

Чи відмовляти учаснику в участі на підставі пункту 47 Особливостей, що виникла під час розгляду його пропозиції? Позиція АМКУ

Відповідно до [пункту 47 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](#)), замовник приймає рішення про відмову учаснику процедури закупівлі в участі у відкритих торгах та зобов'язаний відхилити тендерну пропозицію учасника процедури закупівлі в разі, зокрема, коли суб'єкт господарювання (учасник процедури закупівлі) протягом останніх трьох років притягувався до відповідальності за порушення, передбачене [пунктом 4 частини 2 статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» від 11.01.2001 № 2210-III](#) (далі — Закон № 2210), у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів тендерів.

Згідно з [абзацом 2 підпункту 1 пункту 44 Особливостей](#) замовник відхиляє тендерну пропозицію із зазначенням аргументації в електронній системі закупівель у разі, коли учасник процедури закупівлі підпадає під підстави, встановлені [пунктом 47 Особливостей](#).

Приписами законодавства про публічні закупівлі не визначено, що така підстава для відхилення пропозиції учасника повинна визначатися обставиною, яка виникла до кінцевого строку подання пропозицій. Тим самим постає питання, чи підпадатиме учасник під підстави, встановлені [пунктом 47 Особливостей](#), якщо обставина однієї або декількох підстав виникла лише на етапі розгляду пропозиції учасника, тобто після розкриття пропозицій?

Проаналізуємо практику Комісії Антимонопольного комітету України з розгляду скарг про порушення законодавства у сфері публічних закупівель (далі — Комісія) для вирішення цього питання.



Рішення Комісії від 10.01.2024 № 591-р/пк-пз, закупівля №

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/praktyka_zakupivel/praktika-oskarzhennja/chy-vidmovliaty-uchasnyku-v-uchasti-na-pidstavi-punktu-47-osoblyvostej-shcho-vynykla-pid-cha-s-rozhlidu-joho-propozytzii-pozytsiia-amku/

[UA-2023-09-22-013292-a](#)

Обставини розгляду скарги

Кінцевим строком подання пропозиції була дата 23.10.2023. В цей же день відбулось і розкриття тендерних пропозицій.

Замовник розпочав розгляд тендерної пропозиції учасника, що визначена електронною системою найбільш економічно вигідною. Цього учасника замовник визначив переможцем 03.11.2023. Згодом конкурент оскаржив рішення про визначення переможця, оскільки виявлено невідповідності, які повинні виправлятися, керуючись [пунктом 43 Особливостей та частиною 9 статті 26 Закону України «Про публічні закупівлі» від 25.12.2015 № 922-VIII](#). На виконання рішення Комісії 28.11.2023 замовник скасував своє рішення та повернув пропозицію переможця на новий розгляд.

Повторний розгляд пропозиції учасника затягнувся. 25.12.2023 замовник знову визначив його переможцем торгів.

Позиція скаржника

Вважаючи рішення про визначення конкурента переможцем процедури закупівлі протиправним, скаржник просив Комісію зобов'язати замовника скасувати таке рішення. Скаржник зазначив, що, виходячи з відомостей щодо спотворення результатів торгів за списком суб'єктів господарювання, що притягувалися до такої відповідальності, переможець притягнутий до відповідальності за порушення, передбачене [пунктом 4 частини 2 статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону № 2210](#), згідно з рішенням територіального управління АМКУ від 19.12.2023. Інформація щодо відкриття судом провадження у справі про скасування вказаного рішення чи зупинення його в реєстрі чи у відкритому доступі на вебпорталі «Судова влада України» відсутня. Скаржник наголосив, що, враховуючи наявність наведеного рішення про притягнення переможця до відповідальності за спотворення результатів торгів, у тому числі на момент прийняття рішення про визнання переможцем, а саме станом на 25.12.2023 та станом на дату подання даної скарги, замовник зобов'язаний відхилити пропозицію переможця за [пунктами 44 та 47 Особливостей](#).

Позиція Комісії

Комісія взяла до уваги інформацію щодо притягнення переможця до відповідальності за спотворення результатів торгів згідно з рішенням територіального управління АМКУ від 19.12.2023 та дійшла висновку, що переможець протягом останніх трьох років притягувався до відповідальності за порушення, передбачене [пунктом 4 частини 2 статті](#)

6, пунктом 1 статті 50 Закону № 2210, у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів тендерів. Таким чином, у замовника наявні підстави для відхилення пропозиції переможця, визначені підпунктом 1 пункту 44 Особливостей. Відповідно, пропозиція переможця мала бути відхилена на підставі вимог пункту 44 Особливостей.

Коментар

Виходячи зі змісту опрацьованого рішення органу оскарження, підстави для відмови учаснику в участі в процедурі закупівлі, передбачені пунктом 47 Особливостей, повинні бути враховані і в разі виникнення таких підстав після кінцевого строку подання пропозицій.

Варто також зазначити, що подібні обставини не можуть характеризуватись як подання учасником недостовірної інформації, зазначеної шляхом самостійного декларування, адже на момент такого декларування підстави для відмови ще не було. Тому пропозиція такого учасника відхиляється лише на підставі абзацу 2 підпункту 1 пункту 44 Особливостей. Замовник може скористатись відповідним взірцем протоколу відхилення учасника, коли він підпадає під підстави, встановлені пунктом 47 Особливостей, який розміщено на порталі RADNUK.COM.UA.

Читайте також публікації:

«Позиція АМКУ щодо використання норм локалізації на товар, виробником якого є країна — учасник Угоди»;

«Огляд листа Мінекономіки від 28.10.2024 щодо інформації про ціни на матеріальні ресурси»;

«Електронні протоколи в закупівлях — уже з листопада-2024».