

ARZINGER

A photograph showing a close-up of hands in business attire writing on documents and using a pen. A clipboard and a laptop are also visible on the desk.

Legal Alert

Публічні закупівлі

**НОВИЙ ЗАКОН УКРАЇНИ
«ПРО ПУБЛІЧНІ ЗАКУПІВЛІ»:**
як зміняться правила вже
незабаром?

Зміст

ТОП ЗМІН	1
ПЕРЕДУМОВИ ТА ПЕРЕХІДНИЙ ПЕРІОД	2
ОНОВЛЕНІ ПОНЯТТЯ	5
ПРИНЦИПИ ПУБЛІЧНИХ ЗАКУПІВЕЛЬ	7
СУБ'ЄКТИ У СФЕРІ ПУБЛІЧНИХ ЗАКУПІВЕЛЬ	8
НОВІ ПОВНОВАЖЕННЯ ДЕРЖАВНИХ ОРГАНІВ У СФЕРІ ПУБЛІЧНИХ ЗАКУПІВЕЛЬ	10
ОНОВЛЕНІ ПОРОГИ	11
ПЛАНУВАННЯ ЗАКУПІВЕЛЬ	13
ОНОВЛЕНІ СПОСОБИ (ПРОЦЕДУРИ) ЗДІЙСНЕННЯ ЗАКУПІВЕЛЬ	18
ВІДНОСИНИ СУБПІДРЯДУ / СПІВВИКОНАННЯ	25
КВАЛІФІКАЦІЙНІ КРИТЕРІЇ	27
ПІДСТАВИ ДЛЯ ВІДМОВИ В УЧАСТІ У ПРОЦЕДУРІ ЗАКУПІВЛІ	28
ТЕНДЕРНА ДОКУМЕНТАЦІЯ ТА ОЦІНКА ТЕНДЕРНИХ ПРОПОЗИЦІЙ	29
ДОГОВІР ПРО ЗАКУПІВЛЮ (ПУБЛІЧНИЙ ДОГОВІР)	32

Застереження

Це видання не є юридичною консультацією і має на меті дати загальну інформацію про зміни в законодавстві України. Щоб уникнути ризиків, перед прийняттям будь-яких рішень, що стосуються інформації у цьому виданні, потрібно звернутися за кваліфікованою юридичною допомогою.

ТОП ЗМІН

- 1. УКРАЇНА ПЕРЕХОДИТЬ НА НОВУ МОДЕЛЬ ПУБЛІЧНИХ ЗАКУПІВЕЛЬ**, гармонізовану з правом Європейського Союзу. Новий Закон України «Про публічні закупівлі» повністю оновлює рамку закупівельного законодавства та сприяє євроінтеграційним процесам України, паралельно розширюючи інструменти взаємодії між замовниками і бізнесом.
- 2. ЗМІНЮЮТЬСЯ ВАРТІСНІ ПОРОГИ ЗАКУПІВЕЛЬ** – переглянуто їх межі, а також здійснено перехід з гривні на євро при обрахунку меж вартісних порогів.
- 3. РОЗШИРЮЄТЬСЯ ПЕРЕЛІК СПОСОБІВ (ПРОЦЕДУР) ЗАКУПІВЕЛЬ та ОНОВЛЮЮТЬСЯ ПІДХОДИ** до наявних способів (процедур) закупівель, що забезпечить більшу гнучкість під час проведення закупівель.
- 4. РОЗШИРЮЮТЬСЯ МОЖЛИВОСТІ ДЛЯ СПІЛЬНОЇ УЧАСТІ БІЗНЕСУ У ЗАКУПІВЛЯХ** – новий Закон легалізує нові форми співпраці між учасниками, зокрема участь об'єднань суб'єктів на підставі договору про спільну діяльність.
- 5. ПОСИЛЮЄТЬСЯ ПРОФЕСІОНАЛІЗАЦІЯ ЗАКУПІВЕЛЬНОЇ ДІЯЛЬНОСТІ** – новий Закон закріпив для замовників нову можливість залучати уповноважених осіб на умовах аутсорсингу, а до уповноважених осіб встановлюються нові вимоги щодо професійної підготовки та дотримання етичних стандартів.
- 6. ВСТАНОВЛЮЮТЬСЯ КОМПЛАЄНС-ЗОБОВ'ЯЗАННЯ ДЛЯ УЧАСНИКІВ У СФЕРІ ЗАКУПІВЕЛЬ**, які будуть конкретизовані у правилах етики, які має затвердити Мінекономіки.
- 7. ЗАКУПІВЛІ СТАЮТЬ БІЛЬШ ГНУЧКИМИ** – передбачена можливість надавати альтернативні тендерні пропозиції в окремих випадках, а також здійснювати закупівлю за змішаним предметом закупівлі.
- 8. СУТТЄВО ПЕРЕГЛЯДАЮТЬСЯ ПІДХОДИ У ЧАСТИНІ ОЦІНКИ ТЕНДЕРНИХ ПРОПОЗИЦІЙ** – новий Закон розширює кваліфікаційні можливості замовників, оновлює підстави для відмови в участі у закупівлях та поступово переходить від оцінки виключно за ціною до концепції нецінових критеріїв.
- 9. ОНОВЛЮЄТЬСЯ ДОГОВІРНЕ РЕГУЛЮВАННЯ** – закріплено право КМУ затверджувати типовий публічний договір для конкретного предмета закупівлі, а також можливість укладати договір про закупівлю (публічний договір) у електронній формі. Окрім того, встановлено новий підхід до встановлення розміру забезпечення виконання договору про закупівлю (публічного договору), нові випадки зміни умов договору про закупівлю (публічного договору) та дострокового розірвання договору про закупівлю (публічного договору).
- 10. ЛОКАЛІЗАЦІЯ** – новий Закон визначає ступінь локалізації у виробничій собівартості, посилює правила контролю за дотриманням вимог щодо ступеня локалізації, а також збільшує мінімальний поріг застосування ступеня локалізації.

Новий Закон України «Про публічні закупівлі»: як зміняться правила вже незабаром?

ПЕРЕДУМОВИ ТА ПЕРЕХІДНИЙ ПЕРІОД

27 травня 2026 року Верховна Рада України прийняла Закон України «Про публічні закупівлі» ([законопроект № 11520](#)) (далі – **новий Закон**), який фактично формує нову модель регулювання публічних закупівель в Україні.

Такий крок не обмежується вдосконаленням окремих процедур, а передбачає комплексне оновлення підходів до планування закупівель, проведення процедур, оцінки тендерних пропозицій, укладення та виконання договорів про закупівлю.

Новий Закон є одним із ключових євроінтеграційних актів, прийнятих на виконання зобов'язань України в межах Плану України (Ukraine Facility Plan), та забезпечує подальшу імплементацію положень Директиви 2014/24/ЄС про публічні закупівлі. Його ухвалення є одним із структурних елементів реформи системи публічних закупівель, необхідної для відновлення України та інтеграції до внутрішнього ринку Європейського Союзу, а також вимогою Світового банку для отримання фінансування.

Разом із тим було б помилково розглядати новий Закон виключно як виконання міжнародних зобов'язань. Практика застосування поточного законодавства у сфері публічних закупівель протягом останніх років продемонструвала низку системних проблем, серед яких надмірна формалізація процедур, обмежене використання переговорних механізмів, складність закупівлі інноваційних рішень, недостатня гнучкість договірної регулювання та переважна орієнтація на критерій найнижчої ціни. Саме тому новий Закон спрямований не лише на гармонізацію із законодавством Європейського Союзу, а й на перегляд самої філософії публічних закупівель.

У наступних розділах ми розглянемо основні новели нового Закону та проаналізуємо їхній практичний вплив на діяльність замовників і учасників процедур закупівель.

Набрання новим Законом чинності та перехідний період

Новий Закон України «Про публічні закупівлі» **набирав чинності 24.06.2026 р.**, та **вводиться в дію 24.03.2027 р.**, за окремими винятками, зокрема:

ВИНЯТОК	ВВЕДЕННЯ В ДІЮ
Можливість один раз на 90 днів ¹ (з моменту підписання договору про закупівлю або внесення змін до такого договору) пропорційно збільшувати ціну за одиницю товару до 10%, якщо (1) є коливання цін на такому ринку; та (2) таке збільшення не призводить до збільшення загальної суми договору.	З 24.06.2026 р.
Знижений ступінь локалізації до 40% для вітчизняної техніки і обладнання для агропромислового комплексу ² (до набрання чинності новим Законом ступінь локалізації становив 60%)	
Оновлені вимоги щодо визначення ступеня локалізації	З 24.08.2026 р.
Закупівлі за зарезервованими контрактами	З дня набрання чинності окремого закону, який врегулює питання, пов'язані з укладенням зарезервованих контрактів

Попри дев'ятимісячний перехідний період, повноцінне функціонування нового Закону залежатиме не лише від введення його в дію. Для належного функціонування нового Закону Кабінет Міністрів України (далі – **КМУ**) та Міністерство економіки, довкілля та сільського господарства України (далі – **Мінекономіки**) повинні ухвалити низку підзаконних нормативно-правових актів, без яких застосування окремих положень Закону буде фактично неможливим. Зокрема, очікується

1. Обмеження щодо строків не стосується випадків зміни умов договору про закупівлю бензину та дизельного пального, природного газу та електричної енергії.
2. У розумінні Закону України «Про стимулювання розвитку вітчизняного машинобудування для агропромислового комплексу».

затвердження нових Особливостей проведення публічних закупівель на період воєнного стану (у разі актуальності); правил етики поведінки суб'єктів сфери закупівель; примірних форм публічних договорів, що укладаються у формі електронного документа; типової форми договору про надання послуг з організації та проведення закупівель із суб'єктом господарювання. Ці та низка інших підзаконних актів визначають процедурні аспекти закупівельної діяльності. Крім нормативного забезпечення, в електронній системі закупівель мають бути реалізовані нові технічні інструменти.

На нашу думку, саме швидкість і якість прийняття підзаконних актів та технічна готовність електронної системи закупівель значною мірою визначатимуть, наскільки своєчасним та безболісним буде перехід до нового Закону.

Закон передбачає низку перехідних положень, покликаних забезпечити безперервність закупівельного процесу та уникнути необхідності переглядати вже розпочаті процедури.

Зокрема:

- Публічні закупівлі, розпочаті до введення в дію нового Закону, **завершуються в порядку, що діяв до введення його в дію;**
- До затвердження Урядом методики визначення очікуваної вартості предмета закупівлі, **замовники визначатимуть очікувану вартість предмета закупівлі самостійно з урахуванням принципів здійснення закупівель** *(Принагідно звертаємо увагу, що чинна методика визначення очікуваної вартості є примірною, має рекомендаційний характер та затверджується Мінекономіки. Натомість, новий Закон передбачає обов'язковий характер методики визначення очікуваної вартості, яка затверджуватиметься КМУ);*
- Договори про закупівлю, укладені до введення в дію нового Закону, **продовжуються виконуватися в повному обсязі до закінчення строку, на який вони були укладені.** При цьому, як виконання, та і внесення змін до їх умов має здійснюватися відповідно до законодавства, яке діяло до нового Закону.

Додатково, **до 31 грудня 2027 року** дія нового Закону **не поширюється** на випадки, **якщо:**

- 1.** Закупівлі здійснюються замовниками у сферах нафти і газу (наприклад, розробки родовищ нафти і газу). Перелік таких сфер є вичерпним.

2. Предметом закупівлі є, зокрема:

- a. бланки для офіційних документів (зокрема, паспорти, виборчі бюлетені, марки акцизного податку). Перелік таких товарів і послуг є вичерпним.
- b. товари і послуги, пов'язані з операціями Національного банку України, пов'язаними золотовалютними резервами, валютними інтервенціями;
- c. послуги, необхідні для проведення заходів з фізичної культури і спорту, фізкультурно-спортивної реабілітації на відповідний рік. При цьому, очікувана вартість предмета закупівлі в межах одного заходу не може перевищувати суму 30 тисячам євро;
- d. послуги, необхідні для виконання Фондом гарантування вкладів фізичних осіб своїх функцій та повноважень щодо виведення неплатоспроможних банків з ринку.

Закупівля у таких випадках здійснюється відповідно до профільного законодавства.

ОНОВЛЕНІ ПОНЯТТЯ

Новий Закон закріплює низку нових понять та оновлює деякі наявні терміни, які розкривають сутність нових способів (процедур) закупівель та оновлені підходи до процесів закупівель.

Серед цікавого:

- **ВАРІАНТ** – альтернативна тендерна пропозиція щодо предмета закупівлі, яка може бути подана учасником процедури закупівлі, якщо це передбачено тендерною документацією (про що йдеться нижче);
- **ЗМІШАНИЙ ПРЕДМЕТ ЗАКУПІВЛІ** – предмет закупівлі, що включає одночасно публічну закупівлю товарів та/або послуг, та/або робіт;
- **СПІЛЬНА ЗАКУПІВЛЯ** – спосіб (процедура) проведення закупівлі, за яким замовники об'єднують свої потреби та здійснюють закупівлю в межах однієї конкурентної процедури;

- **ШТУЧНО ЗВУЖЕНА КОНКУРЕНЦІЯ** – закупівля, яка проводиться замовником із наданням переваг певним суб'єктам господарювання або створенням перешкод для участі в закупівлі певних суб'єктів господарювання;
- **ІННОВАЦІЯ** – впровадження нового або значно удосконаленого продукту, послуги або процесу, включаючи, але не обмежуючись цим, виробництво, будівництво або будівельні процеси, новий маркетинговий метод або новий організаційний метод у діловій практиці, організації робочого місця або зовнішніх відносинах, зокрема з метою сприяння вирішенню суспільних викликів;
- **БІБЛІОТЕКА ТОВАРІВ, РОБІТ ТА ПОСЛУГ** – база даних, що містить перелік товарів, робіт та послуг, поданих кандидатами, включених до динамічної системи закупівель із застосуванням електронного маркетплейсу, та формується і ведеться ЦЗО, визначеною КМУ.

У свою чергу, новий Закон вніс зміни до низки вже наявних понять:

- **АВТОМАТИЧНІ ІНДИКАТОРИ РИЗИКІВ** (очікується, що такі індикатори будуть автоматично здійснювати вибір не лише тих публічних закупівель, що містять ознаки порушень законодавства у сфері публічних закупівель, але й тих, що **можуть містити** такі ознаки порушень);
- **ЕЛЕКТРОННА СИСТЕМА ЗАКУПІВЕЛЬ** (очікується, що ЕСЗ також забезпечуватиме створення, розміщення, збереження, захист, відображення, оприлюднення публічних договорів **у формі електронного документа**). Тобто відбувається перехід до цифровізації закупівельного процесу на всіх етапах, замість завантаження pdf файлів;
- **ОБ'ЄДНАННЯ СУБ'ЄКТІВ ГОСПОДАРЮВАННЯ** (розширено перелік форм створення об'єднання суб'єктів господарювання, про що йдеться нижче);
- **КОНКУРЕНТНА ПРОЦЕДУРА ЗАКУПІВЛІ** (додано дві конкурентні процедури – (1) конкурентна процедура з переговорами; та (2) інноваційна партнерство);
- **ПРЕДМЕТ ЗАКУПІВЛІ** (додано можливість одночасно закуповувати товари та/або послуги, та/або роботи);

- **РАМКОВА УГОДА** (можливість укласти не тільки з декількома, але й з одним суб'єктом господарювання, а також розширення предмету рамкової угоди на роботи);
- **СТУПІНЬ ЛОКАЛІЗАЦІЇ ВИРОБНИЦТВА** (уточнено, що такий ступінь визначається у виробничій собівартості, а також застосовується незалежно від того, чи закуповується такий товар як самостійний предмет закупівлі чи у складі робіт або послуг);
- **УПОВНОВАЖЕНА ОСОБА** (розширено коло осіб, хто може бути уповноваженою особою, а саме – особа на підставі договору про надання послуг з організації та проведення закупівель із суб'єктом господарювання).

ПРИНЦИПИ ПУБЛІЧНИХ ЗАКУПІВЕЛЬ

Однією з новел нового Закону є **перегляд принципів**, на яких базується система публічних закупівель.

До нових принципів, якими повинні керуватися всі учасники у сфері публічних закупівель, належать:

1. публічність на всіх етапах закупівель;
2. дотримання зобов'язань у сферах екологічного, соціального та трудового права під час закупівлі та виконання публічного договору.

У той же час, принцип максимальної економії був виключений, що може, серед іншого, пояснюватися загальною трансформацією підходів у сфері закупівель – від виключного пріоритету цінового критерію до визначення найкращого співвідношення між ціною та якістю.

Окремої уваги заслуговує запровадження для суб'єктів у сфері публічних закупівель нового комплаєнс-обов'язку – дотримуватися правил етики поведінки під час здійснення закупівель та участі в них, затверджених Мінекономіки. На сьогодні зміст майбутніх правил етики ще не визначений, тому саме їх затвердження дозволить оцінити практичний обсяг нових комплаєнс-вимог до учасників сфери закупівель.

За порушення правил етики поведінки уповноважені особи, службові (посадові) особи замовників, централізована закупівельна організація (**ЦЗО**) та інші суб'єкти сфери закупівель нестимуть дисциплінарну відповідальність згідно із законом.

СУБ'ЄКТИ У СФЕРІ ПУБЛІЧНИХ ЗАКУПІВЕЛЬ

Новий Закон встановлює нові критерії для **замовників** (юридичних осіб та їх об'єднань).

Так, відповідні юридичні особи та їх об'єднання вважаються замовниками / замовниками конкурсів проектів, якщо вони, серед іншого, відповідають такому критерію, **а саме:**

- фінансуються іншими замовниками більш як на 50 відсотків; **або**
- є особами, на управління якими здійснюють вплив інші замовники; **або**
- є особами, одноосібний виконавчий орган або більшість членів колегіального виконавчого органу якого призначає держава, територіальна громада або інший замовник; **або**
- є особами, більшість членів наглядової ради яких є представниками держави, територіальної громади або іншого замовника.

Таким чином, новий Закон розширює випадки, в яких держава або інші замовники можуть здійснювати вирішальний вплив на діяльність юридичних осіб та їх об'єднань, та, відповідно, відходить від концепції, коли за основу бралось джерело фінансування.

Істотних змін зазнали й підходи до визначення **об'єднання суб'єктів господарювання як учасників закупівель**.

Так, **розширено перелік випадків створення об'єднання суб'єктів господарювання з метою спільної участі у закупівлі, а саме:**

- (1) об'єднання суб'єктів господарювання **на підставі договору про спільну діяльність;**
- (2) об'єднання суб'єктів господарювання **на підставі договору про наміри** (протоколу про наміри або інших документів, що свідчать про наміри) **укласти договір про спільну діяльність з метою участі у конкретній закупівлі);**

Відповідно до чинного законодавства України, договір про спільну діяльність **не передбачає** створення окремої юридичної особи, проте покладає на сторін такого договору інші зобов'язання (зокрема, податкові зобов'язання щодо звітності та обліку).

При цьому, у разі якщо об'єднання суб'єктів господарювання на підставі договору про спільну діяльність бере участі в конкурентній процедурі закупівлі, то таке об'єднання зобов'язане надати інформацію про обсяг залучення кожного учасника договору до виконання публічного договору.

При цьому, участь об'єднання суб'єктів господарювання на підставі договору про спільну діяльність та подальше виконання публічного договору за результатами закупівлі **не вважається антиконкурентними узгодженими діями** (відповідні зміни одночасно внесено до Закону України «Про захист економічної конкуренції»). При цьому, договір про спільну діяльність повинен чітко передбачати мету – участь у конкретній закупівлі та виконання публічного договору за результатами такої закупівлі.

У той же час, учасники об'єднання повинні розмежовувати предмет договору про спільну діяльність та обов'язки сторін такого договору та, відповідно, не встановлювати будь-яких неправомірних дій, які можуть мати негативний вплив на конкуренцію (зокрема, *hardcore restrictions*).

Разом з тим, якщо договір про спільну діяльність буде включати й інші дії (крім участі в закупівлі та виконання договору за її результатами), то предмет такого договору підлягатиме юридичній перевірці.

Таким чином, учасникам таких об'єднань варто приділити особливу увагу договірному оформленню співпраці, розподілу відповідальності між партнерами, порядку виконання закупівельного договору та взаємодії із замовником.



НОВІ ПОВНОВАЖЕННЯ ДЕРЖАВНИХ ОРГАНІВ У СФЕРІ ПУБЛІЧНИХ ЗАКУПІВЕЛЬ

Нові повноваження Мінекономіки

Розроблення та затвердження:

- (1) правил етики поведінки суб'єктів сфери закупівель;
- (2) примірних форм публічних договорів, що укладаються у формі електронного документа;
- (3) примірних ключових показників ефективності закупівельної діяльності замовника та методологічних рекомендацій щодо аналізу ефективності здійснення закупівель;
- (4) типової форми договору про надання послуг з організації та проведення закупівель із суб'єктом господарювання.

Що стосується примірних форм публічних договорів у формі електронного документа, то очікується, що такі договори **укладатимуться шляхом заповнення електронних полів на відміну від завантаження файлів з живими підписами**, як це здійснюється зараз. Разом з тим, надати оцінку практичній реалізації такого діджиталізованого підходу можна буде після врегулювання алгоритмів укладення публічних договорів на підзаконному рівні та технічної адаптації ЕСЗ.

Повноваження **Державної аудиторської служби України (ДАСУ)** та **Антімонопольного комітету України (АМКУ)** не зазнали значних змін та були розширені з урахуванням загальних змін, що передбачені новим Законом (зокрема, у зв'язку з розширенням способів (процедур) здійснення закупівель).

Разом з тим, ДАСУ перевірятиме дотримання вимог щодо локалізації на всіх етапах, а **за внесення неправдивих даних до Переліку локалізованих товарів наставатиме відповідальність**:

ДЛЯ ВИРОБНИКА	ДЛЯ ПОСТАЧАЛЬНИКА	ДЛЯ ЗАМОВНИКА
внесення в чорний список (виключення з Переліку локалізованих товарів);	штраф 15% ціни договору;	адміністративна відповідальність.

ОНОВЛЕНІ ПОРОГИ

Істотною новелою нового Закону є **перехід від визначення порогів закупівель у гривні до їх встановлення в євро**.

При цьому, курс євро для проведення закупівлі визначається згідно з офіційним курсом, встановленим Національним банком України станом на 1 січня відповідного року здійснення закупівлі.

Нижче наведені оновлені порогови закупівель для звичайних замовників та способи (процедури), за якими такі закупівлі можуть здійснюватися:

Очікувана вартість предмету закупівлі / Спосіб (процедура) закупівлі	Без електронної системи закупівель (далі – ЕСЗ) та без опублікування звіту про закупівлю	Без ЕСЗ та з опублікуванням звіту про закупівлю	З використанням ЕСЗ	Шляхом запиту пропозицій учасників серед кандидатів, включених до динамічної системи закупівель за результатами першого етапу	Відкриті торги та інші процедури (процедури)	Євроторги (обов'язкова публікація торгів англійською мовою)
до 2 тисяч євро (для товарів, послуг) та до 5 тисяч євро (для робіт)	×		×	×		
від 2 до 10 тисяч євро (для товарів, послуг)		×	×	×		
від 5 до 40 тисяч євро (для робіт)		×	×	×		
від 10 до 140 тисяч євро (для товарів, послуг)					×	
від 40 до 5404 тисяч євро (для робіт)					×	
Більше 140 тисяч євро (для товарів, послуг)						×
Більше 5404 тисяч євро (для робіт)						×

Нижче наведені оновлені пороги закупівель **для замовників у спеціальних сферах** (наприклад, постачання природного газу, забезпечення функціонування централізованого водовідведення тощо) та способи (процедури), за якими такі закупівлі **можуть здійснюватися**:

Очікувана вартість предмету закупівлі / Спосіб (процедура) закупівлі	Без електронної системи закупівель (далі – ЕСЗ) та без опублікування звіту про закупівлю	Без ЕСЗ та з опублікуванням звіту про закупівлю	З використанням ЕСЗ	Шляхом запиту пропозицій учасників серед кандидатів, включених до динамічної системи закупівель за результатами першого етапу	Відкриті торги та інші процедури та способи (процедури)	Євроторги (обов'язкова публікація торгів англійською мовою)
до 2 тисяч євро (для товарів, послуг) та до 5 тисяч євро (для робіт)	×		×	×		
від 2 до 20 тисяч євро (для товарів, послуг)		×	×	×		
від 5 до 110 тисяч євро (для робіт)		×	×	×		
від 20 до 140 тисяч євро (для товарів, послуг)					×	
від 110 до 5404 тисяч євро (для робіт)					×	
Більше 140 тисяч євро (для товарів, послуг)						×
Більше 5404 тисяч євро (для робіт)						×

ПЛАНУВАННЯ ЗАКУПІВЕЛЬ

Новий Закон приділяє значно більше уваги стратегічному плануванню та комунікації із ринком ще до оголошення процедури закупівлі.

Серед основних змін:

- Планування закупівель може здійснюватися не лише на підставі наявної потреби у закупівлі товарів, робіт та/або послуг, але й у разі **планової потреби наступного року (планових потреб наступних періодів)**;
- Очікувана вартість предмета закупівлі визначається замовником самостійно та повинна бути актуальною на момент оголошення закупівлі та **повинна включати всі можливі витрати**, які можуть бути включені до ціни публічного договору та будуть понесені виконавцем такого публічного договору під час його виконання (зокрема винагороди, виплати, комісії у разі їх встановлення).

Попередні ринкові консультації

Проведення замовником попередніх ринкових консультацій отримало більш чітке законодавче врегулювання, яке спрямоване на забезпечення належної комунікації замовників з ринком та одночасно на захист конкуренції (зокрема, недопущення обміну інформацією).

Їх основною метою, як і раніше, залишається отримання інформації, необхідної для належної підготовки закупівлі. Водночас новий Закон прямо передбачає ще одну важливу мету проведення попередніх ринкових консультацій – інформування суб'єктів господарювання про планування закупівель та вимоги щодо таких закупівель.

Новий Закон не обмежує види способів проведення попередніх ринкових консультацій. Як і раніше, замовники можуть надсилати запити до постачальників та / або організовувати відкриті зустрічі з метою отримання відповідей. Разом з тим, новий Закон встановлює, що запити до постачальників мають надсилатися через ЕСЗ (Prozorro). Крім вищевказаних способів, також є можливість використовувати інші засоби зв'язку (зокрема, усні консультації, – зміст таких консультацій має бути зафіксовано за допомогою засобів аудіо-, відеофіксації або в письмовій формі).

Окрім того, якщо суб'єкт господарювання надавав попередні ринкові консультації замовнику або в інший спосіб брав участь у підготовці процедури закупівлі, замовник повинен вжити належних заходів для недопущення спотворення конкуренції (зокрема, оприлюднити разом з тендерною документацією відповідну інформацію, обмін якою відбувся). У той же час, **новий Закон запроваджує нову підставу для відмови в участі у процедурі закупівлі**: у разі неможливості врегулювати ситуацію з обміном інформації, який відбувся під час попередніх ринкових консультацій, та якщо отримана інформація може надати такому учаснику конкурентну перевагу, замовник відмовляє такому суб'єкту господарювання в участі у закупівлі.



Змішаний предмет закупівлі

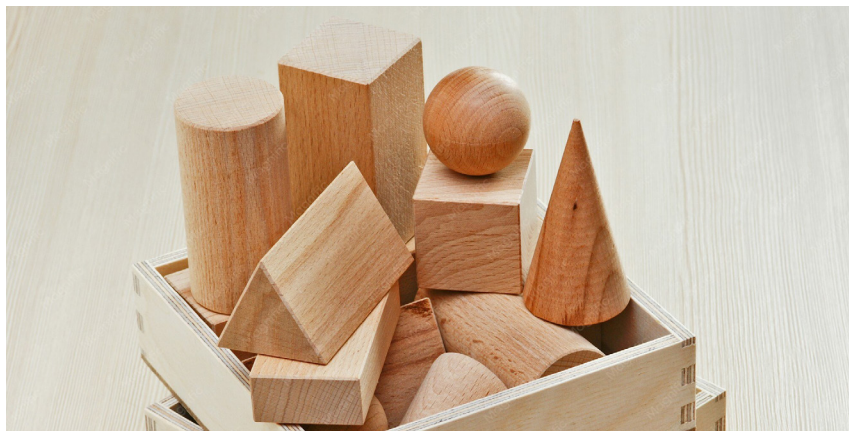
Ще однією новелою Закону є запровадження поняття **змішаного предмета закупівлі**, який дозволяє в межах однієї закупівлі одночасно закуповувати товари, послуги та/або роботи. Разом з тим, новий Закон забороняє визначати змішаний предмет закупівлі з метою уникнення проведення закупівель відповідно до способів (процедур), визначених новим Законом.

Для визначення порядку проведення таких закупівель Закон встановлює спеціальні правила.

ВИД КОМБІНАЦІЇ У ПРЕДМЕТІ ЗАКУПІВЛІ	ПРАВИЛО ВИЗНАЧЕННЯ
товари + послуги	предмет закупівлі визначається за тим видом предмета закупівлі, очікувана вартість якого є вищою
послуги + роботи або товари + роботи	предмет закупівлі визначається залежно від того, яка частина предмета закупівлі (послуги та/або роботи, товари та/або роботи) є основною

товари / роботи / послуги, на які не поширюються вимоги Закону України «Про публічні закупівлі» + товари / роботи / послуги, на які поширюються вимоги Закону України «Про публічні закупівлі»	закупівля здійснюється відповідно до Закону України «Про публічні закупівлі», якщо окремо провести закупівлі таких товарів / робіт / послуг неможливо
товари / роботи / послуги оборонного призначення для забезпечення потреб сектору безпеки і оборони, а також інші товари, роботи і послуги для гарантованого забезпечення потреб безпеки і оборони + товари / роботи / послуги, на які поширюються вимоги Закону України «Про публічні закупівлі»	товари / роботи / послуги закуповуються відповідно до особливостей для товарів / робіт / послуг оборонного призначення для забезпечення потреб сектору безпеки і оборони, якщо окремо провести закупівлі таких товарів та/або робіт, та/або послуг неможливо

Запровадження змішаного предмета закупівлі усуває одну з практичних проблем чинного законодавства, коли замовники були змушені проводити декілька окремих процедур щодо взаємопов'язаних товарів, робіт або послуг. Новий механізм дозволить більш гнучко структурувати комплексні закупівлі, особливо у сфері будівництва, ІТ, інфраструктурних проектів та закупівель комплексних рішень.



Організація закупівельної діяльності замовника

Уповноважена особа

Однією з найбільш практичних новел Закону є **можливість залучення уповноваженої особи на умовах аутсорсингу.**

Відтепер замовник може укласти **договір про надання послуг з організації та проведення закупівель із суб'єктом господарювання, який включений до Переліку суб'єктів господарювання, що надають відповідні послуги, ведення якого здійснюватиме Мінекономіки.** Форма такого договору буде типовою та затверджуватиметься Мінекономіки.

При цьому, уповноважена особа, яка залучена за таким договором:

- здійснює організацію та проведення закупівель **від імені та в інтересах** замовника;
- несе відповідальність за **належне виконання договору**;
- у разі порушення законодавства у сфері публічних закупівель посадові особи / працівники такої уповноваженої особи (суб'єкта господарювання) **несуть адміністративну відповідальність.**

Поряд із розширенням способів (процедур) залучення уповноважених осіб новий **Закон уточнює вимоги до таких уповноважених осіб, а саме:**

- підтвердження рівня володіння необхідними знаннями у сфері закупівель на вебпорталі Мінекономіки шляхом проходження безоплатного тестування;
- дотримання правил етики поведінки суб'єктів сфери закупівель, затверджених Мінекономіки;
- можливість проходити навчання з питань організації та здійснення закупівель;
- не можуть визначатися або призначатися уповноваженими особами посадові особи та представники учасників процедури закупівлі, члени їхніх сімей, а також народні депутати України, депутати Верховної Ради Автономної Республіки Крим, депутати міських, районних у місті, районних, обласних рад.

Додатково, **до 31 грудня 2028 року** замовник може визначати уповноважену особу шляхом покладення на працівника (працівників) із штатної чисельності функцій уповноваженої особи як додаткової роботи **з відповідною доплатою. Починаючи з 31 грудня 2028 року,** такий спосіб визначення уповноваженої особи не буде застосову-

ватися. Це означає, що після вказаної дати, замовник зможе призначити уповноважену особу лише шляхом:

- введення до штатного розпису окремої посади, на яку буде покладено обов'язки з виконання функцій уповноваженої особи; **та / або**
- укладення трудового договору (контракту) згідно із законодавством; **та / або**
- аутсорсингу (як зазначено вище).

Централізована закупівельна організація (ЦЗО)

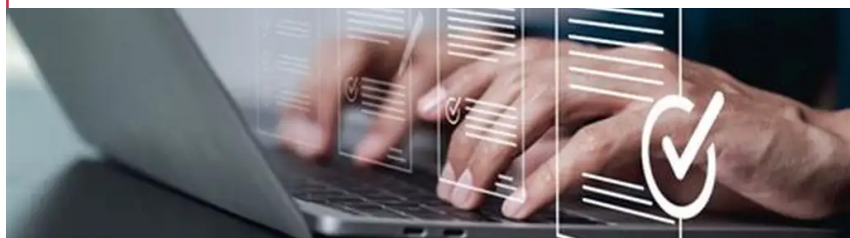
ЦЗО може здійснювати централізовану або допоміжну закупівельну організацію закупівель:

ВИД ОРГАНІЗАЦІЇ	ПРАВИЛА ОРГАНІЗАЦІЇ
Централізована закупівельна організація закупівель	■ Застосування способів (процедур) закупівель, зокрема шляхом проведення процедур закупівель для укладення рамкових угод або застосування динамічних систем закупівель; ■ Діє в інтересах одного або кількох замовників; ■ ЦЗО набуває права і обов'язки замовника і несе відповідальність замовника; ■ Винятки: ЦЗО не може застосовувати такі способи (процедури) закупівель – спільні закупівлі, переговорні процедури закупівлі без попередньої публікації та закупівлі для укладення зарезервованого контракту.
Допоміжна закупівельна організація закупівель	■ Адміністрування та технічне забезпечення закупівель, а також надання методичної, інформаційної або технічної підтримки замовникам; ■ Підтримка ЦЗО у допоміжній закупівельній діяльності має рекомендаційний характер і не є обов'язковою для застосування замовниками; ■ ЦЗО не набуває прав і обов'язків замовника і не несе відповідальність замовника.

Електронна система закупівель (ЕСЗ)

Новий Закон встановлює **нові підходи у сфері цифровізації та кібербезпеки**, зокрема:

- Тендерна документація оприлюднюється замовником **шляхом заповнення електронних полів в електронній системі закупівель** та завантаження відповідного файлу (файлів) у машинозчитувальному форматі;
- ЕСЗ також забезпечуватиме створення, розміщення, збереження, захист, відображення, оприлюднення публічних договорів **у формі електронного документа**;
- У разі розбіжності між інформацією, яка була завантажена в ЕСЗ, та інформацією, яка була розміщена шляхом заповнення електронних полів, **пріоритет має інформація, розміщена шляхом заповнення електронних полів**.



Оновлені способи (процедури) здійснення закупівель

Новий Закон **закріплює низку нових способів (процедур) здійснення закупівель**. Поряд із процедурами, які вже використовуються сьогодні, запроваджується низка нових інструментів, характерних для законодавства Європейського Союзу.

Більшість із них покликані надати замовникам більшу гнучкість при закупівлі складних, інноваційних або комплексних рішень, а також розширити можливості бізнесу для участі у закупівлях.

Зупинимося коротко на основних із них.

Нові способи (процедури) здійснення закупівель

КОНКУРС ПРОЕКТІВ – новий спосіб (процедура) закупівлі, який стосується відбору кращої архітектурно-планувальної, інженерно-технічної, інжинірингової, мистецької проектної пропозиції у сферах містобудування, архітектури, образотворчого мистецтва, стратегічного та секторального планування розвитку регіонів, територій, населених пунктів.

Передбачено два види:

- 1. ВІДКРИТІ КОНКУРСИ ПРОЕКТІВ** (участь беруть будь-які зацікавлені учасники); або
- 2. КОНКУРСИ ПРОЕКТІВ З ОБМЕЖЕНОЮ УЧАСТЮ** (участь беруть учасники, що пройшли попередню кваліфікацію замовником).

Поріг для проведення конкурсу проектів – загальна вартість **дорівнює або перевищує 140 тисяч євро** (без ПДВ).

Особливістю процедури є те, що переможця визначає **журі** на підставі критеріїв оцінки та методики їх застосування, визначених у конкурсній документації (*зміна критеріїв оцінки або методики їх застосування після закінчення строку подання проектних пропозицій не допускається*).

ІННОВАЦІЙНЕ ПАРТНЕРСТВО – новий спосіб (процедура) закупівлі, за яким здійснюється закупівля товарів, робіт та/або послуг, що включають інноваційні рішення або технології, потребу в яких неможливо або недоцільно задовольнити шляхом закупівлі товарів, робіт та/або послуг, доступних на ринку. **Замовник може утворювати інноваційне партнерство з одним або кількома кандидатами, які провадять наукову, науково-технічну діяльність.**

Організація та проведення процедури інноваційного партнерства здійснюються комісією, яка утворюється замовником. **Повноваження комісії:** формує вимоги до тендерної документації, розглядає подані заявки для участі у кваліфікаційному відборі кандидатів до процедури інноваційного партнерства, кваліфікує таких кандидатів, розглядає та оцінює подані тендерні пропозиції та здійснює інші дії.

Під час проведення процедури інноваційного партнерства проводиться кваліфікаційний відбір, в межах якого, зокрема, обговорюються запропоновані кандидатами інноваційні рішення. При цьому,

новий Закон встановлює перелік критеріїв, за якими оцінюються запропоновані інноваційні рішення (наприклад, екологічні або інші суспільно значущі переваги запропонованих рішень).

Разом з тим, новий Закон встановлює мінімальну кількість кандидатів (три) для проведення інноваційного партнерства, за недосягнення якої процедура автоматично відміняється.

КОНКУРЕНТНА ПРОЦЕДУРА З ПЕРЕГОВОРАМИ – новий спосіб (процедура) закупівлі, що може застосовуватися **за наявності принаймні однієї з таких умов:**

- відкриті торги не призвели до укладення публічного договору у зв'язку з тим, що подані тендерні пропозиції / варіанти не відповідали технічним та/або якісним вимогам до предмета закупівлі, умовам технічної специфікації та/або іншим вимогам щодо предмета закупівлі тендерної документації;
- відкриті торги не призвели до укладення публічного договору у зв'язку з тим, що тендерні пропозиції були подані суб'єктами господарювання, які не відповідали кваліфікаційним критеріям.

Особливостями цього способу (процедури) закупівлі є **(1)** тендерні пропозиції можуть подавати лише ті кандидати, які пройшли кваліфікаційний відбір; **(2)** замовник повинен продовжувати переговори до моменту визначення одного або кількох кінцевих рішень, здатних задовольнити його потреби.

При цьому, тендерна документація може містити **обґрунтоване** обмеження щодо максимальної кількості кандидатів, які можуть бути допущені до переговорів.

ЗАКУПІВЛІ ДЛЯ УКЛАДЕННЯ ЗАРЕЗЕРВОВАНОГО КОНТРАКТУ – новий спосіб (процедура) закупівлі, за яким замовник може зарезервувати право брати участь у конкурентних процедурах закупівель для окремих категорій підприємств і суб'єктів господарювання, які наймають осіб з інвалідністю та/або головною метою яких є соціальна і професійна інтеграція осіб з інвалідністю та інших категорій громадян, які мають додаткові гарантії у сприянні працевлаштуванню, або які можуть забезпечувати виконання таких контрактів відповідно до захищених програм зайнятості, за умови що принаймні 30% працівників таких підприємств, суб'єктів господарювання або програм становлять особи з інвалідністю та/або інші категорії громадян, які мають додаткові гарантії у сприянні працевлаштуванню.

Здійснення закупівель за цим способом (процедурою) стане можливим після ухвалення окремого закону, який врегулює питання, пов'язані з укладенням зарезервованих контрактів.

ЗАКУПІВЛІ ІЗ ЗАСТОСУВАННЯМ ДИНАМІЧНОЇ СИСТЕМИ ЗАКУПІВЕЛЬ – новий спосіб (процедура) закупівлі, що

застосовується для здійснення систематичних закупівель товарів, робіт і послуг, якщо характеристики таких предметів закупівлі є загальнодоступними на ринку та можуть бути стандартизовані.

Етапи динамічних закупівель:

- 1. ПЕРШИЙ ЕТАП** – кваліфікаційний відбір кандидатів; та
- 2. ДРУГИЙ ЕТАП** – подальше здійснення закупівель у кваліфікованих кандидатів (за правилами торгів з обмеженою участю або із застосуванням електронного маркетплейсу (Prozorro Market)).

При цьому, на першому етапі тендерна документація **не може містити обмеження щодо максимальної кількості кандидатів**, які можуть бути кваліфіковані до динамічної системи закупівель.

Суб'єкти, що можуть створити динамічну систему закупівель:

- (1)** замовник для забезпечення власних потреб;
- (2)** ЦЗО для забезпечення власних потреб або в інтересах одного / кількох замовників;
- (3)** ЦЗО, що визначена Кабінетом Міністрів України, якщо другий етап динамічної системи закупівель здійснюється із застосуванням електронного маркетплейсу.

Способи створення динамічної системи закупівель:

- (1)** за предметом закупівлі;
- (2)** за предметом закупівлі із зазначенням категорії предмета закупівлі;
- (3)** за предметом закупівлі із зазначенням категорії предмета закупівлі з визначеним профілем і технічними вимогами до таких профілів.

Динамічна система закупівель проводиться за правилами проведення процедури торгів з обмеженою участю.

Для здійснення закупівель із застосуванням електронного маркет-плейсу (Prozorro Market) **встановлені такі правила, зокрема:**

- ЦЗО, визначена КМУ, створює бібліотеку товарів / послуг / робіт;
- Рішення, дії чи бездіяльність ЦЗО щодо включення / виключення товарів, робіт та послуг до/з бібліотеки товарів, робіт та послуг можуть бути оскаржені до АМКУ у визначеному КМУ порядку;
- Строк дії динамічної системи закупівель не може бути меншим ніж 1 рік та не може перевищувати 4 років з дня її створення.

СПІЛЬНІ ЗАКУПІВЛІ – новий спосіб (процедура) закупівлі, який дозволяє двом або більше замовникам об'єднати свої потреби та провести одну конкурентну процедуру закупівлі.

Спільна закупівля здійснюється із застосуванням конкурентної процедури закупівлі.

Умови, які замовники мають погодити:

- (1) потреби спільної закупівлі;
- (2) розподіл обов'язків між замовниками (зокрема, відповідальність несе той замовник, який здійснює спільну закупівлю в інтересах інших замовників);
- (3) замовника, який буде здійснювати спільну закупівлю в електронній системі закупівель в інтересах інших замовників відповідно до їхнього рішення;
- (4) умови здійснення спільної закупівлі, зокрема умови щодо укладення публічного договору (публічних договорів);
- (5) інші умови, необхідні для закупівлі.

Спільна закупівля може здійснюватися без поділу предмета закупівлі на частини (лоти) у разі закупівлі однотипних³ товарів, робіт, послуг. Окрім того, Мінекономіки має встановити окремий порядок визначення предмета закупівлі для проведення спільної закупівлі.

3. Тобто за одним і тим самим показником цифри Єдиного закупівельного словника.

Спосіб укладення публічного договору:

- (1)** окремо з кожним із замовників відповідно до заявлених обсягів кожного замовника; або
- (2)** один об'єднаний публічний договір (сторони – замовники та переможець).

Розподіл відповідальності між замовниками:

- (1)** замовник, який здійснює спільну закупівлю в інтересах інших замовників, несе відповідальність за дотримання законодавства у сфері публічних закупівель у частині проведення такої закупівлі;
- (2)** якщо окремі етапи спільної закупівлі здійснюються іншими замовниками, кожен із них несе відповідальність за дотримання законодавства у відповідній частині закупівлі;
- (3)** кожен замовник самостійно відповідає за рішення, дії чи бездіяльність, які він вчиняє від свого імені;
- (4)** у разі укладення одного об'єднаного публічного договору всі замовники несуть солідарну відповідальність за зобов'язаннями, що випливають із такого договору.

Інші новели у способах (процедурах) здійснення закупівель

Окрім нових способів (процедур), новий Закон також:

- скорочує строки подання тендерних пропозицій для відкритих торгів;
- розширює кількість можливих учасників, які можуть бути допущені до другого етапу у торгах з обмеженою участю;
- розширює сферу (умови) застосування конкурентного діалогу;
- дозволяє укладати рамкову угоду як з одним, так і з декількома суб'єктами господарювання;
- уточнює способи укладення рамкової угоди з декількома суб'єктами господарювання;

- надає можливість у виключних вичерпних випадках (*перелік яких було розширено у ст. 51, зокрема особливо вигідні умови; або товари виключно для цілей досліджень, експериментів, вивчення або розробок*) провести закупівлю в межах переговорної процедури без попередньої публікації (раніше відома як переговорна процедура);
- запроваджує можливість попереднього інформаційного повідомлення про майбутню закупівлю;
- встановлює обов'язок замовника враховувати складність предмета закупівлі (вимог тендерної документації) та необхідних час для формування тендерних пропозицій при визначенні строків;
- встановив обов'язок для замовників / ЦЗО протягом 3 робочих днів з дня виконання рішення АМКУ оприлюднити в електронній системі закупівель інформацію про виконання такого рішення з детальним описом дій / заходів, спрямованих на усунення порушень, наведених у відповідному рішенні органу оскарження, та документальним підтвердженням таких дій / заходів;
- встановив обов'язок для замовників / ЦЗО зазначати в електронній системі закупівель інформацію про відкриття провадження у справі та номер такої справи на наступний робочий день дня після отримання інформації про відкриття такого провадження (у разі оскарження рішення АМКУ до суду).

Окремо новий Закон закріплює заборону здійснювати закупівлі у суб'єктів, пов'язаних із Російською Федерацією, Республікою Білорусь та Ісламською Республікою Іран, а також визначає відповідні винятки, зокрема щодо активів, переданих в управління АРМА. Така заборона встановлена також в Особливостях №1178, що було враховано законотворцем.

Електронний аукціон

Основним нововведення є можливість проводити закупівлю без застосування електронного аукціону, якщо предметом закупівлі є надання послуг або виконання робіт, предметом яких є результат інтелектуальної діяльності.

При цьому, КМУ має затвердити окремий перелік таких послуг і робіт.

Звертаємо увагу, що вищевказані винятки **не стосуються** товарів, а також робіт з будівництва нових об'єктів, реконструкції, капітального ремонту, реставрації існуючих об'єктів з розробленням проектної документації.

Відміна конкурентної процедури закупівлі

Новий Закон закріпив нові підстави для відміни конкурентної процедури закупівлі, а саме:

1. скорочення видатків на здійснення закупівлі товару (товарів), робіт та/або послуги (послуг);
2. якщо здійснення закупівлі стало неможливим внаслідок дії обставин непереборної сили.

ВІДНОСИНИ СУБПІДРЯДУ/ СПІВВИКОНАННЯ

Новий Закон значно деталізує правове регулювання відносин субпідряду/співвиконання, визначаючи не лише вимоги до розкриття інформації про субпідрядників, а й розподіл відповідальності між сторонами та можливість замовника впливати на структуру виконання договору.

Зокрема:

- Учасник зазначає частину зобов'язань у відсотковому значенні до ціни тендерної пропозиції, яка планує передати на умовах субпідряду / співвиконання; та вказати інформацію про такого субпідрядника / співвиконавця (якщо такі вимоги передбачені тендерною документацією). При цьому, вимога щодо вказівки відсоткового значення до ціни тендерної пропозиції стосується будь-якого обсягу закупівлі (не лише 20+%, як передбачено старим Законом України «Про публічні закупівлі»), якщо про це зазначено у тендерній документації. У свою чергу, механізм перевірки субпідрядника на предмет відсутності підстав для відмови в участі в закупівлі у випадку, якщо його залучення становить 20+% від ціни тендерної пропозиції, залишився у новому Законі;
- **Схема відносин у разі залучення субпідрядника / співвиконавця:** (1) замовник – (2) переможець закупівлі (генеральний підрядник для замовника та одночасно замовник перед субпідрядником / співвиконавцем) – (3) субпідрядник / співвиконавець;

- **Відповідальність у разі залучення субпідрядника / співвиконавця:**
 - У разі порушення замовником своїх зобов'язань – генеральний підрядник несе відповідальність перед субпідрядником / співвиконавцем;
 - У разі порушення субпідрядником / співвиконавцем своїх зобов'язань – генеральний підрядник несе відповідальність перед замовником;
- Залучення іншого субпідрядника / співвиконавця, аніж було зазначено у тендерній пропозиції, **як під час проведення закупівлі⁴, так і на етапі виконання публічного договору⁵** – узгоджується окремо із замовником;
- Замовник не погоджує залучення субпідрядника / співвиконавця, якщо щодо нього наявні підстави для відмови в участі в закупівлі;
- Замовник має право встановлювати у тендерній документації та проекті публічного договору обґрунтоване обмеження максимальної частки вартості робіт, послуг або послуг з доставки та монтажу в межах закупівлі товару, для здійснення якої залучається субпідрядник / співвиконавець. Обґрунтування такого обмеження та розміру максимальної частки повинно міститись у тендерній документації. Таке обмеження не повинно призводити до штучного звуження конкуренції.



4. Відповідно до порядку усунення невідповідностей у тендерній пропозиції.
5. Відповідно до порядку заміни субпідрядника / співвиконавця, встановленого публічним договором.

КВАЛІФІКАЦІЙНІ КРИТЕРІЇ

Серед основного, новий Закон надає додаткові можливості для замовника у разі встановлення таких кваліфікаційних критеріїв – наявність обладнання, матеріально-технічної бази та технологій та/або наявність працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід, та/або наявність документально підтвердженого досвіду виконання аналогічного (аналогічних) за предметом закупівлі договору (договорів).

Зокрема, замовник

- **може встановлювати вимоги** щодо наявності в суб'єкта господарювання необхідних людських і технічних ресурсів та досвіду для виконання публічного договору, зокрема, але не виключно, відповідно до національних і міжнародних стандартів, що містять вимоги до предмета закупівлі.
- **може вимагати підтвердження** належного рівня досвіду виконання в минулому аналогічного договору (договорів) за предметом закупівлі. Тобто, окрім права встановлювати кваліфікаційний критерій щодо аналогічного досвіду, замовники отримали право вимагати документальне підтвердження належного аналогічного досвіду.

Крім того, до закупівель твердого палива, природного газу, газу скрапленого для комунально-побутового споживання та промислових цілей, електричної енергії окремі кваліфікаційні критерії **не застосовуються**.



ПІДСТАВИ ДЛЯ ВІДМОВИ В УЧАСТІ У ПРОЦЕДУРІ ЗАКУПІВЛІ

Новий Закон запроваджує нові підстави для відмови в участі у процедурі закупівлі:

1. суб'єкт господарювання отримав від замовника під час проведення попередніх ринкових консультацій інформацію, що може надати йому конкурентну перевагу перед іншими учасниками, кандидатами, або попереднє залучення суб'єкта господарювання до підготовки процедури закупівлі призвело до порушення принципу недискримінації та рівного ставлення до суб'єктів господарювання. Відмова в участі в закупівлі з цієї підстави застосовується лише за умови, що дотримання зазначених принципів неможливо забезпечити в інший спосіб;
2. конфлікт інтересів у розумінні нового Закону⁶ неможливо врегулювати за допомогою інших заходів.

Додатково, новий Закон встановлює на рівні закону (наразі такий виняток передбачений в Особливостях №1178) **виняток для осіб, до яких застосовані санкції**. Так, у разі якщо активи такої особи передані в управління АРМА, то факт застосованих санкцій не є підставою для відмови в участі такому учасника в закупівлі.

Також у разі відмови учаснику закупівлі на підставі через невиконання таким учасником зобов'язань за раніше укладеним публічним договором, що призвело до дострокового розірвання і застосування санкції у виді неустойки та/або відшкодування збитків – **замовник зобов'язаний мати документальне підтвердження таких обставин (рішення суду або документ, що підтверджує повну або часткову оплату неустойки або відшкодування збитків)**.

6. Під «конфліктом інтересів» розуміється наявність приватного інтересу у працівника замовника, будь-якої особи або органу, які діють від імені замовника і беруть участь у проведенні закупівлі або можуть вплинути на результати такої закупівлі, що може вплинути на об'єктивність і неупередженість прийняття ними рішень або на вчинення дій чи бездіяльність під час проведення закупівлі, та/або наявність суперечності між приватним інтересом працівника замовника чи будь-якої особи або органу, які діють від імені замовника і беруть участь у проведенні закупівлі, та їхніми службовими чи представницькими повноваженнями, що впливає на об'єктивність чи неупередженість прийняття рішень або на вчинення дій чи бездіяльність під час проведення закупівлі.

Поряд із запровадженням нових підстав новий Закон звузив можливість застосовувати існуючі підстави для відмови в участі у процедурі закупівлі.

Так, однією з підстав для відмови є неправомірний вплив на замовника за допомогою пропозиції/надання/згоди надати неправомірну вигоду. У той же час, новий **Закон більше не охоплює** «пропозицію неправомірної винагороди», залишаючи лише випадки надання або згоди надати неправомірну вигоду.

В аспекті окремих підстав для відмови (наприклад, **(1)** за вчинення корупційного правопорушення або правопорушення, пов'язаного з корупцією; або **(2)** за кримінальне правопорушення, вчинене з корисливих мотивів; або **(3)** вчинення правопорушення, пов'язаного з використанням дитячої праці чи будь-якими формами торгівлі людьми, фінансування тероризму, вчинення терористичного акту) новий **Закон звужує коло осіб** у таких підставах лише **до керівника суб'єкта господарювання або самого суб'єкта господарювання**, хоча чинний Закон України «Про публічні закупівлі» поширює ці підстави на **службових (посадових) осіб в цілому**, що охоплює значно більше посад ніж лише посада керівника.

ТЕНДЕРНА ДОКУМЕНТАЦІЯ ТА ОЦІНКА ТЕНДЕРНИХ ПРОПОЗИЦІЙ

Основними новаціями є наступні:

- **Можливість прийняття до розгляду тендерних пропозицій, ціна яких є вищою, ніж очікувана вартість предмета закупівлі.** Така можливість може реалізовуватися у такий спосіб – **(1)** замовник передбачив таку можливість у тендерній документації; та **(2)** замовник вказав прийнятний відсоток такого перевищення.

За недотримання цих умов – замовник відхиляє тендерну пропозицію;

- Тендерна документація та проект публічного договору **не повинні містити вимог** щодо заборони відступлення постачальником товарів (виконавцем робіт, надавачем послуг) права грошової вимоги (факторингу).

ВАЖЛИВО, що об'єднання суб'єктів господарювання та його член(-и) можуть подавати лише одну тендерну пропозицію в межах однієї конкурентної процедури. В іншому випадку, замовник відхиляє такі тендерні пропозиції.

Варіант

Варіант – альтернативна тендерна пропозиція щодо предмета закупівлі.

Особливості надання варіанту:

- Подання варіанту залежить від того, чи передбачив таке право замовник у тендерній документації, від мінімальних вимог до варіанту та від способу подання варіанту (разом з тендерною пропозицією або як альтернативу тендерній пропозиції);
- Застосовується лише у конкурентних процедурах, коли очікувана вартість закупівлі *дорівнює або перевищує 140 тисяч євро (для товарів, послуг) або 5404 тисяч євро (для робіт) євро. Тобто опція надання альтернативної тендерної пропозиції не застосовується автоматично до всіх способів (процедур) закупівель;*
- 1 учасник може подати лише 1 варіант;
- Відхилення варіанта не є підставою для відхилення тендерної пропозиції учасника процедури закупівлі, поданої ним разом із варіантом;
- Замовник може встановлювати окрему вимогу щодо забезпечення варіанту (за аналогією до забезпечення тендерної пропозиції).

Критерії оцінки тендерної пропозиції

Ключовою новелою стосовно критеріїв оцінки тендерної пропозиції є те, що **новий Закон скасовує відсоткове співвідношення цінкових та нецінових критеріїв (70% / 30% на користь цінкових критеріїв)**. Тобто, замовники можуть самостійно визначати відсоткове співвідношення цінкових та нецінових критеріїв (з урахуванням перехідного періоду та окремої методики, яку має затвердити КМУ).

Разом з тим, в рамках перехідного періоду, **до 31 грудня 2027 року** під час визначення найкращої тендерної пропозиції, крім ціни, замовник

може застосовувати інші критерії оцінки, при цьому питома вага критерію ціни не може бути нижчою ніж 70% (у разі застосування процедури відкритих торгів та закупівель із використанням динамічної системи закупівель) і нижчою ніж 40% (у разі застосування інших способів (процедур) закупівель).

Окрім того, **новий Закон ширше розкриває підходи до застосування критеріїв оцінки тендерної пропозиції, зокрема:**

- Критерії оцінки повинні стосуватися предмета закупівлі в будь-якому разі або на будь-якому етапі його життєвого циклу, **зокрема: (1)** конкретного процесу виробництва, постачання товарів, виконання робіт або надання послуг; або **(2)** конкретного процесу, пов'язаного з іншим етапом життєвого циклу предмета закупівлі;
- Критерії оцінки не повинні створювати для замовника можливості надання переваг, **не зумовлених об'єктивними потребами замовника**, певним суб'єктам господарювання та/або певним предметам закупівлі;
- Критерії оцінки повинні забезпечувати можливість ефективної конкуренції.

Відповідно до нового Закону , критеріями оцінки є:

- 1)** ціна; або
- 2)** вартість життєвого циклу; або
- 3)** ціна разом з іншими критеріями оцінки, які повинні бути пов'язані з предметом закупівлі, у тому числі якісними, екологічними та/або соціальними аспектами.

При цьому, критерії оцінки вважаються пов'язаними з предметом закупівлі, якщо у разі їх застосування наявна **додаткова перевага (вигода)** для замовника або осіб, в інтересах яких здійснюється закупівля, щодо предмета закупівлі за показниками, характеристиками або умовами, визначеними замовником, під час споживання товару, послуги або використання результату робіт.

При цьому, оновлені підходи до критеріїв оцінки покликані усунути наявну правозастосовчу неузгодженість позицій Мінекономіки та АМКУ щодо (не)вичерпності нецінових критеріїв у чинному Законі України «Про публічні закупівлі».

ДОГОВІР ПРО ЗАКУПІВЛЮ (ПУБЛІЧНИЙ ДОГОВІР)

ПО-ПЕРШЕ, в аспекті публічного договору основним нововведенням є можливість КМУ **затверджувати типовий публічний договір конкретного предмета закупівлі**, на основі якого замовник буде зобов'язаний укладати публічний договір під час здійснення закупівлі такого предмета закупівлі.

Додатково, з'являється можливість укладати публічний договір в електронній формі, що стане можливим після технічної адаптації ЕСЗ.

ПО-ДРУГЕ, розмір забезпечення виконання публічного договору залежить від предмету договору:

ПРЕДМЕТ ПУБЛІЧНОГО ДОГОВОРУ	РОЗМІР ЗАБЕЗПЕЧЕННЯ
Товари, послуги	не більше 5% ціни публічного договору
Роботи	не більше 10% ціни публічного договору <i>Якщо розмір забезпечення 5-10%, то формою забезпечення могут бути (1) банківська гарантія; (2) гарантія, видана іншою фінансовою установою, яка має таке право; або (3) договір страхування</i>

У свою чергу, старий Закон України «Про публічні закупівлі» встановлює загальне правило до розміру забезпечення виконання для всіх видів договорів про закупівлю – **не більше 5% від вартості договору про закупівлю**.

Також **встановлено нові випадки**, коли умови публічного договору можуть відрізнятися від змісту тендерної пропозиції, **a саме**:

- 1)** перерахунку ціни та кількості / обсягів товарів у бік зменшення, за умови необхідності приведення обсягів товарів до кратності упаковки;
- 2)** визначення податку на додану вартість у публічному договорі, у разі якщо переможець є платником такого податку.

Окрім того, у разі настання об'єктивних обставин (зокрема, індекси цін, валютний курс, біржові котирування, показники міжнародних цінових агентств), що призводять до потреби у внесенні змін до публічного договору, то замовники мають надати додаткові економічні обґрунтування на підтвердження внесених змін.

Також **встановлені додаткові випадки розривання публічного договору, а саме:**

- 1) у разі настання обставин, що зумовлюють необхідність внесення до публічного договору суттєвих змін, які вимагають проведення нової процедури закупівлі;
- 2) якщо протягом строку дії публічного договору з'ясувалося, що на момент підписання публічного договору замовник мав прийняти рішення про відмову суб'єкту господарювання в участі у закупівлі відповідно до будь-якої з підстав, передбачених ст. 21 нового Закону (наприклад, не знята та не погашена судимість; притягнення до відповідальності протягом останніх трьох років за змову на торгах; наявна заборгованість із сплати податків і зборів).



Контактні особи/автори:

Лана Сінічкіна

Партнерка та Керівниця практики
Публічні закупівлі

Lana.Sinichkina@arzinger.ua



Валерія Одарченко

Старша юристка



Артем Матвійчук

Молодший юрист



Зв'яжіться з нами

info@arzinger.ua

Головний офіс

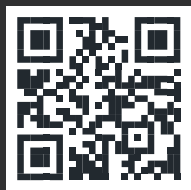
Бізнес-центр «Сенатор»
вул. Князів Острозьких, 32/2, 10-й поверх
01010, Київ, Україна
тел: +38 044 390 55 33;
факс: +38 044 390 55 40

Західноукраїнська філія

вул. Генерала Чупринки 6, офіс 1,
79013, Львів, Україна
тел: +38 044 390 55 33

Південноукраїнська філія

Одеса, Україна
тел: +38 044 390 55 33



Scan QR code & visit
our website arzinger.ua



/ArzingerLawFirm



/company/arzinger



@arzingerlawfirm



/arzinger.team

ARZINGER

ARZINGER



Legal Alert

Public Procurement

**THE NEW LAW OF UKRAINE
"ON PUBLIC PROCUREMENT":
how will the rules change soon?**

Contents

TOP CHANGES	1
PREREQUISITES AND TRANSITIONAL PERIOD	2
UPDATED CONCEPTS	5
PRINCIPLES OF PUBLIC PROCUREMENT	7
ENTITIES IN THE PUBLIC PROCUREMENT SECTOR	8
NEW POWERS OF GOVERNMENT AGENCIES IN THE FIELD OF PUBLIC PROCUREMENT	10
UPDATED THRESHOLDS	11
PROCUREMENT PLANNING	13
UPDATED METHODS (PROCEDURES) FOR CONDUCTING PROCUREMENT	18
SUBCONTRACTING / JOINT PERFORMANCE RELATIONSHIPS	25
QUALIFICATION CRITERIA	27
GROUND FOR REFUSAL TO PARTICIPATE IN A PROCUREMENT PROCEDURE	28
BID DOCUMENTATION AND EVALUATION OF BIDS	29
PROCUREMENT CONTRACT (PUBLIC CONTRACT)	32

Note

This publication is not a legal advice and provides only general information about the most important legislation changes in Ukraine. In order to avoid any risks prior to making any decisions related to information contained in this publication, please, seek the legal advice.

TOP CHANGES

- 1. UKRAINE IS TRANSITIONING TO A NEW PUBLIC PROCUREMENT MODEL** harmonized with European Union law. The new Law of Ukraine "On Public Procurement" completely updates the framework of procurement legislation and promotes Ukraine's European integration processes, while simultaneously expanding the tools for interaction between contracting authorities and businesses.
- 2. PROCUREMENT VALUE THRESHOLDS ARE CHANGED** – the limits have been revised, and the currency used to calculate the thresholds has been shifted from hryvnia (UAH) to euro (EUR).
- 3. THE LIST OF PROCUREMENT METHODS (PROCEDURES) IS EXPANDED, and APPROACHES to existing procurement methods (procedures) ARE UPDATED,** which will ensure greater flexibility during the procurement process.
- 4. OPPORTUNITIES FOR JOINT BUSINESS PARTICIPATION IN PROCUREMENT ARE EXPANDED** – the new Law legalizes new forms of cooperation among participants, including the participation of associations of entities based on a joint activity agreement.
- 5. THE PROFESSIONALIZATION OF PROCUREMENT ACTIVITIES IS INTENSIFIED** – the new Law has established a new option for contracting authorities to engage authorized persons on an outsourcing basis, and new requirements regarding professional training and adherence to ethical standards have been set for authorized persons.
- 6. COMPLIANCE OBLIGATIONS ARE ESTABLISHED FOR PARTICIPANTS** in the procurement sector, which will be specified in a code of ethics to be approved by the Ministry of Economy.
- 7. PROCUREMENT IS BECOMING MORE FLEXIBLE** – the new Law has provided for the possibility of submitting alternative bid proposals in certain cases, as well as conducting procurement for mixed procurement items.
- 8. APPROACHES TO EVALUATING TENDER PROPOSALS ARE SIGNIFICANTLY REVISED** – the new Law has expanded the qualification options for contracting authorities, has updated the grounds for refusing participation in procurement, and has gradually shifted from evaluation based solely on price to the concept of non-price criteria.
- 9. CONTRACTUAL REGULATIONS ARE UPDATED** – the Cabinet of Ministers of Ukraine is now entitled to approve a model public contract for a specific subject matter of procurement, and there is a possibility to enter into a procurement contract (public contract) in electronic form. In addition, a new approach has been established for determining the amount of the security for the performance for a procurement contract (public contract), new grounds for amending the terms of a procurement contract (public contract), and new grounds for early termination of a procurement contract (public contract).
- 10. LOCALIZATION** – the new Law has defined the degree of localization in **production costs**, strengthens the rules for monitoring compliance with localization requirements, and raises the minimum threshold for applying the degree of localization.

The New Law of Ukraine "On Public Procurement": how will the rules change soon?

PREREQUISITES AND TRANSITIONAL PERIOD

On May 27, 2026, the Verkhovna Rada of Ukraine adopted the Law of Ukraine "On Public Procurement" (**Bill No. 11520**) (hereinafter – the **"new Law"**), which effectively establishes a new model for regulating public procurement in Ukraine.

This step goes beyond merely improving individual procedures; it provides for a comprehensive overhaul of approaches to procurement planning, the conduct of procurement procedures, the evaluation of bid proposals, and the conclusion and performance of procurement contracts.

The new Law is one of the key European integration acts adopted to fulfill Ukraine's obligations under the Ukraine Facility Plan and ensures the further implementation of the provisions of the Directive 2014/24/EU on public procurement. Its adoption is one of the structural elements of the public procurement system reform necessary for Ukraine's recovery and integration into the European Union's internal market, as well as the requirement of the World Bank for receiving financing.

At the same time, it would be a mistake to view the new Law solely as a means of fulfilling international obligations. The practice of applying current public procurement legislation in recent years has revealed a number of systemic issues, including excessive formalization of procedures, limited use of negotiation mechanisms, difficulties in procuring innovative solutions, insufficient flexibility in contractual arrangements, and an overwhelming focus on the lowest-price criterion. That is why the new Law is aimed not only at harmonization with European Union legislation, but also at revising the very philosophy of public procurement.

In the following sections, we will examine the main changes introduced by the new Law and analyze their practical impact on the activities of contracting authorities and participants in procurement procedures.

Entry into force of the new Law and the transition period

The new Law of Ukraine "On Public Procurement" entered into force on **June 24, 2026**, and **will take effect on March 24, 2027**, with certain exceptions, in particular:

EXCEPTION	EFFECTIVE DATE
The ability, once every 90 days ¹ (<i>from the date of signing the procurement contract or making amendments to such a contract</i>), to proportionally increase the unit price of goods by up to 10% if (1) there are price fluctuations in that market; and (2) such an increase does not result in an increase in the total contract amount	June 24, 2026
The localization requirement has been reduced to 40% for domestically produced machinery and equipment for the agro-industrial complex ² (<i>prior to the new Law taking effect, the localization requirement was 60%</i>)	
Updated requirements for determining the localization rate	August 24, 2026
Procurement under reserved contracts	From the date a separate law regulating issues related to the conclusion of reserved contracts enters into force

Despite the nine-month transition period, the full implementation of the new Law will depend not only on its entry into force. For the new Law to function properly, the Cabinet of Ministers of Ukraine (hereinafter – the **"CMU"**) and the Ministry of Economy, Environment, and Agriculture of Ukraine (hereinafter – the **"Ministry of Economy"**) must adopt a series of bylaws, without

1. The time limit does not apply to cases involving changes to the terms of contracts for the procurement of gasoline, diesel fuel, natural gas, and electricity.
2. As defined by the Law of Ukraine "On Stimulating the Development of Domestic Machinery Manufacturing for the Agro-Industrial Complex".

which the application of certain provisions of the new Law will be virtually impossible. In particular, the following are expected to be approved: new Peculiarities for conducting public procurement during martial law (if applicable); rules of ethical conduct for entities in the procurement sector; model forms of public contracts concluded in the form of electronic documents; and a standard form of contract for the provision of services related to the organization and conduct of procurement with a business entity. These and a number of other bylaws will define the procedural aspects of procurement activities. In addition to the regulatory framework, new technical tools must be implemented in the electronic procurement system.

In our view, it is precisely the speed and quality of the adoption of bylaws and the technical readiness of the electronic procurement system that will largely determine how timely and seamless the transition to the new Law will be.

The Law provides for a number of transitional provisions designed to ensure the continuity of the procurement process and avoid the need to revise procedures that have been already begun.

In particular:

- Public procurements initiated prior to the new Law's entry into force **shall be completed in accordance with the procedures in effect prior to its entry into force;**
- Until the CMU approves the methodology for determining the expected value of the procurement item, **the contracting authorities will determine the expected value of the procurement item independently, taking into account the principles of public procurement** *(It should be noted that the current methodology for determining the expected value is illustrative, advisory in nature, and approved by the Ministry of Economy. In contrast, the new Law provides that the methodology for determining the expected value shall be mandatory and shall be approved by the CMU);*
- Procurement contracts concluded prior to the entry into force of the new Law shall continue to be performed in full until the expiration of the term for which they were concluded. In this regard, both the performance of such contracts and amendments to their terms must be carried out in accordance with the legislation in effect prior to the new Law.

In addition, **until December 31, 2027**, the new Law does **not apply** to cases where:

1. Procurements are carried out by the contracting authorities in the oil and gas sectors (for example, the development of oil and gas fields). The list of such sectors is exhaustive.

2. The subject of the procurement includes, in particular:

- a. forms for official documents (including passports, ballots, and excise tax stamps). The list of such goods and services is exhaustive.
- b. goods and services related to the operations of the National Bank of Ukraine concerning gold and foreign exchange reserves and foreign exchange interventions;
- c. services necessary for conducting physical education and sports events, as well as physical education and sports rehabilitation, for the relevant year. In this regard, the expected cost of the subject of procurement for a single event **may not exceed 30,000 euros**;
- d. services necessary for the Deposit Guarantee Fund for Individuals to perform its functions and exercise its powers regarding the removal of insolvent banks from the market.

Procurement in abovementioned cases is carried out in accordance with the relevant legislation.

UPDATED CONCEPTS

The new Law has established a number of new definitions and updates certain existing concepts, which clarify the nature of new procurement methods (procedures) and updated approaches to procurement processes.

In particular:

- **VARIANT** – an alternative bid regarding the subject matter of the procurement that may be submitted by a participant in the procurement procedure if provided for in the tender documentation (as discussed below);
- **MIXED PROCUREMENT SUBJECT** – a procurement subject that simultaneously involves the public procurement of goods and/or services, and/or works;
- **JOINT PROCUREMENT** – a method (procedure) of conducting procurement whereby contracting authorities combine their needs and carry out procurement within a single competitive procedure;

- **ARTIFICIALLY RESTRICTED COMPETITION** – a procurement conducted by a contracting authority that grants advantages to certain business entities or creates barriers to the participation of certain business entities in the procurement;
- **INNOVATION** – the introduction of a new or significantly improved product, service, or process, including, but not limited to, manufacturing, construction, or construction processes; a new marketing method; or a new organizational method in business practices, workplace organization, or external relations, particularly with the aim of addressing societal challenges;
- **A CATALOG OF GOODS, WORKS, AND SERVICES** – a database containing a list of goods, works, and services submitted by candidates included in a dynamic procurement system using an electronic marketplace, which is created and maintained by the Central Procurement Organization designated by the CMU.

In turn, the new Law has introduced changes to a number of existing concepts:

- **AUTOMATIC RISK INDICATORS** (it is expected that such indicators will automatically identify not only those public procurements that show signs of violations of public procurement law, but also those that **may show such** signs of violations);
- **ELECTRONIC PROCUREMENT SYSTEM** (the EPS is also expected to facilitate the creation, posting, storage, protection, display, and publication of public contracts **in the form of electronic documents**). In other words, there is a transition toward the digitization of the procurement process at all stages, replacing the uploading of PDF files;
- **ASSOCIATIONS OF BUSINESS ENTITIES** (the list of forms for establishing associations of business entities has been expanded, as discussed below);
- **COMPETITIVE PROCUREMENT PROCEDURES** (two competitive procedures have been added: **(1)** a competitive procedure with negotiations; and **(2)** an innovation partnership);
- **SUBJECT MATTER OF THE PROCUREMENT** (the ability to simultaneously procure goods and/or services and/or works has been added);
- **FRAMEWORK AGREEMENT** (the ability to enter into agreements not only with several, but also with a single business entity, as well as

the expansion of the subject matter of the framework agreement to include works);

- **DEGREE OF LOCALIZATION** (it is clarified that this degree is determined **by the production cost** and applies regardless of whether such goods are procured as a standalone procurement item or as part of works or services);
- **AUTHORIZED REPRESENTATIVE** (the scope of persons who may serve as an authorized representative has been expanded to include a person acting under a contract for the provision of procurement organization and management services with a business entity).

PRINCIPLES OF PUBLIC PROCUREMENT

One of the innovations of the new Law is a **revision of the principles underlying the public procurement system**.

The new principles that all participants in public procurement must follow include:

1. transparency at all stages of procurement;
2. compliance with obligations in the areas of environmental, social, and labor law during procurement and the performance of a public contract.

At the same time, the principle of maximum economy **has been removed**, which may, among other things, be explained by a general shift in procurement approaches – from giving exclusive priority to the price criterion to determining the best balance between price and quality.

Moreover, the special attention deserves the introduction of **a new compliance obligation** for entities in the public procurement sector – to adhere to the rules of ethical conduct during the conduct of and participation in procurement, as approved by the Ministry of Economy. As of now, the content of the future ethical rules has not yet been defined; therefore, their approval will make it possible to assess the practical scope of the new compliance requirements for participants in the procurement sector.

For violations of the rules of ethical conduct, authorized persons, officials of contracting authorities, the Centralized Procurement Organization (hereinafter – the **"CPO"**), and other entities in the procurement sector will be **subject to disciplinary liability** in accordance with the law.

ENTITIES IN THE PUBLIC PROCUREMENT SECTOR

The new Law establishes new criteria for **the contracting authorities** (legal entities and their associations).

Therefore, the relevant legal entities and their associations are considered contracting authorities or organizers of design competitions if, among other things, **they meet the following criterion:**

- are financed by other contracting authorities by more than 50 per cent; **or**
- are entities over which other contracting authorities exercise influence; **or**
- are entities whose sole executive body or the majority of members of whose collegial executive body is appointed by the state, a local community, or another contracting authority; **or**
- are entities in which a majority of the members of the supervisory board are representatives of the state, a local community, or another contracting authority.

Therefore, the new Law has expanded the circumstances under which the state or other contracting authorities may exercise decisive influence over the activities of legal entities and their associations, and, accordingly, departs from the concept that was previously based on the source of funding.

Significant changes have also been made to the approaches to determining whether **an association of business entities qualifies as a procurement participant**.

Specifically, **the list of cases in which an association of business entities may be formed for the purpose of joint participation in a procurement has been expanded, in particular:**

- (1) an association of business entities formed **on the basis of a joint activity agreement;**

- (2) an association of business entities **formed on the basis of a memorandum of intent** (or other documents evidencing such intent) **to enter into a joint activity agreement for the purpose of participating in a specific procurement**;

Under current Ukrainian law, a joint activity agreement **does not provide** for the creation of a separate legal entity; however, it imposes other obligations on the parties to such an agreement (in particular, tax obligations regarding reporting and accounting).

Furthermore, if an association of business entities, formed under a joint activity agreement, participates in a competitive procurement procedure, such an association is required to provide information regarding the extent of each party's involvement in the performance of the public contract.

However, the participation of an association of business entities formed under a joint activity agreement and the subsequent performance of a public contract based on the results of the procurement **are not considered anti-competitive concerted practices** (*corresponding amendments have been simultaneously introduced into the Law of Ukraine "On the Protection of Economic Competition"*). However, the joint activity agreement must clearly specify its purpose – participation in a specific procurement and the performance of the public contract resulting from such procurement.

At the same time, the participants of the association shall clearly define the subject matter of the joint activity agreement and the obligations of the parties to such an agreement and, accordingly, shall not engage in any unlawful conduct that could have a negative impact on competition (in particular, hardcore restrictions).

Therefore, participants of such an association should pay particular attention to the contractual framework of their cooperation, the allocation of obligations among partners, the procedure for performing the procurement contract, and their interaction with the contracting authority.



NEW POWERS OF GOVERNMENT AGENCIES IN THE FIELD OF PUBLIC PROCUREMENT

New Powers of the Ministry of Economy

To develop and approve:

- (1) rules of ethical conduct for entities in the procurement sector;
- (2) model forms of public contracts concluded in the form of electronic documents;
- (3) model key performance indicators for the contracting authority's procurement activities and methodological recommendations for analyzing the effectiveness of procurement;
- (4) a standard form of a contract for the provision of services related to the organization and conduct of procurement with a business entity.

As for model forms of public contracts in the form of electronic documents, it is expected that such contracts **will be concluded by filling out electronic fields, as opposed to uploading files with handwritten signatures**, as is currently the case. However, it will only be possible to assess the practical implementation of this digitized approach after the algorithms for concluding public contracts are regulated at the subordinate legislative level and the Electronic Public Procurement System (EPS) is technically adapted.

The powers of the State Audit Service of Ukraine (hereinafter – the "SASU") and the Antimonopoly Committee of Ukraine (hereinafter – the "AMCU") have not undergone significant changes and have been expanded to reflect the general changes provided for by the new Law (in particular, in connection with the expansion of procurement methods and procedures).

At the same time, the SASU will verify compliance with localization requirements at all stages, and the **following penalties will apply for entering false information into the List of Localized Goods:**

FOR THE MANUFACTURER	FOR THE SUPPLIER	FOR THE CONTRACTING AUTHORITY
blacklisting (removal from the List of Localized Goods);	a fine of 15% of the contract price;	administrative liability

UPDATED THRESHOLDS

A significant change introduced by the new Law is **the transition from setting procurement thresholds in hryvnia (UAH) to setting them in euro (EUR).**

In this regard, the euro exchange rate for procurement purposes is determined in accordance with the official exchange rate set by the National Bank of Ukraine as of January 1 of the year in which the procurement takes place.

Below are the updated procurement thresholds for general contracting entities and the methods (procedures) by which such procurements may be conducted:

Estimated value of the procurement item / Procurement method (procedure)	Without an electronic procurement system (hereinafter "EPS") and without publication of a procurement report	Without the EPS and with publication of a procurement report	Using the ESP	By requesting proposals from participants among the candidates included in the dynamic purchasing system based on the results of the first stage	Open tenders and other procedures and methods	Euro-tenders (mandatory publication of tenders in English)
up to 2,000 euros (for goods and services) and up to 5,000 euros (for works)	×		×	×		
From 2,000 to 10,000 euros (for goods and services)		×	×	×		
5,000 to 40,000 euros (for works)		×	×	×		
from 10 to 140 thousand euros (for goods and services)					×	
from 40 to 5,404 thousand euros (for works)					×	
More than 140 thousand euros (for goods and services)						×
More than 5,404 thousand euros (for works)						×

Below are the updated procurement thresholds **for contracting entities in specific sectors** (e.g., natural gas supply, operation of centralized wastewater systems, etc.) and the methods (procedures) by which such procurements **may be conducted**:

Estimated value of the procurement item / Procurement method (procedure)	Without an electronic procurement system (hereinafter "EPS") and without publication of a procurement report	Without the EPS and with publication of a procurement report	Using the ESP	By requesting proposals from participants among the candidates included in the dynamic purchasing system based on the results of the first stage	Open tenders and other procedures and methods	Euro-tenders (mandatory publication of tenders in English)
up to 2,000 euros (for goods and services) and up to 5,000 euros (for works)	×		×	×		
From 2,000 to 20,000 euros (for goods and services)		×	×	×		
5,000 to 110,000 euros (for works)		×	×	×		
from 20 to 140 thousand euros (for goods and services)					×	
from 110 to 5,404 thousand euros (for works)					×	
More than 140 thousand euros (for goods and services)						×
More than 5,404 thousand euros (for works)						×

PROCUREMENT PLANNING

The new Law has significantly placed more emphasis on strategic planning and communication with the market even before the procurement procedure is announced.

Among the key changes:

- Procurement planning may be carried out not only based on the current need to procure goods, works, and/or services, but also in **the case of projected needs for the following year (projected needs for subsequent periods)**;
- The expected value of the procurement item is determined by the contracting authority independently and must be current as of the date of the procurement announcement; **it must include all possible costs** that may be included in the price of the public contract and will be incurred by the contractor under such public contract during its performance (in particular, remuneration, payments, and commissions, if any).

Preliminary Market Consultations

The contracting authority conduct of preliminary market consultations is now subject to clearer legislative regulation, which aims to ensure proper communication between contracting authority and the market while simultaneously protecting competition (in particular, by preventing the exchange of information).

The primary purpose of preliminary market consultations, as before, remains obtaining the information necessary for the proper preparation of the procurement. At the same time, the new Law explicitly provides for another important purpose of conducting preliminary market consultations – informing business entities about procurement plans and the requirements for such procurements.

The new Law does not restrict the methods used to conduct preliminary market consultations. As before, contracting authorities may send requests to suppliers and/or organize open meetings to obtain responses. At the same time, the new Law stipulates that requests to suppliers must be sent through the Prozorro system. In addition to the methods mentioned above, other means of communication may also be used (in particular, oral consultations – the content of such consultations must be recorded using audio or video recording devices or in writing).

Furthermore, if a business entity has provided preliminary market consultations to the contracting authority or otherwise participated in the preparation of the procurement procedure, the procuring entity must take appropriate measures to prevent distortion of competition (in particular, by disclosing, along with the tender documentation, the relevant information that was exchanged). At the same time, the new Law introduces **a new ground for refusing participation in a procurement procedure:** if it is impossible to resolve the situation regarding the exchange of information that took place during preliminary market consultations, and if the information received could give such a participant a competitive advantage, the contracting authority shall refuse to allow that business entity to participate in the procurement.



Mixed Procurement Subject

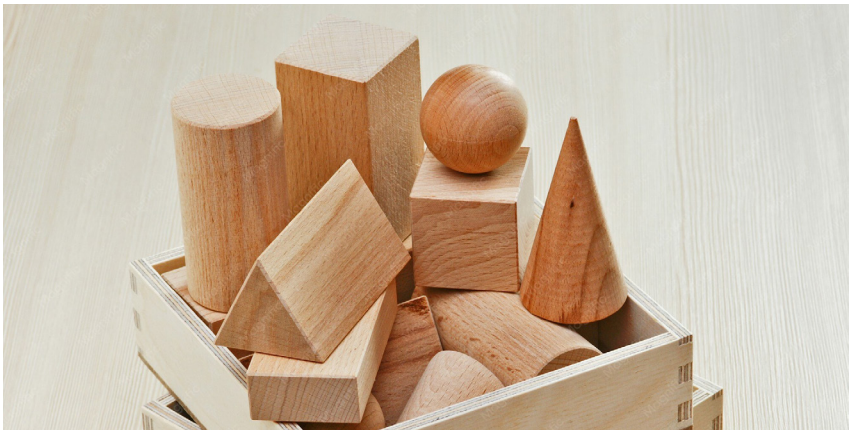
Another new feature of the Law is the introduction of the concept of **a mixed procurement subject**, which allows for the simultaneous procurement of goods, services, and/or works within a single procurement. At the same time, the new Law prohibits defining a mixed procurement subject for the purpose of circumventing procurement procedures established by the new Law.

The Law establishes special rules for determining the procedure for conducting such procurements.

TYPE OF COMBINATION IN THE SUBJECT MATTER OF PROCUREMENT	RULE FOR DETERMINING
goods + services	The subject of the procurement is determined by the type of subject of the procurement with the higher expected value
services + works or goods + works	The subject of the procurement is determined based on which part of the subject of the procurement (services and/or works, goods and/or works) is the primary component

goods / works / services not subject to the requirements of the Law of Ukraine "On Public Procurement" + goods / works / services subject to the requirements of the Law of Ukraine "On Public Procurement"	The procurement is conducted in accordance with the Law of Ukraine "On Public Procurement" if it is not possible to procure such goods / works / services separately
goods / works / services for defense purposes to meet the needs of the security and defense sector, as well as other goods, works, and services to ensure the security and defense needs are met + goods / works / services subject to the requirements of the Law of Ukraine "On Public Procurement"	Goods, works, and services are procured in accordance with the specific requirements for defense-related goods, works, and services intended to meet the needs of the security and defense sector, if it is not possible to procure such goods and/or works and/or services separately

The introduction of a mixed procurement subject eliminates one of the practical problems of the current legislation, under which the contracting authorities were forced to conduct several separate procedures for interrelated goods, works, or services. The new mechanism will allow for more flexible structuring of complex procurements, particularly in the fields of construction, IT, infrastructure projects, and the procurement of integrated solutions.



Organization of the Contracting Authority's Procurement Activities

Authorized Representative

One of the most practical new provisions of the Law is the option to engage an authorized representative **on an outsourcing basis**.

From now on, a contracting authority may enter into **a service agreement for the organization and conduct of procurement with a business entity included in the List of Business Entities Providing Relevant Services**, which will be maintained by the Ministry of Economy. The form of such a contract will be standardized and approved by the Ministry of Economy.

At the same time, the authorized entity engaged under such a contract:

- organize and conduct procurement **on behalf of and in the interests** of the contracting authority;
- shall be responsible for **the proper performance of the contract**;
- in the event of a violation of public procurement legislation, the officials/employees of such an authorized person (business entity) **shall bear administrative liability**.

Along with expanding the methods (procedures) for engaging authorized persons, the **new Law clarifies the requirements for such authorized persons, in particular:**

- confirmation of the level of necessary knowledge in the field of procurement on the Ministry of Economy's web portal by passing a free test;
- compliance with the rules of ethical conduct for entities in the procurement sector, as approved by the Ministry of Economy;
- the opportunity to undergo training on the organization and conduct of procurement;
- officials and representatives of participants in the procurement procedure, members of their families, as well as members of the Verkhovna Rada of Ukraine, members of the Verkhovna Rada of the Autonomous Republic of Crimea, and members of city, city district, district, and regional councils may not be designated or appointed as authorized persons.

Additionally, **until December 31, 2028**, the contracting authority may designate an authorized person by assigning the functions of an authorized person to one or more employees from its regular staff as additional work **with corresponding additional compensation**. **Starting December 31, 2028**, this method of designating an authorized person will no longer be applicable. This means that **after that date, the contracting authority will be able to appoint an authorized person only by:**

- creating a separate position in the staffing table to which the duties of the authorized person will be assigned; **and/or**
- entering into an employment agreement (contract) in accordance with the law; **and/or**
- outsourcing (as noted above).

Centralized Procurement Organization (CPO)

The CPO may carry out centralized or auxiliary procurement:

TYPE OF ORGANIZATION	ORGANIZATIONAL RULES
Centralized procurement organization	■ Application of procurement methods (procedures), in particular through the conduct of procurement procedures for the conclusion of framework agreements or the use of dynamic purchasing systems; ■ Acts in the interests of one or more contracting authorities; ■ The CPO assumes the rights and obligations of the contracting authority and bears the contracting authority's liability; ■ EXCEPTIONS: The CPO may not use the following procurement methods (procedures): joint procurement, negotiated procurement procedures without prior publication, and procurement for the conclusion of a reserved contract.
Auxiliary Procurement Organization	■ Administration and technical support for procurement, as well as the provision of methodological, informational, or technical support to contracting entities;

	■ Support provided by the CPO in auxiliary procurement activities is advisory in nature and is not mandatory for contracting authorities to follow; ■ The CPO does not assume the rights and obligations of a contracting authority and does not bear the liability of a contracting authority.
--	--

Electronic Procurement System (EPS)

The new Law **establishes new approaches in the areas of digitalization and cybersecurity**, specifically:

- Tender documentation is published by the contracting authority **by filling out electronic fields in the EPS** and uploading the relevant file(s) in a machine-readable format;
- The EPS will also ensure the creation, posting, storage, protection, display, and publication of public contracts **in the form of electronic documents**;
- In the event of a discrepancy between the information uploaded to the ESP and the information entered by filling out electronic fields, **the information entered by filling out electronic fields shall prevail**.

UPDATED METHODS (PROCEDURES) FOR CONDUCTING PROCUREMENT

The new Law **establishes a number of new methods (procedures) for conducting procurement**. Alongside the procedures already in use today, a number of new tools characteristic of European Union legislation are being introduced.

Most of these are designed to give contracting authorities greater flexibility when procuring complex, innovative, or comprehensive solutions, as well as to expand opportunities for businesses to participate in procurement.

The brief review of the main ones are described below.

New Methods (Procedures) for Conducting Procurement

DESIGN COMPETITION – a new procurement method (procedure) involving the selection of the best architectural and planning, engineering and technical, and artistic design proposals in the fields of urban planning, architecture, visual arts, and strategic and sectoral planning for the development of regions, territories, and settlements.

There are two types:

1. **OPEN DESIGN COMPETITIONS** (open to any interested participants); or
2. **PROJECT COMPETITIONS WITH LIMITED PARTICIPATION** (open to participants who have been pre-qualified by the contracting authority).

The threshold for holding a design competition is a total cost equal to or exceeding **140,000 euros** (excluding VAT).

A distinctive feature of the procedure is that the winner is selected by a **jury** based on evaluation criteria and the methodology for their application, as specified in the competition documentation (*changes to the evaluation criteria or the methodology for their application after the deadline for submitting project proposals are not permitted*).

INNOVATION PARTNERSHIP – a new procurement method (procedure) used to procure goods, works, and/or services that incorporate innovative solutions or technologies, the need for which cannot be met, or it is impractical to meet, through the procurement of goods, works, and/or services available on the market. **The contracting authority may form an innovation partnership with one or more candidates engaged in scientific or scientific-technical activities.**

The organization and conduct of the innovation partnership procedure are carried out by a commission formed by the contracting authority. **The commission's powers include:** establishing requirements for the tender documentation; reviewing applications submitted for participation in the qualification selection of candidates for the innovation partnership procedure; qualifying such candidates; reviewing and evaluating submitted tender proposals; and performing other actions.

During the innovation partnership procedure, a qualification selection process is conducted, during which, in particular, the innovative solutions proposed by the candidates are discussed. In this regard, the new Law

establishes a list of criteria by which the proposed innovative solutions are evaluated (for example, environmental or other socially significant benefits of the proposed solutions).

At the same time, the new Law establishes a minimum number of candidates (three) required to conduct an innovation partnership; if this number is not met, the procedure is **automatically canceled**.

COMPETITIVE PROCEDURE WITH NEGOTIATIONS – a new procurement method (procedure) that may be applied if **at least one of the following conditions is met**:

- an open tender did not result in the conclusion of a public contract because the submitted bids or proposals did not meet the technical and/or quality requirements for the subject of the procurement, the terms of the technical specifications, and/or other requirements regarding the subject of the procurement set forth in the tender documentation;
- an open tender did not result in the conclusion of a public contract because the bids were submitted by business entities that did not meet the qualification criteria.

The distinctive features of this procurement method (procedure) are: **(1)** only candidates who have passed the prequalification process may submit bids; **(2)** the contracting authority must continue negotiations until one or more final decisions are reached that are capable of meeting its needs.

At the same time, the tender documentation may include a justified limitation on the maximum number of candidates who may be admitted to negotiations.

PROCUREMENT FOR THE AWARD OF A RESERVED CONTRACT – a new procurement method (procedure) whereby the contracting authority may reserve the right to participate in competitive procurement procedures for certain categories of businesses and business entities that employ persons with disabilities and/or whose primary purpose is the social and professional integration of persons with disabilities and other categories of citizens who are entitled to additional guarantees in employment assistance, or that can ensure the performance of such contracts in accordance with protected employment programs, provided that at least 30% of the employees of such enterprises, business entities, or programs are persons with disabilities and/or other categories of citizens who are entitled to additional employment support guarantees.

Procurement using this method (procedure) will become possible after the adoption of a separate law regulating issues related to the conclusion of reserved contracts.

PROCUREMENT USING A DYNAMIC PURCHASING SYSTEM – a new procurement method (procedure) used for the systematic procurement of goods, works, and services, provided that the specifications of such procurement items are publicly available on the market and can be standardized.

Stages of dynamic procurement:

1. **STAGE 1** – qualification of candidates; and
2. **STAGE TWO** – subsequent procurement from qualified candidates (in accordance with the rules for limited-participation tenders or through the use of an electronic marketplace (Prozorro Market)).

However, during the first stage, the tender documentation **may not contain any restrictions on the maximum number** of candidates who may be qualified for the dynamic procurement system.

Entities that may establish a dynamic purchasing system:

- (1) a contracting authority to meet its own needs;
- (2) a CPO to meet its own needs or on behalf of one or more contracting authorities;
- (3) a CPO designated by the CMU, if the second stage of the dynamic purchasing system is conducted using an electronic marketplace.

Methods for establishing a dynamic procurement system:

- (1) by procurement subject;
- (2) by subject matter of procurement, specifying the category of the subject matter;
- (3) by subject of procurement, specifying the category of the subject of procurement with a defined profile and technical requirements for such profiles.

A dynamic procurement system is conducted in accordance with the rules for limited-participation bidding procedures.

The following rules apply to procurement using the electronic marketplace (Prozorro Market), **in particular**:

- The CPO, designated by the CMU, creates a library of goods, services, and works;
- Decisions, actions, or inactions by the CPO regarding the inclusion or exclusion of goods, works, and services from the library of goods, works, and services may be appealed to the AMCU in accordance with the procedure established by the CMU;
- The term of a dynamic purchasing system may not be less than 1 year and may not exceed 4 years from the date of its establishment.

JOINT PROCUREMENT – a new method (procedure) of procurement that allows two or more contracting authorities to combine their needs and conduct a single competitive procurement procedure.

Joint procurement is carried out using a competitive procurement procedure.

Conditions that contracting authorities must agree upon:

- (1) the requirements for the joint procurement;
- (2) the division of responsibilities among the contracting authorities (in particular, the contracting authority conducting the joint procurement on behalf of the other contracting authorities bears responsibility);
- (3) the contracting authorities that will conduct the joint procurement in the EPS on behalf of the other contracting authorities in accordance with their decision;
- (4) the terms and conditions for conducting the joint procurement, including the terms for concluding a public contract (or public contracts);
- (5) other conditions necessary for the procurement.

Joint procurement may be conducted without dividing the subject matter of the procurement into parts (lots) in the case of procurement of goods, works, or services of the same type³. In addition, the Ministry of Economy must establish a separate procedure for determining the subject matter of the procurement for the purpose of conducting joint procurement.

3. Based on the same indicator from the Unified Procurement Glossary.

Method of concluding a public contract:

- (1) separately with each contracting authority in accordance with the volumes specified by each contracting authority; or
- (2) a single consolidated public contract (the parties being the contracting authorities and the winning bidder).

Allocation of liability among the contracting authorities:

- (1) a contracting authorities conducting joint procurement on behalf of other contracting authorities is responsible for compliance with public procurement laws regarding the conduct of such procurement;
- (2) if individual stages of the joint procurement are carried out by other contracting authorities, each of them is responsible for compliance with the law regarding the relevant part of the procurement;
- (3) each contracting authority is independently responsible for the decisions, actions, or omissions it undertakes on its own behalf;
- (4) if a single consolidated public contract is concluded, all contracting authorities are **jointly and severally liable** for the obligations arising from such a contract.

Other changes to procurement methods (procedures)

In addition to new methods (procedures), the new Law also:

- shortens the deadlines for submitting bids in open tenders;
- expands the number of potential participants who may be admitted to the second stage of limited-participation tenders;
- expands the scope (conditions) of application of competitive dialogue;
- allows for the conclusion of a framework agreement with either a single business entity or multiple business entities;
- clarifies the procedures for concluding a framework agreement with multiple business entities;

- provides the possibility, in exceptional and exhaustive cases (*the list of which has been expanded in Article 51, specifically including particularly favorable terms; or goods intended exclusively for research, experimentation, study, or development*), to conduct procurement through a negotiated procedure without prior publication (previously known as the negotiated procedure);
- introduces the possibility of a preliminary information notice regarding a future procurement;
- establishes the obligation of the contracting authorities to take into account the complexity of the subject matter of the procurement (the requirements of the tender documentation) and the time required to prepare tender proposals when setting deadlines;
- imposes an obligation on contracting authorities and CPOs to publish, within 3 business days of the implementation of the AMCU decision, information in the EPS regarding the implementation of such a decision, including a detailed description of the actions or measures taken to remedy the violations cited in the relevant decision of the appeal body, along with documentary evidence of such actions or measures;
- establishes an obligation for contracting authorities / CPOs to enter information regarding the initiation of proceedings and the case number into the EPS by the next business day following receipt of information about the initiation of such proceedings (in the event of an appeal against the AMCU decision filed with a court).

Separately, the new Law prohibits procurement from entities affiliated with the Russian Federation, the Republic of Belarus, and the Islamic Republic of Iran, and sets forth relevant exceptions, particularly regarding assets transferred to the management of ARMA. This prohibition is also established in Peculiarities No. 1178, which was taken into account by the legislature.

Electronic Auction

The main innovation is the possibility of conducting procurement without using an electronic auction if the subject of the procurement is the provision of services or the performance of works involving the results of intellectual activity.

However, the CMU shall approve a separate list of such services and works.

It should be noted that the above exceptions do not apply to goods, nor to works on new facilities, reconstruction, major repairs, or restoration of existing facilities involving the development of design documentation.

Waiver of the Competitive Procurement Procedure

The new Law establishes new grounds for canceling the competitive procurement procedure, in particular::

1. a reduction in expenditures for the procurement of goods, works, and/or services;
2. if the procurement has become impossible due to force majeure.

SUBCONTRACTING / JOINT PERFORMANCE RELATIONSHIPS

The new Law significantly expands the legal framework governing subcontracting/joint performance relationships, defining not only the requirements for disclosing information about subcontractors, but also the allocation of liability among the parties and the contracting authority's ability to influence the structure of contract performance.

In particular:

- The bidder must specify the portion of its obligations, expressed as a percentage of the tender offer price, that it plans to delegate under a subcontracting or joint performance arrangement; and must provide information about such a subcontractor or joint performer (if such requirements are set forth in the tender documentation). At the same time, the requirement to specify a percentage of the tender offer price applies to any procurement volume (not just 20+%, as provided for in the former Law of Ukraine "On Public Procurement"), if so specified in the tender documentation. In turn, the mechanism for verifying that a subcontractor has no grounds for exclusion from participation in the procurement – in cases where its involvement constitutes 20+% of the tender proposal price – remains in the new Law;
- **Structure of relationships when engaging a subcontractor/co-contractor:** (1) the contracting authority – (2) the winning bidder (the general contractor for the contracting authority and, at the same time, the contracting authority for the subcontractor/co-contractor) – (3) the subcontractor/co-contractor;

- **Liability in the event of engaging a subcontractor/co-contractor:**
 - If the contracting authority breaches its obligations, the general contractor is liable to the subcontractor/co-contractor;
 - If the subcontractor/co-contractor breaches its obligations, the general contractor is liable to the contracting authority;
- The engagement of a subcontractor or co-contractor other than the one specified in the bid proposal – **both during the procurement process⁴ and during the performance of the public contract⁵** – must be agreed upon separately with the contracting authority;
- The contracting authority shall not approve the engagement of a subcontractor or co-contractor if there are grounds for refusing their participation in the procurement;
- The contracting authority has the right to establish, in the tender documentation and the draft public contract, a justified limit on the maximum share of the cost of works, services, or delivery and installation services within the scope of the procurement of goods for which a subcontractor or co-contractor is engaged. The rationale for such a limit and the amount of the maximum share must be included in the tender documentation. Such a limit **must not result in an artificial restriction of competition.**



-
4. In accordance with the procedure for resolving discrepancies in a bid proposal.
 5. In accordance with the procedure for replacing a subcontractor/co-contractor established by a public contract.

QUALIFICATION CRITERIA

Among other things, the new Law provides additional opportunities for the contracting authority when establishing the following qualification criteria: **the availability of equipment, material and technical resources, and technologies; and/or the availability of suitably qualified employees who possess the necessary knowledge and experience; and/or the availability of documented experience in performing a contract (or contracts) similar in subject matter to the procurement (contracts).**

In particular, the contracting authority may:

- **establish requirements** regarding a business entity's possession of the necessary human and technical resources and experience to perform a public contract, including, but not limited to, **compliance with national and international standards** that set forth requirements for the subject matter of the procurement.
- **require** confirmation of an adequate level of past experience in performing a similar contract (or contracts) covering the subject matter of the procurement. In other words, in addition to the right to establish a qualification criterion regarding similar experience, contracting authority have been granted the right to require documented proof of adequate similar experience.

Furthermore, **no** specific qualification criteria **apply** to the procurement of solid fuel, natural gas, liquefied gas for municipal and household consumption and industrial purposes, and electricity.



GROUND S FOR REFUSAL TO PARTICIPATE IN A PROCUREMENT PROCEDURE

The new Law introduces new grounds for refusal to participate in a procurement procedure:

1. if a business entity received information from the contracting authority during preliminary market consultations that could give it a competitive advantage over other participants or candidates, or if the prior involvement of the business entity in the preparation of the procurement procedure resulted in a violation of the principle of non-discrimination and equal treatment of business entities. Refusal to participate in the procurement on this ground applies only if compliance with the aforementioned principles cannot be ensured by any other means;
2. a conflict of interest, as defined by the new Law⁶, cannot be resolved through other measures.

Additionally, the new Law establishes at the statutory level (currently, such an exception is provided for in Peculiarities No. 1178) **an exception for persons subject to sanctions**. Therefore, if the assets of such a person have been transferred to the management of ARMA, the fact that sanctions have been imposed **does not constitute** grounds for denying such a participant's participation in the procurement.

Furthermore, if a participant in a procurement process is disqualified on the grounds of failure to fulfill obligations under a previously concluded public contract – which led to early termination and the imposition of a penalty and/or compensation for damages – **the contracting authority is required to have documentary evidence of such circumstances (a court decision or a document confirming full or partial payment of the penalty or compensation for damages)**.

6. "Conflict of interest" means the existence of a private interest on the part of an employee of the contracting authority, any person or body acting on behalf of the contracting authority and participating in the procurement process or capable of influencing the results of such procurement, which may affect the objectivity and impartiality of their decision-making or their actions or inaction during the procurement process, and/or the existence of a conflict between the private interest of an employee of the contracting authority or any person or body acting on behalf of the contracting authority and participating in the procurement process, and their official or representative powers, which affects the objectivity or impartiality of their decision-making or their actions or inaction during the procurement process.

Along with introducing new grounds, the new Law has narrowed the scope for applying existing grounds for refusing to participate in a procurement procedure.

Therefore, one of the grounds for exclusion is the exerting of undue influence on the contracting authority through the offer, provision, or agreement to provide an undue advantage. At the same time, the new Law **no longer covers** the "offer of an undue advantage", retaining only cases involving the provision or agreement to provide an undue advantage.

With regard to specific grounds for denial (for example, **(1)** for committing a corruption-related offense or an offense linked to corruption; or **(2)** for a criminal offense committed for personal gain; or **(3)** for committing an offense related to the use of child labor or any forms of human trafficking, the financing of terrorism, or the commission of a terrorist act), the new Law **narrows the scope of persons** subject to such grounds solely to **the head of a business entity or the business entity itself**, whereas the current Law of Ukraine "On Public Procurement" extends these grounds to officials (public servants) in general, covering significantly more positions than just that of a head of a business entity.

BID DOCUMENTATION AND EVALUATION OF BIDS

The main changes are as follows:

- The possibility of accepting for consideration tender proposals whose price exceeds the estimated value of the procurement item. This possibility may be implemented as follows: **(1)** the contracting authority has provided for this possibility in the tender documentation; and **(2)** the contracting authority has specified an acceptable percentage for such an excess.

If these conditions are not met, the contracting authority shall reject the bid;

- The tender documentation and the draft public contract **must not contain provisions** prohibiting the supplier of goods (contractor, service provider) from assigning a monetary claim (factoring).

IT IS IMPORTANT TO NOTE that an association of business entities and its participant(s) may submit only one bid within a single competitive procedure. Otherwise, the contracting authority will reject such bids.

Variant

Variant – an alternative bid regarding the subject matter of the procurement.

Features of submitting a variant:

- Submission of a variant depends on whether the contracting authority has provided for such a right in the tender documentation, on the minimum requirements for the variant, and on the method of submitting the variant (together with the tender proposal or as an alternative to the tender proposal);
- This applies only in competitive procedures where the estimated value of the procurement is equal to or *exceeds 140 thousand euros (for goods and services) or 5,404 thousand euros (for works)*. **In other words, the option to submit an alternative bid does not automatically apply to all procurement methods (procedures);**
- Each participant may submit only one variant;
- Rejection of a variant does not constitute grounds for rejecting the tender proposal of a participant in the procurement procedure submitted by that participant together with the variant;
- The contracting authority may establish a separate requirement regarding a bid bond for the variant (similar to the bid bond for the tender proposal).

Criteria for Evaluating a Bid

A key change regarding the criteria for evaluating tender proposals is that the **new Law eliminates the percentage ratio of price-based to non-price-based criteria** (70% / 30% in favor of price-based criteria). In other words, contracting authorities may independently determine the percentage ratio of price and non-price criteria (subject to a transition period and methodology to be approved by the CMU).

However, during the transition period, **through December 31, 2027**, when determining the best bid, the contracting authority may apply evaluation criteria other than price, provided that the weight of the price criterion is

not less than 70% (in the case of open tender procedures and procurements using a dynamic purchasing system) and not less than 40% (in the case of other procurement methods (procedures)).

In addition, **the new Law provides a broader explanation of the approaches to applying evaluation criteria for tender proposals, specifically:**

- Evaluation criteria must relate to the subject matter of the procurement in any case or at any stage of its life cycle, **specifically: (1)** a specific process of production, supply of goods, performance of works, or provision of services; or **(2)** a specific process related to another stage of the subject matter's life cycle;
- Evaluation criteria must not allow the procuring entity to grant preferences to specific business entities and/or specific procurement items that **are not justified by the procuring entity's objective needs;**
- Evaluation criteria must ensure effective competition.

Under the new Law, the evaluation criteria are:

- 1)** price; or
- 2)** life-cycle cost; or
- 3)** price combined with other evaluation criteria that must be related to the subject matter of the procurement, including quality, environmental, and/or social aspects.

In this regard, evaluation criteria are considered related to the subject matter of the procurement if, when applied, they provide **an additional advantage (benefit)** to the contracting authority or to the persons in whose interest the procurement is being conducted, with respect to the subject matter of the procurement based on indicators, characteristics, or conditions specified by the contracting authority, during the consumption of the goods, the provision of the services, or the use of the results of the works.

At the same time, the updated approaches to evaluation criteria are intended to resolve the existing inconsistency in the legal positions of the Ministry of Economy and the AMCU regarding the (non-)exhaustiveness of non-price criteria under the current Law of Ukraine "On Public Procurement."

PROCUREMENT CONTRACT (PUBLIC CONTRACT)

FIRSTLY, with regard to public contracts, the main innovation is the ability of the CMU to **approve a model public contract for a specific procurement item**, on the basis of which the contracting authority will be required to enter into a public contract when procuring such an item.

Additionally, it will be possible to enter into a public contract **in electronic form**, which will become feasible following the technical adaptation of the Electronic Public Procurement System (EPS).

SECONDLY, the amount of the security for the performance for a public contract depends on the subject matter of the contract:

SUBJECT MATTER OF THE PUBLIC CONTRACT	AMOUNT OF SECURITY FOR THE PERFORMANCE
goods, services	no more than 5% of the public contract price
works	no more than 10% of the public contract price <i>If the amount of the security for the performance is 5–10%, the form of security may be (1) a bank guarantee; (2) a guarantee issued by another financial institution authorized to do so; or (3) an insurance contract</i>

In turn, the former Law of Ukraine "On Public Procurement" establishes a general rule regarding the amount of security for the performance for all types of procurement contracts – **no more than 5% of the value of the procurement contract**.

New cases have also been established in which the terms of a public contract may differ from the content of the bid proposal, **in particular**:

- 1)** a downward adjustment of the price and quantity/volume of goods, provided that the volume of goods must be rounded to a multiple of the packaging unit;
- 2)** determination of value-added tax in the public contract, if the winning bidder is liable for such tax.

In addition, if objective circumstances arise (*in particular, price indices, exchange rates, stock market quotes, or data from international pricing agencies*) that necessitate amendments to a public contract, the contracting authorities must provide additional economic justifications to support the changes made.

Additional grounds for terminating a public contract have also been established, in particular:

- 1) in the event of circumstances that necessitate substantial changes to the public contract, which require a new procurement procedure;
- 2) if, during the term of the public contract, it becomes apparent that at the time of signing the public contract, the contracting authority should have decided to deny the business entity participation in the procurement on any of the grounds provided for in Article 21 of the new Law (for example, an unexpunged or unpaid criminal record; prosecution within the last three years for bid-rigging; or outstanding tax and fee arrears).



Contacts/Authors:

Lana Sinichkina

Partner, Head of
Public Procurement practice

Lana.Sinichkina@arzinger.ua



Valeriia Odarchenko

Senior associate



Artem Matviichuk

Junior associate



Contact us

info@arzinger.ua

Head Office

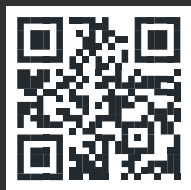
Senator Business Centre
32/2 Knyaziv Ostroz'kykh St., 10th floor
01010, Kyiv, Ukraine
tel: +38 044 390 55 33
fax: +38 044 390 55 40

West Ukrainian Branch

6, Generala Chuprynky Str., office 1
79013, Lviv, Ukraine
tel: +38 044 390 55 33

South Ukrainian Branch

Odesa, Ukraine
tel: +38 044 390 55 33



Scan QR code & visit
our website **arzinger.ua**



/ArzingerLawFirm



/company/arzinger



@arzingerlawfirm



/arzinger.team

ARZINGER