

# Рішення суду щодо (не)правомірності застосування підпункту 2 пункту 13 Особливостей



**Рішення Донецького окружного адміністративного суду № 200/6360/23 від 15.01.2024**

Держаудитслужба провела моніторинг закупівлі UA-2023-09-23-000091-а та виявила наявність порушення, а саме укладання договору без застосування електронної системи закупівель за підпунктом 2 пункту 13 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 Кабміну від 12.10.2022 № 1178 (в редакції, яка діяла на дату укладання договору) (далі — Особливості), та пунктом 1 частини першої статті 43 Закону України «Про публічні закупівлі» (далі — Закон).

В обґрунтування порушення Держаудитслужбою у висновку наведено, що відповідно до Переліку територій, на яких ведуться (велися) бойові дії або тимчасово окупованих РФ, затвердженого наказом Міністерства з питань реінтеграції тимчасово окупованих територій України від 22.12.2022 № 309 (з наступними змінами), місто Покровськ (місцезнаходження (населений пункт) замовника та його підрозділу) не включено до територій активних бойових дій, які не були завершені на дату укладення договору про закупівлю (Покровська міська територіальна громада віднесена до територій можливих бойових дій), тому у замовника відсутні підстави, визначені підпунктом 2 пункту 13 Особливостей (у редакції, яка діяла на дату укладання договору), щодо укладення договору без застосування відкритих торгів та / або електронного каталогу від 21.09.2023 № 23-102.

**Позиція позивача:** закупівля здійснювалась для потреби насосної станції, яка розташована на території Мар'їнської міської територіальної громади, та дільниць, розташованих на території Очеретинської селищної територіальної громади, які перебувають на території активних бойових дій. За формальною ознакою зроблено

висновок про наявність порушення на підставі даних про реєстрацію відокремленого підрозділу компанії у місті, яке не відноситься до територій активних бойових дій. На підставі викладеного просить задовольнити позовні вимоги.

**Позиція суду:** пунктом 10 статті 3 Закону встановлено заборону на придбання товарів, робіт і послуг до/без проведення процедур закупівель/спрощених закупівель, визначених цим Законом, та укладення договорів про закупівлю, які передбачають оплату замовником товарів, робіт і послуг, до/без проведення процедур закупівель/спрощених закупівель, визначених цим Законом.

Винятки із вказаних правил передбачені у пункті 13 Особливостей.

Так, серед іншого, підпунктом 2 пункту 13 Особливостей передбачено, що замовник або його відокремлений підрозділ може здійснювати закупівлю шляхом укладення договору про закупівлю без застосування відкритих торгів та / або електронного каталогу для закупівлі товару, якщо перебуває на території активних бойових дій, які не були завершені на дату укладення договору про закупівлю.

Тобто вказаною нормою надано можливість замовнику або його відокремленому підрозділу здійснювати закупівлю без застосування відкритих торгів та / або електронного каталогу для закупівлі товару, якщо такий перебуває на території активних бойових дій, які не були завершені на дату укладення договору про закупівлю.

При цьому право відокремленого підрозділу бути самостійним суб'єктом договірних відносин у процедурі закупівлі учасником закупівлі передбачено пунктом 15 Особливостей, а саме: за рішенням замовника його відокремлений підрозділ може здійснювати закупівлю самостійно для задоволення потреб такого підрозділу.

З викладеного суд робить висновок, що у цілях застосування підпункту 2 пункту 13 Особливостей учасником процедури закупівлі є саме відокремлений підрозділ замовника.

На підставі аналізу наведених вище положень ЦКУ, ГКУ, Закону № 755, суд зазначає, що відомості, що містяться в Єдиному державному реєстрі, використовуються для ідентифікації юридичної особи або її відокремленого підрозділу, громадського формування, що не має статусу юридичної особи, фізичної особи — підприємця, у тому числі під час провадження ними господарської діяльності та відкриття рахунків у банках та інших фінансових установах.

Згідно з Єдиним державним реєстром юридичних осіб, фізичних осіб — підприємців та громадських формувань місцезнаходженням відокремленого підрозділу замовника, ЄДРПОУ 35397811, є м. Покровськ, Донецька обл.

За відомостями Переліку № 309 Покровська міська територіальна громада не віднесена до території активних бойових дій. Натомість віднесена до переліку територій можливих бойових дій з 24.02.2022.

Суд не приймає посилання позивача щодо розташування на території Мар'їнської міської

територіальної громади виробничої одиниці насосної станції Південно-Донбаського водопроводу та на території Очеретинської селищної територіальної громади трьох виробничих діляниць, оскільки у розумінні статті 66 ГКУ це є майном підприємства, а у розумінні Закону та Особливостей вказані одиниці не можуть виступати як замовники закупівель.

Враховуючи викладене, суд вважає висновок про результати моніторингу процедури закупівлі UA-2023-09-23-000091-а у цій частині правомірним, тому підстави для його визнання протиправним та скасування з наведених позивачем підстав відсутні. Вимоги, зазначені у спірному висновку про результати моніторингу процедури закупівлі, щодо розірвання договору підлягали виконанню.

**Керуючись статтями 2, 5-10, 72-90, 139, 242-246, 205, 250, 255, 257-262, 293-295 Кодексу адміністративного судочинства України, суд вирішив у задоволенні адміністративного позову замовника про визнання протиправним та скасування висновку про результати моніторингу процедури закупівлі UA-2023-09-23-000091-а відмовити повністю.**

*За нагоди можете скористатися зразком, розробленим спеціалістами групи компаній «Радник»: [Договір про закупівлю послуг з урахуванням Особливостей](#).*

Щоб підготуватися та проаналізувати судову практику з різних питань публічних закупівель, на порталі «Радник» створена електронна книга [«Практика суду, що стосується публічних закупівель»](#). Такий електронний помічник потрібен кожному замовнику та учаснику, щоби знати та вміло захищати свої права та приймати лише правильні рішення:



## Практика суду, що стосується публічних закупівель

👁 4953 3 Жовтня 2023

Враховуючи неоднозначні позиції контролюючих органів, замовникам доволі важко проводити закупівлі та виконувати норми чинного законодавства з публічних закупівель. Хтось готується захищати себе в судовому порядку, а для когось кращим варіантом є виконання рішення / висновку за результатами оскарження / моніторингу процедури закупівлі. Тож, щоб підготуватися та проаналізувати судову практику з різних питань публічних закупівель, створена електронна книга «Практика суду, що стосується публічних закупівель». Такий електронний помічник потрібен кожному замовнику та учаснику, щоби знати та вміло захищати свої права та приймати лише правильні рішення.

Зміст:

### Загальне про відповідальність:

- [Адміністративна відповідальність у деталях. Судовий погляд](#)
- [Підсудність розгляду справ про адміністративні правопорушення передбачені ч. 1 ст. 164-14 Кодексу України про адміністративні правопорушення](#)
- [Оскарження рішення Колегії до суду: нюанси та рекомендації](#)
- [Помилки замовників при оскарженні висновків ДАСУ](#)
- [Чи можна притягнути керівника замовника до відповідальності та що при цьому необхідно знати](#)
- [Чи наділена ДАСУ правом притягувати до відповідальності осіб, винних у допущених порушеннях? Рішення суду](#)