

Нотатки закупівельника: найважливіше про переговорну процедуру за відсутністю конкуренції з технічних причин

Закон України «Про публічні закупівлі» (далі — Закон) визначає, що закупівлі можуть здійснюватися шляхом застосування однієї з таких конкурентних процедур:

- відкриті торги;
- торги з обмеженою участю;
- конкурентний діалог.

При цьому, як виняток та відповідно до умов, визначених у частині 2 статті 40 Закону, замовники можуть застосовувати переговорну процедуру закупівлі. Досить часто використовуваною підставою проведення переговорної процедури закупівлі, яка викликає чимало питань і труднощів у застосуванні, є підстава щодо відсутності конкуренції з технічних причин, яка має бути документально підтверджена замовником. Тому занотуємо таке:

відповідно до статті 40 Закону 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. Однією з підстав проведення переговорної процедури є підстава, передбачена абзацом 4 пункту 2 частини 2 статті 40 Закону, а саме: якщо роботи, товари чи послуги можуть бути виконані, поставлені чи надані виключно певним суб'єктом господарювання за наявності одного з таких випадків: відсутність конкуренції з технічних причин, яка має бути документально підтверджена замовником.

Як послідовно та без помилок провести таку закупівлю, читайте у статті [«Алгоритм проведення переговорної процедури закупівлі з 26.06.2021»](#);

відсутність конкуренції з технічних причин повинна бути документально підтвердженою. Однак Законом не визначено перелік документів, якими замовник повинен обґрунтовувати відсутність конкуренції. При цьому Мінекономіки у листі від [03.10.2020 № 3304-04/60124-06](#) «Щодо переговорної процедури закупівлі» зазначає, що **замовник самостійно визначає документи, що підтверджують наявність умов застосування переговорної процедури закупівлі.**

З огляду на значну кількість таких проведених процедур, в якості документів для підтвердження вказаної переговорної процедури **можна застосовувати такі:** зведений перелік суб'єктів природних монополій, листи Торгово-промислової палати України, нормативно-правові акти, затверджені державними органами. Більше про документи, які підтверджують відсутність конкуренції, а також про установи / організації, які можуть надати такі документи, дізнаєтесь зі статті [«Чим та як підтвердити відсутність конкуренції з технічних причин?»](#);

відповідно до Закону України від 03.06.2021 № 1530-IX «Про внесення змін до Закону України “Про публічні закупівлі” та інших законів України щодо вдосконалення системи функціонування та оскарження публічних закупівель» переговорна процедура закупівлі зазнала змін, зокрема **в частині обґрунтування переговорної процедури.**

Так, згідно з внесеними змінами замовники повинні обов'язково завантажувати в систему підтвердні документи, а не робити посилання на них. Як вдало обґрунтувати переговорну процедуру закупівлі, дізнаєтесь зі статті [«3 приклади зразкового обґрунтування переговорної процедури: навчаймося у відмінників»](#);

оскільки переговорна процедура за відсутністю конкуренції з технічних причин дозволяє замовникам уникати конкурентних процедур закупівель, аудитори особливо прискіпливо перевіряють ці процедури закупівлі. Які порушення встановлює Державна аудиторська служба України за результатами розгляду таких процедур, дізнаєтесь у статтях [«Відсутність конкуренції — це, коли ніхто не подав ТП, або ТП подав лише один учасник»](#), [«“Перша ластівка”, або як Держаудитслужба встановлює порушення за новою редакцією Закону»](#).

Ще більше цікавого про переговорну процедуру закупівлі за відсутності конкуренції з технічних причин читайте у статтях [«Експертна консультація як належний доказ відсутності конкуренції та застосування переговорної процедури закупівлі»](#), [«ТПП підтвердила відсутність конкуренції з технічних причин, втім замовник отримав дві комерційні пропозиції»](#).