

Топ 8 порушень замовників у переговорній процедурі закупівлі

Оголошення: № [UA-2020-09-23-000276-с](#)

Інформація про закупівлю: ДК 021:2015 45214000-0 «Будівництво освітніх та науково-дослідних закладів»

Предмет закупівлі: Під час моніторингу встановлено, що: *«...відповідно до пункту 10 частини 1 статті 10 Закону замовник самостійно та безоплатно через авторизовані електронні майданчики оприлюднює в електронній системі закупівель у порядку, встановленому Уповноваженим органом та цим Законом, інформацію про закупівлю, а саме: договір про закупівлю та всі додатки до нього — протягом трьох робочих днів з дня його укладення.*

Проведеним моніторингом встановлено, що замовником укладено з переможцем торгів ТОВ "Еталон-Ком" Договір № 0104102020 від 05.10.2020, який опубліковано 05.10.2020. Додатками, які складають невід'ємну частину цього договору, є: договірна ціна (Додаток №1), кошторисний розрахунок, календарний графік виконання робіт (Додаток №2), план фінансування робіт (Додаток №3).

Однак, кошторисний розрахунок до даного Договору, який складає невід'ємну його частину, оприлюднений лише 16.10.2020, тобто з порушенням терміну публікування, визначеного пунктом 10 частини 1 статті 10 Закону (протягом трьох робочих днів)».

Висновок про наявність або відсутність порушень: за результатами аналізу оприлюднення інформації про закупівлю встановлено порушення вимог пункту 10 частини 1 статті 10 Закону.

Коментар редакції: Статтею 10 Закону встановлено, що замовник самостійно та безоплатно через авторизовані електронні майданчики оприлюднює в електронній системі закупівель у порядку, встановленому Уповноваженим органом та цим Законом, інформацію про закупівлю, а саме: **договір про закупівлю та всі додатки до нього протягом трьох робочих днів з дня його укладення.**

Отже, радимо бути уважними та пам'ятати, що **оприлюдненню підлягають усі додатки**, які є невід'ємною частиною укладеного договору про закупівлю. За порушення норм законодавства про закупівлі в частині неоприлюднення або порушення строків оприлюднення інформації про закупівлі передбачено накладення адміністративного стягнення на службових (посадових), уповноважених осіб замовника у вигляді штрафу в розмірі ста неоподатковуваних мінімумів доходів громадян.

Оголошення: № [UA-2020-09-23-008756-b](#)

Інформація про закупівлю: ДК 021:2015: 45233142-6 — Ремонт доріг

Предмет закупівлі: Моніторингом встановлено: *«...що уповноваженою особою замовника прийнято рішення про намір укласти договір з ПП Фірма "А" та оприлюднення в електронній системі закупівель повідомлення про намір укласти договір про закупівлю, про що складено протокол щодо прийняття рішення уповноваженою особою від 17.09.2020 № 43, який замовником в електронній системі закупівель оприлюднено 23.09.2020, чим порушено вимоги частини п'ятої статті 40 Закону, якою зазначено, що повідомлення про намір укласти договір про закупівлю обов'язково безоплатно оприлюднюється в електронній системі закупівель протягом одного дня після ухвалення рішення.*

Враховуючи зазначене вище, замовником порушено порядок опублікування інформації в електронній системі закупівель, передбачений частиною п'ятою статті 40 Закону».

Коментар редакції: Згідно з частиною 1 статті 33 Закону рішення про намір укласти договір про закупівлю приймається замовником у день визначення учасника переможцем процедури закупівлі / спрощеної закупівлі.

Протягом одного дня з дати ухвалення такого рішення замовник оприлюднює в електронній системі закупівель повідомлення про намір укласти договір про закупівлю.

Закон є спеціальним нормативним актом у сфері публічних закупівель, який містить норми, що регулюють вчинення дій учасниками відповідно до визначених строків, їх обчислення здійснюють насамперед відповідно до Закону, а не норм ЦК України.

У даному випадку строк починає свій перебіг «з дати», тобто саме ця «дата» буде першим днем строку закупівлі. Отже, 17.09.2020 є першим днем обчислення замовником строку для оприлюднення в електронній системі закупівель повідомлення про намір укласти договір про закупівлю.

Оголошення: № [UA-2020-09-28-003034-b](#)

Інформація про закупівлю: ДК 021:2015 (CPV 2008) — 99999999-9 Не відображене в інших розділах (Трактор Беларус 82.1 (або еквівалент) з додатковим обладнанням: відвал для снігу, ківш грейферний (або еквівалент)

Предмет закупівлі: *«Проведеним аналізом тендерних документацій щодо відмінених процедур відкритих торгів UA-2020-08-21-001604-b та UA-2020-08-05-002552-b, які замовник застосовує в обґрунтування переговорної процедури закупівлі, встановлено, що договір поставки від 16.10.2020 № 161020 із ТОВ "Х", фактично укладений за*

результатами переговорної процедури № UA-2020-09-28-003034-b не відповідає проектам договорів, які містяться у вищевказаних тендерних документаціях.

Так, вимоги до учасника процедури закупівлі відрізняються від вимог, що були визначені замовником у тендерних документаціях, зокрема, місце поставки (передачі) Товару:

с. Малютянка Києво-Святошинського району (пункт 5.3 проєкту договору "Договір поставки", який міститься в тендерних документаціях);

сmt Оржиця, Полтавської області (пункт 5.3 фактично укладеного договору).

Зазначені документи замовника свідчать, що при проведенні переговорної процедури закупівлі вимоги до учасника відрізняються від вимог, що були визначені замовником у тендерних документаціях за процедурами відкритих торгів UA-2020-08-21-001604-b та UA-2020-08-05-002552-b.

Вказане свідчить, що замовником застосовано переговорну процедуру закупівлі UA-2020-09-28-003034-b на порушення вимог пункту 1 частини другої статті 40 Закону з огляду на те, що вимоги до учасника процедури закупівлі відрізняються від вимог, що були визначені замовником у тендерній документації.

Натомість замовником в особі селищного голови "У" укладено договір поставки від 16.10.2020 № 161020 на суму 550 000 гривень (з ПДВ) із Товариством з обмеженою відповідальністю "Х"».

Коментар редакції: Відповідно до вимог пункту 1 частини 2 статті 40 Закону переговорна процедура закупівлі застосовується замовником як виняток у разі, якщо було двічі відмінено процедуру відкритих торгів через відсутність достатньої кількості тендерних пропозицій, визначеної Законом. При цьому вимоги до учасника процедури закупівлі не повинні відрізнятися від вимог, що були визначені замовником у тендерній документації.

Отже, одна із ключових умов для застосування переговорної процедури закупівлі — **предмет закупівлі, його технічні та якісні характеристики, а також вимоги до учасника процедури закупівлі не повинні відрізнятися від вимог, що були визначені замовником у тендерній документації.**

Проєкт договору про закупівлю складається замовником з урахуванням особливостей предмета закупівлі разом з тендерною документацією замовника і є обов'язковою її складовою.

Ураховуючи викладене, у разі проведення переговорної процедури на підставі пункту 1 частини 2 статті 40 Закону пропозиція учасника подається замовнику відповідно до вимог тендерної документації, а умови договору про закупівлю не повинні відрізнятися від проєкту договору про закупівлю. Пам'ятаємо, що **застосування переговорної**

процедури закупівлі на умовах, не передбачених законом, тягнуть за собою накладення штрафу на службових (посадових), уповноважених осіб замовника від тисячі п'ятисот до трьох тисяч неоподатковуваних мінімумів доходів громадян.

Оголошення: № [UA-2020-08-28-004757-b](#)

Інформація про закупівлю: ДК 021:2015:55520000-1: Кейтерингові послуги

Предмет закупівлі: *«Моніторингом встановлено, що відповідно до наданих пояснень із долученими документами від 19.10.2020 та 21.10.2020, замовником листом від 27.08.2020 №5-уо надіслано ФОП "З" запрошення щодо участі у переговорній процедурі закупівлі. При цьому, у листі наголошено, що відповідно до пункту 1 частини другої статті 40 Закону, якщо замовником було двічі відмінено процедуру відкритих торгів, через відсутність достатньої кількості тендерних пропозицій і при цьому предмет закупівлі, його технічні та якісні характеристики, а також вимоги до учасника процедури закупівлі не відрізняються від вимог, що були визначенні у тендерній документації, просимо надати пакет документів згідно умов закупівлі, що була оголошена на електронному авторизованому майданчику ID: UA-2020-03-19-003541-b та UA-2020-04-06-000793-b.*

*Так, згідно додатку 2 до тендерної документації закупівель (UA-2020-03-19-003541-b та UA-2020-04-06-000793-b), замовником встановлено вимогу щодо **надання у складі тендерної пропозиції учасників довідки у довільній формі про робітників, що будуть залучені до виконання цієї закупівлі, з зазначенням посади, досвіду, номерів особистих медичних книжок та дати проведення останнього медичного огляду та довідки у довільній формі про наявність матеріально-технічної бази.***

*Однак, відповідно до наданих замовником пояснень із долученими документами від 19.10.2020 та 21.10.2020, встановлено, що у складі пропозиції **учасника переговорної процедури закупівель ФОП "З", відсутня довідка у довільній формі про робітників, що будуть залучені до виконання цієї закупівлі, з зазначенням посади, досвіду, номерів особистих медичних книжок та дати проведення останнього медичного огляду та довідка у довільній формі про наявність матеріально-технічної бази.***

Разом з тим, замовником в порушення вимог пунктів 1 та 2 частини 8 статті 40 Закону переговорну процедуру закупівлі не відмінено».

Оголошення: № [UA-2020-08-03-002719-a](#)

Інформація про закупівлю: ДК 021:2015:33600000-6: Фармацевтична продукція

Предмет закупівлі: *«...за результатами моніторингу встановлено, що для закупівлі за предметом ДК 021:2015: 33600000-6 — Фармацевтична продукція (5 лотів) замовником*

обрано переговорну процедуру закупівлі на підставі пункту 1 частини другої статті 40 Закону України "Про публічні закупівлі" — якщо було двічі відмінено процедуру відкритих торгів (UA-2020-06-01-002030-с та UA-2020-06-24-008941-а), у тому числі частково (за лотом), через відсутність достатньої кількості тендерних пропозицій, визначеної цим Законом.

Проте, за лотом № 4 застосовано переговорну процедуру закупівлі за відсутності законодавчих підстав, а саме: у процедурі відкритих торгів UA-2020-06-01-002030-с за аналогічним лотом (наркотичні, психотропні лікарські засоби та прекурсори — 5 найменувань) було подано дві тендерні пропозиції та тендер автоматично відмінено через відхилення всіх тендерних пропозицій, і лише у процедурі відкритих торгів UA-2020-06-24-008941-а за аналогічним лотом подано одну тендерну пропозицію.

Отже, переговорна процедура за лотом № 4 застосована на порушення пункту 1 частини другої статті 40 Закону України "Про публічні закупівлі".

За результатами моніторингу встановлено, що 03.08.2020 замовником оприлюднене повідомлення про намір укласти договір із ТОВ "Б" за лотами № 1, № 2, № 5 та із КП "М" за лотами № 3, № 4. Проте, договори за лотами № 1 - № 5 не укладено у строк 20 днів з дня оприлюднення в електронній системі закупівель повідомлення про намір укласти договір про закупівлю.

Відповідно до пункту 5 частини восьмої статті 40 Закону України "Про публічні закупівлі" переговорна процедура закупівлі відмінюється замовником у разі не підписання договору про закупівлю у строк 20 днів з дня оприлюднення в електронній системі закупівель повідомлення про намір укласти договір про закупівлю».

Коментар редакції: Щодо першого порушення повідомляємо наступне. З метою уникнення відміни торгів та збереження часу нагадуємо замовникам про одночасну наявність основних умов застосування переговорної процедури закупівлі, як винятку, у разі наявності підстави, визначеної пунктом 1 частини 2 статті 40 Закону:

двічі відмінена процедура відкритих торгів (відміна процедури конкурентного діалогу чи торгів з обмеженою участю не є підставою для застосування переговорної процедури закупівлі);

відміна двох процедур відкритих торгів, у тому числі частково (за лотом), **має відбутись саме через відсутність достатньої кількості тендерних пропозицій — це менше двох, а не у зв'язку з їх відхиленням.**

Щодо другого порушення звертаємо увагу, що замовник та учасник мають часовий проміжок для укладення договору про закупівлю: **не раніше ніж через 10 днів** (5 днів — у разі застосування переговорної процедури закупівлі з підстав, визначених пунктом 3 частини 2 цієї статті, а також у разі закупівлі нафти, нафтопродуктів сирих, електричної енергії, послуг з її передання та розподілу, централізованого постачання теплової енергії,

централізованого постачання гарячої води, послуг з централізованого опалення, телекомунікаційних послуг, у тому числі з трансляції радіо- та телесигналів, послуг з централізованого водопостачання та/або водовідведення та послуг з перевезення залізничним транспортом загального користування) та не пізніше 35 днів (**20 днів — у разі застосування переговорної процедури закупівлі з підстав, визначених пунктом 3 частини 2 цієї статті**). Укладення договору з порушенням строків, передбачених частиною 7 статті 40 Закону, крім випадків зупинення перебігу строків у зв'язку з розглядом скарги органом оскарження, відповідно до статті 18 цього Закону призводить до його нікчемності (стаття 43 Закону).

Оголошення: № [UA-2020-06-12-001823-a](#)

Інформація про закупівлю: ДК 021:2015: 90520000-8 — Послуги у сфері поводження з радіоактивними, токсичними, медичними та небезпечними відходами

Предмет закупівлі: Моніторингом встановлено: «...що замовником у пункті "Місце поставки товарів або місце виконання робіт чи надання послуг" повідомлення про намір укласти договір під час застосування переговорної процедури не дотримано вимоги пункту 3 частини шостої статті 40 Закону в частині відображення місця надання послуг.

Так, вказаною нормою передбачено, що "Повідомлення про намір укласти договір про закупівлю повинно містити таку інформацію: <...> кількість, місце та строк поставки товарів, виконання робіт чи надання послуг". Натомість, замовник у пункті "Місце поставки товарів або місце виконання робіт чи надання послуг" повідомлення про намір укласти договір під час застосування переговорної процедури вказав наступну інформацію: "Україна, відповідно до документації"».

Висновок про наявність або відсутність порушень: за результатами аналізу питання правильності заповнення форм документів, затверджених Уповноваженим органом, встановлено порушення вимог пункту 7 частини 6 статті 40 Закону України.

Коментар редакції: Замовнику слід враховувати вимоги, встановлені частиною 6 статті 40 Закону, які містять **обов'язковий перелік інформації, що має містити повідомлення про намір укласти договір про закупівлю**, пунктом 3 якого передбачено зазначення замовником інформації щодо кількості, місця та строку поставки товарів, виконання робіт чи надання послуг.

Оголошення: № [UA-2020-08-18-000859-c](#)

Інформація про закупівлю: ДК 021:2015:14210000-6: Гравій, пісок, щебінь і наповнювачі

Предмет закупівлі: «На запит Управління щодо надання замовником пояснень в частині обґрунтування наявності підстав для застосування переговорної процедури, що оприлюднений в електронній системі закупівель 29.09.2020, пояснень від замовника у визначений законодавством спосіб та строки не отримано. **При цьому аналізом інформації, оприлюдненої в електронній системі закупівель, встановлено, що у 2020 році замовником не проводились відкриті торги за предметом закупівлі ДК 021:2015:14210000-6: Гравій, пісок, щебінь і наповнювачі (Щебінь гранітний, пісок). Таким чином, замовником проведено переговорну процедуру закупівлі без наявності підстав, визначених частиною другою статті 40 Закону № 922.** Також моніторингом встановлено, що в електронній системі закупівель відсутня інформація про укладання договору за результатами переговорної процедури закупівлі, при тому що з дня оприлюднення повідомлення про намір укласти договір, а саме **18.08.2020, минуло понад 35 днів. Відповідно до частини 8 статті 40 Закону № 922 переговорна процедура закупівлі відміняється замовником у разі не підписання договору про закупівлю у строк 35 днів та у разі неможливості усунення порушень, що виникли через виявлені порушення законодавства щодо закупівель».**

Оголошення: № [UA-2020-06-04-000532-с](#)

Інформація про закупівлю: ДК 021:2015:30210000-4: Машини для обробки даних (апаратна частина)

Предмет закупівлі: За результатами моніторингу встановлено: «...що замовником неправомірно застосовано переговорну процедуру закупівлі, оскільки умовою застосування переговорної процедури закупівлі відповідно до частини другої статті 40 Закону у пункті 13 повідомлення про намір укласти договір (під час застосування переговорної процедури) (далі — повідомлення) **замовником зазначено пункт 1 частини другої статті 40 Закону — якщо було двічі відмінено процедуру відкритих торгів, у тому числі частково (за лотом), через відсутність достатньої кількості тендерних пропозицій, визначеної цим Законом.** При цьому предмет закупівлі, його технічні та якісні характеристики, а також вимоги до учасника процедури закупівлі не повинні відрізнятися від вимог, що були визначені замовником у тендерній документації, тоді як у пункті 14 повідомлення **”Обґрунтування застосування переговорної процедури закупівлі“ є пункт 4 частини другої статті 40 Закону ”якщо після укладення договору про закупівлю у замовника виникла необхідність у постачанні додаткового обсягу товару у того самого постачальника, якщо в разі зміни постачальника замовник був би вимушений придбати товар з іншими технічними характеристиками, що призвело б до виникнення несумісності, пов’язаної з експлуатацією і технічним обслуговуванням. Закупівля додаткового обсягу товару у того самого постачальника здійснюється протягом трьох років після укладення договору про закупівлю, якщо загальна вартість такого постачання не перевищує**

50 відсотків ціни договору про закупівлю“.

Отже, переговорну процедуру закупівлі обрано та застосовано без наявності підстав, передбачених частиною другою статті 40 Закону України “Про публічні закупівлі“».

Висновок про наявність або відсутність порушень: за результатами аналізу питання дотримання замовником Закону в частині наявності умов застосування переговорної процедури закупівель встановлено порушення вимог, передбачених частиною 2 статті 40 Закону.

Коментар редакції: Винятковість переговорної процедури підтверджується наявністю підстав для її застосування, визначених у статті 40 Закону. Водночас відповідні підстави повинні бути обґрунтовані та підтверджені документально. За результатом висновку моніторингу № UA-2020-08-18-000859-с замовником взагалі безпідставно застосовано переговорну процедуру закупівлі, а за висновком моніторингу № [UA-2020-06-04-000532-с](#) **обґрунтування містить неналежне посилання на підставу її проведення, як наслідок, обидві процедури відмінено.**

Отже, замовнику слід виважено підходити до вибору підстав проведення переговорної процедури закупівлі, оскільки її застосування на умовах, не передбачених законом, тягнуть за собою накладення штрафу на службових (посадових), уповноважених осіб замовника від тисячі п’ятисот до трьох тисяч неоподатковуваних мінімумів доходів громадян (стаття 164¹⁴ КУпАП).

Щоб не порушувати законодавство про публічні закупівлі, слід ознайомитися з наступними статтями:

[«Алгоритм проведення переговорної процедури»;](#)

[«Підстави для застосування переговорної процедури закупівлі в разі наявності попередніх закупівель того ж предмета»;](#)

[«Розроблено приклади документів для закупівлі послуг з розподілу електричної енергії»;](#)

[«Тижневий БУМ про переговорну процедуру для Замовника».](#)