

Зазначення в проєкті договору про закупівлю умови щодо його доповнення та коригування під час укладення: практика ДАСУ

Відповідно до пункту 8 частини 2 статті 22 [Закону України «Про публічні закупівлі»](#) (далі — Закон) у тендерній документації зазначаються такі відомості, як проєкт договору про закупівлю з обов'язковим зазначенням порядку змін його умов.

Згідно з частиною 4 статті 41 Закону 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.

Із зазначених норм можна зробити висновок: умови договору про закупівлю при підписанні між замовником та учасником не можуть відрізнятися від тих, які були визначені у проєкті договору про закупівлю, крім випадків, визначених у частині 4 статті 41 Закону.

Відповідно, замовники не можуть встановлювати в тендерній документації умови щодо можливості доповнення та коригування проєкту договору про закупівлю, крім випадків, зазначених у Законі.

На порталі RADNUK.COM.UA неодноразово розглядалися питання щодо проєкту договору про закупівлю, зокрема у статтях [«Проєкт договору про закупівлю: чи обов'язково включати перелік випадків змін його умов?»](#), [«Проєкт договору містить вибіркові випадки внесення змін до істотних умов. Правильно чи ні?»](#).

Водночас замовники в тендерній документації досі встановлюють умови щодо можливості змін проєкту договору про закупівлю під час його підписання з переможцем процедури закупівлі / спрощеної закупівлі. Як до цього ставиться Державна аудиторська служба України (далі — ДАСУ), розглянемо далі.

Практика ДАСУ

Приклад 1. Моніторинг: UA-M-2021-10-01-000016, оголошення №

При повному або частковому копіюванні чи цитуванні будь-якої інформації з порталу "Радник у сфері публічних закупівель" ви зобов'язані вказувати джерело інформації (ст. 176 ККУ). Джерело: https://radnuk.com.ua/praktyka_zakupivel/monitoring-zakupivel/zaznachennia-v-proiekti-dohovoru-pro-zakupivliu-umovy-shchodo-joho-dopovnennia-ta-koryhuva-nia-pid-chas-ukladennia-praktyka-dasu/

[UA-2021-07-28-001393-a.](#)

Умови тендерної документації: проєкт договору про закупівлю складено замовником з урахуванням особливостей предмета закупівлі. Зазначений **проєкт договору про закупівлю не є остаточним і вичерпним, і може бути доповнений і скоригований під час укладання договору про закупівлю** з учасником — переможцем торгів залежно від специфіки предмета закупівлі та інших умов.

Замовник залишає за собою право змінювати проєкт договору про закупівлю у випадку зміни чинного цивільного, господарського і закупівельного законодавства.

За результатами моніторингу процедури закупівлі встановлено: пунктом 3 розділу 6 «Результати торгів та укладання договору про закупівлю» тендерної документації передбачено, що «Зазначений проєкт договору про закупівлю не є остаточними і вичерпними, і може бути доповнений і скоригований під час укладання договору про закупівлю з учасником — переможцем торгів залежно від специфіки предмета закупівлі, характеру, інших умов конкретного договору про закупівлю».

Проте відповідно до частини 6 статті 33 Закону замовник укладає договір про закупівлю з учасником, який визначений переможцем торгів, відповідно до вимог тендерної документації та пропозиції учасника-переможця.

Згідно з частиною 4 статті 41 Закону 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.

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

Приклад 2. Моніторинг: [UA-M-2021-09-29-000023](#), оголошення № [UA-2021-06-01-002982-b.](#)

Умови тендерної документації: вищезазначені умови проєкту договору про закупівлю не є остаточними і вичерпними, і можуть бути доповнені і скориговані під час укладання договору про закупівлю з учасником — переможцем торгів.

За результатами моніторингу процедури закупівлі встановлено: *відповідно до пункту 13.1 проєкту договору про закупівлю Додаток 2 «Технічні вимоги / завдання» є невід'ємною частиною цього договору про закупівлю.*

Водночас у Додатку 2 до проєкту договору про закупівлю «Технічні вимоги / завдання» замовником зазначено, що умови проєкту договору про закупівлю не є остаточними і вичерпними, і можуть бути доповнені і скориговані під час укладання договору з учасником — переможцем торгів.

Однак за нормою частини 6 статті 33 Закону замовник укладає договір про закупівлю з учасником, який визнаний переможцем процедури закупівлі, 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 тендерної пропозиції переможця процедури закупівлі. У випадку обґрунтованої необхідності строк для укладання договору може бути продовжений до 60 днів.

Таким чином, встановлення замовником у тендерній документації умови щодо можливості доповнення і коригування умов договору під час укладання договору з учасником — переможцем торгів суперечить вимогам частини 6 статті 33 Закону та частини 4 статті 41 Закону.

Коментар: як бачимо, зазначення в тендерній документації можливості змінювати проєкт договору про закупівлю при підписанні з переможцем процедури закупівлі / спрощеної закупівлі, шляхом його доповнення та корегування, суперечить частині 6 статті 33 Закону та частині 4 статті 41 Закону. Зазначеної позиції дотримується ДАСУ.

Отже, замовники при складенні тендерної документації повинні керуватися вищевказаними статтями Закону та не встановлювати в тендерній документації умов, за яких проєкт договору про закупівлю може бути змінений при підписанні з переможцем процедури закупівлі.

Більше щодо договору про закупівлю читайте на порталі RADNUK.COM.UA у статтях:

[«Підготовка проєкту договору про закупівлю електричної енергії споживачу»;](#)

[«Проєкт договору про закупівлю: чи обов'язково включати перелік випадків змін його умов?»;](#)

[«Оприлюднення договорів про закупівлі на вебпорталі використання публічних коштів \(E-Data / Spending\)».](#)