



Генеральная Ассамблея

Distr.: General
6 October 2006

Russian
Original: English

**Комиссия Организации Объединенных Наций
по праву международной торговли**

Сороковая сессия

Вена, 25 июня – 12 июля 2007 года

**Доклад Рабочей группы I (Закупки) о работе
ее десятой сессии**

(Вена, 25-29 сентября 2006 года)

Содержание

	<i>Пункты</i>	<i>Стр.</i>
I. Введение	1-3	3
II. Организация работы сессии	4-9	4
III. Обсуждения и решения	10-11	5
IV. Рассмотрение предложений относительно пересмотра Типового закона ЮНСИТРАЛ о закупках товаров (работ) и услуг	12-81	6
A. Общие замечания	12-14	6
1. График реализации проекта	12-13	6
2. Изменения в Руководстве по принятию	14	6
B. Использование электронных сообщений при закупках (A/CN.9/WG.I/X/CRP.2 и A/CN.9/WG.I/WP.47)	15-36	7
1. Сообщения в процессе закупок: новые статьи 5 бис и 9/5 тер	15-26	7
2. Электронное представление тендерных заявок: пересмотр статьи 30 (5)	27-30	10
3. Электронное вскрытие тендерных заявок: изменения в новой статье 33(4) (A/CN.9/WG.I/WP.47, пункт 29)	31-32	11
4. Электронное опубликование информации, касающейся закупок (A/CN.9/WG.I/WP.47, пункты 30-37)	33-36	12



	<i>Пункты</i>	<i>Стр.</i>
C. Проекты положений Типового закона, создающие возможность использования электронных реверсивных аукционов (A/CN.9/WG.I/WP.48, A/CN.9/WG.I/WP.43, пункты 54-66, A/CN.9/WG.I/43/Add.1, пункты 1-6, и A/CN.9/WG.I/WP.40, пункт 27)	37-71	13
1. Место положений об ЭРА в Типовом законе	37-39	13
2. Условия для использования электронных реверсивных аукционов: новая статья [36 бис] (A/CN.9/WG.I/WP.48, пункты 3-17)	40-47	14
3. Процедуры предаукционного этапа: новая статья [47 бис] (A/CN.9/WG.I/WP.48, пункты 18-27)	48-56	15
4. Процедуры на этапе проведения аукционов: новая статья [47 тер] (A/CN.9/WG.I/WP.40, пункт 27, и A/CN.9/WG.I/WP.43, пункты 54-58)	57-63	18
5. Другие изменения к тексту Типового закона и Руководства по принятию, направленные на создание возможности для использования электронных реверсивных аукционов (A/CN.9/WG.I/WP.43, пункты 59-66, и A/CN.9/WG.I/WP.43/Add.1, пункты 1-6)	64-71	21
D. Тендерные заявки с аномально заниженной ценой (A/CN.9/WG.I/WP.43/Add.1, пункты 7-13	72-78	22
1. Предлагаемые добавления к статье 34 Типового закона	72-75	22
2. Прилагаемые добавления к тексту Руководства по принятию, касающемуся статьи 34	76-78	23
E. Рамочные соглашения (A/CN.9/WG.I/WP.44 и Add.1)	79-81	24
V. Прочие вопросы	82-86	24

I. Введение

1. На своей тридцать седьмой сессии в 2004 году Комиссия Организации Объединенных Наций по праву международной торговли ("Комиссия") поручила подготовку предложений о пересмотре Типового закона ЮНСИТРАЛ о закупках товаров (работ) и услуг 1994 года "Типовой закон", A/49/17 и Согг.1, приложение I) своей Рабочей группе I (Закупки). Рабочей группе был предоставлен гибкий мандат на выявление вопросов, которые должны быть рассмотрены в ходе обсуждения, включая вопросы, учитывающие новые виды практики в области публичных закупок, в частности те из них, которые возникают в связи с использованием электронных сообщений (A/59/17, пункт 82). Рабочая группа приступила к подготовке предложений о пересмотре Типового закона на своей шестой сессии (Вена, 30 августа – 3 сентября 2004 года) (A/CN.9/568). На этой сессии она постановила, что на своих следующих сессиях она проведет последовательное углубленное рассмотрение вопросов, которые излагаются в документах A/CN.9/WG.I/WP.31 и 32 (A/CN.9/568, пункт 10).

2. На своих седьмой–девятой сессиях (Нью-Йорк, 4-8 апреля 2005 года, Вена, 7-11 ноября 2005 года, и Нью-Йорк, 24-28 апреля 2006 года, соответственно) (A/CN.9/575, A/CN.9/590 и A/CN.9/595) Рабочая группа рассмотрела темы, касающиеся а) использования электронных средств связи в процессе закупок, включая обмен сообщениями с использованием электронных средств, электронное представление тендерных заявок, вскрытие тендерных заявок, проведение совещаний и хранение информации, а также контроль за их использованием; б) различных аспектов опубликования информации, касающейся закупок, включая возможное расширение нынешней сферы применения статьи 5 Типового закона и включение положения о публикации информации о будущих возможностях, связанных с закупками; а также с) электронных реверсивных аукционов, включая вопрос о том, следует ли их рассматривать в качестве факультативного этапа при использовании других методов закупок или в качестве отдельного метода, критерии их использования, виды охватываемых закупок и их процедурные аспекты. На своих седьмой и восьмой сессиях Рабочая группа рассмотрела также вопросы, касающиеся заявок с аномально заниженной ценой, включая их раннее выявление в процессе закупок и предупреждение отрицательных последствий таких заявок. На своей девятой сессии Рабочая группа согласовала на предварительной основе проекты пересмотренных положений Типового закона и Руководства, которые потребуются для того, чтобы охватить в Типовом законе использование электронных сообщений и технологий (включая электронные реверсивные аукционы). Рабочая группа постановила, что на своей десятой сессии она продолжит рассмотрение этих проектов пересмотренных положений, а также углубленное обсуждение предлагаемых пересмотренных положений Типового закона и Руководства, касающихся еще не рассмотренных аспектов электронных реверсивных аукционов и проведения расследования случаев представления тендерных заявок с аномально заниженной ценой, а также, если позволит время, приступит к обсуждению тем, касающихся рамочных соглашений и списков поставщиков (A/CN.9/595, пункт 9).

3. На своей тридцать восьмой и тридцать девятой сессиях в 2005 и 2006 году, соответственно, Комиссия выразила признательность Рабочей группе за результаты, достигнутые в ее работе, и вновь заявила о своей поддержке проводимого обзора и отражения в Типовом законе новых методов закупок (A/60/17, пункт 172, и A/61/17, пункт 191). На своей тридцать девятой сессии Комиссия высказала также рекомендацию о том, что в процессе обновления Типового закона и Руководства Рабочей группе следует принять во внимание вопросы коллизии интересов, а также рассмотреть вопрос о том, необходимо ли будет включить в Типовой закон какие-либо специальные положения, регулирующие эти аспекты (A/61/17, пункт 192).

II. Организация работы сессии

4. Рабочая группа, в состав которой входят все государства – члены Комиссии, провела свою десятую сессию в Вене с 25 по 29 сентября 2006 года. В работе сессии принимали участие представители следующих государств – членов Рабочей группы: Австрии, Алжира, Аргентины, Беларуси, Бразилии, Венесуэлы (Боливарианской Республики), Германии, Ирана (Исламской Республики), Испании, Италии, Камеруна, Канады, Кении, Китая, Литвы, Мексики, Нигерии, Пакистана, Республики Корея, Российской Федерации, Сингапура, Соединенного Королевства Великобритании и Северной Ирландии, Соединенных Штатов Америки, Таиланда, Турции, Уганды, Франции, Хорватии, Чешской Республики, Чили и Швеции.

5. На сессии присутствовали наблюдатели от следующих государств: Болгарии, Демократической Республики Конго, Доминиканской Республики, Индонезии, Ирландии, Латвии, Малайзии, Румынии, Словакии, Тимора-Лешти, Филиппин и Финляндии.

6. На сессии присутствовали также наблюдатели от следующих международных организаций:

а) *система Организации Объединенных Наций*: Всемирный банк и Управление по правовым вопросам Организации Объединенных Наций;

б) *межправительственные организации*: Азиатский клиринговый союз (АКС), Европейская комиссия, Европейское космическое агентство (ЕКА), Межамериканский банк развития (МБР) и Организация экономического сотрудничества и развития (ОЭСР);

в) *международные неправительственные организации, приглашенные Рабочей группой*: Европейская ассоциация студентов-юристов (ЕАСЮ), Международная ассоциация адвокатов (МАО), Международная торговая палата (МТП) и Центр международных исследований в области права (ЦМИП).

7. Рабочая группа избрала следующих должностных лиц:

Председатель: г-н Стивен Р. КАРАНГИЗИ (Уганда)

Докладчик: г-жа Лигия ГОНСАЛЕС ЛОСАНО (Мексика).

8. На рассмотрении Рабочей группы находились следующие документы:

- a) аннотированная предварительная повестка дня (A/CN.9/WG.I/WP.46 и Corr.1);
- b) записка, касающаяся электронных реверсивных аукционов и тендерных заявок с аномально заниженной ценой (A/CN.9/WG.I/WP.43 и Add.1);
- c) сопоставительное исследование рамочных соглашений (A/CN.9/WG.I/WP.44 и Add.1);
- d) записка, касающаяся списков поставщиков (A/CN.9/WG.I/WP.45 и Add.1);
- e) записка, касающаяся использования электронных сообщений при публичных закупках и электронного опубликования информации о закупках, включая проекты материалов (A/CN.9/WG.I/WP.47);
- f) дополнительная записка, касающаяся электронных реверсивных аукционов, включая редакционные материалы (A/CN.9/WG.I/WP.48); и
- g) записка, касающаяся законотворческой деятельности международных организаций, имеющей отношение к публичным закупкам (A/CN.9/598/Add.1).

9. Рабочая группа утвердила следующую повестку дня:

- 1. Открытие сессии
- 2. Выборы должностных лиц
- 3. Утверждение повестки дня
- 4. Рассмотрение предложений относительно пересмотра Типового закона ЮНСИТРАЛ о закупках товаров (работ) и услуг
- 5. Прочие вопросы
- 6. Утверждение доклада Рабочей группы.

III. Обсуждения и решения

10. На своей десятой сессии Рабочая группа продолжила работу по подготовке предложений о пересмотре Типового закона. Рабочая группа использовала записки Секретариата, упомянутые в пункте 8 выше (WP.43 и 44 и добавления к ним, 47 и 48, а также документ A/CN.9/598/Add.1), в качестве основы для своих обсуждений. Рабочая группа решила отложить рассмотрение документов A/CN.9/WG.I/WP.45 и Add.1 до одной из будущих сессий.

11. Рабочая группа просила Секретариат пересмотреть проекты материалов с учетом обсуждений на десятой сессии для представления на ее рассмотрение на следующей сессии. Она также просила Секретариат подготовить для Типового закона и Руководства проекты материалов, касающиеся использования рамочных соглашений. Рабочая группа согласилась добавить вопрос о коллизии интересов в список тем для обсуждения при пересмотре Типового закона и Руководства.

IV. Рассмотрение предложений относительно пересмотра Типового закона ЮНСИТРАЛ о закупках товаров (работ) и услуг

A. Общие замечания

1. График реализации проекта

12. Рабочая группа напомнила о существовании следующего списка тем, которые ей предстоит обсудить в ходе пересмотра Типового закона: а) электронное опубликование информации, касающейся закупок; б) использование электронных сообщений в процессе закупок; в) контроль за использованием электронных сообщений в процессе закупок; г) электронные реверсивные аукционы (ЭРА) и тендерные заявки с аномально заниженной ценой (АЗЦ); д) использование списков поставщиков; е) рамочные соглашения; ж) закупки услуг; з) оценка и сопоставление тендерных заявок и использование закупок для содействия достижению целей промышленной, социальной и экологической политики; и) средства правовой защиты и принудительное исполнение; к) альтернативные методы закупок; л) участие общин в закупках; м) упрощение и стандартизация Типового закона; н) легализация документов; и п) коллизия интересов при процедурах закупок – тема, переданная Комиссией на рассмотрение Рабочей группы для обеспечения того, чтобы Типовой закон в этом отношении соответствовал требованиям Конвенции Организации Объединенных Наций против коррупции¹ (см. пункт 3 выше и пункт 85 ниже).

13. Рабочая группа выразила пожелание завершить работу по этим темам в 2008 году. Рабочая группа отметила, что для выполнения этой задачи самое первоочередное внимание необходимо уделить подготовке пересмотренного текста собственно Типового закона.

2. Изменения в Руководстве по принятию

14. Рабочая группа отметила, что Руководство по принятию может быть предназначено для использования не только законодателями, но также и лицами, осуществляющими регулирование и, возможно, практические операции (должностными лицами, занимающимися вопросами закупок, например лицами, ответственными за заключение контрактов, и лицами, несущими ответственность за разработку электронных систем для использования в процессе закупок). Таким образом, в него могли бы быть включены руководящие положения, адресованные каждой группе пользователей, в том числе руководящие принципы для законодателей и рекомендации по вопросам регулирования и практическим вопросам. В то же время, обратив внимание на целевую дату завершения работы (см. пункт 13 выше), Рабочая группа отметила, что завершить работу по всем аспектам рекомендаций к 2008 году, возможно, не удастся. В силу этого Рабочая группа просила Секретариат проводить консультации с экспертами и осуществлять работу над текстом Руководства по принятию в следующем порядке очередности: во-первых, после завершения разработки соответствующих разделов текста Типового закона подготовить рекомендации для законодателей относительно принятия соответствующих текстов; во вторую очередь следует заняться подготовкой рекомендаций для лиц,

занимающихся регулированием, и, возможно, в третью – для других пользователей. На своей заключительной сессии до передачи пересмотренного Типового закона на рассмотрение Комиссии Рабочая группа обсудит текст Типового закона и подготовленные к тому моменту рекомендации для законодателей и лиц, занимающихся регулированием. Затем Секретариату будет поручено подготовить проекты по любым другим оставшимся нерассмотренными элементам Руководства для обсуждения Рабочей группой.

В. Использование электронных сообщений при закупках (A/CN.9/WG.I/X/CRP.2 и A/CN.9/WG.I/WP.47)

1. Сообщения в процессе закупок: новые статьи 5 бис и 9/5 тер

15. Рабочая группа рассмотрела формулировку проектов статей 5 бис и 9/5 тер, содержащихся в документе A/CN.9/WG.I/X/CRP.2, представленном на рассмотрение Рабочей группы в дополнение к редакции проектов соответствующих статей, предложенной в пункте 3 документа A/CN.9/WG.I/WP.47.

16. Согласно общему мнению, текст проекта статьи 5 бис в документе A/CN.9/WG.I/X/CRP.2 представляет собой улучшение предыдущей формулировки, поскольку в нем нейтральным с технологической точки зрения образом рассматривается вопрос об использовании сообщений в процессе закупок, а также затрагивается функциональная эквивалентность различных средств передачи сообщений. Было предложено рассмотреть вопрос об определенной доработке для максимального уточнения этих положений, с тем чтобы избежать риска их различного толкования в различных правовых системах. Кроме того, недостаточная точность может непреднамеренно повысить опасность принятия мер по обжалованию. Было также высказано мнение о том, что текст этих положений следует составить таким образом, чтобы обеспечить охват всех аспектов закупок согласно Типовому закону, а не только сообщений, подготавливаемых в ходе той или иной закупочной процедуры. В качестве примера одного из аспектов процесса закупок, который в ином случае не был бы охвачен в некоторых правовых системах, были упомянуты процедуры обжалования.

17. Рабочая группа рассмотрела вопрос о том, следует ли объединить положения проектов статей 5 бис и 9/5 тер в одну статью. Возобладало мнение о целесообразности их сведения воедино, поскольку оба проекта статей касаются темы сообщений в процессе закупок.

18. Затем рассмотрение проектов статей 5 бис и 9/5 тер было продолжено на основе следующей сводной статьи:

"Статья 5 бис. Сообщения в ходе процесса закупок

1) С учетом требований, установленных в статье... [перекрестная ссылка], закупающая организация избирает:

- а) средства, с помощью которых документы, уведомления, решения и другая информация в ходе процедур закупок должны передаваться закупающей организацией или любым административным органом,

участвующим в закупках, или поставщиком (подрядчиком) или передаваться любым таким организациям, органам, лицам или широкой общественности; и

b) средства, с помощью которых будет удовлетворяться любое предусмотренное в настоящем Законе требование относительно письменной формы информации или подписи.

2) Избранные средства передачи информации и средства, обеспечивающие соблюдение любых требований относительно письменной формы и подписи, должны создавать возможности для легкого использования совместно со средствами, обычно используемыми в отношениях между поставщиками (подрядчиками) товаров, услуг или работ, являющихся предметом закупок. Эти средства должны указываться закупающей организацией при первом приглашении поставщиков (подрядчиков) к участию в процедурах закупок.

3) Положения пункта 1 настоящей статьи в равной мере применяются к подготовке отчета о процедурах закупок и проведению встреч с поставщиками (подрядчиками).

4) В подзаконных актах о закупках устанавливаются меры для обеспечения подлинности, целостности и конфиденциальности документов, уведомлений, решений и других сообщений или информации.

5) С учетом других положений настоящего Закона документы, уведомления, решения и другая информация, передаваемые закупающей организацией или любым административным органом, участвующим в закупках, или поставщиком (подрядчиком) или передаваемые любым таким организациям, органам или лицам, представляются в форме, которая обеспечивает запись содержащейся в них информации и является доступной для последующего использования.

6) В отношениях между поставщиками (подрядчиками) и закупающей организацией передача информации, о которой говорится в статьях [7(4) и (6), 12(3), 31(2)(a), 32(1)(d), 34(1), 36(1), 37(3), 44(b)-(f) и 47(1) – ссылки будут обновлены с учетом изменений в Типовом законе], может осуществляться при помощи средств, которые не обеспечивают записи содержания информации, при условии, что сразу же после этого получателю сообщения дается подтверждение сообщения в форме, которая обеспечивает запись содержащейся в нем информации и является доступной для последующего использования".

19. В отношении проекта статьи 5 бис (1) были внесены следующие редакционные предложения: i) во вводной формулировке и в подпункте 2 использовать слово "указывает" вместо слова "избирает"; ii) обновить перекрестные ссылки на средства и форму сообщений с учетом сводного характера данного проекта статьи; iii) поскольку какие-либо требования о предоставлении информации в письменной форме или о подписи могут содержаться в других нормативных актах, сама закупающая организация может быть в состоянии указать, каким образом эти требования могут быть соблюдены. Соответственно в тексте можно либо установить, что закупающей организации следует указать соответствующие требования в тендерной документации,

сославшись, в случае необходимости, на действующие законы, регулирующие эти вопросы, либо включить слова "если соответствующие вопросы не регулируются другими нормами права" в начало подпункта (b).

20. Что касается проекта статьи 5 бис (2), то было предложено добавить слово "потенциальные" для уточнения ссылки на "поставщиков (подрядчиков)", с тем чтобы ясно показать, что данное положение относится к поставщикам в целом. В то же время было также напомнено о том, что согласно определению в статье 2 Типового закона термин "поставщик (подрядчик)" охватывает, в зависимости от обстоятельств, потенциальных поставщиков и подрядчиков. Рабочая группа просила Секретариат рассмотреть вопрос о необходимости предложенного добавления в данном контексте, а также изучить возможность улучшения редакции условной оговорки.

21. В связи с проектом статьи 5 бис (3) было высказано согласие с необходимостью расширения списка перечисляемых элементов с тем, чтобы включить другие аспекты процесса закупок, на которые будут распространяться эти же требования.

22. Рабочая группа рассмотрела взаимосвязь между уже принятыми положениями, направленными на облегчение электронной торговли (например, положениями, аналогичными Типовому закону ЮНСИТРАЛ об электронной торговле²), и положениями, принятыми для целей публичных закупок. Было отмечено, что в некоторых правовых системах эти вопросы могут регулироваться другими областями законодательства, например договорным правом и правом электронной торговли, при том что другие вопросы, возникающие в контексте закупок, могут не охватываться иными нормами права. Было предложено использовать в редакции этого пункта сострадательный залог, оговорив, что в момент выбора средств передачи сообщений надлежащие меры для обеспечения подлинности, целостности и конфиденциальности уже должны быть предусмотрены, при том что формулировка должна быть достаточно гибкой для того, чтобы позволять учитывать конкретные условия, существующие в каждом принимающем государстве. Внимание Рабочей группы было привлечено к тому факту, что в данном пункте будут предусматриваться требования как для электронных, так и для бумажных сообщений, причем в отношении первой группы сообщений будут устанавливаться конкретные требования.

23. Было обращено внимание на тот аспект, что при работе над текстом статьи 5 бис и любых положений Руководства по принятию, касающихся конфиденциальности, а также коммерческой и иной информации, конфиденциальность которой должна сохраняться (как это требуется в статье 45 Типового закона), необходимо проводить различие относительно информации, которая должна раскрываться для публичного ознакомления.

24. Было напомнено об исключении из проекта статьи 5 бис (4) ссылки на "доступность", поскольку в центре внимания этого пункта должны стоять меры, необходимые для обеспечения защиты сообщений и информации в процессе закупок. Было указано, что понятие доступности используется для достижения другой цели, а именно недискриминации, и что его следует включить либо в иное место текста, либо в проект статьи 5 бис (4) в качестве отдельного элемента.

25. Был поднят вопрос о том, будут ли в Типовом законе устанавливаться достаточные гарантии против дискриминации в вопросах обмена сообщениями, если статья 9 (3) Типового закона будет заменена предложенной статьей 5 бис (2). Было указано, что утвердительные формулировки проекта статьи 5 бис (2) направлены скорее на обеспечении конкуренции, чем на недопущение дискриминации. В то же время Рабочая группа отметила, что предоставление закупающей организации права указать средства передачи сообщений в процессе закупок может противоречить положениям статьи 9 (3). Рабочая группа напомнила о своем рассмотрении этого вопроса на девятой сессии (A/CN.9/595, пункты 23-38), и особенно о ссылке на преамбулу Типового закона, в которой говорится об обеспечении справедливого и беспристрастного отношения ко всем поставщикам и подрядчикам. Напомнив о своем желании более подробно рассмотреть концепцию недискриминации в Руководстве по принятию, Рабочая группа постановила не восстанавливать статью 9 (3) в тексте, а по-прежнему придерживаться подхода, предполагающего урегулирование этого вопроса в Руководстве.

26. Было также достигнуто согласие о том, что название сводного проекта статьи, который будет касаться как средств передачи, так и формы сообщений в процедурах закупок, должно быть изменено на "Сообщения в процессе закупок", с тем чтобы отразить общую сферу применения данной статьи.

2. Электронное представление тендерных заявок: пересмотр статьи 30(5)

27. Рабочая группа рассмотрела альтернативные предложения относительно статьи 30(5), содержащиеся в пункте 2 документа A/CN.9/WG.I/X/CRP.2 и в пункте 21 документа A/CN.9/WG.I/WP.47. Рабочая группа пришла к мнению, что рассмотрение изменений к статье 30(5) следует продолжить на основе текста в документе A/CN.9/WG.I/X/CRP.2.

28. Применительно к предложенному тексту статьи 30(5) были высказаны следующие редакционные предложения, которые были приняты Рабочей группой: i) объединить вступительное предложение в пункте (a) с подпунктом (i); ii) разбить подпункт (ii) на две части, одна из которых будет касаться представления тендерных заявок в бумажной форме, а другая – представления тендерных заявок в любой другой форме; iii) заменить слово "защита" в подпункте (ii) словами "целостность и конфиденциальность", с тем чтобы обеспечить соответствие между статьями 5 бис (4) и 30(5)(d); iv) исключить слово "неприкосновенность" в пункте (d); и v) заменить слова "с момента ее представления" либо формулировкой "с момента ее получения", либо словами "с момента, установленного закупающей организацией, но ни в коем случае не позднее момента ее получения". Последней формулировке было отдано предпочтение и, таким образом, полный текст данного положения будет звучать следующим образом: "d) закупающая организация сохраняет целостность и конфиденциальность тендерной заявки с момента, установленного закупающей организацией, но ни в коем случае не позднее момента ее получения, и обеспечивает, чтобы содержание тендерной заявки рассматривалось только после ее вскрытия в соответствии с настоящим Законом". Было сочтено, что эта формулировка создает достаточные возможности для проявления гибкости в случаях, когда закупающая организация принимает на себя ответственность за защиту тендерных заявок с более раннего

момента, чем момент получения тендерных заявок, с тем чтобы, например, позволить осуществлять кодирование и декодирование электронных тендерных заявок закупающей организацией, а не поставщиками.

29. Были высказаны сомнения в отношении желательности исключения концепции "неприкосновенности" из предложенной статьи 30(5)(d). Было отмечено, что концепция "неприкосновенности" отличается от концепций целостности и конфиденциальности, хотя она и связана с ними. Была подчеркнута важность сохранения неприкосновенности как в бумажной, так и в электронной среде. Рабочая группа выразила понимание, согласно которому в проектах статей 30(5) и 5 бис с внесенными изменениями уже предусматриваются достаточные гарантии для обеспечения надлежащей защиты в процессе закупок в целом и при представлении тендерных заявок в частности.

30. Было указано, что в Руководстве государствам, принимающим Типовой закон, следует предоставить рекомендации по этим вопросам. Было отмечено, что раздельное рассмотрение вопроса о представлении и получении тендерных заявок в бумажной и электронной среде является, возможно, оправданным, с тем чтобы избежать установления более жестких требований, уместных в электронной среде, для сферы использования бумажных документов, где необходимости в таких требованиях может и не иметься. Было также отмечено, что установление чрезмерных требований может послужить препятствием для использования электронного представления тендерных заявок.

3. Электронное вскрытие тендерных заявок: изменения в новой статье 33(4) (A/CN.9/WG.I/WP.47, пункт 29)

31. Рабочая группа пришла к согласию о том, что предложенному тексту новой статьи 33(4) следует придать технологически нейтральный характер путем исключения упоминаний об "электронном способе" и "электронных" и "оптических" средствах закупок и связи. Было также решено, что слова "возможность следить [за вскрытием тендерных заявок]" следует заменить формулировкой "в полной мере извещаются", с тем чтобы передать смысл, заключающийся в том, что поставщикам или подрядчикам должно разрешаться не только следить за процессом вскрытия, но также незамедлительно представлять свои комментарии.

32. Рабочая группа приняла решение о том, что предложенный пункт 4 с внесенными исправлениями следует объединить с пунктом 2 статьи 33, с тем чтобы текст последнего звучал следующим образом:

"2) Закупающая организация допускает всех поставщиков (подрядчиков), представивших тендерные заявки, или их представителей присутствовать при вскрытии тендерных заявок. Считается, что поставщикам (подрядчикам) было разрешено присутствовать при вскрытии тендерных заявок, если они в полной мере в режиме реального времени извещаются о вскрытии тендерных заявок с помощью средств связи, используемых закупающей организацией".

**4. Электронное опубликование информации, касающейся закупок
(A/CN.9/WG.I/WP.47, пункты 30-37)**

Статья 5

33. Рабочая группа согласилась разделить статью 5 на два пункта, как это предлагается в пункте 31 документа A/CN.9/WG.I/WP.47. Будет предусматриваться требование об опубликовании существенно важных судебных решений и административных постановлений, при том что будет требоваться "обновлять [эту информацию] при необходимости на регулярной основе", но не "систематически обеспечивать доступ" к ней.

Опубликование информации о будущих возможностях в области закупок

34. Рабочая группа приняла к сведению новые моменты на международном и региональном уровнях, свидетельствующие о поощрении, в порядке регулирования, опубликования информации о будущих возможностях в области закупок, в частности, путем установления стимулов для опубликования такой информации, например разрешения сокращать продолжительность срока процедур закупок. Предложению о включении положений относительно опубликования информации о будущих возможностях в области закупок в Типовой закон была выражена решительная поддержка, поскольку, как было указано, эта практика способствует планированию закупок, ведет к повышению дисциплины в процессе закупок (например, за счет сокращения случаев проведения закупок отдельными частями для избежания применения более жестких правил) и отвечает интересам поставщиков и подрядчиков (позволяя им определять потребности, планировать выделение необходимых ресурсов и предпринимать другие подготовительные действия для участия в будущих закупках).

35. В то же время нотка предостережения прозвучала в связи с тем, что выгоды от опубликования такой информации еще четко не определены, при том что соответствующая информация может изменяться (а поставщики или подрядчики понесут в результате излишние затраты, поскольку они положились на эту информацию). Было указано, что Типовой закон должен поощрять использование наилучших видов практики и что следует признать, что опубликование обильной информации, не имеющей непосредственного отношения к делу или вводящей в заблуждение (в отличие от полезной и уместной информации), может нанести ущерб целям Типового закона, включая прозрачность. С другой стороны, было отмечено, что в некоторых правовых системах опубликование такой информации уже требуется или является необходимой частью процесса планирования.

36. Рабочая группа согласилась с тем, что в Типовой закон следует включить положения, предусматривающие возможность опубликования информации о будущих возможностях в области закупок и основывающиеся на формулировке, приведенной в пункте 33 документа A/CN.9/WG.I/WP.47. Текст будет носить разрешительный характер за счет использования слов "закупающие организации могут публиковать". Рабочая группа сочла, что в результате использования слова "могут" потребуются включение подкрепляющих формулировок с тем, чтобы обеспечить эффективность этого положения. В этой связи было принято решение о том, что в Руководстве следует упомянуть о стимулах, которые

принимающие Типовой закон государства могут предусмотреть для закупающих организаций, с тем чтобы они публиковали подобную информацию, а также о любых существующих в этой области правилах и видах практики. Рабочая группа отметила, что в Руководстве следует подчеркнуть, что поставщики или подрядчики не будут иметь права на какие-либо средства правовой защиты в случаях, если закупки, о которых было оповещено заранее, будут отменены. В то же время в Руководстве следует должным образом сбалансированно упомянуть о тех выгодах и опасениях, которые могут быть связаны с опубликованием этой информации.

С. Проекты положений Типового закона, создающие возможность использования электронных реверсивных аукционов (A/CN.9/WG.I/WP.48, A/CN.9/WG.I/WP.43, пункты 54-66, A/CN.9/WG.I/43/Add.1, пункты 1-6, и A/CN.9/WG.I/WP.40, пункт 27)

1. Место положений об ЭРА в Типовом законе

37. Рабочая группа рассмотрела вопрос о структуре Типового закона в целом, отметив, что положения об условиях использования и процедурах, подлежащих применению при том или ином конкретном методе закупок, содержатся в различных главах Типового закона. Отметив тот факт, что в будущем она, возможно, пожелает рассмотреть вопрос об изменении структуры, Рабочая группа на предварительной основе пришла к согласию о включении положений, оговаривающих условия для использования ЭРА, в главу II Типового закона (в которой перечислены методы закупок и условия их использования). Было также решено, что положения о процедурных вопросах, связанных с ЭРА, будут включены в другое место Типового закона, например в главу V (в которой описываются процедуры для альтернативных методов закупок). Было отмечено, что с точки зрения структуры такое место этих положений в тексте также позволит использовать ЭРА как в рамках различных методов закупок, например при торгах или запросе котировок, так и в качестве самостоятельного метода.

38. В то же время Рабочая группа отметила, что окончательное решение о структуре Типового закона будет принято после завершения рассмотрения новых методов закупок, таких, как ЭРА и рамочные соглашения. Было также признано, что следует, возможно, вернуться к рассмотрению выраженного в статье 18 Типового закона предпочтению процедурам торгов, с тем чтобы учесть новые появляющиеся способы и инструменты закупок.

39. Было выражено мнение, что в любом случае в Типовом законе будет необходимо установить требования, согласно которым закупающая организация будет осуществлять метод выбора закупок, наиболее уместного в конкретных обстоятельствах. Было также указано, что условия для использования каждого метода закупок должны быть уточнены, особенно в свете достигнутого в Рабочей группе предварительного согласия о том, что вопрос о методе выбора закупок более не будет, в соответствии со статьей 52 Типового закона, исключаться из сферы действия положений об обжаловании (A/CN.9/568, пункт 112).

2. Условия для использования электронных реверсивных аукционов: новая статья [36 бис] (A/CN.9/WG.I/WP.48, пункты 3-17)

Статья [36 бис]

40. Рабочая группа рассмотрела текст проекта статьи 36 бис, содержащийся в пункте 3 документа A/CN.9/WG.I/WP.48. Было напомнено о том, что все положения статьи 36 бис должны рассматриваться в пакете, с тем чтобы сохранить гарантии против ненадлежащего использования ЭРА (A/CN.9/595, пункт 96).

41. Рабочая группа приняла следующие внесенные редакционные положения: i) заключить все ссылки и положения, касающиеся работ или услуг, в квадратные скобки во всем тексте данной статьи для указания государствам, принимающим Типовой закон, на то, что эти виды закупок могут быть исключены из сферы ее действия; и ii) исключить упоминания об "обычно используемых товарах (работах) или услугах" из всего текста данной статьи и последовательно использовать вместо этого ссылки на товары, работы или услуги, которые в целом предлагаются на рынке.

42. С учетом подпункта (с) была поставлена под сомнение необходимость в подпункте (а), поскольку соблюдение условий, предусмотренных в первом из этих подпунктов, ведет, как было указано, к соблюдению также и требований подпункта (а).

43. Что касается подпункта (d), то были высказаны различные мнения по вопросу о том, следует ли сохранить оба варианта текста или же в Типовой закон следует включить только один из них (а в Руководстве по принятию упомянуть о другом варианте в качестве возможной альтернативы). Было сделано замечание о том, что нежелательным будет любой из этих подходов, если он приведет к включению в Типовой закон и Руководство противоречащих друг другу положений.

44. Был принят к сведению поставленный вопрос о том, какие критерии принятия решений должны допускаться при закупках посредством ЭРА: только цена или цена и другие критерии. Было высказано мнение, что для обеспечения приемлемости пересмотренного Типового закона его положения должны быть составлены в редакции, достаточно гибкой для того, чтобы при определении выигравшей заявки позволить учитывать как ценовые, так и неценовые критерии. В то же время прозвучало напоминание о том, что, согласно основополагающему пониманию, ЭРА наиболее уместны для использования в случае закупок, при которых цена является единственным критерием принятия решения, и было высказано мнение, что более либеральная формулировка второго варианта может позволить включение неценовых критериев в ненадлежащих обстоятельствах.

45. После обсуждения Рабочая группа постановила сохранить оба варианта в Типовом законе, при том что решение о том, какой вариант будет уместен в соответствующих обстоятельствах, будет приниматься в закупочных правилах принимающего Типовой закон государства (этот момент следует отразить во вступительной формулировке подпункта (d)). Исправленный текст второго варианта будет гласить следующее: "Когда выигравшая тендерная заявка будет

определяться на основе цены и других критериев, которые могут быть преобразованы в денежные единицы и могут быть оценены автоматически".

46. Согласно выраженному Рабочей группой пониманию, в Руководстве будут подробно разъяснены предлагаемые принимающим государствам варианты как два возможных выбора с учетом существующих на месте условий, включая опыт использования ЭРА в той или иной правовой системе, возможность проведения закупок каких-либо услуг или работ с помощью ЭРА и положение в различных секторах экономики. Кроме того, в Руководстве следует обратить внимание принимающих Типовой закон государств на тот факт, что ЭРА могут быть связаны с повышенным риском коррупционной практики, поскольку процесс принятия решения выводится за рамки правительств и передается, например, третьим сторонам, являющимся поставщиками программного обеспечения или услуг. Рабочая группа также отметила, что следует включить положения, обеспечивающие, чтобы любые критерии, которые будут использоваться при определении выигравшей заявки, и процедуры их оценки доводились до сведения поставщиков и подрядчиков в тендерной документации. Кроме того, была подчеркнута необходимость проявления тщательного отношения для обеспечения того, чтобы в процедуры ЭРА не был привнесен элемент субъективности (например, в результате использования системы пунктов) и чтобы в процессе их использования были сохранены простота и прозрачность.

Текст Руководства по принятию

47. В дополнение к аспектам, перечисленным в пункте 11 документа A/CN.9/WG.I/WP.48 в качестве требующих подробного комментария в Руководстве, было внесено предложение подчеркнуть в Руководстве, что закупающие организации должны быть ознакомлены с теми издержками выбора, которые могут быть связаны с использованием ЭРА (например, те издержки, которые будут обусловлены уходом продавцов с правительственного рынка в результате требования представлять заявки через ЭРА).

**3. Процедуры предаукционного этапа: новая статья [47 бис]
(A/CN.9/WG.I/WP.48, пункты 18-27)**

48. Рабочая группа рассмотрела текст проекта статьи 47 бис, содержащийся в пункте 18 документа A/CN.9/WG.I/WP.48. Рабочая группа приступила к обсуждению этой статьи, исходя из того понимания, что впоследствии она будет объединена со статьей 47 тер (см. пункты 57-63 ниже).

49. Рабочая группа исходила из того понимания, что положения, касающиеся предаукционных процедур, должны быть пересмотрены в целях обеспечения соответствия со статьей 36 бис. В частности, некоторые делегаты отдали предпочтение подготовке двух различных вариантов статьи, касающейся предаукционных процедур, поскольку ранее было принято решение о двух альтернативных вариантах пункта (d) статьи 36 бис (см. пункты 40-46 выше).

50. Рабочая группа также пришла к согласию о том, что в Типовом законе не должны создаваться препятствия надлежащему использованию ЭРА в качестве закупочного инструмента при других методах закупок, помимо торгов, например в рамках запроса предложений, а также в рамках любых других способов закупок, которые могут предусматриваться в пересмотренном Типовом законе,

например при использовании рамочных соглашений и динамичных систем закупок.

51. Независимо от вопроса оценки квалификационных данных поставщиков или соответствия тендерных заявок формальным требованиям, Рабочая группа отметила, что следует предусмотреть два варианта ЭРА: первый, более простой вариант, при котором цена или другие изменяемые элементы, которые могут быть преобразованы в денежные единицы, являются единственными критериями принятия решения, и второй, более сложный вариант, при котором неизменяемые элементы тендерных заявок, которые будут подлежать предварительной оценке. Преобразуемые элементы, которые могут быть выражены в денежных единицах, будут затем выставляться на аукцион.

52. Были внесены следующие редакционные предложения, которые были переданы Секретариату для учета при подготовке пересмотренного текста этой статьи: i) применительно к пункту 1 – указать в связи с теми методами закупок, в рамках которых могут должным образом применяться процедуры ЭРА, какие из обычных требований для каждого такого метода закупок будут применяться к проведению ЭРА (например, было отмечено, что статья 34(4)(с), в которой устанавливаются процедуры для оценки и сопоставления тендерных заявок, неприменима в отношении ЭРА); ii) создать возможности для применения как более простого, так и более сложного вариантов ЭРА, о которых говорилось выше; iii) изменить текст проекта данной статьи таким образом, чтобы четко указать, какие предаукционные процедуры применяются в случае более простого и более сложного вариантов ЭРА; iv) оговорить, что поставщики или подрядчики в начале процесса закупок должны быть оповещены о правилах проведения ЭРА, критериях оценки тендерных заявок и любых формулах или других механизмах автоматической переоценки тендерных заявок; v) если ссылки на процедуры торгов будут сохранены, то заменить в пункте 3 ссылку на статью 34(3) ссылкой на статью 34(2), которая касается определения соответствия тендерных заявок формальным требованиям; vi) применительно к более сложному варианту ЭРА указать, что приглашения к участию в аукционе (после предаукционной оценки/оценок) должны направляться "участникам процедур, которые удовлетворяют обязательным критериям" или "избранным участникам процедур", а не всем тем участникам, тендерные заявки которых были отклонены в результате проведенных оценок; vii) изменить порядок следования пунктов с тем, чтобы первыми излагались процедуры, являющиеся общими для обоих вариантов ЭРА; и viii) сделать отмену ЭРА обязательной в случае, если по мнению закупающей организации число поставщиков или подрядчиков является недостаточным для обеспечения эффективной конкуренции, в любой момент до открытия (а не закрытия) аукциона (хотя и было отмечено, что этот подход носит слишком предписательный характер по сравнению с более гибким подходом, принятым в некоторых правовых системах).

53. Рабочая группа рассмотрела следующую предложенную альтернативную формулировку статьи 47 бис:

"Статья [47 бис]. Проведение электронных реверсивных аукционов в предаукционный период

- 1) [Положения главы III настоящего Закона применяются к закупкам с помощью электронных реверсивных аукционов, кроме как в той мере, в которой в настоящей статье предусматривается отход от этих положений.]
 - 2) Закупающая организация может потребовать либо проведения предквалификационного отбора, либо, дополнительно, представления и оценки первоначальных тендерных заявок.
 - 3) Если требуется проведение предквалификационного обзора поставщиков (подрядчиков), токупающая организация проводит его в соответствии со статьями 7 (5) и (6).
 - 4) Если требуется представление первоначальных заявок, токупающая организация проводит первоначальную оценку тендерных заявок для определения их соответствия формальным требованиям в соответствии со статьей 34 (2).
 - 5) Закупающая организация направляет приглашения к участию в аукционе всем поставщикам (подрядчикам), за исключением тех из них, которые не прошли предквалификационный отбор или тендерные заявки которых были отклонены в соответствии со статьей 34 (3).
 - 6) В приглашении к участию в аукционе сообщается способ и предельный срок регистрации поставщиков (подрядчиков) для участия в аукционе. Если такая информация уже не предоставлена поставщикам (подрядчикам), то в приглашение к участию в аукционе включается вся информация, необходимая для того, чтобы позволить поставщику (подрядчику) принять участие в аукционе.
 - 7) Закупающая организация обеспечивает, чтобы число поставщиков (подрядчиков), приглашенных к участию в аукционе, было достаточным для обеспечения эффективной конкуренции. Если в любой момент до открытия аукциона число поставщиков (подрядчиков) оказывается, по мнениюкупающей организации, недостаточным для обеспечения эффективной конкуренции, токупающая организация отменяет электронный реверсивный аукцион.
 - 8) Если выигравшая тендерная заявка определяется на основе не только цены, но цены и критериев, преобразованных в денежные единицы в соответствии с [вторым вариантом пункта (d)] [пунктом (e)] статьи 36 бис, токупающая организация оценивает те элементы тендерных заявок, которые не будут представляться на аукцион, в соответствии с такими критериями и в соответствии с формулой, указанной в тендерной документации для преобразования таких элементов в денежные единицы".
54. При представлении этого проекта статьи было указано, что она применяется только к предаукционному этапу; на этапе проведения аукциона для определения выигравшей тендерной заявки могут учитываться другие элементы, помимо цены, а также, если это применимо, элементы, указанные в пункте 8 этого проекта статьи. Применительно к пункту 8 данного проекта статьи было

также указано, что в соответствии со вторым вариантом пункта (d) проекта статьи 36 бис сфера ее действия была сужена.

55. Было высказано мнение о том, что редакция текста должна быть составлена с учетом неизбежности развития практики проведения ЭРА с тем, чтобы избежать устаревания соответствующих положений. Таким образом, следует разрешить проведение любых ЭРА при условии установления ряда гарантий, включая следующие: i) прозрачность: посредством, в том числе, раскрытия на раннем этапе процесса закупок – будь то в спецификациях, будь то в приглашениях к предквалификационному отбору или приглашениях к участию в аукционе – всей информации поставщикам, с тем чтобы позволить им определить, каким образом будет проводиться оценка их тендерных заявок и каким образом в процессе оценки будет определяться их место по отношению к другим участникам; и ii) объективность: посредством, в том числе, установления требования об окончательном характере определения выигравшей тендерной заявки на этапе аукциона, с тем чтобы не допустить проведения любых послеаукционных оценок.

56. К Секретариату была обращена просьба тщательно изучить вопрос о том, какие из элементов, перечисленных в пункте 60 документа A/CN.9/WG.I/WP.43, возможно, потребуется сохранить в пересмотренных положениях. Было обращено внимание на тот аспект, что при работе над текстом положений либо Типового закона, либо Руководства не следует создавать впечатления о том, будто бы ЭРА, даже если соблюдены все критерии для их использования согласно статье 36 бис, обязательно являются единственным или желательным инструментом для использования. К Секретариату была обращена просьба провести консультации с экспертами, обладающими практическим опытом проведения ЭРА, с тем чтобы определить, будут ли любые тексты, подготовленные для Типового закона и Руководства в связи с ЭРА, применимыми на практике. Определенные части Руководства, которые могут потребовать специального рассмотрения экспертами, например, части, касающиеся ЭРА, могут быть представлены отдельно.

4. Процедуры на этапе проведения аукциона: новая статья [47 тер] (A/CN.9/WG.I/WP.40, пункт 27, и A/CN.9/WG.I/WP.43, пункты 54-58)

57. Рабочая группа рассмотрела текст проекта статьи 47 тер, содержащийся в пункте 27 документа A/CN.9/WG.I/WP.40, с поправками, внесенными в пункте 55 документа A/CN.9/WG.I/WP.43. Рабочая группа приступила к рассмотрению данного проекта статьи с учетом того, что впоследствии она будет объединена со статьей 47 бис (см. пункт 48 выше).

58. Было отмечено, что данный проект статьи был подготовлен с целью урегулирования ЭРА, при которых победивший поставщик будет избираться только на основе ценового критерия. С учетом своих решений, принятых относительно статьи 36 бис (см. пункты 40-46 выше), Рабочая группа сочла, что данный текст должен быть дополнен для охвата как более простого, так и более сложного вариантов ЭРА и что другие параметры, определенные в ходе рассмотрения Рабочей группой статей 36 бис и 47 бис (например, те из них, которые предназначены для обеспечения объективности и прозрачности при использовании ЭРА), будут в равной мере применимы, *mutatis mutandis*, к статье 47 тер.

59. Было отмечено, что в развитие выраженного Рабочей группой понимания, состоящего в том, что ЭРА могут использоваться в качестве закупочного инструмента в рамках различных методов и способов закупок, будут пересмотрены содержащиеся в пунктах 3, 6 и 7 данного проекта положения, в которых упоминается только о процедурах, проводимых в соответствии с положениями главы III (Процедуры торгов).

60. Был обсужден вопрос об анонимности участников процедур в ходе собственно ЭРА. Рабочая группа выразила согласие с тем, что сохранение анонимности в течение этапа проведения аукциона имеет важнейшее значение. В то же время по вопросу о том, следует ли сохранять анонимность после закрытия аукциона, мнения разошлись. Возобладала точка зрения, согласно которой информацию о личности победившего поставщика или о цене выигравшей заявки раскрывать следует, поскольку это требовалось бы в рамках любого другого метода закупок согласно Типовому закону, с тем чтобы, в частности, создать, в случае необходимости, возможность для обжалования, при том что Рабочая группа на одной из будущих сессий рассмотрит вопрос о целесообразности включения положений относительно анонимности после закрытия аукциона.

61. Применительно к тексту данного проекта статьи были сделаны следующие замечания: i) в пункте 1 (b) слова "о наименьшей предложенной цене" следует заменить формулировкой "о результате аукциона согласно заранее указанной формуле"; ii) в пункте 2 слова "даты и сроки" следует заменить словами "дата и время"; iii) в пункте 3 следует исключить формулировку "[может также в любое время объявить число участников аукциона, однако]", а также слова "[в ходе аукциона]", при том что на одной из будущих сессий Рабочая группа вернется к рассмотрению вопроса о том, следует ли заменить ссылки на статьи 33 (2) и (3) формулировкой, более четко отражающей аспект использования ЭРА; iv) пункт 3 бис следует заключить в квадратные скобки до принятия Рабочей группой решения о том, следует ли сохранить данное положение и, если оно будет сохранено, каковым должно быть его содержание, с тем чтобы отразить только те события, которые будут оправдывать приостановление или прекращение ЭРА; v) в пункте 5 после слов "с наименьшей ценой" следует включить слова "или занимающая первое место согласно заранее указанной формуле"; и vi) содержащееся в пункте 6 положение следует пересмотреть с тем, чтобы указать, что в случае, если выигравший поставщик не заключает договора о закупках, закупающая организация не может выбрать другую заявку, а вместо этого может провести новый ЭРА или использовать другой метод закупок.

62. Рабочая группа постановила положить в основу своих будущих обсуждений следующий текст:

"Статья 47 тер. Проведение электронных реверсивных аукционов в ходе собственно аукциона

- 1) В ходе электронного реверсивного аукциона:
 - a) оценка всех заявок проводится автоматически;
 - b) закупающие организации должны немедленно сообщать о [результате] аукциона согласно заранее указанной формуле всем участникам процедур на непрерывной основе в ходе аукциона;

с) все участвующие поставщики (подрядчики) имеют равную и непрерывную возможность пересматривать свои тендерные заявки в отношении тех аспектов, которые представляются в процессе аукциона.

2) Аукцион закрывается в соответствии с методом, датой и временем, точно указанными в тендерной документации или в приглашении к участию в аукционе.

3) Закупающая организация не раскрывает информацию о личности ни одного из участников процедур [до закрытия аукциона]. [К процедуре, предусматривающей проведение электронного реверсивного аукциона, статьи 33(2) и (3) не применяются].

[3) бис Закупающая организация может приостановить или прекратить проведение электронного реверсивного аукциона в случае отказов системы или средств связи.]

4) В ходе электронного реверсивного аукциона между покупающей организацией и поставщиками (подрядчиками) не осуществляется никакого обмена сообщениями, кроме как это предусмотрено в пунктах 1 (b) и (c) выше.

5) Выигравшей заявкой считается заявка с наименьшей ценой или занимающая первое место согласно заранее указанной формуле в момент закрытия аукциона.

6) Если от поставщика (подрядчика), представившего выигравшую заявку в ходе процедуры, связанной с проведением электронного реверсивного аукциона, требуется вновь подтвердить его квалификационные данные в соответствии со [статьей 34 (6)], однако он не делает этого, или если поставщик (подрядчик) не подписывает составленного в письменной форме договора о закупках, когда он обязан сделать это, и/или не представляет любого требуемого обеспечения исполнения данного договора, то покупающая организация не может выбрать другую заявку, а может провести другой электронный реверсивный аукцион, который должен быть проведен в соответствии с положениями настоящей статьи, или использовать другой метод закупок.

7) Там, где это уместно, [любую ссылку на тендерную заявку в Типовом законе] [ссылку на тендерную заявку в статьях [список соответствующих статей]] следует читать как включающую ссылку на первоначальную тендерную заявку, представленную в рамках процедуры, связанной с проведением электронного реверсивного аукциона".

63. В свете различных условий использования и процедур, которые, возможно, будут связаны с применением более простого и более сложного вариантов ЭРА, а также с учетом использования ценовых и неценовых критериев Рабочая группа просила Секретариат рассмотреть возможность подготовки единого сводного проекта статей 47 бис и тер с тем, чтобы охватить все ЭРА, или подготовить два отдельных альтернативных текста, касающихся более простого и более сложного вариантов ЭРА. Было отмечено, что если Секретариат использует в пересмотренных вариантах, которые должны быть рассмотрены на следующей сессии, текст, содержащийся в пункте 57 документа A/CN.9/WG.I/WP.43 и

касающийся неценовых критериев, то слово "текущая" должно быть исключено и что Рабочая группа на своей следующей сессии рассмотрит вопрос о том, следует ли упоминание о "результате" ЭРА в пункте 1(b) вышеизложенного проекта статьи заменить ссылкой на "место" поставщиков.

5. Другие изменения к тексту Типового закона и Руководства по принятию, направленные на создание возможности для использования электронных реверсивных аукционов (A/CN.9/WG.I/WP.43, пункты 59-66, и A/CN.9/WG.I/WP.43/Add.1, пункты 1-6)

Общие замечания

64. Рабочая группа выразила понимание, состоящее в том, что ЭРА могут использоваться как в рамках процедур торгов, так и в рамках других методов закупок.

Отчет о процедурах закупок (статья 11) (A/CN.9/WG.I/WP.43, пункт 59) и изменение и отзыв тендерных заявок (статья 31) (A/CN.9/WG.I/WP.43, пункты 65 и 66)

65. Рабочая группа согласилась вернуться к рассмотрению вопросов о том, каким образом факт использования ЭРА должен быть отражен в отчете и когда и каким образом могут быть изменены или отменены оферты в контексте ЭРА, на одной из будущих сессий.

Содержание тендерной документации (статья 27) (A/CN.9/WG.I/WP.43, пункты 60-64)

66. Рабочая группа рассмотрела положения, содержащиеся в пункте 60 документа A/CN.9/WG.I/WP.43.

67. Были внесены следующие редакционные предложения: i) начать вступительную формулировку в пункте (n) бис словами "в дополнение к положениям статьи 27"; ii) пункте (n) бис (ii) заменить ссылку на "адрес веб-сайта" словом "адрес" или словами "адрес веб-сайта или другой электронный адрес"; iii) заменить нынешний пункт (n) бис (iii) словами "правила проведения электронного реверсивного аукциона"; iv) дополнить пункт (n) бис (iv) упоминанием о формуле, которая будет использоваться при оценке соответствующих критериев в ходе аукциона (в связи с этим было отмечено, что предложенная формулировка в пункте 64 документа A/CN.9/WG.I/WP.43 будет изменена для обеспечения соответствия со статьями 36 бис и 47 бис и тер и объединена с пунктом (n) бис (iv)); v) восстановить положения пункта (n) бис (v), дополнив их вступительной формулировкой "если это не оговорено в правилах проведения электронного реверсивного аукциона", а также те положения пункта (n) бис (vi), которые касаются этапов ЭРА, и те положения пункта (n) бис (vii), которые касаются условий подачи заявок участниками процедур (в частности, ссылку на повышения); и vi) изменить формулировку пункта (n) бис (ix) следующим образом: "любая иная касающаяся электронного реверсивного аукциона информация, которая необходима для того, чтобы позволить поставщику (подрядчику) принять решение об участии в аукционе". Рабочая группа подтвердила свое понимание, состоящее в том, что остальные вопросы, затронутые в пункте (n) бис, будут рассмотрены в Руководстве.

68. Рабочая группа выразила согласие с тем, что в Типовом законе следует перечислить только те требования к содержанию тендерной документации в рамках закупок, проводимых с помощью ЭРА, которые имеют важнейшее значение для надлежащего проведения ЭРА и для обеспечения справедливого и равного режима для всех поставщиков и подрядчиков. В правилах проведения ЭРА, которые будут включены в тендерную документацию, будут перечислены любые дополнительные требования, включая любые технические требования применительно к конкретному ЭРА. (Рекомендации и руководящие принципы, касающиеся этих требований, будут рассмотрены в Руководстве.)

Тендерное обеспечение (статья 32) (A/CN.9/WG.I/WP.43/Add.1, пункты 1-4)

69. Рабочая группа отметила, что тендерное обеспечение в рамках ЭРА используется весьма редко. Различные мнения были высказаны по вопросу о том, следует ли в Руководстве рекомендовать не требовать представления тендерного обеспечения в контексте ЭРА или же было бы желательно использовать более гибкий подход (поскольку требование о представлении тендерного обеспечения может послужить препятствием решению отозвать заявку до открытия аукциона).

Рассмотрение, оценка и сопоставление тендерных заявок (статья 34) (A/CN.9/WG.I/WP.43/Add.1, пункты 5 и 6)

70. Рабочая группа рассмотрела положения, содержащиеся в пункте 5 документа A/CN.9/WG.I/WP.43/Add.1.

71. Рабочая группа выразила согласие с тем, что на будущей сессии будет рассмотрена следующая формулировка: "Никаких изменений существа первоначальной тендерной заявки, включая изменения цены, не запрашивается, не предлагается и не допускается, кроме как в ходе собственно аукциона". Было указано, что эта формулировка обеспечит, чтобы изменения в тендерных заявках при ЭРА допускались только в ходе этапа собственно аукциона, и позволит избежать создания впечатления, будто бы в течение аукциона могут вноситься изменения, позволяющие сделать тендерные заявки, не отвечающие формальным требованиям, этим требованиям отвечающими.

D. Тендерные заявки с аномально заниженной ценой (A/CN.9/WG.I/WP.43/Add.1, пункты 7-13)

1. Предлагаемые добавления к статье 34 Типового закона

72. Рабочая группа рассмотрела предложения, содержащиеся в пункте 8 документа A/CN.9/WG.I/WP.43/Add.1.

73. Были внесены следующие редакционные предложения: i) включить по всему тексту ссылки на "опасения в отношении способности участника (участников) процедур исполнить договор"; и ii) изменить редакцию пункта 4 (a) бис (ii) следующим образом: "закупающая организация учла представленную информацию, если таковая имеется, однако по-прежнему на разумных основаниях сохраняет эти опасения".

74. Выраженное Рабочей группой понимание состояло в том, что отказ поставщика представить информацию, запрошенную закупающей организацией, не должен автоматически наделять закупающую организацию правом отклонить тендерную заявку на том основании, что ее цена является аномально низкой. Рабочая группа отложила принятие решения по вопросу о том, следует ли предусмотреть возможности для обжалования каких-либо решений закупающей организации относительно тендерных заявок с аномально заниженной ценой. Рабочая группа отметила, что регулирование этого вопроса во внутреннем праве может значительно расходиться в различных правовых системах. Было высказано мнение о том, что Рабочая группа, возможно, вернется к этой проблеме во время рассмотрения положений об обжаловании.

75. К Секретариату была обращена просьба подготовить предложения о надлежащем месте этих положений в тексте Типового закона с учетом того, что их действие не должно ограничиваться процедурами торгов и что риски АЗЦ должны оцениваться и учитываться закупающей организацией на любом этапе закупок, в том числе посредством изучения квалификационных данных поставщиков.

2. Прилагаемые добавления к тексту Руководства по принятию, касающиеся статьи 34

76. Было достигнуто согласие о том, что в Руководстве следует рассмотреть вопросы, поднятые в пункте 8 документа A/CN.9/WG.I/WP.43/Add.1, другие вопросы, обсужденные Рабочей группой на ее восьмой сессии (A/CN.9/590, пункты 107-109), а также вопросы, рассмотренные в записке Секретариата A/CN.9/WG.I/WP.36 (в частности, опасность отклонения тендерных заявок при применении "арифметических методов", а также эффективность с точки зрения затрат и стоимостные последствия для МСП гарантий исполнения и независимых гарантий). Рабочая группа согласилась с тем, что в Руководстве следует обратить внимание на важность надлежащего изучения тендерных заявок на предмет их соответствия формальным требованиям и изучения вопроса о платежеспособности поставщиков, а также важность точных и подробных спецификаций и объективных критериев для выявления и отклонения АЗЦ.

77. Что касается текста, предложенного для Руководства в пункте 13 документа A/CN.9/WG.I/WP.43/Add.1, то к Секретариату были обращены следующие просьбы: i) рассмотреть порядок следования, в котором могут излагаться элементы рекомендаций; ii) пересмотреть ссылку на "нормальный уровень дохода" в пункте 1 бис, поскольку этот критерий может носить субъективный характер и не иметь отношения к определению АЗЦ; и iii) представить примеры АЗЦ вместо определения этой концепции.

78. Применительно к пункту 1 кватер, содержащемуся в пункте 13 документа A/CN.9/WG.I/WP.43/Add.1, мнения разошлись по вопросу о том, следует ли включить в Руководство более гибкую формулировку, касающуюся информации, которая может быть запрошена закупающей организацией относительно стоимостной структуры тендерных заявок. Возобладало мнение о том, что внимание закупающих организаций следует обратить на возможную неуместность запроса подобной информации у поставщиков, однако никакого запрета на подобные действия устанавливаться не будет. К Секретариату была

обращена просьба учитывать при работе над текстом положений для Руководства те различия, которые имеются в урегулировании этого вопроса в разных правовых системах (например, в некоторых случаях должностным лицам, отвечающим за заключение договоров, запрещается запрашивать информацию, касающуюся стоимостной структуры, по причине риска злоупотребления такой информацией).

Е. Рамочные соглашения (A/CN.9/WG.I/WP.44 и Add.1)

79. Ряд делегатов и наблюдателей в свете последних изменений в практике использования и регулирования рамочных соглашений в их соответствующих правовых системах обновили информацию, приведенную в документах A/CN.9/WG.I/WP.44 и Add.1.

80. Рабочая группа отметила, что на подготовку любых проектов материалов по данной теме будут в основном оказывать влияние два следующих важных вопроса: во-первых, могут ли в рамках использования рамочных соглашений вноситься изменения в спецификации, и, во-вторых, могут ли поставщики, не являвшиеся сторонами первоначального рамочного соглашения, присоединиться к нему после заключения генерального контракта. Было высказано мнение, что ответы на эти вопросы будут зависеть от сложности механизмов рамочных соглашений и их предмета. Было предложено составить положения Типового закона в достаточно широкой редакции, с тем чтобы они могли охватывать любые виды рамочных соглашений.

81. Рабочая группа, признав широкую распространенность практики использования рамочных соглашений и отметив положительный опыт их использования в некоторых правовых системах (а также тенденции в направлении их прямого регулирования), поручила Секретариату подготовить проекты материалов для Типового закона и Руководства, в которых устанавливались бы условия для использования рамочных соглашений и предусматривались бы необходимые гарантии для решения проблем, часто встречающихся в практике их использования, например применительно к рискам сговора между поставщиками, коррупции и создания препятствий для конкуренции.

V. Прочие вопросы

82. На рассмотрение Рабочей группы была представлена записка Секретариата о законотворческой деятельности международных организаций, имеющей отношение к публичным закупкам (A/CN.9/598/Add.1) (см. пункты 8 и 10 выше). Она приняла к сведению рекомендацию Комиссии о том, что в процессе обновления Типового закона и Руководства Рабочей группе следует принять во внимание вопросы коллизии интересов, а также рассмотреть вопрос о том, необходимо ли будет включить в Типовой закон какие-либо специальные положения, регулирующие эти аспекты (см. пункт 3 выше).

83. В этом контексте Рабочая группа отметила касающиеся коллизии интересов положения, содержащиеся в требованиях и руководящих принципах многосторонних банков развития ("МБР") применительно к электронным торгам

и электронным реверсивным аукционам, которые были подготовлены для закупок, финансируемых МБР (A/CN.9/598/Add.1, пункты 15 и 17)³, и в статье 9 Конвенции Организации Объединенных Наций против коррупции (A/CN.9/598/Add.1, пункты 43-45). Что касается последнего документа, то Рабочая группа отметила, что согласно статье 9 (1)(е) этой Конвенции требуется принятие, в надлежащих случаях, мер регулирования вопросов, касающихся персонала, который несет ответственность за закупки, например, требования о декларировании заинтересованности в конкретных публичных закупках, процедур проверки и требований к профессиональной подготовке, при том что в Типовом законе подобных положений не имеется.

84. Рабочая группа также заслушала сообщение Секретариата о его участии в координационном совещании с МБР (Рим, 19-20 сентября 2006 года), на котором, в том числе, обсуждалось проводимое МБР исследование по вопросам коррупции и технологии в процессе публичных закупок, в котором будут конкретно рассмотрены вопросы коллизии интересов в контексте электронных закупок.

85. Рабочая группа согласилась добавить вопрос о коллизии интересов в перечень тем для обсуждения в ходе пересмотра Типового закона и Руководства.

86. Рабочая группа также заслушала сообщения региональных и международных организаций и органов о текущей законодательной работе и другой соответствующей деятельности в области закупок и подтвердила, что ее работа по пересмотру Типового закона должна проводиться в тесном сотрудничестве с этими организациями и органами.

Примечания

¹ Резолюция 58/4 Генеральной Ассамблеи, приложение.

² Текст Типового закона см. *Официальные отчеты Генеральной Ассамблеи, пятьдесят первая сессия, Дополнение № 17 (A/51/17)*, приложение I (также опубликован в *Ежегоднике ЮНСИТРАЛ*, том XXVII: 1996 год (издание Организации Объединенных Наций, в продаже под № R.98.V.7), часть третья, приложение I). Типовой закон и сопровождающее его Руководство по принятию были опубликованы в качестве издания Организации Объединенных Наций, в продаже под № R.99.V.4 и размещены в электронной форме на веб-сайте ЮНСИТРАЛ (http://www.uncitral.org/uncitral/ru/uncitral_texts/procurement_infrastructure/1994Model.html).

³ Раздел 12 документа "E-Tendering Requirements" и раздел 11 документа "E-reverse Auction Guidelines", которые размещены по адресу: <http://www.mdb-egp.org>.