



## Генеральная Ассамблея

Distr.: Limited  
10 February 2012  
Russian  
Original: English

---

**Комиссия Организации Объединенных Наций  
по праву международной торговли**  
Рабочая группа I (Закупки)  
Двадцать первая сессия  
Нью-Йорк, 16-20 апреля 2012 года

### **Пересмотренное Руководство по принятию Типового закона ЮНСИТРАЛ о публичных закупках**

#### **Записка Секретариата**

##### **Добавление**

В настоящем добавлении содержится предложение для текста Руководства по принятию относительно главы VI Типового закона ЮНСИТРАЛ о публичных закупках, посвященной электронным реверсивным аукционам, которое включает комментарии к статьям 54-57.



## РУКОВОДСТВО ПО ПРИНЯТИЮ ТИПОВОГО ЗАКОНА ЮНСИТРАЛ О ПУБЛИЧНЫХ ЗАКУПКАХ

### В. Положения об электронных реверсивных аукционах для включения в постатейный комментарий (продолжение)

**Статья 54. Процедуры привлечения к участию в процедурах закупок, предусматривающих проведение электронного реверсивного аукциона в качестве этапа, предшествующего принятию решения о заключении договора о закупках**

1. Данная статья регулирует процедуры привлечения к участию в процедурах закупок, предусматривающих проведение ЭРА в качестве одного из этапов закупок. Условия использования таких ЭРА рассматриваются в руководящих указаниях по статье 30 в пунктах \*\* выше [\*\*гиперссылка\*\*].

2. В пункте 1 говорится о минимальной информации, которая должна представляться, когда закупающая организация впервые привлекает к участию поставщиков или подрядчиков в процедурах закупок, предусматривающих проведение ЭРА в качестве одного из этапов закупок. Положения пункта 1 требуют, чтобы помимо всей другой информации, которую требуется сообщать поставщикам или подрядчикам, закупающая организация указывала факт проведения ЭРА, сообщала математическую формулу, подлежащую использованию в ходе аукциона, и раскрывала всю другую информацию, необходимую для участия в аукционе. Раскрытие этой минимальной информации в самом начале закупок имеет важное значение для того, чтобы поставщики или подрядчики могли определить не только свои интересы, но и свою способность участвовать в закупках. После получения всей информации о закупках поставщики или подрядчики могут принять решение не участвовать в закупках с использованием ЭРА, что поясняется в пункте\*\* выше [\*\*гиперссылка\*\*]).

3. После объявления о проведении ЭРА этот метод будет использоваться для отбора выигравшего поставщика или подрядчика, если только число участвующих поставщиков или подрядчиков будет недостаточным для обеспечения эффективной конкуренции. В таком случае и в соответствии со статьей 55(2) [\*\*гиперссылка\*\*] закупающая организация имеет право отменить ЭРА. В соответствии со статьей 19 [\*\*гиперссылка\*\*] она также имеет право отменить процедуры закупок. Такое право может оказаться особенно необходимым в случае, если закупающей организации становится известно об этом и существует риск сговора, например, если анонимность участников торгов была нарушена на более ранних этапах процедур закупок.

4. Пункт 2 относится к этапу, непосредственно предшествующему проведению аукциона после того, как были завершены все другие мероприятия, необходимые для проведения закупок (например, предквалификационные процедуры, рассмотрение или оценка первоначальных заявок), и осталось провести только одно мероприятие, связанное с определением посредством аукциона выигравшей заявки. Закупающая

организация должна представить оставшимся участникам следующую подробную информацию об аукционе: окончательный срок, к которому они должны зарегистрироваться для участия в аукционе, дату и время открытия аукциона, идентификационные требования и все применимые правила для проведения аукциона. Положения статей 53 и 54 [\[\\*\\*гиперссылка\\*\\*\]](#) предназначены для обеспечения представления одинаковой информации участникам самостоятельных ЭРА и ЭРА, проводимых в качестве одного из этапов закупок. Более подробно о требуемой информации см. в руководящих указаниях по статье 53 (см. пункты \*\* выше [\[\\*\\*гиперссылка\\*\\*\]](#)).

#### **Статья 55. Регистрация участников электронного реверсивного аукциона и сроки проведения аукциона**

5. Настоящая статья регулирует основные аспекты регистрации для участия в аукционе и сроки проведения аукциона и призвана гарантировать справедливое и равное отношение к участникам торгов за счет требований обеспечения прозрачности, предусмотренных в пунктах 1 и 2. Такие требования предусматривают незамедлительное направление каждому зарегистрированному поставщику или подрядчику подтверждения регистрации и, в соответствующих случаях, решения об отмене аукциона.

6. В пункте 3 требуется предоставлять поставщику или подрядчику достаточно продолжительное время для подготовки к аукциону, дающее возможность при необходимости эффективно оспорить условия привлечения заявок согласно главе VIII. Условия могут быть оспорены лишь до истечения окончательного срока направления представлений, что в случае простых аукционов (не предполагающих предаукционного рассмотрения или оценки первоначальных заявок) означает до момента открытия аукциона; в других случаях это означает до момента представления первоначальных заявок. Поэтому отрезок времени между направлением приглашения к участию в аукционе и самим аукционом должен определяться исходя из того, что считать достаточным периодом времени для подготовки к аукциону при конкретных обстоятельствах (чем проще аукцион, тем короче его продолжительность). Еще одно соображение связано с вопросом о том, как установить минимальный период, который будет достаточным для оспаривания условий привлечения заявок. Временное требование согласно положениям пункта 3 обусловлено разумными потребностями закупающей организации, которые при ограниченных обстоятельствах (например, в случаях крайней необходимости, наступившей вследствие чрезвычайных событий) могут возобладать над другими соображениями.

7. Положения пункта 2 позволяют закупающей организации отменить аукцион в том случае, если число поставщиков или подрядчиков, зарегистрированных для участия в аукционе, оказывается недостаточным для обеспечения эффективной конкуренции. Эти положения не имеют предписательного характера: закупающая организация может по собственному усмотрению принять решение о том, следует ли отменять аукцион при таких обстоятельствах. Поскольку решение не отменять аукцион может расходиться с общей идеей обеспечения конкуренции и недопущения сговора, его следует считать оправданным лишь в действительно исключительных случаях, когда процедура закупок должна продолжаться несмотря на отсутствие эффективной

конкуренции. Принимающему Типовой закон государству рекомендуется включать в подзаконные акты или другие правила, или руководящие указания, посвященные закупкам, исчерпывающий перечень обстоятельств, оправдывающих продолжение аукциона в таких случаях. Для отмены аукциона могут иметься и другие причины (например, подозрение о наличии сговора, что рассматривается в пункте ... выше). Однако такие гибкие положения не распространяются на те случаи, когда закупающая организация должна отменить аукцион, например, если согласно положениям статьи 53(1)(j) [\[\\*\\*гиперссылка\\*\\*\]](#) не обеспечивается требуемое минимальное количество зарегистрированных поставщиков или подрядчиков (см. пункты ... выше) или если закупающая организация должна прекратить аукцион по техническим причинам согласно статье 56(5) [\[\\*\\*гиперссылка\\*\\*\]](#) (см. пункты \*\* ниже).

8. В случае проведения самостоятельных ЭРА отмена аукциона означает отмену процедуры закупок. Проанализировав причины отмены аукциона, закупающая организация может принять решение о проведении нового ЭРА, например, если могут быть исправлены ошибки в описании, из-за которых для участия в аукционе не было зарегистрировано достаточное количество поставщиков или подрядчиков, или может выбрать другой метод закупок. В тех случаях, когда ЭРА используются в качестве одного из этапов закупок, отмена аукциона необязательно приводит к отмене закупок: закупающая организация может принять решение заключить договор на основе результатов предаукционного рассмотрения и оценки заявок при условии, что этот вариант был оговорен в самом начале процесса закупок<sup>1</sup>.

9. В тех случаях, когда ЭРА используются в качестве одного из этапов закупок, закупающей организации следует также оговорить в самом начале процесса закупок любые обстоятельства на тот случай, если поставщики или подрядчики не регистрируются для участия в аукционе, [и, при необходимости, рассмотреть вопросы обеспечения тендерных заявок]<sup>2</sup>.

#### **Статья 56. Требования в ходе электронного реверсивного аукциона**

10. Настоящая статья регулирует требования в ходе аукциона, будь то самостоятельного ЭРА или ЭРА, являющегося одним из этапов закупок. В пункте 1 выделяются два вида аукционов: более простые аукционы, в которых выигрывает заявка с лучшей (наименьшей) ценой, и аукционы, в которых выигрыш определяется на основе ценовых и дополнительных неценовых критериев. Всем критериям, независимо от степени их сложности, должны быть присвоены определенные значения, выраженные в цифрах или процентах в соответствии с предварительно объявленной математической формулой, которая делает возможной автоматическую оценку этих критериев. В соответствии с требованиями статей 53 и 54 [\[\\*\\*гиперссылка\\*\\*\]](#) информация по каждому критерию, используемому в рамках оценки, присвоенное ему

<sup>1</sup> Этот текст отражает замечания, высказанные в Рабочей группе в ходе обсуждения Типового закона; вместе с тем вариант заключения договора на основе результатов предаукционного рассмотрения и оценки заявок (при условии, что это было оговорено в самом начале процесса закупок) прямо не предусмотрен в тексте Типового закона. В этой связи Рабочая группа, возможно, пожелает пересмотреть этот комментарий.

<sup>2</sup> См. также сноску 3 в документе A/CN.9/WG.I/WP.79/Add.13.

значение и математическая формула объявляются в самом начале процесса закупок и не могут меняться в ходе аукциона. Во время аукциона могут меняться только цены и другие изменяемые элементы в отношении условий привлечения представлений.

11. В пункте 2 перечислены основные требования для проведения аукциона: таким образом они отражают характеристики системы аукционов, предусмотренные в Типовом законе и определенные в статье 2 (в отличие от других видов аукционов, применяемых на практике), соответствуют условиям использования аукционов, сформулированным в статье 30, и отражают требования, содержащиеся в статьях 53 и 54 [\[\\*\\*гиперссылка\\*\\*\]](#). Например, в подпунктах (а) и (с) подчеркивается непрерывность процесса торгов. В подпункте (а) предусмотрено также, что участники торгов должны иметь равные возможности представлять заявки. На практике это означает, в частности, что система должна регистрировать заявки сразу же по получении, независимо от того, кто их готовит, и оценивать такие заявки и их воздействие на другие заявки. Соответствующая информация должна одновременно направляться системой всем участникам торгов. Последнее требование изложено в подпункте (с), в котором говорится об одновременном направлении каждому участнику торгов достаточной информации, позволяющей ему определить состояние своей заявки по сравнению с другими заявками. Формулировка этих положений указывает на то, что одна и та же информация не всегда доводится до всех участников торгов, но представляемая информация должна быть достаточной для того, чтобы сделать соответствующее заключение, и должна обеспечивать справедливое и равное отношение к участникам торгов.

12. В Типовом законе преднамеренно ничего не говорится о характере информации, которая должна раскрываться для выполнения этого требования. Решая вопрос об урегулировании этого вопроса, принимающим Типовой закон государствам необходимо увязывать соображения прозрачности и содействия неукоснительному соблюдению правил проведения торгов с требованиями недопущения сговора и предупреждения раскрытия конфиденциальной коммерческой информации. В зависимости от характера аукциона, степени его сложности и других факторов рассматриваются следующие варианты: а) раскрытие информации о том, занимает ли участник торгов ведущее положение на аукционе или предложил ли он ведущую цену; б) раскрытие ведущей цены; в) раскрытие для каждого участника торгов информации о положении его заявки по сравнению с ведущей заявкой (но при этом информация по остальным заявкам не раскрывается); и д) раскрытие информации о диапазоне всех заявок. В любом случае закупающая организация должна иметь возможность видеть весь диапазон заявок. Принимающие Типовой закон государства должны осознавать, что, как показывает опыт некоторых стран, раскрытие ведущей цены может вызвать очень небольшое снижение цены заявки и тем самым помешать закупающей организации получить наилучший результат; раскрытие такой информации может также стать причиной представления аномально заниженных заявок. Чем больше представляется информации о других заявках, тем выше риск сговора; поставщики могут также быть в состоянии вычислить содержание заявок других участников торгов в рамках более сложных аукционов с помощью предоставленной математической формулы. Какое бы решение

закупающая организация не приняла в отношении вида информации, подлежащей раскрытию в ходе аукциона, это решение должно быть отражено в правилах проведения аукциона, которые распространяются среди потенциальных участников торгов до начала аукциона. Кроме того, все этапы и заявки фиксируются и заносятся в отчет о закупках. Эти положения дополняют требование статей 53(1)(g) [\[\\*\\*гиперссылка\\*\\*\]](#) и 54(1)(a) [\[\\*\\*гиперссылка\\*\\*\]](#) сообщать о критериях и процедуре, которые будут использоваться в ходе аукциона, и требование представлять результаты любой предаукционной оценки.

13. В подпункте (b) подтверждается принцип автоматической оценки заявок в ходе аукциона. Вместе с подпунктом (d) он подчеркивает важность недопущения какого-либо участия человека в ходе аукциона. Система проведения аукциона с помощью электронных средств осуществляет сбор заявок, которые автоматически оцениваются в соответствии с критериями и процессами, указанными в приглашении к аукциону. Эта система должна присваивать каждой заявке идентификационные ярлыки, не нарушающие принципа анонимности. Должна быть также создана онлайн-система, обеспечивающая незамедлительное автоматическое отклонение недействительных заявок и немедленное уведомление об этом соответствующих участников торгов с указанием причин отклонения. Следует предусмотреть для участников торгов контактный адрес для срочной связи в случае возникновения возможных технических проблем. Такой контактный адрес должен находиться за пределами аукционной системы.

14. В пунктах 3 и 5 этой статьи утверждается еще один важный принцип, лежащий в основе аукционов в соответствии с Типовым законом, – необходимость сохранять анонимность участников торгов до начала, в ходе и по окончании аукциона. В пункте 2 этот принцип отражается в запрете длякупающей организации раскрывать идентификационные данные любого из участников торгов в ходе аукциона. Пункт 5 распространяет этот запрет на следующий за аукционом этап, в том числе для тех случаев, когда аукцион приостанавливается или прекращается. Эти положения должны толковаться широко: они запрещают не только очевидное, но и косвенное раскрытие таких данных, происходящее, например, в том случае, если другим участникам торгов предоставляется возможность раскрыть или установить такие идентификационные данные. Операторы аукционной системы, действующие от именикупающей организации, включая любых участвующих в этих операциях лиц, или другие лица, участвующие в этом процессе в другом качестве, например, в качестве контактного лица для срочной связи в случае возможных технических проблем, рассматриваются в этой связи в качестве посредниковкупающей организации и поэтому на них распространяется действие того же запрета. Совершенно очевидно, тем не менее, что при закупке объектов, для которых существует относительно стабильный круг поставщиков, и повторной закупке аналогичных объектов через ЭРА, независимо от использования при этом рамочных соглашений, сохранить анонимность участников торгов на практике может быть довольно сложно, несмотря на положения этой статьи и главы в целом (см. далее комментарий во вступительных замечаниях по данной главе [\[\\*\\*гиперссылка\\*\\*\]](#)).

15. Пункт 4 дополняет предусмотренные в статьях 53(1)(о) [\[\\*\\*гиперссылка\\*\\*\]](#) и 54(2)(с) [\[\\*\\*гиперссылка\\*\\*\]](#) требования в отношении раскрытия критериев, регулирующих закрытие аукциона до начала аукциона. Эти предварительно раскрытые правила не могут быть изменены в ходе аукциона. Кроме того, аукцион не может быть закрыт до наступления установленного окончательного срока ни при каких обстоятельствах – даже в том случае, если торги не проводятся. На практике нередко можно наблюдать, что активизация торгов начинается перед закрытием аукциона. Наделение закупающей организации дискреционным правом закрывать аукцион до наступления установленного крайнего срока откроет возможности для злоупотреблений, например, для заключения между подателем заявки и закупающей организацией предаукционной договоренности в целях достижения выгодных для этого подателя заявки результатов. С другой стороны, в отношении продления конечного срока представления заявок не существует никаких запретов при условии, что эти шаги носят прозрачный характер. Такой механизм может оказаться полезным, например, в тех случаях, когда аукцион приостанавливается по техническим причинам (как это предусмотрено в пункте 5 этой статьи). Считается вполне оправданным требовать, чтобы критерии и процедуры продления срока представления заявок оговаривались в правилах аукциона.

16. Поставщики могут выйти из ЭРА до его закрытия. Это не должно отразиться на аукционе, если только выход не происходит по причинам, требующим приостановления или прекращения аукциона согласно пункту 5 данной статьи (например, из-за сбоев в системе связи закупающей организации). Во всех прочих случаях аукцион должен продолжаться. После закрытия аукциона закупающей организации, возможно, потребуется проанализировать причины выхода (особенно, если из аукциона вышло существенное число участников) и любые негативные последствия такого выхода для результатов аукциона. Право закупающей организации отменить закупки на любом этапе подтверждается в статье 57 [\[\\*\\*гиперссылка\\*\\*\]](#), которая в этом отношении дополняет статью 19(1) [\[\\*\\*гиперссылка\\*\\*\]](#) (руководящие указания по статье 19 об отмене закупок см. в пунктах [\\*\\*комментария к этой статье на \\*\\* выше \[\\*\\*гиперссылка\\*\\*\]](#)).

17. Пункт 5 требует прекращения или приостановления аукциона при обстоятельствах, указанных в этом пункте. Помимо сбоев в системе связи закупающей организации, которые могут нарушить надлежащее ведение аукциона, для прекращения или приостановления аукциона могут быть и другие основания. Хотя в законодательстве о закупках перечислить все такие основания невозможно, Типовой закон требует указывать все основания в правилах проведения аукциона, которые должны быть представлены в соответствующих случаях согласно статьям 53 и 54 [\[\\*\\*гиперссылка\\*\\*\]](#). Закупающая организация не должна получать никаких дополнительных дискреционных полномочий в этом отношении, поскольку осуществление таких полномочий может привести к злоупотреблениям, связанным с участием человека в процессе торгов. Хотя в некоторых случаях прекращение или приостановление аукциона может оказаться неизбежным, такие случаи должны быть сведены к минимуму, а когда процедуры аукциона все же прекращаются или приостанавливаются, то такие случаи должны быть рассмотрены в рамках механизмов мониторинга или надзора.

18. Правила проведения аукциона должны также предусматривать процедурные гарантии для защиты интересов участников торгов в случае прекращения или приостановления аукциона, в частности: незамедлительное и одновременное уведомление всех участников торгов о приостановлении или прекращении аукциона, а также уведомление о времени возобновления аукциона и новых сроках его закрытия в случае приостановления.

19. Прекращение аукциона, в отличие от приостановления, может привести к отмене процедуры закупок (различия между простыми и сложными аукционами применительно к этим случаям см. в пункте 3 комментария к статье 55 [\[\\*\\*гиперссылка\\*\\*\]](#) выше)<sup>3</sup>.

#### **Статья 57. Требования после электронного реверсивного аукциона**

20. Эта статья регулирует шаги, которые должны предприниматься по окончании аукциона независимо от того, является ли он состоятельным ЭРА или ЭРА в качестве одного из этапов закупок. При этом применяются одни и те же правила, поскольку во всех случаях аукцион предшествует принятию решения о заключении договора о закупках. Во избежание злоупотреблений, фаворитизма и коррупции никакие дальнейшие оценки или переговоры не допускаются после проведения аукциона. Таким образом, результаты аукциона принято считать окончательными результатами процедуры закупок. На практике это означает, что если в тендерной документации предусмотрено, что договор о закупках заключается со стороной, предложившей наименьшую цену, то участник торгов, представивший эту заявку, получает договор о закупках, и выигравшая цена указывается в этом договоре о закупках. Если в тендерной документации предусмотрены ценовые и неценовые критерии для решения о заключении договора о закупках, то договор о закупках заключается с участником торгов, представившим наиболее выгодную заявку, которая определяется с помощью предварительно раскрытой математической формулы, и условия выигравшей заявки включаются в договор о закупках. В пунктах 2 и 3 перечислены отдельные исключения к этим правилам.

21. Пункт 2 применим к самостоятельным ЭРА (т.е. тем, которым не предшествует представление первоначальных заявок). В таких аукционах оценка квалификационных данных и соответствия формальным требованиям проводится по окончании аукциона, причем только в отношении выигравшего участника и выигравшей заявки. Такой подход позволяет экономить время и средства. Если оказывается, что выигравший участник не соответствует квалификационным требованиям или его заявка не отвечает формальным требованиям, закупающая организация может принять одно из двух возможных решений: отменить процедуру закупок или заключить договор о закупках с участником торгов, чья заявка заняла второе место, при условии, что последний отвечает квалификационным требованиям, а его заявка отвечает формальным требованиям. Этот подход основывается на предположении, согласно которому все стороны, согласившиеся принять участие в торгах,

<sup>3</sup> Рабочая группа, возможно, сочтет необходимым дополнительно разъяснить причины, по которым прекращение аукциона не может привести к отмене закупок в случае проведения самостоятельного ЭРА. В таком случае Секретариату потребуются дополнительные руководящие указания.



могут предоставить запрашиваемые продукты или услуги приблизительно равного качества; если речь идет о закупке простых готовых товаров или услуг, то закупающая организация подвергается небольшому риску, поскольку альтернативные источники поставок легко доступны. В руководящих указаниях для поставщиков, которые будут участвовать в аукционах, следует обратить особое внимание на эту возможность, с тем чтобы они удерживались от соблазна представлять не отвечающие формальным требованиям заявки на более поздних этапах аукциона.

22. Пункт 3 применим к любому виду аукционов и касается тех случаев, когда выигравшая заявка кажется закупающей организации аномально заниженной (разъяснение этого термина см. в руководящих указаниях по статье 20 в пункте \*\* комментария к этой статье выше [\*\*гиперссылка\*\*]). Следует отметить, что при использовании ЭРА для закупок простых готовых товаров или услуг риск неисполнения по причинам, изложенным в предыдущем пункте, возможно, будет небольшим. Положения этого пункта также подпадают под действие изложенных в статье 19 общих правил проведения расследования в отношении представления аномально заниженных заявок, включая гарантии обеспечения объективной и прозрачной оценки. Если все условия статьи 19 в отношении отклонения аномально заниженной заявки соблюдены, закупающая организация может отклонить заявку и принять решение о том, чтобы отменить процедуру закупок или заключить договор о закупках с участником, заявка которого заняла второе место на аукционе (см. руководящие указания по этой статье относительно соответствующих процедур). Это исключение из общего правила, требующего заключения договора о закупках с выигравшим участником торгов, который определяется в конце аукциона, предусмотрено, в частности, для предупреждения демпинга. Эти положения Типового закона сформулированы таким образом, чтобы предоставить более широкую свободу действий закупающей организации с соблюдением гарантий защиты от злоупотреблений, содержащихся в статье 20 [\*\*гиперссылка\*\*].

23. Выбирая между вариантами, предусмотренными в пунктах 2 и 3 – отменить процедуру закупок или заключить договор о закупках с участником торгов, чья заявка заняла второе место, – закупающая организация должна оценить последствия отмены аукциона, в частности определить, можно ли будет провести второй аукцион в рамках той же процедуры закупок, и расходы, связанные с использованием альтернативного метода закупок. В частности, может быть нарушена анонимность участников торгов, а также может быть поставлено под угрозу повторное открытие конкурса. Тем не менее такой риск не должен побуждать закупающую организацию всегда отдавать предпочтение заявке, занявшей второе место, особенно в тех случаях, когда имеются подозрения в сговоре между выигравшим участником торгов и участником, чья заявка заняла второе место. Положения пунктов 2 и 3 сформулированы таким образом, чтобы избежать навязывания закупающей организации каких-либо конкретных шагов.

24. Независимо от выбранного варианта – пунктов 2 или 3 – по окончании аукциона в строгом соответствии с применимыми положениями Типового закона должны быть незамедлительно предприняты соответствующие шаги, с тем чтобы обеспечить скорейшее, насколько это практически разумно,

вынесение окончательного решения. Такие шаги не должны рассматриваться как возможность создания препятствий для автоматической идентификации выигравшей заявки<sup>4</sup>.

---

---

<sup>4</sup> Секретариату необходимы руководящие указания по следующим вопросам, затронутым в Рабочей группе: практические последствия применения вариантов, описанных в пунктах 2 и 3; соответствующее разъяснение характера заявок (обязательные/необязательные и на каких условиях); использование периода ожидания и обжалования в контексте аукционов (включая решение о том, к чему должно быть отнесено настоящее руководящее указание – к статье 22 и главе VIII с перекрестной ссылкой на настоящую статью или наоборот).