

Рішення суду щодо укладання договору про закупівлю на підставі підпункту 6 пункту 13 Особливостей



Рішення Львівського окружного адміністративного суду від 24.05.2024 у справі № [380/28130/23](#)

Суд розглядає адміністративну справу за позовом замовника до Держаудитслужби про визнання протиправним і скасування висновку про результати моніторингу процедури закупівлі UA-2023-09-27-014013-а.

Замовник провів «відкриті торги з особливостями», ідентифікатор закупівлі: UA-2023-09-18-013475-а, за предметом закупівлі «Капітальний ремонт мереж тепlopостачання підприємства», однак закупівля не відбулася через відсутність учасника процедури закупівлі (учасників процедури закупівлі).

Замовник прийняв рішення про закупівлю робіт з капітального ремонту мереж тепlopостачання підприємства шляхом укладання договору про закупівлю без застосування відкритих торгів на підставі підпункту 6 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 Кабінету Міністрів України від [12.10.2022 № 1178](#) (далі — Особливості), а саме, коли відмінено відкриті торги через неподання жодної тендерної пропозиції для участі у відкритих торгах у строк, установлений замовником згідно з цими особливостями, у тому числі за лотом. При цьому предмет закупівлі, його технічні, кількісні та якісні характеристики, проєкт договору про закупівлю, а також вимоги до суб'єкта, з яким укладається договір про закупівлю, не повинні відрізнятися від вимог, що були визначені замовником у тендерній документації (крім вимог, визначених пунктом 47 цих особливостей), та сума договору про закупівлю не може перевищувати очікувану вартість предмета закупівлі, зазначену замовником в оголошенні про проведення відкритих торгів, які відмінено через відсутність достатньої кількості учасників процедури закупівлі

(учасника процедури закупівлі), з урахуванням прийнятного відсотка перевищення ціни тендерної пропозиції учасника процедури закупівлі над очікуваною вартістю предмета закупівлі, якщо такий прийнятний відсоток був зазначений у тендерній документації.

Замовник здійснив моніторинг цін на ринку, за результатами якого було отримано три договірні ціни: ТОВ «З» — 2 369 287,36 грн, ТОВ «Е» — 2 377 860,00 грн, ТОВ «Р» — 2 375 329,00 грн. Враховуючи те, що ТОВ «З» було надано найбільш економічно вигідну пропозицію, саме з ним було вирішено укласти договір про закупівлю.

На виконання вимог підпункту 6 пункту 13 Особливостей замовник надіслав ТОВ «З» листа-запрошення № 1046/05 від 26.09.2023 для укладення договору та надання документів, що були визначені замовником у тендерній документації відмінених відкритих торгів. Перевіривши надані ТОВ «З» документи на відповідність вимогам, встановленим у листі-запрошенні № 1046/05 від 26.09.2023, замовник прийняв рішення про укладення з ТОВ «З» договору про закупівлю.

Позиція ДАСУ / відповідача: ТОВ «З» на вимогу, яка визначена замовником у тендерній документації, не надано копії диплома про наявність відповідної освіти з кваліфікацією «будівельник» / «інженер-будівельник» в інженера-будівельника, інформація про наявність якого зазначена у довідці від 26.09.2023 № 136/8, яка долучена до пояснення замовника, чим не дотримано вимоги листа-запрошення замовника та не підтверджено відповідність вказаного суб'єкта кваліфікаційному критерію «наявність в учасника процедури закупівлі працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні звання та досвід».

Відповідно до наданих замовником пояснень та копій документів суб'єктом ТОВ «З» на вимогу, яка визначена замовником, до копії аналогічного договору від 12.10.2022 № 1 не надано копій акта приймання виконаних будівельних робіт за формою № КБ-2 та довідки про вартість виконаних робіт за формою № КБ 3, які підтверджують виконання вказаного договору в повному обсязі, чим не дотримано вимоги листа-запрошення та не підтверджено відповідність вказаного суб'єкта кваліфікаційному критерію «наявність документально підтвердженого досвіду виконання аналогічного (аналогічних) за предметом закупівлі договору (договорів)». Отже, замовником проведено закупівлю шляхом укладення договору про закупівлю без використання електронної системи закупівель з порушенням вимог підпункту 6 пункту 13 Особливостей.

Держаудитслужба зобов'язала здійснити заходи щодо усунення виявлених порушень шляхом розірвання договору про закупівлю від 27.09.2023 № 454 та протягом п'яти робочих днів з дня оприлюднення висновку оприлюднити через електронну систему закупівель інформацію та / або документи, що свідчать про вжиття таких заходів.

Позивач / замовник не погоджується із вказаними в оскаржуваному висновку твердженнями щодо виявлених порушень, вважає, що вони є надуманими та такими, що не відповідають вимогам закону.

Вказує про відсутність порушення, про яке зазначає відповідач, оскільки позивачем

закупівлю проведено без ознак порушень законодавства у сфері закупівель шляхом укладення договору про закупівлю без використання електронної системи закупівель відповідно до вимог підпункту 6 пункту 13 Особливостей. Доказами, що підтверджують відповідність зазначеним вимогам, є:

відкриті торги за ідентифікатором закупівлі: UA-2023-09-18-013475-а відмінено через неподання жодної тендерної пропозиції для участі у відкритих торгах за предметом закупівлі «Капітальний ремонт мереж тепlopостачання підприємства у строк, установлений замовником згідно з особливостями»;

предмет закупівлі, його технічні, кількісні та якісні характеристики, проєкт договору про закупівлю не відрізняються від вимог, які були встановлені замовником у тендерній документації відмінених відкритих торгів;

сума договору про закупівлю не перевищує очікувану вартість предмета закупівлі, зазначену замовником в оголошенні про проведення відкритих торгів, які відмінено через відсутність достатньої кількості учасників процедури закупівлі (учасника процедури закупівлі);

вимоги до ТОВ «З», з яким укладено договір про закупівлю, не відрізняються від вимог, що були визначені замовником у тендерній документації (крім вимог, визначених пунктом 47 цих особливостей) відмінених відкритих торгів;

ТОВ «З» відповідає усім зазначеним вимогам, що підтверджується наданими документами.

Позивач підсумовує, що висновки органу Держаудитслужби про порушення позивачем вимог підпункту 6 пункту 13 Особливостей є необґрунтованими та безпідставними. З огляду на вказане адміністративний позов просить задовольнити повністю.

У поясненнях, які були надані уповноваженою особою на запит відповідача, було зазначено, що ТОВ «З» надано замовнику торгів пакет документів на підтвердження усіх вимог, які були зазначені у тендерній документації згідно з предметом закупівлі «Капітальний ремонт мереж тепlopостачання підприємства», у паперовому форматі.

Замовником було надано посвідчення з перевірки знань з питань охорони праці на інженера-будівельника, та цілком логічно, що зазначена особа не може займати зазначену посаду без відповідної освіти та отримати посвідчення.

Також у тендерній документації міститься інформація про підтвердження наявності документально підтвердженого досвіду виконання аналогічного (аналогічних) за предметом закупівлі договору (договорів), згідно з якою учасник процедури закупівлі має

надати довідку за формою З. Для підтвердження інформації, наведеної у довідці, учасник має надати копію аналогічного договору з усіма додатками до нього та копію документа(ів), що підтверджує його виконання в повному обсязі, в тому числі платіжні документи, що підтверджують факт оплати виконаних робіт згідно з аналогічним(ими) договором(ами). При цьому замовником не було встановлено вимоги про надання саме копії актів приймання виконаних будівельних робіт за формою № КБ-2в та довідки про вартість виконаних робіт за формою № КБ-З, а лише надання копії документа(ів), що підтверджує його виконання в повному обсязі.

З огляду на вказане доводи позивача підтверджують відсутність порушень, зазначених у висновку про результати моніторингу процедури закупівлі.

Стосовно способу усунення виявлених порушень, а саме зобов'язання здійснити заходи щодо усунення виявлених порушень шляхом розірвання договору про закупівлю, суд зазначає, що чинним законодавством не передбачено такої підстави для припинення договору, як вимога органу державного фінансового контролю про вчинення таких дій, згадане зобов'язання відповідача порушує загальні принципи укладення та припинення (розірвання) договорів, передбачених Цивільним кодексом України та Господарським кодексом України.

З огляду на такі обставини суд вважає, що зобов'язання відповідача щодо усунення порушення законодавства у сфері публічних закупівель у цьому випадку є непропорційним.

Аналогічна правова позиція висловлена Верховним Судом у постанові від 21.01.2021 у справі № 120/1297/20-а.

Керуючись статтями 72, 77, 94, 241-246, 262, 295 КАСУ, суд вирішив позов замовника до Держаудитслужби про визнання протиправним і скасування висновку про результати моніторингу процедури закупівлі задовольнити повністю, визнати протиправним та скасувати висновок Держаудитслужби про результати моніторингу процедури закупівлі UA-2023-09-27-014013-а, стягнути за рахунок бюджетних асигнувань Держаудитслужби на користь замовника 2 684,00 грн судового збору.

Скористайтеся прикладами документів по пункту 13 Особливостей у статтях **[«Документи для обґрунтування закупівлі згідно з пунктом 13 Особливостей \(частина 1\)»](#)** та **[«Приклади документів для обґрунтування закупівлі за виключеннями згідно з пунктом 13 Особливостей \(частина 2\)»](#)**.

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](#)