

**Генеральная Ассамблея**

Distr.: Limited

11 July 2008

Russian

Original: English

**Комиссия Организации Объединенных
Наций по праву международной торговли**
Рабочая группа I (Закупки)
Четырнадцатая сессия
Вена, 8-12 сентября 2008 года

**Возможные изменения в Типовом законе ЮНСИТРАЛ
о закупках товаров (работ) и услуг – проекты
материалов, касающиеся использования рамочных
соглашений при публичных закупках**

Записка Секретариата

Содержание

	<i>Пункты</i>	<i>Стр.</i>
I. Введение	1-2	2
II. Предлагаемый текст для Типового закона	3-6	2
A. Терминология	3-6	2
B. Предлагаемый текст		3
III. Дополнительные вопросы, возникающие в связи с использованием процедур рамочного соглашения.	7-12	17
A. Конкуренция на первом этапе	7-10	17
B. "Освоенные места"	11-12	18



I. Введение

1. Справочная информация о работе, проводимой в настоящее время Рабочей группой I (Закупки) по пересмотру Типового закона ЮНСИТРАЛ о закупках товаров (работ) и услуг ("Типовой закон") (A/49/17 и Corr.1, приложение I), изложена в пунктах 8-76 документа A/CN.9/WG.1/WP.57, представленного Рабочей группе для рассмотрения на ее тринадцатой сессии. Основная задача Рабочей группы состоит в обновлении и пересмотре Типового закона с учетом последних изменений в области публичных закупок, включая использование рамочных соглашений.
2. Настоящая записка подготовлена в соответствии с высказанной на тринадцатой сессии Рабочей группы просьбой к Секретариату пересмотреть проекты положений об использовании рамочных соглашений, а также проектов положений, касающихся моделей, условий и процедур использования рамочных соглашений¹.

II. Предлагаемый текст для Типового закона

A. Терминология

3. Изложенные ниже положения включают определенные термины, которые могут отличаться от эквивалентных терминов, используемых в других системах закупок, не основанных на Типовом законе. В настоящем документе они рассматриваются с тем, чтобы Рабочей группе было удобнее использовать их в качестве справочного материала. Кроме того, при рассмотрении различных методов закупок некоторые понятия, сформулированные в Типовом законе, изложены в тексте по-разному, в связи с чем Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, должны ли эти термины относиться ко всем методам и способам закупок, которые будут включены в пересмотренный текст.
4. Например, "критерии, которые будут учитываться ... при определении выигравшей тендерной заявки", указанные в статье 27 (е) и других положениях в главе III, в других системах иногда называются критериями "оценки" или "решения о заключении договора". Вместе с тем в главе IV (касающейся закупок услуг) говорится об "определении" выигравшего предложения на основании "процедуры отбора". В других системах закупок для указания на выявление поставщиков, отвечающих квалификационным требованиям, иногда используется термин "отбор", тогда как в Типовом законе этот процесс называется "оценкой" квалификационных данных поставщиков.
5. Во всем тексте Типового закона упоминается "оценка" тендерных заявок или других предложений. В данном случае "оценка" относится к конкурентной оценке, в рамках которой определяется порядок следования мест, присвоенных тендерным заявкам или другим предложениям (в отличие от оценки их соответствия условиям и спецификациям соответствующей закупки). В Типовом законе термин "оценка" используется также применительно к оценке квалификационных данных поставщиков.

¹ A/CN.9/648, пункт 13.

6. Для целей проектов положений, касающихся рамочных соглашений, будут использоваться приведенные ниже термины, и Рабочая группа, возможно, пожелает вновь рассмотреть вопрос о том, следует ли использовать некоторые из этих терминов во всем тексте Типового закона:

а) "оценка" означает конкурентную оценку, в рамках которой определяется порядок следования мест, присвоенных тендерным заявкам или другим предложениям;

б) "рассмотрение" означает оценку соответствия требованиям;

с) "присвоенные места" означают порядок, в котором располагаются тендерные заявки или другие предложения, при этом первое присвоенное место занимает поставщик, в наилучшей степени удовлетворяющий требования закупающей организации с точки зрения соответствия условиям закупки²;

д) "критерии отбора" означают критерии, используемые при определении выигравшей тендерной заявки или другого предложения, а "отбор" означает выявление выигравшей стороны/сторон по рамочному соглашению и выявление выигравшего поставщика, с которым будет заключен договор о закупках;

е) "спецификации" означают "характер и необходимые технические и качественные характеристики закупаемых товаров (работ) или услуг в соответствии со статьей 16, включая как минимум соответствующие технические спецификации, планы, чертежи и эскизы" (описание, взятое из статьи 27 (d) Типового закона); и

ф) "тендерные заявки" означают предложения на втором этапе процедуры рамочного соглашения³.

В. Предлагаемый текст

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

1) Процедура рамочного соглашения 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 с одним или несколькими из этих поставщиков или подрядчиков^{4,5}.

² Рабочая группа просила Секретариат найти синоним для этого термина, характеризующий конкурентную расстановку мест. Секретариату пока не удалось выполнить эту просьбу.

³ Рабочая группа просила Секретариат найти синоним для этого термина, который еще не используется в Типовом законе для другой цели. Секретариату пока не удалось выполнить эту просьбу.

⁴ Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, следует ли и как следует проводить различие между какой-либо закупкой (общее число закупочных заказов, планируемых в рамках рамочного соглашения) и каждой закупкой (которая будет

2) Рамочное соглашение [по настоящему Закону] заключается в письменной форме⁶ междукупающей организацией и поставщиком (поставщиками) или подрядчиком (подрядчиками), и в нем устанавливаются:

- a) процедуры и критерии отбора, включая относительное значение таких критериев⁷, для определения победившего поставщика для заключения с ним договоров о закупках согласно рамочному соглашению⁸. Рамочное соглашение может предусматривать, что относительные значения этих критериев отбора могут колебаться в пределах, установленных в рамочном соглашении при условии, что эти колебания не ведут к [существенному] изменению условий закупок, о чем говорится в пункте (d) ниже⁹;
- b) спецификации закупок¹⁰; и

представлена договором о закупках, заключенном согласно рамочному соглашению). В связи с этим могут быть внесены соответствующие редакционные изменения.

⁵ Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о включении определений, изложенных в настоящем проекте текста, в статью 2 Типового закона, с тем чтобы все определения были представлены в одной статье.

⁶ Как указано в пункте 66 документа A/CN.9/648, Рабочая группа согласилась с тем, что определение рамочного соглашения должно содержать ссылку на письменное соглашение.

⁷ В нынешнем тексте Типового закона имеются две формулировки этого понятия: в статье 27 (е), которая воспроизводится в настоящей статье, и в статье 48 (4) (с), в которой упоминается относительное значение каждого такого критерия. Рабочая группа, возможно, пожелает использовать во всем пересмотренном тексте Типового закона один согласованный вариант, и в этой связи рассмотреть вопрос о том, является ли последняя формулировка более точной, чем первая, и следует ли ее поэтому принять.

⁸ Для сравнения в статье 27 (е) делается ссылка на любые критерии, помимо цены, включая преференциальную поправку и их относительное значение.

⁹ См. предлагаемый текст Руководства по принятию в отношении настоящей статьи, содержащийся в документе A/CN.9/WG.II/WP.63. Рабочая группа, возможно, пожелает принять к сведению, что аналогичные положения в статье 32 Директивы 2004/18/ЕС являются более гибкими (Директива Европейского парламента и Совета от 31 марта 2004 года о координации процедур выдачи контрактов на публичные работы, публичные поставки и публичные услуги, Official Journal of the European Union, No. L 134, 30 April 2004, pp.1 and 114 et seq, размещена по адресу http://europa.eu.int/comm/internal_market/publicprocurement/legislation_en.htm, "Директива ЕС"). Вместе с тем на тринадцатой сессии была высказана обеспокоенность в связи с тем, что более высокая степень гибкости по сравнению с предусмотренной в нынешнем проекте позволит вносить изменения в критерии заключения договоров о закупках в ходе самих закупок, что противоречило бы основному смыслу Типового закона и создавало бы почву для злоупотреблений.

¹⁰ В Руководство по принятию можно было бы включить перекрестную ссылку на положения статьи 27 (d), касающиеся спецификаций. Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, должны ли ссылки на спецификации в положениях о процедурах рамочного соглашения соответствовать более объемному описанию в статье 27 (d). (Такое описание изложено в посвященном терминам разделе II.A выше). Благодаря этому можно было бы избежать трудностей, связанных с попыткой разделения понятий условий и спецификаций, а также обеспечить последовательность в тексте Типового закона. В этой

- с)
 - i) либо все условия, на которых поставщик (поставщики) или подрядчик (подрядчики) должен или должны поставлять подлежащие закупке товары (работы) или услуги; либо
 - ii) все такие условия, которые известны в момент заключения рамочного соглашения, и указание на остальные условия, которые должны быть определены в ходе конкуренции на втором этапе;
 - d) условия закупок, указанные либо в документах о привлечении предложений, либо в рамочном соглашении, либо и в таких документах и в таком соглашении, не могут изменяться в течение срока действия рамочного соглашения любым образом, ведущим к существенному изменению спецификаций или других условий закупок.
- 3) Рамочное соглашение заключается на определенный срок, не превышающий [принимающее Закон государство указывает максимальный срок] лет¹¹.
- 4) Закупающая организация может использовать процедуру рамочного соглашения в соответствии со статьями [51 октиес – 51 квиндециес], если:
- a) покупающая организация намеревается закупать соответствующие товары (работы) или услуги на многократной основе в течение срока действия рамочного соглашения; или
 - b) 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) Закрытое рамочное соглашение является соглашением, стороной которого любой поставщик или подрядчик, который изначально не являлся стороной данного рамочного соглашения, не может стать впоследствии.
- 6) Открытое рамочное соглашение является соглашением, стороной которого или сторонами которого поставщик (поставщики) или подрядчик (подрядчики), в дополнение к первоначальным сторонам, могут стать впоследствии.

связи Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о целесообразности объединения подпунктов (b) и (c). См. также предлагаемый текст Руководства по принятию в отношении настоящей статьи в документе A/CN.9/WG.1/WP.63, в котором будет рассмотрен, в частности, вопрос о том, как не допустить того, чтобы эти требования были слишком обременительными. Например, принимающие Закон государства могли бы в своих нормативных документах, регулирующих закупки, разрешить покупающей организации включать в качестве приложения документы о привлечении предложений, если они содержат такую информацию, и в этом случае соответствующая правовая система будет рассматривать приложения в качестве составной части договора.

¹¹ Согласно предварительному заключению Рабочей группы на ее тринадцатой сессии в тексте Типового закона никакого срока устанавливать не следует, хотя ряд делегаций отметили, что этот вопрос подлежит дальнейшему обсуждению.

7) Процедура рамочного соглашения осуществляется в одной из следующих форм:

- а) в форме процедуры закрытого рамочного соглашения, при которой рамочное соглашение заключается с одним или несколькими поставщиками или подрядчиками и в котором все условия закупок устанавливаются при заключении данного рамочного соглашения, включая процедуры, которые закупающая организация будет применять для отбора поставщика (поставщиков) или подрядчика (подрядчиков), с которыми надлежит заключить договоры о закупках согласно рамочному соглашению¹²;
- б) в форме процедуры закрытого рамочного соглашения, при которой рамочное соглашение заключается с несколькими поставщиками или подрядчиками и в котором при заключении рамочного соглашения устанавливаются не все условия закупок при наличии конкуренции на втором этапе для отбора поставщика (поставщиков) или подрядчика (подрядчиков), с которыми, согласно рамочному соглашению, надлежит заключить договоры о закупках [и установить остальные условия соответствующих закупок]¹³;
- в) в форме процедуры открытого рамочного соглашения, при которой рамочное соглашение заключается с несколькими поставщиками или подрядчиками и при которой в момент заключения такого рамочного соглашения устанавливаются не все условия закупок при наличии конкуренции на втором этапе для отбора поставщика (поставщиков) или подрядчика (подрядчиков), с которыми, согласно рамочному соглашению, надлежит заключить договоры о закупках [и установить остальные условия соответствующих закупок]"¹⁴.

¹² Хотя заключительная часть данного пункта, возможно, не является строго необходимой в свете статьи 22 тер (2), Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о включении данного текста, а также разъяснить в Руководстве о принятии, что "условия" закупок включают спецификации, процедуры заключения договоров на втором этапе и критерии отбора. Формулировка данного пункта призвана продемонстрировать, что на втором этапе конкуренция отсутствует.

¹³ Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, остаются ли поставщики и подрядчики связанными обязательством выполнить условия их тендерных заявок согласно такой закрытой рамочной процедуре. Например, они могли бы быть связаны таким обязательством в течение срока действия рамочного соглашения, если только документы о привлечении предложений и рамочное соглашение не предусматривают иное. Заключение более длительных по сроку действия соглашений может служить более надежной гарантией поставки для закупающей организации, хотя это может повлечь за собой соответствующее увеличение цены.

¹⁴ В аналогичных положениях Директивы ЕС предусмотрено, что эти модели рамочных соглашений должны действовать в электронном виде, поскольку с практической точки зрения иное их действие сопряжено с большими трудностями. На своей тринадцатой сессии Рабочая группа в предварительной порядке решила, что неэлектронные рамки действия такой модели допустимы.

"Статья [51 октис]. Начало процедуры рамочного соглашения"

- 1) Если закупающая организация намеревается заключить рамочное соглашение, то она:
 - a) выбирает модель рамочного соглашения, подлежащего заключению из числа трех вариантов, изложенных в статье 22 тер (5);
 - b) выбирает метод заключения рамочного соглашения в соответствии с положениями главы II настоящего Закона¹⁵.
- 2) Закупающая организация включает в отчет, требуемый согласно статье 11 настоящего Закона, заявление об основаниях и обстоятельствах, из которых она исходила при выборе модели процедуры рамочного соглашения, указанной в статье 22 тер¹⁶.

"Статья [51 новис]. Информация, которая должна быть указана при первом приглашении к участию в закупках при проведении процедуры рамочного соглашения"

При первом приглашении поставщиков или подрядчиков к участию в процедуре рамочного соглашения закупающая организация указывает всю информацию, требуемую в связи с выбранным методом закупок согласно статье 51 октис¹⁷, за исключением количества подлежащих закупке предметов, и наряду со следующей информацией и заявлениями¹⁸:

- a) заявление о том, что для закупок будет использоваться процедура рамочного соглашения;
- b) заявление о том, будет ли процедура рамочного соглашения проводиться в форме закрытого или открытого рамочного соглашения, как это указано в пунктах (6) и (7) статьи 22 тер;
- c) если рамочное соглашение будет открытым соглашением, то поставщики или подрядчики могут представлять заявки на присоединение к такому рамочному соглашению в любое время

¹⁵ Применение главы II означает, что такой процедурой должны быть процедуры проведения торгов или функциональный эквивалент таких процедур, если только нет оснований для использования других методов. Этот вопрос будет рассмотрен в Руководстве по принятию. Предыдущая формулировка требовала, чтобы процедуры открытых рамочных соглашений начинались с процедур проведения торгов или функционального эквивалента таких процедур, однако это требование было исключено в предварительном порядке на предыдущей сессии. Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, будет ли уместным проведение процедуры открытого рамочного соглашения, иной, чем использование открытых процедур, ввиду необходимости широкого ознакомления с существованием рамочного соглашения в интересах новых участников.

¹⁶ См. предлагаемый текст Руководства по принятию в отношении настоящей статьи в документе A/CN.9/WG.1/WP.63.

¹⁷ См. предлагаемый текст Руководства по принятию в отношении настоящей статьи в документе A/CN.9/WG.1/WP.63.

¹⁸ Поскольку данная процедура может основываться либо на положениях глав III и IV, либо главы V Типового закона, в порядке уточнения вновь указывается не являющаяся строго обязательной определенная информация о том, что требуется для проведения процедур торгов.

в течение срока его действия, при условии указания любого максимального числа поставщиков¹⁹;

- d) указание на то, будет ли стороной рамочного соглашения один поставщик или подрядчик или его сторонами будет определенное минимальное или любое максимальное число поставщиков или подрядчиков²⁰;
- e) если закупающая организация намеревается заключить рамочное соглашение с несколькими поставщиками или подрядчиками, то заявление о том, что места, занятые поставщиками или подрядчиками, которые являются сторонами рамочного соглашения, будут определены согласно указанным критериям отбора;
- f) срок действия рамочного соглашения и, в той мере, в какой они известны на данном этапе закупок, все другие условия и форма рамочного соглашения. Если любое такое условие или любой элемент формы могут быть установлены с учетом индивидуальных особенностей отдельных поставщиков или подрядчиков, то указание на такое условие (условия) или элемент (элементы) формы²¹;
- g) вся информация, необходимая для обеспечения эффективного действия электронных рамочных соглашений, включая информацию, касающуюся оборудования, которое должно использоваться, и технических способов установления связи, а также адрес [веб-сайта или другой электронный адрес], по которому можно получить доступ к спецификациям, условиям

¹⁹ Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, могут ли принимающие Закон государства в интересах обеспечения большей эффективности управления открытым рамочным режимом предусматривать в порядке альтернативы периодическую возможность присоединения к рамочному соглашению новых участников (т.е. в установленные сроки или промежутки времени), и если могут, то можно ли этот альтернативный вариант изложить в сопроводительном тексте Руководства по принятию.

²⁰ Рабочая группа отметила, что любые предельные ограничения числа поставщиков при открытой системе должны быть указаны в документации о привлечении предложений (см. пункт 101 документа A/CN.9/648). Соответствующее максимальное число будет зависеть от используемых моделей и систем закупок, причем эти вопросы подлежат рассмотрению в Руководстве по принятию. См. также раздел III, касающийся необходимости конкуренции на первом этапе процедур рамочных соглашений. Если на данном этапе конкурентная оценка и отбор поставщиков отсутствуют (включая отсев отвечающих требованиям тендерных заявок, поступивших от прошедших квалификационный отбор участников торгов), то составленный список поставщиков может вызывать сомнения. Конкуренция на втором этапе может быть также подвержена рискам, поскольку закупающие организации будут стремиться к сокращению числа приглашенных к участию во втором этапе, используя для этого возможно и непрозрачные методы. Рабочая группа, возможно, пожелает пересмотреть это положение и предусмотреть прозрачный метод ограничения числа сторон рамочного соглашения.

²¹ A/CN.9/648, пункт 63. Последнее предложение настоящего пункта призвано обеспечить возможность использования нескольких рамочных соглашений. Этот вопрос обсуждается в предлагаемом тексте Руководства по принятию в отношении настоящей статьи в документе A/CN.9/WG.1/WP.63, однако Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, не могут ли тем самым для сторон негласно устанавливаться разные условия закупок.

закупок и уведомлениям о предстоящих возможностях в области закупок²²;

- h) характер закупок и желаемые места и сроки поставок по заказам, планируемым согласно рамочному соглашению, в той степени, в какой они являются известными на данном этапе закупок;
- i) общее количество либо минимальное, либо максимальное количество закупок, планируемых согласно рамочному соглашению в той степени, в какой они являются известными на данном этапе закупок, и в противном случае – предположение об этом;
- j) если поставщикам или подрядчикам следует разрешить представлять тендерные заявки, предложения, оферты или котировки [совокупно именуемых в данном разделе "предложениями"] в отношении только части товаров (работ) или услуг, подлежащих закупке, то описание части или частей, в отношении которых они могут быть представлены;
- k) 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 отбора²³;
- l) будет ли рамочное соглашение содержать все условия закупок или отбор поставщика или подрядчика, с которым должен быть заключен договор о закупках согласно рамочному соглашению, будет производиться в ходе конкуренции на втором этапе;
- m) процедуры и критерии, которые закупающая организация будет применять для отбора поставщика (поставщиков) или подрядчика (подрядчиков), с которыми должен быть заключен договор о закупках, включая относительное значение этих критериев и то, как они будут применяться в ходе отбора;
- n) в случае отсутствия конкуренции на втором этапе:
 - i) все условия закупок, которые будут установлены в рамочном соглашении;
 - ii) остальные условия, которые будут установлены в ходе конкуренции на втором этапе; и
 - iii) если закупающая организация желает иметь возможность изменять относительное значение критериев отбора в ходе конкуренции на втором этапе, то указание возможных пределов

²² Настоящий пункт был включен по просьбе Рабочей группы, изложенной в пункте 85 документа A/CN.9/648.

²³ В Руководстве будет разъяснена необходимость уточнения того, будет ли предпочтение при отборе отдаваться самой низкой цене или предложению, оцененному как наиболее выгодное. См. A/CN.9/WG.1/WP.63.

изменения относительного значения таких критериев при условии, что любое такое изменение не может приводить к существенному изменению спецификаций или других условий закупок"²⁴.

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

- 1) Первый этап процедур закупок согласно закрытым рамочным соглашениям проводится в соответствии с положениями, регулирующими метод закупок, выбранный согласно статье 51 октис настоящего Закона.
- 2) Первый этап процедур закупок согласно открытым рамочным соглашениям проводится в соответствии с положениями, регулирующими метод закупок, выбранный согласно статье 51 октис настоящего Закона, [при условии, что такой выбранный метод закупок должен быть открытым и конкурентным/должен проводиться либо в соответствии с положениями главы III, либо главы IV настоящего Закона]²⁵.
- 3) Закупающая организация отбирает поставщика (поставщиков) или подрядчика (подрядчиков), с которыми она заключит рамочное соглашение, на основе 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 местах²⁶.
- 4) 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"²⁷.

²⁴ В Руководстве будет рассмотрен вопрос о конкуренции на первом этапе и разъяснена необходимость уточнения того, будет ли предпочтение при отборе отдаваться самой низкой цене или предложению, оцененному как наиболее выгодное. См. A/CN.9/WG.1/WP.63.

²⁵ См. пункт 90 документа A/CN.9/648 и сноску 15 выше.

²⁶ Как отмечалось выше в разделе, посвященном терминам, Рабочая группа, возможно, пожелает внести изменения в этот термин (см. также пункт 91 документа A/CN.9/648). Альтернативным вариантом могло бы быть размещение предложений в нисходящем порядке для отражения предложений, в наилучшей степени отвечающих потребностямкупающей организации.

²⁷ В настоящее время это положение предусматривает обязательное опубликование в соответствии с инструкциями Рабочей группы идентификационных данных сторон (пункт 94 документа A/CN.9/648). Рабочая группа, возможно, пожелает также рассмотреть вопрос о том, следует ли сделать представление такой информации общим требованием при публикации уведомления о заключении договоров согласно статье 14 настоящего Типового закона и следует ли адаптировать пороговые положения. В то же время можно было бы доработать текст или положения Руководства по принятию, касающиеся минимальной информации, подлежащей публикации. Например, в отношении каждого заключенного договора (по всем закупкам, в том числе по рамочным соглашениям) можно было бы предусмотреть требование о представлении любой следующей информации: а) краткое описание товаров (работ) или услуг, подлежащих закупке (или указание номера тендерной заявки или запроса предложения); б) идентификационные данные поставщика, с которым

"Статья [51 ундециес]. Дополнительные положения, касающиеся первого этапа процедур закупок, связанных 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 действия²⁸.
- 2) Закупающая организация в течение срока действия открытого рамочного соглашения либо:
 - a) повторно публикует [принимающее Закон государство указывает периодичность повторной публикации или эта периодичность устанавливается в соответствии с правилами, регулирующими закупки] первоначальный запрос на представление предложений и уведомление о заключении рамочного соглашения, а также приглашение представить новые предложения для того, чтобы стать стороной рамочного соглашения, в публикации или публикациях, в которых был опубликован первоначальный запрос²⁹; либо
 - b) если рамочное соглашение действует в электронной форме, сохраняет копию первоначального запроса и уведомления о заключении рамочного соглашения по адресу [веб-сайта или

было решено заключить договор; c) договорная цена; и d) дата заключения договора или период финансовой отчетности, в течение которого был заключен договор. Далее логично предположить, что статья 36 (6) должна требовать, чтобы вся эта информация, а также адрес выигравшего поставщика доводились до сведения проигравших поставщиков, участвовавших в любых конкретных торгах. Можно было бы также предусмотреть требование о раскрытии аналогичной информации о заключении рамочного соглашения, за исключением информации о договорной цене. Кроме того, Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, следует ли передать сторонам рамочного соглашения заказы на оставшиеся товары, подлежащие закупке, с тем чтобы они могли определить объем своих действующих обязательств. Этот вопрос можно было бы также рассмотреть в Руководстве по принятию.

²⁸ Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, предполагает ли это положение электронную процедуру и, если да, то следует ли его включить в пункт 2 (b), а также не следует ли применительно к неэлектронным процедурам сформулировать новое положение об обязанностикупающей организации предоставлять документацию, указанную в статье 26 нынешнего текста Типового закона, после каждой повторной публикации. Кроме того, эти положения подразумевают процедуры, которые начинаются с публичного объявления, т.е. такие процедуры, которые проводятся согласно главам II и III Типового закона.

²⁹ Это положение было включено в соответствии с инструкциями Рабочей группы на ее тринадцатой сессии – см. пункт 129 документа A/CN.9/648. Вместе с тем Рабочая группа, возможно, пожелает обсудить, насколько это положение легко осуществимо в случае, если эти уведомления будут носить централизованный характер. В Руководстве по принятию будет разъяснено, 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.

другому электронному адресу], указанному в [статье 51 новисес (g) выше].

- 3) Поставщики и подрядчики могут [стать стороной открытого рамочного соглашения] в любое время в течение срока его действия. В [заявки на присоединение] включается вся информация, указанная закупающей организацией при первом приглашении к участию в процедурах закупок.
- 4) Закупающая организация оценивает все такие предложения о присоединении к рамочному соглашению, полученные в течение срока его действия [в течение максимум ... дней] в соответствии с критериями отбора, установленными при первом приглашении к участию в рамочном соглашении.
- 5) Рамочное соглашение заключается со всеми [отвечающими требованиям] поставщиками или подрядчиками, которые удовлетворяют критериям отбора [и предложения которых соответствуют спецификациям или любым другим дополнительным требованиям, касающимся этого рамочного соглашения]³⁰, если только технические или другие функциональные ограничения не требуют установления максимального числа сторон рамочного соглашения. Любые такие ограничения и вытекающее из них максимальное число сторон указываются в документах о привлечении предложений [или их эквиваленте]]³¹;
- 6) Закупающая организация незамедлительно направляет поставщикам или подрядчикам уведомление о том, должны ли они стать сторонами рамочного соглашения.
- 7) 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 условиям рамочного соглашения"³².

"Статья [51 дуодецис]. Второй этап процедур закупок, связанных с закрытыми рамочными соглашениями без конкуренции на втором этапе

- 1) Заключение любого договора о закупках согласно рамочному соглашению осуществляется в соответствии с условиями этого рамочного соглашения и положениями настоящей статьи³³.

³⁰ Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, не является ли излишним текст в квадратных скобках.

³¹ См. раздел III ниже, в котором рассматриваются вопросы установления максимального числа сторон рамочного соглашения на первом этапе на основании конкурентной оценки и присвоенных мест. В качестве альтернативной формулировки можно было бы предусмотреть возможность заключения рамочного соглашения со всеми отвечающими квалификационным требованиям поставщиками, предложения которых отвечают формальным требованиям, с учетом технических и аналогичных ограничений (применительно ко всем или только к открытым процедурам рамочного соглашения). См. также пункт 101 документа A/CN.9/648.

³² Это положение было включено по просьбе Рабочей группы, изложенной в пункте 104 документа A/CN.9/648.

³³ Настоящее положение было включено по просьбе Рабочей группы, изложенной в пункте 111 документа A/CN.9/648.

- 2) Никакой договор о закупках не заключается 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 являться отступлением от него³⁴.
- 4) Если рамочное соглашение заключается с одним поставщиком или подрядчиком, закупающая организация заключает любой договор о закупках на основании условий этого рамочного соглашения с этим поставщиком или подрядчиком путем выдачи письменного уведомления этому поставщику или подрядчику.
- 5) Если рамочное соглашение заключается с несколькими поставщиками или подрядчиками, закупающая организация заключает любой договор о закупках на основании условий этого рамочного соглашения путем выдачи письменного уведомления этим поставщикам или подрядчикам. Закупающая сторона незамедлительно направляет всем таким поставщикам или подрядчикам, которые являются сторонами рамочного соглашения, письменное уведомление о заключении договора, наименовании и адресе поставщика или подрядчика, которым было выдано уведомление, а также о договорной цене³⁵.

"Статья [51 тердециес]. Второй этап процедур закупок, связанных с закрытыми рамочными соглашениями с конкуренцией на втором этапе"³⁶

- 1) Заключение любого договора о закупках согласно рамочному соглашению осуществляется в соответствии с условиями этого рамочного соглашения, включая условия, регулирующие конкуренцию на втором этапе, и положениями настоящей статьи³⁷.
- 2) Никакой договор о закупках согласно рамочному соглашению не заключается 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 рамочного соглашения или являться отступлением от него.

³⁴ Текст данного положения был приведен в соответствие со статьей 34 (2) (b) согласно инструкциям Рабочей группы, изложенным в пункте 113 документа A/CN.9/648.

³⁵ Формулировка этого положения была изменена в соответствии с инструкциями Рабочей группы, изложенными в пункте 115 документа A/CN.9/648, согласно которым это уведомление должно включать такие основные подробности, касающиеся заключения договора, как договорная цена, и для согласования с положениями статьи 51 тердециес (как это указано в пункте 116 документа A/CN.9/648).

³⁶ Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, является ли достаточно широким название этой и двух последующих статей.

³⁷ Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, является ли данная формулировка достаточно широкой, чтобы она могла охватывать те условия, которые не изложены в самом рамочном соглашении, но установлены в ходе конкуренции на втором этапе.

- 4) Любой возможный договор о закупках обуславливается письменным приглашением к участию в торгах. Закупающая организация направляет всем поставщикам или подрядчикам³⁸, которые являются сторонами рамочного соглашения, или, в соответствующих случаях, всем таким поставщикам и подрядчикам [которые в это время способны удовлетворить потребности покупающей организации]³⁹ приглашение представить свои тендерные заявки в отношении поставки предметов, подлежащих закупке.
- 5) Закупающая организация устанавливает место, конкретную дату и время в качестве предельного срока для представления тендерных заявок. Этот предельный срок предусматривает предоставление поставщикам или подрядчикам достаточного времени для подготовки и представления своих тендерных заявок.
- 6) В приглашении к участию в торгах:
- a) повторно излагаются существующие условия возможного договора о закупках;
 - b) [в той мере, в какой о них еще не известно из рамочного соглашения] излагаются условия возможного договора о закупках, подлежащие установлению в ходе конкуренции на втором этапе;
 - c) в случае необходимости излагается более подробная информация об условиях возможного договора о закупках;⁴⁰
 - d) повторно излагаются процедуры и критерии отбора для заключения возможного договора о закупках;
 - e) излагаются инструкции по подготовке тендерных заявок и указывается предельный срок представления.
- 7) Закупающая организация оценивает все полученные тендерные заявки и определяет выигравшую тендерную заявку в соответствии с критериями отбора, изложенными в приглашении принять участие в торгах на втором этапе, упомянутом в пункте 4 выше⁴¹.
- 8) С учетом статей [12, 12 бис и другие соответствующие ссылки] настоящего Закона покупающая организация акцептует выигравшую тендерную заявку и незамедлительно уведомляет выигравшего поставщика или подрядчика о том, что она акцептовала его тендерную заявку. Закупающая организация направляет также всем другим поставщикам и

³⁸ Предыдущая ссылка на "те стороны" была изменена, с тем чтобы устранить любую неясность в отношении того, что рамочное соглашение может стать открытым соглашением (см. пункт 119 документа A/CN.9/648).

³⁹ Формулировка данного положения была изменена в соответствии с инструкциями Рабочей группы, изложенными в пункте 119 документа A/CN.9/648.

⁴⁰ Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, обеспечивает ли данная формулировка достаточную гибкость на втором этапе осуществления процедур рамочного соглашения с конкуренцией на втором этапе (большая гибкость предусмотрена в Директиве ЕС).

⁴¹ В Руководстве будет рассмотрена конкуренция на первом этапе и разъяснена необходимость уточнения того, будет ли предпочтение отдаваться самой низкой цене или предложению, оцененному как наиболее выгодное. См. A/CN.9/WG.1/WP.63.

подрядчикам уведомление о наименовании и адресе поставщика или подрядчика, тендерная заявка которого была акцептована, а также о договорной цене⁴².

9)⁴³ 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 Закона⁴⁴, закупающая организация акцептует выигравшее предложение (предложения) и незамедлительно направляет выигравшему поставщику (поставщикам) или подрядчику (подрядчикам) письменное уведомление об этом. Закупающая организация направляет также всем другим поставщикам и подрядчикам, которые являются сторонами рамочного соглашения, письменное уведомление о наименовании и адресе поставщика (поставщиков) или подрядчика (подрядчиков), предложение (предложения) которого было или были акцептованы, а также о договорной цене".

"Статья [51 кватердециес]. Второй этап процедур закупок, связанных с открытыми рамочными соглашениями"⁴⁵

- 1) Заключение любого договора о закупках согласно рамочному соглашению осуществляется в соответствии с условиями этого рамочного соглашения, включая условия, регулирующие конкуренцию на втором этапе, и положениями настоящей статьи.
- 2) Положения договора о закупках, заключенного согласно рамочному соглашению, не могут существенно изменять любое положение рамочного соглашения или являться отступлением от него.
- 3) Любой возможный договор о закупках обуславливается письменным приглашением к участию в торгах. Закупающая организация направляет всем поставщикам или подрядчикам, которые являются сторонами рамочного соглашения, или, в необходимых случаях, таким поставщикам и подрядчикам [которые в это время способны удовлетворить потребности закупающей организации] представить свои тендерные заявки на поставку предметов, подлежащих закупке;

⁴² В Руководстве по принятию будут содержаться перекрестные ссылки на соответствующие статьи, которые позволяют закупающей организации отклонять все тендерные заявки, отклонять тендерные заявки с аномально заниженной ценой или иным образом аннулировать закупки. Предыдущие ссылки на несколько тендерных заявок и поставщиков были изменены, поскольку настоящая статья относится к каждому отдельным конкурентным торгам на втором этапе, в результате которых выигрывает один поставщик, а не ко всем конкурентным торгам на втором этапе в целом.

⁴³ Предыдущий пункт 4 (е) был исключен, о чем говорится в пункте 122 документа A/CN.9/648.

⁴⁴ В Руководстве по принятию будет разъяснено, что данная ссылка призвана разрешить закупающей организации отклонять все тендерные заявки, отклонять тендерные заявки с аномально заниженной ценой или иным образом аннулировать закупки.

⁴⁵ Положения, касающиеся второго этапа рамочных соглашений с конкуренцией, были подвергнуты согласованию, поскольку обе модели в настоящее время могут функционировать на основе использования электронных средств или бумажных документов, за исключением того, что пункт 2 статьи 51 кватердециес не будет применяться к открытым рамочным соглашениям (см. пункт 130 документа A/CN.9/648).

- 4) В приглашении:
 - a) повторно излагаются условия возможного договора о закупках;
 - b) [в той степени, в какой это еще не известно из рамочного соглашения,] излагаются условия возможного договора о закупках, подлежащие установлению в ходе конкуренции на втором этапе;
 - c) в случае необходимости излагается более подробная информация об условиях возможного договора о закупках;]
 - d) повторно излагаются процедуры и критерии отбора, касающиеся заключения возможного договора о закупках; и
 - e) излагаются инструкции, касающиеся подготовки тендерных заявок.
- 5) Закупающая организация устанавливает место, конкретную дату и время в качестве предельного срока для представления тендерных заявок. Этот предельный срок предусматривает предоставление поставщикам или подрядчикам достаточного времени для подготовки и представления своих тендерных заявок.
- 6) Закупающая организация оценивает все полученные тендерные заявки и определяет выигравшую тендерную заявку в соответствии с критериями отбора, изложенными в приглашении принять участие в торгах на втором этапе, упомянутом в пункте (4) выше⁴⁶.
- 7) 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 Законакупающая организация акцептует выигравшее предложение (предложения) и незамедлительно направляет выигравшему поставщику (поставщикам) или подрядчику (подрядчикам) письменное уведомление об этом. Закупающая организация также незамедлительно направляет всем другим поставщикам и подрядчикам, которые являются сторонами рамочного соглашения, письменное уведомление о наименовании и адреса поставщика (поставщиков) или подрядчика (подрядчиков), предложение (предложения) которого было или были акцептованы, а также о договорной цене.

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

- 1) Договор о закупках, заключенный на условиях рамочного соглашения, вступает в силу в момент, когда закупочный заказ, как это предусматривается в [статьях ...], или уведомление об акцепте, направляемое выигравшему поставщику (поставщикам) или подрядчику

⁴⁶ В Руководстве будет разъяснена необходимость уточнения того, будет ли предпочтение при отборе отдаваться самой низкой цене или предложению, оцененному как наиболее выгодное. См. A/CN.9/WG.1/WP.63.

(подрядчикам), как это предусматривается в [статьях ...], выдается и направляется соответствующему поставщику или подрядчику.

2) Если цена договора согласно положениям настоящего раздела превышает [принимаящее Закон государство указывает минимальную сумму [или] сумму, установленную правилами, регулирующими закупки], закупающая организация незамедлительно публикует уведомление о решении о заключении договора (договоров) о закупках любым образом, установленным в отношении публикации решений о заключении договоров согласно статье 14 настоящего Закона. Закупающая организация публикует также таким же образом [ежеквартально] уведомление о всех договорах о закупках, заключенных согласно рамочному соглашению, или любым иным образом, указанным в рамочном соглашении".

III. Дополнительные вопросы, возникающие в связи с использованием процедур рамочного соглашения

A. Конкуренция на первом этапе

7. Рабочая группа, возможно, вновь обратит внимание на тот факт, что режимы закупок, предусматривающие возможность заключения рамочных соглашений с несколькими поставщиками, имеют существенные различия. Эти различия связаны с ответом на вопрос, должны ли все или только некоторые удовлетворяющие квалификационным требованиям поставщики, предложение которых отвечает формальным требованиям, допускаться к участию в рамочном соглашении. Например, статья 32 (2) Директивы ЕС косвенно предусматривает, что закупающей организации не обязательно заключать рамочное соглашение со всеми такими поставщиками, но она должна проводить отбор исходя из критериев заключения договоров. Эта директива предусматривает далее, что рамочное соглашение по возможности должно заключаться по меньшей мере с тремя поставщиками.

8. С другой стороны, в Соединенных Штатах представляемые на первом этапе предложения оцениваются с точки зрения цены, качества и квалификационных данных участников торгов, однако удовлетворяющие квалификационным требованиям поставщики, предложения которых отвечают формальным требованиям, как правило или вообще не исключаются из участия в торгах, поскольку основное внимание уделяется конкуренции на втором этапе, в ходе которого поставщикам должна быть предоставлена справедливая возможность конкурировать друг с другом⁴⁷.

9. Изложенные выше положения в большей степени соответствуют модели Соединенных Штатов, а не модели ЕС в том смысле, что они не предусматривают конкурентного отбора из числа удовлетворяющих квалификационным требованиям поставщиков, предложения которых отвечают формальным требованиям на первом этапе, при этом все стороны, способные удовлетворить потребности закупающей организации, должны быть приглашены к участию в конкуренции. Хотя такой подход ведет к максимальному

⁴⁷ Дополнительные подробности см. A/CN.9/WG.I/WP.44/Add.1, пункты 17-20.

увеличению числа поставщиков, способных конкурировать на втором этапе, или числа участников отбора согласно процедуре рамочного соглашения без конкуренции на втором этапе, это означает, что на первом этапе реальная конкуренция отсутствует. Проведенные исследования показали, что такой подход приводит к двум результатам: во-первых, на первом этапе поставщики не предлагают низких цен либо иным образом не стремятся представить предложения более выгодные, чем предложения, отвечающие формальным требованиям; и в системах, в которых полномасштабная конкуренция имеет место на втором этапе, теоретические преимущества конкуренции на втором этапе не всегда очевидны на практике, а значит эта конкуренция на втором этапе может быть неэффективной. Кроме того, закупающие организации могут ссылаться на какую-либо практическую потребность для ограничения числа приглашенных к участию на втором этапе (независимо от того, является ли эта потребность реальной или нет) и при этом могут прибегать к использованию непрозрачных методов посредством исключений из обычных процедур. Противостоять таким исключениям при небольших повторяющихся закупках без использования электронных средств может быть довольно трудным делом. Наконец, если к участию в конкуренции на втором этапе постоянно приглашается одно и то же незначительное число поставщиков, то это может создавать повышенный риск сговора⁴⁸.

10. Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть положения, касающиеся конкуренции на первом этапе, с учетом изложенных выше замечаний. Например, может оказаться, что применительно к процедурам закрытого рамочного соглашения преимущества реальной конкуренции на первом этапе могут перевешивать недостатки, связанные с ограничением числа сторон рамочного соглашения. С другой стороны, прямо противоположное может иметь место в случае закрытых рамочных соглашений, особенно если они действуют в электронной форме.

В. "Освоенные места"

11. Если Рабочая группа сочтет необходимым разрешить определенное ограничение числа сторон рамочного соглашения, она, возможно, пожелает сохранить положения, касающиеся оценки на первом этапе предложений, удовлетворяющих квалификационным требованиям поставщиков, предложения которых отвечают формальным требованиям и присвоения им мест (или аналогичный термин). Рабочая группа, возможно, пожелает предусмотреть минимальное число сторон во избежание риска сговора на втором этапе.

12. В случае решения о неуместности такого ограничения Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, что время, затрачиваемое на административную деятельность, и расходы, связанные с оценкой предложений (в отличие от рассмотрения предложений), могут свести на нет соответствующие преимущества, и принять решение о том, чтобы либо исключить оценку на первом этапе, либо предусмотреть ее в качестве факультативной меры.

⁴⁸ Дополнительные подробности см. A/CN.9/WG.I/WP.44/Add.1, пункты 36-42.