



Генеральная Ассамблея

Distr.: Limited
15 December 2004

Russian
Original: English

Комиссия Организации Объединенных Наций

по праву международной торговли

Рабочая группа I (Закупки)

Седьмая сессия

Нью-Йорк, 4–8 апреля 2005 года

Возможные изменения в Типовом законе ЮНСИТРАЛ о закупках товаров (работ) и услуг – вопросы, вытекающие из использования электронных сообщений в сфере публичных закупок

Записка Секретариата

Добавление

[Главы I–III опубликованы в документе A/CN.9/WG.I/WP.34]

Содержание

	<i>Пункты</i>	<i>Стр.</i>
IV. Использование электронных сообщений в процессе закупок	1–58	2–16
A. Общие замечания: этапы использования электронных средств в процессе закупок	3–7	2
B. Электронная публикация приглашений к участию в конкретных закупках	8–17	5
C. Направление электронным способом тендерной или предквалификационной документации и запросов предложений или котировок	18–21	7
D. Представление электронным способом тендерных заявок, предложений и котировок	22–37	9
E. Форма других сообщений, используемых в процессе закупок	38–43	14
F. Юридическое значение электронных документов, используемых в процедурах закупок или вытекающих из них	44–58	16



IV. Использование электронных сообщений в процессе закупок

1. На своей шестой сессии (Вена, 30 августа – 3 сентября 2004 года) Рабочая группа отметила, что к числу основных концептуальных вопросов в отношении использования электронных методов отправления сообщений на основании Типового закона ЮНСИТРАЛ о закупках товаров (работ) и услуг (далее именуемого "Типовым законом ЮНСИТРАЛ о закупках" или "Типовым законом")¹ относятся следующие:

а) должен ли закон допускать или требовать использование закупающими организациями электронных сообщений по согласованию с поставщиками или разрешать любой из сторон требовать использования электронных сообщений; и

б) должны ли такие нормы предусматривать определенные условия в отношении использования электронных средств для достижения цели закона о закупках, с тем чтобы не допускать использования электронных средств в качестве барьера, препятствующего обеспечению доступа, конфиденциальности, подлинности и безопасности сделок и целостности данных (A/CN.9/568, пункт 30).

2. Что касается вопроса о том, в какой степени можно требовать или санкционировать электронные сообщения (включая представление тендерных заявок электронным способом), Рабочей группе было сообщено, что согласно практике ряда стран закупающим организациям разрешается требовать от участников конкурсных торгов использования электронных средств для направления сообщений в процессе закупок (A/CN.9/568, пункт 55). На своей шестой сессии Рабочая группа в целом согласилась с целесообразностью применения гибкого подхода к этому вопросу. Широкую поддержку в Рабочей группе получило мнение о том, что поставщики не должны получить возможность навязывать закупающей организации какие-либо конкретные средства связи. Однако, что касается права закупающей организации требовать использования электронных сообщений, было высказано общее мнение о том, что нецелесообразно разрабатывать какое-либо положение, предусматривающее такую возможность для всех случаев и обстоятельств (A/CN.9/568, пункт 33). В целом было решено, что целесообразно сформулировать такие положения, которые будут прямо разрешать и в соответствующих случаях содействовать использованию электронных сообщений, возможно, с учетом общего требования о том, что средства связи, предписываемые закупающей организацией, не должны необоснованно ограничивать доступ к закупкам. В Руководство по принятию, возможно, потребуется включить дополнительные рекомендации и разъяснения по различным вариантам, касающимся характера имеющихся средств и соответствующих мер контроля (A/CN.9/568, пункт 39).

A. Общие замечания: этапы использования электронных средств в процессе закупок

3. При рассмотрении соответствующего уровня рекомендации, которая должна быть подготовлена, Рабочая группа, возможно, пожелает принять во

внимание различные этапы использования электронных сообщений в процессе закупок в соответствии с существующей практикой. В ходе недавно проведенных исследований по вопросу использования электронных средств в процессе закупок были выделены в целом две системы: электронные системы торгов и электронные системы закупок².

4. "Электронные системы торгов" определяются как системы, разработанные в поддержку "тщательно регулируемых процессов конкурсных торгов, опирающихся на подробную тендерную документацию и технические спецификации"³. Электронные системы торгов, как отмечается, особенно удобны для закупок "крупномасштабных общественных работ, производственных мощностей, таких как электростанции, функциональных мощностей, таких как крупные информационные системы, или современных услуг, таких как проектирование виртуальных коммуникационных сетей или управление ими. Все это – закупочные сделки, требующие множества документов, тщательной оценки качества, составления индивидуальных договоров и широких услуг"⁴. Электронные системы торгов могут обеспечить различные виды оперативно-функциональной поддержки проводимым процедурам закупок, включая: оказание помощи в подготовке тендерной документации путем использования шаблонов документов; электронную публикацию; контроль доступа и защиту оригиналов документов; возможности для исследования рынков; автоматизацию процесса выполнения всех функций, связанных с процедурой торгов, начиная с подготовки и очистки тендерной документации и кончая оперативным получением закупленных товаров или услуг; оказание поддержки автономным процедурам, таким как предквалификационный отбор участников и оценка конкурсных предложений⁵. В зависимости от масштабов использования информационных технологий в данной стране такие системы могут развиваться следующими этапами:

a) первый этап: на этом этапе использование электронных сообщений в основном ограничивается публикацией объявлений о торгах с помощью электронных средств, таких как веб-сайты Интернет. Такая система не является технологически очень сложной и требует минимальных или вообще никаких изменений в законодательстве;

b) второй этап: на этом этапе приглашения присылать предквалификационную и тендерную документацию публикуются в электронном виде и могут быть скачаны поставщиками с определенного веб-сайта или препровождены электронной почтой по запросу. Кроме того, электронным способом может быть осуществлен и ряд других действий, в частности может быть проведена регистрация поставщиков и подрядчиков в режиме "он-лайн" и рассылка по электронной почте уведомлений об открывающихся деловых возможностях исходя из профиля деятельности поставщика;

c) третий этап: этот этап связан с переходом на полную электронную обработку данных и поэтому требует гораздо более солидной технологической базы, оперативных мощностей и инфраструктуры для правового регулирования. На этом этапе все шаги, предваряющие конкурсные торги, выполняются электронным способом: рассылка приглашений на участие в закупках, регистрация, направление тендерной документации, запрос разъяснений, внесение изменений в процедуры закупок или по существу. Кроме того,

электронным способом могут выполняться все действия, связанные с представлением конкурсных предложений, вскрытием конкурсных предложений, ведением отчета о процессе торгов, регистрацией решения о заключении договора, приемом и регистрацией претензий и уведомлением о получении претензий;

d) четвертый этап: последний этап связан не только с возможностями, которые предлагает третий этап, но и с использованием высокоразвитых функций по оказанию поддержки и осуществлению контроля, в том числе таких функций, как проведение деловых операций с помощью закупочной платформы; перспективные услуги по агрегированию спроса (с помощью которых оператор закупочной платформы выявляет агрегированные возможности для обеспечения спроса публичного сектора на конкретные товары или услуги и активно проводит электронные аукционы, призванные обеспечить связанные с ними экономии масштаба); или оказание перспективных оперативно–функциональных услуг покупателям (с помощью которых оператор закупочной платформы разрабатывает категории закупок для отдельных правительственных учреждений, в частности для осуществления регулярных закупок, и проводит специальные рыночные исследования и выявляет объекты для сделок, что способствует повышению эффективности и экономии средств в ходе таких закупок)⁶.

5. "Электронные системы закупок", которые могут включать электронные каталоги, электронные реверсивные аукционы и "динамичные закупки", в свою очередь ориентируют закупки в основном на дискретный товар или лот, когда речь идет о стандартных продуктах или точно указанных услугах. Отличительными характеристиками таких систем являются:

a) речь идет не о реальном рынке, а о его правовом электронном эквиваленте, на котором товары как бы выставлены на продажу (электронный каталог), а покупатели и продавцы встречаются друг с другом в соответствии с правилами процедуры, которые вводит оператор рынка;

b) речь идет не о средствах составления договоров, а о средствах сопоставления цен и электронных механизмах ценообразования, поскольку условия договоров, как правило, подготавливаются заранее⁷.

6. Предполагается, что режим гибкости, который Рабочая группа предполагает использовать в своей работе (см. пункт 2 выше), будет действовать наиболее эффективно, если учитывать не только тот факт, что государства могут находиться на различных этапах использования электронных сообщений, но и то обстоятельство, что даже внутри самих государств различныекупающие организации могут находиться на разных уровнях технического развития в плане использования информационной технологии в процессе закупок. Далее следовало бы иметь в виду, что в любом случае эта ситуация может быстро измениться по мере накопления опыта и расширения сферы использования технологий, что является одной из причин, лежащих в основе пожелания Рабочей группы применить гибкий подход к проблеме использования электронных сообщений в процессе закупок. Однако в то же время Рабочая группа может также пожелать рассмотреть соответствующий баланс между соображениями, касающимися поддержания гибкости и подготовки консультаций, в которых могут нуждаться государства для продвижения вперед

по пути модернизации процессов своих закупок. Слишком осторожный подход, при котором придется воздерживаться от выработки конкретных рекомендаций в отношении мер, устраняющих возможные правовые препятствия для использования электронных сообщений, может сам противоречить цели гибкости, поскольку он не будет поддерживать усилия тех государств, которые стремятся расширить использование электронных сообщений в процессе закупок.

7. В последующих разделах рассматриваются вопросы использования электронных сообщений, которые могут возникать в связи с любым из первых трех этапов создания вышеупомянутых "электронных систем торгов", (см. пункт 4 выше). Правовые вопросы, связанные с четвертым этапом создания электронной системы торгов (см. пункт 4(d) выше), в основном выходят за рамки сферы применения Типового закона ЮНСИТРАЛ о закупках, поскольку они касаются вопросов планирования закупок и управления договорами. Вопросы, связанные с использованием электронных реверсивных аукционов в качестве примера "электронных систем закупок", рассматриваются в отдельной записке (A/CN.9/WG.I/WP.35).

В. Электронная публикация приглашений к участию в конкретных закупках

8. Многие государства и организации в настоящее время используют электронные средства для публикации приглашений поставщикам принять участие в конкретных закупках (включая те приглашения, которые требуется публиковать на основании закона)⁸. На своей шестой сессии Рабочая группа признала важность электронных публикаций как средства повышения прозрачности и состязательности и высказала мнение, что Типовой закон должен поощрять электронную публикацию информации, которую государство в настоящее время обязано публиковать в соответствии с Типовым законом (A/CN.9/568, пункт 21).

9. Пункт 1 статьи 24 Типового закона ЮНСИТРАЛ о закупках требует обеспечить публикацию приглашений к участию в торгах или приглашений к предквалификационному отбору в официальном издании, указываемом принимающим государством при применении Типового закона (например, в официальной газете). Кроме того, в соответствии с пунктом 2 статьи 24 приглашение публикуется также в "газете" или "соответствующем специализированном издании, либо в техническом или профессиональном журнале", имеющем широкое международное распространение. Положения статьи 24 включены в главу III Типового закона (в статье 46(1) (двухэтапные торги) путем перекрестной ссылки. Аналогичные положения есть в статьях 37 (1 и 2) (закупка услуг), 47(2) (торги с ограниченным участием) и 48(2) (запрос предложений). В целом такие другие положения поднимают те же самые вопросы, которые возникают в связи со статьей 24; эти вопросы обсуждаются в последующих пунктах и применяются *mutatis mutandis* к контексту этих положений.

10. Статья 24 Типового закона ЮНСИТРАЛ о закупках подразумевает использование для публикации бумажных средств. Пояснений в одном

Руководстве по принятию относительно преимуществ, целесообразности и возможных методов электронных публикаций без подготовки дополнительных положений в самом Типовом законе ЮНСИТРАЛ о закупках, возможно, недостаточно для того, чтобы продвигать вперед концепцию электронных публикаций.

11. Очевидно, что для простоты решения, допускающего электронную публикацию приглашений к торгам, можно было бы включить в статью 24 дополнительное уточнение по аналогии с тем, которое предложено включить в статью 5 (см. A/CN.9/WG.I/WP.34, пункты 24–28), со следующей формулировкой: "который может включать их публикацию с помощью общедоступных электронных информационных систем", добавив соответствующее разъяснение в Руководство по принятию. Вместе с тем учитывая то влияние, которое выбор средств публикации неизбежно оказывает на потенциальную группу поставщиков, минимальное изменение подобного рода едва ли отражает выраженную Рабочей группой точку зрения на то, что средства связи, выбираемые закупающей организацией, не должны необоснованно ограничивать доступ к процедурам закупок и не должны быть дискриминационными в отношении поставщиков и между ними (A/CN.9/568, пункты 34, 41 и 42). В самом деле важно будет уточнить, будет ли электронная публикация служить заменой бумажной публикации, и если да, то в каких пределах, а также при каких обстоятельствах закупающая организация может или не может ими воспользоваться.

12. В этой связи Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, какого рода дополнительные положения могут понадобиться для того, чтобы придать юридическую силу электронной публикации и одновременно исключить дискриминацию среди поставщиков. На своей шестой сессии Рабочая группа в целом согласилась с тем, что целесообразно сформулировать такие положения, которые будут прямо разрешать использование электронных сообщений или в надлежащих случаях содействовать расширению их использования, возможно, с учетом общего требования о том, что средства связи, предписываемые закупающей организацией, не должны необоснованно ограничивать доступ к закупкам (A/CN.9/568, пункт 39).

13. С учетом вышесказанного Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, чтобы уточнение, вносимое в текст в соответствии с предложенной выше формулировкой (см. пункт 11 выше), было дополнено требованием о том, чтобы средства публикации не нарушали общий принцип доступности, но вместе с тем и не уточняли технические средства, которые должны использоваться, с целью сохранения технологического нейтралитета⁹.

14. В связи с этим Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть следующие поправки к статьям 24, 37, 47 и 48 Типового закона ЮНСИТРАЛ о закупках:

а) уточнить, что ссылка на "публикацию" может включать факультативную или обязательную электронную публикацию. Рабочая группа, возможно, пожелает далее рассмотреть вопрос о том, может ли заключенная в круглые скобки ссылка в тексте указывать на то, что принимающие закон государства вправе, где это возможно, вставить ссылку на (конкретную) электронную среду;

b) установить условия для использования электронных публикаций, с тем чтобы быть уверенным, что они помещаются в доступных электронных средах; и

c) возможно, требование к закупающим организациям аргументировать использование электронных публикаций в отчете о процедурах закупок.

15. Предлагаемые проекты поправок к статьям 24, 37, 47 и 48, в которых отражены вышеизложенные соображения, содержатся в документе A/CN.9/WG.I/WP.34/Add.2. Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, насколько адекватно эти изменения отражают состоявшиеся по настоящий день обсуждения, и вопрос о том, достаточно ли этих изменений для того, чтобы отразить использование электронных публикаций, или насколько необходимы дополнительные уточнения. Рабочая группа, возможно, далее пожелает в надлежащие сроки и в связи с обсуждением вопроса о внесении возможных изменений в структуру типового закона (см. A/CN.9/568, пункты 123–126) обсудить вопрос о том, можно ли такие положения объединить в одной статье, которая в надлежащих случаях применялась бы ко всем различным методам закупок, рассматриваемым в Типовом законе.

16. Кроме того, Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, насколько необходимо дать пространные комментарии либо в Типовом законе ЮНСИТРАЛ о закупках, либо в Руководстве по принятию, с тем чтобы охватить, в частности, такие вопросы, как гибкость использования среды публикаций, кто должен принимать решения о среде публикаций, оправдано ли использование лишь электронной публикации или неиспользование электронных средств, исходя из каких соображений такие решения могут приниматься, может ли такое решение быть пересмотрено и кто должен нести ответственность за возможное упущение.

17. Во внутренней практике государств, как представляется, проявляется интерес к замене объявлений о закупках на бумаге полностью на электронные публикации¹⁰, хотя большинство стран, по-видимому, согласно на параллельное существование бумажных и электронных публикаций в течение определенного переходного периода. В этой связи Рабочая группа, возможно, пожелает далее рассмотреть вопрос о том, следует ли в Руководстве по принятию обсудить возможные факторы, которые государствам необходимо учитывать при оценке того, когда можно или когда появится возможность перейти всецело на электронные публикации, например случаи, когда был достигнут порог использования электронных сообщений.

С. Направление электронным способом тендерной или предквалификационной документации и запросов предложений или котировок

18. В статье 26 Типового закона ЮНСИТРАЛ о закупках прямо ничего не говорится о форме, в которой поставщикам и подрядчикам должна предоставляться тендерная документация, и лишь предписывается, что она должна предоставляться "в соответствии с процедурами и требованиями, указанными в приглашениях к участию в торгах". Однако ссылка в той же статье на "расходы на печатание" косвенно указывает на бумажную форму для

тендерной документации. С помощью перекрестной ссылки эти положения включены в главу III Типового закона в статьях 46(1) (двухэтапные торги) и 47(3) (торги с ограниченным участием), и аналогичные положения можно найти в статьях 7(2) (предквалификационные процедуры) и 37(4) (закупка услуг). В свою очередь в подпункте (f) пункта 1 статьи 25 Типового закона содержится требование о том, чтобы в приглашениях к участию в торгах были указаны "способы получения тендерной документации и место, где она может быть получена". Эти положения, несомненно, достаточно нейтральны для того, чтобы в них дать указания на предоставление тендерной документации в электронной форме. Вместе с тем, если такие понятия, как "документ" и "место", толковать в узком смысле, то такие положения следует понимать в том смысле, что в Типовом законе охватывается только тендерная документация, напечатанная на физическом носителе.

19. Некоторые страны прямо требуют откупающих организаций направлять тендерную документацию, включая спецификации, описание проектов, проекты договоров и другую соответствующую информацию, с помощью электронных средств с соблюдением таких мер контроля, как регистрация даты и времени отсылки и получения, содержание передаваемого послания и должная идентификация отправителя и адресата¹¹. Существует еще один способ предоставления тендерной документации, который в зависимости от поддерживаемой технологии электронных закупок может приобрести широкую популярность. Это – отсылка документов в доступную базу данных или информационную систему – например, на специальный веб-сайт – откуда их могут скачивать поставщики. Приглашение к участию в торгах может даже включать эти документы с помощью помещаемой ссылки на них точно так же, как это делается коммерческими организациями в отношении общих договорных условий, доступных через Интернет.

20. Во избежание всяких сомнений, возможно, целесообразно четко заявить в статье 26 Типового закона, чтокупающая организация может выполнить свое обязательство по предоставлению тендерной документации путем публикации этих документов в общедоступной электронной информационной системе, из которой их могут скачать или распечатать поставщики, и такая возможность уже признана законодательством ряда стран¹².

21. Предлагаемые проекты поправок к статьям 7, 26 и 37, отражающих вышеизложенные соображения, содержатся в документе A/CN.9/WG.I/WP.34/Add.2. Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть их, а также вопрос о добавлении положений по этому вопросу в статьи 48–50 Типового закона с учетом гибкого характера методов закупок, рассматриваемых в этих статьях. Рабочая группа, возможно, далее пожелает рассмотреть в надлежащие сроки, как это было предложено в связи с будущими поправками к статье 24 (см. пункт 15 выше), вопрос об объединении таких дополнительных положений в одной статье, которая в надлежащих случаях будет применяться ко всем различным методам закупок, рассматриваемым в Типовом законе.

D. Представление электронным способом тендерных заявок, предложений и котировок

22. В статье 30(5)(a) Типового закона ЮНСИТРАЛ о закупках предусматривается, что тендерные заявки должны представляться "в письменной форме с подписью и в запечатанном конверте". Эти положения включаются при помощи перекрестной ссылки в главу III Типового закона в статьях 46(1) (двухэтапные торги) и 47(3) (торги с ограниченным участием), а аналогичные положения подразумеваются в статьях 45 (закупка услуг) и 48(6) (запрос предложений).

23. Статья 30(5)(a) и соответствующие положения, содержащиеся в других частях Типового закона, не предусматривают представление тендерных заявок с помощью электронных средств. Вместе с тем в подпункте (b) пункта 5 этой статьи предусматривается, что без ущерба для права поставщика (подрядчика) представлять тендерную заявку с подписью и в запечатанном конверте заявка "может альтернативно представляться в любой другой указанной в тендерной документации форме, которая обеспечивает запись содержания такой тендерной заявки и обеспечивает по крайней мере ту же степень подлинности, надежности и конфиденциальности".

24. Таким образом, статью 30(5)(b) можно толковать как предложение закупающим организациям разрешать представлять тендерные заявки с помощью электронных средств. Тем не менее в связи с этим положением необходимо рассмотреть два вопроса:

а) является ли текущая формулировка достаточной для того, чтобы обеспечить функциональный эквивалент между письменными тендерными заявками с подписью и в запечатанном конверте и электронными тендерными заявками (см. пункты 25–33 ниже); и

б) может ли закупающая организация рассчитывать на представление тендерных заявок только с помощью электронных средств (см. пункты 34–37).

1. Условия для обеспечения функционального эквивалента между электронными и письменными тендерными заявками

25. Что касается пункта (a), то, как представляется, цель авторов статьи 30(5)(b) в действительности состоит в том, чтобы поставщик имел возможность представлять тендерную заявку электронным способом, если он того желает, и чтобы закупающая организация признала эту возможность. Однако Рабочая группа, возможно, сочтет все-таки целесообразным доработать условия для обеспечения функционального эквивалента. Можно утверждать, что ссылка на форму, которая "обеспечивает запись содержания такой тендерной заявки", в целом будет удовлетворять критериям для установления функционального эквивалента между сообщением данных и письменной формой на основании статьи 6 Типового закона ЮНСИТРАЛ об электронной торговле¹³, поскольку понятие "запись" обычно подразумевает носитель, содержащий информацию, "доступ" к которой обеспечивается таким способом, который допускает ее "последующее использование"¹⁴.

26. Однако, как представляется, слова "ту же степень подлинности, надежности и конфиденциальности" могут носить слишком общий характер, не предлагая достаточных руководящих указаний относительно того, каким условиям должны удовлетворять электронные тендерные заявки, чтобы получить правовое признание наравне с тендерными заявками, представляемыми в письменном виде с подписью и в запечатанном конверте. Уже на этапе принятия Типового закона было признано, что могут потребоваться дополнительные "правила и способы", например для обеспечения конфиденциальности тендерных заявок и предотвращения "вскрытия" тендерных заявок до истечения окончательного срока представления тендерных заявок¹⁵.

27. Этот вопрос тесно увязан с вопросом контроля за использованием электронных сообщений, в частности, в связи с обеспечением безопасности, конфиденциальности и подлинности представленных документов, а также целостности данных, который Рабочая группа рассмотрела на своей шестой сессии. Тогда Рабочая группа признала, что эффективные и надежные электронные системы закупок требуют соответствующих мер контроля безопасности, конфиденциальности и подлинности представленных документов, в отношении которых, возможно, потребуется сформулировать специальные нормы и стандарты. Рабочая группа единодушно согласилась с тем, что хорошую основу для разработки специальных норм, стандартов или руководящих принципов по этому вопросу создают следующие принципы:

a) вводимые средства связи не должны представлять собой необоснованное препятствие для участия в процедурах закупок;

b) используемые средства должны обеспечивать возможность для установления происхождения и подлинности сообщений;

c) используемые средства и механизмы должны быть такими, чтобы можно было обеспечить сохранность данных;

d) используемые средства должны помогать устанавливать время получения документов в тех случаях, когда время получения имеет важное значение в связи с применением норм, регулирующих процедуру закупок;

e) используемые средства и механизмы должны исключать возможность доступа к тендерным заявкам и другим существенным документам со стороны закупающей организации или других лиц до наступления любого окончательного срока;

f) обеспечение конфиденциальности информации, представляемой другими поставщиками и касающейся других поставщиков (A/CN.9/568, пункты 41 и 42).

28. Ряд региональных¹⁶ или внутригосударственных¹⁷ систем закупок, которые допускают представление тендерных заявок электронным способом, предусматривают соблюдение требований безопасности, которые в основном аналогичны тем, которые предварительно были одобрены Рабочей группой, или по крайней мере некоторым из них¹⁸.

29. Вместе с тем следует отметить, что большая часть вышеупомянутых принципов уже применяется – или должна применяться – в отношении процедур

закупок, основанных на бумажных документах, например принцип, согласно которому следует обеспечивать подлинность тендерных заявок или же обеспечивать конфиденциальность информации в течение всей процедуры торгов. Поэтому Рабочей группе на ее шестой сессии было предложено подробно рассмотреть вопрос о необходимости дополнительно сформулировать какие-либо специальные стандарты или нормы, а также учесть, в каком объеме соответствующее базовое законодательство, в частности общие законы об электронной торговле и электронных подписях, уже трактует вопросы, к которым относятся предлагаемые принципы. Согласно другой точке зрения, если Рабочая группа намеревалась сформулировать для законодательных органов рекомендации, которые позволят использовать электронные сообщения в процессе закупок, но на факультативной основе, то в самом Типовом законе целесообразно будет указать условия, при которых следует воспользоваться электронными сообщениями (A/CN.9/568, пункты 43–44).

30. Как представляется, в основе предложенной идеи осторожного подхода к средствам контроля над электронными сообщениями лежит забота о том, чтобы в законодательстве о закупках не допустить создания иных стандартов в зависимости от используемых средств коммуникаций. Вместе с тем следует отметить, что новизна технологии электронных сообщений может подтолкнуть законодателей к разработке конкретных правил для урегулирования ситуации, которая рассматривается как особая проблема, вызванная использованием новых технологий в процессе закупок. В самом деле ряд стран уже ввели у себя законодательство, в котором оговариваются определенные стандарты для использования в электронных сообщениях, предназначенных для обеспечения такого же уровня надежности этих сообщений, который, как правило, подразумевается в случае использования бумажных сообщений¹⁹. Эти общие нормы в некоторых случаях дополняются подробными положениями²⁰.

31. Рабочая группа, возможно, пожелает учесть, что цель недопущения двойных стандартов для электронных и бумажных сообщений может быть лучше всего достигнута путем разработки общих норм, в которых будут сформулированы требования, которые в соответствии с существующим текстом Типового закона ЮНСИТРАЛ о закупках должны применяться естественно к бумажным сообщениям (например, требования, предъявляемые к подлинности конкурсных предложений и других документов), но в которых во избежание двойных стандартов четко указывается, что они применяются также к электронным сообщениям. В таком случае в Руководстве по принятию можно предусмотреть дополнительные рекомендации об оптимальных видах практики, которые призваны обеспечить соблюдение таких требований в случае электронных сообщений и в которых можно было бы сослаться на существующие внутренние положения и нормы по этому вопросу.

32. Предполагается, что такой подход, который нашел отражение в проекте положения в документе A/CN.9/WG.I/WP.34/Add.2 (проект статьи 30 бис), будет соответствовать общему духу договоренности Рабочей группы на шестой сессии, согласно которому любые рекомендации по этому вопросу следует сформулировать таким образом, чтобы они охватывали все средства связи, давая общее представление о необходимых мерах контроля, и не носили слишком директивного характера (A/CN.9/568, пункт 45).

33. Еще одним вопросом, связанным с условиями обеспечения функционального эквивалента между письменными тендерными заявками, представляемыми в запечатанном конверте, и электронными тендерными заявками, является способ вскрытия тендерных заявок. В пункте 1 статьи 33 Типового закона ЮНСИТРАЛ о закупках предусматривается, что тендерные заявки "вскрываются по наступлении срока, указанного в тендерной документации в качестве окончательного срока представления тендерных заявок [...], в месте или в соответствии с процедурами, указанными в тендерной документации". В пункте 2 статьи 33 предусматривается далее, что "закупающая организация допускает всех поставщиков (подрядчиков), представивших тендерные заявки, или их представителей присутствовать при вскрытии тендерных заявок". Если пункт 1 статьи 33, как представляется, содержит достаточно широкое определение, охватывающее любую систему вскрытия тендерных заявок, то в пункте 2 статьи 33 предлагается обеспечить физическое присутствие поставщиков и подрядчиков в данном месте и в указанное время. Некоторые страны ввели положения, в которых предлагается разрешить вскрывать тендерные заявки с помощью электронной информационной системы, которая должна автоматически передавать ту информацию, которая обычно объявляется при вскрытии тендерных заявок²¹. Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о включении в текст такого положения, которое позволит покупающим организациям воспользоваться электронными сообщениями вместо процедуры вскрытия тендерных заявок в присутствии поставщиков и подрядчиков. Предлагаемые добавления к статье 33 содержатся в документе A/CN.9/WG.I/WP.34/Add.2.

2. Факультативный или обязательный характер электронных тендерных заявок

34. В подпункте (b) пункта 5 статьи 30 Типового закона ЮНСИТРАЛ о закупках специально предусматривается право поставщика представлять тендерную заявку "обычным" методом, изложенным в подпункте (a) пункта 5 статьи 30, а именно в письменной форме с подписью и в запечатанном конверте. Согласно Руководству по принятию Типового закона эта формулировка является "важной защитой от дискриминации с учетом возможности использовать такие нетрадиционные средства связи, как [электронный обмен данными (ЭДИ)]"²². Отсюда, как представляется, вытекает, что от поставщиков нельзя требовать представления тендерной заявки электронным способом и отсюда невозможно настаивать на использовании традиционных средств связи.

35. В некоторых странах покупающие организации похоже имеют право выбирать, когда можно представлять тендерные заявки электронным способом²³, и если да, то представлять ли их также в бумажной форме, что в некоторых странах в целом допускается, если только в приглашении представлять тендерные заявки не содержится иное требование²⁴. Вместе с тем в таких странах поставщикам не разрешается переходить с одного носителя на другой или пользоваться обоими носителями для представления тендерных заявок или относящихся к ним отдельных документов²⁵. Несколько иной подход принят в других странах, в которых покупающим организациям разрешается принимать тендерные заявки электронным способом, но вместе с тем, как представляется, у них нет права требовать представления электронных документов²⁶, и в результате такие поставщики по-видимому сохраняют за собой право выбирать

между представлением тендерных заявок в бумажной форме, электронным способом или в электронной форме, сохраняемой на физическом носителе²⁷. Наконец, некоторые страны требуют от закупающих организаций, чтобы они принимали тендерные заявки и другую документацию, представляемую электронным способом, при условии, что их подлинность подтверждается с помощью методов, предписываемых законодательством²⁸.

36. Последний подход, как представляется, в большей степени соответствует общему стремлению Рабочей группы решать данный вопрос на гибкой основе (A/CN.9/568, пункт 33). Вместе с тем Рабочая группа, возможно, пожелает также принять во внимание тот факт, что некоторые методы закупок (такие, как электронные реверсивные аукционы) почти всегда проводятся лишь с помощью электронных средств²⁹. И действительно, важным элементом этих методов закупок является то, что всем поставщикам необходимо представлять свои предложения только с помощью электронных средств. Отсюда, как только условия для использования любого такого специального метода закупок будут выполнены, закупающая организация должна иметь право отказывать в акцепте предложений, представляемых с помощью других средств. Еще один аспект, который Рабочая группа, возможно, также пожелает обсудить, заключается в том, что даже в отношении тех методов закупок, которые по своему характеру не требуют использования электронных сообщений, закупающая организация, руководствуясь законным интересом, может в целях экономии средств или эффективности закупок воспользоваться в полной мере или частично преимуществами автоматизированных устройств для получения и обработки тендерных заявок, в частности специально разработанным порталом или веб-сайтом Интернет. В некоторых странах закон как раз поощряет использование полностью автоматизированных систем для получения и обработки тех тендерных заявок, в отношении которых в противном случае применяются обычные правила участия в конкурсных торгах³⁰.

37. С учетом вышеизложенного Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о добавлении положения в Типовой закон ЮНСИТРАЛ о закупках, скорее всего, в качестве нового пункта для нынешней статьи 30. В соответствии с этим положением закупающие организации получили бы право давать согласие на представление тендерных заявок не только "в письменной форме с подписью и в запечатанном конверте", но и с помощью других средств (т.е. с помощью электронных средств), и в таком случае указывать, можно ли будет также представлять тендерные заявки в бумажной форме. В таком положении можно далее указать, что тендерные заявки в бумажной форме должны будут приниматься, если только в приглашении к представлению тендерных заявок не будет обусловлено иное, а в таком случае поставщикам придется выполнять условия, выдвинутые закупающей организацией. Рабочая группа, возможно, пожелает далее рассмотреть вопрос о том, следует ли требовать от закупающей организации объяснения причины, по которой выбор делается только в пользу электронных тендерных заявок. Предлагаемые поправки к статье 30, в которых находят отражение некоторые из вышеупомянутых соображений, содержатся в документе A/CN.9/WG.I/WP.34/Add.2.

Е. Форма других сообщений, используемых в процессе закупок

38. В пункте 1 статьи 9 Типового закона ЮНСИТРАЛ о закупках предусматривается, что с учетом любых требований в отношении формы, предъявляемых закупающей организацией при первом приглашении к участию в закупках, сообщения должны направляться в такой форме, которая "обеспечивает запись содержания сообщения". Хотя эта статья может толковаться как предоставляющая закупающей организации право требовать использования электронных сообщений, ход обсуждений в Рабочей группе на момент подготовки Типового закона показывает, что первоначальное намерение было совершенно иным³¹.

39. В пункте 3 статьи 9 говорится далее, что закупающая организация не допускает дискриминации в отношении поставщиков или между ними на основании той формы, в которой они передают или получают сообщения. На шестой сессии Рабочей группы было указано, что при определенных обстоятельствах требование в отношении использования электронных сообщений может в данном конкретном случае фактически привести к дискриминации по отношению к поставщикам или между ними, если потенциальные поставщики не обладают разумно обоснованным доступом к средствам, которые используются для обмена электронными сообщениями (A/CN.9/568, пункт 34). Широкую поддержку получило мнение о том, что содержащееся в пункте 3 статьи 9 правило отнюдь не обязательно толковать как требование о том, чтобы все поставщики использовали одинаковые методы для обмена сообщениями с закупающей организацией (A/CN.9/568, пункт 35).

40. В связи с этим представляется, что Рабочая группа может предусмотреть в статье 9 общее правило, разрешающее закупающим организациям обмениваться сообщениями с поставщиками и подрядчиками с помощью электронных средств, и вместе с тем предоставит подрядчикам право выбирать между электронными сообщениями и бумажными сообщениями в тех случаях, когда такая альтернатива существует. Тем не менее Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, как такое положение будет соотноситься с проведением закупок теми методами, которые по своему характеру требуют полностью автоматизированных процедур, или с теми случаями, когда закупающая организация, руководствуясь целями экономии средств или эффективности, может иметь законный интерес, связанный с использованием лишь полностью или частично автоматизированных устройств для обмена сообщениями с поставщиками и подрядчиками (см. пункт 36 выше).

41. Помимо сообщений, рассылаемых поставщикам и подрядчикам в индивидуальном порядке, Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть форму объявлений и других сообщений, которые закупающая организация, возможно, должна будет высылать всем участникам, такие, например, как добавление к тендерной документации в соответствии с пунктом 2 статьи 28 (аналогичные положения можно найти в статьях 40(2), 48(5) и 49(2), приглашения на встречи, созываемые на основании статей 28(3) и 40(3), и уведомления о продлении окончательных сроков для представления тендерных заявок на основании статьи 30(4). Такие сообщения могут направляться по электронным адресам, предоставленным поставщиками и подрядчиками. Вместе с тем, в зависимости от технологии, используемой закупающей организацией,

возможно, более оперативно отправлять эти уведомления и документы на доступную базу данных или информационную систему – например на специальный веб-сайт, – с которого поставщики могут их скачивать (см. пункт 19 выше). Некоторые страны уже признают такую возможность³². Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос целесообразности включения такого положения в статью 9 Типового закона, в соответствии с которым обязательство закупающей организации направлять определенные уведомления поставщикам и подрядчикам может быть выполнено путем публикации уведомления в общедоступной электронной информационной системе, с которой они могут скачиваться или распечатываться поставщиками. Предлагаемые проекты поправок к статье 9 содержатся в документе A/CN.9/WG.I/WP.34/Add.2.

42. Еще один вопрос, который предстоит рассмотреть Рабочей группе, касается проведения встреч с поставщиками или подрядчиками и способа обработки запросов, касающихся разъяснений в связи с тендерной документацией и ответов на них. В пунктах 1 и 2 статьи 28 Типового закона речь идет о запросах разъяснений в связи с тендерной документацией, о способе, с помощью которого закупающая организация отвечает на любой такой запрос, и об изменениях к тендерной документации. От закупающей организации требуется сообщать о разъяснениях и изменениях "всем поставщикам (подрядчикам), которым закупающая организация предоставила тендерную документацию". Эти положения при помощи перекрестной ссылки включены в главу III Типового закона в статьях 46(1) и 47(3), а аналогичные положения можно найти в статьях 40(1 и 2), 48(5) и 49(2). Как представляется, эти положения сформулированы в технологически нейтральной манере и не предписывают какой-либо конкретной формы связи. В связи с этим Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос о том, что возможное использование электронных сообщений для целей этих статей может быть охвачено общими положениями о форме сообщений на основании статьи 9 с внесенными в нее изменениями.

43. Данная ситуация может осложниться в связи с пунктом 3 статей 28 и 40, в которых речь идет о проведении встреч с поставщиками (подрядчиками) в той мере, в какой понятие "встреча" обычно подразумевает физическое присутствие лиц в одном и том же месте и в одно и то же время. Некоторые страны приняли законодательные положения, разрешающие закупающим организациям пренебрегать требованием фактической встречи в том случае, если существует возможность для закупающей организации и поставщиков установить какую-либо иную форму одновременной связи, такую как использование средств телеконференцсвязи³³. Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть вопрос включения в текст такого положения, которое позволило бы закупающим организациям использовать электронные сообщения вместо личных встреч с поставщиками и подрядчиками. Предлагаемые проекты поправок к статьям 28 и 40, отражающие вышеупомянутые соображения, содержатся в документе A/CN.9/WG.I/WP.34/Add.2.

Е. Юридическое значение электронных документов, используемых в процедурах закупок или вытекающих из них

44. Помимо правовых вопросов, которые обсуждаются в пунктах 8–43 выше, принимающие закон государства, возможно, будут заинтересованы в том, чтобы обеспечить такую ситуацию, при которой договоры о закупках, заключаемые электронным способом в рамках их внутренних систем, в полном объеме имели правоприменительный характер и чтобы электронные сообщения и документы, которыми обмениваются в процессе закупок, нельзя было объявить ничтожными, включая их доказательное значение при административном разбирательстве или обжаловании в судебном порядке.

45. Как уже обсуждалось ниже, некоторые из этих вопросов, возможно, подходят для того, чтобы их регулировать с помощью конкретных положений внутригосударственного законодательства о закупках. Вместе с тем ряд вопросов потребует соответствующего решения в рамках другого законодательства.

1. Договоры о закупках и электронные подписи

46. В подпункте (y) статьи 27 и подпункте (u) статьи 38 речь идет о составлении "письменного" договора о закупках. В подпунктах (a) и (b) пункта 2 статьи 36 предусматривается, что тендерная документация может содержать требование к поставщику (подрядчику), тендерная заявка которого была акцептована, "подписать договор о закупках" в соответствии с данной тендерной заявкой, и в таком случае договор должен быть подписан в разумный срок после отправления уведомления об акцепте тендерной заявки в адрес поставщика (подрядчика).

47. На практике некоторые страны узаконили уведомление об акцепте тендерной заявки, направляемой электронным способом³⁴. В принципе в стране, где законодательство не создает препятствий для правового признания договоров, заключаемых с помощью электронных средств, должна существовать возможность для закупающей организации акцептовать договоры о закупках, подготовленные электронным способом. Вместе с тем страны, возможно, пожелают также прописать в законе способ, которым стороны будут подписывать или иным образом подтверждать подлинность договора о закупках, заключаемого электронным путем³⁵.

48. Варианты, которыми располагает Рабочая группа, по-видимому, сводятся в основном к следующему:

a) насколько необходимо в Типовом законе ЮНСИТРАЛ о закупках прямо разрешить составление Договора о закупках с помощью электронных средств, и если да, то насколько необходимо также отразить возможность для принимающего государства прописывать в законе процедуры для подписания или установления подлинности договора о закупках, заключенного электронным способом; или

b) насколько необходимо этот вопрос оставить на усмотрение другого законодательства принимающих закон государств, и в таком случае в

Руководстве по принятию можно было бы коротко осветить соответствующие вопросы.

49. Статья 6 Типового закона ЮНСИТРАЛ об электронной торговле гласит, что "когда законодательство требует, чтобы информация была представлена в письменной форме, это требование считается выполненным путем представления сообщения данных, если содержащаяся в нем информация является доступной для ее последующего использования". Из статьи 11 этого Типового закона далее следует, что "в случае, когда при заключении договора используются сообщения данных, этот договор не может быть лишен действительности или исковой силы на том лишь основании, что для этой цели использовалось сообщение данных". Что касается требований наличия подписи, то статья 7 Типового закона ЮНСИТРАЛ об электронной торговле предусматривает, что, если законодательство требует наличия подписи лица, это требование считается выполненным в отношении сообщения данных, если: "а) использован какой-либо способ для идентификации этого лица и указания на то, что это лицо согласно с информацией, содержащейся в сообщении данных; и б) этот способ является как надежным, так и соответствующим цели, для которой сообщение данных было подготовлено или передано с учетом всех обстоятельств, включая любые соответствующие договоренности". Требование надежности, сформулированное в этом положении, далее подкрепляется в пункте 3 статьи 6 Типового закона ЮНСИТРАЛ об электронной торговле³⁶, в котором предусматривается, что электронная подпись считается надежной, если:

"а) данные для создания электронной подписи в том контексте, в каком они используются, связаны с подписавшим и ни с каким другим лицом;

б) данные для создания электронной подписи в момент подписания находились под контролем подписавшего и никакого другого лица; и

с) любое изменение, внесенное в электронную подпись после момента подписания, поддается обнаружению; и

д) в тех случаях, когда одна из целей юридического требования в отношении наличия подписи заключается в гарантировании целостности информации, к которой она относится, любое изменение, внесенное в эту информацию после момента подписания, поддается обнаружению".

50. Совершенно очевидно, что простое решение вопроса электронных подписей, возможно, состоит в том, чтобы включить в Типовой закон ЮНСИТРАЛ о закупках положение, сформулированное по типу статьи 7 Типового закона ЮНСИТРАЛ об электронной торговле или статьи 6(3) Типового закона ЮНСИТРАЛ об электронных подписях. Вместе с тем, как отмечалось выше, характер и цель этих двух других законов отличаются от характера и цели Типового закона ЮНСИТРАЛ о закупках, и решения, которые в них содержатся, невозможно перевести в контекст последнего документа (A/CN.9/WG.I/WP.34, пункты 7–13). Кроме того, характер методов удостоверения подлинности, с которыми готова согласиться закупающая организация, может ограничиваться по тем или иным причинам, в том числе по соображениям относительно соответствующего уровня надежности и наличия поддерживающей технологии. Наконец, вопросы, относящиеся к взаимодействию информационных систем, как среди публичных органов в принимающем закон государстве, так и в рамках данного региона, подсказывают, что принимающие государства должны иметь

простор для действий при определении того, какие методы установления подлинности в процессе закупок являются для них приемлемыми³⁷.

51. Другой вопрос, который Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть, относится к вступлению в силу договора о закупках. В пункте 4 статьи 36 Типового закона ЮНСИТРАЛ о закупках предусматривается, что договор о закупках вступает в силу в тот момент, когда уведомление об акцепте тендерной заявки направляется "поставщику (подрядчику), представившему тендерную заявку, при том условии, что оно направляется в период сохранения срока действия тендерной заявки". Уведомление направляется в том случае, "если оно соответствующим образом адресовано или каким-либо иным образом направлено или передано поставщику (подрядчику) или препровождено соответствующему органу для передачи поставщику (подрядчику) способом, предусмотренным статьей 9". В статье 15 Типового закона ЮНСИТРАЛ об электронной торговле, в которой речь идет о времени и месте отправления и получения сообщений данных, предусматривается, что отправление сообщения данных происходит в момент, "когда оно поступает в информационную систему, находящуюся вне контроля составителя или лица, которое отправило сообщение данных от имени составителя". Хотя это положение прямо не требует, чтобы сообщение данных было "должным образом адресовано", такое требование подразумевается в статье 15.

52. Таким образом, представляется, что пункт 4 статьи 36 Типового закона ЮНСИТРАЛ о закупках сформулирован в технологически нейтральной манере и в его нынешней форме он мог бы вполне нормально вобрать в себя положения об электронной пересылке уведомлений об акцепте, в частности в сочетании с любым общим требованием, которое Рабочая группа, возможно, пожелает внести, а именно требованием о том, что система, предназначенная для обмена электронными сообщениями в процессе закупок, должна обеспечивать адекватные средства для установления даты и времени отсылки и получения сообщений, документов и тендерных заявок (см. пункт 27 выше).

53. Проект предложения о внесении в статью 36 общих разрешительных положений в соответствии с вариантами, высказанными в подпункте (а) пункта 48 выше, содержится в документе A/CN.9/WG.I/WP.34/Add.2.

2. Отчет о процедурах закупок

54. Статья 11 Типового закона ЮНСИТРАЛ о закупках требует, чтобы закупающая организация вела отчет о процедурах закупок, в котором содержалась бы, как минимум, определенная информация, и предлагает положения, определяющие степень доступности такой информации для всех заинтересованных лиц. Форма такого отчета в самом Типовом законе не определяется и, как представляется, закупающей организации не возбраняется вести отчет в электронной форме.

55. Статья 10 Типового закона ЮНСИТРАЛ об электронной торговле предусматривает, что, если законодательство требует сохранения определенных документов, записей или информации, это требование выполняется путем сохранения сообщений данных при соблюдении следующих условий: а) информация, содержащаяся в сообщении данных, является доступной для ее последующего использования; б) сообщение данных сохраняется в том формате,

в котором оно было подготовлено, отправлено или получено, либо в таком формате, в котором можно показать, что подготовленная, отправленная или полученная информация представлена точно; и с) сохраняется такая информация, если таковая существует, которая позволяет установить происхождение и назначение сообщения данных, а также дату и время его отправления или получения.

56. В той степени, в какой настоящее положение устанавливает лишь общие критерии, не уточняя средств, которые могут использоваться для соблюдения изложенных в нем требований, статья 10 Типового закона ЮНСИТРАЛ об электронной торговле, как представляется, могла бы служить полезной основой для составления электронного отчета о процедурах закупок при условии, если Рабочая группа пожелает включить в текст положение по этому вопросу.

57. В случае, если Рабочая группа сочтет целесообразным включить такое положение в текст Типового закона ЮНСИТРАЛ о закупках, она, возможно, сочтет также целесообразным предусмотреть, чтобы подзаконные акты, которые должны приниматься на основании статьи 4 Типового закона ЮНСИТРАЛ о закупках, могли устанавливать процедуры для ведения электронных отчетов и получения к ним доступа, в том числе меры, обеспечивающие целостность, доступность и, где это уместно, конфиденциальность информации. На этот счет может понадобиться разъяснение, обусловленное наличием взаимосвязи между "целостностью" электронной информации и средствами, используемыми для установления "подлинности" этой информации (например, электронными подписями), и наличием тесной связи между ведением отчета о процедурах закупок и общей политикой, проводимой в принимающем государстве в отношении сохранения отчетов публичными органами. Здесь речь может идти о рассмотрении таких сложных вопросов, как взаимодействие систем сохранения отчетов, периодичность хранения отчетов (также ввиду происходящих технологических изменений), защита личной информации и безопасность электронных отчетов³⁸.

58. Проекты поправок к статье 11 Типового закона ЮНСИТРАЛ о закупках содержатся в документе A/CN.9/WG.I/WP.34/Add.2.

Примечания

¹ Текст Типового закона см. *Официальные отчеты Генеральной Ассамблеи, сорок девятая сессия, Дополнение № 17* и исправление (A/49/17 и Corr.1), приложение I (опубликован также в: Комиссия Организации Объединенных Наций по праву международной торговли, *Ежегодник* (далее именуемый "*Ежегодник ЮНСИТРАЛ*"), том XXV: 1994 год (издание Организации Объединенных Наций, в продаже под № R.95.V.20), часть третья, приложение I; предлагается в электронной форме на веб-сайте <http://www.uncitral.org/english/texts/procurem/ml-procure.htm>.

² См. Eduardo Talero, *Electronic Government Procurement: Concepts and Country Experiences*, World Bank Discussion Paper (September 2001), paras. 30-40 (размещается на [http://wbln0018.worldbank.org/OCS/egovforum.nsf/c3c9b2819079a45d852569bc007722a0/e5596442988cccf8d85256af5006af56a/\\$FILE/ATTUQ5LL/egpdiscpaperdraft16.pdf](http://wbln0018.worldbank.org/OCS/egovforum.nsf/c3c9b2819079a45d852569bc007722a0/e5596442988cccf8d85256af5006af56a/$FILE/ATTUQ5LL/egpdiscpaperdraft16.pdf)). См. также Elaine Curran, Andrea Bernert, Anke Wiegand, *Electronic Procurement in the Public Sector: Factsheet on Latest Developments in E-procurement in the EU and its Member States* (размещается на http://www.eic.ie/downloads/e_procurement.pdf). Результаты этого обследования

подтверждаются примерами из практики, сложившейся в различных европейских странах (см. <http://europa.eu.int/ida/en/chapter/197>).

- ³ Talero, пункт 31.
- ⁴ Talero, там же.
- ⁵ Talero, пункт 33.
- ⁶ Talero, пункт 106.
- ⁷ Talero, пункт 35.
- ⁸ Австралия (Западная) (<https://www.tenders.gov.au/federal/index.shtml>), Аргентина (<http://onc.mecon.gov.ar/>), Бразилия (<http://www.comprasnet.gov.br/>), Европейский союз (<http://ted.publications.eu.int/official/Exec?Template=TED/home&DataFlow=XMLRead.dfl&Path=staticDefault.xml&Lang=EN>), Канада (http://www.merx.com/Services/AboutMERX/English/MK_SiteMap.asp?FLASH=Yes), Мексика (<http://web.compranet.gob.mx/>), Сингапур (<http://www.gebiz.gov.sg/>), Соединенное Королевство (<http://www.supplyinggovernment.gov.uk/opportunities.asp>), Соединенные Штаты Америки (<http://www.fedbizopps.gov/>), Филиппины (<http://www.procurement-service.net/Default.asp>), Франция (<http://djo.journal-officiel.gouv.fr/MarchesPublics/>), Чили (http://www.chilecompra.cl/portal/centro_informaciones/fr_ley_compras.html).
- ⁹ Подобное требование нередко предусматривается внутренним законодательством, посвященным электронным публикациям в процессе закупок. Например, во Франции приглашения к участию в конкурсных торгах могут публиковаться в "информационной сети" ("*raiseau informatique*"), из которой "любое заинтересованное лицо" должно иметь возможность скачать такое приглашение и соответствующие документы (см. *Décret n°2002-692 du 30 avril 2002, article 2, Journal officiel*, No. 103, 3 May 2002, p. 8064). Подобные требования существуют в Австрии, где параграф 3(1) *Verordnung der Bundesregierung betreffend die Erstellung und Übermittlung von elektronischen Angeboten in Vergabeverfahren (E-Procurement-Verordnung)* требует, чтобы закупающая организация выбрала средство связи для препровождения электронных оферт и электронного адреса, по которому они должны направляться "на недискриминационной основе" (*Bundesgesetzblatt für die Republik Österreich*, 28 апреля 2004 года, часть II). В Швеции в пункте 2а главы 6 Закона о публичных закупках (SFS 1992:1528) предусматривается, что закупающие организации могут публиковать приглашения к участию в конкурсных торгах с помощью "упрощенных процедур" в "электронной базе данных, которая открыта для публичного доступа, или в любой другой форме уведомления, способной обеспечить эффективный состязательный процесс" (неофициальный перевод на английском языке размещен на <http://www.nou.se/loueng.html>). В Соединенных Штатах Америки закупающие организации должны обеспечивать, "чтобы любое уведомление о потребностях государственного учреждения или о предлагаемых государственным учреждением возможностях в области подряда предполагается публиковать в такой форме, которая обеспечивает удобный и универсальный доступ пользователей к единому общегосударственному portalу" (United States Code Service, title 41, chapter 7, section 426(c)(4) (41 U.S.C.S., § 426 2004)).
- ¹⁰ "Разрешение публиковать электронные объявления о деловых возможностях [...] вместо требуемых в настоящее время бумажных публикаций [...] является ключевым для реализации возможностей учреждений в обеспечении эффективности в рамках электронных процессов, которые оправдывают инвестиции учреждений в эти процессы" (Соединенные Штаты Америки, Внутреннее правило 16 от мая 2001 года, *Federal Register*, vol. 66, No. 95 (66 FR 27407)). В Чили статья 24 *Reglamento de Ley n° 19.886 de Bases sobre Contratos Administrativos de Suministro y Prestación de Servicios (Decreto n° 250, 9 марта 2004 года)* уже требует от всех закупающих организаций публиковать приглашения к участию в закупках через электронную систему торгов. Статья 62 *Decreto* признает ведение конкурсных торгов в бумажной форме лишь в исключительных случаях (размещается на http://www.chilecompra.cl/portal/centro_informaciones/fr_ley_compras.html). (В этом декрете понятие "информационной системы" определяется как "информационная система, предназначенная для публичных

закупок и заключения договоров электронным способом [...], которая состоит из программного и аппаратного обеспечения, электронных средств связи и поддерживающей инфраструктуры, позволяющей проводить закупки").

- ¹¹ Испания, Real Decreto 1098/2001 (*Reglamento general de la Ley de Contratos de las Administraciones Públicas*) от 12 октября 2001 года, пункт 2 статьи 80 (*Boletín oficial del Estado*, No. 257, 26 октября 2001 года, р. 39252, размещается на <http://www.boe.es/boe/dias/2001-10-26/pdfs/A39252-39371.pdf>).
- ¹² Например, в статье 2 французского закона *Décret 2002-692*, который регламентирует перевод процедур закупок в электронную сферу, предусматривается, что "заинтересованные лица" должны иметь возможность "изучать и скачивать на свои компьютеры правила процедуры [закупок]". Далее в статье говорится, что "заинтересованные лица, участвующие в процедуре конкурсных торгов, и приглашенные поставщики, участвующие в ограниченной процедуре конкурсных торгов или в процедуре ведения переговоров, также обладают правом изучать и скачивать на свои компьютеры приглашения к участию в конкурсных торгах и тендерную документацию" при условии, что они сообщают закупающей организации "наименование поставщика, имя и фамилию лица, скачивающего документ, и адрес, позволяющий обмениваться электронными сообщениями с целью подтверждения получения документов" (см. примечание 9 выше). Аналогичное положение, хотя и не такое подробное, существует и в законодательстве Литвы, в частности в пункте 1 статьи 22 Закона о публичных закупках (Закон № IX-1217 от 3 декабря 2002 года) оговаривается, что закупающая организация может обеспечивать поставщика договорной документацией "по запросу поставщика", "а также приглашение к участию в конкурсных торгах" или "путем размещения такой документации в Интернете или использования других электронных средств" (перевод текста закона на английский язык имеется в распоряжении Секретариата). В Мексике в статье 31 *Ley de Adquisiciones, Arrendamientos y Servicios del Sector Público* предусматривается, что тендерная документация предоставляется по адресу, указанному закупающей организацией, а также с помощью электронных средств публикации материалов, указанных правительством (размещается на <http://www.funcionpublica.gob.mx/unaopspdf/doctos/adquisiciones/leyadq.doc>).
- ¹³ Текст Типового закона см. *Официальные отчеты Генеральной Ассамблеи, пятьдесят первая сессия, Дополнение № 17 (A/51/17)*, приложение I (опубликован также в *Ежегоднике ЮНСИТРАЛ*, том XXVII, 1996 год (издание Организации Объединенных Наций, в продаже под № R.98.V.7), часть третья, приложение I). Типовой закон и прилагаемое к нему Руководство по принятию были опубликованы в качестве издания Организации Объединенных Наций (в продаже под № R.99.V.4) и предлагаются в электронной форме на веб-сайте ЮНСИТРАЛ: <http://www.uncitral.org/english/texts/procurem/ml-procure.htm>.
- ¹⁴ Пункт 1 статьи 6 Типового закона ЮНСИТРАЛ об электронной торговле гласит: "Когда законодательство требует, чтобы информация была представлена в письменной форме, это требование считается выполненным путем представления сообщения данных, если содержащаяся в нем информация является доступной для ее последующего использования".
- ¹⁵ Руководство по принятию Типового закона ЮНСИТРАЛ о закупках товаров (работ) и услуг, примечания к пункту 3 статьи 30. Текст Руководства по принятию см. документ A/CN.9/403, воспроизведенный в *Ежегоднике ЮНСИТРАЛ*, том XXV, 1994 год (издание Организации Объединенных Наций, в продаже под № R.95.V.20), часть третья, приложение II.
- ¹⁶ Например, в приложении XXIV Директивы 2004/17/ЕС Европейского парламента и Совета от 31 марта 2004 года, координирующей применение процедур закупок организациями, действующими в сфере водных и энергетических ресурсов, транспорта и почтовых услуг (*Official journal of the European Union*, No. L 134 от 30 апреля 2004 года), предусматривается, что устройства, используемые для получения электронным способом тендерных заявок, предложений или котировок, должны при помощи технических средств и соответствующих процедур по меньшей мере гарантировать, что: а) электронные подписи, касающиеся тендерных заявок, просьб об участии и рассылки планов и проектов, соответствуют

национальным положениям, принятым в соответствии с Директивой 1999/93/ЕС [N.B. с помощью настоящей Директивы была установлена общая основа для электронных подписей]; b) точное время и дата получения тендерных заявок, просьб об участии и представления планов и проектов можно легко определить; c) можно в разумных пределах обеспечить, чтобы до истечения окончательных сроков никто не мог получить доступ к данным, передаваемым в соответствии с этими требованиями; d) если такой запрет на доступ будет нарушен, то можно будет в разумных пределах обеспечить четкое обнаружение факта такого нарушения; e) только уполномоченные лица могут устанавливать или менять сроки для вскрытия полученных данных; f) на различных этапах процедуры принятия решения о заключении договора доступ ко всем представленным данным или к отдельным частям таких данных должен обеспечиваться только путем одновременных действий, предпринимаемых уполномоченными лицами; g) путем одновременных действий уполномоченные лица должны обеспечивать доступ к переданным данным только по истечении установленного срока; h) данные, полученные и вскрытые в соответствии с этими требованиями, должны оставаться доступными только для лиц, уполномоченных знакомиться с ними.

- ¹⁷ Например, согласно законодательным положениям Австрии об электронных закупках, электронные тендерные заявки подпадают под ряд мер контроля, включая выполнение требования о соблюдении "метода или методов зашифровки или расшифровки", указанные закупающей организацией в тендерной документации, которые должны "соответствовать новейшим стандартам криптографии". Закупающая организация должна также обеспечивать, чтобы "расшифровка тендерных заявок не могла произойти до истечения окончательного срока, установленного для представления тендерных заявок". Кроме того, время представления оферт "регистрируется при помощи штампа и немедленно подтверждается оферентом". И наконец, тендерные заявки, представляемые электронным способом, должны заполняться таким образом, чтобы гарантировались их подлинность, целостность и конфиденциальность; любой несанкционированный доступ к ним до момента их вскрытия исключается; и любая попытка доступа к ним до их вскрытия может отслеживаться (*E-Procurement-Verordnung 2004* (см. выше примечание 9), параграфы 4–7). Во Франции закупающая организация должна "обеспечивать безопасность заключаемых сделок через информационную сеть, доступную для всех кандидатов на недискриминационной основе". Закупающая организация должна далее "принять необходимые меры по обеспечению защиты информации, относящейся к кандидатам и их офертам" и "что информация продолжает сохраняться как конфиденциальная". Для этой цели закупающая организация может "потребовать от кандидатов снабдить их электронные файлы системой защиты, воспрепятствующей без их согласия открывать прикладные программы и тендерные заявки" (*Décret n°2002-692 du 30 avril 2002* (см. примечание 9 выше), статьи 7 и 8).
- ¹⁸ В Швеции договаривающаяся организация может согласиться с представлением тендерной заявки "электронным способом или с помощью какого-либо иного метода при условии, что такой метод обеспечивает конфиденциальность тендерной заявки до момента ее вскрытия, как это предписывается в статье 7" (Закон о публичных закупках (см. примечание 9 выше), пункт 5 главы 6, и аналогичные положения можно найти в пункте 19 главы 1). Законодательные положения Германии (*Verdingungsordnung für Leistungen*) не содержат отдельного перечня требований, предъявляемых к защите электронных тендерных заявок. Вместе с тем поправки, внесенные в различные положения с целью охвата электронных тендерных заявок, специально отражают если не все, то большинство принципов, заложенных в директивах ЕС. Так, например, когда тендерные заявки поступают через электронную сеть, закупающая организация должна обеспечить, чтобы "содержание данной тендерной заявки было доступно лишь по истечении окончательного срока для ее представления" (параграф 18). Электронные заявки должны иметь "соответствующую маркировку и защищаться на период их хранения" ("*unter Verschluss*") (параграф 22) (*Bundesanzeiger*, 20 ноября 2002 года, № 216a). В параграфе 15 германского Декрета о решениях о заключении публичных договоров (*Verordnung über die Vergabe öffentlicher Aufträge*) предусматривается, что закупающие организации должны обеспечивать конфиденциальность электронных тендерных заявок, которые должны подписываться с помощью установленной электронной подписи в соответствии с германским Законом об

электронных подписях (*Signaturgesetz*) и оставаться в зашифрованном виде до окончания срока представления тендерных заявок (*Bundesgesetzblatt*, I 2001, р. 110). В Литве (см. примечание 12 выше, статья 23(7)) тендерные заявки могут представляться электронным способом при условии, что "используемые электронные средства обеспечивают, что договаривающаяся организация или другие поставщики получают доступ к содержанию тендерных заявок только по истечении срока, установленного для получения тендерных заявок", что тендерная заявка "содержит всю информацию, запрашиваемую в тендерной документации" и что "по представлении тендерной заявки электронными средствами поставщик немедленно направляет подтверждение об отправке тендерной заявки с помощью неэлектронных средств или направляет в договаривающиеся организации заверенную копию тендерной заявки с помощью неэлектронных средств". В Мексике аналогичное требование предусмотрено в статье 27 *Ley de Adquisiciones, Arrendamientos y Servicios del Sector Público*, которая гласит, что тендерные заявки, представляемые электронным способом, используют такую технологию, которая обеспечивает конфиденциальность и целостность информации, и что государственное учреждение предоставляет сертификационные услуги для оказания поддержки электронным методам идентификации, применяемым поставщиками и подрядчиками (см. примечание 12 выше).

¹⁹ Например, в рамках Европейского союза Австрия (см. примечание 9 выше), Франция (там же), Германия (см. примечание 18 выше), Испания (см. примечание 11 выше). В Соединенных Штатах раздел 4.502 Федеральных правил приобретения собственности требует от руководителей закупающих организаций еще до использования электронной торговли "обеспечивать, чтобы системы учреждений имели возможность обеспечивать подлинность и конфиденциальность соответственно степени риска и вреда, причиняемого в случае утраты, злоупотребления или несанкционированного доступа к данной информации или ее изменения" (размещается на: <http://www.arnet.gov/far/loadmainre.html>). В Филиппинах государственная электронная система закупок (G-EPS) должна удовлетворять нескольким общим требованиям, изложенным в разделе 8.1.2 Сборника правил и положений по применению Республиканского закона № 9184 (размещается на [http://www.neda.gov.ph/references/RAs/ Approved%20IRR-A%20of%20R.A.%209184 \(July%2011,%202003\).pdf](http://www.neda.gov.ph/references/RAs/Approved%20IRR-A%20of%20R.A.%209184%20(July%2011,%202003).pdf)), включая положение о том, что Комитет по принятию решений о заключении договоров "осуществляет полномасштабный контроль за состязательным процессом" и "является единственным органом, уполномоченным вскрывать конкурсные предложения", что эта система должна быть "устойчивой к вирусам и должна обеспечивать достаточную степень защиты", такие как "брандмауэр и средства криптографии", и она должна обеспечивать использование электронных подписей "и других современных электронных средств установления подлинности" и обладать "достаточными резервными средствами дублирования".

²⁰ Например, раздел 9 Сборника правил и положений по применению Республиканского закона № 9184 Филиппин (см. примечание 19 выше), который предусматривает следующее:

"9.1.1 *Безопасность* – G-EPS защищена от несанкционированного доступа или вторжения с помощью встроенных средств защиты, таких как брандмауэр, но не ограничиваясь ими. Периодически проводятся испытания системы с целью обеспечить ее неуязвимость.

9.1.2 *Целостность* – G-EPS обеспечивает такую ситуацию, при которой никто, включая администратора системы или председателя и членов [Комитета по принятию решений о заключении договоров] не может изменить содержание заявок, представленных через эту систему, или ознакомиться с текстом до начала расшифровки или вскрытия заявок. С этой целью заявки, представляемые через G-EPS, запечатываются с помощью электронных ключей. Подлинность сообщений и документов, представляемых через G-EPS, также обеспечивается с помощью электронных подписей.

9.1.3. *Конфиденциальность* – G-EPS обеспечивает защиту личной информации сторон, участвующих в сделке. С этой целью ни одно электронное сообщение и ни один электронный документ, направляемый через систему, не может попасть третьим сторонам, если только такое электронное сообщение или такой электронный документ

был направлен после того, как отправитель был информирован о том, что такое сообщение или такой документ будут обнародованы. G-EPS обеспечивает защиту прав на интеллектуальную собственность в отношении документов, включая технические макеты, представляемые в ответ на приглашение принять участие в предварительном отборе и в конкурсных торгах.

9.1.4 *Аудиторская проверка* – G-EPS содержит устройство, обеспечивающее аудиторскую проверку сделок в режиме онлайн и обеспечивает Комиссии по аудиту (КА) возможность проверить степень защиты и целостность системы в любой данный момент времени.

9.1.5. *Проверка результатов работы* – результаты работы изготовителей, поставщиков, распространителей и консультантов проверяются с целью контроля соблюдения графиков поставок и других показателей оперативной деятельности. Аналогичным образом проверяется деятельность закупающих организаций с целью осуществления контроля выполнения ими обязательств перед изготовителями, поставщиками, распространителями, подрядчиками и консультантами".

- ²¹ В Чили, например, в статье 33 Decreto n°250 от 9 марта 2004 года (см. примечание 10 выше) предусматривается, что вскрытие заявок осуществляется через "Информационную систему", которая автоматически высвобождает и вскрывает тендерные заявки в дату и сроки, предусмотренные в тендерной документации". В статье далее говорится, что "Информационная система обеспечивает надежность соблюдения даты и сроков вскрытия и разрешает участникам по крайней мере со следующими условиями остающихся тендерных заявок: а) личность участника торгов; б) основное описание товара или услуги, выставленных на торги; с) первоначальная и общая цена тендерной заявки; d) идентификационные данные системы защиты тендерных заявок, если таковая имеется".
- ²² Руководство по принятию, примечания к статье 30, пункт 3.
- ²³ В Германии, например, в параграфе 15 *Verordnung über die Vergabe öffentlicher Aufträge* (см. примечание 18 выше) предусматривается, что закупающие организации "могут санкционировать представление тендерных заявок в других формах помимо письменной формы, направляемой по почте или лично".
- ²⁴ В Австрии в пункте 1 параграфа 68 *Bundesgesetz über die Vergabe von Aufträgen (Bundesvergabegesetz 2002 – BvergG)* предусматривается, что тендерные заявки могут представляться электронным способом "в том случае, если закупающая организация располагает техническими и другими условиями". Закупающая организация должна самое позднее с рассылкой приглашений к участию в конкурсных торгах уведомить о том, будут ли приниматься электронные тендерные заявки, и если такие заявки будут приниматься, то указать "разрешенный метод зашифровки и расшифровки текста, а также разрешенные форматы для документов и сообщений". Если закупающая организация "не заявила о возможности отсылки оферт электронным способом, то отсылка оферт электронными средствами не допускается". В параграфе 2 предусматривается далее, что если представление тендерных заявок электронными средствами допускается, то "в приглашении к участию в конкурсных торгах следует указать, представляются ли тендерные заявки только электронным способом или они могут направляться электронным способом и в бумажной форме". Если закупающая организация не сделала соответствующего заявления, то оферты можно направлять либо с помощью электронных средств, либо в бумажной форме (*Bundesgesetzblatt* Nr. 99/2002).
- ²⁵ В Австрии пункт 3 параграфа 68 *Bundesvergabegesetz 2002* гласит: "Если оферты разрешается направлять с помощью электронных средств, то участники торгов, которые направили электронные оферты, не имеют право направлять оферту целиком или по частям в бумажной форме. Вышеупомянутые условия не применяются по отношению к частям таких оферт, как [требуемое на основании закона документальное свидетельство], в том случае, если эти части оферты не существуют в электронной форме" (см. примечание 24 выше).

- ²⁶ В соответствии со статьей 3 закона Франции *Décret n° 2002-692* закупающая организация может "согласиться с представлением заявок на предквалификационный отбор или тендерных заявок с помощью электронных средств" и, наряду с таким решением, "способы представления заявок на предквалификационный отбор или тендерных заявок электронным способом должны указываться в приглашении на участие в предквалификационном отборе или в приглашении на участие в конкурсных торгах или, если речь идет о переговорных процедурах, в пригласительном письме" (см. примечание 9 выше).
- ²⁷ Это имеет место быть, например, во Франции, где в статье 5 *Décret n° 2002-692* предусматривается, что поставщики "выбирают между представлением своих заявлений и тендерных заявок, с одной стороны, электронным способом и, с другой стороны, в бумажной форме или в электронной форме на физическом носителе" (см. примечание 9 выше).
- ²⁸ Это имеет место, например, в Аргентине (см. *Decreto 1023/2001 con las modificaciones introducidas por los Decreto Nros. 666/2003 y 204/2004 y por la Ley 25.563. Régimen General. Contrataciones Públicas Electrónicas. Contrataciones de Bienes y Servicios. Obras Públicas. Disposiciones Finales y Transitorias* (размещается на http://onc.mecon.gov.ar/paginas/inicio/Decreto_delegado_1023_2001.doc), статья 21.
- ²⁹ Лишь немногие страны допускают проведение аукционов вне контекста электронных закупок. Одной из них является Бразилия, где этот вопрос регулируется в рамках закона *Lei n° 10.520* от 17 июля 2002 года (размещается на https://www.planalto.gov.br/ccivil_03/Leis/2002/L10520.htm).
- ³⁰ Сборник правил и положений по применению Республиканского закона № 9184 Филиппин (см. примечание 19 выше), например, не только требует от всех закупающих организаций, чтобы они "размещали все предложения о закупках, результаты конкурсных торгов и соответствующую информацию" в государственной электронной системе закупок G-EPS (раздел 8.2.1), но и предписывают им "в полной мере использовать G-EPS" (раздел 8.3.1). Этими правилами предусматривается далее, что G-EPS "может оказывать поддержку проведению процедур представления конкурсных предложений электронным способом, включая создание электронных конкурсных форм, создание конкурсного почтового ящика, доставку представляемых конкурсных предложений, уведомление поставщиков о получении их предложений, получение предложений и электронную оценку предложений. Эта система охватывает все типы закупок товаров, проекты инфраструктуры и консультативные услуги" (раздел 8.2.4.3).
- ³¹ См., например, точки зрения Австралии и Канады на статью 9 проекта Типового закона, с которыми можно познакомиться в документе A/CN.9/376 и Add.1 и 2 (воспроизводится в *Ежегоднике ЮНСИТРАЛ*, том XXIV, 1993 год (издание Организации Объединенных Наций, в продаже под № R.94.V.16, часть вторая, разделы I и D (размещается на <http://www.uncitral.org/english/yearbooks/yb-1993-e/yb-1993-index-e.htm>); см. также A/CN.9/371 (опубликован в том же томе *Ежегодника ЮНСИТРАЛ*, часть вторая, разделы I и A), пункты 82–90.
- ³² Например, раздел 8.4 Сборника правил и положений по применению Республиканского закона № 9184 Филиппин (см. примечание 19 выше), в котором предусматривается следующее:
- "8.4.2 Просьбы прислать разъяснение направляются участникам электронным способом [...]. Участники обязаны составлять разъяснения и поправки к приглашению принять участие в предквалификационном отборе и в конкурсных торгах и разъяснения и поправки к тендерной документации в форме дополнительных/конкурсных бюллетеней, которые размещаются на доске объявлений системы G-EPS.
- 8.4.3 Дополнительные/конкурсные бюллетени, о которых говорится [выше], а также все другие уведомления, предназначенные [...] для участников или будущих участников конкурсных торгов, размещаются на доске объявлений системы G-EPS и отсылаются электронным способом по электронному адресу, указанному в регистрационной форме участника".

- ³³ Например, раздел 8.4 Сборника правил и положений по применению Республиканского закона № 9184 Филиппин (см. примечание 19 выше), в котором предусматривается следующее:
- "8.4.1 Предквалификационные встречи проводятся в соответствии с разделом 22 [данного закона]: *При условии, однако*, что требование о проведении личных предквалификационных встреч может быть заменено на видеоконференцию или использование аналогичной технологии после того, как они войдут в норму в сфере деловых операций, осуществляемых в стране. Закупающие организации, располагающие возможностями для проведения видеоконференций, если они имеют изготовителей, поставщиков, распределителей, подрядчиков и/или консультантов, также располагающих возможностями для проведения видеоконференций, могут проводить свои предквалификационные встречи с помощью электронных средств".
- ³⁴ В разделе 253b (c) части 41 сборника, выпущенного Службой по вопросам законодательства Конгресса США (41 U.S.C.S. § 253b (2004)), говорится следующее: "Решение о заключении договора выносится путем препровождения письменно или с помощью электронных средств уведомления о заключении договора победившему участнику. В течение трех дней после наступления даты принятия решения о заключении договора учреждение–исполнитель уведомляет письменно или с помощью электронных средств каждого участника конкурсных торгов, не победивших на торгах, о принятом решении заключить договор".
- ³⁵ В Австрии в пункте 1 параграфа 100 закона *Bundesvergabegesetz 2002* (см. примечание 24 выше) предусматривается, что уведомление о принятии решения о заключении договора может направляться поставщикам и подрядчикам электронным способом. Вместе с тем в пунктах 1 и 2 параграфа 102 этого закона предусматривается исполнение договора о закупках путем обмена бумажными документами с помощью зарегистрированных почтой тендерных заявок, в то время как пункт 3 этого положения лишь уполномочивает Федеральное правительство издать подзаконные акты об "исполнении договора" ("*Vertragsabschluss*") с помощью электронных средств, в том числе положения, гарантирующие конфиденциальность, подлинность и целостность данных, передаваемых электронным способом, путем применения защищенных электронных подписей, а также их конфиденциальность". Правила, касающиеся подлинности и целостности электронных тендерных заявок, содержатся в недавно изданных подзаконных актах (*E-Procurement-Verordnung 2004*, см. примечание 9 выше). Хотя в этих подзаконных актах прямо не говорится об исполнении договоров о закупках, но совершенно определено, что в этом случае будут применяться те же самые требования.
- ³⁶ Текст Типового закона см. *Официальные отчеты Генеральной Ассамблеи, пятьдесят шестая сессия, Дополнение № 17 (A/56/17)*, приложение II. Типовой закон и прилагаемое к нему Руководство по принятию были опубликованы в качестве издания Организации Объединенных Наций (в продаже под № R.02.V.8) и предлагаются в электронной форме на веб-сайте ЮНСИТРАЛ (<http://www.uncitral.org/english/texts/electcom/ml-elecsig-e.pdf>).
- ³⁷ См. Christine Kirchberger и Jon Ramón y Olano, *Issues of Security and Interoperability in Electronic Public Procurement* (работа находится в распоряжении Секретариата).
- ³⁸ Обсуждение широкого круга вопросов, касающихся электронных отчетов, см. John T. Ramsay, *IT Governance, SOX and Other Acronyms*, июнь 2004 года (размещается на <http://www.gowlings.com/resources/publications.asp?pubid=1005>).