

Чи правомірне відхилення за відсутність зразків товару?

Оголошення: № [UA-2020-08-11-000417-b](#)

Інформація про закупівлю: ДК 021:2015:18810000-0: Взуття різне, крім спортивного та захисного

Під час моніторингу встановлено: «Замовник на порушення частини першої статті 31 Закону відхилив тендерну пропозицію учасника ТОВ "Х" не у відповідності до вимог Закону. Зокрема, згідно з протоколом розгляду тендерних пропозицій від 24.09.2020 № 498/1 "тендерна пропозиція" учасника ТОВ "Х" була відхилена як така, що "не відповідає умовам технічної специфікації та іншим вимогам щодо предмета закупівлі тендерної документації".

При цьому зазначено, що **"технічні та якісні характеристики зразка-еталона товару** (черевикив чоловічих робочих литтєвого методу кріплення підошви, 161-L ТМ КРОК), що надані замовнику, **не відповідають технічним вимогам до предмета закупівлі, викладеним в Додатку 1 "Інформація про технічні та якісні характеристики предмета закупівлі тендерної документації".**

Водночас, на виконання вимог тендерної документації, **учасник ТОВ "Х" в складі тендерної пропозиції надав документи, якими підтвердив відповідність запропонованого товару умовам технічної специфікації та іншим вимогам щодо предмета закупівлі, зокрема в файлі "Додаток 5.pdf" надав довідку з описом предмета закупівлі. При цьому замовник в протоколі розгляду тендерних пропозицій від 24.09.2020 № 498/1 не зазначив, що документи, які надані учасником ТОВ "Х" в складі тендерної пропозиції, не відповідають вимогам тендерної документації.**

Відповідно до частини першої статті 26 Закону тендерна пропозиція подається в електронному вигляді через електронну систему закупівель шляхом заповнення електронних форм з окремими полями та шляхом завантаження необхідних документів, що вимагаються замовником у тендерній документації. Будь-які інші способи подання тендерної пропозиції або її частини Законом не передбачені, в том числі можливість подання учасниками зразків продукції у складі тендерної пропозиції чи поза нею.

Згідно з частиною восьмою статті 26 Закону учасник процедури закупівлі має право внести зміни до своєї тендерної пропозиції або відкликати її до закінчення кінцевого строку її подання. Отже, **зразок-еталон запропонованого товару, наданий після закінчення кінцевого строку подання тендерних пропозицій та поданий поза електронною системою, не є складовою частиною тендерної пропозиції учасника.**

Враховуючи вищевикладене, замовником проведено розгляд тендерної пропозиції учасника ТОВ "Х" не у відповідності до вимог частини дев'ятої статті 29 Закону, а саме: замовник здійснив розгляд зразка-еталона запропонованого товару, який не є складовою частиною тендерної пропозиції учасника ТОВ "Х", та, як наслідок, відхилив тендерну пропозицію цього учасника з порушенням вимог частини першої статті 31 Закону».

Оголошення: № [UA-2020-08-08-000067-b](#)

Інформація про закупівлю: ДК 021:2015: 45453000-7 — Капітальний ремонт і реставрація

За результатом моніторингу встановлено наступне: «...аналізом підстав для відхилення тендерної пропозиції учасника ТОВ "Х", викладених у протоколі від 27.08.2020 № 30-05.20, встановлено, що замовником безпідставно відхилено тендерну пропозицію учасника ТОВ "Х", виходячи з наступного:

1. Замовником у першій підставі для відхилення зазначено, що переможець електронного аукціону не надав зразків світильників в встановлений період часу. Так, відповідно до пункту 15 розділу III **"Інші документи, які мають бути надані учасником у складі тендерної пропозиції"** Додатка 2 до тендерної документації замовником встановлено наступну вимогу:

"Переможець електронного аукціону зобов'язаний надати замовнику для підтвердження технічних, якісних характеристик зразки запропонованих світильників на протязі 2 (двох) робочих днів. Зразок надається замовнику за рахунок учасника та засобами останнього. В разі ненадання зразків світильників в встановлений період часу замовник має право відхилити пропозицію".

Однак частиною другою статті 22 Закону визначено вичерпний перелік відомостей, які зазначаються замовником у тендерній документації. Та відповідно до частини третьої статті 22 Закону тендерна документація може містити іншу інформацію, вимоги щодо наявності якої передбачені законодавством та яку замовник вважає за необхідне включити до тендерної документації. Тобто, якщо замовник вважає за необхідне включити до тендерної документації іншу інформацію, одночасно з цим вимоги для наявності такої інформації повинні бути передбачені законодавством.

При цьому **вимога щодо надання зразків світильників в встановлений період часу не передбачена законодавством** взагалі.

Та частиною першою статті 31 Закону визначено вичерпний перелік підстав для відхилення тендерних пропозицій учасника та/або переможця, серед яких **відсутня підстава для такого відхилення щодо надання / ненадання переможцем електронного аукціону зразка товару поза межами електронної системи закупівель.**

Таким чином, зразки товару не є складовою тендерної пропозиції учасника у розумінні Закону, та ненадання зразків товару поза межами електронної системи закупівель не може бути підставою для відхилення тендерної пропозиції учасника відповідно до вимог статті 31 Закону. При цьому Законом поза межами електронної системи закупівель передбачено надання лише саме документів виключно переможцем процедури закупівлі, а не переможцем електронного аукціону, як зазначено замовником у пункті 15 розділу III Додатка 2 до тендерної документації.

Отже, враховуючи викладене, замовником всупереч вимогам частини першої статті 31 Закону відхилено тендерну пропозицію учасника ТОВ "Х" із підстави, не передбаченої Законом та не у відповідності до вимог закону, та таке відхилення є безпідставним».

Коментар редакції

Дискусія щодо законності відхилення тендерних пропозицій залишається однією із найактуальніших у сфері публічних закупівель, оскільки торкається рівною мірою інтересів як учасників, так і замовників.

До розгляду запропоновано висновки моніторингові, за результатами яких встановлено безпідставне відхилення найбільш економічно вигідної тендерної пропозиції учасників торгів згідно зі статтею 31 Закону України «Про публічні закупівлі» (далі — Закон).

Ураховуючи викладене, **під час підготовки тендерної документації** рекомендуємо **замовникам** враховувати наступне:

зразки продукції (товару) не є складовою тендерної пропозиції учасника у розумінні Закону, тому їх ненадання поза межами електронної системи закупівель **не може бути підставою для відхилення тендерної пропозиції** учасника відповідно до вимог статті 31 Закону;

вимагати подання відповідного документального підтвердження щодо якості предмета закупівлі в тендерній документації, прискіпливо перевіряти продукцію (товар) під час її (його) отримання. Встановити **вимогу щодо забезпечення виконання договору про закупівлю** та ретельно **врегулювати питання якості продукції та її перевірки умовами укладеного договору про закупівлю**;

зазначати аргументацію **відхилення тендерної пропозиції** учасника / переможця в електронній системі закупівель (ЕСЗ).

Учасникам:

найпростіший спосіб убезпечити свою пропозицію від відхилення — ретельно вивчати всі вимоги тендерної документації, у тому числі й **розділ «Інші вимоги»**, розробити й подати тендерну пропозицію з неухильним дотриманням та в повній

відповідності вимогам тендерної документації;

у разі наявності дискримінаційних вимог оскаржувати умови тендерної документації до Органу оскарження до кінцевого строку подання тендерних пропозицій;

якщо аргументація замовника щодо відхилення не влаштує учасника і останній вважає її недостатньою — звернутися до замовника з вимогою надати додаткову інформацію про причини невідповідності або ж оскаржити власне відхилення до Органу оскарження.

Тож будьте пильними, оскільки з 19.04.2020 безпідставне відхилення або невідхилення тендерних пропозицій, які підлягали відхиленню відповідно до Закону, призводять до наслідків застосування до службових (посадових), уповноважених осіб замовника штрафу в розмірі від 1 500 до 3 000 неоподатковуваних мінімумів доходів громадян, що в гривневому еквіваленті становить 25 500-51 000 грн (частина 3 статті 164¹⁴ [Кодексу України про адміністративні правопорушення](#)).

Ще більше аналізу, коментарів та рішень Органу оскарження щодо тематики оскарження відхилення читайте на порталі [RADNUK.COM.UA](#) у статтях: [«Аналіз підстав для відхилення тендерних пропозицій згідно з пунктом 2 частини 1 статті 31 Закону. Практичне застосування та практика АМКУ»](#) та [«Аналіз підстав для відхилення тендерних пропозицій згідно з пунктом 1 частини 1 статті 31 Закону. Практичне застосування та практика АМКУ»](#).