

ВЫПУСК №39 ЗА 27 жовтня 2016 года

"Дозавантаження" документів, що входять до тендерної пропозиції після проведення аукціону.

В статті висвітлено питання, яке стосується зміни учасниками процедури закупівлі власних тендерних пропозицій після проведення електронного аукціону.

Публічні закупівлі, які наразі проводяться Замовниками в електронному вигляді, є досить складним та багатоетапним процесом, але це не виключає можливість впливу зі сторони зацікавлених суб'єктів. Чинний Закон України "Про публічні закупівлі" від 25.12.2015 N 922-VIII (далі - Закон) достатньо чітко врегулює процедуру здійснення публічних закупівель, але на практиці склалась тенденція, згідно якої учасники часто, "дозавантажують документи" після аукціону. Незважаючи на те, що Закон прямо забороняє такі дії, функціонал електронних майданчиків, які безпосередньо обслуговують даний процес, дає можливість "підкорегувати" недобросовісному учаснику власну тендерну пропозицію для того, щоб відповідати встановленим Замовником вимогам. В ряді випадків, такі учасники стають переможцями процедури закупівлі, і у разі відсутності оскарження такої процедури закупівлі - сторонами договору.

Водночас, такі дії учасників прямо суперечать положенням чинного законодавства України, що підтверджується в тому числі і неодноразовими рішеннями Антимонопольного комітету України - органу оскарження у сфері публічних закупівель.

Будь-яка юридична особа, фізична особа чи фізична особа-підприємець бажаючи набути статусу учасника процедури публічних закупівель відповідно до п.35 ч.1 ст.1 Закону має подати тендерну пропозицію або взяти участь у переговорах у разі застосування переговорної процедури закупівлі.

Відповідно до ч.1 ст.25 Закону тендерна пропозиція подається в електронному вигляді через електронну систему закупівель. Учасник залежно від вимог тендерної документації вказує та/або завантажує інформацію з ціною пропозиції, документи про його відповідність кваліфікаційним критеріям, вимогам, визначеним у ст. 17 Закону, тощо.

Згідно ч.5 ст.25 Закону учасник має право внести зміни або відкликати свою тендерну пропозицію до закінчення строку її подання без втрати свого забезпечення тендерної пропозиції. Такі зміни або заява про відкликання тендерної пропозиції враховуються в разі, якщо вони отримані електронною системою закупівель до закінчення строку подання тендерних пропозицій.

Зважаючи на дане положення Закону, Замовник має право враховувати зміни до пропозиції, які були завантажені учасником тільки до моменту закінчення кінцевого строку подання пропозиції.

Наразі, існує практика оскарження результатів процедур, які проводились з порушеннями у вищезазначеній частині. Так, Регіональною філією "Львівська залізниця" ПАТ "Укрзалізниця" було проведено відкриті торги на закупівлю світильників ((ідентифікатор закупівлі N UA-2016-04-13-000033-а), у яких прийняло участь два учасники - ТОВ "Нордкліфф" та ТОВ "Електропривід". Водночас, ТОВ "Електропривід", який на аукціоні запропонував найнижчу ціну і був визначений переможцем, через декілька днів після його

завершення почав неодноразово "дозавантажувати" скореговану інформацію, вже у відповідності до документації. В результаті зазначених протиправних дій іншим учасником даної процедури закупівлі було подано скаргу до органу оскарження.

03.06.2016 року Постійно діючою адміністративною колегією Антимонопольного комітету України з розгляду скарг про порушення законодавства у сфері публічних закупівель було прийнято рішення N 31-р/пк-пз, згідно якого Замовника було зобов'язано скасувати всі рішення прийняті після розкриття тендерних пропозицій, в тому числі і рішення про визначення переможця.

Характеризуючи дану проблему, слід мати на увазі, що фактично кожен учасник процедури здійснення публічних закупівель може здійснити таке "довантаження" та змінити власну тендерну пропозицію. Водночас, враховуючи відсутність підстав для відхилення пропозиції таких учасників згідно Закону, єдиним правильним рішенням з боку Замовника буде залишити без розгляду документи, які Учасник дозавантажив після аукціону і розглядати тільки ті документи, які були подані учасником до моменту закінчення кінцевого строку подання пропозицій.