

# Відмінність укладеного договору від проєкту договору



*На основі Постанови Верховного Суду України від 25 червня 2019 року у справі № 914/1423/18*

Відповідно до частини 2 статті 32 Закону України «Про публічні закупівлі» замовник укладає договір про закупівлю з учасником, який визнаний переможцем торгів протягом строку дії його пропозиції, не пізніше ніж через 20 днів з дня прийняття рішення про намір укласти договір про закупівлю **відповідно до вимог тендерної документації** та пропозиції учасника-переможця.

Яким чином замовник може встановлювати вимоги в тендерній документації для укладення договору про закупівлю, дізнаємося з нижченаведеного рішення.

## Позовні вимоги

У серпні 2018 року переможець торгів звернувся до Господарського суду Львівської області з позовом до замовника про стягнення 1 200 000,00 грн авансового платежу за договором, укладеним за результатами тендеру.

## Позиція відповідача

У відзиві на позовну заяву замовник заперечив проти задоволення позовних вимог і зауважив, що **укладений** між сторонами **договір містить відмінності, не передбачені в проєкті договору** тендерної документації, а саме пункти 2.1, 13.6, 17.4, а тому, на думку відповідача, **договір є нікчемним**, зважаючи на положення абзацу 1 частини 1 статті 37 Закону України «Про публічні закупівлі» та частини 2 статті 215 ЦК України.

## Позиція судів

Аргументуючи судові рішення, місцевий господарський суд, з рішенням якого погодився суд апеляційної інстанції, дійшов висновку, що при укладенні договору **не порушено**

**вимоги частини 4 статті 36** Закону України «Про публічні закупівлі», бо **умови договору щодо ціни робіт не відрізняються від змісту тендерної пропозиції за результатами аукціону**, тому відповідач зобов'язаний надати позивачеві аванс у сумі 1 200 000,00 грн.

Крім цього, у зазначеному проєкті договору про закупівлю відповідно до вимог тендерної документації **передбачено, що цей проєкт не є остаточним і вичерпним та може бути доповнений і скоригований під час укладення договору** з учасником-переможцем торгів залежно від специфіки предмета, характеру та інших умов конкретного договору. Замовник залишає за собою право змінювати основні вимоги до договору у випадку зміни чинного цивільного, господарського законодавства і законодавства щодо закупівель за державні кошти.

Як установили суди попередніх інстанцій, відповідно до пункту 13.6 проєкту договору про закупівлю, наявного в тендерній документації, замовник надає підрядникові на 2018 рік аванс для придбання і постачання необхідних для виконання матеріалів, конструкцій, виробів у розмірі 30 % їхньої вартості \_\_\_\_\_ (цей пункт погоджують під час укладення договору) строком на три місяці.

Таким чином, замовник був обізнаний та погодився з тим, що зміст пункту 13.6 проєкту договору про закупівлю, наявного в тендерній документації, погоджують під час укладення договору.

Беручи до уваги наведені обставини, суди попередніх інстанцій дійшли правильного висновку, що сторони при укладенні договору не порушили положень частини 4 статті 36 Закону України «Про публічні закупівлі», адже його умови не відрізняються від змісту тендерної пропозиції, тому наведені в касаційній скарзі доводи про нікчемність договору є безпідставними.

## Висновки

Зміст укладеного договору про закупівлю може відрізнитися від змісту проєкту договору за умови встановлення відповідних вимог у тендерній документації, однак з дотриманням вимог статей 32 та 36 Закону, згідно з якими договір про закупівлю укладають відповідно до вимог тендерної документації замовника й тендерної пропозиції переможця за ціною, що склалася за результатами аукціону.

Вимоги частини 4 статті 36 Закону України «Про публічні закупівлі» стосуються умов договору щодо ціни предмета закупівлі, яка не повинна відрізнитися від змісту тендерної пропозиції за результатами аукціону.

Проєкт договору про закупівлю й тендерна документація можуть передбачати умову, що цей проєкт не є остаточним і вичерпним та може бути доповнений і скоригований під час укладення договору.