

Тендерна пропозиція ≠ тендерній документації: позиція суду



442/45/21

Постанова від 03.02.2021

Дрогобицький міськрайонний суд Львівської області, справа №

Обставини справи

Згідно з протоколом про адміністративне правопорушення, складеним головним державним аудитором відділу контролю у сфері закупівель Західного офісу Держаудитслужби, вбачається, що при проведенні з 09.09.2020 по 17.09.2020 моніторингу закупівлі (ID закупівлі UA-2020-07-28-002503-а), здійсненої замовником, **виявлено невідхилення тендерної пропозиції, яка підлягала відхиленню** відповідно до Закону України «Про публічні закупівлі» (далі — Закон). Зокрема, встановлено, що на порушення норм пункту 1 частини 1 статті 31 Закону не відхилено тендерну пропозицію учасника процедури закупівлі ТзОВ «Е» як такого, що не відповідає встановленим абзацом 1 частини 3 статті 22 цього Закону вимогам до учасника відповідно до законодавства.

Порушення № 1

Вимоги тендерної документації:

1. Гарантійний строк експлуатації Об'єкта будівництва становить не менше 10 років від дня його прийняття замовником. Початком гарантійного строку вважається день, наступний після дня підписання Акту про приймання-передачі Об'єкта будівництва (Учасник має надати гарантійний лист у складі тендерної пропозиції).
2. Учаснику необхідно надати інформацію про кожного суб'єкта господарювання, якого учасник планує залучати до виконання робіт чи послуг як субпідрядника / співвиконавця в обсязі не менше 20 відсотків від вартості договору про закупівлю (а саме: найменування субпідрядника, його місцезнаходження, банківські реквізити, контактні особи та їх телефони/інші засоби зв'язку, види робіт, які передбачається доручити субпідряднику,

орієнтовна вартість робіт субпідрядника у відсотках до ціни тендерної пропозиції, інша інформація за бажанням учасника). До зазначеної довідки додаються письмові згоди субпідрядних організацій про можливість виконання ними на субпідряді в учасника окремих робіт, які є предметом закупівлі, з доданими копіями ліцензій на виконання робіт, які підлягають ліцензуванню згідно чинного законодавства. Або інформацію у довільній формі щодо незалучення такого (таких) субпідрядника / співвиконавця (або так само залучення їх в обсязі, що не перевищує 20 відсотків від вартості договору про закупівлю).

Отже замовником була встановлена вимога щодо надання гарантійного листа щодо гарантійного строку експлуатації Об'єкта будівництва та інформацію у довільній формі щодо незалучення такого (таких) субпідрядника / співвиконавця (або так само залучення їх в обсязі, що не перевищує 20 відсотків від вартості договору про закупівлю).

Порушення виявлені під час проведення моніторингу: у недотримання вимог тендерної документації учасником ТзОВ «Е» у складі тендерної пропозиції не надано гарантійного листа про те, що гарантійний строк експлуатації об'єкта будівництва становить не менше 10 років від дня його прийняття замовником (підпункт 6.13 розділу 3 тендерної документації) та не надано інформацію в довільній формі щодо незалучення субпідрядника / співвиконавця (підпункт 7.1 розділу 3 тендерної документації).

Учасником процедури закупівлі документи, які вимагалися замовником в тендерній документації не надано.

Позиція суду: проектом договору про закупівлю, який учасник надав у складі тендерної пропозиції, передбачено окремий розділ щодо гарантійних строків якості закінчених робіт та порядок їх усунення, який містить відповідний пункт про те, що підрядник гарантує якість робіт, визначених у договорі та проектно-кошторисній документації, та можливість безперервної і нормальної експлуатації об'єкта протягом десяти років з моменту підписання акта приймання-передачі завершених робіт по об'єкту капітального ремонту (пункт 14.1 розділу 14 проекту договору про закупівлю), що узгоджується з вимогами тендерної документації.

Також розділом 10 зазначеного вище проекту договору про закупівлю ТзОВ «Е» регламентовано порядок залучення до виконання робіт субпідрядників. З цього **суд дійшов висновку, що у тендерного комітету не було підстав для відхилення тендерної пропозиції ТзОВ «Е», так як ними виконано умови тендерної документації щодо зазначення гарантійного строку та залучення субпідрядників.**

Порушення № 2

Вимога тендерної документації: учасник у складі тендерної пропозиції має надати довідку у вигляді електронного документу із ЕЦП / КЕП особи, яка уповноважена на підписання такої довідки або скан-копія паперової довідки або скан-копія нотаріально завіреної довідки про те, що службова (посадова) особа переможця процедури закупівлі, яка підписала тендерну пропозицію, не знятої чи не погашеної судимості не має.

Документ повинен бути датований не раніше 30 календарних днів з дня початку періоду прийому пропозицій. Також учасник має надати довідку в довільній формі, за підписом уповноваженої особи учасника та завірену печаткою (у разі її використання), яка містить інформацію про те, що службову (посадову) особу учасника процедури закупівлі, яку уповноважено учасником представляти його інтереси під час проведення процедури закупівлі, не було притягнуто згідно із законом до відповідальності за вчинення правопорушення, пов'язаного з використанням дитячої праці чи будь-якими формами торгівлі людьми.

Порушення виявлене під час проведення моніторингу: у порушення вимог частини 3 статті 17 Закону та в недотримання вимог пункту 12 таблиці 2 Додатка 1 до тендерної документації учасником ТЗОВ «Е» у складі тендерної пропозиції не надано відповідної довідки в довільній формі на підтвердження відсутності підстав відповідно до пункту 12 частини 1 статті 17 Закону, як це вимагалось замовником (довідку в довільній формі, яка містить інформацію про те, що службову (посадову) особу учасника процедури закупівлі, яку уповноважено учасником представляти його інтереси під час проведення процедури закупівлі, не було притягнуто згідно із законом до відповідальності за вчинення правопорушення, пов'язаного з використанням дитячої праці чи будь-якими формами торгівлі людьми).

Позиція суду: суд звертає увагу на те, що серед документів, поданих ТЗОВ «Е», які містяться на сайті zakurki.prom.ua і є у відкритому доступі, міститься довідка Департаменту інформатизації Міністерства внутрішніх справ України № 20191476440820638849 про відсутність судимості ОСОБА_6 (посадова особа учасника процедури закупівлі), яка серед іншого визначає й те, що зазначена особа не притягалася до відповідальності за вчинення будь-яких правопорушень, пов'язаних з використанням дитячої праці чи будь-якими формами торгівлі людьми, передбаченими КК України. Подання зазначеної довідки ТЗОВ «Е» підтверджується також реєстром документів, поданих у складі тендерної пропозиції, який долучено до матеріалів даної справи про притягнення до адміністративної відповідальності ОСОБА_1.

Порушення № 3

Вимога тендерної документації: переможець процедури закупівлі у строк, що не перевищує п'яти днів з дати оприлюднення в електронній системі закупівель повідомлення про намір укласти договір про закупівлю, повинен надати замовнику документи шляхом оприлюднення їх в електронній системі закупівель, що підтверджують відсутність підстав, визначених пунктами 2, 3, 5, 6, 8, 12 і 13 частини першої та частиною другою статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі».

Порушення виявлене під час проведення моніторингу: на порушення вимог підпункту 2 пункту 3 частини 1 статті 31 Закону не відхилено пропозицію переможця торгів ТЗОВ «Е», яким в недотримання вимог Таблиці 3 Додатка 1 до тендерної

документації у строк, що не перевищує 10 днів з дати оприлюднення в електронній системі закупівель повідомлення про намір укласти договір про закупівлю, не надано замовнику документи шляхом оприлюднення їх в електронній системі закупівель, що підтверджують відсутність підстав, визначених пунктами 2, 8 і 12 частини 1 статті 17 Закону у спосіб, визначений замовником у тендерній документації.

Позиція суду: суд зазначає про те, що згідно з частиною 5 статті 17 Закону замовник не вимагає документального підтвердження публічної інформації, що оприлюднена у формі відкритих даних згідно із Законом України «Про доступ до публічної інформації» та / або міститься у відкритих єдиних державних реєстрах, доступ до яких є вільним, або публічної інформації, що є доступною в електронній системі закупівель.

Таким чином, замовник вправі перевірити вказану інформацію шляхом безпосереднього доступу до Єдиного державного реєстру осіб, які вчинили корупційні або пов'язані з корупцією правопорушення, Єдиного реєстру підприємств, щодо яких порушено провадження у справі про банкрутство, Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб — підприємців та громадських формувань. Крім того, переможець у складі своєї пропозиції надав довідку про відсутність судимості у службової (посадової) особи учасника процедури закупівлі.

Висновки справи

Постанова судді, згідно зі статтею 283 [КУпАП](#), має ґрунтуватися на обставинах, установлених при розгляді справи, тобто на достатніх і незаперечних доказах.

Вина особи, яка притягається до відповідальності, має бути доведена належними доказами, а не ґрунтуватися на припущеннях, усі сумніви щодо доведеності вини особи тлумачаться на її користь (стаття 62 Конституції України).

Провадження у справі про адміністративне правопорушення за частиною 3 статті 164¹⁴ [КУпАП](#) щодо ОСОБА_1 закрити у зв'язку з відсутністю у її діях складу та події адміністративного правопорушення.