

Чи обов'язково продовжувати дію забезпечення виконання договору про закупівлю в разі продовження строку дії такого договору? Думка суду



Рішення Івано-Франківського окружного адміністративного суду від 01.03.2023 у справі [№ 300/3530/22](#)

Обставини справи: за результатами проведеної процедури закупівлі замовник/позивач 14.02.2022 уклав із переможцем торгів ТОВ «ПБС» договір про закупівлю № 12 (далі — Договір № 12), терміном надання послуг за яким є лютий — грудень 2022 року та строком дії за ним до 31.12.2022. Додатковою угодою від 14.02.2022 № 1 замовник продовжив зазначені терміни щодо надання послуг та строку дії договору до 31.12.2023. Учасник-переможець ТОВ «ПБС» до укладання Договору № 12 вніс відповідне забезпечення виконання договору (банківська гарантія від 20.01.2022 № 20141/18) терміном дії до 31.01.2023.

Держаудитслужба/відповідач за наслідком моніторингу закупівлі вважає, що замовник уклав зміни до Договору № 12 (додаткову угоду від 14.02.2022 № 1) з порушенням особливостей, визначених статтею 27 Закону України «Про публічні закупівлі» (далі — Закон), у частині надання забезпечення виконання договору та його повернення після виконання переможцем процедури закупівлі договору про закупівлю. Держаудитслужба зобов'язує здійснити заходи щодо усунення виявленого порушення шляхом приведення забезпечення виконання договору до умов договору про закупівлю (з урахуванням внесених змін) в частині терміну виконання зобов'язань та строку дії за ним.

Позивач вважає висновок протиправним та просить суд його скасувати.

Позиція відповідача: забезпеченням виконання договору про закупівлю є надання забезпечення виконання зобов'язань учасником перед замовником за договором про закупівлю (пункт 9 частини 1 статті 1 Закону). Відповідно до частини 1 статті 41 Закону договір про закупівлю укладається відповідно до норм Цивільного та Господарського

кодексів України з урахуванням особливостей, визначених цим Законом.

Статтю 27 Закону передбачено, що замовник має право вимагати від переможця процедури закупівлі внесення ним не пізніше дати укладення договору про закупівлю забезпечення виконання такого договору, якщо внесення такого забезпечення передбачено тендерною документацією. Замовник повертає забезпечення виконання договору про закупівлю після виконання переможцем процедури закупівлі договору про закупівлю.

Під час проведення процедури закупівлі замовник визначив обов'язкові вимоги до заповнення договору/ забезпечення договору про закупівлю, а саме: строк дії забезпечення виконання договору про закупівлю з моменту набрання чинності договором і до повного виконання учасником-переможцем своїх зобов'язань за договором про закупівлю (пункт 6 розділу VI тендерної документації). У змісті наданої учасником-переможцем ТОВ «ПБС» банківської гарантії від 20.01.2022 № 20141/18 (забезпечення виконання договору) визначено, що банк-гарант зобов'язується сплатити за першою вимогою без будь-яких інших документів на користь замовника суму забезпечення виконання договору у випадку невиконання та / або неналежного виконання учасником-переможцем ТОВ «ПБС» Договору № 12. Вимога замовника до банку-гаранта повинна бути пред'явлена до закінчення строку, передбаченого пунктом 3.2 цієї гарантії, а саме до 31.01.2023, а строк дії договору з урахуванням Додаткової угоди від 14.02.2022 № 1 — до 31.12.2023.

Умовами договору визначений захист інтересів замовника щодо належного виконання учасником-переможцем ТОВ «ПБС» Договору № 12 до повного його виконання. Таким чином, замовник позбавлений права звернення до банку-гаранта з вимогою надати відповідну компенсацію за невиконання/неналежне виконання договору, що фінансується з державного бюджету України.

Позиція суду: законодавцем передбачено, що у випадку, якщо замовник скористався правом вимоги від переможця процедури закупівлі внесення ним забезпечення виконання договору, то таке забезпечення повинно поширювати дію на весь час виконання договору про закупівлю, і повернення такого забезпечення відбувається після виконання переможцем процедури закупівлі договору про закупівлю.

Судом встановлено, що згідно з додатковою угодою № 1 від 14.02.2022 сторони договору домовились продовжити строк його дії та строк надання послуг до 31.12.2023. Таким чином, суд зазначає, що є необґрунтованим твердження позивача про відсутність обов'язку у сторін договору продовжувати дію гарантії чи надання іншої банківської гарантії як виду забезпечення умов виконання зобов'язання, оскільки тендерною документацією чітко визначено, що строк дії банківської гарантії повинен перевищувати не менше ніж на 30 календарних днів строк дії договору, термін дії якого закінчується 31.12.2023.

Враховуючи вищенаведене, оскаржуваний висновок, яким встановлено непідтвердження

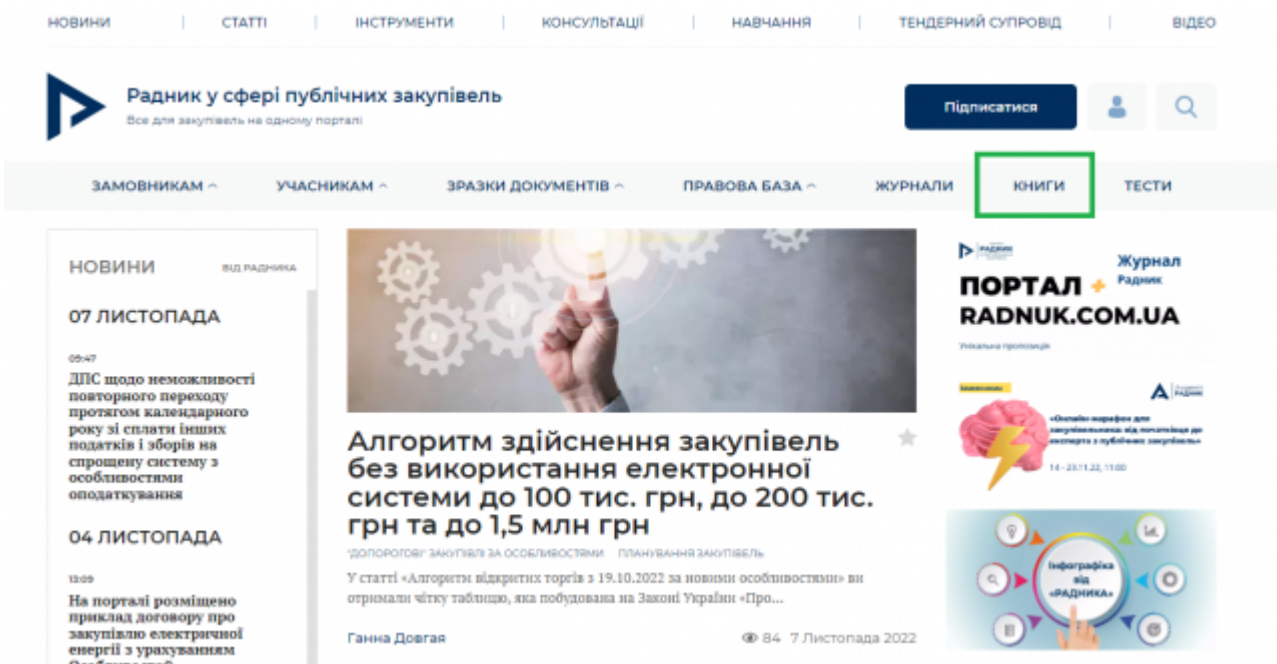
надання забезпечення виконання зобов'язань за Договором № 12 від 14.02.2022, яке б покривало ризик позивача від невиконання/неналежного виконання підрядником своїх зобов'язань за договором до закінчення терміну його дії (до 31.12.2023), суд вважає правомірним та обґрунтованим.

На підставі статті 129-1 Конституції України, керуючись статтями 139, 241-246, 250 Кодексу адміністративного судочинства України, суд вирішив у задоволенні адміністративного позову замовника до Держаудитслужби про визнання протиправним та скасування висновку про результати моніторингу процедури закупівлі UA-2021-11-05-013388-b від 19.08.2022 відмовити.

*Зверніть увагу, що на порталі додано зразок **адміністративного позову про визнання протиправним та скасування висновку про результати моніторингу процедури закупівлі**, який розміщений у категорії «Зразки документів замовникам за Особливостями» — **«Листи»**.*

За нагоди ознайомтеся зі статтею **«Оскарження висновку ДАСУ про результати моніторингу закупівель»**.

Збірник судових рішень дуже легко знайти на порталі в розділі «Книги»:



The screenshot shows the Radnik portal interface. At the top, there is a navigation bar with links: НОВИНИ, СТАТТІ, ІНСТРУМЕНТИ, КОНСУЛЬТАЦІЇ, НАВЧАННЯ, ТЕНДЕРНИЙ СУПРОВІД, ВІДЕО. Below this is the main header with the Radnik logo and name, a 'Підписатися' button, and a search icon. A secondary navigation bar contains: ЗАМОВНИКАМ, УЧАСНИКАМ, ЗРАЗКИ ДОКУМЕНТІВ, ПРАВОВА БАЗА, ЖУРНАЛИ, **КНИГИ** (highlighted with a green box), and ТЕСТИ. The main content area features a 'НОВИНИ' sidebar on the left, a central article titled 'Алгоритм здійснення закупівель без використання електронної системи до 100 тис. грн, до 200 тис. грн та до 1,5 млн грн' with a star icon, and a 'Журнал Радник' section on the right with the text 'ПОРТАЛ + Журнал Радник RADNUK.COM.UA'.

Більше важливої інформації про закупівлі під час війни читайте на порталі [RADNUK.COM.UA](https://radnuk.com.ua) у розділі **«Воєнний стан»**.