

# 90+ днів з дати розкриття, а не кінцевого строку подання. Правильно чи ні?

Пунктом 11 частини 2 статті 22 [Закону України «Про публічні закупівлі»](#) (далі — Закон) встановлено, що у тендерній документації зазначається строк дії тендерної пропозиції, протягом якого тендерні пропозиції вважаються дійсними, *але не менше 90 днів із дати кінцевого строку подання тендерних пропозицій*.

Нерідко замовники у тендерній документації зазначають цей строк, але не з дати кінцевого строку подання тендерних пропозицій, а з дати розкриття тендерних пропозицій. Правильно це чи ні? Розглянемо позиції різних органів, що здійснюють регулювання та контроль у сфері публічних закупівель, а також позицію суду.

## **Позиція Постійно діючої адміністративної колегії Антимонопольного комітету України з розгляду скарг про порушення законодавства у сфері публічних закупівель (далі — Колегія)**



*Рішення № 20045-р/пк-пз від 02.09.2021, оголошення № [UA-2021-08-10-003915-a](#).*

**Вимога тендерної документації:** відповідно до частини 4 розділу III тендерної документації, тендерні пропозиції вважаються дійсними протягом 90 днів з дати розкриття тендерних пропозицій.

**Позиція скаржника:** у пункті 11 частини 2 статті 22 Закону зазначено, що строк дії тендерної пропозиції, протягом якого тендерні пропозиції вважаються дійсними, повинен складати не менше 90 днів із дати кінцевого строку подання тендерних пропозицій.

Скаржник зазначає, що замовник порушив вимоги пункту 11 частини 2 статті 22 Закону, а також пункту 4 частини 1 статті 5 Закону, чим позбавив потенційного учасника (скаржника) права на недискримінацію учасників та рівне ставлення до них, що є

порушенням.

**Позиція Колегії:** відповідно до пункту 11 частини 2 статті 22 Закону у тендерній документації зазначаються такі відомості: строк дії тендерної пропозиції, протягом якого тендерні пропозиції вважаються дійсними, *але не менше 90 днів із дати кінцевого строку подання тендерних пропозицій*. **За таких умов документація не узгоджується з вимогами Закону в цій частині.** Враховуючи вищевикладене, замовник повинен усунути наведені вище невідповідності шляхом внесення відповідних змін до документації в цій частині.

## Позиція Державної аудиторської служби України (далі — ДАСУ)

Моніторинг № UA-M-2021-06-10-000060, оголошення № [UA-2021-02-23-002653-с](#).

**За результатами проведеного моніторингу встановлено:** «... відповідно до вимог пункту 11 частини 2 статті 22 Закону у тендерній документації зазначаються відомості, зокрема, про строк дії тендерної пропозиції, протягом якого тендерні пропозиції вважаються дійсними, *але не менше 90 днів із дати кінцевого строку подання тендерних пропозицій*. Водночас замовник у пункті 4 розділу “Інструкція з підготовки тендерної пропозиції” тендерної документації установив, що тендерні пропозиції вважаються дійсними протягом 90 днів з дати розкриття тендерних пропозицій, чим порушив вимоги пункту 11 частини 2 статті 22 Закону».

Замовник оскаржив висновок про результати моніторингу процедури закупівлі до суду.

## Позиція суду



07.09.2021 у справі № [480/6259/21](#) Сумський окружний адміністративний суд встановив:

«У цій процедурі закупівлі кінцевим строком подання тендерних пропозицій визначалося

26.03.2021, а розкриття тендерної пропозиції учасника-переможця за лотом № 2 за результатами аукціону відбулося 21.04.2021.

Таким чином, встановлений замовником строк дії тендерних пропозицій становить більше 90 днів із дати кінцевого строку подання тендерних пропозицій, що відповідає вимогам пункту 11 частини 2 статті 22 Закону».

### **26.07.2021 у справі № [480/7981/20](#) Другий апеляційний адміністративний суд встановив:**

«... відповідно до пункту 11 частини 2 статті 22 Закону у тендерній документації зазначаються відомості, в тому числі “строк дії тендерної пропозиції, протягом якого тендерні пропозиції вважаються дійсними, але не менше 90 днів із дати кінцевого строку подання тендерних пропозицій”.

Позивач у розділі 4 “Строк, протягом якого тендерні пропозиції є дійсними” Інструкції з підготовки тендерної пропозиції тендерної документації зазначив, що тендерні пропозиції вважаються дійсними протягом 90 днів з дати розкриття тендерних пропозицій. Тобто в цій процедурі закупівлі кінцевим строком подання тендерних пропозицій визначалося 03.08.2020, а розкриття тендерних пропозицій здійснено 04.08.2020.

Отже, встановлений у тендерній документації позивачем строк дії тендерних пропозицій становить більше 90 днів із дати кінцевого строку подання тендерних пропозицій, що відповідає вимогам пункту 11 частини 2 статті 22 Закону».

### **Але трапляються і протилежні рішення суду. Наприклад, 20.09.2021 у справі № [640/836/21](#) Окружний адміністративний суд міста Києва встановив:**

«За визначенням, наведеним у пункті 29 частини 1 статті 1 Закону, строк дії тендерної пропозиції — це установлений замовником у тендерній документації строк, після закінчення якого тендерна пропозиція вважається недійсною та відхиляється. Відповідно до частини 7 статті 26 Закону тендерні пропозиції залишаються дійсними протягом зазначеного в тендерній документації строку.

До закінчення цього строку замовник має право вимагати від учасників процедури закупівлі продовження строку дії тендерних пропозицій. **Учасник процедури закупівлі має право:** відхилити таку вимогу, не втрачаючи при цьому наданого ним забезпечення тендерної пропозиції; погодитися з вимогою та продовжити строк дії поданої ним тендерної пропозиції і наданого забезпечення тендерної пропозиції.

Судом встановлено та не заперечувалось сторонами, що кінцевий строк подання тендерних пропозицій визначено позивачем 09.07.2020 об 11:00 год. Між тим, на аркуші 5 позовної заяви позивач не заперечував обставин різниці в строках дії тендерної пропозиції: зазначеного у тендерній документації (протягом 90 днів з дати розкриття тендерної пропозиції, тобто з 10.07.2020) та **передбаченого Законом (не менше 90 днів із дати закінчення строку подання тендерних пропозицій, тобто з 09.07.2020)**, і вказана різниця становить один календарний день, що на думку КП ХХХ,

не може бути суттєвим порушенням внаслідок його малозначності та підставою для зобов'язання розірвати договір із третьою особою.

Суд, проаналізувавши наведені положення, акцентує увагу на тому, що позивачем порушено вимоги пункту 11 частини 2 статті 22 Закону, а його доводи в частині малозначності такого порушення не можуть свідчити та не свідчать про відсутність порушення як такого, допущення якого, у свою чергу, ним і не заперечується.

З урахуванням наведеного суд вважає правомірним висновок відповідача в частині порушення позивачем пункту 11 частини 2 статті 22 Закону».

**Висновок:** проаналізувавши вищевикладене, можна стверджувати, що замовники повинні дотримуватись пункту 11 частини 2 статті 22 Закону і встановлювати строк дії тендерної пропозиції, протягом якого тендерні пропозиції вважаються дійсними, але **не менше 90 днів із дати кінцевого строку подання тендерних пропозицій**. Тому за необхідності учасники в разі виявлення в тендерній документації встановлення замовником строку дії тендерної пропозиції не з дати кінцевого строку подання тендерних пропозицій, а з дати розкриття, можуть звернутися до Колегії, яка, найімовірніше, зобов'яже внести зміни до тендерної документації.

**Більше за темою на порталі [RADNUK.COM.UA](https://radnuk.com.ua):**

[«Строк дії тендерної пропозиції та варіанти його продовження»;](#)

[«Строк дії тендерної пропозиції та строк дії забезпечення тендерної пропозиції: як продовжувати та коли відхиляти»;](#)

[«Щодо строку дії тендерної пропозиції».](#)