



ОБЪЕДИНЕННЫЕ НАЦИИ

ГЕНЕРАЛЬНАЯ АССАМБЛЕЯ



Distr.
LIMITED
A/CN.9/WG.V/WP.27
11 July 1990
RUSSIAN
Original: ENGLISH

КОМИССИЯ ОРГАНИЗАЦИИ ОБЪЕДИНЕННЫХ НАЦИЙ
ПО ПРАВУ МЕЖДУНАРОДНОЙ ТОРГОВЛИ
Рабочая группа по новому международному
экономическому порядку
Двенадцатая сессия
Вена, 8-19 октября 1990 года

ЗАКУПКИ

Пересмотр действий и решений закупающей организации и используемых
ее процедур в соответствии с типовым законом о закупках

Доклад Генерального секретаря

СОДЕРЖАНИЕ

	<u>Стр.</u>
ПЕРЕСМОТР ДЕЙСТВИЙ И РЕШЕНИЙ ЗАКУПАЮЩЕЙ ОРГАНИЗАЦИИ И ИСПОЛЬЗУЕМЫХ ЕЮ ПРОЦЕДУР В СООТВЕТСТВИИ С ТИПОВЫМ ЗАКОНОМ О ЗАКУПКАХ.....	3
ПРИЛОЖЕНИЕ I. ПРОЕКТ ПОЛОЖЕНИЙ О ПЕРЕСМОТРЕ ДЛЯ ТИПОВОГО ЗАКОНА О ЗАКУПКАХ	6
ГЛАВА IV. ПЕРЕСМОТР	6
Статья 36. Право на пересмотр	6
Статья 37. Пересмотр закупающей организацией или утверждающей организацией.....	8
Статья 38. Административный пересмотр	11
Статья 39. Некоторые нормы, применимые в отношении процедур пересмотра в соответствии со статьей 37 [и статьей 38]	14
Статья 40. Пересмотр в судебном порядке	16
Статья 41. Приостановление процедур закупок [и исполнение договора о закупках]	17
Статья 42. Дисциплинарная, административная и уголовная ответственность закупающей организации	19
ПРИЛОЖЕНИЕ II. ПРОЕКТ РЕКОМЕНДАЦИИ КОМИССИИ ПРИ ПРИНЯТИИ ТИПОВОГО ЗАКОНА О ЗАКУПКАХ	20

ПЕРЕСМОТР ДЕЙСТВИЙ И РЕШЕНИЙ ЗАКУПАЮЩЕЙ ОРГАНИЗАЦИИ И ИСПОЛЬЗУЕМЫХ ЕЮ ПРОЦЕДУР
В СООТВЕТСТВИИ С ТИПОВЫМ ЗАКОНОМ О ЗАКУПКАХ

1. Настоящий документ был подготовлен в соответствии с просьбой Рабочей группы, высказанной на ее одиннадцатой сессии (5-16 февраля 1990 года), чтобы секретариат подготовил к двенадцатой сессии Рабочей группы проект положений, касающихся пересмотра действий и решений закупающей организации и используемых ею процедур (A/CN.9/331, пункт 222). (Такие действия, решения и процедуры именуются далее "действиями").

2. В большинстве государств существуют механизмы и процедуры для пересмотра действий административных органов и других государственных организаций. В некоторых странах механизмы и процедуры пересмотра были созданы специально для урегулирования споров, возникающих в связи с закупками таких органов и организаций. В других государствах эти споры решаются при помощи общих механизмов и процедур для пересмотра административных актов.

3. Некоторые важные аспекты процедур пересмотра, например в рамках форума, в который можно обратиться с просьбой о проведении пересмотра и который может представить средства правовой защиты, связаны с основополагающими концептуальными и структурными аспектами правовой системы и системы государственного управления каждой из стран. Многие правовые системы предусматривают процедуру пересмотра действий административных органов и других государственных организаций (именуемую далее "пересмотром вышестоящим административным органом") одним из административных органов, который является вышестоящим или которому подотчетен данный орган или организация. В то же время пересмотр вышестоящим административным органом не является характерным для других правовых систем. В правовых системах, предусматривающих возможность пересмотра вышестоящим административным органом, вопрос о том, какой орган или органы должны выполнять данную функцию в отношении действий определенных органов или организаций, в значительной степени зависит от структуры государственного управления. В отношении закупок, например, некоторые государства предусматривают возможность пересмотра органом, осуществляющим общее наблюдение и контроль за закупками в данном государстве (например, центральным закупочным советом); в других государствах функции пересмотра выполняются органом, осуществляющим финансовый контроль и надзор за операциями правительства и государственной администрации. В некоторых государствах в отдельных случаях предусматривается возможность пересмотра главой государства.

4. В ряде государств функции пересмотра в отношении определенной категории случаев, связанных с административными органами или другими государственными организациями, осуществляются специализированными независимыми административными органами, полномочия которых иногда именуются "квазисудебными". Однако такие органы не рассматриваются в качестве судов в рамках судебной системы.

5. Во многих правовых системах предусматривается возможность пересмотра действий административных органов и государственных организаций в судебном порядке. В ряде таких правовых систем возможность пересмотра в судебном порядке предусматривается наряду с возможностью административного пересмотра, в то время как в других системах пересмотр может осуществляться лишь в судебном порядке. В некоторых правовых системах предусматривается возможность пересмотра лишь в административном, но не в судебном порядке. В ряде правовых систем, которые предусматривают возможность пересмотра как в административном, так и в судебном порядке, требование о пересмотре в судебном порядке может быть представлено лишь после того, как будут исчерпаны возможности пересмотра в административном порядке; в других системах оба вида пересмотра могут быть использованы на альтернативной основе.

6. В ряде правовых систем, предусматривающих возможность пересмотра в судебном порядке, существуют значительные различия в характере судов, уполномоченных пересматривать действия административных органов и государственных организаций. В некоторых странах для пересмотра таких действий создана отдельная система административных трибуналов. В других странах полномочиями по пересмотру таких действий наделяются суды единой системы судопроизводства. В некоторых странах этой категории такими судами являются суды общей юрисдикции, в то время как в других странах такие суды составляют отдельное звено единой системы судопроизводства. Кроме того, существует еще одна категория стран, в которых полномочия по пересмотру действий административных органов и государственных организаций распределяются между административными трибуналами и общегражданскими судами.

7. В отдельных правовых системах могут предусматриваться различные виды средств правовой защиты, предоставляемых в связи с противоправными действиями административных органов или государственных организаций. К числу средств правовой защиты, которые могут быть предоставлены во многих правовых системах высшестоящими административными органами, относятся аннулирование или пересмотр обжалованного действия. В других правовых системах административный орган не может аннулировать или пересматривать такие действия, однако может предоставить другие средства правовой защиты.

8. Характер судебной защиты, которая может быть предоставлена судами во многих правовых системах, зависит от характера возбуждаемого судебного иска или от компетенции суда. В некоторых системах, например, по одной категории судебных исков суды могут лишь аннулировать обжалованные действия, но не могут, например, пересмотреть данное действие или вынести решение о компенсации убытков; тем не менее по другой категории судебных исков может быть вынесено решение о компенсации убытков или же предоставлены другие средства правовой защиты. В других правовых системах суд может быть уполномочен аннулировать или пересматривать действия, которые были сочтены противоправными, однако не может выносить постановления о том, чтобы административный орган или государственная организация действовали в соответствии с законом, или препятствовать их противоправным действиям. Кроме того, основания для предоставления судами конкретных средств правовой защиты в отдельных правовых системах могут быть различными и зависеть от материального права каждой системы.

9. Тот факт, что процедуры пересмотра действий, решений и процедур, связанных с закупками, зависят от основополагающих концептуальных и структурных аспектов правовых систем и систем государственной администрации и что такие аспекты систем отдельных стран существенно различаются, в значительной степени затрудняет формулирование положений о механизмах и процедурах пересмотра, предназначенных для универсального применения. Любое такое положение не должно противоречить упомянутым основополагающим аспектам, поскольку не следует ожидать, что страны примут положения, которые противоречат таким основополагающим аспектам или же изменят свои правовые или административные системы, с тем чтобы принять типовой закон. Поэтому такие положения должны иметь скорее схематичный характер и содержать больше вариантов, чем единообразное законодательство в тех областях, в которых не возникает трудностей, подобных упомянутым выше, и в отношении которых можно добиться большего согласования и унификации.

10. С учетом вышеизложенных соображений секретариат предлагает Рабочей группе рассмотреть три возможных подхода к решению вопроса о процедурах пересмотра. Первый из возможных подходов состоит в том, чтобы разработать положения для

принятия применяющими государствами в качестве составного элемента типового закона о закупках. Хотя подобные положения имели бы схематичный характер, такой подход отнюдь не является необычным или нежелательным. В целом ряде действующих национальных законов о закупках, рассмотренных секретариатом, вопрос о пересмотре решается в весьма общих чертах, а детали процедур пересмотра как существенного, так и процедурного характера определяются другими законами, положениями или практикой данной страны. В соответствии с некоторыми национальными законами о закупках предусматривается лишь предоставление определенному административному органу полномочий в отношении урегулирования споров, возникающих в результате нарушения процедур закупок. В соответствии с первым подходом секретариат разработал и представляет в приложении I к настоящему документу проекты положений о пересмотре, которые могут быть включены в типовой закон о закупках, наряду с комментариями к этим положениям.

11. Второй возможный подход предусматривает разработку положений о пересмотре, которые, однако, будут выполнять несколько иную функцию по сравнению с основным текстом типового закона о закупках. Основной текст типового закона будет обеспечивать всеобъемлющую единообразную правовую основу для осуществления процедур закупок (при условии дополнения правилами о закупках в применяющем государстве). Применяющее государство, как предусматривается, будет вводить его в действие без каких-либо изменений или лишь с такими минимальными изменениями, которые потребуются для удовлетворения конкретных существенных потребностей применяющего государства. В отличие от этого, положения о пересмотре могли бы служить руководящими принципами для применяющего государства при оценке достаточности и эффективности существующих механизмов и процедур пересмотра действий, решений и процедур, связанных с закупками. Такие положения могли бы содержать все те элементы, которые, по мнению Комиссии, являются обязательными составными частями достаточных и эффективных средств пересмотра. Кроме того, такие положения могли бы служить опережающим руководством при разработке законодательства для тех государств, которые сочтут, что их механизмы и процедуры пересмотра не содержат тех или иных важных элементов. В качестве положений, выполняющих подобную функцию, можно рассматривать положения, аналогичные изложенным в приложении I к настоящему документу, с учетом или без учета соответствующих комментариев. Принимая типовой закон о закупках, Комиссия может четко изложить любые иные намерения в отношении основного текста типового закона и положений о пересмотре, а также призвать применяющие государства обеспечить достаточность и эффективность их механизмов и процедур пересмотра за счет применения в качестве руководящих принципов положений о пересмотре, содержащихся в типовом законе.

12. В соответствии с третьим возможным подходом типовой закон о закупках не будет содержать каких-либо положений о пересмотре законодательного характера. Вместо этого при принятии типового закона Комиссия могла бы указать на необходимость применения эффективных средств пересмотра и предложить государствам в виде рекомендации те элементы, которые она считает наиболее существенными. Возможный вариант такой рекомендации излагается в приложении II к настоящему документу.

13. Текст, приводимый в приложении II, составлен на основе принятой Советом Европейских сообществ (ЕС) директивы, в которой определяются процедуры пересмотра в случаях, предусмотренных директивами ЕС в отношении государственных контрактов на поставки и государственных контрактов на строительство (директива Совета от 21 декабря 1989 года о координации законодательства, правил и административных положений, касающихся применения

процедур пересмотра при заключении государственных контрактов на поставки и государственных контрактов на строительные работы (89/665/ЕЕС), именуемая далее "директива ЕС о пересмотре". Государства - члены ЕС обязаны выполнить эту директиву в рамках своих соответствующих правовых систем до 1 декабря 1991 года (статья 5 директивы ЕС о пересмотре).

14. В случае принятия второго подхода (пункт 11 выше) или третьего подхода (пункт 12 выше) Комиссия, возможно, пожелает рассмотреть в надлежащее время вопрос о том, должна ли она разработать всеобъемлющие положения о пересмотре с учетом особенностей различных правовых систем. Это может потребовать, в частности, разработки серии комплексов положений, каждый из которых будет соответствовать конкретным условиям одной из основных правовых систем, существующих в мире. В противном случае такая деятельность может предусматривать предоставление непосредственно государствам по их просьбе технической помощи непосредственно государствам в целях оказания им содействия в разработке положений о пересмотре с учетом особых потребностей таких государств. Комиссия, возможно, пожелает также рассмотреть возможные средства предоставления технической помощи запрашивающим государствам в связи с разработкой положений о закупках в дополнение к типовому закону о закупках. Секретариат упоминает вышеизложенные возможные варианты, отнюдь не ожидая при этом, что уже на данном этапе Рабочая группа примет по ним какие-либо решения.

ПРИЛОЖЕНИЕ I

ПРОЕКТ ПОЛОЖЕНИЙ О ПЕРЕСМОТРЕ ДЛЯ ТИПОВОГО ЗАКОНА О ЗАКУПКАХ

* * *

ГЛАВА IV. ПЕРЕСМОТР

* * *

Комментарий

[Примечание для Рабочей группы: источники: A/CN.9/WG.V/WP.22, пункты 214-218; A/CN.9/315, пункт 114. Комментарий содержит заключенные в квадратные скобки примечания, именуемые "примечаниями для Рабочей группы", которые предназначены для информации и оказания помощи Рабочей группе при рассмотрении проектов положений. В окончательном варианте комментария к типовому закону эти примечания воспроизводиться не будут.]

Эффективные средства пересмотра действий и решений закупающей организации, а также процедур, применяемых закупающей организацией, имеют существенное значение для того, чтобы воспрепятствовать неправильному применению типового закона о закупках или правил о закупках, а также для обеспечения надлежащего функционирования системы закупок и повышения доверия к этой системе. В настоящей главе излагаются положения, которые устанавливают право на пересмотр и содержат правила, регламентирующие его осуществление. Для обеспечения совместимости таких положений с существенно различающимися концептуальными и структурными основами правовых систем в различных странах мира рассматриваются лишь основные элементы права на пересмотр и методы его осуществления. Более подробные нормы, касающиеся вопросов, которые не рассматриваются в типовом законе о закупках или в каких-либо других правовых документах данного государства, могут быть включены в правила о закупках, которые будут разработаны применяющим государством. В некоторых случаях формулируются и приводятся в квадратных скобках альтернативные подходы к решению конкретных вопросов; применяющему государству следует избрать ту формулировку, которая, по его мнению, является наиболее соответствующей.

* * *

Статья 36. Право на пересмотр

Любое физическое или юридическое лицо, независимо от национальности, которое заинтересовано в заключении договора о закупках, являющегося фактическим или ожидаемым результатом процедур закупки, определяемых настоящим Законом, и которое утверждает, что оно может понести, рискует понести или понесло ущерб в результате противоправного действия или решения закупающей организации или в результате применяемых ею процедур в отношении такого рода процедур закупок, может требовать пересмотра такого действия, решения или процедуры в соответствии со статьями 37-[42] на любом этапе осуществления процедур закупок или после завершения процедур закупок.

* * *

Комментарий

1. В соответствии с данной статьей требовать пересмотра может любое лицо, "которое заинтересовано в заключении договора о закупках... и которое утверждает, что оно может понести, рискует понести или понесло ущерб". Таким образом, правом требовать пересмотра обладают не только подрядчики и поставщики, участвующие в процедурах закупок, но также лица, не принимавшие в них участие, например подрядчики и поставщики, которым было неправомерно отказано в возможности принять участие в процедурах закупок. В этой статье не рассматривается характер или степень заинтересованности или ущерба, которые позволяют данному лицу требовать пересмотра, или же другие вопросы, касающиеся правоспособности данного лица требовать пересмотра. Все эти вопросы должны регулироваться на основании соответствующих правовых норм каждого применяющего государства.

[Примечание для Рабочей группы: один из вопросов, который должен регулироваться другими нормами каждого применяющего государства, может состоять в следующем: ограничивается ли право на пересмотр лишь теми случаями, когда якобы были нарушены какие-то определенные категории положений. Так, например, в некоторых правовых системах может проводиться различие, с одной стороны, между предъявляемыми к закупающей организации требованиями, которые затрагивают ее взаимоотношения с подрядчиками и поставщиками и должны представлять собой юридические обязательства перед подрядчиками и поставщиками, и, с другой стороны, другими требованиями, которые рассматриваются лишь в качестве "внутренних" с точки зрения администрации и которые не должны являться юридическими обязательствами закупающей организации перед подрядчиками и поставщиками. В таких правовых системах право на пересмотр будет возникать лишь в тех случаях, когда закупающая организация нарушает требования первого типа.]

2. Действие, решение или процедура будут являться "противоправными", если они не соответствуют типовому закону о закупках в том виде, в каком он будет применяться данным государством, правилам о закупках или другим применимым правовым нормам.

3. В соответствии со статьей 37(2) [и (3)] требовать пересмотра можно на любом этапе осуществления процедур закупок или после завершения процедур закупок, даже если договор о закупках вступил в силу, при условии соблюдения любых предельных сроков для представления жалоб, предусмотренных правилами о закупках или другими правовыми нормами, применимыми в отношении процедур пересмотра, а также при условии соблюдения любых действующих в применяющем государстве правил в отношении погасительной или исковой давности.

[Примечание для Рабочей группы: ссылка на пункт 3) статьи 37 заключена в квадратные скобки до принятия Рабочей группой решения относительно целесообразности сохранения этого пункта.]

4. Ссылка на статью 42 заключена в квадратные скобки в связи с тем, что номер данной статьи будет зависеть от того, предусматривается ли в применяющем государстве возможность пересмотра вышестоящим административным органом (см. пункт 1 комментария к статье 38).

Статья 37. Пересмотр закупающей организацией или утверждающей организацией

1) [Если договор о закупках еще не вступил в силу,] жалоба в первой инстанции представляется в письменном виде руководителю закупающей организации. Однако, если жалоба основана на действии или решении закупающей организации или использованной ею процедуре и это действие, решение или процедура были утверждены определенной организацией в соответствии с [настоящим Законом], жалоба представляется руководителю организации, утвердившей такое действие, решение или процедуру. Ссылка в [настоящем Законе] на руководителя закупающей организации или руководство утверждающей организации распространяется на любое назначенное им лицо.

2) Руководитель закупающей организации или утверждающей организации не рассматривает жалобу, если она была представлена по истечении [10] дней после того, как лицо, представляющее жалобу, узнало об обстоятельствах, послуживших основанием для жалобы, или должно было узнать о таких обстоятельствах, в зависимости от того, что происходит раньше.

[3) Руководитель закупающей организации или утверждающей организации не рассматривает жалобу или прекращает рассмотрение жалобы после вступления в силу договора о закупках.]

4) Если жалобу не удастся урегулировать на основе взаимного согласия представившего ее лица и закупающей организации, руководитель закупающей организации или утверждающей организации в течение [20] дней после представления данной жалобы выносит письменное решение. В этом решении следует:

a) обосновать данное решение; и

b) если жалоба удовлетворяется полностью или частично, указать исправительные меры, которые будут приняты. Эти меры могут предусматривать выплату компенсации [за любые разумные расходы, понесенные лицом, представившим жалобу, в связи с осуществлением процедур закупок] [за ущерб, понесенный лицом, представившим жалобу,] в результате противоправного действия или решения закупающей организации или использованных ею процедур.

5) Если руководитель закупающей организации или утверждающей организации не издает решения в срок, указанный в пункте 4), лицо, представившее жалобу, или закупающая организация незамедлительно после этого получает право на проведение разбирательства в соответствии со статьей [38 или 40]. После начала такого разбирательства компетенция руководителя закупающей организации или утверждающей организации в отношении рассмотрения жалобы утрачивает силу.

6) Решение руководителя закупающей организации или утверждающей организации является окончательным, если не начинается разбирательство в соответствии со статьей [38 или 40].

Комментарий

[Примечание для Рабочей группы: источники: A/CN.9/WG.V/WP.22, пункт 219; A/CN.9/315, пункты 115 и 116. Что касается суда, в который можно обратиться с просьбой о пересмотре, то Рабочая группа на своей десятой сессии решила, что типовой закон о закупках должен предусматривать сформулированные в общем виде альтернативные варианты, из которых данное государство может выбрать тот вариант, который оно желает применить (A/CN.9/315, пункт 116).

Начальная формулировка пункта 1) ("если договор о закупках еще не вступил в силу") и пункт 3) были заключены в квадратные скобки, с тем чтобы Рабочая группа рассмотрела вопрос о целесообразности сохранения этих положений. Принцип, лежащий в основе этих положений, состоит в том, что после вступления договора о закупках в силу, руководитель закупающей организации или утверждающей организации не в состоянии применить какие-либо эффективные исправительные меры (помимо компенсации - см. пункт 3 комментария к настоящей статье), за исключением случаев, когда ему поручается аннулировать договор о закупках. Подобные полномочия данного должностного лица можно рассматривать в качестве чрезвычайных полномочий. Полномочия в отношении аннулирования договора, если таковые вообще будут предусматриваться, по-видимому, целесообразней предоставить суду или по меньшей мере какому-либо вышестоящему административному органу. Предоставление руководителю закупающей организации или утверждающей организации права осуществлять пересмотр в первой инстанции направлено прежде всего на то, чтобы дать такому должностному лицу возможность исправить неправомерные действия, решения или процедуры. После вступления договора о закупках в силу он уже не в состоянии сделать этого. Если положения, заключенные в квадратные скобки, будут сохранены, то в случае представления жалобы после вступления договора о закупках в силу пересмотр может быть осуществлен вышестоящим административным органом или соответствующей судебной инстанцией.]

1. Настоящая статья предусматривает возможность обращения для пересмотра в первой инстанции к руководителю закупающей организации или утверждающей организации, а последующие статьи предусматривают возможность пересмотра вышестоящим административным органом или пересмотра в судебном порядке. В соответствии с пунктом 1) обращение для пересмотра в соответствии с настоящей статьей в первую инстанцию является предварительным условием пересмотра вышестоящим административным органом или в судебном порядке.

[Примечание для Рабочей группы: срок, указанный в пункте 2), заключен в квадратные скобки, с тем чтобы Рабочая группа могла рассмотреть вопрос о том, какой срок будет наиболее целесообразным.]

2. В соответствии с пунктом 4)(b) на усмотрение руководителя закупающей организации или утверждающей организации оставляется определение того, какие исправительные меры будут наиболее целесообразными в каждом конкретном случае (при условии соблюдения всех норм, касающихся данного вопроса и содержащихся в правилах о закупках; см. пункт 5 комментария к настоящей статье). К числу возможных исправительных мер могут относиться следующие: решение, обязывающее закупающую организацию пересмотреть процедуры закупок, с тем чтобы привести их в соответствие с типовым законом о закупках, правилами о закупках или другими применимыми правовыми нормами; в случае, если принимается решение об акцепте какого-либо конкретного предложения, однако утверждается, что должно быть акцептовано другое предложение, решение, обязывающее закупающую организацию акцептовать это другое предложение; или же решение о прекращении процедур закупок и постановление относительно осуществления новых процедур.

3. В пункте 4)(b) четко предусматриваются полномочия руководителя закупающей организации или утверждающей организации требовать выплаты компенсации лицу, представившему жалобу. Такая компенсация, как правило, должна выплачиваться закупающей организацией. Однако в том случае, если соответствующее обжалованное действие, решение или процедура были одобрены утверждающей организацией, руководитель такой организации может принять решение о том, что компенсация должна выплачиваться этой организацией.

[Примечание для Рабочей группы: что касается категорий ущерба, по которым может быть востребована компенсация, то вниманию Рабочей группы предлагаются две альтернативные возможности, заключенные в квадратные скобки. В соответствии с первым вариантом компенсация может быть востребована в отношении любых разумных расходов, понесенных представившим жалобу лицом в связи с осуществлением процедур закупок в результате осуществления противоправного действия, решения или процедуры. К таким расходам относится прибыль по договору о закупках, которая была утрачена вследствие отказа от акцепта предложения или оферты лица, представившего жалобу. Категории ущерба, подлежащего компенсации в соответствии со вторым вариантом, шире категории ущерба по первому варианту и в определенных случаях могут включать утраченную прибыль. Вопрос о том, какие категории ущерба подлежат компенсации, рассматривался на десятой сессии Рабочей группы, однако решения по данному вопросу принято не было (A/CN.9/315, пункт 120).]

4. В связи со ссылками, заключенными в квадратные скобки в пунктах 5) и 6) в статье "38 или 40", применяющему государству следует предпринять следующие действия. Если применяющее государство предусматривает возможность пересмотра в судебном порядке, но не вышестоящим административным органом (см. пункт 1 комментария к статье 38), то необходимо сделать ссылку лишь на статью, фигурирующую в данном типовом законе в качестве статьи 40. Если же применяющее государство предусматривает возможность обеих форм пересмотра, однако требует, чтобы лицо, представляющее жалобу, исчерпало свое право на пересмотр вышестоящим административным органом, прежде чем требовать пересмотра в судебном порядке, то необходимо сделать ссылку лишь на статью 38. Если применяющее государство предусматривает обе формы пересмотра, но не требует исчерпания прав на пересмотр в административном порядке до обращения в судебную инстанцию, то необходимо сделать ссылку на "статью 38 или 40".

5. Применяющее государство может включить в правила о закупках подробные нормы, касающиеся процедур пересмотра в соответствии с данной статьей (например, относительно права подрядчика или поставщика, участвующего в процедурах закупок, помимо подрядчика или поставщика, представляющего жалобу, принимать участие в процедурах пересмотра (см. статью 39); представления доказательств; осуществления процедур пересмотра и исправительных мер, которые руководитель закупающей организации или утверждающей организации может обязать закупающую организацию осуществить (см. пункты 2 и 3 комментария к настоящей статье)).

6. Процедуры пересмотра в соответствии с настоящей статьей должны быть направлены на то, чтобы обеспечить оперативное урегулирование жалобы. Если же жалоба не может быть урегулирована оперативно, то эти процедуры не должны создавать неоправданных препятствий для начала процедур пересмотра вышестоящим административным органом или в судебном порядке. В связи с этим пункт 4) обязывает руководителя закупающей организации или утверждающей организации принимать решение в течение [20] дней после представления жалобы. Если до истечения предельного срока решение не принимается, то в пункте 5)

предусматривается последующая возможность незамедлительного осуществления процедур пересмотра вышестоящим административным органом или пересмотра в судебном порядке. [Примечание для Рабочей группы: срок, указанный в тексте пункта 4) и в предыдущем предложении, заключен в квадратные скобки, с тем чтобы Рабочая группа могла рассмотреть вопрос о том, срок какой продолжительности должен быть предусмотрен.]

7. Некоторые дополнительные правила, относящиеся к процедуре пересмотра в соответствии с настоящей статьей, излагаются в статье 39.

* * *

Статья 38. Административный пересмотр

- 1) Любое лицо может представить свою жалобу в письменном виде [включить наименование административного органа]:
 - a) если жалоба не может быть представлена или рассмотрена в соответствии со статьей 37 вследствие вступления в силу договора о закупках;
 - b) согласно пункту 5) статьи 37; или
 - c) если данное лицо утверждает, что ему был нанесен серьезный ущерб в результате решения руководителя закупающей организации или утверждающей организации в соответствии со статьей 37.
- 2) [Включить наименование административного органа] может предоставить одно или более из следующих средств правовой защиты:
 - a) определить правовые нормы или принципы, регламентирующие вопросы, относящиеся к предмету жалобы;
 - b) запретить закупающей организации совершать противоправные действия или принимать противоправные решения или использовать противоправные процедуры;
 - c) обязать закупающую организацию, которая осуществила противоправные действия или использовала противоправные процедуры или же приняла противоправное решение предпринять действия или использовать процедуры на правомерной основе или принять правомерное решение;
 - d) аннулировать полностью или частично противоправные действия или решения закупающей организации;
 - e) пересмотреть противоправные решения закупающей организации или принять вместо этого решения свое собственное решение;
 - f) аннулировать договор о закупках, если он вступил в силу;
 - g) обязать выплатить компенсацию [за любые разумные расходы, понесенные лицом, представившим жалобу, в связи с осуществлением процедур закупок] [за ущерб, понесенный лицом, представившим жалобу] в результате противоправного действия или решения закупающей организации или использованных ею процедур;

h) распорядиться о прекращении процедур закупок.

3) [Включить наименование административного органа] принимает письменное решение по данной жалобе, приводя обоснования данного решения и предоставленных средств правовой защиты, если таковые предоставляются.

4) Данное решение считается окончательным, если не возбуждается иск в соответствии со статьей 40.

* * *

Комментарий

[Примечание для Рабочей группы: источники: A/CN.9/WG.V/WP.22, пункты 220, 222, 223, 226; A/CN.9/315, пункты 115, 116, 119-121; A/CN.9/331, пункты 10, 153 и 204.]

1. В настоящей статье предусматривается возможность пересмотра вышестоящим административным органом. Те государства, в которых пересмотр административных действий, решений или процедур вышестоящим административным органом не характерен для правовой системы, могут опустить настоящую статью и предусмотреть лишь возможность пересмотра в судебном порядке (статья 40).

2. В некоторых правовых системах, которые предусматривают возможность пересмотра как вышестоящим административным органом, так и в судебном порядке, процедуры пересмотра в судебном порядке могут быть начаты еще до завершения процедур административного пересмотра или наоборот, а также предусматриваются нормы, определяющие возможность и степень замены процедур административного пересмотра процедурами пересмотра в судебном порядке. Если правовая система применяющего государства, предусматривающая возможность пересмотра, не имеет такого рода норм, то данное государство, возможно, пожелает установить такие нормы, например в правилах о закупках.

3. Применяющее государство, желающее предусмотреть возможность пересмотра вышестоящим административным органом, но еще не обладающее соответствующим механизмом для такого пересмотра в отношении закупок, должно возложить функции пересмотра на тот или иной соответствующий административный орган. Такие функции могут быть возложены на уже существующий орган или на новый орган, созданный применяющим государством. Этим органом, например, может являться орган, осуществляющий общий контроль и наблюдение за закупками в данном государстве (например, центральный закупочный совет; см. статью 6 и комментарий к ней), соответствующий орган, круг ведения которого не ограничивается вопросами закупок (например, орган, осуществляющий финансовый контроль и наблюдение за операциями правительства и государственной администрации (тем не менее полномочия в отношении пересмотра не должны ограничиваться лишь вопросами финансового контроля и наблюдения)), специальный административный орган, круг ведения которого состоит исключительно в урегулировании споров по вопросам закупок, например "наблюдательный совет по закупкам" или арбитражный суд. Важно обеспечить, чтобы орган, осуществляющий функции пересмотра, был независимым от закупающей организации. Кроме того, если соответствующим административным органом является орган, который в соответствии с типовым законом в том виде, в каком он осуществляется в данном государстве, уполномочен утверждать определенные действия или решения закупающей организации или применяемые ею процедуры, то необходимо обеспечить, чтобы подразделение данного органа, осуществляющее функцию пересмотра, было независимым от подразделения, осуществляющего функцию утверждения.

[Примечание для Рабочей группы: приведенный в квадратных скобках подпункт (а) пункта 1) следует сохранить, если Рабочая группа в связи со статьей 37 решит, что руководитель закупающей организации или утверждающей организации не уполномочен рассматривать жалобу в соответствии с данной статьей после вступления договора о закупках в силу (см. Примечание для Рабочей группы перед пунктом 1 комментария к статье 37). В противном случае этот подпункт следует опустить.]

4. Круг лиц, имеющих право обращаться с жалобами в соответствии с пунктом 1)(с), не ограничивается теми лицами, которые обращались к руководителю закупающей организации или утверждающей организации (см. статью 39(2)) и включает любых других лиц, которые утверждают, что они понесли ущерб в результате решения руководителя закупающей организации или утверждающей организации.

5. Что касается пункта 2), то пути установления лицом, представляющим жалобу, права на судебную-правовую защиту, зависят от применимых норм материального и процессуального права в отношении процедур пересмотра.

6. Между правовыми системами отдельных государств существуют определенные различия в отношении характера средств правовой защиты, которые уполномочены представлять осуществляющие пересмотр вышестоящие административные органы. При осуществлении типового закона о закупках государство может предусмотреть все перечисленные в пункте 2) средства правовой защиты или же лишь те средства правовой защиты, которые данный административный орган обычно уполномочен предоставлять в соответствии с правовой системой данного государства. Если данная правовая система предусматривает возможность предоставления соответствующим административным органом определенных средств правовой защиты, которые не перечислены в пункте 2), то эти средства могут быть включены в данный пункт. В этом пункте должны быть перечислены все средства правовой защиты, которые могут быть предоставлены соответствующим административным органом. [Примечание для Рабочей группы: подход, использованный в настоящей статье, в которой указываются средства правовой защиты, которые могут быть предоставлены вышестоящим административным органом, существенно отличается от более гибкого подхода, использованного в отношении исправительных мер, которые могут потребоваться руководителю закупающей организации или утверждающей организацией (статья 37(4)(b)). Принцип, лежащий в основе подхода, использованного в статье 37(4)(b), состоит в том, что руководитель закупающей организации или утверждающей организации должен иметь возможность принять все необходимые меры для исправления нарушений, допущенных самой закупающей организацией или одобренных утверждающей организацией. В некоторых правовых системах вышестоящие административные органы, выполняющие контрольные функции, вынуждены соблюдать более формальные ограничительные нормы в отношении средств правовой защиты, которые они могут предоставить, и подход, примененный в статье 38(2) направлен на то, чтобы избежать коллизии с такими нормами.]

7. Пункт 3 комментария к статье 37, касающийся выплаты компенсации лицу, представившему жалобу, относится также к пункту 2)(g) данной статьи. [Примечание для Рабочей группы: примечание для Рабочей группы, приведенное после пункта 3 к статье 37 относится также к пункту 2)(g) данной статьи.]

8. Если процедуры закупок прекращаются в соответствии с пунктом 2)(h), то закупающая организация может начать новые процедуры закупок. В связи с этим необходимо руководствоваться положениями статьи 7.

9. Если в каком-либо государстве, применяющем типовой закон о закупках, еще не разработаны подробные нормы, касающиеся процедур пересмотра вышестоящим административным органом, то это государство может включить такие нормы в правила о закупках. Можно, например, разработать нормы, касающиеся осуществления процедур пересмотра вышестоящим административным органом; права подрядчиков и поставщиков, помимо подрядчиков и поставщиков, начавших процедуры пересмотра, участвовать в таких процедурах пересмотра (см. статью 39(2)); бремени доказательства; представления доказательств и проведения процедур пересмотра.

10. Некоторые дополнительные нормы, применимые в отношении процедур пересмотра в соответствии с настоящей статьей, излагаются в статье 39.

* * *

Статья 39. Некоторые нормы, применимые в отношении процедур пересмотра в соответствии со статьей 37 [и статьей 38]

1) Незамедлительно после представления жалобы в соответствии со статьей 37 [или статьей 38] руководитель закупающей организации или утверждающей организации [, или [включить наименование административного органа], в зависимости от конкретного случая,] уведомляет всех участвующих в процедурах закупок подрядчиков и поставщиков, которых касается данная жалоба, о представлении жалобы и о ее содержании.

2) [[Вариант А] Если жалоба представляется в соответствии со статьей 37 [или статьей 38] после акцепта предложения или вступления в силу договора о закупке каким-либо лицом помимо подрядчика или поставщика, предложение которого акцептовано или который выступает стороной договора о закупке, такой подрядчик или поставщик имеет право участвовать в процедурах пересмотра в такой же степени, как и закупающая организация.]

[[Вариант В] Любой подрядчик или поставщик, утверждающий, что процедуры пересмотра могут затронуть его интересы, имеет право просить разрешения участвовать в процедурах пересмотра. Руководитель закупающей организации и утверждающей организации [, или [включить наименование административного органа], в зависимости от конкретного случая,] принимает решение относительно возможности участия такого подрядчика или поставщика и, в случае наличия такой возможности, относительно условий такого участия.]

3) Копия решения руководителя закупающей организации или утверждающей организации [, или [включить наименование административного органа], в зависимости от конкретного случая,] представляется в течение [5] дней лицу, представившему жалобу закупающей организации, и любому другому лицу, принимавшему участие в процедурах пересмотра. Кроме того, после издания решения жалоба и данное решение незамедлительно представляются на суд общественности, при том условии, однако, что никакая информация не раскрывается в нарушение какого-либо закона [данного государства], касающегося конфиденциальности.

* * *

Комментарий

[Примечание для Рабочей группы: настоящая статья распространяется лишь на процедуры пересмотра с участием руководителя закупающей организации или утверждающей организации или с участием вышестоящего административного органа, однако не касается процедур пересмотра в судебном порядке. Нормы, касающиеся вопросов, затронутых в настоящей статье, существуют во многих государствах. Такие нормы в отдельных государствах могут существенно различаться, и установление в типовом законе о закупках какой-либо единой нормы, которая может противоречить таким существующим нормам, представляется нецелесообразным или нежелательным.]

1. Заключенная в квадратные скобки ссылка в заголовке и тексте данной статьи на статью 38 и на административный орган должна быть опущена теми применяющими государствами, в которых не предусматривается пересмотр вышестоящим административным органом.

2. Цель пунктов 1) и 2) данной статьи состоит в том, чтобы поставить подрядчиков и поставщиков в известность о представлении жалобы относительно процедур закупок, в которых они принимали или принимают участие и позволить им предпринять шаги для защиты их интересов. Такие шаги могут предусматривать участие в процедурах пересмотра в соответствии с пунктом 2), а также другие меры, которые могут быть предусмотрены в соответствии с применимыми правовыми нормами. [Примечание для Рабочей группы: в случае принятия варианта А пункта 2) может быть включено следующее предложение: несмотря на то, что в пункте 2) предусматривается лишь право участия подрядчика или поставщика, предложение которого было акцептовано или которое является стороной договора о закупках, в правилах о закупках или других нормах национального права можно предусмотреть возможность участия других подрядчиков и поставщиков, участвующих в процедурах закупок, а также предусмотреть право такого участия еще до акцепта предложения или вступления договора о закупках в силу. (см. пункт 5 комментария к статье 37 и пункт 10 комментария к статье 38).]

[Примечание для Рабочей группы: цель варианта А состоит в том, чтобы обеспечить право участия в процедурах пересмотра по меньшей мере для подрядчика или поставщика, предложение которого было акцептовано или который заключил договор о закупках. В соответствии с вариантом В любой участвующий в процедурах закупок подрядчик или поставщик, который утверждает, что процедуры пересмотра затрагивают или могут затронуть его интересы, имеет право просить разрешения участвовать в процедурах пересмотра, однако решение в отношении подобной просьбы оставляется на усмотрение форума, осуществляющего процедуры пересмотра. В варианте А проводится различие между моментом акцепта предложения (при использовании процедур торгов) и моментом вступления в силу договора о закупках (при использовании других способов закупок), поскольку в соответствии с проектом статьи 32, если вступление в силу договора о закупках обусловлено подписанием письменного договора, то между моментом акцепта предложения и моментом вступления в силу договора может существовать определенный разрыв во времени.]

3. В пункте 3) положение "любое другое лицо, принимавшее участие в процедурах пересмотра" распространяется на подрядчиков и поставщиков, участвующих в соответствии с пунктом 2), и на любых других лиц, которым разрешено участвовать в процедурах пересмотра в соответствии с правовыми нормами и практикой, применимыми в отношении таких процедур.

Статья 40. Пересмотр в судебном порядке

[Включить наименование(наименования) суда(судов)] осуществляет юрисдикцию в отношении исков любого лица, упомянутого в статье 36, в отношении пересмотра каких-либо действий или решений закупающей организации или используемых ею процедур. Такой иск может быть возбужден таким лицом:

[а) вместо представления жалобы в соответствии со статьей 38;]

[b) если его жалоба не может быть представлена или рассмотрена в соответствии со статьей 37 вследствие вступления в силу договора о закупках;]

[с) в соответствии с пунктом 5 статьи 37;] или

d) если данное лицо утверждает, что оно понесло ущерб [в результате решения руководителя закупающей организации или утверждающей организации в соответствии со статьей 37] [или] [в результате решения [включить наименование административного органа] в соответствии со статьей 38].

* * *

Комментарий

[Примечание для Рабочей группы: источники: A/CN.9/WG.V/WP.22, пункты 221, 226; A/CN.9/315, пункты 115, 116, 119-121; A/CN.9/331, пункты 153 и 204.]

1. Данная статья предусматривает возможность судебного разбирательства. Она возлагает юрисдикцию на конкретный суд или суды и определяет обстоятельства, при которых может быть возбужден иск. Процедурные и другие аспекты судебного разбирательства, включая средства правовой защиты, которые могут быть предоставлены, регулируются правовыми нормами, применимыми в отношении такого разбирательства. [Примечание для Рабочей группы: для избежания коллизии с национальными законами и процедурами, касающимися судебного разбирательства, в данном случае был использован минималистский подход.]

2. Подпункт (а), который приводится в квадратных скобках, следует опустить в тех государствах, в которых не предусматривается возможность пересмотра вышестоящим административным органом или в которых требуется, чтобы данное лицо исчерпало свои права в отношении пересмотра вышестоящим административным органом в соответствии со статьей 38, прежде чем обращаться для пересмотра в судебную инстанцию. Этот подпункт должен быть оставлен в тех применяющих государствах, в которых предусматривается возможность пересмотра вышестоящим административным органом и в то же время не предъявляется вышеупомянутых требований.

[3. Подпункт (b), приводимый в квадратных скобках, следует опустить тем государствам, в которых лицо, стремящееся добиться пересмотра, обязано исчерпать свое право на пересмотр вышестоящим административным органом, прежде чем добиваться пересмотра в судебном порядке. Этот подпункт следует оставить тем государствам, в которых не предъявляется подобных требований и в которых не предусматривается возможность пересмотра вышестоящим административным органом.] [Примечание для Рабочей группы: подпункт (b) и предыдущий пункт комментария следует оставить, если Рабочая группа в связи со статьей 37

примет решение о том, что руководитель закупающей организации или утверждающей организации не должен обладать компетенцией в отношении рассмотрения жалобы в соответствии с этой статьей после вступления в силу договора о закупках (см. примечание для Рабочей группы, приведенное перед пунктом 1 комментария к статье 37). В противном случае эти положения должны быть опущены.]

4. Подпункт (с), приведенный в квадратных скобках, следует опустить тем применяющим государствам, в которых лицо, стремящееся добиться пересмотра, обязано исчерпать свое право на пересмотр вышестоящим административным органом до обращения за пересмотром в судебную инстанцию, однако его следует оставить тем государствам, в которых не предъявляются подобные требования и не предусматривается возможность пересмотра вышестоящим административным органом.

5. В отношении ссылок, приведенных в квадратных скобках в подпункте (d), применяющему государству следует принять следующие меры. Если применяющее государство не предусматривает возможность пересмотра вышестоящим административным органом, то следует сделать ссылку лишь на решение руководителя закупающей организации или утверждающей организации в соответствии со статьей 37. Если применяющее государство предусматривает возможность как пересмотра вышестоящим административным органом, так и пересмотра в судебном порядке и не требует от лица, стремящегося добиться пересмотра, чтобы оно использовало право на пересмотр вышестоящим административным органом до обращения за пересмотром в судебную инстанцию, то следует сделать ссылку на решение руководителя закупающей организации или утверждающей организации в соответствии со статьей 37 "или" на решение административного органа в соответствии со статьей 38. Если применяющее государство предусматривает обе формы пересмотра, однако требует, чтобы лицо, стремящееся добиться пересмотра, использовало свое право на пересмотр вышестоящим административным органом до обращения за пересмотром в судебном порядке, то следует сделать ссылку лишь на решение такого административного органа в соответствии со статьей 38.

6. Право, применимое в отношении судебного разбирательства, будет регламентировать вопрос о том, следует ли суду в случае возбуждения иска в соответствии с подпунктом (d) заново рассматривать аспекты процедур закупок, являющиеся предметом жалобы, или же рассматривать лишь законность и соответствие решения, принятого в результате процедур пересмотра в соответствии со статьей 37 или 38.

* * *

Статья 41. Приостановление процедур закупок [и исполнение договора о закупках]

[Вариант А] Своевременное представление жалобы в соответствии со статьей 37 [или статьей 38] или своевременное возбуждение иска в соответствии со статьей 40 приостанавливает процедуры закупок [или исполнение договора о закупках, если таковой вступил в силу] до завершения процедур пересмотра, если руководитель закупающей организации или утверждающей организации, [включить наименование административного органа] или суд, в зависимости от конкретного случая, не определяет, что такое приостановление будет противоречить общественным интересам.

[Вариант В] После своевременного представления жалобы в соответствии со статьей 37 [или статьей 38] или своевременного возбуждения иска в соответствии со статьей 40, руководитель закупающей организации или утверждающей организации, [включить

наименование административного органа] или суд, в зависимости от конкретного случая, могут приостановить процедуры закупок [или исполнение договора о закупках, если таковой вступил в силу,] для гарантирования прав лиц, представивших жалобу или возбудивших иск, до завершения процедур пересмотра.

* * *

Комментарий

1. Цель данной статьи состоит в том, чтобы гарантировать права лиц, начавших процедуры пересмотра, до завершения таких процедур. [Примечание для Рабочей группы: источники: A/CN.9/WG.V/WP.22, пункты 224 и 225; A/CN.9/315, пункты 117 и 118. На рассмотрение Рабочей группы представляется два варианта. Вариант А предусматривает автоматическое приостановление процедур закупок в случае начала процедур пересмотра, если руководитель закупающей организации или утверждающей организации, административный орган или суд не определяют на основаниях, указанных в данном варианте, что процедуры закупок не должны приостанавливаться. Такой подход используется в законах о закупках некоторых стран в качестве исключения из общего правила в отношении судебных или административных процедур, в соответствии с которым бремя доказательств лежит на стороне, стремящейся добиться пересмотра. Основной довод в пользу такого подхода состоит в том, что лицо, представившее жалобу или возбудившее иск в суде, может не иметь достаточно времени для поиска и получения временных средств защиты. Такому лицу, в частности, обычно важно не допустить вступления в силу договора о закупках до завершения процедур пересмотра, и если он должен будет доказывать свое право на временные средства защиты, то у него может не оказаться достаточно времени, для того чтобы сделать это и не допустить вступления в силу договора (например, если процедура закупок подходит к завершающей стадии); см. A/CN.9/331, пункт 212. Вариант В учитывает тот факт, что в результате приостановления процедур закупок или исполнения договора о закупках, могут возникнуть серьезные проблемы. В соответствии с данным подходом процедуры закупок или исполнение договора о закупках не приостанавливаются автоматически; вместо этого, решение относительно целесообразности приостановления принимается соответствующим форумом.

Ссылка в тексте статьи и комментария на приостановление исполнения договора о закупках заключена в квадратные скобки, с тем чтобы Рабочая группа могла рассмотреть вопрос о том, следует ли предусматривать возможность приостановления договора. Хотя в обоих вариантах приостановление исполнения договора о закупках регламентируется таким же образом, как и приостановление процедур закупок, эти две ситуации можно также рассматривать различным образом, например, предусмотрев возможность автоматического приостановления процедур закупок, указав, однако, что исполнение договоров о закупках может быть приостановлено лишь по решению соответствующего форума.]

2. В процессе применения положений данной статьи форум, осуществляющий процедуры пересмотра, может использовать любые критерии, установленные в правилах о закупках или содержащиеся в других правовых нормах, применимых в отношении процедур пересмотра. К числу таких критериев может относиться, например, вопрос о том, компенсируются ли отрицательные последствия приостановления процедур закупок [или исполнения договора о закупках] выгодами от приостановления, а также вероятность принятия положительного для истца решения в ходе процедур пересмотра.

3. В данной статье не затрагиваются полномочия, которыми может обладать форум, осуществляющий процедуры пересмотра, в соответствии с применимыми правовыми нормами в отношении предоставления других видов временной правовой защиты. Кроме того, она не затрагивает полномочий требовать, чтобы лицо, начавшее процедуру пересмотра, предоставило обеспечение для покрытия возможных потерь закупающей организации, если процедуры закупок [или исполнение договора о закупках] приостанавливаются, однако жалоба лица, добивающегося пересмотра, не удовлетворяется.

4. Заключенная в квадратные скобки ссылка на статью 38 и на административный орган должна быть оставлена в зависимости от того, предусматривается ли в применяющем государстве возможность пересмотра вышестоящим административным органом.

* * *

Статья 42. Дисциплинарная, административная и уголовная ответственность закупающей организации

Результаты процедур пересмотра в соответствии с положениями настоящей главы не оказывают влияния на какую-либо дисциплинарную, административную или уголовную ответственность, которую закупающая организация или какое-либо ее должностное лицо или служащий могут нести в соответствии с законодательством [данного государства].

* * *

[Примечание для Рабочей группы: см. A/CN.9/331, пункт 151.]

ПРИЛОЖЕНИЕ II

ПРОЕКТ РЕКОМЕНДАЦИИ КОМИССИИ ПРИ ПРИНЯТИИ ТИПОВОГО ЗАКОНА
О ЗАКУПКАХ

[Примечание для Рабочей группы: приводимая ниже рекомендация может быть включена в решение Комиссии и о принятии типового закона о закупках или же принята в качестве отдельного решения с соответствующей дополнительной формулировкой преамбулы. Эта рекомендация составлена на основании статей 1 и 2 директивы ЕС о пересмотре. Некоторые положения Директивы, которые, возможно, были необходимыми или соответствующими из-за обязательного характера Директивы, в тексте рекомендации были опущены или же изменены в тех случаях, когда было сочтено, что соответствующие положения не являются необходимыми или соответствующими для данной рекомендации. Другие изменения были внесены в целях согласования с терминологией или понятиями, использованными в типовом законе о закупках.]

Комиссия Организации Объединенных Наций по праву международной торговли,

. . .

будучи убеждена в том, что эффективные средства установления правомерности действий и решений закупающей организации или использованных ею процедур в процессе осуществления закупок, на которые распространяется действия типового закона о закупках, имеют важное значение, так как они позволяют исключить неправильное применение типового закона или принятых в дополнение к нему правил о закупках, обеспечить надлежащее функционирование национальных систем закупок и повысить доверие к таким системам,

рекомендует правительствам:

1. принять необходимые меры для обеспечения того, чтобы в отношении закупок, подпадающих под действие типового закона о закупках, можно было эффективно устанавливать правомерность действий и решений закупающей организации или используемых ею процедур;
2. исключить любую дискриминацию между иностранными и собственными гражданами в отношении права обращаться за пересмотром и добиваться пересмотра или в отношении любого другого аспекта процедур пересмотра;
3. обеспечить доступ к процедурам пересмотра по меньшей мере для любого лица, которое заинтересовано или было заинтересовано в заключении конкретного договора на закупки и которое несет или рискует понести ущерб в результате любого противоправного действия или решения закупающей организации или используемых ею процедур в процессе осуществления закупок;
4. обеспечить, чтобы упомянутые в предыдущих пунктах процедуры пересмотра предусматривали следующие полномочия:
 - а) принимать при первой же возможности временные меры с целью предупреждения дальнейшего ущерба заинтересованному лицу, включая меры по приостановлению или обеспечению приостановления процедур закупок, осуществлению любого решения, принятого закупающей организацией, или исполнению договора о закупках;

b) либо отменять, либо обеспечивать отмену решений, принятых
противоправно;

c) предоставлять компенсацию лицам, понесшим ущерб в результате
противоправного действия, решения или процедуры;

5. обеспечивать эффективное осуществление решений, принятых органами,
ответственными за осуществление процедур пересмотра;

6. всегда представлять в письменном виде основания решений, принятых в
ходе процедур пересмотра несудебными органами;

7. предусмотреть возможность осуществления процедур пересмотра в
судебном порядке даже в тех случаях, когда предусматривается возможность
осуществления процедур пересмотра в несудебном порядке;

8. обеспечить за исключением случаев, когда процедуры пересмотра
осуществляются в первой инстанции закупающей организацией, независимость
органов, ответственных за осуществление процедур пересмотра, от закупающей
организации.