

Чи зобов'язаний замовник запрошувати на переговорну процедуру після двох відмінених торгів єдиного учасника відкритих торгів?

Питання читача

Добрий день. Ми брали участь у процедурі відкритих торгів, які двічі не відбулись. У подальшому замовник оголосив переговорну процедуру закупівлі на підставі пункту 1 частини 2 статті 40 Закону України «Про публічні закупівлі». Натомість нас як єдиного учасника відкритих торгів не було запрошено на переговори. Хоча замовник запросив учасника, який не брав участі в торгах. Тому постає питання, чи є правомірними дії замовника? Чи замовник був зобов'язаний запросити нас на переговори як єдиного учасника?

Відповідь

Вітаю! На порталі RADNUK.COM.UA неодноразово розглядалось питання щодо переговорної процедури після двох відмінених торгів, зокрема у статтях [«Право на повторне проведення переговорної процедури закупівлі»](#), [«Проводимо переговорну процедуру за Законом про публічні закупівлі після відміни двох торгів»](#), [«Переговорна на підставі двох відмін? Врахуйте недоліки, що впливають на успішність»](#).

Відповідно до частини 1 статті 40 [Закону України «Про публічні закупівлі»](#) (далі — Закон) переговорна процедура закупівлі використовується замовником як виняток і відповідно до якої замовник укладає договір про закупівлю після проведення переговорів щодо ціни та інших умов договору про закупівлю з одним або кількома учасниками процедури закупівлі.

Згідно з пунктом 1 частини 2 статті 40 Закону переговорна процедура закупівлі застосовується замовником як виняток, зокрема, у разі якщо було двічі відмінено процедуру відкритих торгів, у тому числі частково (за лотом), через відсутність достатньої кількості тендерних пропозицій, визначеної цим Законом. При цьому предмет закупівлі, його технічні та якісні характеристики, а також вимоги до учасника процедури закупівлі не повинні відрізнятися від вимог, що були визначені замовником у тендерній документації.

З огляду на вищезазначені норми замовник може проводити переговори з одним або кількома учасниками процедури закупівлі, однак ця норма **не містить обов'язку проводити переговори з учасниками, які брали участь у двох відмінених торгах.**

При повному або частковому копіюванні чи цитуванні будь-якої інформації з порталу "Радник у сфері публічних закупівель" ви зобов'язані вказувати джерело інформації (ст. 176 ККУ). Джерело: <https://radnuk.com.ua/uchast-u-zakupivliakh/praktika-oskarzhennja-uchast-u-zakupivliakh/chy-zobov-iazanyj-zamovnyk-zaprosuvaty-na-perehovornu-protseduru-pisla-dvokh-vidminenykh-torhiv-iedynoho-uchasnyka-vidkrytykh-torhiv/>

Зазначений висновок наглядно підтверджують рішення Постійно діючої адміністративної колегії Антимонопольного комітету України з розгляду скарг про порушення законодавства у сфері публічних закупівель (далі — Колегія).



Рішення № 1748-р/пк-пз від 28.01.2020, оголошення № UA-2020-01-02-000131-b

Обставини переговорної процедури: замовником 02.01.2020 на вебпорталі Уповноваженого органу опубліковано протокол засідання тендерного комітету, в якому зазначено, що за результатами переговорної процедури з КП «К», яка відбулася 28 грудня об 11:30 за київським часом, було досягнуто згоди щодо закупівлі послуги з харчування школярів та вихованців закладів загальної середньої освіти (код ДК 021:2015: 55320000-9 — Послуги з організації харчування) на 2020 рік.

При цьому скаржника на переговорну процедуру запрошено не було.

Позиція скаржника: скаржник повідомляє, що має намір взяти участь у закупівлі замовника на послуги з організації харчування та висловлював свій намір, двічі подавши тендерну пропозицію на процедури закупівель. КП «К» не подавало свої пропозиції, ймовірно, не мало такого наміру, що не завадило йому стати переможцем. Скаржник вважає, що рішенням, діями, бездіяльністю замовника щодо запрошення на переговорну процедуру КП «К» та незапрошення скаржника порушені його права на участь у процедурі закупівлі замовника. Замовникові варто зважати на принципи, встановлені у статті 3 Закону, зокрема недискримінації, відкритості та прозорості, максимальної економії та ефективності. Отже, на думку скаржника, на переговори доцільно запросити, учасника(ів), які «ходили» на торги.

Позиція замовника: замовник зазначає, що жодна імперативна норма права не зобов'язувала його проводити таку переговорну процедуру з кількома учасниками. Таким чином, законодавець чітко визначив, що переговори можуть проводитись замовником як з одним учасником, так і з кількома. Отже, право вибору кількості та складу учасників переговорної процедури є виключною прерогативою замовника з урахуванням норм чинного законодавства України щодо принципів здійснення закупівель.

Позиція Колегії: Законом не передбачено обов'язку замовника визначати учасником переговорної процедури саме учасника, який подавав тендерні пропозиції за процедурами закупівель, які були відмінні.

Враховуючи наведене, замовник не порушив вимоги Закону в цій частині, у зв'язку з чим відсутні підстави для задоволення скарги в цій частині.



Рішення № 24546-р/пк-пз від 29.10.2021, оголошення № UA-2021-10-18-002054-а

Обставини переговорної процедури: згідно з інформацією, розміщеною на вебпорталі Уповноваженого органу, 18.10.2021 замовником оприлюднено повідомлення про намір укласти договір з АТ «У» за результатами переговорної процедури після двічі відмінених торгів.

Позиція скаржника: скаржник не погоджується з рішенням замовника про вибір іншого постачальника послуг, який не був учасником торгів.

За твердженням скаржника, замовник не дав можливості скаржнику реалізувати своє право на участь у закупівлі та порушив його права на об'єктивний розгляд та оцінку його тендерної пропозиції.

Позиція Колегії: Закон не передбачає обов'язку проводити переговори саме з учасниками, які брали участь у процедурах закупівель, що були відмінені.

Враховуючи наведене, замовник не порушив вимоги Закону в цій частині, у зв'язку з чим відсутні підстави для задоволення скарги в цій частині.

Коментар: чинне законодавство не містить правових норм, які зобов'язують замовників запрошувати до участі у проведенні переговорної процедури учасників, які брали участь у відкритих торгах.

Зазначене підтверджується практикою Колегії, яка відхиляє такі скарги учасників з огляду на відсутність обов'язку проводити переговори саме з учасниками, які брали участь у відмінених торгах. Тому замовники вправі запрошувати на переговори учасників на власний розсуд.

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

[«Право на повторне проведення переговорної процедури закупівлі»;](#)

[«Проводимо переговорну процедуру за Законом про публічні закупівлі після відміни](#)



двох торгів»;

«Переговорна на підставі двох відмін? Врахуйте недоліки, що впливають на успішність»;

«Добірка оскаржень переговорної процедури закупівлі».