



Генеральная Ассамблея

Distr.: General
21 April 2008*

Russian
Original: English

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

Сорок первая сессия

Нью-Йорк, 16 июня – 11 июля 2008 года

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

(Нью-Йорк, 7-11 апреля 2008 года)

Содержание

	<i>Пункты</i>	<i>Стр.</i>
I. Введение	1-5	3
II. Организация работы сессии	6-11	4
III. Обсуждения и решения	12-17	6
IV. Рассмотрение предложений относительно пересмотра Типового закона ЮНСИТРАЛ о закупках товаров (работ) и услуг	18-138	7
A. Проекты положений, позволяющих использование рамочных соглашений в сфере публичных закупок (A/CN.9/WG.I/WP.52, пункты 5-40, A/CN.9/WG.I/WP.52/Add. 1, пункты 1-19, и A/CN.9/WG.I/WP.56, пункты 2-17)	18-133	7
1. Модели рамочных соглашений	18-23	7
2. Условия использования рамочных соглашений	24-54	8
3. Процедуры использования рамочных соглашений	55-133	16
B. Вопросы, возникающие в связи с использованием списков поставщиков (A/CN.9/WG.I/WP.45 и A/CN.9/WG.I/WP.45/Add.1)	134-136	35

* Настоящий документ был представлен на перевод менее чем за 10 недель до открытия сессии Комиссии вследствие необходимых затрат времени на подготовку окончательного доклада после завершения сессии Рабочей группы 11 апреля 2008 года.



C.	Проекты материалов, касающихся использования электронных сообщений при публичных закупках, опубликования информации, связанной с закупками, и тендерных заявок с аномально заниженной ценой (A/CN.9/WG.I/WP.58)	137	36
D.	Проекты материалов, касающихся использования электронных реверсивных аукционов в сфере публичных закупок (A/CN.9/WG.I/WP.59)	138	37
Приложение			
	Предварительное расписание и повестка дня для четырнадцатой и пятнадцатой сессий Рабочей группы, согласованные на тринадцатой сессии Рабочей группы		38

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 Corr.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-двенадцатой сессиях (Нью-Йорк, 4-8 апреля 2005 года, Вена, 7-11 ноября 2005 года, Нью-Йорк, 24-28 апреля 2006 года, Вена, 25-29 сентября 2006 года, Нью-Йорк, 21-25 мая 2007 года, Вена, 3-7 сентября 2007 года, соответственно) (A/CN.9/575, A/CN.9/590, A/CN.9/595, A/CN.9/615, A/CN.9/623 и A/CN.9/640) Рабочая группа рассматривала следующие темы, касающиеся использования электронных сообщений и технологий в процессе закупок: а) применение 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) различные аспекты опубликования информации, касающейся закупок, включая возможное расширение нынешней сферы применения статьи 5 и включение положения о публикации информации о будущих возможностях, связанных с закупками; и с) электронные реверсивные аукционы (ЭРА), включая вопрос о том, следует ли их рассматривать в качестве факультативного этапа в рамках других методов закупок или в качестве отдельного метода, критерии их использования, виды охватываемых закупок и их процедурные аспекты. На своей двенадцатой сессии Рабочая группа достигла предварительного согласия относительно проектов изменений к Типовому закону и Руководству, которые будут необходимы для учета использования электронных сообщений и технологий (включая ЭРА) в Типовом законе. На этой сессии Рабочая группа просила Секретариат пересмотреть проекты материалов, содержащиеся в документах A/CN.9/WG.I/WP.54 и 55, с учетом результатов их рассмотрения на ее двенадцатой сессии для обсуждения на ее следующей сессии (A/CN.9/640, пункт 14).

3. На своих седьмой, восьмой, десятой, одиннадцатой и двенадцатой сессиях Рабочая группа дополнительно рассмотрела вопросы о тендерных заявках с аномально заниженной ценой (АЗЦ), в том числе об их раннем обнаружении в процессе закупок и о предотвращении негативных последствий представления таких заявок. На своей двенадцатой сессии Рабочая группа рассмотрела вопрос о том, следует ли прямо зарезервировать право отклонять АЗЦ согласно статье 12 бис в документах о привлечении предложений или эквивалентных

документах. На этой сессии Рабочая группа решила изменить статью 12 бис (а) и (b), с тем чтобы обеспечить большую ясность термина АЗЦ путем ссылки на составные элементы тендерной заявки в контексте цены, которые могут вызвать у закупающей организации озабоченность в отношении способности поставщика или подрядчика выполнить договор о закупках (A/CN.9/640, пункты 44-55).

4. На своей двенадцатой сессии Рабочая группа также провела предварительный обмен мнениями относительно первой части предложения, содержащегося в документе A/CN.9/WG.I/WP.56 и касающегося рамочных соглашений. На этой сессии Рабочая группа пришла к выводу о том, что гарантии прозрачности и конкуренции должны применяться ко всем этапам закупок, связанных с использованием рамочных соглашений, включая второй этап, на котором заключается собственно договор о закупках (A/CN.9/640, пункт 93). Рабочая группа отложила до одной из будущих сессий подробное рассмотрение этого документа, а также документов A/CN.9/WG.I/WP.52 и Add.1, касающихся рамочных соглашений и динамичных систем закупок, и документов A/CN.9/WG.I/WP.45 и Add.1, касающихся списков поставщиков (A/CN.9/640, пункт 13).

5. На своих тридцать восьмой сессии в 2005 году, тридцать девятой сессии в 2006 году и сороковой сессии в 2007 году Комиссия выражала признательность Рабочей группе за результаты, достигнутые в ее работе, и подтверждала свою поддержку проводимого обзора и отражения в Типовом законе новой практики и методов закупок (A/60/17, пункт 172, A/61/17, пункт 192, и A/62/17 (Part I), пункт 170). На своей тридцать девятой сессии Комиссия рекомендовала Рабочей группе, чтобы в процессе обновления Типового закона и Руководства она принимала во внимание вопросы коллизии интересов, а также рассмотрела вопрос о том, оправданно ли включение в Типовой закон каких-либо специальных положений, регулирующих эти аспекты (A/61/17, пункт 192). В соответствии с этой рекомендацией Рабочая группа на своей десятой сессии приняла решение добавить вопрос о коллизии интересов в список тем, которые должны быть изучены в ходе пересмотра Типового закона и Руководства (A/CN.9/615, пункт 11). На своей сороковой сессии Комиссия рекомендовала Рабочей группе принять конкретную повестку дня для ее следующих сессий, с тем чтобы ускорить проводимую работу (A/62/17 (Part I), пункт 170).

II. Организация работы сессии

6. Рабочая группа, в состав которой входят все государства – члены Комиссии, провела свою тринадцатую сессию в Нью-Йорке 7-11 апреля 2008 года. В работе сессии приняли участие представители следующих государств – членов Рабочей группы: Австрия, Алжир, Армения, Беларусь, Венесуэла (Боливарианская Республика), Гватемала, Германия, Гондурас, Египет, Испания, Камерун, Канада, Китай, Колумбия, Мадагаскар, Малайзия, Мексика, Намибия, Пакистан, Парагвай, Республика Корея, Российская Федерация, Сальвадор, Сенегал, Сингапур, Соединенные Штаты Америки, Таиланд, Фиджи и Франция.

7. На сессии присутствовали наблюдатели от следующих государств: Ангола, Гаити, Йемен, Кот-д'Ивуар, Кувейт, Литва, Молдова, Никарагуа, Оман, Румыния, Святейший Престол, Словения, Турция, Филиппины и Швеция.

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

а) *система Организации Объединенных Наций*: Всемирный банк и Программа развития Организации Объединенных Наций (ПРООН);

б) *межправительственные организации*: Афро-азиатская консультативно-правовая организация (ААКПО), Европейский союз (ЕС), Европейское космическое агентство (ЕКА), Международная организация права в области развития (МОПР);

с) *международные неправительственные организации, приглашенные Рабочей группой*: Международная ассоциация адвокатов (МАА), Международная торговая палата (МТП), Международный юридический институт (МЮИ), Форум для международной согласительной и арбитражной процедуры (ФМСАП) и Центр международных исследований в области права (ЦМИП);

9. Рабочая группа избрала следующих должностных лиц:

Председатель: г-н Торе ВИВЕН-НИЛЬССОН (Швеция)¹

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

10. На рассмотрении Рабочей группы находились следующие документы:

а) аннотированная предварительная повестка дня (A/CN.9/WG.I/WP.57);

б) проекты материалов, касающихся использования электронных сообщений при публичных закупках, опубликования информации, связанной с закупками, и тендерных заявок с аномально заниженной ценой: записка Секретариата (A/CN.9/WG.I/WP.58);

с) проекты материалов, касающиеся использования электронных реверсивных аукционов в сфере публичных закупок: записка Секретариата (A/CN.9/WG.I/WP.59);

д) записка, препровождающая предложение Соединенных Штатов в отношении рамочных соглашений, динамичных систем закупок и антикоррупционных мер (A/CN.9/WG.I/WP.56) (на двенадцатой сессии Рабочей группы подробное рассмотрение этой записки было отложено до одной из будущих сессий (см. A/CN.9/640, пункт 13));

е) проекты материалов, касающиеся использования рамочных соглашений и динамичных систем закупок при публичных закупках: записка Секретариата (A/CN.9/WG.I/WP.52 и Add.1) (на одиннадцатой и двенадцатой сессиях Рабочей группы подробное рассмотрение этой записки было отложено до одной из будущих сессий (см. A/CN.9/623, пункт 12, и A/CN.9/640, пункт 13)); и

ф) вопросы, возникающие в связи с использованием списков поставщиков, включая проекты материалов: записка Секретариата

¹ Избран в личном качестве.

(A/CN.9/WG.I/WP.45 и Add.1) (на предыдущих четырех сессиях Рабочей группы рассмотрение этой записки откладывалось до одной из будущих сессий (см. A/CN.9/595, пункт 9, A/CN.9/615, пункт 10, A/CN.9/623, пункт 12; и A/CN.9/640, пункт 13)).

11. 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. Обсуждение и решения

12. На своей тринадцатой сессии Рабочая группа продолжила работу по подготовке предложений о пересмотре Типового закона. В качестве основы для своего обсуждения Рабочая группа использовала записки Секретариата, упомянутые в пункте 10 выше.

13. Рабочая группа просила Секретариат пересмотреть проекты материалов, содержащиеся в документах A/CN.9/WG.I/WP.52 и Add.1, а также A/CN.9/WG.I/WP.56, с учетом результатов обсуждения на ее тринадцатой сессии для рассмотрения ею на ее следующей сессии. Рабочая группа согласилась объединить два подхода, предложенные в этих документах, с тем чтобы в Типовом законе, в надлежащих случаях, были рассмотрены общие черты, применимые ко всем моделям рамочных соглашений, с целью избежать, в частности, излишних повторов при обсуждении разных черт, относящихся к каждой модели рамочного соглашения по отдельности.

14. Рабочая группа также обсудила вопрос о списках поставщиков, рассмотрение которого проходило на основе краткого изложения дискуссий, ранее проведенных Рабочей группой по этой теме (A/CN.9/568, пункты 55-68, A/CN.9/WG.I/WP.45 и A/CN.9/WG.I/WP.45/Add.1). Рабочая группа приняла решение не рассматривать этой темы в Типовом законе по причинам, которые будут приведены в Руководстве по принятию.

15. Рабочая группа рассмотрела проекты материалов, которые касались использования электронных сообщений при закупках, опубликования информации, связанной с закупками, и тендерных заявок с аномально заниженной ценой, а также использования электронных реверсивных аукционов в сфере публичных закупок и которые содержались в документах A/CN.9/WG.I/WP.58 и A/CN.9/WG.I/WP.59, соответственно, и пересмотренные формулировки для этих материалов.

16. Рабочая группа приняла к сведению содержание документа A/CN.9/WG.I/XIII/INF.2 "United Nations Convention against

Corruption: implementing procurement-related aspects" ("Конвенция Организации Объединенных Наций против коррупции: осуществление положений, касающихся закупок") и отметила, что оно ляжет в основу оценки законодательных требований Конвенции, особенно в том, что касается темы коллизии интересов.

17. Рабочая группа вновь обратила внимание на пункты, остающиеся в ее повестке дня (как они перечислены в документе A/CN.9/640, приложение 1), и просила Секретариат предложить на ее утверждение обновленные сроки в этой связи.

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

A. Проекты положений, позволяющих использование рамочных соглашений в сфере публичных закупок (A/CN.9/WG.I/WP.52, пункты 5-40, A/CN.9/WG.I/WP.52/Add. 1, пункты 1-19, и A/CN.9/WG.I/WP.56, пункты 2-17)

1. Модели рамочных соглашений

18. Рабочая группа заслушала краткое сообщение о моделях рамочных соглашений:

а) рамочные соглашения "модели 1", которые заключаются с одним или несколькими поставщиками или подрядчиками и в которых спецификации, критерии оценки и все условия закупки устанавливаются на первом этапе закупки, а на втором этапе конкуренция отсутствует. Таким образом, на втором этапе будет заключен договор о закупках на основе спецификаций, критериев оценки и всех соответствующих условий;

б) рамочные соглашения "модели 2", согласно которым определение некоторых условий закупки происходит на втором этапе на основании дальнейшей конкуренции и/или оценки. Было отмечено, что в некоторых системах критерии оценки окончательно устанавливаются на первом этапе, в то время как в других системах они могут быть изменены на втором этапе. Таким образом, в некоторых системах рамочные соглашения модели 2 могут заключаться с одним или несколькими поставщиками или подрядчиками, а в других системах во всех случаях они заключаются с несколькими поставщиками или подрядчиками;

в) рамочные соглашения "модели 3", которые заключаются с несколькими поставщиками или подрядчиками, при конкуренции на втором этапе и заблаговременном установлении условий и спецификаций (а в некоторых системах и критериев оценки).

19. Было отмечено, что различие между рамочными соглашениями модели 3 и рамочными соглашениями моделей 1 и 2 заключается в том, что рамочные соглашения модели 3 являются открытыми, поскольку поставщики или подрядчики могут присоединиться к ним в любое время в течение срока их

действия, тогда как рамочные соглашения моделей 1 и 2 заключаются между сторонами, которые были определены с самого начала.

20. С точки зрения разработки проектов Рабочая группа отметила, что в Типовом законе следует затронуть общие черты, присущие всем моделям рамочных соглашений, и отдельно рассмотреть особые черты, присущие каждой из моделей.

21. Было указано, что гибкость в применении рамочных соглашений модели 2 и модели 3 является особенно полезной. Так, было высказано предположение о том, что на втором этапе конкуренции критерии оценки можно было бы изменить. С другой стороны, было заявлено, что введение новых критериев оценки на втором этапе может привести к установлению новых условий и создать возможность для злоупотреблений. Рабочая группа отметила, что она не будет рекомендовать использования такой модели рамочных соглашений, которая разрешает изменение критериев оценки на втором этапе.

22. Было отмечено, что понятие "оценки" в этом контексте заслуживает уточнения. Рассматриваемый текст обеспечивает гибкость применительно к возможности закупающей организации уточнить свои потребности на втором этапе за счет ссылки, например, на сроки поставок, особые потребности, касающиеся подготовки кадров, процедуры выставления счетов, одобрение методологий или механизмы корректировки цен, однако не предусматривает возможности установления новых критериев оценки как таковых. Было также отмечено, что директивы ЕС не разрешают вносить существенные изменения в критерии оценки и спецификации на втором этапе, а предусматривают возможность внесения лишь несущественных уточнений. Кроме того, было высказано замечание о том, что, поскольку рамочные соглашения моделей 1 и 2 являются закрытыми, они могут быть заключены только после проведения полной оценки предложений. Было решено, что этот вопрос будет рассмотрен вновь, когда Рабочая группа перейдет к обсуждению текста статьи 22 тер (см. пункт 54 ниже).

23. Что касается внесения изменений в определение "закупающей организации", допускающих наличие множественных закупающих сторон (и со ссылкой на предложения в отношении изменения определения "закупающей организации", содержащегося в пункте 11 документа A/CN.9/WG.I/WP.52), то было решено, что эти вопросы следует урегулировать не в тексте законодательных положений, а (в качестве вопросов внутреннего права) в Руководстве по принятию. Аналогичным образом, в Руководстве будет рассмотрен и вопрос об использовании множественных рамочных соглашений.

2. Условия использования рамочных соглашений

Модели рамочных соглашений и условия их использования: статья [22 тер]

24. Было высказано мнение о том, что было бы полезно прямо оговорить условия использования рамочных соглашений, независимо от того, можно ли им придать юридически обязательный характер (этот вопрос должен самостоятельно решаться отдельными принимающими Типовой закон государствами), поскольку это усилило бы отчетность и содействовало бы использованию оптимальной практики. Было также сочтено, что прямо оговоренные условия использования окажут благоприятное воздействие с точки

зрения поощрения надлежащего поведения со стороны централизованных закупающих ведомств и закупающих организаций, которые могут в противном случае заключать рамочные соглашения по ненадлежащим причинам.

25. С другой стороны, было отмечено, что причина рассмотрения таких условий использования рамочных соглашений заключается в возможных злоупотреблениях в связи с их применением, поскольку закупающие организации могут ненадлежащим образом использовать такие соглашения для ограничения конкуренции. Было также указано, что должным решением для устранения этой озабоченности было бы ограничение срока действия рамочных соглашений. Кроме того, конкуренция может ограничиваться в сфере любых закупок, особенно в сфере более крупных и более долгосрочных закупок, однако этот вопрос не регулируется с помощью установления эквивалентных условий использования в других положениях Типового закона. Было заявлено, что, таким образом, добавление условий использования рамочных соглашений помимо ограничения срока их действия было бы необоснованным.

26. Была высказана и другая точка зрения, заключающаяся в том, что, хотя положение об условиях использования является в принципе полезным, из числа предлагаемых условий следует упомянуть только обеспечение административной эффективности, поскольку такие другие условия, как экономия средств и обеспечение надежности поставок, будут относиться в равной мере и к другим методам закупок, причем оговорить другие соответствующие условия будет весьма нелегкой задачей. Кроме того, было отмечено, что предлагаемые критерии могут носить взаимоисключающий характер, если, например, цель будет заключаться в обеспечении надежности поставок в отношении возможных разовых закупок, а не в заключении рамочных соглашений для регулярных или периодических закупок в интересах достижения административной эффективности, причем в некоторых случаях заключение рамочных соглашений может быть целесообразным даже в отсутствие таких условий.

27. Альтернативное предложение заключалось в том, чтобы предусмотреть требование об обосновании использования рамочного соглашения. Это требование может носить факультативный характер и устанавливающий его текст может быть заключен в квадратные скобки с тем, чтобы принимающие Типовой закон государства могли по своему выбору принять или не принять его. Может быть сделана прямая ссылка на экономическое обоснование рамочных соглашений без подробного изложения вопроса о том, в чем такое обоснование заключается. В качестве альтернативного варианта такое требование может быть изложено как требование к закупающей организации "включать в отчет, требуемый согласно статье 11 Типового закона, заявление об основаниях и обстоятельствах, на которые она полагалась" при проведении закупок с помощью рамочного соглашения. В Руководстве по принятию можно было бы также затронуть сами критерии обоснования, отметив, что принимающие Типовой закон государства должны принять правила, касающиеся этих критериев. В то же время было вновь указано, что в вопросе о том, является ли уместным уже само установление подобных критериев, единое мнение отсутствует и что передача этого момента на рассмотрение в Руководстве не представляет собой эффективного решения.

28. Кроме того, было отмечено, что если условия использования рамочных соглашений не будут оговорены в самом Типовом законе, то включение положений об обосновании будет бесполезным и практически исключит возможность обжалования соответствующих решений. Кроме того, было указано, что наличие субъективных критериев, которые могут стать предметом оспаривания или обжалования, не будет благоприятным и для самого процесса обжалования.

29. В дополнение к этому было отмечено, что принимающие Типовой закон государства могут применять его положения различными способами, а это в том числе подразумевает, что решения об использовании рамочных соглашений могут быть исключены из системы обжалования. Так, было указано, что принимающим Типовой закон государствам должна быть предоставлена возможность для проявления гибкости в отношении условий использования рамочных соглашений.

30. Кроме того, было сочтено, что инструкции, касающиеся использования какого-либо метода закупок, в отличие от положений, ограничивающих его использование, имеют просветительское, а не законодательное значение и должны включаться в Руководство по принятию, а не в текст Типового закона. Некоторые делегации отметили, что именно по этим причинам принимающие Типовой закон государства, которые уже предусмотрели возможность заключения рамочных соглашений, решили не оговаривать условия их использования.

31. Было достигнуто согласие о том, что в Руководство по принятию потребуется включить подробный пояснительный текст, в том числе рекомендацию о том, что в случае существования значительного риска злоупотреблений в каком-либо конкретном принимающем государстве данное государство может пожелать включить законодательное положение, касающееся условий использования рамочных соглашений. Было указано, что такая формулировка также позволит избежать наступления серьезных последствий, если другие соответствующие условия использования будут опущены в тексте Типового закона.

32. Кроме того, было указано, что одной из общих черт рамочных соглашений являются, как правило, периодические или неоднократные закупки (хотя и было отмечено, что определение подобных понятий выработать весьма сложно) и что эту концепцию следует отразить в соответствующих положениях. С другой стороны, было отмечено, что рамочные соглашения могут также использоваться для того, чтобы избежать хорошо документированных злоупотреблений определенными методами закупок, такими как закупки из одного источника в срочных и чрезвычайных ситуациях, и что, таким образом, абсолютное требование о неоднократности закупок предусматриваться не должно.

33. Далее был рассмотрен вопрос о том, должны ли условия использования быть направлены на урегулирование проблемы риска сокращения конкуренции в практике использования рамочных соглашений путем предписывания открытых процедур в отсутствие обоснования использования альтернативных методов, как это делается в отношении всех закупок, охватываемых Типовым законом, или путем включения положения о том, что рамочные соглашения могут быть сопряжены с использованием только указанных методов закупок.

34. Было высказано мнение о том, что неоткрытые методы закупок должны применяться только в исключительных случаях на первом этапе закупок с использованием рамочных соглашений. Если обстоятельства оправдывают использование тех методов закупок, которые могут применяться в отношении сложных закупок (например, случаи, когда закупающая организация не может составить достаточно точные спецификации), то эти обстоятельства будут, как правило, исключать надлежащее использование рамочных соглашений. В то же время было отмечено, что рамочные соглашения в ряде случаев заключаются на основе использования конкурентных переговоров или аналогичных процедур.

35. Было достигнуто согласие о том, что в Руководстве по принятию будут выделены риски для конкуренции, сопряженные с закупками на основе рамочных соглашений, и желательность обеспечения полной и, где это возможно, открытой конкуренции, при том что использование любого метода закупок для заключения рамочного соглашения не будет запрещаться как таковое.

36. Было также решено, что в Руководстве будет затронут вопрос о параллельных рамочных соглашениях и закупках за пределами рамочного соглашения, с тем чтобы прокомментировать моменты, связанные с получением экономических выгод от использования рамочных соглашений.

37. Далее – в связи с ситуациями, когда вследствие характера соответствующей закупки может существовать только один поставщик, – было отмечено, что рамочное соглашение иногда заключается с таким одним поставщиком. Было указано, что обсуждение выгод и рисков, связанных с такого рода рамочным соглашением, следует включить в Руководство по принятию.

38. Было также напомнено о том, что установление максимальной и минимальной совокупной стоимости или оценочной стоимости может потребоваться для каждого рамочного соглашения, либо документы о привлечении предложений или их эквиваленты могут предусматривать минимальную, максимальную или оценочную стоимость или могут разрешать закупающей организации устанавливать различные максимальные величины в зависимости от характера и возможной степени устарелости предметов закупки. Было решено, что в Руководстве по принятию следует детально рассмотреть эти вопросы, включая бюджетные ассигнования, которые воздействовали бы на эффективное использование рамочных соглашений.

39. Было выражено согласие с тем, что использование рамочных соглашений вполне уместно в случае стандартизированных закупок, к числу которых могут относиться некоторые закупки работ и услуг, а также закупки товаров. Таким образом, в Типовом законе следует допустить их использование в отношении всех видов закупок, причем следует обсудить и вопрос о том, в случае какого вида закупок это будет уместным.

40. Что касается максимального срока действия рамочного соглашения, то одно из высказанных мнений заключалось в том, что в Типовом законе следует сделать ссылку на ограниченный срок действия, при том что решение вопроса о самом сроке действия необходимо оставить на усмотрение принимающих государств с включением в Руководство по принятию надлежащих рекомендаций (в которых также следует рассмотреть вид предметов, подлежащих закупке, и меняющиеся рыночные условия, которые могут оправдывать более короткий или

более длительный срок действия). Таким образом, закупающей организации будут предоставлены возможности для проявления гибкости.

41. С другой стороны, было отмечено, что, как показала практика, закупающие организации обычно будут стремиться к установлению максимального срока действия рамочных соглашений и что уровень конкуренции в отношении значительной части закупки будет, соответственно, ограничен. Было подчеркнуто, что важность этого положения заключается не в ограничении гибкости, а в предотвращении установления чрезмерно длительного срока действия в рамочных соглашениях за счет того, что будет предусматриваться максимальный, но не рекомендованный срок действия. В данном случае требуется сбалансировать соображения административной эффективности, которая может быть достигнута с помощью соглашений с более длительным сроком действия, с необходимостью обеспечить эффективную конкуренцию с учетом того факта, что в течение срока действия рамочного соглашения конкуренция будет отсутствовать. Таким образом, прямо оговоренное ограничение срока действия, как было указано, должно быть предусмотрено в самом Типовом законе, причем это требование следует изложить в его начальных положениях.

42. Определенная поддержка была выражена установлению четырехлетнего предела, предусмотренного в директивах ЕС, и было отмечено, что такой шаг был бы разумным (хотя его и невозможно обосновать объективно) с учетом обычного срока продолжительностью в шесть или семь месяцев, требуемого для проведения процедуры торгов. Была также выражена поддержка включению жесткого положения, регулирующего срок действия и не допускающего исключений; в обоснование этого положения в Руководстве по принятию будет проведено рассмотрение причин установления предельных сроков. В этом отношении следует подчеркнуть выгоды для закупающей организации от ограничения срока действия за счет создания возможности для получения новых цен, технологий и решений в конце каждого срока, а также за счет требования о периодическом возобновлении конкуренции и необходимости избегать увековечивания монополий или олигополий поставщиков или подрядчиков.

43. Было отмечено, что касающиеся закупок споры в контексте рамочных соглашений возникают относительно часто и затрагивают вопросы, связанные с продлением срока действия рамочного соглашения или исключениями применительно к разрешенному сроку, и что по этой причине риск установления чрезмерно длительного срока действия рамочных соглашений является реальным. Было указано, что более длительный срок действия рамочных соглашений также сопряжен с риском развития ненадлежащих взаимоотношений между поставщиком и закупающей организацией. Вместе с тем было решено, что в самом Типовом законе весьма трудно установить какой-либо единый максимальный срок действия, который был бы применим ко всем принимающим Типовой закон государствам.

44. В связи с этим было решено, что в тексте не будет оговариваться какой-либо максимальный срок действия, однако будет предусмотрено требование о необходимости установления такого срока, с тем чтобы каждое принимающее государство могло сделать это с учетом существующих местных условий. Кроме того, в Руководстве по принятию будет рассмотрен вопрос о надлежащем диапазоне максимальных сроков действия в пределах 3-5 лет и в него будут

включены дополнительные рекомендации для принимающих государств с учетом вышеизложенных вопросов и таких понятий, как бюджетные ассигнования и соответствующие виды закупок. В нем будет также сделана ссылка на целесообразность установления максимального срока действия с точки зрения предотвращения попыток обосновать чрезмерно длительный срок действия рамочных соглашений.

45. Кроме того, в самом тексте Типового закона не будет предусматриваться исключений применительно к максимальному сроку действия и не будут затрагиваться вопросы продления срока действия заключенных рамочных соглашений. В то же время в Руководстве следует рассмотреть эти вопросы и отметить, что продление срока действия рамочного соглашения или исключения в отношении максимального срока должны допускаться только при исключительных обстоятельствах, что продление должно осуществляться только на короткий срок, при том что следует также включить рекомендацию избегать размещения закупочных заказов или заключения договоров о закупках на длительный срок незадолго до истечения срока действия самого рамочного соглашения.

46. В отношении вопроса о том, следует ли разрешать использование рамочных соглашений в сфере закупок работ и услуг, было отмечено, что цель соответствующих положений заключается в обеспечении надлежащих закупок работ и услуг с помощью рамочных соглашений, при том что посредством использования спецификаций и критериев оценки, установленных заблаговременно, будет обеспечиваться, чтобы на практике исключались закупки работ и услуг сложного характера. Еще одно замечание заключалось в том, что в Типовом законе можно было бы сделать прямую ссылку на "стандартизированные" закупки. Вместе с тем было сочтено, что использование в Руководстве таких описаний, как закупка широко используемых, готовых товаров, прямых, повторяющихся услуг и работ по мелкому техническому обслуживанию и ремонту, позволит надлежащим образом урегулировать этот вопрос.

47. Со ссылкой на то, что ключевая цель закупающей организации состоит в заключении договора о закупках по фиксированной цене, было отмечено, что одно из последствий рамочных соглашений может быть связано с тенденцией к установлению цен на основе почасовой ставки, что может повлечь негативные последствия с точки зрения издержек в долгосрочном плане. Было указано, что выделение неоднократно возникающих потребностей поможет смягчить этот риск за счет содействия установлению договорных цен, ориентированных на поставленные задачи или осуществляемые проекты.

48. Были подчеркнуты риски, связанные с использованием излишне узкого подхода в спецификациях, например при закупках высокотехнологичной продукции, в сфере которых соответствующие спецификации могут измениться с течением времени, и было указано, что, таким образом, в Руководстве будет рекомендоваться использовать функциональный подход к составлению спецификаций.

49. Был задан вопрос о том, следует ли предусмотреть требование о необходимости использования рамочных соглашений модели 3 с помощью электронных средств (как этого требуют директивы ЕС в отношении

динамичных систем закупок). Рабочей группе было сообщено о том, что в некоторых правовых системах эквивалентные системы не всегда функционируют в электронном режиме. Соответственно, было решено, что ссылку на обязательное электронное функционирование следует исключить. Было также отмечено, что рамочные соглашения модели 1 и модели 2 могут действовать с помощью электронных средств, однако прямая ссылка на это в тексте является излишней с учетом исключения эквивалентной ссылки в отношении соглашений модели 3. В Руководстве будет разъяснено, что все рамочные соглашения могут применяться с помощью использования либо традиционных, основывающихся на бумажных документах систем, либо электронных средств и что решающее значение будет иметь прозрачность их функционирования.

50. Было отмечено, что заключению закрытых рамочных соглашений должны всегда предшествовать конкурентные процедуры (если только не выполнены условия, установленные для закупок из одного источника), при том что открытые рамочные соглашения должны заключаться с использованием полностью открытых процедур, как это предусматривается в статье 51 ундекса. Было решено, что в силу этого включать в статью 22 тер дополнительное положение, предписывающее обеспечение конкуренции, не требуется.

51. В связи с положением о том, что рамочное соглашение не является договором о закупках согласно Типовому закону, было еще раз указано, что в Руководстве по принятию следует подчеркнуть, что правовые последствия рамочных соглашений представляют собой вопрос внутреннего права и правовых систем, который должен решаться принимающими Типовой закон государствами. Устанавливаемые в Типовом законе гарантии и процедуры будут сохранять свое действие до выдачи закупочных заказов согласно рамочным соглашениям, поскольку предусматривается, что закупочные заказы будут являться договорами о закупках. Вместе с тем формулировку соответствующего положения следует рассмотреть еще раз. Кроме того, было высказано замечание о том, что в Руководстве по принятию необходимо сделать перекрестную ссылку на требования статьи 51, с тем чтобы напомнить закупающим организациям о том, что обычные требования в отношении публикации, конкуренции и прозрачности применяются и к рамочным соглашениям.

52. Рабочая группа пришла к согласию о том, что она впоследствии вновь рассмотрит вопрос о целесообразности включения соответствующего положения в статью 22 тер или же – в качестве одного из определений – в статью 2 Типового закона. В любом случае в Руководство по принятию будет включено полное изложение аргументов в обоснование использованного подхода.

53. Был задан вопрос о том, может ли открытое рамочное соглашение считаться имеющим исковую силу договором, в том что касается сторон, присоединившихся к нему впоследствии. В ответ было отмечено, что такие стороны будут связаны первоначальным соглашением через посредство механизма присоединения к соглашению и что отдельным принимающим Типовой закон государствам потребуется обеспечить, чтобы этот механизм функционировал надлежащим образом в их соответствующих правовых системах.

54. Рабочая группа решила продолжать свою работу на основе следующего текста:

"Статья 22 тер. Модели рамочных соглашений и условия их использования

1) *[текст будет включен либо в статью 22 тер, либо в статью 2]* Рамочное соглашение представляет собой закупку, проводимую в два этапа: первый этап для отбора поставщика (поставщиков) или подрядчика (подрядчиков), которые могут стать стороной или сторонами рамочного соглашения, и второй этап для заключения договоров о закупках согласно рамочному соглашению в соответствии с процедурами, изложенными в [разделе/главе**]. Рамочное соглашение не является договором о закупках по смыслу статьи 2(g) настоящего Закона. Закупочные заказы, выданные согласно рамочному соглашению, являются договорами о закупках по этому смыслу.

2) В рамочном соглашении устанавливаются условия, на которых поставщик (поставщики) или подрядчик (подрядчики) должен/должны предоставить товары (работы) или услуги, и процедуры заключения договоров о закупках согласно рамочному соглашению.

3) Рамочное соглашение заключается на определенный срок, не превышающий [принимающее государство указывает максимальный срок] лет.

4) Закупающая организация может заключить рамочное соглашение с одним или несколькими поставщиками или подрядчиками в соответствии со статьями [51 октис-51 седдециес], если:

а) покупающая организация намеревается закупать соответствующие товары (работы) или услуги на многократной основе в течение срока действия рамочного соглашения; или

б) покупающая организация предполагает, что в силу характера товаров (работ) или услуг, подлежащих закупке, необходимость в них возникнет на безотлагательной основе в течение срока действия рамочного соглашения.

5) Рамочное соглашение является соглашением одной из следующих моделей:

а) рамочное соглашение с закрытой структурой, предполагающее участие одного или нескольких поставщиков или подрядчиков без конкуренции на втором этапе;

б) рамочное соглашение с закрытой структурой, предполагающее участие нескольких поставщиков с конкуренцией на втором этапе;

с) рамочное соглашение с открытой структурой, предполагающее участие нескольких поставщиков с конкуренцией на втором этапе.

6) Закрытое рамочное соглашение является соглашением, стороной которого любой поставщик или подрядчик, который не являлся первоначально стороной данного рамочного соглашения, не может стать впоследствии.

7) Открытое рамочное соглашение является соглашением, стороной или сторонами которого поставщик (поставщики) или подрядчик (подрядчики), в дополнение к первоначальным сторонам, могут стать впоследствии.

8) Закупающая организация включает в отчет, требуемый согласно статье 11 настоящего Закона, заявление об основаниях и обстоятельствах, из которых она исходила при проведении закупок с использованием механизма рамочного соглашения".

3. Процедуры использования рамочных соглашений

Статья [51 октис]. Процедуры заключения рамочных соглашений

55. Рабочая группа рассмотрела следующие предложенные положения:

"Статья [51 октис]. Процедуры заключения рамочных соглашений

1) Если закупаящая организация намеревается заключить рамочное соглашение, то она:

а) выбирает модель рамочного соглашения, подлежащего заключению, из числа моделей, изложенных в статье 22 тер;

б) с учетом положений статьи [...] ниже и для отбора поставщика (поставщиков) и подрядчика (подрядчиков), с тем чтобы они стали стороной или сторонами рамочного соглашения, выбирает метод закупок для привлечения тендерных заявок, предложений, оферт или котировок (которые совокупно именуются "предложениями" в настоящем разделе).

2) Закупающая организация включает в отчет, требуемый согласно статье 11 настоящего Закона, заявление об основаниях и обстоятельствах, из которых она исходила при выборе модели рамочного соглашения, указанной в статье 22 тер".

56. В отношении пункта 1 (б) было отмечено, что формулировка этого пункта, как это и было решено Рабочей группой, позволяет использовать любой метод закупок для отбора поставщиков, с тем чтобы они стали сторонами рамочного соглашения, при условии представления обоснования согласно статье 18, когда это требуется. Было отмечено, что в связи с этим следует сделать прямую ссылку на статью 18.

57. В отношении пункта 2 было напомнено о том, что в статью 22 тер следует включить критерии для обоснования использования рамочного соглашения. Текст, предложенный в пункте 2, добавит еще один элемент обоснования, однако он основывается скорее на технических, чем законодательных критериях. Далее было отмечено, что будет весьма трудно определить критерии, по которым можно было бы оценить обоснование. В связи с этим было предложено исключить пункт 2 из предложенного текста.

58. С другой стороны, было сочтено, что есть несколько причин для включения пункта 2, поскольку для целей как прозрачности, так и надзора было бы целесообразно установить требование длякупающих организаций отражать в отчете порядок принятия ими решений согласно статье 11 Типового закона, что будет препятствовать обоснованию ex post facto решений, принятых в процессе закупок. Было напомнено о том, что статья 11 была включена в целях содействия обжалованию, а также надзору и что в этих целях обнаружится некоторая информация. Было выражено согласие с тем, что использовать информацию, касающуюся выбора модели рамочного соглашения, было бы целесообразно только во внутренних целях, но не в целях обжалования. Таким образом, было

решено, что пункт 2 следует сохранить, однако при условии урегулирования вопроса о том, станет ли выбор модели рамочного соглашения предметом обжалования в надлежащем порядке.

Информация, которая должна быть указана при первом приглашении к участию в процедурах закупок, связанных с рамочными соглашениями: Статья [51 новиес]

59. Рабочая группа рассмотрела следующие предложенные положения:

"Статья [51 новиес]. Информация, которая должна быть указана при первом приглашении к участию в закупках, связанных с рамочными соглашениями

При первом приглашении поставщиков или подрядчиков к участию в процедурах закупок, связанных с рамочными соглашениями, закупающая организация указывает всю информацию, требуемую согласно настоящему Закону в связи с выбранным методом закупок, за исключением случаев, когда в настоящей статье допускается отход от этих положений, и наряду со следующей информацией:

a) заявление о том, что для закупок будет использоваться рамочное соглашение, указание на модель рамочного соглашения, подлежащего заключению, и указание на то, примет ли рамочное соглашение форму индивидуального соглашения с каждым поставщиком или подрядчиком или же оно примет форму одного соглашения между всеми сторонами;

b) общее количество закупок, их характер и желаемые места и сроки поставок по заказам, планируемым согласно рамочному соглашению, в той степени, в какой они являются известными на этом этапе закупок;

c) если поставщикам или подрядчикам следует разрешить представлять оферты в отношении только части товаров (работ) или услуг, подлежащих закупке, то описание части или частей, в отношении которых могут быть представлены оферты;

d) указание на то, подлежит ли рамочное соглашение заключению с одним поставщиком или подрядчиком или с несколькими поставщиками или подрядчиками, и в последнем случае указание на число, либо минимальное, либо максимальное, либо и минимальное, и максимальное, поставщиков или подрядчиков, которые будут сторонами рамочного соглашения;

e) критерии, которые будут использоваться закупающей организацией при отборе поставщика (поставщиков) или подрядчика (подрядчиков), с тем чтобы они стали стороной или сторонами рамочного соглашения, включая относительное значение этих критериев и то, как они будут применяться в ходе отбора;

f) если закупающая организация намеревается заключить рамочное соглашение с несколькими поставщиками или подрядчиками – заявление о том, что места, занятые поставщиками или подрядчиками, которые являются сторонами рамочного соглашения, будут определены согласно указанным критериям отбора;

g) условия рамочного соглашения, согласно которым поставщик (поставщики) и подрядчик (подрядчики) будет (будут) поставлять товары (работы) или услуги, включая срок действия рамочного соглашения;

h) указание на то, должно ли рамочное соглашение быть составлено в письменной форме [и порядок вступления рамочного соглашения в силу];

i) в случае закрытых рамочных соглашений указание на то, будет ли отбор поставщика (поставщиков) или подрядчика (подрядчиков), с которыми она заключит рамочное соглашение, основываться на самой низкой цене или наиболее выгодном предложении;

j) процедура заключения договоров о закупках в соответствии с рамочным соглашением;

k) если закупающая организация намеревается заключить рамочное соглашение с конкуренцией на втором этапе, то указание на критерии отбора поставщика или подрядчика, с которым будет заключен договор о закупках, относительное значение этих критериев и порядок их использования при оценке предложений, и на то, будет ли решение о заключении договоров о закупках основываться на самой низкой цене или наиболее выгодном предложении; и

l) если будет проведен электронный реверсивный аукцион для заключения договора о закупках согласно рамочному соглашению с конкуренцией на втором этапе – информация, указанная в статье [перекрестная ссылка на соответствующие положения об электронных реверсивных аукционах]".

60. В связи с пунктом (а) был задан вопрос о том, следует ли требовать заключения одного общего соглашения со всеми поставщиками или же следует разрешить заключение индивидуальных соглашений с каждым поставщиком, и если да, то следует ли указать на это в документации о привлечении предложений.

61. Было отмечено, что с индивидуальными соглашениями сопряжено получение некоторых выгод, например, с точки зрения того, что незначительные изменения в условиях могут быть учтены, а права интеллектуальной собственности или конфиденциальная информация могут быть защищены, с тем чтобы отразить рамочные соглашения, заключаемые с поставщиками, которые представили оферты в отношении только части закупки, и для того, чтобы принять меры по недопущению разрушения всей системы рамочного соглашения в случае расторжения соглашения с одним поставщиком. Было высказано замечание о том, что заключение индивидуальных соглашений будет возможным в некоторых, но не обязательно во всех правовых системах. Было также отмечено, что форма соглашения не должна непреднамеренно порождать права в отношениях между поставщиками и подрядчиками.

62. Было добавлено, что было бы весьма важным, чтобы поставщики и подрядчики были осведомлены о том, что такие элементы, как интеллектуальная собственность и конфиденциальная информация, могут быть учтены в индивидуальном порядке и что такое требование следует сохранить в документации о привлечении предложений.

63. С другой стороны, было указано, что индивидуальные соглашения причиняли бы ущерб цели обеспечения равного отношения к поставщикам (подрядчикам), установленной в преамбуле к Типовому закону. Было подчеркнуто, что эта концепция будет особенно важной в связи с рамочными соглашениями модели 3. Было решено изменить формулировку этого положения, с тем чтобы оно было впоследствии более подробно рассмотрено Рабочей группой.

64. В связи с пунктом (b) было указано, что закупающая организация должна предоставлять поставщикам или подрядчикам, по возможности, наибольший объем информации. Однако было отмечено, что требования пункта (g) будут охватывать информацию, о которой говорится в пункте (b), и что в связи с этим последний упомянутый пункт следует исключить. Кроме того, обсуждение вопроса об информации, которая должна предоставляться, следует включить в Руководство по принятию.

65. В связи с пунктом (d) было достигнуто согласие о том, что требование об указании максимального и минимального числа сторон рамочного соглашения способствовало бы гарантированному обеспечению конкуренции, но что эту формулировку следует уточнить. В Руководстве по принятию будет также затронут вопрос о том, каким образом следует предусмотреть изменения в этих цифровых показателях, если это потребуется в ходе конкретной закупки.

66. Был задан вопрос о том, является ли необходимым первый элемент пункта (h). Было заявлено, что было бы нежелательным указывать на возможность заключения устного соглашения. Было выражено согласие с тем, что в определении рамочного соглашения будет сделана ссылка на письменное соглашение (в статье 2 или 22 тер, см. пункты 51-54 выше). В связи со вторым элементом этого пункта было решено сохранить ссылку на порядок вступления в силу рамочного соглашения до внесения Рабочей группой изменений в статьи 13 и 36 Типового закона.

67. В связи с пунктом (i) был задан вопрос о его необходимости с учетом пункта (e). Было решено, что пункт (e) следует расширить, с тем чтобы охватить цель установления требования в отношении заблаговременного раскрытия информации о критериях отбора, причем возникающие в этой связи вопросы следует обсудить в Руководстве по принятию. Понятия критериев отбора и определения выигравшей тендерной заявки или иной оферты следует уточнить, а также рассмотреть вопрос о применимости использованных в Типовом законе терминов "самая низкая" цена или наиболее выгодная тендерная заявка к рамочным соглашениям.

68. Было напомнено о том, что применение рамочных соглашений предполагает на первом этапе отбор поставщиков и подрядчиков, которые могут стать сторонами рамочного соглашения, и – на втором этапе – использование критериев оценки или отбора для заключения договора о закупках. С учетом того, что второй этап в отношении рамочных соглашений моделей 2 и 3 будет регулироваться в пункте (k), было достигнуто согласие о включении нового пункта, предусматривающего критерии заключения договоров о закупках согласно рамочным соглашениям модели 1. Было также решено, что всю информацию такого рода следует фиксировать в самом рамочном соглашении и что будет предусмотрено соответствующее положение об этом.

69. В связи с пунктом (j) было отмечено, что детали процедуры заключения договоров о закупках следует оговорить в рамочном соглашении, а также в документации о привлечении предложений.

70. В связи с пунктом (k) и понятием относительного значения был задан вопрос о том, может ли относительное значение для второго этапа быть определено на первом этапе. С одной стороны, как было указано, сделать это будет, возможно, довольно трудно с учетом того, что рамочное соглашение может использоваться несколькими сторонами, осуществляющими закупки, а срок действия такого соглашения составляет 3-5 лет. С другой стороны, было указано, что для целей прозрачности будет чрезвычайно важно заблаговременно установить критерии заключения договоров о закупках в отношении всех закупок, поскольку возможности для проявления гибкости на втором этапе создали бы возможности для злоупотреблений при использовании рамочного соглашения, например, для выбора тех поставщиков, к которым проявляется предпочтительное отношение.

71. Также в связи с пунктом (k) было отмечено, что в случае рамочных соглашений различные закупающие стороны или организации при применении критериев отбора на втором этапе могут пожелать использовать различные относительные значения, такие как качество или опыт поставщиков. Было добавлено, что будет установлено обязательство равного отношения ко всем поставщикам, что во многих правовых системах соблюдение этого обязательства может обеспечиваться с помощью средств правовой защиты, что относительное значение будет определяться в начале каждого второго этапа и что, таким образом, данная процедура неизбежно будет прозрачной и объективной. Кроме того, было указано, что установление требования о наличии одной общей потребности для всех пользователей рамочного соглашения привело бы к распространению параллельных рамочных соглашений, что причинило бы ущерб цели обеспечения административной эффективности, на которой они основываются. Было добавлено, что наиболее эффективный результат будет получен в том случае, если конечный пользователь может определить свои потребности и установить критерии оценки незадолго до закупки.

72. Был приведен практический пример: использование при закупках автотранспортных средств экологических критериев, которые могут различаться в каждом министерстве в рамках одного правительства. Был задан вопрос о том, могут ли программные решения в отношении использования таких критериев маскировать ненадлежащие критерии отбора, которые основываются, например, на связях между закупающими организациями и поставщиками.

73. Было отмечено, что, как показал опыт, централизованные закупочные ведомства на первом этапе стремятся установить широкие и расплывчатые критерии без определения реальных потребностей закупающих организаций, являющихся их клиентами, с тем чтобы в максимальной степени использовать рамочные соглашения. Установление для таких ведомств требования определять критерии отбора на первом этапе было бы полезным, однако определение относительных значений на этом этапе было бы сопряжено с недостатками с точки зрения распределительной эффективности, и в связи с этим было напомнено о том, что закупающая организация на первом этапе не будет, по всей видимости, в полной мере сознавать, какие относительные значения были бы надлежащими.

74. Использование конкуренции на втором этапе было сочтено весьма важным. Было указано, что диалог с поставщиками на втором этапе позволит определять надлежащие относительные значения и будет содействовать эффективной конкуренции. В отношении рамочных соглашений модели 3 было добавлено, что на первом этапе реальная ценовая конкуренция не будет иметь места, поскольку такие соглашения будут открытыми соглашениями. Следовательно, в Руководстве по принятию следует подчеркнуть важное значение обеспечения реальной ценовой конкуренции на втором этапе, а также необходимость обеспечения того, чтобы этот этап предусматривал эффективную конкуренцию. Было добавлено, что если относительные значения будут определены на первом этапе, то возможности для проявления гибкости в результате могут полностью исчезнуть, поскольку на втором этапе останется только один поставщик.

75. С другой стороны, хотя и было указано на необходимость обеспечения определенной степени гибкости, было отмечено, что в тех правовых системах, в которых не приняты достаточно жесткие меры контроля и не установлены гарантии, риск злоупотреблений посредством манипуляций относительными значениями для того, чтобы предопределить результат на втором этапе, является весьма значительным и что такой риск наносит ущерб цели использования открытых и конкурентных процедур на первом этапе. Этот риск, возможно, смягчается многократным характером закупок согласно рамочным соглашениям и тем фактом, что сами такие соглашения действуют в течение трех-пяти лет. Было отмечено, что имели место задокументированные случаи злоупотреблений рамочными соглашениями и что в связи с этим риски такого рода носят реальный характер.

76. Кроме того, было отмечено, что статья 9 (1) (b) Конвенции Организации Объединенных Наций против коррупции требует заблаговременного установления и раскрытия критериев отбора и заключения договоров, и был задан вопрос о том, не могут ли какие-либо корректировки относительных значений на втором этапе противоречить требованиям Конвенции. Было также отмечено, что такие корректировки будут неизбежно связаны с риском манипуляций даже в том случае, если законодательное требование предусматривает, что любые возможные изменения должны быть объективными, находиться в предопределенных пределах или диапазоне и не должны быть существенными или значительными.

77. По этой причине было высказано предположение о том, что информацию о всех относительных значениях следует публиковать на первом этапе, а выбор между ними, когда это необходимо, будет сделан на втором этапе. Альтернативное предложение заключалось в том, что от закупающей организации следует потребовать устанавливать как фиксированные относительные значения, так и относительные значения, от которых можно отклоняться при первом приглашении, но что при этом следует также потребовать, чтобы во втором случае относительные значения не носили существенного характера.

78. Было отмечено, что обеспечение надлежащей гибкости в рамках параметров Конвенции Организации Объединенных Наций против коррупции не требует обязательного установления одного общего относительного значения для всех сторон, осуществляющих закупки, при том что могут быть установлены совокупность или спектр относительных значений (например, с использованием матрицы). Было добавлено, что такой подход будет способствовать надлежащему

планированию в области закупок и позволит избежать того, чтобы отдельные закупающие организации имели возможность отложить определение предъявляемых ими требований до второго этапа. С другой стороны, было отмечено, что использование совокупности относительных значений может быть сопряжено с манипуляциями для предопределения выбора поставщика, к которому проявляется предпочтительное отношение.

79. Было напомнено о том, что директивы ЕС, касающиеся эквивалента рамочного соглашения модели 2, ограничивают гибкость, которую закупающая организация может проявлять при изменении критериев отбора на втором этапе, и предусматривают, что заключение договора на втором этапе должно производиться "на основе критериев заключения договора, установленных в спецификациях рамочного соглашения", с уточнением, если это необходимо, соответствующих формулировок, и что никакие существенные изменения в данных спецификациях не допускаются. Было отмечено, что тем не менее это положение позволит конкретно оговорить совокупность относительных значений.

80. Было подчеркнуто, что решающее значение имеет объективность и что следует поддержать создание возможностей для проявления гибкости при условии опубликования объективных и заранее определенных критериев, с тем чтобы предотвратить любые формы манипуляций. Было подчеркнуто, что формулировки положений Типового закона не должны быть составлены таким образом, чтобы создавалась возможность для их использования в целях оправдания манипуляций.

81. Было высказано предположение о том, что в самом Типовом законе следует использовать консервативный подход и предусмотреть, что все относительные значения должны устанавливаться заблаговременно, однако в Руководстве по принятию можно признать, что отдельные принимающие Типовой закон государства могут допускать большую степень гибкости в своем законодательстве, при том что если они решат поступить таким образом, то предусмотренный порядок должен соответствовать вышеуказанным гарантиям.

82. После обсуждения было решено, что в пункт (k) будут внесены поправки, с тем чтобы он предусматривал, что относительные значения на втором этапе могут изменяться в пределах диапазона, заранее установленного в документах о привлечении предложений, при условии, что такая корректировка не будет вести к материальному изменению спецификаций и общих критериев оценки и что изменения в требованиях к минимальному качеству не допускаются. В случае необходимости в других положениях текста будут произведены изменения, обусловленные этим решением. Кроме того, в Руководство должны быть включены примеры возможных рисков, сопряженных с использованием этого подхода, и рекомендация о том, чтобы такие возможности для проявления гибкости были скорее исключением, чем правилом.

83. Что касается пункта (l), то было достигнуто согласие отразить предусматриваемые в нем требования в пункте (j) и положениях, регулирующих электронные реверсивные аукционы, в результате чего этот пункт может быть исключен.

Дополнительная информация, которая должна быть указана при первом приглашении к участию в закупках, связанных с открытыми рамочными соглашениями: статья [51 дециес]

84. Рабочая группа решила рассмотреть следующие предложенные положения:

"Статья [51 дециес]. Дополнительная информация, которая должна быть указана при первом приглашении к участию в закупках, связанных с открытыми рамочными соглашениями

При первом приглашении поставщиков или подрядчиков к участию в процедурах закупок, связанных с открытыми рамочными соглашениями, закупающая организация, в дополнение к информации, указанной в предыдущей статье, указывает:

а) всю необходимую информацию, касающуюся электронного оборудования, которое должно использоваться, и технических способов установления связи;

б) адрес [веб-сайта или другой электронный адрес], по которому можно получить доступ к спецификациям, условиям закупок, уведомлениям о предстоящем заключении договоров о закупках и другой необходимой информации, касающейся действия рамочного соглашения;

с) заявление о том, что поставщики или подрядчики могут [представлять заявки на присоединение] к рамочному соглашению в любое время в течение срока его действия, при условии указания максимального числа поставщиков или подрядчиков, если таковое предусмотрено".

85. Было решено, что в пунктах (а) и (б) уже нет необходимости с учетом исключения требования в отношении того, что рамочные соглашения модели 3 должны действовать с помощью электронных средств, при том что в статью 51 новиес должны быть внесены изменения, с тем чтобы предусмотреть требование о том, чтобы вся информация, необходимая для использования электронных рамочных соглашений, была изложена в документах о привлечении предложений, причем соответствующий текст с обоснованием этого подхода будет включен в Руководство по принятию.

86. В связи с пунктом (с) был задан вопрос о том, следует ли установить предел максимального числа поставщиков, которые могут стать сторонами рамочного соглашения модели 3. Было решено, что любой предел такого рода должен быть указан в документации о привлечении предложений. Рабочая группа решила рассмотреть вопрос о пределе в контексте статьи 51 дуодециес, регулирующей действие рамочных соглашений модели 3.

87. Было решено, что остальные требования статьи 51 дециес следует включить в статью 51 новиес.

Первый этап процедур закупок, связанных с рамочными соглашениями: статья [51 ундециес]

88. Рабочая группа решила рассмотреть следующий предложенный текст:

"Статья [51 ундециес]. Первый этап процедур закупок, связанных с рамочными соглашениями

1) Первый этап процедур закупок согласно закрытым рамочным соглашениям проводится в соответствии с положениями одного из [указать соответствующие методы], предусмотренных настоящим Законом.

2) Первый этап процедур закупок согласно открытым рамочным соглашениям проводится в соответствии с положениями главы III настоящего Закона.

3) Закупающая организация отбирает поставщика (поставщиков) или подрядчика (подрядчиков), с которыми она заключит рамочное соглашение, на основе конкретно указанных критериев отбора и незамедлительно уведомляет отобранного поставщика (поставщиков) или подрядчика (подрядчиков) о том, что они прошли отбор, и, в соответствующих случаях, о присвоенных им местах.

4) [Рамочное соглашение, заключенное в соответствии с условиями отобранного предложения (предложений), вступает в силу, как это указано в соответствии с требованиями статьи [...] выше].

5) Закупающая организация незамедлительно публикует уведомление о заключении рамочного соглашения любым способом, предусмотренным для публикации уведомлений о заключении договоров согласно статье 14 настоящего Закона. [В этом уведомлении указываются поставщик (поставщики) или подрядчик (подрядчики), отобранные для того, чтобы они стали стороной или сторонами рамочного соглашения.]"

89. В отношении пункта 1 было достигнуто согласие о том, что, поскольку любой надлежащий метод закупок может использоваться на первом этапе согласно закрытым рамочным соглашениям, текст, заключенный в квадратные скобки, будет заменен ссылкой на метод закупки, выбранный согласно статье 51 октиес.

90. Был задан вопрос о том, следует ли ограничить действие пункта 2 открытыми методами закупок согласно главе III (и главе IV в отношении услуг). Было высказано предположение о том, что требования об открытой публикации должны применяться ко всему первому этапу рамочных соглашений, но что применимость других элементов открытых методов закупок предусматриваться не будет. С другой стороны, было отмечено, что такой подход, возможно, не соответствует методам закупок, предусмотренным в Типовом законе. Соответственно, было решено, что ссылку следует сделать на метод закупки, выбранный согласно статье 51 октиес, при условии, что этот метод должен быть открытым и конкурентным. Было достигнуто согласие о том, что Рабочая группа вновь рассмотрит на одной из будущих сессий вопрос о конкретизации процедур, которых необходимо придерживаться в этом случае.

91. В связи с пунктом 3 было отмечено, что термин "присвоенные места" может вводить в заблуждение и что формулировку этого пункта следует рассмотреть еще раз.

92. Кроме того, было высказано предположение о том, что пункты 1, 2, 4 и 5 можно было бы как альтернативный вариант включить в Руководство по

принятию. Согласно высказанным точкам зрения, эти пункты следует сохранить в тексте.

93. Впоследствии было решено, что пункт 4 является излишним, поскольку рамочное соглашение не является договором о закупках, и что этот пункт следует исключить. Было достигнуто согласие о том, что такое же исключение будет сделано в статье 51 новис (h).

94. В связи с пунктом 5 было решено, что квадратные скобки следует снять, с тем чтобы предусмотреть обязательство публиковать идентификационные данные сторон. Было также достигнуто согласие о том, что вопрос об информации, подлежащей опубликованию согласно статье 14, будет вновь рассмотрен на одной из будущих сессий и что Рабочая группа обсудит вопрос о том, следует ли применять эти требования также и к рамочным соглашениям, хотя они не являются договорами о закупках, как это определено Типовым законом.

95. Было решено, что пункты 1, 2, 3 и 5 следует сохранить с внесенными в них поправками и что Рабочая группа рассмотрит измененные положения на одной из будущих сессий.

Дополнительные положения, касающиеся первого этапа процедуры закупок, связанной с открытыми рамочными соглашениями: статья [51 дуодецис]

96. Рабочая группа рассмотрела следующие предложенные положения:

"Статья [51 дуодецис]. Дополнительные положения, касающиеся первого этапа процедуры закупок, связанной с открытыми рамочными соглашениями

1) Закупающая организация обеспечивает в течение всего срока действия открытого рамочного соглашения неограниченный, прямой и полный доступ к спецификациям и условиям соглашения и к любой другой необходимой информации, касающейся его действия.

2) Поставщики и подрядчики могут [представить заявки на присоединение] к открытому рамочному соглашению в любое время в течение срока его действия. [В заявки на присоединение] включается вся информация, указаннаякупающей организацией при первом приглашении к участию в процедурах закупок.

3) Закупающая организация оценивает все такие предложения в связи с рамочным соглашением, полученные в течение срока его действия [в течение максимум [...] дней] в соответствии с критериями отбора, установленными при первом приглашении к участию в рамочном соглашении.

4) С учетом любого максимального числа поставщиков или подрядчиков, которые могут стать сторонами открытого рамочного соглашения, и критериев и процедуры отбора этого числа в каждом случае, как указано при первом приглашении к участию в процедурах закупок, связанных с рамочным соглашением, рамочное соглашение заключается со всеми поставщиками или подрядчиками, которые удовлетворяют критериям отбора и предложения которых соответствуют спецификациям или любым

другим дополнительным требованиям, касающимся этого рамочного соглашения.

5) Закупающая организация незамедлительно направляет поставщикам или подрядчикам уведомление о том, могут ли они стать сторонами рамочного соглашения, или об отклонении их тендерных заявок.

6) Поставщики или подрядчики, которые допущены к участию в рамочном соглашении, могут улучшить свои предложения в любое время в течение срока действия этого рамочного соглашения при условии, что они по-прежнему удовлетворяют спецификациям, касающимся закупок".

97. В связи с пунктом 4 был задан вопрос о том, будет ли на практике открытое рамочное соглашение с указанием максимального числа поставщиков скорее закрытым, чем открытым рамочным соглашением, особенно в том случае, если максимальное число будет отобрано уже на первоначальном этапе представления оферт. Таким образом, как утверждалось, устанавливать максимальное число поставщиков не следует также и для того, чтобы не стимулировать создание таких ситуаций, когда участие в процедурах примет точно указанное число поставщиков. С другой стороны, было отмечено, что рамочные соглашения модели 3 обычно функционируют с помощью использования электронных систем с ограниченными возможностями, и информация об этих возможностях должна быть опубликована. Это было бы весьма важным для целей обеспечения прозрачности, а также для того, чтобы избежать возникновения ситуаций, когда поставщики будут затрачивать значительные суммы на подготовку предложений, которые не могут быть приняты.

98. Было достигнуто согласие о том, что если имеются прозрачные и объективные критерии, информация о которых была опубликована заблаговременно (как это предусматривает статья 51 новиз (d)), то, по причине таких соображений, как технические или другие разумные операционные сдерживающие факторы, ограничение числа поставщиков будет приемлемым, однако это потребует оценивать с учетом конкретных обстоятельств, причем в Руководстве по принятию необходимо в любом случае рассмотреть важное значение принятия мер к тому, чтобы рамочное соглашение не становилось практически закрытым. Было высказано предположение о том, что эти положения можно пересмотреть, с тем чтобы отразить эту концепцию, при подтверждении того, что требование в отношении максимального числа поставщиков не устанавливается, однако если по технологическим причинам существует предел для числа поставщиков, то информацию об этом необходимо обнародовать заранее.

99. С другой стороны, было отмечено, что эта формулировка приведет к признанию двух моделей открытых рамочных соглашений – соглашений, которые являются действительно открытыми, и соглашений, которые являются полуоткрытыми, – и что это повлечет за собой значительные редакционные трудности.

100. Было отмечено, что покупающей организации следует также предоставить возможность для проявления гибкости применительно к уменьшению максимального числа поставщиков в течение срока действия рамочного соглашения, если покупающая организация определит, что такое уменьшение будет необходимым, и что обсуждение этого вопроса следует включить в

Руководство. Было подтверждено, что такой шаг не будет сопряжен с изменением самих критериев ограничения этого числа, но позволит предусмотреть возможность уточнения требований, лежащих в основе этих критериев. Было высказано замечание о том, что до начала второго этапа изменение этих требований допускаться не будет и что по этой причине не возникает и необходимости в том, чтобы была предусмотрена возможность для уменьшения этого числа.

101. После обсуждения было выражено согласие с тем, что нынешняя формулировка может рассматриваться как предложение устанавливать максимальное число и что по этой причине текст данных положений необходимо пересмотреть для указания на то, что только в контексте открытых рамочных соглашений и в случаях, когда существуют технические или иные ограничения применительно к возможностям рамочного соглашения, эти ограничения должны быть указаны в документации о привлечении предложений. Ссылка на максимальное число в пункте 4 будет исключена, а в статью 51 новиес будут внесены изменения, с тем чтобы она предусматривала, что любые ограничения возможностей открытой системы должны быть указаны в документации о привлечении предложений, аналогично тому, как это предусматривается в положениях статьи 51 бис, касающихся электронных реверсивных аукционов. Использование такой формулировки будет обосновано обсуждением этого вопроса в Руководстве по принятию.

102. В связи с пунктом 6 было достигнуто согласие о том, что поставщики могут пересматривать любой элемент своих предложений в течение срока действия рамочного соглашения. Однако были заданы вопросы о том, принесет ли такое улучшение одного из элементов какую-либо дополнительную пользу в контексте конкуренции на втором этапе, какие последствия повлечет это улучшение с точки зрения присвоенного поставщику места или выполнения других эквивалентных условий и какие последствия все это может создать в контексте ограничения числа поставщиков в рамочном соглашении. Было также отмечено, что о любом последующем изменении присвоенных поставщикам мест участникам должно направляться новое уведомление. Было решено, что Рабочая группа вновь рассмотрит на одной из будущих сессий вопросы о том, следует ли сохранить пункт 6 в его нынешней формулировке, следует ли потребовать применительно к открытым рамочным соглашениям использования концепции присвоения мест или эквивалентной концепции или же использование таких концепций можно разрешить в надлежащих случаях, но не требовать этого в обязательном порядке.

103. Было высказано мнение о том, что Руководство по принятию должно поощрять закупающие организации к проведению на периодической основе оценки того, остаются ли актуальными цены и условия оферт. Рабочая группа также решила рассмотреть на одной из будущих сессий вопрос о том, следует ли предоставить поставщикам возможность выходить из рамочного соглашения или же от них следует потребовать дальнейшего участия в нем.

104. В отношении пункта 6 было принято решение об изменении текста, с тем чтобы в нем предусматривалось, что оферта должна и впредь соответствовать "условиям рамочного соглашения", а не удовлетворять "спецификациям, касающимся закупок".

105. Был задан вопрос о том, является ли пункт 6 необходимым с учетом конкуренции на втором этапе согласно рамочным соглашениям моделей 2 и 3. Было разъяснено, что это положение вытекает из аналогичной нормы директив ЕС, цель которой заключается в обеспечении возможности улучшения условий оферты, включая цену, в течение срока действия рамочного соглашения. Например, поставщик может увеличить количество, предусмотренное в его оферте, с тем чтобы он был в состоянии выполнить закупочные заказы и участвовать в конкуренции в отношении большей совокупности будущих закупочных заказов.

106. Был также задан вопрос о том, следует ли заменить термин "улучшить" термином "изменить", поскольку поставщики могут пожелать увеличить свою цену или как-либо иначе негативно изменить свои предложения. Было сочтено, что поставщики не должны иметь возможности поступать таким образом, поскольку в ином случае нельзя обеспечить надежность поставок, что нанесет ущерб одной из основных целей рамочного соглашения. Противоположное мнение заключалось в том, что ущерба такой цели причинено не будет, если будет предусмотрено обязательное согласие закупающей организации на любое такое увеличение.

107. Была также выражена озабоченность по поводу того, что разрешение поставщикам улучшать свои предложения без согласия закупающей организации может привести к внесению изменений в само рамочное соглашение. С другой стороны, было отмечено, что возложение на поставщиков обязательства и впредь удовлетворять спецификациям предотвратит любые такие изменения.

108. Было добавлено, что закупающая организация должна быть стороной, которая принимает решение о том, является ли пересмотренное предложение действительно улучшенным предложением и желает ли она внесения соответствующего предполагаемого улучшения. Закупающая организация также будет должна оценить, будет ли улучшенная оферта соответствовать условиям рамочного соглашения.

109. Было выражено согласие с тем, что эти вопросы следует рассмотреть в Руководстве по принятию, включая вопрос о том, сохраняет ли закупающая организация возможность не соглашаться с каким-либо улучшением, при том что на данном этапе в текст пункта 6 какие-либо дополнительные поправки в этом отношении вноситься не будут.

Второй этап процедуры закупок, связанной с закрытыми рамочными соглашениями без конкуренции на втором этапе

110. Рабочая группа рассмотрела следующие предложенные положения:

"Статья [51 тердециес]. Второй этап процедуры закупок, связанной с закрытыми рамочными соглашениями без конкуренции на втором этапе

1) Закупающая организация может заключить один или несколько договоров о закупках согласно рамочному соглашению в соответствии с условиями этого рамочного соглашения и положениями настоящей статьи.

2) Никакой договор о закупках согласно рамочному соглашению не может быть заключен с поставщиками или подрядчиками, которые изначально не являлись сторонами рамочного соглашения.

3) Положения договора о закупках согласно рамочному соглашению не могут существенно изменять любое условие этого рамочного соглашения или отличаться от него.

4) Если рамочное соглашение заключается с одним поставщиком или подрядчиком, закупающая организация заключает любой договор о закупках на основании условий этого рамочного соглашения с поставщиком или подрядчиком, являющимся стороной этого соглашения, путем выдачи закупочного заказа [в письменной форме] этому поставщику или подрядчику.

5) Если рамочное соглашение заключается с несколькими поставщиками или подрядчиками, закупающая организация заключает любой договор о закупках на основании условий рамочного соглашения путем выдачи закупочного заказа [в письменной форме] занявшему самое высокое место поставщику (поставщикам) или подрядчику (подрядчикам), [обладающему ресурсами в это время для выполнения] [способному выполнить] данный договор. Закупающая организация направляет всем другим поставщикам или подрядчикам, которые являются сторонами рамочного соглашения, письменное уведомление о наименовании и адресе поставщика (поставщиков) или подрядчика (подрядчиков), которым был выдан закупочный заказ".

111. Было решено, что пункт 1 необходимо заменить следующим текстом: "Любой заключенный договор о закупках соответствует условиям рамочного соглашения и положениям настоящей статьи".

112. В связи с пунктом 2 было достигнуто согласие о том, что слова "не может быть заключен" следует заменить словами "не заключается", а слово "стороной" – словом "сторонами".

113. В связи с пунктом 3 было принято решение о том, что формулировку "изменять любое условие этого рамочного соглашения или отличаться от него" следует заменить ссылкой на "отход" от условий рамочного соглашения и что затем данный текст следует привести в соответствие с аналогичным текстом статьи 34 (2) (b). Было также достигнуто согласие о том, что в Руководстве по принятию следует разъяснить, что это положение (которое допускает внесение несущественных изменений) не разрешает внесения изменений в рамочное соглашение.

114. В связи с пунктом 4 было решено, что закупочный заказ должен составляться в письменной форме (и, соответственно, квадратные скобки в этом тексте будут сняты) и что ссылка на "закупочный заказ" должна быть расширена, с тем чтобы она охватывала и другие виды выданных документов для заключения договоров о закупках.

115. В связи с пунктом 5 было высказано предположение о том, что первое предложение текста должно заканчиваться словами "рамочное соглашение". Было также отмечено, что в Руководстве по принятию необходимо подробно изложить вопрос о том, каким образом будет осуществляться выбор поставщика (на основании наилучшего предложения с точки зрения стоимости, ротации или же на других основаниях). В отношении заключительного предложения текста было высказано предположение о том, что уведомление следует направлять

"безотлагательно" и что в него необходимо включать основные детали, касающиеся выдачи закупочного заказа, например договорную цену. Рабочая группа решила внести в текст соответствующие изменения.

116. Было достигнуто согласие о том, что изменения, аналогичные тем изменениям, которые согласованы в отношении пунктов 1, 3 и 5, будут внесены также в статью 51 кватердециес.

Второй этап процедуры закупок, связанной с закрытыми рамочными соглашениями с конкуренцией на втором этапе

117. Рабочая группа рассмотрела следующие предложенные положения:

"Статья [51 кватердециес]. Второй этап процедуры закупок, связанной с закрытыми рамочными соглашениями с конкуренцией на втором этапе

1) Закупающая организация может заключить один или несколько договоров о закупках согласно рамочному соглашению в соответствии с условиями этого рамочного соглашения и с соблюдением положений настоящей статьи.

2) Никакой договор о закупках согласно рамочному соглашению не может быть заключен с поставщиками или подрядчиками, которые изначально не являлись сторонами рамочного соглашения.

3) Положения договоров о закупках согласно рамочному соглашению не могут существенно изменять любое условие этого рамочного соглашения или отличаться от него.

4) Закупающая организация заключает любой договор о закупках на основании условий рамочного соглашения и в соответствии со следующими процедурами:

a) покупающая организация направляет всем поставщикам или подрядчикам, которые являются сторонами рамочного соглашения, или, в соответствующих случаях, тем сторонам, [которые в это время обладают ресурсами для выполнения] [которые способны выполнить] договор, письменное приглашение представить свои предложения в отношении поставки предметов, подлежащих закупке;

b) в приглашении вновь излагаются условия рамочного соглашения и, если только это уже не указано в рамочном соглашении, излагаются условия договора о закупках, которые не были указаны в условиях рамочного соглашения, и излагаются инструкции в отношении подготовки предложений;

c) покупающая организация устанавливает цену и конкретную дату и время в качестве предельного срока представления предложений. Такой предельный срок предусматривает предоставление поставщикам или подрядчикам достаточного времени для подготовки и представления своих предложений;

d) выигравшее предложение определяется в соответствии с критериями, изложенными в рамочном соглашении;

е) в случае проведения электронного реверсивного аукциона закупающая организация выполняет в ходе аукциона требования, установленные в статье [перекрестные ссылки на соответствующие положения]; и

ф) без ущерба для положений статьи [надлежащая перекрестная ссылка на положения, касающиеся заключения договоров посредством проведения электронного реверсивного аукциона] и с учетом статей [12, 12 бис и другие соответствующие ссылки] настоящего Закона закупающая организация акцептует выигравшее предложение (предложения) и незамедлительно направляет выигравшему поставщику (поставщикам) или подрядчику (подрядчикам) письменное уведомление об этом. Закупающая организация также направляет всем другим поставщикам и подрядчикам, которые являются сторонами рамочного соглашения, письменное уведомление о наименовании и адресе поставщика (поставщиков) или подрядчика (подрядчиков), предложение (предложения), которое было или были акцептованы, а также о договорной цене".

118. Было отмечено, что в пункте 4 слово "предложения" следует заменить словами "тендерные заявки". В более общем плане было также отмечено, что термин "тендерная заявка" может неправильно пониматься как означающий ссылку на процедуры торгов, что было бы неправильным и вводило бы в заблуждение, поскольку рамочное соглашение может также использоваться для закупок услуг. Кроме того, было указано, что терминология, касающаяся предложений согласно рамочным соглашениям на первом этапе и на втором этапе, должна различаться, например, следует использовать термины "оферта" или "предложение". Еще одно предложение предусматривало использование термина "предложения на втором этапе". Было достигнуто согласие о том, что следует найти приемлемую терминологию, использующую описания общего характера.

119. В связи с пунктом 4 (а) было отмечено, что ссылка на "те стороны" является, возможно, излишне расплывчатой и может подразумевать, что рамочное соглашение может стать открытым соглашением. Было решено изменить эту ссылку, с тем чтобы устранить какую-либо неясность. Было также достигнуто согласие о замене выражения, заключенного в квадратные скобки, заявлением о том, что закупающая организация должна направлять приглашения всем сторонам, которые удовлетворяют ее требованиям во время конкуренции на втором этапе, и что эту концепцию следует более подробно обсудить в Руководстве по принятию.

120. В связи с пунктом 4 (b) было решено, что формулировку "если только это уже не указано" следует заменить словами "в той степени, в какой об этом уже не сообщено".

121. В связи с пунктом 4 (d) было достигнуто согласие о том, что слова "критериями, изложенными в рамочном соглашении" следует заменить формулировкой "условиями рамочного соглашения и любой другой информацией, включенной согласно пункту (b) в приглашение, направленное на втором этапе". Альтернативное предложение, предусматривающее добавление ссылки на "относительное значение" в конце текста этого пункта в его нынешней формулировке, было рассмотрено, но не было принято. Было решено разъяснить

в Руководстве по принятию, что в целях обеспечения прозрачности в рамочном соглашении и приглашении будут указываться все спецификации, критерии, относительное значение и условия.

122. Было достигнуто согласие об исключении пункта 4 (е) с учетом решений Рабочей группы об исключении ссылок на электронные закупки в статьях 22 тер и 51 бис и далее.

123. В связи с пунктом 4 (f) было отмечено, что предусматриваемое уведомление будет дополнять опубликование решения о заключении договора о закупках согласно статье 14 и уведомление поставщику, выигравшему процедуры. Было отмечено, что в Руководстве по принятию следует рассмотреть необходимость обеспечения того, чтобы после заключения договора о закупках уведомление не выигравшим сторонам рамочного соглашения направлялось эффективным и действенным образом, например, посредством направления индивидуального уведомления в случаях использования электронных систем или иных систем с малым охватом и посредством опубликования общего уведомления в других случаях.

124. Было отмечено, что обеспечение эффективного непрерывного участия в рамочном соглашении является важным вопросом, который не может быть должным образом рассмотрен в тексте законодательного положения, но который следует обсудить в Руководстве по принятию.

125. Было также подчеркнуто, что необходимость обеспечивать эффективную и достаточную конкуренцию на втором этапе носит решающий характер. В этом отношении было указано, что некоторые системы требуют направления минимального числа приглашений (на которые должно дать ответ минимальное число участников), прежде чем может быть организована конкуренция на втором этапе. С другой стороны, было отмечено, что в тексте статьи может быть изложено более общее требование в отношении эффективной конкуренции, с тем чтобы избегать манипуляций числовыми требованиями. В дополнение к этому было высказано замечание о том, что надлежащее число участников для обеспечения эффективной конкуренции будет зависеть от характера закупки.

126. Было сочтено, что установление требования направлять на втором этапе приглашения всем поставщикам или всем поставщикам, способным удовлетворить потребности закупающей организации, в зависимости от конкретного случая, было бы достаточным для обеспечения эффективной конкуренции (и было отмечено, что вопрос о том, выполнила ли закупающая организация это требование, будет подлежать обжалованию). Кроме того, было достигнуто согласие о том, что закупающая организация должна иметь возможность прекратить закупку, если не была обеспечена достаточная конкуренция (как, например, также в случае ЭРА). Соответственно было решено, что необходимости во внесении в текст каких-либо дополнительных положений не имеется, притом что в Руководстве по принятию следует подробно обсудить тему эффективной конкуренции. Кроме того, было выражено согласие с тем, что текст Руководства по принятию, касающийся статьи 51 октис, должен содержать ссылку на общее обязательство обеспечивать эффективную конкуренцию на первом этапе, если этот этап осуществляется в соответствии с альтернативными методами закупок.

Второй этап процедуры закупок, связанной с открытыми рамочными соглашениями с конкуренцией на втором этапе

127. Рабочая группа рассмотрела следующие предложенные положения:

"Статья [51 квиндециес]. Второй этап процедуры закупок, связанной с открытыми рамочными соглашениями

1) Закупающая организация может заключить один или несколько договоров о закупках согласно рамочному соглашению в соответствии с условиями этого рамочного соглашения и положениями настоящей статьи.

2) Закупающая организация публикует уведомление о том, что она намеревается заключить договор о закупках в соответствии с условиями рамочного соглашения по адресу [веб-сайта или другому электронному адресу], указанному в [статье 51 дециес (b) выше].

3) Любой возможный договор о закупках обусловливается приглашением к участию в торгах. Закупающая организация направляет всем поставщикам или подрядчикам, которые являются сторонами рамочного соглашения, приглашение представить тендерные заявки для поставки предметов, подлежащих закупке, в отношении каждого договора о закупках, который она предлагает заключить. В этом приглашении:

a) вновь излагается [или формулируется, когда это необходимо, более точно, информация, указанная в статье [перекрестная ссылка] настоящего Закона] [или вновь излагаются спецификации или требования в отношении поставки предметов, подлежащих закупке и, если это необходимо, в этом отношении излагается более подробная информация, чем информация, направленная поставщикам или подрядчикам при первом приглашении их к участию в рамочном соглашении];

b) вновь излагаются или излагаются условия договора о закупках;

c) вновь излагается процедура заключения договора о закупках по результатам приглашения к участию в торгах; и

d) включаются инструкции, касающиеся подготовки тендерных заявок.

4) Закупающая организация устанавливает конкретную дату и время в качестве предельного срока представления тендерных заявок. Этот предельный срок предусматривает предоставление поставщикам или подрядчикам достаточного времени для подготовки и представления своих тендерных заявок.

5) Закупающая организация оценивает все полученные тендерные заявки и определяет выигравшую тендерную заявку в соответствии с критериями оценки, изложенными в приглашении представить тендерные заявки согласно пункту 3 (a) настоящей статьи.

6) С учетом статей [12, 12 бис и другие соответствующие ссылки] настоящего Закона закупаящая организация акцептует выигравшую тендерную заявку (заявки) и незамедлительно уведомляет выигравшего поставщика (поставщиков) или подрядчика (подрядчиков) о том, что она акцептовала их тендерную заявку (заявки). Закупающая организация также

направляет всем другим поставщикам и подрядчикам, которые представили тендерные заявки, уведомление о наименовании и адресе поставщика (поставщиков) или подрядчика (подрядчиков), тендерная заявка (заявки) которых была или были акцептованы, а также о договорной цене".

128. В связи с пунктом 2 был задан вопрос о том, будет ли уведомление, предусматриваемое в этом положении в его нынешней формулировке, удовлетворять требованиям в отношении прозрачности и быть эффективным, если в самом уведомлении не будет указываться предельный срок, который должен истечь до того, как закупающая организация сможет перейти ко второму предусматриваемому конкуренцию этапу. Было отмечено, что положения по этому вопросу, содержащиеся в директивах ЕС, рассматривались в некоторых комментариях как фактор, сдерживающий использование аналогичной системы.

129. После обсуждения было достигнуто согласие о том, что это положение, которое направлено на поощрение присоединения новых участников к рамочному соглашению в течение срока его действия, должно быть перенесено в статью 51 дуодециес. Было также решено изменить данный текст, с тем чтобы он предусматривал, что если рамочное соглашение функционирует на основе использования бумажных документов, то первоначальное уведомление об участии в рамочном соглашении должно периодически публиковаться вновь в том же журнале, в котором была сделана первоначальная публикация. В электронных системах такое уведомление будет постоянно открыто для ознакомления на соответствующем веб-сайте, и необходимости в последующем опубликовании, таким образом, не возникает.

130. Было достигнуто согласие о необходимости согласования положений, касающихся второго этапа рамочных соглашений модели 2 и модели 3, поскольку обе модели в настоящее время могут функционировать на основе использования электронных средств или бумажных документов. Таким образом, процедуры, применимые ко второму этапу рамочных соглашений модели 2 согласно статье 51 кватердециес, которая отражает итоги обсуждения Рабочей группой, как они изложены выше, будут повторены в отношении рамочных соглашений модели 3 согласно статье 51 квиндециес за исключением того, что пункт 2 статьи 51 кватердециес не будет применяться к рамочным соглашениям модели 3.

Заключение договора о закупках согласно рамочному соглашению

131. Рабочая группа рассмотрела следующие предложенные положения:

"Статья [51 седдециес]. Заключение договора о закупках согласно рамочному соглашению

1) Договор о закупках, заключенный на основании условий рамочного соглашения, вступает в силу тогда, когда закупочный заказ, как это предусматривается в [статьях...], или уведомление об акцепте, направляемое выигравшему поставщику (поставщикам) или подрядчику (подрядчикам), как это предусматривается в [статьях...], выдается и направляется соответствующему поставщику или подрядчику.

2) Если цена, подлежащая уплате согласно договору о закупках, заключенному на основании положений настоящего раздела, превышает

[принимающее государство включает минимальную сумму [или] сумму, указанную в положениях о закупках], закупающая организация незамедлительно публикует уведомление о решении о заключении договора (договоров) о закупках таким же образом, как это было установлено в отношении публикации решений о заключении договоров согласно статье 14 настоящего Закона. Закупающая организация также публикует таким же образом [ежеквартально] уведомления о всех договорах о закупках, заключенных согласно рамочному соглашению".

132. В связи с пунктом 1 было отмечено, что рамочное соглашение в некоторых системах может предусматривать, что применительно к заказам свыше определенного объема в акцепте со стороны поставщика необходимости не имеется. Было добавлено, что могут существовать и другие обстоятельства, при которых поставщику должно быть разрешено отказаться от акцепта закупочного заказа, и таким образом было высказано предположение о том, что решение, предусмотренное в нынешней статье 13, является наилучшим.

133. В ответ было отмечено, что выдача закупочного заказа будет представлять собой акцепт оферты поставщика, который не может превышать объем такой оферты, и в силу этого было высказано сомнение относительно того, что этот вызвавший беспокойство момент может возникнуть на практике. Было отмечено, что конкуренция на втором этапе будет в любом случае означать, что поставщики подают тендерные заявки в отношении соответствующего объема, и поэтому такого рода озабоченность не будет возникать в отношении рамочных соглашений моделей 2 и 3. С другой стороны, в связи с рамочным соглашением модели 1 закупочный заказ может превышать объем возможностей поставщика, и было достигнуто согласие о необходимости предусмотреть положение, снимающее этот риск. По этой причине было решено, что в конце текста пункта 2 потребуется добавить следующие слова: "или каким-либо иным образом, указанным в рамочном соглашении".

В. Вопросы, возникающие в связи с использованием списков поставщиков (A/CN.9/WG.I/WP.45 и A/CN.9/WG.I/WP.45/Add.1)

134. Было отмечено, что вызывающие беспокойство моменты, которые ранее рассматривались Рабочей группой в связи с использованием списков поставщиков (A/CN.9/568, пункт 59), были сочтены настолько значительными, что недостатки использования списков поставщиков могут превышать любые возможные выгоды. Кроме того, гибкие положения, предложенные Рабочей группой в отношении рамочных соглашений, как было указано, будут обеспечивать выгоды, которые может дать использование списков поставщиков.

135. Было отмечено, что надлежащее использование списков поставщиков, например путем обеспечения того, чтобы они являлись открытыми и доступными, не будет неизбежно вести к злоупотреблению или неправильному использованию. Было высказано предположение о том, что в Типовом законе можно было бы затронуть этот вопрос, с тем чтобы попытаться предотвратить ненадлежащее использование и обеспечить, чтобы в отношении этих списков не допускались злоупотребления. С другой стороны, было высказано мнение о том, что Типовой закон вообще не должен предусматривать использование списков

поставщиков с учетом вызывающих беспокойство моментов, которые возникают в случае использования этих списков, а также лучшей альтернативы, создаваемой рамочными соглашениями, при том что в Руководстве по принятию можно было бы разъяснить эту позицию. Кроме того, было указано, что любые положения, регулирующие вопросы использования списков поставщиков, были бы чрезмерно пространными и сложными.

136. Было принято решение о том, что в силу вышеупомянутых причин включать в Типовой закон какие-либо положения, регулирующие вопросы списков поставщиков, не следует, при том что в Руководстве по принятию необходимо обсудить соответствующие моменты и рассмотреть, кроме того, взаимосвязи, возникающие в контексте рамочных соглашений модели 3. Это обсуждение следует построить на основе пунктов 55-68 документа A/CN.9/568 и пунктов 10-17 документа A/CN.9/WG.I/WP.45/Add.1 и сопроводить его, в случае необходимости, дополнительными подробностями. В целом было достигнуто согласие о том, что в центре внимания обсуждения должны стоять следующие элементы: описание списков поставщиков, предполагаемые выгоды их использования, отмеченные моменты, вызывающие беспокойство в связи с их использованием, а также гарантии и меры контроля, подлежащие применению при составлении любых списков поставщиков, которое может происходить до осуществления закупки с использованием одного из предусмотренных в Типовом законе альтернативных методов закупки. Было добавлено, что в Руководстве следует подчеркнуть, что использование списка поставщиков не будет заменять ни один из этапов закупочных процедур согласно Типовому закону и что использованию ни одного из списков не должно придаваться обязательного характера. Требование регистрации в списке в качестве предварительного условия в закупках будет, как было отмечено, противоречить положениям статьи 6 нынешнего текста Типового закона. Эти положения запрещают введение любых критериев, требований или процедур для участия в закупках, иных чем те, которые предусмотрены в самой статье 6 (а требование о регистрации в списке в статье 6 не предусматривается).

С. Проекты материалов, касающихся использования электронных сообщений при публичных закупках, опубликования информации, связанной с закупками, и тендерных заявок с аномально заниженной ценой (A/CN.9/WG.I/WP.58)

137. Применительно к документу A/CN.9/WG.I/WP.58 Рабочая группа рассмотрела предназначенный для включения в Руководство по принятию проект текста, в котором рассматриваются вопросы, касающиеся опубликования информации о возможностях в области закупок, положений, относящихся к использованию электронных сообщений при закупках (включая электронное представление и вскрытие тендерных заявок), а также тендерных заявок с аномально заниженной ценой. Рабочая группа внесла редакционные предложения в отношении этих материалов.

D. Проекты материалов, касающихся использования электронных реверсивных аукционов в сфере публичных закупок (A/CN.9/WG.I/WP.59)

138. Применительно к документу A/CN.9/WG.I/WP.59 Рабочая группа рассмотрела предназначенный для включения в Руководство по принятию текст, в котором рассматриваются условия для использования электронных реверсивных аукционов, а также предназначенный для включения в Типовой закон пересмотренный текст, в котором регулируются процедуры предаукционного и аукционного этапов закупок, осуществляемых с помощью электронных реверсивных аукционов. Рабочая группа внесла редакционные предложения в отношении этих материалов.

Приложение

Предварительное расписание и повестка дня для четырнадцатой и пятнадцатой сессий Рабочей группы, согласованные на тринадцатой сессии Рабочей группы

<i>Сессия</i>	<i>День 1</i>	<i>День 2</i>	<i>День 3</i>	<i>День 4</i>	<i>День 5</i>
14-я, осень 2008 года	Средства правовой защиты	Средства правовой защиты	Средства правовой защиты/ рамочные соглашения	Рамочные соглашения	Коллизия интересов/ услуги и товары
15-я, весна 2009 года	Коллизия интересов/ услуги и товары	Общий обзор изменений, вносимых в Типовой закон, и соответствующие положения Руководства по принятию	Общий обзор изменений, вносимых в Типовой закон, и соответствующие положения Руководства по принятию	Общий обзор изменений, вносимых в Типовой закон, и соответствующие положения Руководства по принятию	Общий обзор изменений, вносимых в Типовой закон, и соответствующие положения Руководства по принятию