



**КОМІСІЯ**  
**АНТИМОНОПОЛЬНОГО КОМІТЕТУ УКРАЇНИ**  
**З РОЗГЛЯДУ СКАРГ ПРО ПОРУШЕННЯ ЗАКОНОДАВСТВА**  
**У СФЕРІ ПУБЛІЧНИХ ЗАКУПІВЕЛЬ**

вул. Митрополита В. Липківського, 45, м. Київ-35, 03035,  
тел.: (044)594-64-12, факс: (044)520-10-42; <http://www.amcu.gov.ua>, код ЄДРПОУ 00032767

|   |   |
|---|---|
| Ім'я (найменування) суб'єкта оскарження:  | Товариство з обмеженою відповідальністю "СП БК "АРХІМЕД" (код ЄДРПОУ: 43638431)<br>(надалі – Скаржник)  |
| Місце проживання (місцезнаходження) суб'єкта оскарження:  | Інформація, доступ до якої обмежено   |
| Номер скарги, присвоєний в електронній системі закупівель під час її подання:   | UA-2024-06-25-008063-a.c1   |
| Дата та час подання скарги суб'єктом оскарження в електронній системі закупівель:   | 12 липня 2024 21:38   |
| Найменування замовника:   | Виконавчий комітет Фастівської міської ради (код ЄДРПОУ: 04054926) (надалі – Замовник)  |
| Номер оголошення про проведення процедури закупівлі, що оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу та назва предмету закупівлі: | UA-2024-06-25-008063-a<br>"Капітальний ремонт головного лікувального корпусу КНП ФМР "Фастівська БЛІЛ" по вул. Героїв Чорнобиля, 17 в м. Фастів Київської області (Коригування 2)" (надалі – Процедура закупівлі) |

**РІШЕННЯ**

№13143-р/пк-пз від 01.08.2024

Комісія Антимонопольного комітету України з розгляду скарг про порушення законодавства у сфері публічних закупівель (надалі – Комісія), розглянувши скаргу товариства з обмеженою відповідальністю "СП БК "АРХІМЕД" (код ЄДРПОУ: 43638431) від 12 липня 2024 № UA-2024-06-25-008063-a.c1 (надалі – Скарга) щодо порушення Замовником порядку проведення Процедури закупівлі,

**ВСТАНОВИЛА:**

Надалі за текстом вказаного рішення терміни та визначення:

- Закон України "Про публічні закупівлі" – Закон;
- Особливості здійснення публічних закупівель товарів, робіт і послуг для замовників, передбачених Законом України "Про публічні закупівлі", на період дії правового режиму воєнного стану в Україні та протягом 90 днів з дня його припинення або скасування, затверджені Постановою Кабінету Міністрів України від 12.10.2022 № 1178 "Про затвердження особливостей здійснення публічних закупівель товарів, робіт і послуг для замовників, передбачених Законом України "Про публічні закупівлі", на період дії

правового режиму воєнного стану в Україні та протягом 90 днів з дня його припинення або скасування" – Особливості;

- тендерна документація – Документація;
- тендерна пропозиція – Пропозиція.

Скаржник повідомляє про порушення Замовником порядку проведення Процедури закупівлі та просить, зокрема, зобов'язати Замовника внести зміни до Документації.

Рішенням Комісії від 16.07.2024 №12177-р/пк-пз Скарга була прийнята до розгляду та зобов'язано Замовника надати пояснення по суті Скарги.

Замовник шляхом розміщення на веб-порталі Уповноваженого органу надав пояснення по суті Скарги.

Розглянувши Скаргу та інформацію, одержану за Скаргою, та інформацію, розміщену в електронній системі закупівель, встановлено наступне.

1. Скаржник зазначає, що відповідно до підпункту 5.3.3 пункту 5 розділу III Інструкція з підготовки тендерної пропозиції Документації замовник вимагає досвід виконання аналогічних договорів. Відповідний досвід роботи: не менше 2 виконаних аналогічних договорів (у тому числі договорів субпідряду) протягом останніх 5 років з урахуванням, що клас наслідків (відповідальності) об'єкта за аналогічним договором повинен бути не нижче класу наслідків об'єкта за предметом закупівлі.

Відповідно до приміток додатку 3 Документації зазначено, що предмет закупівлі капітальний ремонт головного лікувального корпусу КНП ФМР "Фастівська БЛІЛ" по вул. Героїв Чорнобиля, 17 в м. Фастів Київської області (Коригування 2) має клас наслідків (відповідальності) - СС2.

ТОВ "СП БК "АРХІМЕД" має виконані договори:

- договір підряду № 29 від 12.07.2023, предмет – Капітальний ремонт протирадіаційного укриття в підвальному приміщенні Новосілівського академічного ліцею "Ерудит" Чабанівської селищної ради Фастівського району Київської області (Код за ДК 021:2015:45450000-6 Інші завершальні будівельні роботи), клас наслідків об'єкта – СС3 ([https://e-construction.gov.ua/document\\_detail/doc\\_id=3266462037240186635/optype=6](https://e-construction.gov.ua/document_detail/doc_id=3266462037240186635/optype=6))

- договір підряду № 25/08-01 від 25.08.2023, предмет – Капітальний ремонт частини приміщення комунальної власності № 3 по вул. Машинобудівників 4, в смт Чабани Фастівського району Київської області, клас наслідків об'єкта – СС1.

Таким чином, Скаржник має досвід виконання капітальних ремонтів, водночас запропонувати свій досвід не може, адже замовник вимагає не менше 2 аналогічних договорів з урахуванням того, що клас наслідків (відповідальності) об'єкта за аналогічним договором повинен бути не нижче СС2, а Скаржник одних з виконаних об'єктів відноситься до СС1.

Клас наслідків за минулими аналогічними договорами жодним чином не впливає на можливість Скаржника виконувати умови договору відповідно до даної Процедури закупівлі, натомість створює перепони та штучні бар'єри для участі в тендері.

Замовник зазначає, що у Документації відповідно до частини 3 статті 22 Закону та абзацу 10 пункту 3 Особливостей також відображені певні додаткові обов'язкові умови, встановлення яких передбачено Фінансовою угодою (далі – Фінансова Угода) між Україною та Європейським інвестиційним банком щодо реалізації Програми з відновлення України (далі – ПВУ), ратифікованою Законом України від 14 липня 2021 № 1645-IX, та які описані у Керівних принципах імплементації Програми, схвалених ЄІБ як такі, що відповідають Керівництву ЄІБ із закупівель. Такі додаткові обов'язкові умови можуть

відрізнятися від норм Закону і Особливостей, проте підлягають застосуванню для цього тендеру. Що стосується здійснення закупівель за кошти кредитів, позик, грантів з урахуванням додаткових вимог, при здійсненні закупівель за кошти кредитів (позик, грантів), що надані відповідно до міжнародного договору (Фінансової угоди) України, такі закупівлі можуть враховувати додаткові вимоги й умови, схвалені ЄІБ, зокрема у спеціальному процедурному посібнику.

Програма Відновлення України реалізується на підставі міжнародного договору (Фінансової угоди) між Україною та Європейським інвестиційним банком, ратифікованою Законом України від 14 липня 2021 № 1645-ІХ.

Згідно зі статтею 9 Конституції України чинні міжнародні договори, згода на обов'язковість яких надана Верховною Радою України, є частиною національного законодавства України. А частиною другою статті 19 Закону України "Про міжнародні договори" встановлено, що "Якщо міжнародним договором України, який набрав чинності в установленому порядку, встановлено інші правила, ніж ті, що передбачені у відповідному акті законодавства України, то застосовуються правила міжнародного договору".

Таке ж положення міститься у статті 6 Закону, а частина друга цієї статті прямо зазначає використання правил і процедур Європейського інвестиційного банку для закупівель за кошти позик цього Банку – як власне і ПВУ.

Тобто положення даної Фінансової Угоди, ратифікованої Верховною Радою України, є обов'язковими для застосування суб'єктами цієї угоди, зокрема Кінцевими Бенефіціарами – отримувачами коштів за ПВУ при здійсненні ними закупівель.

У розвиток цього підходу у новій редакції Особливостей з'явився абзац 10 пункту 3 такого змісту: "Закупівля товарів (робіт, послуг) за кошти кредитів (позик, грантів), що надані відповідно до міжнародних договорів України Міжнародним банком реконструкції та розвитку, Міжнародною фінансовою корпорацією, Багатостороннім агентством з гарантування інвестицій, Міжнародною асоціацією розвитку, Європейським банком реконструкції та розвитку, Європейським інвестиційним банком, Північним інвестиційним банком, а також іншими міжнародними валютно-кредитними організаціями, що здійснюється згідно з правилами і процедурами, встановленими цими організаціями, якими передбачається можливість застосування законодавства України у сфері публічних закупівель, може здійснюватися відповідно до цих особливостей з урахуванням додаткових вимог і умов, схвалених відповідною організацією, зокрема у спеціальному процедурному посібнику щодо відповідного кредиту (позики, гранту), наданого згідно з міжнародним договором".

Фінансова Угода встановила у п.6.4, що процедура закупівель повинна відповідати спеціальному документу Банку з питань закупівель, пункт 3.4.1 якого дозволяє використання національних процедур закупівлі за умови використання додаткових закупівельних вимог та умов Банку. На виконання цього положення Банк схвалив спеціальний процедурний Посібник із закупівель за ПВУ у розумінні зазначеного вище абзац 10 пункту 3 Особливостей.

Зокрема із закупівель за ПВУ містить такі обов'язкові вимоги, що повинні використовуватись Кінцевими бенефіціарами-замовниками при проведенні ними закупівель за ПВУ (тобто за кошти позики Банку згідно Фінансової Угоди):

Обов'язкові мінімальні кваліфікаційні критерії (п.4.3 Посібника):

Для тендерів у межах ПВУ та НКПВУ слід застосовувати наступні кваліфікаційні критерії ЄІБ у тендерній документації: (...)

Відповідний досвід роботи: не менше 2 виконаних аналогічних договорів (у тому числі договорів субпідряду) протягом останніх 5 років з урахуванням, що клас наслідків (відповідальності) об'єкта за аналогічним договором повинен бути не нижче класу наслідків об'єкта за предметом закупівлі.

Замовник на розгляд Комісії надав рішення Фастівської міської ради Київської області від 31.12.2023 №3-XLV-VIII Про визначення Виконавчого комітету Фастівської міської ради замовником будівництва, розпорядником коштів місцевого бюджету, кінцевим бенефіціаром з впровадження проекту "Капітальний ремонт головного лікувального корпусу КНП ФМР "Фастівська БЛІЛ" по вул. Героїв Чорнобиля, 17 в м. Фастів Київської області (коригування 2)".

Враховуючи Фінансову угоду між Україною та Європейським інвестиційним банком щодо реалізації Програми з відновлення України, ратифікованою Законом України від 14 липня 2021 р. № 1645-IX, з метою впровадження проекту "Капітальний ремонт головного лікувального корпусу КНП ФМР "Фастівська БЛІЛ" по вул. Героїв Чорнобиля, 17 в м. Фастів Київської області (коригування 2)", керуючись ст. 135 Господарського кодексу України, ст. 25, 60 Закону України "Про місцеве самоврядування в Україні",

міська рада ВИРІШИЛА:

1. Визначити Виконавчий комітет Фастівської міської ради замовником будівництва, розпорядником коштів місцевого бюджету, кінцевим бенефіціаром з впровадження проекту "Капітальний ремонт головного лікувального корпусу КНП ФМР "Фастівська БЛІЛ" по вул. Героїв Чорнобиля, 17 в м. Фастів Київської області (коригування 2)".

2. Комунальному некомерційному підприємству Фастівської міської ради "Фастівська багатопрофільна лікарня інтенсивного лікування" передати до Виконавчого комітету Фастівської міської ради функцію замовника та документацію проекту "Капітальний ремонт головного лікувального корпусу КНП ФМР "Фастівська БЛІЛ" по вул. Героїв Чорнобиля, 17 в м. Фастів Київської області (коригування 2)" після отримання позитивного висновку від експертної організації.

3. Створити та затвердити склад комісії з приймання-передачі проектної документації по проекту "Капітальний ремонт головного лікувального корпусу КНП ФМР "Фастівська БЛІЛ" по вул. Героїв Чорнобиля, 17 в м. Фастів Київської області (коригування 2)" (додаток).

4. Передачу документації оформити актом приймання — передачі.

У ході розгляду зазначеного питання встановлено наступне.

Відповідно до пункту 1 розділу I Документації у тендерній документації відповідно до частини 3 статті 22 Закону та абзацу 10 пункту 3 Особливостей також відображені певні додаткові обов'язкові умови), встановлення яких передбачено Фінансовою угодою (далі – Фінансова Угода) між Україною та Європейським інвестиційним банком щодо реалізації:

- Програми з відновлення України (далі – ПВУ), ратифікованою Законом України від 14 липня 2021 р. № 1645-IX, та які описані у Керівних принципах імплементації Програми, схвалених ЄІБ як такі, що відповідають Керівництву ЄІБ із закупівель.

Такі додаткові обов'язкові умови можуть відрізнятися від норм Закону і Особливостей, проте підлягають застосуванню для цього тендеру.

Відповідно до пункту 5 розділу III Документації відповідний досвід роботи: не менше 2 виконаних аналогічних договорів (у тому числі договорів субпідряду) протягом останніх 5 років з урахуванням, що клас наслідків (відповідальності) об'єкта за аналогічним договором повинен бути не нижче класу наслідків об'єкта за предметом закупівлі.

Додаток 3 Документації містить технічні завдання:

- клас наслідків (відповідальності) - СС2.

Відповідно до статті 6 Закону передбачено наступне:

1. Якщо міжнародним договором України, згоду на обов'язковість якого надано Верховною Радою України, передбачено інший порядок закупівлі, ніж визначений цим Законом, застосовуються положення міжнародного договору України, з урахуванням принципів, встановлених у частині першій статті 5 цього Закону.

2. Закупівля товарів, робіт і послуг за кошти кредитів, позик, грантів, що надані відповідно до міжнародних договорів України Міжнародним банком реконструкції та розвитку, Міжнародною фінансовою корпорацією, Багатостороннім агентством з гарантування інвестицій, Міжнародною асоціацією розвитку, Європейським банком реконструкції та розвитку, Європейським інвестиційним банком, Північним інвестиційним банком, а також іншими міжнародними валютно-кредитними організаціями, здійснюється згідно з правилами і процедурами, встановленими цими організаціями з урахуванням принципів, встановлених у частині першій статті 5 цього Закону, а в разі невстановлення таких правил і процедур - відповідно до цього Закону, а також з урахуванням встановлених законом вимог щодо ступеня локалізації виробництва.

3. Закупівля товарів, робіт і послуг на умовах співфінансування в рамках проектів, що реалізуються за рахунок кредитів, позик, грантів організацій, зазначених у частині другій цієї статті, здійснюється згідно з правилами і процедурами, встановленими цими організаціями, а в разі невстановлення таких правил і процедур - відповідно до цього Закону.

Відповідно до абзацу десятого пункту 3 Особливостей закупівля товарів (робіт, послуг) за кошти кредитів (позик, грантів), що надані відповідно до міжнародних договорів України Міжнародним банком реконструкції та розвитку, Міжнародною фінансовою корпорацією, Багатостороннім агентством з гарантування інвестицій, Міжнародною асоціацією розвитку, Європейським банком реконструкції та розвитку, Європейським інвестиційним банком, Північним інвестиційним банком, а також іншими міжнародними валютно-кредитними організаціями, що здійснюється згідно з правилами і процедурами, встановленими цими організаціями, якими передбачається можливість застосування законодавства України у сфері публічних закупівель, може здійснюватися відповідно до цих особливостей з урахуванням додаткових вимог і умов, схвалених відповідною організацією, зокрема у спеціальному процедурному посібнику щодо відповідного кредиту (позики, гранту), наданого згідно з міжнародним договором.

Відповідно до Закону України "Про ратифікацію Фінансової угоди "Програма з відновлення України" між Україною та Європейським інвестиційним банком" Верховна Рада України постановляє:

Ратифікувати Фінансову угоду "Програма з відновлення України" між Україною та Європейським інвестиційним банком, підписану 9 грудня 2020 року (додається), яка набирає чинності з дати, станом на яку Банк письмово підтвердив отримання ним свідчення того, що Закон України, яким ратифікується ця Угода, і сама Угода набрали чинності.

Відповідно до Порядку та умов надання субвенції з державного бюджету місцевим бюджетам на реалізацію проектів у рамках Програми з відновлення України затвердженого постановою Кабінету Міністрів України від 15 грудня 2021 № 1324:

1. Ці Порядок та умови визначають механізм надання субвенції з державного бюджету місцевим бюджетам на реалізацію проектів у рамках Програми з відновлення України (далі - субвенція), що фінансуються відповідно до Фінансової угоди "Програма з відновлення України" між Україною та Європейським інвестиційним банком, ратифікованої Законом України від 14 липня 2021 р. № 1645-IX (далі - Фінансова угода).

Джерелом формування субвенції є кошти позики Європейського інвестиційного банку, залучені Україною відповідно до Фінансової угоди.

2. Головним розпорядником субвенції є Мінінфраструктури.

Розпорядники/одержувачі субвенції за місцевими бюджетами (кінцеві бенефіціари) визначаються рішенням відповідної місцевої ради, відповідної військової адміністрації про такий бюджет згідно із законодавством.

Рішенням Фастівської міської ради Київської області від 31.12.2023 №3-XLV-VIII Про визначення Виконавчого комітету Фастівської міської ради замовником будівництва, розпорядником коштів місцевого бюджету, кінцевим бенефіціаром з впровадження проекту "Капітальний ремонт головного лікувального корпусу КНП ФМР "Фастівська БЛІЛ" по вул. Героїв Чорнобиля, 17 в м. Фастів Київської області (коригування 2)" визначено:

Враховуючи Фінансову угоду між Україною та Європейським інвестиційним банком щодо реалізації Програми з відновлення України, ратифікованою Законом України від 14 липня 2021 р. № 1645-ІХ, з метою впровадження проекту "Капітальний ремонт головного лікувального корпусу КНП ФМР "Фастівська БЛІЛ" по вул. Героїв Чорнобиля, 17 в м. Фастів Київської області (коригування 2)", керуючись ст. 135 Господарського кодексу України, ст. 25, 60 Закону України "Про місцеве самоврядування в Україні",

міська рада ВИРІШИЛА:

1. Визначити Виконавчий комітет Фастівської міської ради замовником будівництва, розпорядником коштів місцевого бюджету, кінцевим бенефіціаром з впровадження проекту "Капітальний ремонт головного лікувального корпусу КНП ФМР "Фастівська БЛІЛ" по вул. Героїв Чорнобиля, 17 в м. Фастів Київської області (коригування 2)".

2. Комунальному некомерційному підприємству Фастівської міської ради "Фастівська багатопрофільна лікарня інтенсивного лікування" передати до Виконавчого комітету Фастівської міської ради функцію замовника та документацію проекту "Капітальний ремонт головного лікувального корпусу КНП ФМР "Фастівська БЛІЛ" по вул. Героїв Чорнобиля, 17 в м. Фастів Київської області (коригування 2)" після отримання позитивного висновку від експертної організації.

3. Створити та затвердити склад комісії з приймання-передачі проектною документації по проекту "Капітальний ремонт головного лікувального корпусу КНП ФМР "Фастівська БЛІЛ" по вул. Героїв Чорнобиля, 17 в м. Фастів Київської області (коригування 2)" (додаток).

4. Передачу документації оформити актом приймання — передачі.

Наказом МІНІСТЕРСТВА РОЗВИТКУ ГРОМАД, ТЕРИТОРІЙ ТА ІНФРАСТРУКТУРИ УКРАЇНИ від 08.05.2024 № 417 було внесено зміни до Переліку проектів, які фінансуються за рахунок субвенції з державного бюджету місцевим бюджетам на реалізацію проектів у рамках Програми з відновлення України, затвердженого наказом Міністерства розвитку громад, територій та інфраструктури України від 23 липня 2023 року № 630, виклавши його у новій редакції, що додається, зокрема:

Назва проекту: Капітальний ремонт головного лікувального корпусу КНП ФМР "Фастівська БЛІЛ" по вул. Героїв Чорнобиля, 17 в м. Фастів Київської області (коригування 2)

Обсяг субвенції зі спеціального фонду державного бюджету на 2024 рік, тис. гривень 93 777,014.

Відповідно до Фінансової угоди між Україною та Європейським інвестиційним банком:

Відповідно до статті 6 Закону України "Про публічні закупівлі" від 25 грудня 2015 року № 922- VIII (далі – Закон 25) та з урахуванням Фінансової угоди між Україною та Європейським інвестиційним банком, ратифікованої Законом України від 14 липня 2021 року № 1645-ІХ та Фінансової угоди Україною та Європейським інвестиційним банком, ратифікованої Законом України від 22.04.2015 р. № 346-VIII, у разі розбіжностей між положеннями Керівництва із закупівель ЄІБ та національним законодавством, перевагу матимуть положення Керівництва із закупівель ЄІБ, зокрема викладені у цьому Посібнику.

6.4 Процедура закупівель

(а) Позичальник зобов'язується і забезпечує, щоб Ініціатор, ГУПП та/або Кінцевий бенефіціар відповідно, закупували обладнання, замовляли послуги та інші роботи для Проекту використовуючи прийнятну для Банку процедуру закупівель, яка відповідала б його політиці викладеній в Посібнику Банку з питань закупівель.

(б) Позичальник повинен забезпечити, щоб в процедурах його закупівель у зв'язку з Проектом містилися прийнятні для Банку процедури перегляду рішень для захисту порушених прав будь-якої фізичної чи юридичної особи, яка була зацікавлена в отриманні контракту та якій було (могло бути) завдано збитків в зв'язку з порушенням (яке начебто мало місце) діючих правил закупівель.

(с) Відповідно до політики Банку, викладеній у його Посібнику із закупівель, Позичальник забезпечує дотримання в рамках закупівельних процедур, пов'язаних з Проектом, принципів відкритої міжнародної конкуренції, відсутності дискримінації щодо учасників торгів, справедливості та прозорості процесу, а також відбору економічно найвигіднішої пропозиції. В зв'язку з цим Позичальник, серед іншого, має забезпечити, щоб національні вимоги щодо ліцензування не мали негативного впливу на участь міжнародних компаній у заходах, пов'язаних з Проектом.

Відповідно до Посібника - Керівних принципів імплементації програм – ПРОГРАМА з ВІДНОВЛЕННЯ УКРАЇНИ та НАДЗВИЧАЙНА КРЕДИТНА ПРОГРАМА ДЛЯ ВІДНОВЛЕННЯ УКРАЇНИ:

#### 4.3 Кваліфікаційні критерії

Для тендерів у межах ПВУ та НКПВУ слід застосовувати наступні кваліфікаційні критерії ЄІБ у тендерній документації:

1. Загальний досвід роботи: не менше 4 років.
2. Відповідний досвід роботи: не менше 2 виконаних аналогічних договорів (у тому числі договорів субпідряду) протягом останніх 5 років з урахуванням, що клас наслідків (відповідальності) об'єкта за аналогічним договором повинен бути не нижче класу наслідків об'єкта за предметом закупівлі.
3. Фінансова спроможність учасника закупівлі є такою, що відповідає критерію, за умови, якщо середньорічний оборот (середнє арифметичне значення річних оборотів) протягом 5 останніх календарних років повинен становити не менше ніж 30% від очікуваної вартості предмета закупівлі, вказаної Замовником в оголошенні про проведення відкритих торгів.

Листом від 24.07.2024 № 20-29.1/12-87ПЗє Комісією було направлено запит Міністерству розвитку громад, територій та інфраструктури України про надання інформації, відповідно до якого:

"Враховуючи наведене, зазначаємо про необхідність протягом двох робочих днів з дня отримання запиту надати:

1) чинну редакцію "Посібника Банку з питань закупівель", передбачену пунктом 6.4. статті 6 Фінансової угоди "Програма з відновлення України" між Україною та Європейським інвестиційним банком";

2) інформацію щодо порядку розроблення, затвердження, реєстрації, дати набрання чинності "Посібника Банку з питань закупівель", передбаченого пунктом 6.4. статті 6 Фінансової угоди "Програма з відновлення України" між Україною та Європейським інвестиційним банком";

3) інформацію щодо порядку розроблення, затвердження, реєстрації, дати набрання чинності документа "КЕРІВНІ ПРИНЦИПИ ІМПЛЕМЕНТАЦІЇ ПРОГРАМ - ПРОГРАМА з ВІДНОВЛЕННЯ УКРАЇНИ та НАДЗВИЧАЙНА КРЕДИТНА ПРОГРАМА ДЛЯ ВІДНОВЛЕННЯ УКРАЇНИ" та юридичний статус зазначеного документа;

4) інформацію щодо наявності нормативно-правового акта, який передбачає обов'язок використання та врахування положень, передбачених документом "КЕРІВНІ

ПРИНЦИПИ ІМПЛЕМЕНТАЦІЇ ПРОГРАМ - ПРОГРАМА з ВІДНОВЛЕННЯ УКРАЇНИ та НАДЗВИЧАЙНА КРЕДИТНА ПРОГРАМА ДЛЯ ВІДНОВЛЕННЯ УКРАЇНИ", під час проведення процедур закупівель за кошти кредитів (позик, грантів), що надані відповідно до міжнародних договорів України Європейським інвестиційним банком;

5) інформацію про наявність "примірної тендерної документації", про підготовку якої зазначено в документі "КЕРІВНІ ПРИНЦИПИ ІМПЛЕМЕНТАЦІЇ ПРОГРАМ - ПРОГРАМА з ВІДНОВЛЕННЯ УКРАЇНИ та НАДЗВИЧАЙНА КРЕДИТНА ПРОГРАМА ДЛЯ ВІДНОВЛЕННЯ УКРАЇНИ" та юридичний статус такої документації;

6) у разі, якщо надана відповідно до міжнародних проектів України Європейським інвестиційним банком сума коштів кредиту (позик, грантів) не покриває загальну очікувану вартість процедури закупівлі (проекту), надати інформацію про відсоток від очікуваної вартості за процедурою закупівлі, вище якого обов'язковим є застосування правил "Посібника Банку з питань закупівель".

Листом від 30.07.2024 № 13927/31/10-24 Міністерство розвитку громад, територій та інфраструктури України надало відповідь:

"Враховуючи наведене, та відповідно до встановленої у Листі нумерації інформуємо про наступне.

1. Закупівлі товарів, робіт та послуг в рамках Програми з відновлення України здійснюються відповідно до статті 6 Фінансової угоди та Посібника з питань закупівель Європейського інвестиційного банку (далі - ЄІБ), чинна редакція якого опублікована на сайті ЄІБ за посиланням <https://www.eib.org/en/publications/20240132-guide-to-procurement-for-projects-financed-by-the-eib>.

2. Розпорядником інформації стосовно порядку розроблення, затвердження, реєстрації та набрання чинності "Посібника Банку з питань закупівель" є ЄІБ.

3. Для належної реалізації Програми з відновлення України Мінінфраструктури за підтримки міжнародної технічної допомоги, яка надається організацією Cowater, з метою дотримання додаткових вимог та особливостей зазначених у Посібнику з питань закупівель ЄІБ розроблено та Європейським банком затверджено "Керівні принципи імплементації програм".

4. Останню редакцію "Керівні принципи імплементації програми" затверджено листом Європейського інвестиційного банку від 03.05.2024 № PJ/UTD/REGDEV/2024-06271/PN/nvr, з якими можливо ознайомитися на сайті Мінінфраструктури за посиланням <https://mtu.gov.ua/content/proekti-eib-nadzvichayna-kreditna-programa-dlya-vidnovlennya-ukraini-ta-programa-z-vidnovlennya-ukraini.html>.

5. З метою дотримання вимог Фінансової угоди наказом Мінінфраструктури від 28.04.2023 № 329 утворено Групу управління і підтримки проектів "Надзвичайна кредитна програма для відновлення України" та "Програма з відновлення України", якою схвалюється примірна та індивідуальна тендерна документація на відповідність додатковим вимогам і особливостям Європейського інвестиційного банку, які встановлені Керівними принципами імплементації програми та Посібником із закупівель ЄІБ.

6. Відповідно до Фінансової угоди, Посібнику із закупівель ЄІБ правила та процедури встановлені Європейським інвестиційним банком застосовуються до фінансованих ЄІБ компонентів або контрактів".

Враховуючи вищенаведене, встановивши наведені вище вимоги, Замовник не порушив норми Особливостей та Закону в цій частині, у зв'язку з чим відсутні підстави для задоволення Скарги в цій частині.

2. Скаржник зазначає, що відповідно до підпункту 5.4 пункту 5 розділу III Інструкція з підготовки тендерної пропозиції наявність фінансової спроможності протягом 5 останніх



календарних років, що підтверджується наданням фінансової звітності (в залежності від організаційно-правової форми Учасника):

5.4.1. Копії балансів Учасника (форма № 1) \*.

\*Для суб'єктів малого підприємництва – копії фінансового звіту Учасника-суб'єкта малого підприємництва (форма № 1-м).

5.4.2. Для Учасників торгів – юридичних осіб — копії звітів про фінансові результати Учасника (форма № 2).\*

\*Для суб'єктів малого підприємництва – копії фінансових звітів Учасника-суб'єкта малого підприємництва (форма № 2-м) .

5.4.3. Копії звітів про рух грошових коштів.

\*У разі, якщо учасник торгів є юридична чи фізична особа, яка відповідно до норм чинного законодавства не складає документи, зазначені у цьому підпункті, такий учасник подає у складі пропозиції копії тих документів, які є документами фінансової звітності для нього.

Фінансова спроможність учасника закупівлі відповідає критерію, за умови, якщо середньорічний оборот (середнє арифметичне значення річних оборотів) протягом 5 останніх календарних років (загальний досвід роботи не менше 4 років) становить не менше ніж 30% від очікуваної вартості предмета закупівлі, вказаної Замовником в оголошенні про проведення відкритих торгів.

Під річним оборотом (тотожним обсягу річного доходу) розуміються всі доходи учасника протягом року: 1) для учасника юридичної особи: чистий дохід від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) + Інші операційні доходи + Інші доходи; 2) для учасника фізичної особи-підприємця: обсяг доходу за звітний податковий період (рік).

ТОВ "СП БК "АРХІМЕД" зазначає, що товариство створене 29.05.2020.

При цьому, активно працювати почало з 2023 року.

ТОВ "СП БК "АРХІМЕД" відповідно до статті 55 Господарського кодексу України, є юридичною особою — суб'єктом мікропідприємництва, оскільки середня кількість працівників за звітний період (календарний рік) не перевищує 10 осіб та річний дохід від будь-якої діяльності не перевищує суму, еквівалентну 2 мільйонам євро, визначену за середньорічним курсом Національного банку України.

Частиною 3 статті 11 Закону України "Про бухгалтерський облік та фінансову звітність в Україні" визначено, що для мікропідприємств, малих підприємств, непідприємницьких товариств і представництв іноземних суб'єктів господарської діяльності, крім тих, що зобов'язані складати фінансову звітність за міжнародними стандартами, встановлюється скорочена за показниками фінансова звітність у складі балансу (форма № 1-м) і звіту про фінансові результати (форма № 2-м).

ТОВ "СП БК "АРХІМЕД" зазначає, що протягом 2020-2023 років мав наступний дохід:

2020 – 0 грн

2021 – 0 грн

2022 – 0 грн

2023 – 18 225 700,00 грн

Таким чином, загальний сукупний дохід Скаржника за останні 4 роки складає 18 225 700,00 грн, а середньорічний – 4 556 425,00 грн.

Відповідно до інформації, оприлюдненої на веб-порталі Уповноваженого органу, очікувана вартість закупівлі становить - 212 919 932,50 УАН з ПДВ, тобто згідно встановленої вимоги середнє арифметичне значення річних оборотів повинне складати мінімум 63 875 979,75 грн в рік.

Таким чином, загальний сукупний дохід Скаржника за останні 4 роки складає 8,5 % по відношенню до очікуваної вартості закупівлі, тобто середнє арифметичне значення річних оборотів складає 2,1%.

Скаржник вважає, що встановивши вимогу щодо середньорічного обороту протягом 5 останніх календарних років (загальний досвід роботи не менше 4 років) в розмірі не менше ніж 30% від очікуваної вартості предмета закупівлі, вказаної Замовником в оголошенні про проведення відкритих торгів, Замовник порушив вимоги частини четвертої статті 22 Закону, згідно з якою тендерна документація не повинна містити вимог, що обмежують конкуренцію та призводять до дискримінації учасників.

В період дворічного військового стану мати середній річний оборот коштів в розмірі 63 875 979,75 грн можуть дозволити собі лише низка компаній, до яких Скаржник, на жаль, не відноситься.

На думку Скаржника, вимога щодо розміру доходу учасника жодним чином не пов'язана з технічними характеристиками предмета закупівлі, так само наявність або відсутність в учасника річного доходу із середнім значенням не менше ніж 30 % від очікуваної вартості предмета закупівлі за 2020-2023 роки жодним чином не може впливати на роботи, що будуть виконуватись. Маючи середнє арифметичне значення річних оборотів за 2020-2023 роки в розмірі 2,1% не означає, що наше підприємство не може забезпечити потреби замовника по закупівлі в частині здійснення Капітального ремонту головного лікувального корпусу КНП ФМР "Фастівська БЛЛ" по вул. Героїв Чорнобиля, 17 в м. Фастів Київської області (Коригування 2).

В зв'язку з початком війни не всі учасники можуть виконати дану вимогу, в тому числі і ми, так як деякими підприємствами з початком війни здійснюється будівельний процес у меншому обсязі або зовсім призупинений і тільки через якийсь час підприємства почали діяльність або планують розпочати діяльність. Крім того є підприємства, в яких вилучено майно для ведення діяльності окупантами та тільки зараз знаходять можливість на придбання майна для ведення діяльності.

Додатково Замовник встановив в Документації всі чотири кваліфікаційні критерії, при цьому Закон не зобов'язує їх взагалі встановлювати.

Скаржник має достатню кількість кваліфікованих працівників, обладнання та матеріально-технічної бази, що дозволить якісно та вчасно виконати всі умови договору, який буде укладено за результатами проведення процедури закупівлі.

Зазначені вище вимоги Документації перешкоджають Скаржнику приймати участь у закупівлі та бути обраним переможцем, що порушує наші права та законні інтереси, а також штучно звужують коло учасників.

Замовник зазначає, що із закупівель за ПВУ містить такі обов'язкові вимоги, що повинні використовуватись Кінцевими бенефіціарами-замовниками при проведенні ними закупівель за ПВУ (тобто за кошти позики Банку згідно Фінансової Угоди):

Обов'язкові мінімальні кваліфікаційні критерії (п.4.3 Посібника):

Для тендерів у межах ПВУ та НКПВУ слід застосовувати наступні кваліфікаційні критерії ЄІБ у тендерній документації:

Фінансова спроможність учасника закупівлі є такою, що відповідає критерію, за умови, якщо середньорічний оборот (середнє арифметичне значення річних оборотів) протягом 5 останніх календарних років повинен становити не менше ніж 30% від очікуваної вартості предмета закупівлі, вказаної Замовником в оголошенні про проведення відкритих торгів.

У ході розгляду зазначеного питання встановлено наступне.

Відповідно до пункту 5 розділу III Документації фінансова спроможність учасника закупівлі відповідає критерію, за умови, якщо середньорічний оборот (середнє арифметичне значення річних оборотів) протягом 5 останніх календарних років (загальний досвід роботи не менше 4 років) становить не менше ніж 30% від очікуваної вартості предмета закупівлі, вказаної Замовником в оголошенні про проведення відкритих торгів.

Під річним оборотом (тотожним обсягу річного доходу) розуміються всі доходи учасника протягом року: 1) для учасника юридичної особи: чистий дохід від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) + Інші операційні доходи + Інші доходи; 2) для учасника фізичної особи-підприємця: обсяг доходу за звітний податковий період (рік).

Відповідно до Керівних принципів імплементації програм – ПРОГРАМА з ВІДНОВЛЕННЯ УКРАЇНИ та НАДЗВИЧАЙНА КРЕДИТНА ПРОГРАМА ДЛЯ ВІДНОВЛЕННЯ УКРАЇНИ:

#### 4.3 Кваліфікаційні критерії

Для тендерів у межах ПВУ та НКПВУ слід застосовувати наступні кваліфікаційні критерії ЄІБ у тендерній документації:

3. Фінансова спроможність учасника закупівлі є такою, що відповідає критерію, за умови, якщо середньорічний оборот (середнє арифметичне значення річних оборотів) протягом 5 останніх календарних років повинен становити не менше ніж 30% від очікуваної вартості предмета закупівлі, вказаної Замовником в оголошенні про проведення відкритих торгів.

Враховуючи вищенаведене, встановивши наведені вище вимоги, Замовник не порушив норми Особливостей та Закону в цій частині, у зв'язку з чим відсутні підстави для задоволення Скарги в цій частині.

3. Скаржник зазначає, що відповідно до підпункту 3 пункту 1 розділу III Пропозиція повинна складатися з: Витяг з реєстру платників ПДВ або витяг з реєстру платників єдиного податку (у разі ненадання, хоча б одного з документів визначених в цьому пункті, учасник має надати пояснення з посиланням на норми діючого законодавства, які містять обґрунтування підстав ненадання вказаних документів).

Відповідно до частини четвертої статті 22 Закону тендерна документація не повинна містити вимог, що обмежують конкуренцію та призводять до дискримінації учасників, а також вимог щодо документального підтвердження інформації про відповідність вимогам тендерної документації, якщо така інформація є публічною, що оприлюднена у формі відкритих даних згідно із Законом України "Про доступ до публічної інформації" та/або міститься у відкритих єдиних державних реєстрах, доступ до яких є вільним.

В Україні існує сервіс "Реєстр платників ПДВ" <https://cabinet.tax.gov.ua/login>.

З лютого 2023 даний сервіс відновив свою роботу, доступ до відомостей реєстру платників ПДВ надається шляхом пошуку за кодом ЄДРПОУ або ПІН за умови ідентифікації особи, яка бажає отримати такі відомості, з використанням засобів електронної ідентифікації (кваліфікованим або удосконаленим електронним підписом).

За таких умов, вимога щодо надання у складі пропозиції Свідоцтва платника ПДВ, витягу з реєстру платників ПДВ або свідоцтва платника єдиного податку, витягу з реєстру платників єдиного податку не узгоджуються з вимогами Закону.

Встановивши наведені вище умови у Документації, Замовник порушив положення статті 22 Закону.

Замовник надає пояснення, аналогічні пункту 1, а також зазначає, що обов'язкове застосування Примірних тендерних документів та спеціального Посібника із закупівель ПВУ зумовлене вимогами ЄІБ як кредитора за Програмою відновлення України (які були закріплені Фінансовою Угодою, ратифікованою Верховною радою України -- Закон України від 14 липня 2021 р. № 1645-IX щодо ПВУ) та має на меті уніфікувати документообіг щодо закупівель за ПВУ задля:

а) уникнення помилок та суб'єктивних підходів замовників для зменшення ризиків результатів закупівлі та забезпечення підтвердження надійності суб'єктів господарювання,

які можуть стати виконавцями договорів на виконання робіт за цією Програмою, яка займає вагоме місце у співпраці України та Європейського Союзу та власне у відбудові України;

б) спрощення здійснення Робочою групою Мінінфраструктури схвалення ЧИСЕЛЬНИХ індивідуальних документацій та, згодом, Банком заходів Ex-post аудиту результатів торгів (Ex- post аудит означає можливий розгляд оцінки, її результатів та вибору підрядника, коментування та надання запиту Замовнику для отримання пояснень).

Хоча в цілому поняття "примірна документація" не означає повний дубляж її положень, проте має бути забезпечене врахування положень, які є обов'язковими та важливими згідно Посібника із закупівель за ПВУ, зокрема це стосується кваліфікаційних критеріїв, додаткових обов'язкових підстав для відмови в участі у торгах, використання Пактів ЄІБ (щодо доброчесності та щодо дотримання екологічних і соціальних стандартів), змісту і структури проекту договору у складі документації (зокрема, додаткові підстави для припинення договору).

В частині обов'язкових підстав для відмови в участі у процедурі закупівлі додатково до вимог статті Закону та Особливостей (у період їх застосування) для закупівель за ПВУ та НКПВУ застосовуються наступні додаткові вимоги, що зазначаються у тендерній документації як додаткові обов'язкові підстави для відмови в участі у торгах, якщо, зокрема:

4) відсутній витяг ЄДРПОУ/Виписка ЄДРПОУ, передбачена пунктом 9 частини другої статті 9 Закону України "Про державну реєстрацію юридичних осіб, фізичних осіб - підприємців та громадських формувань", або інші документи згідно чинного законодавства, підтверджуючі зазначену інформацію (крім випадків, коли учасником є фізична особа-підприємець або учасником є нерезидентом).

Додаткові критерії та вимоги, наведені вище, зазначаються у Документації відповідно до абзацу першого частини третьої статті 22 Закону та з посиланням на Фінансову Угоду.

Тобто, положення Примірної тендерної документації не можуть бути змінені Замовниками при підготовці власної тендерної документації в частині умов і вимог, зазначених у цьому Посібнику, та в частині обов'язкових норм законодавства України, застосовного під час проведення тендеру.

У ході розгляду зазначеного питання встановлено наступне.

Відповідно до пункту I розділу III Документації пропозиція повинна складатися з:

3. Витяг з реєстру платників ПДВ або витяг з реєстру платників єдиного податку (у разі ненадання, хоча б одного з документів визначених в цьому пункті, учасник має надати пояснення з посиланням на норми діючого законодавства, які містять обґрунтування підстав ненадання вказаних документів).

Відповідно до абзацу чотирнадцятого пункту 47 замовник не вимагає документального підтвердження публічної інформації, що оприлюднена у формі відкритих даних згідно із Законом України "Про доступ до публічної інформації" та/або міститься у відкритих публічних електронних реєстрах, доступ до яких є вільним, або публічної інформації, що є доступною в електронній системі закупівель, крім випадків, коли доступ до такої інформації є обмеженим на момент оприлюднення оголошення про проведення відкритих торгів.

Слід зазначити, що інформація про платників ПДВ або єдиного податку міститься у відкритих публічних електронних реєстрах, доступ до яких є вільним.

За таких умов, зазначена вимога не узгоджується з положеннями Особливостей в цій частині.

Враховуючи вище викладене, Замовник повинен усунути наведені вище невідповідності шляхом внесення відповідних змін до Документації в цій частині.

4. Скаржник зазначає, що відповідно до підпункту 5.5.4 пункту 5 розділу III Інструкція з підготовки тендерної пропозиції відповідно до абзацу першого частини третьої статті 22 Закону з урахуванням абзацу 10 пункту 3 Особливостей та Фінансової Угоди для закупівель за ПВУ (або НКПВУ – зазначається Замовником) учаснику буде відмовлено в участі у тендері та його пропозиція відхилена, якщо учасником не буде надано у складі його пропозиції Витяг ЄДР/Виписку ЄДР, в якому міститься інформація, передбачена пунктом 9 частини другої статті 9 Закону України "Про державну реєстрацію юридичних осіб, фізичних осіб - підприємців та громадських формувань", або інші документи згідно чинного законодавства, підтверджуючі зазначену інформацію (крім випадків, коли учасником є фізична особа-підприємець або учасником є нерезидентом).

Особливостями, зокрема пунктом 44, чітко визначені підстави для відхилення тендерної пропозиції, до яких не входить ненадання у складі пропозиції Витягу ЄДР/Виписку ЄДР, в якому міститься інформація, передбачена пунктом 9 частини другої статті 9 Закону України "Про державну реєстрацію юридичних осіб, фізичних осіб - підприємців та громадських формувань", або інших документів згідно чинного законодавства, підтверджуючих зазначену інформацію.

Враховуючи вищенаведене, положення підпункту 5.5.4 пункту 5 Розділу III не узгоджуються із вимогами чинного законодавства, що не дозволяє учасникам належним чином підготувати свої пропозиції.

Замовник надає пояснення, аналогічні пункту 1, а також зазначає, що в частині обов'язкових підстав для відмови в участі у процедурі закупівлі додатково до вимог статті Закону та Особливостей (у період їх застосування) для закупівель за ПВУ та НКПВУ застосовуються наступні додаткові вимоги, що зазначаються у тендерній документації як додаткові обов'язкові підстави для відмови в участі у торгах (обов'язкові мінімальні кваліфікаційні критерії п4.3 Посібника), якщо, зокрема:

9) відсутній витяг ЄДРПОУ/Виписка ЄДРПОУ, передбачена пунктом 9 частини другої статті 9 Закону України "Про державну реєстрацію юридичних осіб, фізичних осіб - підприємців та громадських формувань", або інші документи згідно чинного законодавства, підтверджуючі зазначену інформацію (крім випадків, коли учасником є фізична особа-підприємець або учасником є нерезидентом).

Додаткові критерії та вимоги, наведені вище, зазначаються у Документації відповідно до абзацу першого частини третьої статті 22 Закону та з посиланням на Фінансову Угоду.

Тобто положення Примірної тендерної документації не можуть бути змінені Замовниками при підготовці власної тендерної документації в частині умов і вимог, зазначених у цьому Посібнику, та в частині обов'язкових норм законодавства України, застосовного під час проведення тендеру.

У ході розгляду зазначеного питання встановлено наступне.

Відповідно до пункту 5 розділу III Документації 5.5.4. Відповідно до абзацу першого частини третьої статті 22 Закону з урахуванням абзацу 10 пункту 3 Особливостей та Фінансової Угоди для закупівель за ПВУ (або НКПВУ – зазначається Замовником) учаснику буде відмовлено в участі у тендері та його пропозиція відхилена, якщо учасником НЕ буде надано у складі його пропозиції Витяг ЄДР/Виписку ЄДР, в якому міститься інформація, передбачена пунктом 9 частини другої статті 9 Закону України "Про державну реєстрацію юридичних осіб, фізичних осіб - підприємців та громадських формувань", або інші документи згідно чинного законодавства, підтверджуючі зазначену інформацію (крім випадків, коли учасником є фізична особа-підприємець або учасником є нерезидентом).

Відповідно до Керівних принципів імплементації програм – ПРОГРАМА з ВІДНОВЛЕННЯ УКРАЇНИ та НАДЗВИЧАЙНА КРЕДИТНА ПРОГРАМА ДЛЯ ВІДНОВЛЕННЯ УКРАЇНИ:

В частині обов'язкових підстав для відмови в участі у процедурі закупівлі додатково до вимог статті Закону та Особливостей (у період їх застосування) для закупівель за ПВУ та НКПВУ застосовуються наступні додаткові вимоги, що зазначаються у тендерній документації як додаткові обов'язкові підстави для відмови в участі у торгах, якщо:

4) відсутній витяг ЄДРПОУ/Виписка ЄДРПОУ, передбачена пунктом 9 частини другої статті 9 Закону України "Про державну реєстрацію юридичних осіб, фізичних осіб - підприємців та громадських формувань", або інші документи згідно чинного законодавства, підтверджуючі зазначену інформацію (крім випадків, коли учасником є фізична особа-підприємець або учасником є нерезидентом).

Враховуючи вищенаведене, встановивши наведені вище вимоги, Замовник не порушив норми Особливостей та Закону в цій частині, у зв'язку з чим відсутні підстави для задоволення Скарги в цій частині.

5. Скаржник зазначає, що відповідно до підпункту 5.6.4 пункту 5 розділу III надається Довідка в довільній формі, яка містить інформацію про те, що: а) між переможцем та замовником раніше не було укладено договорів, б) або про те, що переможець процедури закупівлі виконав свої зобов'язання за раніше укладеним із замовником договором про закупівлю - відповідно, підстав, що призвели б до його дострокового розірвання і до застосування санкції у вигляді штрафів та/або відшкодування збитків, не було, в) або довідка з інформацією про те, що він надав підтвердження вжиття заходів для доведення своєї надійності, незважаючи на наявність відповідної підстави для відмови в участі у процедурі закупівлі.

Відповідно до абзацу 15 пункту 47 Особливостей переможець процедури закупівлі у строк, що не перевищує чотири дні з дати оприлюднення в електронній системі закупівель повідомлення про намір укласти договір про закупівлю, повинен надати замовнику шляхом оприлюднення в електронній системі закупівель документи, що підтверджують відсутність підстав, зазначених у підпунктах 3, 5, 6 і 12 цього пункту. Замовник не вимагає документального підтвердження публічної інформації, що оприлюднена у формі відкритих даних згідно із Законом України "Про доступ до публічної інформації" та/або міститься у відкритих публічних електронних реєстрах, доступ до яких є вільним, або публічної інформації, що є доступною в електронній системі закупівель, крім випадків, коли доступ до такої інформації є обмеженим на момент оприлюднення оголошення про проведення відкритих торгів.

Таким чином, Особливості визначають вичерпний перелік документів та пунктів, які повинен надати переможець торгів.

Враховуючи вищенаведене, положення підпункту 5.6.4 пункту 5 Розділу III не узгоджуються із вимогами чинного законодавства, що не дозволяє учасникам належним чином підготувати свої пропозиції.

Замовник зазначає, що пунктом 45 Постанови КМУ 1178 визначено: замовник може відхилити тендерну пропозицію із зазначенням аргументації в електронній системі закупівель у разі, коли:

учасник процедури закупівлі не виконав свої зобов'язання за раніше укладеним договором про закупівлю з тим самим замовником, що призвело до його дострокового розірвання і застосування санкцій у вигляді штрафів та/або відшкодування збитків протягом трьох років з дати дострокового розірвання такого договору. Зазначений учасник процедури закупівлі може надати підтвердження вжиття заходів для доведення своєї

надійності, незважаючи на наявність відповідної підстави для відхилення тендерної пропозиції. Для цього учасник процедури закупівлі (суб'єкт господарювання) повинен довести, що він сплатив або зобов'язався сплатити відповідні зобов'язання та відшкодування завданих збитків. Якщо замовник вважає таке підтвердження достатнім, тендерна пропозиція такого учасника не може бути відхилена.

Тобто Замовник, користуючись чинним законодавством України, встановив додаткову вимогу щодо учасника.

У ході розгляду зазначеного питання встановлено наступне.

Відповідно до пункту 5 розділу III Документації 5.6. Документи, які повинен подати замовнику переможець процедури закупівлі:

5.6.4 Довідка в довільній формі, яка містить інформацію про те, що: а) між переможцем та замовником раніше не було укладено договорів, б) або про те, що переможець процедури закупівлі виконав свої зобов'язання за раніше укладеним із замовником договором про закупівлю -- відповідно, підстав, що призвели б до його дострокового розірвання і до застосування санкції у вигляді штрафів та/або відшкодування збитків, не було, в) або довідка з інформацією про те, що він надав підтвердження вжиття заходів для доведення своєї надійності, незважаючи на наявність відповідної підстави для відмови в участі у процедурі закупівлі.

5.7. Переможець торгів у строк, що не перевищує чотирьох днів з дати оприлюднення в електронній системі закупівель повідомлення про намір укласти договір, повинен надати замовнику документи передбачені підпунктами 5.6.1.-5.6.4. пункту 5 розділу III Документації.

Відповідно до абзацу чотирнадцятого пункту 47 Особливостей переможець процедури закупівлі у строк, що не перевищує чотири дні з дати оприлюднення в електронній системі закупівель повідомлення про намір укласти договір про закупівлю, повинен надати замовнику шляхом оприлюднення в електронній системі закупівель документи, що підтверджують відсутність підстав, зазначених у підпунктах 3, 5, 6 і 12 цього пункту. Замовник не вимагає документального підтвердження публічної інформації, що оприлюднена у формі відкритих даних згідно із Законом України "Про доступ до публічної інформації" та/або міститься у відкритих публічних електронних реєстрах, доступ до яких є вільним, або публічної інформації, що є доступною в електронній системі закупівель, крім випадків, коли доступ до такої інформації є обмеженим на момент оприлюднення оголошення про проведення відкритих торгів.

За таких умов, зазначеними нормами Особливостей не передбачено надання переможцем замовнику довідки відповідно до підпункту 5.6.4 пункту 4 розділу III Документації.

Враховуючи вище викладене, Замовник повинен усунути наведені вище невідповідності шляхом внесення відповідних змін до Документації в цій частині.

6. Скаржник зазначає, що відповідно до пункту 7 додатку 3 Документації керуючись ст. 26, 59 Закону України "Про місцеве самоврядування в Україні" №280/ 97-ВР від 21.05.1997, рішенням Фастівської міської ради та наказом Міністерства регіонального розвитку, будівництва та житлово-комунального господарства України при прийнятті рівня середньомісячної заробітної плати згідно чинного порядку врахувати в тендерній пропозиції розмір кошторисної заробітної плати, який враховується при визначенні вартості будівництва, у розмірі не нижче чим 12630,95 гривень.

Відповідно до пункту 4 Порядку розрахунку розміру кошторисної заробітної плати, який враховується при визначенні вартості будівництва об'єктів, затвердженого наказом

Мінрегіону від 20.10.2016 № 281 та зареєстрованого у Мін'юсті 11.11.2016 за № 1469/29599 (далі – Порядку) замовник самостійно повинен визначити рівень кошторисної заробітної плати.

Розмір кошторисної заробітної плати, який враховується при складанні інвесторської кошторисної документації (на стадії розроблення проектної документації), визначається замовником (інвестором) у складі вихідних даних на проектування для звичайних умов будівництва за розрядом складності робіт 3,8, але не нижче ніж середньомісячна заробітна плата у будівництві (з розрахунку на одного штатного працівника) за попередній звітний рік, що оприлюднюється центральним органом виконавчої влади в галузі статистики, збільшена на прогнозний індекс споживчих цін на поточний рік (у середньому до попереднього року), який є складовою основних прогнозних макропоказників економічного і соціального розвитку України, що схвалюються Кабінетом Міністрів України.

Як зазначено в даних, оприлюднених Державною службою статистики України, середньомісячна заробітна плата у будівництві за 2023 рік склала 12 634,00 грн.

Прогнозний індекс споживчих цін на 2024 рік у складі "Основних прогнозних макропоказників економічного і соціального розвитку України на 2024 – 2026 роки" складатиме 108,5.

Відповідно, мінімальний розмір кошторисної заробітної плати для звичайних умов будівництва за розрядом складності робіт 3,8, який повинен застосовуватися замовником при визначенні вартості об'єктів будівництва в 2024 році, не може бути нижче, ніж:

$$\text{ЗП } 2024 = 12\,634 \text{ грн} \times 1,085 = 13\,707,89 \text{ грн.}$$

При цьому, Замовник зазначає, що такий рівень повинен бути не менше, ніж 12630,95 гривень, посилаючись на рішення Фастівської міської ради ще 2021 року, рівень цін в якому вже є як 2 роки неактуальним.

Зазначення рівня кошторисної заробітної плати на рівні меншому, ніж 13 707,89 грн, може призвести до потенційного визнання договору нікчемним або приверне додаткову увагу з боку аудиторів.

Замовник зазначає, що 26.10.2021 Фастівською міською радою прийнято рішення №16-XIV-VIII "Про затвердження розміру кошторисної заробітної плати, який враховується при визначенні вартості будівництва на стадії складання інвесторської кошторисної документації, при здійсненні будівництва об'єктів за рахунок коштів із бюджетів усіх рівнів" в розмірі 12630,95 гривень.

Крім того, ДП "ДерждорНДІ" листом від 07.03.2023 № 19.1-24-206 повідомило наступне: "Відповідно до пункту 4 Порядку розрахунку розміру кошторисної заробітної плати, який враховується при визначенні вартості будівництва об'єктів, затвердженого наказом Мінрегіону від 20.10.2016 № 281 та зареєстрованого у Мін'юсті 11.11.2016 за №1469/29599, замовник самостійно повинен визначити рівень кошторисної заробітної плати, який враховується при визначенні вартості дорожніх робіт, але у розмірі не нижчому ніж середньомісячна заробітна плата у будівництві (у розрахунку на одного штатного працівника) за попередній звітний рік, що оприлюднюється центральним органом виконавчої влади в галузі статистики, збільшена на прогнозний індекс споживчих цін на поточний рік (у середньому до попереднього року).

Державною службою статистики України оприлюднено інформацію щодо середньомісячної заробітної плати у будівництві за 12 місяців 2022 року, яка складає 9781,00 грн.

Відповідно до листа Міністерства економіки України від 23.11.2022 № 3014-05/76265-03 прогнозний індекс споживчих цін на поточний рік складає 128,4 %. Таким чином, розмір кошторисної заробітної плати для звичайних умов будівництва за розрядом складності робіт 3,8, що повинен застосовуватися замовником при визначенні вартості дорожніх робіт, має бути не нижчим ніж 12 558,80 грн.



15.06.2023 КНП ФМР "Фастівська БЛЛЛ" та ТОВ "ПБК "Трансмiсто" укладено договiр № ТМ - 2315 про корегування проектно-кошторисної документацiї за об'єктом "Капiтальний ремонт головного лiкувального корпусу КНП ФМР "Фастiвська БЛЛЛ" по вул. Героiв Чорнобиля, 17 в м. Фастiв Київської облaстi (коригування 2)".

Таким чином на момент укладання договору середньомiсячна заробiтна плата становила 12 558,80 грн.

Тобто для коригування ПКД ТОВ "ПБК "Трансмiсто" застосовано розмiр середньомiсячної заробiтної плати встановленої Фастiвською мiською радою, що пiдтверджується Експертним звiтом вiд 06.11.2023 №ЕХО1:9966-1414-4721-0899.

Вiдповiдно до рiшення Фастiвської мiської ради вiд 31.12.2023 № 3-XLV-VIII "Про визначення Виконавчого комiтету Фастiвської мiської ради замовником будiвництва, розпорядником коштів мiсцевого бюджету, кiнцевим бенефiцiаром з впровадження проекту "Капiтальний ремонт головного лiкувального корпусу КНП ФМР "Фастiвська БЛЛЛ" по вул. Героiв Чорнобиля, 17 в м. Фастiв Київської облaстi (коригування 2)" здiйснено передачу функцiї замовника вiд Комунального некомерцiйного пiдприємства Фастiвської мiської ради "Фастiвська БЛЛЛ" (надалi КНП ФМР "Фастiвська БЛЛЛ") до виконавчого комiтету Фастiвської мiської ради.

Оскiльки Замовник розумiє, що реалiзацiя проекту можлива у майбутньому, було прийнято рiшення про зазначення у Технiчному завданнi до тендерної документацiї умову для учасникiв при прийняттi рiвня середньомiсячної заробiтної плати згiдно чинного порядку врахувати в тендернiй пропозицiї розмiр кошторисної заробiтної плати, який враховується при визначеннi вартостi будiвництва, у розмiрi не нижче чим 12630,95 гривень.

Скаржник у своїй скарзi зазначив про данi, оприлюдненi Державною службою статистики України, щодо середньомiсячної заробiтної плати у будiвництвi за 2023 рiк, яка склала 12 634.00 грн. Однак Скаржник не зазначив про роз'яснення Державної служби статистики України щодо середньомiсячної заробiтної плати у будiвництвi за 2023 рiк, а саме - оцiнка показника здiйснена з урахуванням рiвня подання звiтностi та iнформацiї з адмiнiстративних джерел. Iнформацiю буде уточнено пiсля завершення встановленого Законом України "Про захист iнтересiв суб'єктiв подання звiтностi та iнших документiв у перiод дiї воєнного стану або стану вiйни" термiну для подання статистичної та фiнансової звiтностi. Iнформацiя не мiстить уточнень.

Замовник на розгляд Комiсiї надав рiшення Фастiвської мiської ради Київської облaстi вiд 26.10.2021 №16-XIV-VIII Про затвердження розмiру кошторисної заробiтної плати, який враховується при визначеннi вартостi будiвництва на стадiї складання iнвесторської кошторисної документацiї, при здiйсненнi будiвництва об'єктiв за рахунок коштів iз бюджетiв усiх рiвнiв:

1. Встановити розмiр кошторисної заробiтної плати, який враховується при визначеннi вартостi будiвництва на стадiї складання iнвесторської кошторисної документацiї, при здiйсненнi будiвництва об'єктiв (нового будiвництва, реконструкцiї, капiтального ремонту, технiчного переоснащення), що споруджуються iз залученням коштів iз бюджетiв усiх рiвнiв у розмiрi 12 630,95 грн (дванадцять тисяч шiстсот тридцять грн. 95 коп.) згiдно з додатком до рiшення.

У ходi розгляду зазначеного питання встановлено наступне.

Додаток 3 Документацiї мiстить технiчне завдання:

7. Керуючись ст. 26, 59 Закону України "Про мiське самоврядування в Україні" №280/97-ВР вiд 21.05.1997 року, рiшенням Фастiвської мiської ради та наказом Мiнiстерства рiгiонального розвитку, будiвництва та житлово-комунального господарства України при прийняттi рiвня середньомiсячної заробiтної плати згiдно чинного порядку

врахувати в тендерній пропозиції розмір кошторисної заробітної плати, який враховується при визначенні вартості будівництва, у розмірі не нижче чим 12630,95 гривень.

За таких умов, Документацією передбачено рівень середньомісячної заробітної плати саме не нижче, чим 12630,95 гривень.

Враховуючи вищенаведене, Скаржник не довів та документально не підтвердив необхідність внесення змін до Документації в цій частині, а також документально не підтвердив неможливість виконання вказаної умови Документації та не довів, яким чином наведена вище умова Документації порушує права та законні інтереси Скаржника пов'язані з участю у Процедурі закупівлі, у зв'язку з чим відсутні підстави для задоволення Скарги в цій частині.

Разом з тим, враховуючи інформацію, викладену в мотивувальній частині цього рішення, Комісією встановлено, що під час проведення Процедури закупівлі Замовник допустив порушення, які на момент прийняття Комісією цього рішення можна виправити шляхом зобов'язання Замовника внести відповідні зміни до Документації.

Відповідно до пункту 55 Особливостей оскарження відкритих торгів відбувається відповідно до статті 18 Закону з урахуванням цих особливостей.

Відповідно до частини вісімнадцятої статті 18 Закону за результатами розгляду скарги орган оскарження має право прийняти рішення:

1) про встановлення або відсутність порушень процедури закупівлі (у тому числі порушення порядку оприлюднення або неоприлюднення інформації про процедури закупівлі, передбаченої цим Законом);

2) про заходи, що повинні вживатися для їх усунення, зокрема зобов'язати замовника повністю або частково скасувати свої рішення, надати необхідні документи, роз'яснення, усунути будь-які дискримінаційні умови (у тому числі ті, що зазначені в технічній специфікації, яка є складовою частиною Документації), привести тендерну документацію у відповідність із вимогами законодавства або за неможливості виправити допущені порушення відмінити процедуру закупівлі.

Враховуючи викладене, права та законні інтереси Скаржника можуть бути захищені шляхом зобов'язання Замовника внести зміни до Документації з метою усунення порушень, які викладені у мотивувальній частині рішення.

Орган оскарження розглядає скаргу та приймає рішення на її підставі в межах одержаної за скаргою інформації та інформації, розміщеної в електронній системі закупівель, виходячи з положень частини шістнадцятої статті 18 Закону.

Наведені вище обставини свідчать про наявність підстав для задоволення Скарги частково.

Враховуючи викладене, керуючись статтею 18 Закону України "Про публічні закупівлі" та Постановою Кабінету Міністрів України від 12.10.2022 № 1178 "Про затвердження особливостей здійснення публічних закупівель товарів, робіт і послуг для замовників, передбачених Законом України "Про публічні закупівлі" на період дії правового режиму воєнного стану в Україні та протягом 90 днів з дня його припинення або

скасування", Комісія Антимонопольного комітету України з розгляду скарг про порушення законодавства у сфері публічних закупівель

**ПОСТАНОВИЛА:**

Зобов'язати Виконавчий комітет Фастівської міської ради (код ЄДРПОУ: 04054926) внести зміни до тендерної документації за процедурою закупівлі - "Капітальний ремонт головного лікувального корпусу КНП ФМР "Фастівська БЛІЛ" по вул. Героїв Чорнобиля, 17 в м. Фастів Київської області (Коригування 2)", оголошення про проведення якої оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу за № UA-2024-06-25-008063-а, з метою усунення порушень, зазначених у мотивувальній частині цього рішення.

Рішення може бути оскаржене до суду у встановлений Законом строк.

Голова Комісії

Ганна ГОРНОСТАЛЬ

Члени Комісії

Сергій БУРЗАК

Діана ГОСТЄВА