



**ДЕРЖАВНЕ АГЕНТСТВО АВТОМОБІЛЬНИХ ДОРІГ УКРАЇНИ
(УКРАВТОДОР)**

СЛУЖБА АВТОМОБІЛЬНИХ ДОРІГ У ЧЕРКАСЬКІЙ ОБЛАСТІ

бул. Шевченка, 389 м. Черкаси, 18006 тел. (0472) 71-45-43, факс.(0472) 71-45-34

E-mail: doroga_cherkassy@ukr.net код ЄДРПОУ 05422303

13.04.2020 № 900/08

На _____ від _____

**Міністерство розвитку економіки, торгівлі
та сільського господарства України**

01008, Україна, м. Київ, вулиця М. Грушевського, 12/2

Щодо змін умов договору

За результатами процедури закупівлі укладено договір на капітальний ремонт автомобільної дороги державного значення. У відповідності до ч.4 ст.36 Закону України «Про публічні закупівлі» (далі-Закон), умови вказаного договору не відрізняються від змісту тендерної пропозиції за результатами проведеного аукціону.

Виходячи зі змісту статті 19 Закону, звіт про результати проведення процедури закупівлі є підсумковим документом, який фіксує завершення процедури закупівлі та містить інформацію щодо дати укладення договору про закупівлю. В подальшому, договірні взаємовідносини між сторонами здійснюються у відповідності до цивільного та господарського законодавства. Що, зокрема підтверджується також умовою ст.18 Закону, згідно якої, скарги щодо укладених договорів про закупівлю розглядаються в судовому порядку. Крім того, Законом та Примірним положенням про тендерний комітет або уповноважену особу (осіб) затверджено наказом Мінекономрозвитку України від 30.03.2016 № 557 не передбачено повноважень щодо прийняття рішення тендерним комітетом стосовно виконання зобов'язань за договором про закупівлю.

Таким чином в розумінні Закону, процедура закупівлі завершується оприлюдненням звіту про результати її проведення, а не оприлюдненням звіту про виконання договору про закупівлю.

Згідно з ч. 1 ст. 36 Закону «Про публічні закупівлі» договір про закупівлю укладається відповідно до норм Цивільного кодексу України та Господарського кодексу України з урахуванням особливостей, визначених цим Законом. Згідно статті 638 Цивільного Кодексу України договір є укладеним, якщо сторони в належній формі досягли згоди з усіх істотних умов договору. Частиною 5 статті 318 Господарського кодексу України передбачено, що договір підряду на капітальне будівництво повинен передбачати: найменування сторін, якими за таким видом договору є підрядник та замовник, предмет договору (найменування об'єкту, обсяги і види робіт, передбачених проектом); строки початку і завершення будівництва, виконання робіт; вартість та порядок фінансування будівництва об'єкта (робіт).

Крім того, правовідносини в сфері капітального будівництва регулюються Постановою Кабінету Міністрів України № 668 від 01.08.2005 «Про затвердження Загальних умов укладення та виконання договорів підряду в капітальному будівництві» (далі- Загальні умови). Абзацем 9 пункту 30 Загальних умов передбачено право Підрядника ініціювати внесення змін у договір підряду. Згідно пункту 98 Загальних умов, у договорі підряду сторони можуть

передбачати надання замовником авансу з визначенням порядку його використання. Пунктом 117 Загальних умов передбачено, що внесення змін у договір підряду чи його розірвання допускається тільки за згодою сторін, якщо інше не встановлено договором підряду або законом. Внесення змін у договір підряду оформлюється додатковою угодою, про що робиться застереження у договорі підряду.

На виконання Постанови Кабінету Міністрів України від 04.12.2019 №1070 «Деякі питання здійснення розпорядниками (одержувачами) бюджетних коштів попередньої оплати товарів, робіт і послуг, що закуповуються за бюджетні кошти», Порядку спрямування коштів державного дорожнього фонду, затвердженого постановою Кабінету Міністрів України від 27.12.2001 року №1764, головним розпорядником видано наказ, яким визначено порядок надання попередньої оплати службами автомобільних доріг в областях, як одержувачами бюджетних коштів, передбачених у 2020 році за бюджетною програмою 3111020 «Розвиток мережі та утримання автомобільних доріг загального користування державного значення».

Постановою Кабінету Міністрів від 01.04.2020 р. №254 «Про затвердження Умов залучення кредитних коштів та надання державних гарантій у 2020 році для забезпечення виконання боргових зобов'язань за запозиченнями Державного агентства автомобільних доріг і переліку об'єктів будівництва, реконструкції, капітального та поточного середнього ремонту автомобільних доріг загального користування державного значення у 2020 році та обсягів бюджетних коштів для їх фінансування за рахунок запозичень, залучених під державні гарантії» (далі- Постанова 254), затверджено (в тому числі) перелік об'єктів капітального ремонту, до якого входить у т.ч. ділянка автомобільної дороги згідно укладеного договору.

Водночас, Законом України «Про внесення змін до Закону України «Про Державний бюджет України на 2020 рік» від 13.04.2020 року №553-IX, з метою передбачення фінансових ресурсів у державному бюджеті на 2020 рік для вжиття ефективних заходів з нейтралізації негативних наслідків поширення гострої респіраторної хвороби COVID-19, спричиненої коронавірусом SARS-CoV-2, та підтримки економічної активності в країні прийнято не змінювати показники видатків за бюджетною програмою «Розвиток мережі та утримання автомобільних доріг загального користування державного значення» (код 3111020).

Враховуючи складну та напружену економічну ситуацію, що склалась в державі в поточному році (в період після укладання Договору), надання авансу для закупівлі матеріалів вітчизняних виробників, буде вкрай необхідним кроком для забезпечення виконання робіт з капітального ремонту об'єкту протягом будівельного сезону 2020 року.

Таким чином, постала необхідність внести зміни до договору передбачивши можливість здійснення попередньої оплати.

При цьому, просимо врахувати, що вимогами Закону України «Про публічні закупівлі» (ст.36) встановлено обмеження щодо внесення змін до договору про закупівлю виключно в частині зміни його істотних умов. Разом з тим, відповідно до ч.2 ст.638 Цивільного кодексу України, істотними умовами договору є умови про предмет договору, умови, що визначені законом як істотні або є необхідними для договорів даного виду, а також усі ті умови, щодо яких за заявою хоча б однієї із сторін має бути досягнуто згоди. Вказане повністю узгоджується з вимогами ч.2 ст.180 Господарського кодексу України та п.3 Загальних умов, якими передбачено, що істотними умовами договору є визнані істотними за законом і необхідні для договорів підряду в капітальному будівництві, а також умови, щодо яких на вимогу однієї із сторін досягнуто згоди. Звертаємо Вашу увагу, що умова щодо можливості попередньої оплати не визначена як істотна жодним чинним законом, а її необхідність для договорів підряду в капітальному будівництві не передбачена жодним чинним нормативно-правовим актом. Враховуючи вищезазначене, умова щодо можливості попередньої оплати не є істотною умовою договору про закупівлю, а тому користуючись наданим п.98 Загальних умов правом, підрядник просить внести відповідні зміни до договору на капітальний ремонт автомобільної дороги державного значення.

Одночасно вважаємо за необхідне зазначити, що ч.1 ст.651 Цивільного кодексу України передбачає можливість внесення змін до договору за згодою сторін, якщо інше не встановлено договором або законом. При цьому, ні умовами укладеного договору, ні вимогами чинного законодавства не встановлено обмежень, про які йдеться у вказаній статті ЦК України. Частина 1 ст.627 ЦК України передбачає, що відповідно до ст.6 цього Кодексу сторони є вільними в укладенні договору, виборі контрагента та визначенні умов договору з урахуванням вимог цього Кодексу, інших актів цивільного законодавства, звичаїв ділового обороту, вимог розумності та справедливості. Свобода договору проявляється у т.ч. у можливості, наданій сторонам, визначати умови такого договору. Крім того, свобода договору визнається однією із основних засад цивільного законодавства України (п.3 ст.3 ЦК України). При цьому, єдиним обмеженням щодо свободи визначення сторонами умов договору, є обов'язкове дотримання вимог нормативно-правових актів. Проте, як вже зазначалося вище, умова щодо можливості здійснення попередньої оплати не є істотною умовою договору підряду, а тому до неї не можуть бути застосовані обмеження, передбачені ст.36 Закону України «Про публічні закупівлі».

Просимо надати роз'яснення, щодо можливості внесення змін до договору після завершення процедури закупівлі в частині здійснення попередньої оплати.

**Заступник начальника з
фінансово-економічних питань**



Д.В. Труденко

(0472)71-45-38
Кучеренко О.В.