

Замість протоколів випробування учасник-переможець надав роз'яснення. Розірвання договору про закупівлю? Рішення суду



Рішення Чернігівського окружного адміністративного суду у справі [№ 620/5597/23](#) від 04.07.2023

Замовник/позивач провів відкриті торги з урахуванням 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), за предметом «Суміш асфальтобетонна дрібнозерниста тип В та тип Б (код за ЄЗС ДК 021:2015: код 44110000-4 Конструкційні матеріали), 34 800 000 грн, 44110000-4, ДК021, 7000, тонни».

На участь подано одну тендерну пропозицію від ТОВ «А» та за результатами її розгляду позивачем оприлюднено в електронній системі закупівель повідомлення про намір укласти договір з переможцем, за наслідком чого між позивачем та ТОВ «А» укладено договір про закупівлю № 24/02/2023-4411.

За результатами проведення моніторингу цих відкритих торгів Державною аудиторською службою/відповідачем оприлюднено висновок про результати моніторингу № UA-2023-02-08-012610-а, яким встановлені порушення приписів законодавства, а саме абзацу 2 підпункту 2 та абзацу 4 підпункту 3 пункту 41 (пункт 44 у редакції від 19.05.2023) Особливостей. Вказаним висновком зобов'язано позивача здійснити заходи щодо усунення виявлених порушень шляхом розірвання договору. Не погоджуючись із таким рішенням відповідача, позивач звернувся до суду з цим позовом.

Позиція суду

Умовами тендерної документації замовник встановив вимогу щодо надання учасником у складі тендерної пропозиції на підтвердження гарантії якості товару рецептурного складу

асфальтобетонної суміші, що планується постачати, відповідно до типу та марки, що є предметом закупівлі; копій протоколів випробування/підбору асфальтобетонної суміші з асфальтобетонного заводу, що є виробником товару, що планується постачати, виданих акредитованими лабораторіями, завірених печаткою учасника. Усі матеріали/складові компоненти, які використовуються для приготування асфальтобетонних сумішей, повинні відповідати встановленим чинним законодавством України вимогам якості.

Щодо висновку відповідача про порушення позивачем абзацу 2 підпункту 2 пункту 41 (пункт 44 у редакції від 19.05.2023) Особливостей з підстав відсутності протоколів випробування/підбору асфальтобетонної суміші, що є предметом закупівлі, суд вважає таке.

Пунктом 41 (пункт 44 у редакції від 19.05.2023) Особливостей визначено виключний перелік випадків, за наявності яких замовник відхиляє тендерну пропозицію.

Так, абзацом 2 підпункту 2 пункту 41 (пункт 44 у редакції від 19.05.2023) Особливостей передбачено, що 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 в інформації та / або документах, що не може бути усунена учасником процедури закупівлі відповідно до пункту 40 (пункт 43 у редакції від 19.05.2023) цих особливостей.

Розглянувши це спірне питання через призму положень абзацу 2 підпункту 2 пункту 41 (пункт 44 у редакції від 19.05.2023) Особливостей, слід зробити висновок, що обов'язок щодо відхилення тендерної пропозиції виникає у замовника з підстав, встановлених абзацом 2 підпункту 2 пункту 41 (пункт 44 у редакції від 19.05.2023) Особливостей, крім випадків, передбачених пунктом 40 (пункт 43 у редакції від 19.05.2023) Особливостей, а саме відсутності забезпечення тендерної пропозиції, якщо таке забезпечення вимагалось замовником, та / або відсутності інформації (та / або документів) про технічні та якісні характеристики предмета закупівлі, що пропонується учасником процедури в його тендерній пропозиції.

У свою чергу ТОВ «А» надало лист-пояснення від 13.02.2022, де міститься інформація про неможливість надати протоколи випробувань, оскільки такі протоколи надаються лише на готовий товар/продукцію, яка випускається.

Також слід зазначити, що протоколи випробування асфальтобетонної суміші та протоколи підбору а/б суміші на час підписання договору на закупівлю товару були в наявності, що підтверджується матеріалами справи.

Суд вважає, що відсутність вказаних протоколів у складі тендерної пропозиції сама по собі не свідчить про недотримання вимог абзацу другого підпункту 2 пункту 41 (пункт 44 у редакції від 19.05.2023) Особливостей. Отже, на переконання суду, вагомих підстав вважати, що ТОВ «А» не дотрималося умов тендерної документації замовника (враховуючи пояснення щодо неможливості надання протоколів випробувань), у цій справі

немає. **За таких обставин доводи відповідача суд відхиляє.**

Щодо посилань відповідача в обґрунтування своїх доводів на те, що позивач мав відхилити тендерну пропозицію з підстав відсутності інформації про право підписання договору про закупівлю, то суд їх відхиляє, оскільки конкретно такої підстави для відхилення тендерної пропозиції пункт 41 (пункт 44 у редакції від 19.05.2023) Особливостей не містить.

Щодо визначеного відповідачем способу усунення виявлених під час моніторингу порушень законодавства у сфері публічних закупівель, яким Держаудитслужба зобов'язує здійснити заходи щодо усунення виявленого порушення шляхом розірвання договору, суд зазначає таке: у цій частині спірний висновок, який є актом індивідуальної дії та породжує обов'язки для позивача, не відповідає критеріям, встановленим частиною 2 статті 2 КАСУ. Загальними вимогами, які висуваються до актів індивідуальної дії як актів правозастосування, є їх обґрунтованість та вмотивованість, тобто наведення суб'єктом владних повноважень конкретних підстав його прийняття (фактичних і юридичних), а також переконливих і зрозумілих мотивів його прийняття, чого в цій справі відповідачем зроблено не було.

Керуючись статтями 139, 227, 241-243, 246, 250 Кодексу адміністративного судочинства України, суд вирішив позов задовольнити повністю, визнати протиправним та скасувати висновок Державної аудиторської служби України № UA-2023-02-08-012610-а та стягнути за рахунок бюджетних асигнувань Державної аудиторської служби України на користь замовника судовий збір у розмірі 2684,00 грн.

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

НОВИНИ | СТАТТІ | ІНСТРУМЕНТИ | КОНСУЛЬТАЦІЇ | НАВЧАННЯ | ТЕНДЕРНИЙ СУПРОВІД | [Прогноз Катерини Плащенко](#) | [ВІДЕО](#)

Радник у сфері публічних закупівель
Все для закупівель на одному порталі

[Підписатися](#)

ЗАМОВНИКАМ **УЧАСНИКАМ** **ЗРАЗКИ ДОКУМЕНТІВ** ПРАВОВА БАЗА **ЖУРНАЛИ** КНИГИ ТЕСТИ

Воєнний стан Локалізація Уповноважена особа Планування закупівель Конкуренційні процедури Практика АМКУ Договір про закупівлю
Відповідальність у закупівлях Моніторинг закупівель **Судова практика закупівель** Природний газ Електрична енергія Закупівля робіт
Експерти відповідають Відео замовникам Казна Інфографіка Оборонні закупівлі Проекти НПА "Допорогові" закупівлі за Особливостями

Судова практика закупівель

▼ Інфографіка
▼ Відеодопомога
^ Статті
Воєнний стан
COVID-19

Таблиця технічної специфікації переможця не містить даних про характеристику предмета закупівлі: рішення суду ★
СУДОВА ПРАКТИКА ДЛЯ УЧАСНИКІВ СУДОВА ПРАКТИКА ЗАКУПІВЕЛЬ
Рішення Харківського окружного адміністративного суду від 07.03.2023 у справі № 520/4583/22 Обставини справи: за результатами моніторингу закупівлі UA-2021-10-25-006986-б Державна аудиторська...
Катерина Плащенко | [Публікація](#) | [366](#) | 16 Березня 2023

СУДОВА ПРАКТИКА ЗАКУПІВЕЛЬ
Публікації з прикладами та аналізом наявних судових рішень щодо різноманітних актуальних питань сфери публічних закупівель

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/voennyj-stan/zamist-protokoliv-vyprovuvannya-uchasnyk-peremozhets-nadav-roz-iasnennia-rozirvannia-dohovoru-pro-zakupivliu-rishennia-sudu/>

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