіями та іншими надзвичайними ситуаціями. До того ж виявлені під час ревізії порушення не призводять до порушення бюджетних інтересів та жодним чином не впливають на предмет договору, строки його виконання та ціну. Наведене, на переконання позивача, свідчить про недотримання відповідачем балансу між будь-якими несприятливими наслідками для прав, свобод та інтересів особи і цілями, на досягнення яких спрямоване відповідне рішення.

Позиція суду: надаючи оцінку висновку про допущення позивачем порушення вимог Закону України «Про публічні закупівлі» та Особливостей, суд вважає що інформація про електронну адресу уповноваженої особи містилась в оголошенні про проведення відкритих торгів з особливостями. Отже, **зазначене порушення, допущене позивачем, не мало наслідком ускладнення для учасників тендеру в процесі зв'язку з уповноваженою особою.**

Суд погоджується з твердженням відповідача про неналежне оформлення учасником тендерної пропозиції, яке полягало у ненаданні договору оренди від 05.08.2021 № 0404-01/08/2021-1, який підтверджує законні підстави використання учасником АЗС за адресою м. Житомир, вул. Чуднівська, 104; відсутності в гарантійному листі партнера АЗС за адресою Житомирська обл., с. Глибочиці; **помилковому зазначенні адреси АЗС партнера: м. Житомир, м-н Визволення, 6 замість м. Житомир, м-н Визволення, 11.**

Однак такі **помилки не призвели до укладення договору з учасником, тендерна пропозиція якого не відповідає вимогам, установленим у тендерній документації.**

Щодо зобов'язальної частини висновку про здійснення заходів щодо усунення виявлених порушень шляхом припинення зобов'язань за укладеним за результатами тендеру договором, у тому числі із застосуванням відповідних наслідків недійсності/нікчемності договору, суд зазначає, що застосування наведеного у спірному висновку заходу реагування у вигляді припинення зобов'язань за договором є виключним заходом, обрання якого є можливим лише у разі, якщо виявлені порушення реально створюють загрозу корупційним діям і зловживанням.

Керуючись статтями 2, 9, 72-77, 90, 139, 242-246, 255, 262, 263, 292, 293, 295 Кодексу адміністративного судочинства України, суд вирішив позов замовника задовольнити, визнати протиправним та скасувати Висновок про результати моніторингу закупівлі UA-2022-12-15-018445-а, стягнути за рахунок бюджетних асигнувань ДАСУ судовий збір у розмірі 2684 грн.

У зв'язку з постійними змінами закупівельного законодавства на порталі оновлено [шпаргалку щодо строків, визначених законодавством у сфері публічних закупівель у відкритих торгах з Особливостями](#). Використовуйте.

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. At the top, there is a navigation bar with categories: НОВИНИ, СТАТТІ, ІНСТРУМЕНТИ, КОНСУЛЬТАЦІЇ, НАВЧАННЯ, ТЕНДЕРНИЙ СУПРОВІД, and ВИДЕО. Below this is the main header with the logo and a search bar. A menu bar contains categories: ЗАМОВНИКАМ, УЧАСНИКАМ, ЗРАЗКИ ДОКУМЕНТІВ, ПРАВОВА БАЗА, ЖУРНАЛИ, КНИГИ, and ТЕСТИ. Under 'ПРАВОВА БАЗА', 'Судова практика закупівель' is highlighted with a blue box. Below the menu, there is a grid of articles. The article 'Таблиця технічної специфікації переможця не містить даних про характеристику предмета закупівлі: рішення суду' is featured, with a blue arrow pointing to it. To the right, there is a sidebar titled 'СУДОВА ПРАКТИКА ЗАКУПІВЕЛЬ' containing a summary of the article.

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