

Мінекономіки про зазначення всіх випадків для зміни істотних умов договору

Зазначення всіх випадків для зміни істотних умов договору: чи зобов'язаний замовник? Чи має право замовник не встановлювати в проєкті договору ті випадки для зміни істотних умов договору, які не відповідають характеру закупівлі? Відповідає Мінекономіки.

Договір про закупівлю

Договір про закупівлю — господарський договір, що укладається між замовником і учасником за результатами проведення процедури закупівлі / спрощеної закупівлі та передбачає платне надання послуг, виконання робіт або придбання товару (п. 6 ч. 1 ст. 1 Закону України “Про публічні закупівлі”).

Договір про закупівлю за результатами проведеної закупівлі згідно з пунктами 10 і 13 [Особливостей](#) укладається відповідно до **Цивільного і Господарського кодексів України** з урахуванням положень статті 41 Закону, крім частин другої – п'ятої, сьомої – дев'ятої статті 41 Закону та [Особливостей](#).

Істотні умови договору

Частиною 1 статті 638 Цивільного кодексу України визначено: договір є укладеним, якщо сторони в належній формі досягли згоди з усіх істотних умов договору. **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.**

У частині 3 статті 180 Господарського кодексу України зазначено: при укладенні господарського договору сторони зобов'язані **в будь-якому разі погодити предмет, ціну та строк дії договору**. У ч. 4 цієї самої статті також зазначено: умови про предмет у господарському договорі повинні визначати **найменування** (номенклатуру, асортимент) та **кількість** продукції (робіт, послуг), а також вимоги до їхньої **якості**. Вимоги щодо якості предмета договору визначаються відповідно до обов'язкових для сторін нормативних документів, зазначених у статті 15 цього Кодексу, а в разі їх відсутності — у договірному порядку, з додержанням умов, що забезпечують захист інтересів кінцевих споживачів товарів і послуг.

Перелік випадків за яких можуть змінюватись істотні умови договору про закупівлю перелічено в пункті 19 [Особливостей](#).

Підсумовуємо: у тендерній документації, зокрема проєкті договору про закупівлю важливо заздалегідь передбачити, що є істотними умовами договору про закупівлю, так як такі умови не можуть змінюватися після його підписання до виконання зобов'язань сторонами в повному обсязі.

Консультація Мінекономіки про зазначення всіх випадків для зміни істотних умов договору

На офіційному сайті Мінекономіки оприлюднено цікавий [запит такого змісту](#): «В пункті 19 Особливостей встановлено, що істотні умови договору про закупівлю, укладеного відповідно до пунктів 10 і 13 (крім підпункту 13 пункту 13) Особливостей, не можуть змінюватися після його підписання до виконання зобов'язань сторонами в повному обсязі, крім переліку випадків (зазначено в підпунктах 1–9 пункту 19 Особливостей).

Просимо роз'яснити:

Чи зобов'язаний замовник під час здійснення закупівель відповідно до пунктів 10 і 13 (крім підпункту 13 пункту 13) Особливостей в обов'язковому порядку зазначити в проєкті договору ВСІ випадки для зміни істотних умов договору, встановлені в підпунктах 1–9 пункту 19 Особливостей, незалежно від предмета закупівлі (товари/роботи/послуги)?

Чи має право замовник не встановлювати в проєкті договору ті випадки для зміни істотних умов договору, які не відповідають характеру закупівлі (наприклад, не встановлювати підпункт 2 пункту 19 Особливостей під час закупівель послуг і робіт; не встановлювати підпункт 9 пункту 19 Особливостей під час всіх закупівель, які здійснюються не по постанові Кабінету Міністрів України від 25.04.2023 № 382 “Про реалізацію експериментального проєкту щодо відновлення населених пунктів, які постраждали внаслідок збройної агресії Російської Федерації”?».

За потреби завантажуйте [приклад договору на закупівлю товару \(прямий договір\)](#).

Відповідь представника Мінекономіки на запит № 784/2023

Шановний користувачу, повідомляємо, що Закон України «[Про публічні закупівлі](#)» (далі — Закон) установлює правові та економічні засади здійснення закупівель товарів, робіт і послуг для забезпечення потреб держави, територіальних громад та об'єднаних територіальних громад.

З 19.10.2022 на період дії правового режиму воєнного стану в Україні та протягом 90 днів з дня його припинення або скасування, замовники, що зобов'язані здійснювати публічні

закупівлі товарів, робіт і послуг відповідно до Закону, проводять закупівлі з урахуванням Особливостей, затверджених постановою Кабінету Міністрів України [від 12.10.2022 № 1178](#) (далі — Особливості) на виконання вимог Закону.

Відповідно до пункту 28 Особливостей тендерна документація формується замовником відповідно до вимог статті 22 Закону з урахуванням цих особливостей. Згідно зі статтею 22 Закону у тендерній документації зазначаються такі відомості, як, зокрема, проект договору про закупівлю з обов'язковим зазначенням порядку змін його умов.

Згідно з пунктом 19 Особливостей істотні умови договору про закупівлю, укладеного відповідно до пунктів 10 і 13 (крім підпункту 13 пункту 13) цих особливостей, не можуть змінюватися після його підписання до виконання зобов'язань сторонами в повному обсязі, крім випадків, визначених цим пунктом.

Виходячи з того, що норма статті 22 Закону є обов'язковою, а отже повинна містити проект договору про закупівлю з обов'язковим зазначенням порядку змін його умов, що визначені в підпунктах 1-9 пункту 19 Особливостей.

Таким чином, замовник в проекті договору про закупівлю повинен зазначити, що істотні умови договору про закупівлю не можуть змінюватися після його підписання до виконання зобов'язань сторонами в повному обсязі, крім випадків, визначених у підпунктах 1-9 пункту 19 Особливостей.

При цьому зміна істотних умов договору про закупівлю може здійснюватися у випадках та порядку, що були передбачені проектом договору та договором про закупівлю з урахуванням Особливостей.

Одночасно зазначаємо, що ураховуючи частину другу статті 19 Конституції України, а також відповідно до норм Закону та Положення про Міністерство економіки України, затвердженого постановою Кабінету Міністрів України від 20.08.2014 № 459 (зі змінами), до компетенції Мінекономіки як Уповноваженого органу не належить визначення правомірності дій суб'єктів сфери публічних закупівель в конкретних випадках.

При цьому повідомляємо, що відповідь на аналогічне за змістом питання надана у запиті № [670/2023](#), що розміщений на інформаційному ресурсі Уповноваженого органу за посиланням. Водночас звертаємо увагу, що у розділі «[Консультації з питань закупівель](#)» реалізована можливість пошуку інформації. У разі якщо аналогічне за змістом питання надходило до інформаційного ресурсу, відповідь на нього розміщена у цьому розділі. У зв'язку з цим пропонуємо попередньо користуватися пошуком у зазначеному розділі.

Чи дійсно потрібно прописувати в будь-якому договорі всі підпункти 1-9 пункту 19 Особливостей

Дійсно, згідно зі статтею 22 Закону в тендерній документації зазначаються такі відомості, як, зокрема, проект договору про закупівлю з обов'язковим зазначенням ПОРЯДКУ змін

його умов. Але стаття 19 Особливостей встановлює ВИПАДКИ, за яких можна внести зміни до істотних умов договору про закупівлю.

З даної консультації вбачається, що Мінекономіки ототожнює поняття «ПОРЯДОК зміни істотних умов» з «ВИПАДКИ зміни істотних умов».

Не можемо з цим погодитись, оскільки вважаємо, що під порядком зміни умов договору слід вважати детальну послідовність дій сторін з метою коригування тих чи інших умов договору, а не зафіксований перелік підстав (випадків за пунктом 19 Особливостей). Також *порядок* зміни та розірвання господарських договорів регулюється [статтею 188 ГКУ](#), що також потрібно враховувати закупівельникам.

Також чимало цьогорічних висновків ДАСУ говорили про те, що не слід зазначати усі випадки для внесення змін до істотних умов договору про закупівлю (див. [«Практика ДАСУ про перелік підстав для зміни істотних умов договору відповідно до предмета закупівлі»](#)).

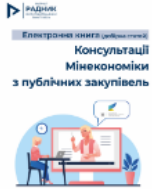
Висновок

Рекомендуємо прописувати перелік внесення змін до істотних умов договору про закупівлю відповідно до вашого предмета закупівлі.

Умовно, якщо оголошено закупівлю послуг з розробки програмного забезпечення, то не варто встановлювати зміну істотних умов, що передбачена в підпункті 2 пункту 19 Особливостей чи підпункті 9 цього пункту.

Приклади зазначення порядку зміни умов в договорі можете знайти в статті [«Три питання-відповіді щодо шістнадцятих змін до Особливостей № 1178»](#).

Ще більше роз'яснень від Мінекономіки ви знайдете в розділі «Книги», а саме в електронній книзі [«Консультації Мінекономіки з публічних закупівель»](#):



Консультації Мінекономіки з публічних закупівель

👁 2885 29 Листопада 2023

Ви — закупівельник? Не втрачайте можливості ознайомитися з електронною книгою «Консультації Мінекономіки з публічних закупівель». Мета створення — оперативне надання відповідей на спірні питання у сфері публічних закупівель. Кожен матеріал цієї електронної книги присвячений конкретній проблематиці та містить не тільки роз'яснення Мінекономіки, а й практику контролюючих і судових органів, та як бонус — позицію Радника, яка не завжди збігається із роз'ясненням Уповноваженого органу. Такий підхід надає можливість розширити бачення з того чи іншого закупівельного питання.

Актуальність цієї електронної книги напряду пов'язана з постійними змінами і вдосконаленням закупівельної сфери, що потребує додаткових роз'яснень та уточнень, які дарує цей збірник.

І хоча роз'яснення Мінекономіки не є нормативно-правовими актами і мають суто інформаційно-рекомендаційний характер, проте навіть посилання на них під час оскарження / судових процесів посилюватиме позицію кожної сторони закупівельного процесу. Ось чому ця електронна книга в епоху постійних змін має велику цінність та є своєрідною запорукою успіху.

ЗМІСТ:

Читайте також:

[«П'ятнадцяті зміни до Особливостей № 1178»;](#)

[«Порівняльна таблиця шістнадцятих змін до Особливостей № 1178»;](#)

[«04.11.2023 набрали чинності сімнадцяті зміни до Особливостей № 1178»;](#)

[«Вісімнадцяті зміни до Особливостей набули чинності 17.11.2023».](#)