

Попереджений — значить озброєний. Договір та найпоширеніші помилки

Інформація про закупівлю: ДК 021:2015: 34110000-1 — Легкові автомобілі
Оголошення № [UA-2020-08-10-003397-b](#)

Посилання на нечинні правові норми та їх наслідки

Предмет закупівлі:

«Проведеним моніторингом встановлено, що наданий Замовником в складі тендерної документації проект договору про закупівлю, зокрема пункти 3.3 та 12.1, містять посилання на ст. 36 Закону України «Про публічні закупівлі» від 25.12.2015 № 922-VIII, в той час як починаючи з 19.04.2020 року публічні закупівлі мають проводитись за новою редакцією Закону України «Про публічні закупівлі» від 25.12.2015 року № 922-VIII, яку вводить в дію Закон України від 19.09.2019 року № 114-IX».

Висновок про наявність або відсутність порушень законодавства: за результатами моніторингу питання відповідності вимог тендерної документації вимогам Закону № 922 встановлено порушення вимог частини 4 статті 17 Закону № 922.

Коментар редакції:

Звертаємо увагу, що помилкове посилання, навіть із цитуванням правової норми у старій редакції, не призводить до визнання недійсним усього договору. Водночас на підставі частини 1 статті 203 та частини 1 статті 215 ЦК України можливе визнання недійсним окремо взятого пункту договору, який містить помилкове посилання на нечинні норми законодавства.

Ба більше, у будь-якому разі застосуванню підлягатиме чинна на момент укладення договору норма Закону, яка є обов'язковою для виконання сторонами договору, отже, свідоме чи несвідоме посилання в договорі про закупівлю на нечинні норми Закону не впливатиме на результат, а може лише завдати зайвих проблем. Про те, як діяти в таких випадках, читайте на порталі RADNUK.COM.UA у статті «Нечинна норма в договорі про закупівлю. Якою редакцією Закону керуватись?» за [посиланням](#).

Інформація про закупівлю: ДК 021:2015:75250000-3: Послуги пожежних і рятувальних служб

Оголошення № [UA-2020-08-14-008196-a](#)

Умови договору ідентичні ТП

Предмет закупівлі:

«За результатами моніторингу встановлено що договір від 23.09.2020 № 278 укладено з порушенням частини четвертої статті 41 Закону № 922, оскільки умови договору про закупівлю відрізняються від змісту тендерної пропозиції Переможця.

Так, відповідно до частини шостої статті 33 Закону № 922, замовник укладає договір про закупівлю з учасником, який визнаний переможцем торгів відповідно до вимог тендерної документації та пропозиції учасника-переможця. В свою чергу, згідно з частиною четвертою статті 41 Закону умови договору про закупівлю не повинні відрізнятися від змісту тендерної пропозиції за результатами аукціону (у тому числі ціни за одиницю товару) переможця процедури закупівлі, крім випадків визначення грошового еквівалента зобов'язання в іноземній валюті та/або випадків перерахунку ціни за результатами електронного аукціону в бік зменшення ціни тендерної пропозиції / пропозиції учасника без зменшення обсягів закупівлі. Однак, **Замовником укладено договір із ТОВ «У», умови якого відрізняються від змісту тендерної пропозиції Переможця та проекту договору, а саме розділ 7. «Строк дії договору» доповнено пунктом 7.2., чим порушено вимоги частини четвертої статті 41 Закону № 922. Відповідно до пункту 2 частини першої статті 43 Закону № 922 договір про закупівлю є нікчемним у разі укладення договору з порушенням вимог частини четвертої статті 41 цього Закону».**

Висновок про наявність або відсутність порушень законодавства: укладення з учасником, який став переможцем процедури закупівлі, договору про закупівлю, умови якого не відповідають вимогам тендерної документації та/або тендерної пропозиції переможця процедури закупівлі.

Інформація про закупівлю: ДК 021:2015: 45450000-6 — Інші завершальні будівельні роботи
Оголошення № [UA-2020-08-26-006115-a](#)

Предмет закупівлі:

«За результатами моніторингу встановлено, що п. 3 розділу 6 тендерної документації «Результати торгів та укладання договору про закупівлю» Замовником вказано, що зазначений проект договору не є остаточними і вичерпними, і може бути доповнений і скоригований під час укладання договору з учасником-переможцем торгів в залежності

від специфіки предмету закупівлі, характеру, інших умов конкретного договору, тоді як встановлення у тендерній документації умови щодо можливості корегування умов договору суперечить вимогам частини шостої статті 33 Закону та частини четвертої статті 41 Закону.»

Висновок про наявність або відсутність порушень законодавства: тендерна документація складена замовником з порушенням вимог частини 6 статті 33 Закону та частини 4 статті 41 Закону.

Коментар редакції:

Частиною 4 статті 41 Закону передбачена загальна норма, відповідно до якої **умови договору про закупівлю не повинні відрізнятися від змісту тендерної пропозиції / пропозиції** за результатами електронного аукціону (у тому числі ціни за одиницю товару) переможця процедури закупівлі / спрощеної закупівлі або узгодженої ціни пропозиції учасника у разі застосування переговорної процедури, крім випадків визначення грошового еквівалента зобов'язання в іноземній валюті та/або випадків перерахунку ціни за результатами електронного аукціону в бік зменшення ціни тендерної пропозиції / пропозиції учасника без зменшення обсягів закупівлі.

Звертаємо увагу, що на відміну від Закону в попередній редакції, дана норма містить уточнення в частині переговорної процедури закупівлі, доповнена положеннями, пов'язаними із впровадженням спрощених закупівель, а також двома винятками, за яких допускаються відмінності між ціною тендерної пропозиції / пропозиції та ціною.

Ба більше, **договір про закупівлю** з учасником, який визнаний переможцем, **укладається** замовником **відповідно до вимог тендерної документації та пропозиції учасника-переможця** (частина 6 статті 33 Закону).

Ураховуючи викладене, у разі визначення замовником переможця за результатами розгляду та оцінки тендерної пропозиції, яка визнана найбільш економічно вигідною, та якому замовник повідомив про намір укласти договір, між ними укладається договір про закупівлю саме **відповідно до вимог тендерної документації та пропозиції учасника-переможця**.

Отже, встановлення в тендерній документації умови щодо можливості коригування та доповнення умов договору під час його укладання з переможцем торгів суперечить вимогам частини 6 статті 33 та частини 4 статті 41 Закону.

Важливо!

1. Відповідно до частини 1 статті 43 Закону **договір про закупівлю є нікчемним у разі його укладення з порушенням вимог частини 4 статті 41 Закону**, тобто коли умови договору про закупівлю відрізняються від змісту тендерної пропозиції за результатами аукціону та вимог тендерної документації.

2. Укладення з учасником, який став переможцем процедури закупівлі, договору про закупівлю, умови якого не відповідають вимогам тендерної документації та/або тендерної пропозиції переможця процедури закупівлі, тягнуть за собою накладення штрафу на службових (посадових) осіб, уповноважену особу замовника від тисячі п'ятсот до трьох тисяч неоподатковуваних мінімумів доходів громадян.

Детальніше читайте на порталі RADNUK.COM.UA у статті «Проект договору не є остаточним і вичерпним». Чи можливо таке за новим Законом?» за [посиланням](#).

Інформація про закупівлю: ДК 021:2015: 55520000-1 — Кейтерингові послуги
Оголошення № [UA-2020-08-04-003470-a](#)

Складові договору про закупівлю

Предмет закупівлі:

«За результатами моніторингу встановлено, що Замовником в «Проекті договору» не зазначено обов'язковий порядок змін його умов, чим порушено вимоги пункту 8 частини другої статті 22 Закону».

Висновок про наявність або відсутність порушень законодавства: за результатами аналізу питання відповідності вимог тендерної документації вимогам Закону встановлено порушення пункту 8 частини 2 статті 22 Закону.

Коментар редакції:

Відповідно до вимог пункту 31 частини 1 статті 1 Закону тендерна документація розробляється та затверджується замовником і повинна містити перелік складових, визначених частиною 2 статті 22 Закону. Так, тендерна документація повинна містити, зокрема, проект договору про закупівлю з **обов'язковим зазначенням порядку змін його умов**.

Важливо!

Порушення законодавства про закупівлі в частині складання тендерної документації не відповідно до вимог Закону тягне за собою накладення штрафу на службових (посадових), уповноважених осіб замовника у розмірі ста неоподатковуваних мінімумів доходів громадян.

Інформація про закупівлю: ДК 021:2015:09320000-8: Пара, гаряча вода та пов'язана продукція

Оголошення № [UA-2020-08-11-005074-a](#)

Строк оприлюднення договору про закупівлю збільшено

Предмет закупівлі:

«За результатами моніторингу встановлено, що між Замовником та Приватним підприємством «У» укладено Договір. Разом з тим, Замовник не оприлюднив Додатки до Договору, а саме: Додаток 1 «Умови припинення подачі теплової енергії», Додаток 2 «Акт розмежування меж балансової належності тепломереж та експлуатаційної відповідальності сторін», Додаток 3 «Температурний графік» про які зазначено у розділі 12 «Додатки до договору», чим порушив вимоги частини першої статті 10 Закону».

Висновок про наявність або відсутність порушень законодавства: за результатами аналізу питання оприлюднення інформації про закупівлю встановлено порушення вимог частини 1 статті 10 Закону.

Коментар редакції:

Абзацом 10 частини 1 статті 10 Закону визначено, що **замовник** самостійно та безоплатно через авторизовані електронні майданчики **оприлюднює** в електронній системі закупівель у порядку, встановленому Уповноваженим органом та цим Законом, інформацію про закупівлю, а саме: **договір про закупівлю та всі додатки до нього — протягом трьох робочих днів з дня його укладення.**

Зауважимо, що сама стаття 14 Закону, яка визначає порядок здійснення спрощених закупівель, не передбачає оприлюднення договору про закупівлю разом з усіма додатками. При цьому ця норма поширюється також у разі проведення спрощеної закупівлі, оскільки такий обов'язок замовника прямо передбачений статтею 10 Закону.

Важливо!

Строк оприлюднення **договору про закупівлю з усіма додатками, які є невід'ємною його частиною**, збільшено порівняно з Законом у попередній редакції.

Строки проведення закупівель (як процедур, так і спрощених) на ProZorro адаптовано відповідно до Цивільного кодексу України. Отже, перебіг строку, який починається «з дня» (як у нашому випадкові), слід рахувати відповідно до статті 253 ЦК України, тобто з дня, наступного за днем відповідної події, з якою пов'язано перебіг строку.

Порушення законодавства про закупівлі в частині неоприлюднення або порушення



строків оприлюднення інформації про закупівлю тягнуть за собою накладення штрафу на службових (посадових), уповноважених осіб замовника в розмірі ста неоподатковуваних мінімумів доходів громадян.

Про особливості розрахунку строків читайте на порталі RADNUK.COM.UA у статті «Добра ложка до обіду», або Кому яка користь з того, що в PROZORRO навчилися рахувати строки» за [посиланням](#).

Додатково роздрукуйте для себе зручну таблицю щодо строків, що розміщена на порталі RADNUK.COM.UA у статті «Шпаргалка щодо строків, які збільшено. Не плутайте строки нової редакції Закону з попередньою» за [посиланням](#).