



## АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

### РЕКОМЕНДАЦІЇ

#### АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ПІВНІЧНОГО МІЖОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

«20» серпня 2020 року

№ 60/16-рк/к

м. Київ

Київська міська рада  
вул. Хрещатик, 36,  
м. Київ, 01044

*Про запобігання порушенням  
законодавства про захист  
економічної конкуренції*

У зв'язку зі здійсненням державного контролю за дотриманням законодавства про захист економічної конкуренції, Північним міжобласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України (далі – Відділення) здійснюється дослідження щодо дотримання Київською міською радою (далі – Київрада) законодавства про захист економічної конкуренції, зокрема при прийнятті рішення Київради від 28.07.2020 № 69/9148 «Про здійснення публічних закупівель в м. Києві бюджетними організаціями комунальної форми власності», що опубліковане на офіційному веб-сайті Київради за посиланням <https://kmr.gov.ua/uk/rishenya>.

У ході дослідження Відділенням встановлено наступне.

На офіційному веб-сайті Київради за посиланням <https://kmr.gov.ua/uk/rishenya> опубліковано рішення Київради від 28.07.2020 № 69/9148 «Про здійснення публічних закупівель в м. Києві бюджетними організаціями комунальної форми власності», прийняте за основу (в першому читанні)[далі-Рішення], що містить, зокрема наступні положення:

- 1. *«Тимчасово, до кінця 2020 року, секретаріату Київської міської ради, структурним підрозділам виконавчого органу Київської міської ради (Київської міської державної адміністрації), районним в місті Києві державним адміністраціям та їх структурним підрозділам, комунальним підприємствам, установам, організаціям територіальної громади міста Києва під час здійснення закупівель товарів, робіт і послуг та при використанні електронної системи закупівель встановлювати, окрім критерію «ціна», додатковий неціновий критерій «виробничі, промислові потужності або торгове представництво, розташовані на території міста Києва, та наявність довідки Київської торгово-промислової палати про те, що обладнання, устаткування виробляється в місті Києві і є сертифікованим» із вагою нецінового критерію 30%»;*

- 2. *«З метою прискорення процедур закупівель з використанням електронної системи доручити Департаменту промисловості виконавчого органу Київської міської ради (Київської міської державної адміністрації) організувати взаємодію між учасниками процедур закупівлі»;*

- 3. *«Рекомендувати Департаменту промисловості виконавчого органу Київської міської ради (Київської міської державної адміністрації) створити консультаційні робочі групи по взаємодії між учасниками процедур закупівлі»;*

- 6. *«У випадку послаблення обмежувальних заходів, спрямованих на запобігання*

поширенню коронавірусу COVID-19, або їх припинення у період дії цього рішення, додатковим неціновим критерієм із вагою нецінового критерію 30 % визначити наступний критерій: «виробничі, промислові потужності або торгове представництво, розташовані на території України, та наявність довідки відповідної торгово-промислової палати про те, що обладнання, устаткування виробляється на території України або поставляється через представництво нерезидента, розташоване на території України, і є сертифікованим».

Слід зазначити, що проект Рішення Київрадою або її виконавчим органом до Відділення на погодження не направлявся.

Відповідно до частини четвертої статті 3 Закону України «Про публічні закупівлі» (в редакції Закону № 114-IX від 19.09.2019 «Про внесення змін до Закону України «Про публічні закупівлі» та деяких інших законодавчих актів України щодо вдосконалення публічних закупівель», що введений в дію 19.04.2020) (далі – Закон), відносини, пов'язані із сферою публічних закупівель, регулюються виключно цим Законом і не можуть регулюватися іншими законами, крім випадків, встановлених цим Законом. Зміни до цього Закону можуть вноситися виключно законом про внесення змін до цього Закону.

Метою Закону є забезпечення ефективного та прозорого здійснення закупівель, створення конкурентного середовища у сфері публічних закупівель, запобігання проявам корупції у цій сфері, розвиток добросовісної конкуренції.

Публічні закупівлі згідно із статтею 5 Закону здійснюються за такими принципами: 1) добросовісна конкуренція серед учасників; 2) максимальна економія, ефективність та пропорційність; 3) відкритість та прозорість на всіх стадіях закупівель; 4) недискримінація учасників та рівне ставлення до них; 5) об'єктивне та неупереджене визначення переможця процедури закупівлі/спрощеної закупівлі; 6) запобігання корупційним діям і зловживанням.

Відповідно до частини першої статті 29 Закону оцінка тендерних пропозицій/пропозицій проводиться автоматично електронною системою закупівель на основі критеріїв і методики оцінки, зазначених замовником у тендерній документації/оголошенні про проведення спрощеної закупівлі, шляхом застосування електронного аукціону.

Згідно з частиною другою статті 22 Закону тендерна документація повинна містити, зокрема перелік критеріїв оцінки та методику оцінки тендерних пропозицій із зазначенням питомої ваги кожного критерію.

Критеріями оцінки є:

1) ціна; або

2) вартість життєвого циклу; або

3) ціна/вартість життєвого циклу разом з **іншими критеріями оцінки, зокрема, такими як: умови оплати, строк виконання, гарантійне обслуговування, передача технології та підготовка управлінських, наукових і виробничих кадрів, застосування заходів охорони навколишнього середовища та/або соціального захисту, які пов'язані із предметом закупівлі.**

Відповідно до частин третьої та четвертої статті 22 Закону тендерна документація може містити іншу інформацію, **вимоги щодо наявності якої передбачені законодавством,** та яку замовник вважає за необхідне включити до тендерної документації.

При цьому тендерна документація **не повинна містити вимог, що обмежують конкуренцію та призводять до дискримінації учасників.**

Статтею 44 Закону та статтею 164<sup>14</sup> Кодексу України про адміністративні правопорушення встановлена відповідальність службових (посадових) осіб, уповноважених осіб та керівників замовника.

Разом з тим, Відділенням не встановлено, що запропоновані Київрадою додаткові нецінові критерії, які містяться у пунктах 1 та 6, є пов'язаними із предметом закупівлі, та/або можливість застосування яких передбачена нормами чинного законодавства України.

Таким чином, зазначені нецінові критерії порушують вимоги частин другої та четвертої статті 5 Закону, у яких зазначено, що **учасники (резиденти та нерезиденти) всіх форм власності та організаційно-правових форм беруть участь у процедурах закупівель/спрощених**

закупівлях на рівних умовах, а замовники не мають права встановлювати жодних дискримінаційних вимог до учасників.

Отже, додаткові нецінові критерії, передбачені у пунктах 1 та 6 Рішення, є дискримінаційними щодо потенційних учасників процедур публічних закупівель, та встановлення замовниками таких додаткових критеріїв в тендерній документації може мати негативний вплив на конкуренцію при здійсненні процедур закупівель бюджетними організаціями комунальної форми власності в м. Києві.

Крім того, положення пунктів 2, 3 Рішення щодо організації Департаментом промисловості виконавчого органу Київської міської ради взаємодії між учасниками процедур закупівлі містять ознаки порушення принципів добросовісної конкуренції серед учасників; відкритості та прозорості на всіх стадіях закупівель; недискримінації учасників та рівного ставлення до них; об'єктивного та неупередженого визначення переможця процедури закупівлі/спрощеної закупівлі; запобігання корупційним діям і зловживанням, закріплених у статті 5 Закону.

Таким чином, положення пунктів 1, 2, 3, 6 Рішення порушують вимоги частини четвертої статті 22, статті 29 Закону і принципи здійснення закупівель, визначені статтею 5 Закону, та можуть призвести до усунення, обмеження чи спотворення конкуренції при здійсненні процедур закупівель бюджетними організаціями комунальної форми власності в м. Києві.

Відповідно до частини другої статті 4 Закону України «Про захист економічної конкуренції» суб'єкти господарювання, органи влади, органи місцевого самоврядування, а також органи адміністративно-господарського управління та контролю зобов'язані сприяти розвитку конкуренції та не вчиняти будь-яких неправомірних дій, які можуть мати негативний вплив на конкуренцію

Згідно з частиною шістнадцятою статті 35 Регламенту Київської міської ради, затвердженого рішенням Київради від 07.07.2016 № 579/579 (із змінами і доповненнями) (далі – Регламент), у разі, якщо після прийняття проекту рішення за основу та голосування всіх зауважень, пропозицій і поправок, внесених депутатами на пленарному засіданні Київради під час обговорення, проект рішення не був прийнятий в цілому, відповідний проект рішення вважається прийнятим у першому читанні з урахуванням проголосованих на пленарному засіданні зауважень, пропозицій і поправок та направляється до постійної комісії Київради, що була профільною при попередньому розгляді відповідного проекту рішення, для підготовки до другого читання.

Відповідно до частини сімнадцятої статті 35 Регламенту рішення Київради, прийняте за основу (в першому читанні), письмово оформлюється з дотриманням статті 42 Регламенту.

З огляду на зазначене, на даний час Рішення не є таким, що підлягає виконанню бюджетними організаціями комунальної форми власності м. Києва, та знаходиться на стадії підготовки до другого читання.

Згідно із частиною першою статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними діями органів влади, органів місцевого самоврядування, органів адміністративно-господарського управління та контролю є прийняття будь-яких актів (рішень, наказів, розпоряджень, постанов тощо), надання письмових чи усних вказівок, укладення угод або будь-які інші дії чи бездіяльність органів влади, органів місцевого самоврядування, органів адміністративно-господарського управління та контролю (колегіального органу чи посадової особи), які призвели або можуть призвести до недопущення, усунення, обмеження чи спотворення конкуренції.

Враховуючи зазначене, дії Київської міської ради щодо прийняття рішення «Про здійснення публічних закупівель в м. Києві бюджетними організаціями комунальної форми власності» в цілому, положення якого можуть мати негативний вплив на конкуренцію та призвести до усунення, обмеження чи спотворення конкуренції при здійсненні публічних закупівель бюджетними організаціями комунальної форми власності в м. Києві, можуть містити ознаки порушення, передбаченого частиною першою статті 15 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних дій органів влади, органів місцевого самоврядування, органів адміністративно-господарського управління та контролю.

Враховуючи викладене, з метою сприяння розвитку добросовісної конкуренції та запобігання усуненню, обмеженню чи спотворенню конкуренції при здійсненні процедур закупівель бюджетними організаціями комунальної форми власності в м. Києві, керуючись статтею 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», пунктом 3 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23.02.2001 № 32-р та зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30.03.2001 за № 291/5482 (із змінами і доповненнями), з метою запобігання порушенням законодавства про захист економічної конкуренції адміністративна колегія Північного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України надає такі обов'язкові для розгляду

### **РЕКОМЕНДАЦІЇ:**

Київській міській раді утриматись від вчинення дій щодо ухвалення рішення «Про здійснення публічних закупівель в м. Києві бюджетними організаціями комунальної форми власності», положення якого можуть мати негативний вплив на конкуренцію та призвести до усунення, обмеження чи спотворення конкуренції у сфері публічних закупівель в м. Києві.

Про результати розгляду цих рекомендацій повідомити Північне міжобласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України протягом *10-ти календарних днів з дня їх отримання.*

**Голова адміністративної колегії -  
Голова відділення**

**О. Хмельницький**