

Учасник не підтвердив колір та дизайн товару — відхилення чи ні?

Пункт 3 частини 2 статті 22 [Закону України «Про публічні закупівлі»](#) (далі — Закон) визначає, що в тендерній документації, серед іншого, повинні міститися такі відомості: інформація про необхідні технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі, у тому числі відповідна технічна специфікація (у разі потреби — плани, креслення, малюнки чи опис предмета закупівлі). Технічні, якісні характеристики предмета закупівлі та технічні специфікації до предмета закупівлі повинні визначатися замовником з урахуванням вимог, визначених частиною 4 статті 5 цього Закону.

Відповідно до статті 23 Закону технічна специфікація повинна містити опис усіх необхідних характеристик товарів, робіт або послуг, що закуповуються, у тому числі їх технічні, функціональні та якісні характеристики.

Згідно з частиною 5 статті 23 Закону технічні специфікації не повинні містити посилання на конкретні марку чи виробника або на конкретний процес, що характеризує продукт чи послугу певного суб'єкта господарювання, чи на торгові марки, патенти, типи або конкретне місце походження чи спосіб виробництва. У разі якщо таке посилання є необхідним, воно повинно бути обґрунтованим та містити вираз «або еквівалент».

Однією з технічних та якісних характеристик предмета закупівлі може бути, зокрема, колір товару, який замовник зазначає у вимогах до предмета закупівлі у тендерній документації.

Чи зобов'язаний учасник підтверджувати в тендерній пропозиції надання товару саме з таким кольором та дизайном, як визначено в тендерній документації, і чи буде непідтвердження надання саме такого товару підставою відхилення тендерної пропозиції учасника? З цим питанням звернемось до Постійно діючої адміністративної колегії Антимонопольного комітету України з розгляду скарг про порушення законодавства у сфері публічних закупівель (далі — Колегія).



Рішення № 25644-р/пк-пз від 15.11.2021, оголошення № [UA-2021-08-13-001195-b](#)

Умови тендерної документації: відповідно до підпункту 2.1 пункту 2 розділу II додатка 1 тендерної документації вказано таке:

матеріал корпусу — пластик, бажано білого або сірого кольору,

строгий дизайн без яскравих кольорів на виробі.

Позиція скаржника: згідно з протоколом розгляду тендерних пропозицій від 28.10.2021 підставою відхилення тендерної пропозиції скаржника було таке: «Відповідно до пропозиції ТОВ «А» запропонована до постачання продукція не відповідає вимогам у частині ненадання документа виробника, який підтверджує технічні характеристики, такі як: «білого або сірого кольору, строгий дизайн без яскравих кольорів на виробі», що не відповідає умовам підпункту 2.1 пункту 2 розділу II додатка 1 ТД. 8. Підстави відхилення тендерної пропозиції (у разі відхилення) згідно зі статтею 31 цього Закону».

Скаржник зазначає, що він надав у складі тендерної пропозиції на підтвердження вимогам Додатка 1 такі документи:

Зразок паспорта якості;

Довідка № 2307-15 від 09.09.2021 з описом предмета закупівлі, що буде постачати учасник, та його відповідність технічним, якісним та кількісним характеристикам.

Скаржник зауважує, що в жодному з вказаних документів не зазначено, що термометр має **нестрогий** дизайн або **яскраві кольори**. Замовник Додатком 1 допускає пропонувати **еквівалент** продукції. У технічних характеристиках, вказаних замовником, зазначено таке: «Матеріал корпусу — пластик, бажано білого або сірого кольору, строгий дизайн без яскравих кольорів на виробі». Але на підставі якого документа, наданого учасником у своїй пропозиції, замовник робить висновок, що ТОВ «А» буде постачати термометри нестрогого дизайну та з яскравими кольорами. Скаржник звертає увагу Колегії, що він, якщо буде переможцем тендеру, буде виготовляти запропоновану продукцію за узгодженням з замовником у частині кольору, дизайну або інших побажань, які будуть вказані в договорі постачання.

Замовник упереджено провів оцінку та безпідставно відхилив тендерну пропозицію скаржника та не допустив його до аукціону.

Позиція замовника: замовник зазначає, що згідно з підпунктом 2.1 Додатка 1 тендерної документації «На підтвердження відповідності продукції вимогам замовника, зазначеним у розділі 1 Додатка 1 тендерної документації, учасник надає один або декілька документів виробника, таких як: документ, що підтверджує якість та походження продукції, запропонованої до постачання (паспорт та / або сертифікат якості тощо); витяги або повні копії: технічних умов (ТУ) та / або технічного завдання, та / або іншого

документа».

Умовами тендерної документації передбачена вимога до термометрів «білого або сірого кольору, строгий дизайн без яскравих кольорів на виробі». Отже, учасник мав надати документ або документи виробника, яким підтверджено цю вимогу, проте такий документ у тендерній пропозиції скаржника відсутній, що не відповідає умовам підпункту 2.1 Додатка 1 тендерної документації. Тендерна пропозиція скаржника правомірно відхилена.

Позиція Колегії: у складі тендерної пропозиції скаржника, зокрема, міститься:

довідка в довільній формі з описом предмета(ів) закупівлі, що буде постачати учасник та їх відповідність технічним, якісним та кількісним характеристикам предмета(ів) закупівлі (Додаток 1), з зазначенням: Найменування товару*: Термометр кімнатний від 0 до 50 °С; Технічні характеристики: Матеріал корпусу — пластик; Довжина — 180 мм; Ширина — 40 мм; Діапазон вимірювання температури — від 0 до +50 °С; Ціна поділки — 1 °С. Передбачене місце для кріплення (файл Кваліфікація UA-2021-08-13-001195-b.pdf, стор. 55);

«ЗРАЗОК» Паспорт якості № 23, Термометр кімнатний від 0 до 50 ГОСТ 32680- 2014, містить призначення та технічні параметри Термометр кімнатний від 0 до 50 виготовляється за ГОСТ 28498-90 та має технічні параметри: Матеріал корпусу — пластик; Довжина — 180 мм; Ширина — 40 мм; Діапазон вимірювання температури — від 0 до +50 °С; Ціна поділки - 1 °С; Передбачене місце для кріплення — так» (файл Технічна частина термометри 09.2021.pdf).

При цьому учасником не підтверджено вимог, встановлених у розділі 1 Додатка 1 тендерної документації, зокрема, що матеріал корпусу — бажано білого або сірого кольору та строгий дизайн без яскравих кольорів на виробі. Враховуючи вищевказане, тендерна пропозиція скаржника була правомірно відхилена замовником з наведеної вище підстави, у зв'язку з чим відсутні підстави для задоволення скарги в цій частині.

Коментар: у цьому рішенні Колегія визначила, що оскільки тендерна документація містила вимогу щодо надання товару певного кольору та дизайну, учасник був зобов'язаний підтвердити відповідність вимогам тендерної документації в частині підтвердження саме такого кольору та дизайну, як визначено в тендерній документації. Непідтвердження зазначених вимог у тендерній пропозиції є підставою її відхилення.

Тому учасникам потрібно уважно вивчати умови тендерної документації та пам'ятати, що тендерна пропозиція повинна відповідати тендерній документації.

У разі неможливості виконати подібні умови тендерної документації слід звертатись до замовника з вимогами щодо внесення змін до тендерної документації. Зокрема, враховувати, що відповідно до частини 4 статті 5 Закону замовники не мають права встановлювати жодних дискримінаційних вимог до учасників, а згідно з частиною 4 статті

22Закону тендерна документація не повинна містити вимог, що обмежують конкуренцію та призводять до дискримінації учасників.

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

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

[«Відмінювання дієслів має значення. Практика АМКУ»](#);

[«А ви підготували обґрунтування, якщо в технічній специфікації посилаєтесь на конкретну торговельну марку...? П'ять прикладів»](#);

[«Про вираз "або еквівалент": практика АМКУ»](#).