

Щодо оскарження проєкту договору про закупівлю

Питання читача.

Добрий день! Плануємо брати участь у процедурі закупівлі. У додатку 3 до тендерної документації міститься проєкт договору про закупівлю. Умовами зазначеного проєкту договору про закупівлю передбачено, що постачальник вважається повідомленим про заявку на поставку товару через 3 (три) робочі дні з моменту, коли поштові відправлення із заявкою були здані замовником до відділення поштового зв'язку. Чи правомірна така вимога замовника? Наприклад, якщо фактично повідомлення із заявкою постачальник не отримав. Яким чином постачальник може дізнатися, що замовник відправив заявку засобами поштового зв'язку та коли?

Відповідь експерта.

Вітаю! Частиною 4 статті 41 [Закону України «Про публічні закупівлі»](#) (далі — Закон) передбачено, що умови договору про закупівлю не повинні відрізнятися від змісту тендерної пропозиції / пропозиції за результатами електронного аукціону (у тому числі ціни за одиницю товару) переможця процедури закупівлі / спрощеної закупівлі або узгодженої ціни пропозиції учасника в разі застосування переговорної процедури, крім випадків визначення грошового еквівалента зобов'язання в іноземній валюті та / або випадків перерахунку ціни за результатами електронного аукціону в бік зменшення ціни тендерної пропозиції / пропозиції учасника без зменшення обсягів закупівлі.

Таким чином, якщо ви як учасник візьмете участь у процедурі закупівлі та підтвердите свою згоду з усіма умовами тендерної документації, у тому числі з проєктом договору про закупівлю, шляхом подання тендерної пропозиції на процедуру закупівлі, то в разі перемоги будете змушені підписувати договір про закупівлю саме у тій редакції, яка визначена замовником у додатку до тендерної документації, та, як наслідок, виконувати взяті на себе зобов'язання.

Водночас, якщо договір про закупівлю, визначений тендерною документацією, містить дискримінаційні умови, у потенційних учасників є можливість оскаржити такі вимоги замовника, звернувшись до Постійно діючої адміністративної колегії Антимонопольного комітету України з розгляду скарг про порушення законодавства у сфері публічних закупівель (далі — Колегія).

Наведемо рішення Колегії з аналогічного питання.



Рішення № 19324-р/пк-пз від 26.08.2021, оголошення № [UA-2021-07-16-001701-а](#).

Умова тендерної документації: додаток 3 тендерної документації містить проєкт договору про закупівлю. Відповідно до пункту 12.12.1 проєкту договору про закупівлю учасник вважається повідомленим з моменту проставлення на копії документа (лист, заявка тощо) будь-якої відмітки, що свідчить про його отримання учасником (представником учасника), або **через 5 (п'ять) робочих днів з наступного дня, коли поштові відправлення (кореспонденція) були здані до відділення поштового зв'язку.**

Позиція скаржника: у разі неотримання учасником-переможцем через 5 (п'ять) робочих днів поштового повідомлення замовник все одно вважає, що учасником отримано письмову заявку, та починає відраховувати строки на поставку товару. Початок відрахунку строку у п'ять робочих днів з наступного дня, коли поштові відправлення (кореспонденція) були здані до відділення поштового зв'язку, є дискримінаційним і не відповідає принципам справедливості та розумності, що є основоположними при договірних відносинах. Скаржник повідомляє, що має практику щодо тривалого ненадходження поштових відправлень, які були надіслані замовником, до відділення поштового зв'язку, у якому обслуговується скаржник, у зв'язку з чим скаржник був позбавлений можливості вчасно (у тому числі протягом 5 робочих днів) отримати письмові заявки замовника.

Позиція Колегії: учасник з незалежних від нього обставин може бути невчасно повідомленим про отримання документів, що в подальшому може призвести до неналежного виконання умов договору про закупівлю та є дискримінаційним щодо суб'єктів господарювання, зокрема скаржника. Замовник повинен усунути наведені вище невідповідності шляхом внесення відповідних змін до тендерної документації.

Коментар: таким чином, в учасників є можливість оскаржувати умови проєкту договору про закупівлю як складову тендерної документації у визначений Законом строк, а саме не пізніше ніж за чотири дні до кінцевого строку подання тендерних пропозицій відповідно до абзацу 1 частини 8 статті 18 Закону та, як показує практика Колегії, дискримінаційні вимоги мають бути усунуті замовником.

Бажаємо вам наснаги та перемог у публічних закупівлях. Більше статей за темою читайте

на порталі RADNUK.COM.UA, адже вони обов'язково стануть вам у пригоді:

«[Чи може замовник не передбачати залучення субпідрядника?»;](#)

«[Чи є вимога щодо огляду об'єктів замовника дискримінаційною?»;](#)

«[У сертифікаті якості не зазначено всіх технічних параметрів»;](#)

«[Відповідаємо на запит цінової пропозиції замовника»;](#)

«[Замовник вимагає довідку МВС за попередній період, як бути?»;](#)

«[Неповернення коштів за скаргу при внесенні змін до ТД замовником»;](#)

«[Щодо оскарження згоди на обробку персональних даних»;](#)

«[9 типових дискримінаційних вимог замовника. Стаття 16 Закону».](#)