

Переговорна на 50 % аналогічних послуг: чи враховувати всі позиції основного договору про закупівлю?

Питання читача.

Потрібна порада від Радника! Проводимо переговорну процедуру закупівлі на 50 % аналогічних послуг. У договорі про закупівлю за результатами тендеру було дві позиції. Чи можна переговорну провести лише на одну позицію?

Відповідь експерта.

Вітаю! Для того щоб відповісти на це запитання, слід звернутися до вимог Закону України «Про публічні закупівлі» (далі — Закон), який визначає правові та економічні засади здійснення закупівель товарів, робіт і послуг для забезпечення потреб держави, територіальних громад та об'єднаних територіальних громад.

Законом визначено, що переговорна процедура закупівлі може застосовуватися замовником **як виняток**, у разі якщо після укладення договору про закупівлю у замовника виникла необхідність у закупівлі **додаткових аналогічних послуг** у того самого учасника. При цьому Законом конкретизовано, що можливість і умови таких додаткових послуг можуть бути передбачені в основному договорі про закупівлю, який укладений за результатами проведення тендеру (пункт 5 частини 2 статті 40 Закону).

Крім того, нормою Закону встановлено, що закупівля додаткових аналогічних послуг у того самого учасника здійснюється **протягом трьох років після укладення договору** про закупівлю, **якщо загальна вартість таких послуг не перевищує 50 відсотків ціни основного договору про закупівлю**, укладеного за результатами проведення тендеру.

Тобто застосуванню переговорної процедури в наведеному випадку передують проведення тендеру. У свою чергу, тендерна документація має містити **обсяги послуг та проєкт договору про закупівлю** з обов'язковим зазначенням порядку змін його умов.

Натомість договір про закупівлю укладається відповідно до норм Цивільного та Господарського кодексів України (далі — ЦКУ; ГКУ) з урахуванням особливостей, визначених цим Законом. При цьому статтею 628 ЦКУ встановлено, що зміст договору становлять умови (пункти), визначені на розсуд сторін і погоджені ними, та умови, які є обов'язковими відповідно до актів цивільного законодавства.

Статтею 638 ЦКУ визначено, що істотними умовами договору є умови про предмет

договору, умови, що визначені законом як істотні або є необхідними для договорів даного виду, а також усі ті умови, щодо яких за заявою хоча б однієї із сторін має бути досягнуто згоди.

Статтею 180 ГКУ встановлено, що **умови про предмет** у господарському договорі **повинні визначати найменування (номенклатуру, асортимент) та кількість** продукції (робіт, **послуг**), а також вимоги до їх якості.

Зі змісту Закону та норм ЦКУ, ГКУ впливає: основний договір про закупівлю містить усі необхідні істотні умови, до яких належить у тому числі специфікація із переліком позицій (номенклатури, найменувань) закупаваних послуг, їх обсяги та ціни, сума договору.

При цьому принципами Закону, за якими здійснюються публічні закупівлі, є, зокрема, максимальна економія, ефективність та пропорційність, запобігання корупційним діям і зловживанням.

Висновок. У разі виникнення необхідності у закупівлі додаткових аналогічних послугу того самого учасника замовник може застосувати переговорну процедуру закупівлі саме (і лише) на ту позицію, у якій і виникла обґрунтована потреба.

Водночас, з огляду на вимоги та принципи Закону, такий договір про закупівлю може бути укладений протягом трьох років з дня підписання основного договору за результатами тендеру та за умови, що загальна вартість позиції, яка закуповується за такою винятковою процедурою закупівлі у зв'язку із виникненням обґрунтованої необхідності, не перевищуватиме 50 відсотків її ціни, що була визначена в основному договорі про закупівлю.

Ще більше щодо цієї тематики читайте на порталі RADNUK.COM.UA в статтях:

«Додаткові аналогічні роботи чи послуги за переговорною процедурою: сім умов»;

«Поняття „основний договір“ при застосуванні переговорної процедури для закупівлі додаткових робіт / послуг»;

«Закупівля додаткових аналогічних робіт чи послуг як виняток».