**ОКРУЖНИЙ АДМІНІСТРАТИВНИЙ СУД  міста КИЄВА**

01051, м. Київ, вул. Болбочана Петра 8, корпус 1.

**ПОЗИВАЧ: Заклад «Замовник».**

65000, провулок Чайковського, 1,

м.Одеса, Одеська область.

Код ЄДРПОУ: 44444444.

Контактний телефон: (050)-44-65000.

**e-mail**: [Zmovnyk2021@ukt.net](mailto:zvr@amcu.gov.ua)

**ВІДПОВІДАЧ: Антимонопольний комітет України.**

03680, м.Київ, вул. Митрополіта

Липківського, буд. 45,

Код ЄДРПОУ: 00032767.

**Телефон/факс:** [(044) 251-62-25\*62-69](tel:(044)%20251-62-25*62-69).

**e-mail:** [zvr@amcu.gov.ua](mailto:zvr@amcu.gov.ua)

**ТРЕТЯ ОСОБА: Товариство з обмеженою**

**відповідальністю «ПРОГРАВ-21»**

03680, м.Київ, вул. Митрополіта

Липківського, буд. 777,

Код ЄДРПОУ: 55555555.

Контактний телефон: (097)-44-05000.

**e-mail**: [PRO2021@ukt.net](mailto:zvr@amcu.gov.ua)

***Про визнання протиправним та скасування рішення.***

***Позов немайнового характеру.***

**ПОЗОВНА ЗАЯВА**

13.10.2020 року позивач розпочав процедуру закупівлі: код ДК 021:2015 - 09130000-9 - Нафта і дистиляти (Бензин автомобільний підвищеної якості А-95-Євро) (наливом)).

На торги подали пропозиції наступні учасники:

1. ТОВ «ПРОГРАВ-21» (далі – ТОВ «ПРОГРАВ-21» ,Третя особа);

2. ТОВ «Учасник-21»;

3. ТОВ «Переможець-21».

Згідно протоколу № 777 засідання тендерного комітету Закладу «Замовник» від 18.11.2020 року переможцем відкритих торгів на закупівлю: код ДК 021:2015 - 09130000-9 - Нафта і дистиляти (Бензин автомобільний підвищеної якості А-95-Євро) (наливом)), було визнано ТОВ «Переможець-21» та прийняте рішення про намір укласти із ним договір.

Не погоджуючись із рішенням тендерного комітету, ТОВ «ПРОГРАВ-21» через електронну систему закупівель подало відповідачу скаргу № UA-2020-11-27-077777-a.b3 від 27.11.2020 року щодо порушення позивачем порядку проведення процедури закупівлі за предметом «ДК 021:2015 - 09130000-9 - Нафта і дистиляти (Бензин автомобільний підвищеної якості А-95-Євро) (наливом)), обґрунтовану порушенням позивачем порядку проведення процедури закупівлі, в якій просило зобов`язати позивача скасувати рішення про відхилення пропозиції Третьої особи та рішення про визначення переможця процедури закупівлі.

Рішенням Антимонопольного комітету України № 7777-р/ПК-пз від 03.12.2020 року скарга прийнята до розгляду. В ході розгляду зазначеної скарги позивача, відповідач встановив наявність підстав для її задоволення, у зв`язку із чим прийняв Рішення від 23.12.2020 року, яким задовольнив скаргу Третьої особи та керуючись положеннями [Закону України «Про публічні закупівлі»](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/ed_2020_04_19/pravo1/T150922.html?pravo=1) (далі – Закон № 922) зобов`язав позивача скасувати рішення про відхилення тендерної пропозиції ТОВ «ПРОГРАВ-21» та рішення про визначення ТОВ «Переможець-21» переможцем вказаних вище торгів.

Пунктом 7.7. Розділу І, Додатку 1 Тендерної документації для процедури - відкриті торги на закупівлю: Код ДК 021:2015 - 09130000-9 - Нафта і дистиляти (Бензин автомобільний підвищеної якості А-95-Євро) (наливом)) «Перелік документів, які вимагаються для підтвердження відповідності тендерної пропозиції учасника кваліфікаційним критеріям та іншим умовам» на закупівлю: код ДК 021:2015 - 09130000-9 - Нафта і дистиляти (Бензин автомобільний підвищеної якості А-95-Євро) (наливом)) передбачено подання учасником у складі тендерної пропозиції, зокрема, наступних документів: «…*завіреної/-них копії/-й погоджених дозволів умов та режимі перевезення небезпечних вантажів автотранспортом постачальника по центральній частині м.Одеса, у т.ч. вул. Катерининською та провулком Чайковського».*

Згідно з п. 3 Приміток до Розділу І Додатку 1 Документації у випадку відсутності у учасника будь-якого документу, передбаченого вимогами цієї документації, такий учасник обов`язково *подає окрему довідку з обґрунтуванням відсутності такого документу з посиланням на відповідні акти законодавства*.

Третя особа у складі тендерної пропозиції надало лист - пояснення № 333 від 30.10.2020 року, в якому зазначило, що відповідно до чинного законодавства України, у т. ч. [Закону України «Про перевезення небезпечних вантажів»](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/ed_2018_09_06/pravo1/T001644.html?pravo=1), [наказу Міністерства внутрішніх справ України від 04.08.2018 № 656 «Про затвердження деяких нормативно-правових актів з питань дорожнього перевезення небезпечних вантажів»](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/ed_2018_12_26/pravo1/RE32493.html?pravo=1) - видачу такого документу, як погоджених дозволів узгодження умов та режиму перевезення небезпечних вантажів автотранспортом - не передбачено.

Такі документи як: завірена/-ні копія/-ї погоджених дозволів узгодження умов та режиму перевезення небезпечних вантажів автотранспортом постачальника по центральній частині м.Одеса, у т.ч. вул. Катерининською та провулком Чайковського», - ТОВ «ПРОГРАВ-21» не надано.

З огляду на викладені вище обставини, тендерним комітетом позивача одноголосно прийнято рішення про визначення тендерної пропозиції ТОВ «ПРОГРАВ-21» такою, що не відповідає умовам Документації, що відображено у протоколі № 777 засідання тендерного комітету Закладу «Замовник» від 18.11.2020 року.

Отже, спірні правовідносини у даній справі стосуються правомірності відхилення пропозиції ТОВ «ПРОГРАВ-21» за наслідками оцінки листа № 333 від 30.10.2020 року на предмет його відповідності умовам п.7.7. додатку 1 Документації.

Так, у названому листі Третя особа повідомляє про те, що нею надається документ, передбачений п.7.7. додатку 1 Документації з посиланням на [Закон України «Про перевезення небезпечних вантажів»](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/ed_2018_09_06/pravo1/T001644.html?pravo=1) та Наказ № 656, як такий, що не передбачений чинним законодавством України.

Позивач вважає, що зміст вказаного листа-пояснення підтверджує факт повного розуміння Третьою особою вимог нормативних актів в частині обов`язковості наявності конкретної дозвільної документації, пов`язаної із здійсненням перевезень небезпечних вантажів.

Крім того, п. 3 Приміток до Розділу І Додатку 1 Документації визначав, що у випадку відсутності у учасника будь-якого документу, передбаченого вимогами цієї документації, такий учасник обов`язково подає окрему довідку з обґрунтуванням відсутності такого документу з посиланням на відповідні акти законодавства.

Дана вимога, на думку позивача не містить двоякого трактування.

Отже, Документацією передбачено подання не будь-якої за змістом довідки. Так, зміст примітки беззаперечно вказує на необхідність надання інформації, що пояснює, з посиланням *на конкретні норми права*, чому певний документ є відсутнім у тендерній пропозиції учасника.

Отже, надання Третьою особою у складі тендерної пропозиції листа, який лише за формою, а не за змістом, відповідає вимогам Документації, не можна вважати дотриманням її вимог, що при розгляді скарги відповідачем не було враховано.

Відповідно до п.2 ч.1 ст.31 Закону № 922, замовник відхиляє тендерну пропозицію, зокрема у разі, якщо тендерна пропозиція учасника не відповідає умовам технічної специфікації та **іншим вимогам щодо предмета закупівлі тендерної документації**.

За таких обставин, відповідач, як орган оскарження, помилково дійшов до висновку про неправомірність рішення позивача в частині відхилення тендерної пропозиції Третьої особи.

Додатково зауважуємо, що згідно з ч.2 ст.77 Кодексу адміністративного судочинства (далі – КАС України), в адміністративних справах про протиправність рішень, дій чи бездіяльності суб’єкта владних повноважень обов’язок щодо доказування правомірності свого рішення, дії чи бездіяльності покладається на відповідача.

На підставі наведеного, керуючись ст.19 Конституції України, ст.18 Закону № 922.ст.ст. 27, 44, 55, 79, 160, 161, 171, 245 Кодексу адміністративного судочинства України, просимо, прийняти рішення, яким визнати протиправним та скасувати Рішення Антимонопольного комітету України від 23.12.2020 року.

Додаток: 1. Копія Рішення Антимонопольного комітету України від 23.12.2020 року.

2. Копія Тендерної документації для процедури - відкриті торги на закупівлю: Код ДК 021:2015 - 09130000-9 - Нафта і дистиляти (Бензин автомобільний підвищеної якості А-95-Євро) (наливом)), на 12 аркушах.

3. Копія протоколу № 777 засідання тендерного комітету Закладу «Замовник» від 18.11.2020 року.

4. Копія листа - пояснення № 333 від 30.10.2020 року,

5. Копія скарги Третьої особи № UA-2020-11-27-077777-a.b3 від 27.11.2020 року.

6. Копія Рішення Антимонопольного комітету України № 7777-р/ПК-пз від 03.12.2020 року.

7. Копія довідки про включення до ЄДРПОУ.

8. Власне письмове (надруковане) підтвердження позивача про те, що ним не подано іншого позову (позовів) до цього самого відповідача (відповідачів) з тим самим предметом та з тих самих підстав.

9. Оригінал фінансового документа про сплату судового збору.

10. Копія адміністративного позову з додатками.

Директор

Заклад «Замовник» *Підпис* Заклад З.З.

11.01.2021 року