

Щодо оновленої пропозиції та зменшення ціни

Доброго дня! Ми часто стикаємося з такою ситуацією: під час проведення допорогової процедури закупівлі із застосуванням електронної системи в результаті аукціону виграє певний учасник з найнижчою ціною. Після того, як система визнала його переможцем за результатами аукціону, замовник приступає до розгляду документів.

Переможець за результатами аукціону завантажує в систему свою пропозицію, і сума пропозиції буває меншою на декілька копійок або одну чи дві гривні від тієї, з якою він виграв. Чи може замовник укласти договір з переможцем на меншу суму, ніж за результатами аукціону? І чи є таким самим алгоритм дій замовника в разі проведення відкритих торгів? Дякую.

Добрий день! Відповідно до п. 9.4 Порядку здійснення допорогових закупівель, затвердженого наказом ДП «Зовнішторгвидав України» від 13.04.2016 № 35 (далі — Наказ № 35), договір між замовником та переможцем має бути підписаний на суму, що не перевищує ціну останньої пропозиції, поданої переможцем аукціону. При цьому наказ № 35 не є нормативно-правовим актом, обов'язковим для виконання, а питання допорогових закупівель Закон України «Про публічні закупівлі» (далі – Закон, Закон про публічні закупівлі) не регулює.

Тобто, з одного боку, заборона укласти договір за ціною нижчою, ніж ціна останньої пропозиції переможця, у законодавстві відсутня, але з іншого боку, таку можливість технічно не реалізовано на електронних майданчиках.

Тому рекомендуємо укладати договір за результатами допорогової закупівлі за ціною останньої пропозиції переможця, а потім зменшувати ціну договору у результаті укладення додаткової угоди про внесення відповідних змін у порядку, передбаченому самим договором. Щодо відкритих торгів. Відповідно до ч. 4 ст. 36 Закону про публічні закупівлі умови договору про закупівлю не повинні відрізнятися від змісту тендерної пропозиції за результатами аукціону (у тому числі ціни за одиницю товару) переможця процедури закупівлі або ціни пропозиції учасника в разі застосування переговорної процедури. Істотні умови договору про закупівлю не можуть змінюватися після його підписання до виконання зобов'язань сторонами в повному обсязі, крім випадків, передбачених ч. 4 ст. 36 Закону. Відповідно до ст. 180 Господарського кодексу України до істотних умов договору відносяться: ціна, предмет та строки дії договору. Згідно зі ст. 37 Закону, договір, укладений з порушенням вимог ч. 4 ст. 36 Закону, є нікчемним. Таким чином, за результатами відкритих торгів договір укладають на суму останньої пропозиції переможця, яку він надав під час аукціону.

Якщо переможець на вимогу тендерної документації завантажив у систему пропозицію на

суму, яка відрізняється від результатів аукціону, то замовник, якщо це передбачено умовами тендерної документації, може звернутися до такого учасника з проханням завантажити скореговану пропозицію або відхиляє тендерну пропозицію переможця, оскільки переможець такими своїми діями фактично відмовляється від укладення договору про закупівлю.

Коли є потреба у зменшенні ціни договору про закупівлю, то необхідно укласти договір за ціною, яку переможець надав за результатами аукціону, а потім внести зміни до договору на підставі, наприклад, пунктів 1 або 5 ч. 4 ст. 36 Закону.