

Позиція АМКУ щодо зазначення умов частини 3 статті 631 ЦКУ в проєкті договору під час проведення відкритих торгів

Відповідно до [абзацу 1 частини 1 статті 41 Закону України «Про публічні закупівлі» від 25.12.2015 № 922-VIII](#) (далі — Закон) договір про закупівлю укладається відповідно до норм [Цивільного](#) (далі — ЦКУ) і [Господарського](#) (далі — ГКУ) кодексів України з урахуванням особливостей, визначених цим Законом.

Згідно з [абзацом 1 пункту 17 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), договір про закупівлю за результатами проведеної закупівлі згідно з [пунктами 10 і 13 Особливостей](#) укладається відповідно до ЦКУ і ГКУ з урахуванням положень [статті 41 Закону](#), крім [частин 2-5 і 7-9 статті 41 Закону](#), та Особливостей.

За [частиною 1 статті 631 ЦКУ](#) сторони можуть встановити, що умови договору застосовуються до відносин між ними, які виникли до його укладення.

У публікації порталу RADNUK.COM.UA [«Стаття 631 ЦКУ в закупівлях за Особливостями»](#) ми визначились щодо неможливості використання [наведеної норми ЦКУ](#) в договорах, що укладаються за результатом проведення конкурентної закупівлі. Але розглянемо позицію Комісії Антимонопольного комітету України з розгляду скарг про порушення законодавства у сфері публічних закупівель (далі — Комісія) щодо зазначення умов [частини 3 статті 631 ЦКУ](#) у проєкті договору під час проведення відкритих торгів.



[Рішення Комісії від 07.05.2024 № 8141-р/пк-пз, закупівля № UA-2024-04-12-010833-а.](#)

Обставини розгляду скарги

У проєкті договору замовник установив умову такого змісту:

«Відповідно до [частини 3 статті 631 ЦКУ](#) умови цього договору застосовуються до відносин, що виникли між сторонами до моменту укладання цього Договору».

Позиція скаржника

Вважаючи цю умову проєкту договору такою, що не узгоджується із законодавством у сфері публічних закупівель, скаржник просив Комісію зобов'язати замовника внести зміни до тендерної документації. Скаржник зауважив, що встановлення такої умови проєкту є достатньо спірним і таким, що навряд чи може застосовуватись у договорах про публічні закупівлі за бюджетні кошти. Норма [частини 3 статті 631 ЦКУ](#) розрахована переважно на приватноправові відносини між рівноправними сторонами. Крім того, скаржник зазначив, що договір про закупівлю укладається відповідно до норм ЦКУ і ГКУ з урахуванням практики застосування законодавства.

Позиція Комісії

Беручи до уваги приписи [частини 1 статті 41 Закону](#) й [частини 3 статті 631 ЦКУ](#), Комісія дійшла висновку, що скаржник не довів та документально не підтвердив необхідність внесення змін до тендерної документації в цій частині, а також документально не підтвердив неможливість виконання оскаржуваної умови документації та не довів, яким чином така умова документації порушує права й законні інтереси скаржника, пов'язані з участю в процедурі закупівлі, у зв'язку з чим відсутні підстави для задоволення скарги в цій частині.

Коментар

Таким чином, орган оскарження допускає можливість застосування норми [частини 3 статті 631 ЦКУ](#) в договорі, який буде укладатись за результатом проведення процедури закупівлі. Проте все ж таки редакція portalу RADNUK.COM.UA дотримується своєї позиції та не рекомендує використовувати наведену норму в договорах конкурентних закупівель.

У будь-якому випадку навіть встановлення подібної умови в договорі буде недієвим, адже неможливим і неправильним буде покладення передчасних обов'язків на постачальника, виконавця чи підрядника, коли не може бути відомо, чи дійсно буде укладено договір з ним у майбутньому після всіх етапів закупівельного процесу.

Варто зазначити, що на порталі [RADNUK.COM.UA](#) в категорії «[Договори та ДУ за Особливостями](#)» розміщено взірці договорів про закупівлю, розроблених редакцією.

Читайте також публікації:

[«Позиція АМКУ щодо відміни торгів через „обґрунтовану“ зміну технічних вимог»;](#)

[«Господарський кодекс України втрачає чинність 28.08.2025»;](#)

[«Частина 3 статті 631 ЦКУ в закупівлях за підпунктами 5, 7, 8 пункту 13 Особливостей. Консультує Мінекономіки».](#)