

Встановлення у проєкті договору підстав внесення змін до істотних умов договору, дещо відмінних від редакції пункту 19 Особливостей. Позиція АМКУ

Пунктом 19 Особливостей здійснення публічних закупівель товарів, робіт і послуг для замовників, передбачених Законом України «Про публічні закупівлі», на період дії правового режиму воєнного стану в Україні та протягом 90 днів з дня його припинення або скасування, затверджених постановою Кабінету Міністрів України від 12.10.2022 № 1178 (далі — Особливості), визначено вичерпний перелік випадків можливості зміни істотних умов договору про закупівлю, укладеного відповідно до пунктів 10 і 13 (крім підпунктів 13 та 15 пункту 13) Особливостей. Згадана норма умовно замінює випадки внесення змін до істотних умов договору, передбачених частиною 5 статті 41 Закону України «Про публічні закупівлі» від 25.12.2015 № 922-VIII (далі — Закон 922). Можна сказати, що така заміна подекуди дублює приписи частини 5 статті 41 Закону 922, а подекуди розширює їх, як наприклад у підпунктах 2, 6 і 7 пункту 19 Особливостей.

Доволі часто замовники визначають в умовах проєкту договору про закупівлю тендерної документації процедури закупівлі відкриті торги випадки можливості внесення змін до істотних умов договору в редакції пункту 19 Особливостей. Проте чи може замовник в умовах проєкту договору, так би мовити, звузити обсяг таких випадків внесення змін до істотних умов договору, наприклад виклавши перелік випадків у редакції частини 5 статті 41 Закону 922 або ж іншим чином?

Вирішимо це питання з позиції Комісії Антимонопольного комітету України з розгляду скарг про порушення законодавства у сфері публічних закупівель (далі — Комісія).



Рішення Комісії від 16.05.2024 № 8686-р/пк-пз, закупівля [№ UA-2024-05-02-010198-а](#).

Обставини розгляду скарги

Тендерною документацією визначено проєкт договору про закупівлю.

Умовами цього проєкту договору визначались випадки можливості внесення змін до істотних умов договору, зокрема:

збільшення ціни за одиницю товару до 10 відсотків пропорційно збільшенню ціни такого товару на ринку у разі коливання ціни такого товару на ринку за умови, що така зміна не призведе до збільшення суми, визначеної в договорі про закупівлю, — не частіше ніж один раз на 90 днів з моменту підписання договору про закупівлю. Обмеження щодо строків зміни ціни за одиницю товару не застосовується у випадках зміни умов договору про закупівлю бензину та дизельного пального, газу та електричної енергії;

зміни ціни в договорі про закупівлю у зв'язку зі зміною ставок податків і зборів та/або зміною умов щодо надання пільг з оподаткування – пропорційно до зміни таких ставок та/або пільг з оподаткування.

Варто зазначити, що наведені випадки відповідають приписам [пунктів 2 і 6 частини 5 статті 41 Закону 922](#).

Позиція скаржника

Вважаючи наведені випадки зміни істотних умов договору такими, що не узгоджуються з нормами Особливостей, скаржник просив Комісію зобов'язати замовника внести зміни до тендерної документації. Скаржник наголосив, що зазначений замовником порядок змін умов договору не відповідає положенням законодавства, що не дозволяє учасникам належним чином підготувати свої пропозиції та ставить під сумнів легальність підписання договору в такій редакції, з урахуванням практики контролюючих органів.

Позиція Комісії

Проаналізувавши оскаржувані умови проєкту договору та положення пункту 19 Особливостей, Комісія дійшла висновку, що наведена редакція проєкту договору (в частині випадків змінення істотних умов договору про закупівлю) не узгоджується з положеннями Особливостей, а тому постановила зобов'язати замовника внести зміни до тендерної документації.

Коментар

Зі змісту опрацьованого рішення органу оскарження вбачається, що умови можливості змін істотних умов договору про закупівлю повинні узгоджуватись з приписами пункту 19 Особливостей, тобто не ширше і не вужче, ніж визначено цією нормою.

Наприклад, замовник не може встановлювати конкретний максимальний відсоток коливання зміни ціни за одиницю товару чи обмежену періодичність внесення таких змін, оскільки підпункт 2 пункту 19 Особливостей містить ширший обсяг можливості внесення зміни за цією нормою.

До речі, в підрозділі «Договори та ДУ за Особливостями» розділу «Договори та додаткові угоди» зразків документів порталу [RADNUK.COM.UA](https://radnuk.com.ua) розміщено шаблони відповідних документів, сформованих з урахуванням Особливостей.

Читайте також публікації:

[Позиція АМКУ, що стосується надання витягу про несудимість не щодо керівника, а щодо виконуючого його обов'язки;](#)

[Оприлюднення договору про закупівлю;](#)

[Звіт про укладений договір в публічних закупівлях.](#)