

## 9 типових дискримінаційних вимог замовника. Стаття 16 Закону

Якщо вам цікаві вимоги за статтею 16 [Закону України «Про публічні закупівлі»](#), що за рішеннями Органу оскарження стали обмеженням конкуренції та фактично призвели до дискримінації учасників, вам стане у нагоді підбірка рішень Постійно діючої адміністративної колегії Антимонопольного комітету України з розгляду скарг про порушення законодавства у сфері публічних закупівель в цій статті.

Вимога замовника	Позиція скаржника (учасника)	Рішення Органу оскарження
<b>Обладнання, матеріально-технічна база та технології</b>		
Власні чи орендовані транспортні засоби та копії правовстановлюючих документів на автотранспорт для перевезення предмета закупівлі	Скаржник не має в наявності власних та орендованих транспортних засобів, не має можливості надати правовстановлюючі документи, для доставки товару використовує залучений автотранспорт на підставі договорів надання транспортних послуг	Рішення: Задоволено Замовника зобов'язано внести зміни до ТД № 16781-р/пк-пз від 15.11.2019, UA-2019-10-18-003446-b
Договір про надання ветеринарних послуг, укладений з компетентною організацією (договір, укладений між власником матеріально-технічної бази, тобто транспортних засобів, холодильного обладнання, складських приміщень та компетентною організацією)	Скаржник користується матеріально-технічною базою на підставі договору оренди / користування згідно з наданими договорами. Скаржник не має можливості змусити суб'єкт господарювання, який є власником матеріально-технічної бази, до підписання додаткових договорів	Рішення: Задоволено Замовника зобов'язано внести зміни до ТД № 996-р/пк-пз від 20.01.2021, UA-2020-12-26-000687-c

<p>У випадку володіння об'єктами матеріально-технічної бази на праві користування учасники закупівлі разом із правовстановлюючими документами додають у складі пропозиції копії фінансово-платіжних документів, що підтверджують факт оплати за користування обладнанням та матеріально-технічною базою перед власником</p>	<p>Скаржник довів, що вимога обмежує участь у закупівлі новостворених підприємств, є дискримінаційною стосовно скаржника та інших суб'єктів господарювання</p>	<p>Рішення: Задоволено Замовника зобов'язано внести зміни до ТД № 9970-р/пк-пз від 21.05.2020, UA-2020-04-17-008602-b</p>
<p><i>Вимоги тендерної документації щодо наявності власної або орендованої матеріально-технічної бази та / або стороннього суб'єкта господарювання, та / або надання додаткових документів, що підтверджують факт оплати за матеріально-технічну базу в разі відсутності власної матеріально-технічної бази, ставлять учасників у залежність від третьої особи та можуть бути дискримінаційними вимогами стосовно скаржника та інших суб'єктів господарювання і унеможливають його та інших потенційних учасників взяття участі у закупівлі.</i></p>		
<p><b>Наявність в учасника процедури закупівлі працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід</b></p>		
<p>Вимога щодо наявності саме штатних працівників в учасника без можливості залучення осіб за цивільно-правовими договорами</p>	<p>Скаржник, окрім штатних працівників, планує також залучати персонал за цивільно-правовими договорами</p>	<p>Рішення: Задоволено Замовника зобов'язано внести зміни до ТД № 22608-р/пк-пз від 07.12.2020, UA-2020-11-13-002167-a</p>
<p>Вимога щодо наявності в учасника конкретної кількості працівників певної кваліфікації</p>	<p>В учасника достатньо персоналу відповідної кваліфікації для задоволення потреби замовника, проте менше та не тієї кваліфікації, яку вимагає замовник</p>	<p>Рішення: Задоволено Замовника зобов'язано внести зміни до ТД № 14091-р/пк-пз 21.07.2020, UA-2020-07-01-008104-a</p>

<p>Вимога надати посвідчення про проходження відповідного навчання працівників учасника</p>	<p>Скаржник не може надати посвідчення працівників, оскільки відповідне навчання вже не проводиться через обставини, на які він не має впливу</p>	<p>Рішення: Задоволено № 19884-р/пк-пз від 26.10.2020, UA-2020-09-21-010861-b</p>
<p><i>Вимоги щодо наявності саме штатних працівників в учасника без можливості залучення осіб за цивільно-правовими договорами та / або конкретна кількість працівників в учасника певної кваліфікації та / або надання посвідчення про проходження відповідного навчання працівників учасника можуть бути такими, що обмежують конкуренцію та призводять до дискримінації учасників.</i></p>		
<p><b>Наявність документально підтвердженого досвіду виконання аналогічного (аналогічних) за предметом закупівлі договору (договорів)</b></p>		
<p>Замовник вважає аналогічним лише договір з чітко вказаним предметом закупівлі</p>	<p>Скаржник має досвід виконання аналогічного договору з поставки товару / роботи / послуги, який пропонується на тендер, проте предмет договору не співпадає з чітко вказаною вимогою замовника</p>	<p>Рішення: Задоволено № 22599-р/пк-пз від 07.12.2020, UA-2020-10-30-005688-c</p>
<p>Вимога до учасників підтвердити виконання аналогічного договору, який виконувався для потреб конкретного замовника</p>	<p>Скаржник має досвід виконання аналогічного договору, проте не з певним замовником</p>	<p>Рішення: Задоволено № 22782-р/пк-пз від 09.12.2020, UA-2020-11-16-001308-a</p>

Вимога надати аналогічний договір (-и) про поставку (продаж) за державні кошти або договір із суб'єктом господарювання іншої форми власності з додатковим підтвердженням факту, що договір був не між пов'язаними особами: разом з копією договору надаються оригінали розширених витягів	Скаржник має досвід виконання аналогічного договору, проте не за державні кошти. Замовник не має права вимагати від учасника надання інформації, яка міститься у відкритих єдиних державних реєстрах	Рішення: Задоволено № 22250-р/пк-пз від 01.12.2020, UA-2020-11-07-000306-с
<i>Підтвердження досвіду, звужене аналогічним договором за державні кошти, або встановлення додаткових вимог до виконаних договорів із суб'єктами господарювання недержавної форми власності, виконання договору для потреб певного замовника та / або договір з чітко вказаним предметом закупівлі є вимогами, що можуть обмежувати конкуренцію та призводять до дискримінації учасників.</i>		

**Ще більше рішень Органу оскарження читайте на порталі [RADNUK.COM.UA](http://RADNUK.COM.UA) в таких статтях:**

**[«Системно важливі банки: визначаємо дискримінаційність такої вимоги в ТД»;](#)**

**[«Чотири ситуації, де є дискримінація: вимоги до працівників, які мають відповідну кваліфікацію, й актуальна практика АМКУ»;](#)**

**[«Три ситуації, де є дискримінація: вимоги до обладнання, матеріально-технічної бази й актуальна практика АМКУ».](#)**

---

Додатково пропонуємо переглянути вебінар на тему: Кваліфікаційні критерії за статтею 16 Закону України «Про публічні закупівлі»